

РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН
МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
Карагандинская академия имени Баримбека Бейсенова

О. Т. Сейтжанов

**СВИДЕТЕЛЬСКИЙ ИММУНИТЕТ
В СОВРЕМЕННОМ УГОЛОВНО-
ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

КАРАГАНДА

2018

РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН
МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
Карагандинская академия имени Баримбека Бейсенова

О. Т. Сейтжанов

**СВИДЕТЕЛЬСКИЙ ИММУНИТЕТ
В СОВРЕМЕННОМ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

Учебное пособие

КАРАГАНДА
2018

УДК 343(075)
ББК 67.411я73
С 28

Публикуется по решению ученого совета Карагандинской академии МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова, протокол № 1 от 25 января 2018 г.

Рецензенты: заместитель начальника Костанайской академии МВД РК им. Ш. Кабылбаева кандидат юридических наук ассоциированный профессор полковник полиции *Бачурин С. Н.*; проректор по научной работе и инновациям Центрально-Казахстанской академии кандидат юридических наук доцент *Кондратьев И. В.*; доцент кафедры уголовного процесса Нижегородской академии МВД России кандидат юридических наук доцент полковник полиции *Кузьменко Е. С.*

Сейтжанов О. Т.

С 28 Свидетельский иммунитет в современном уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан: Учебное пособие. — Караганда: Карагандинская академия МВД РК им. Б. Бейсенова, 2018. — 110 с.

ISBN 978-601-7881-76-4

Пособие посвящено институту свидетельского иммунитета в современном казахстанском уголовно-процессуальном праве. Автор раскрывает сущность, пределы и границы свидетельского иммунитета, а также содержание иммунитета свидетельствующих лиц в уголовном судопроизводстве Республики Казахстан. Пособие представляет собой переработанный и дополненный материал учебного пособия «Свидетельский иммунитет в уголовном судопроизводстве Республики Казахстан», изданного в 2009 г.

Предназначено для преподавателей, магистрантов, докторантов, курсантов и студентов высших учебных заведений, практических работников правоохранительных органов.

ISBN 978-601-7881-76-4

УДК 343(075)
ББК 67.411я73

© Карагандинская академия
МВД РК им. Б. Бейсенова, 2018;
© Сейтжанов О. Т., 2018

ВВЕДЕНИЕ

Республика Казахстан, провозгласив курс на построение правового, демократического, светского и социального государства, обозначила одним из приоритетов соблюдение прав и свобод человека и гражданина, а также утвердила конституционный принцип равенства всех перед законом и судом. Выделение определенной категории лиц, обладающих преимуществами и для которых предусмотрен особый порядок уголовного судопроизводства, означает не отступление от данного принципа, а предполагает его реализацию применительно к субъектам данных правоотношений. В то же время институт уголовно-процессуальных преимуществ выступает гарантией правового положения специальных субъектов в уголовном судопроизводстве, включая и свидетельский иммунитет от дачи показаний, закрепленный в подп. 7 п. 3 ст. 77 Конституции РК.

В соответствии с Концепцией правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года¹ в июле 2014 г. были приняты четыре кодекса, один из которых регулирует уголовный процесс. Действующий Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан² (далее — УПК РК) внес существенные изменения в процессуальную деятельность, и институт свидетельского иммунитета приобрел свое новое закрепление.

Основным источником свидетельского иммунитета выступают моральные и нравственные нормы обычного права, сформировавшиеся в период становления общества и государства, которые с учетом их общечеловеческой значимости были возведены в ранг закона. Одной из таких ценностей является семья и родственные отношения, о чем свидетельствует история развития цивилизации.

Несмотря на правовую регламентацию правил свидетельского иммунитета, они недостаточно разработаны в теории казахстанского уголовного процесса, в связи с чем возникают проблемы в сфере правоприменения. Автор надеется, что данная работа окажется полезной для обучающихся по программам высшего и послевузовского образования, практических работников и послужит основой для дальнейшей разработки института свидетельского иммунитета, будет способствовать повышению эффективности правоприменения актуальных норм уголовно-процессуального законодательства.

¹ Указ Президента Республики Казахстан «О Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года» от 24 августа 2009 г. № 858. URL: http://adilet.zan.kz/rus/docs/U090000858_ (дата обращения: 15.03.2018).

² Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 г. № 231-V (с изм. и доп. по сост. на 01.03.2018 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31575852 (дата обращения: 15.03.2018).

1 СВИДЕТЕЛЬСКИЙ ИММУНИТЕТ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

1.1 ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ СВИДЕТЕЛЬСКОГО ИММУНИТЕТА В УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ПРАВЕ

Провозглашение независимости в Республике Казахстан вызвало необходимость реформирования национального законодательства, основными приоритетами которого были определены человек, его права и свободы. Такая позиция нашего государства не могла не отразиться и на системе уголовного судопроизводства, деятельность которого зачастую связана с возможностью ущемления или ограничения конституционных прав и принуждения граждан, вовлеченных в его сферу. Именно к таким институтам уголовно-процессуального права относится институт иммунитета, получивший свое дальнейшее развитие в уголовно-процессуальном законодательстве суверенного Казахстана.

Правовой иммунитет известен с древнейших времен, но с развитием государственности, изменением исторических форм и типов уголовного процесса формы, виды и субъекты данного института соответственно менялись. В Республике Казахстан институт иммунитета был впервые систематизирован и закреплен в качестве принципа уголовного процесса в Уголовно-процессуальном кодексе РК 1997 г. и нашел свое дальнейшее развитие в Уголовно-процессуальном кодексе РК 2014 г.

Вопрос об определении данного понятия и сущности уголовно-процессуального иммунитета является сложным, что вызывает дискуссии среди процессуалистов. Существует множество мнений, если учесть, что в правовом смысле иммунитет (от англ. «immunity», лат. «immunitas» — освобождение от чего-либо) означает освобождение определенного круга субъектов права из-под общих правовых норм^{3, 239}.

В. Г. Даев считает, что уголовно-процессуальные иммунитеты — изъятия из общих правил уголовного судопроизводства, в силу которых: 1) отдельные лица освобождаются от выполнения некоторых процессуальных обязанностей; 2) для некоторых категорий лиц устанавливаются особые гарантии обоснованности применения к ним мер процессуального принуждения или привлечения к ответственности^{4, 48}. При этом он полагает, что при

³ Большой юридический словарь. — М., 1997.

⁴ Даев В. Г. Иммунитеты в уголовно-процессуальной деятельности // Правоведение. — 1992. — № 3.

предоставлении права на свидетельский иммунитет, в отличие от других видов данного института, законодатель исходит из характера профессиональной деятельности, требующей сохранения доверенной тайны, и включает в него нормы законодательства, запрещающие допрос защитника подозреваемого, обвиняемого и представителей^{4, 51}.

Несколько иной подход в определении дефиниции иммунитета у В. И. Руднева, рассматривающего это понятие в качестве освобождения от выполнения процессуальных обязанностей и ответственности, связанное с усложнением порядка производства следственных и процессуальных действий^{5, 31}, при этом не уточняется, что понимать под усложнённым порядком.

В. И. Руднев в содержание свидетельского иммунитета включает и освобождение от ответственности за отказ от дачи показаний^{5, 19}. Однако следует отметить, что освобождение от уголовной ответственности имеет несколько иные основания, нежели освобождение от процессуальной обязанности дачи показаний субъектами свидетельского иммунитета.

Ф. А.-О. Агаев считает, что «процессуальные иммунитеты представляют собой многоступенчатое объединение процессуально-правовых институтов и субинститутов, нормы которого регулируют особый (усложненный) порядок уголовного судопроизводства, выражающийся в установлении изъятий из общего порядка судопроизводства и особых юридических преимуществ для отдельных категорий граждан. Ввиду особого назначения иммунитетов в уголовном процессе, они представляют собой дополнительные процессуальные гарантии законности и обоснованности вовлечения указанных граждан в сферу уголовного судопроизводства и применения к ним мер процессуального принуждения и иных правоограничений»^{6, 31}.

По мнению В. К. Обеднина, иммунитет — это институт исключительного права, который может состоять в совокупности правовых норм, регулирующих правовой статус свидетелей и лиц, занимающих особое положение в государстве^{7, 89}. Это определение не охватывает тот круг лиц, которые могут в тех или иных случаях обладать каким-либо видом иммунитета. Упомянув правовой статус свидетелей, автор подразумевал свидетельский иммунитет. Однако наряду со свидетелем этим иммунитетом обладает и потерпевший.

В отношении процессуального иммунитета все перечисленные авторы склоняются к тому, что в число субъектов данного права включаются также

⁵ Руднев В. И. Иммунитеты в уголовном судопроизводстве: Дис. ... канд. юрид. наук. — М., 1997.

⁶ Агаев Ф. А.-О. Иммунитеты в российском уголовном процессе: Дис. ... канд. юрид. наук. — М., 1997.

⁷ Обеднин В. К. О некоторых аспектах юридического иммунитета // Подходы к решению проблем законодательства и правоприменения. — 1997. — Вып. 2.

судьи и адвокаты, которым запрещено давать свидетельские показания по определенным вопросам (такого же мнения придерживается и Д. Р. Махатадзе)^{8, 141}. Однако следует отметить, что иммунитет представляет собой право, а не категорический запрет, не изъятие из общих норм права, под которыми следует понимать императивный запрет, не предоставляющий права на выбор возможного поведения, как это предполагает право. Этимологически под иммунитетом понимается не что иное, как право^{9, 227}. В свою очередь право — возможное (дозволенное) поведение лица, им обладающего.

Все вышеуказанные суждения сводятся к тому, что иммунитет может предоставляться в виде права или обязанности, хотя он предполагает возможность отказа от предоставленного права субъектом иммунитета, как и обратное.

В этой связи следует поддержать позицию И. П. Корякина, который под уголовно-процессуальным иммунитетом понимает институт уголовного судопроизводства, основанный на необходимости защиты нравственных институтов общества и выполнения международных обязательств государства, заключающийся в освобождении отдельных лиц от выполнения некоторых процессуальных обязанностей и характеризующийся диспозитивным отношением лица, им пользующегося, к предоставленному праву^{10, 117}.

Уголовно-процессуальные иммунитеты тесно связаны с принципом равенства всех перед законом, но они ни в коей мере не нарушают данный принцип уголовного судопроизводства, так как он предусматривает равную возможность на правовую защиту своих прав всеми гражданами^{11, 58}. Вероятно, одностороннее понимание данного исходного начала и порождает полемику о соотношении принципа равенства всех перед законом и уголовно-процессуального иммунитета.

На примере свидетельского иммунитета действие принципа равенства можно рассматривать в двух уровнях: внешнем, характеризующем его действие на весь уголовный процесс, и внутреннем, отражающем его функционирование при применении свидетельского иммунитета. Внешний уровень заключается в предоставлении равных возможностей на защиту своих прав и законных интересов, а внутренний — в том, что право на свидетельский

⁸ Махатадзе Д. Р. Доказательственное право и свидетельский иммунитет // Проблемы совершенствования правоохранительной деятельности в Республике Казахстан в условиях перехода к рыночным отношениям. — Караганда, 1996.

⁹ Ожегов С. И. Словарь русского языка. — М., 1973.

¹⁰ Корякин И. П. Иммунитет в уголовном судопроизводстве (гносеологический аспект) // Актуальные проблемы права. — Караганда, 2000. — Вып. 7.

¹¹ Москалькова Т. Н. Нравственные основы уголовного процесса (стадия предварительного следствия): Дис. ... д-ра юрид. наук. — М., 1997.

иммунитет распространяется на всех, вне зависимости от социального, должностного положения, национальности, происхождения и др.

Иммунитет от дачи показаний может быть разделен в зависимости от оснований его возникновения на дипломатический и свидетельский. Определение места свидетельского иммунитета в системе уголовно-процессуальных преимуществ указывает на различие между этими видами. Дипломатический иммунитет как комплексный институт права содержит в себе право на отказ от дачи показаний. Но при некотором совпадении элементов иммунитета от дачи показаний и свидетельского иммунитета имеются и существенные отличия по кругу и статусу субъектов иммунитета, источнику и предназначению. В основу дипломатического иммунитета положены выполняемые функции, в то время как субъекты свидетельского иммунитета определяются характером личных отношений, регулируемых правом. Дипломатический иммунитет служит компромиссом между целями, задачами национального уголовного судопроизводства и выполнением международных обязательств государства.

Институт свидетельского иммунитета в своей основе имеет нравственные и моральные нормы, являющиеся самодостаточными для общества и в этой связи возведенными в ранг закона. Он признается одним из принципов уголовного процесса (ст. 27 УПК РК). Таким образом, обособленное нормативное регулирование и иные признаки свидетельского иммунитета свидетельствуют о его автономном характере, отличающем его от общего понятия иммунитета от дачи показаний.

Конституция Республики Казахстан, закрепив в качестве принципа правосудия положение о том, что никто не обязан давать показания против самого себя, супруга (супруги) и близких родственников, а священнослужители не обязаны свидетельствовать против доверившихся им на исповеди, способствовала формированию института свидетельского иммунитета как самостоятельного во всех отраслевых законодательствах государства, в том числе и в уголовно-процессуальном.

Однако, несмотря на законодательную регламентацию, в науке уголовного процесса до настоящего времени существуют различные мнения об определении свидетельского иммунитета. Так, Н. Кипнис полагает, что правила о допустимости показаний свидетеля (потерпевшего), носящих негативный характер, т. е. случаи, когда определенные лица не могут быть допрошены в качестве свидетелей (потерпевших), и образуют институт свидетельского иммунитета^{12, 41}.

¹² Кипнис Н. Законодательное регулирование свидетельского иммунитета // Российская юстиция. — 1994. — № 3.

Следует подчеркнуть, что в этом определении указаны лица, которые не могут быть допрошены в качестве свидетеля. В свою очередь, свидетельский иммунитет предполагает право отказаться от дачи показаний лишь по избобличающим лицо обстоятельствам, что не исключает допрос по другим вопросам. Кроме того, если лицо не может быть допрошено в качестве свидетеля, то и нет оснований для предоставления ему права на свидетельский иммунитет. Обладателем свидетельского иммунитета, как утверждает А. А. Чувилев, является лишь то лицо, которое может быть допрошено в качестве свидетеля или потерпевшего^{13, 152}.

Такой же точки зрения придерживается и Д. Р. Махатадзе, хотя в указанный круг лиц он включает также и судью, не могущего быть допрошенным об обстоятельствах уголовного дела, которые стали ему известны в связи с участием в производстве по уголовному делу, а также в ходе обсуждения в совещательной комнате вопросов, возникших при вынесении судебного решения^{8, 141}.

По мнению Л. М. Карнеевой и И. Кертэса, свидетельский иммунитет — это право свидетеля отказаться от дачи таких показаний, которые могут быть использованы в уголовном процессе во вред его родственнику или иному близкому лицу^{14, 57}. В данном определении говорится о праве свидетеля, а не других участников уголовного процесса, в частности, потерпевшего.

В. Г. Даев считает, что освобождение от обязанности давать свидетельские показания в ходе уголовно-процессуальной деятельности и составляет институт свидетельского иммунитета^{4, 51}. Однако, как указывалось ранее, им не учтены основания предоставления права на отказ от дачи показаний, так как он не разделяет свидетельский и дипломатический иммунитет от дачи показаний.

По мнению О. А. Зайцева, свидетельский иммунитет — особый процессуальный статус, в соответствии с которым свидетель в исключительных случаях на основаниях и в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом, полностью или частично освобождается от обязанности давать показания^{15, 48}. В данном случае указано на полное или частичное освобождение от обязанности давать показания. Однако следует учесть, что свидетельский иммунитет предполагает право отказаться только от тех отве-

¹³ Чувилев А. А. Проблема свидетельского иммунитета в свете задач реформы советского уголовного судопроизводства // Укрепление общественного порядка и законности в правовом государстве. — М., 1990.

¹⁴ Карнеева Л. М., Кертэс И. Проблемы свидетельского иммунитета // Советское государство и право. — 1989. — № 6.

¹⁵ Зайцев О. А. Теория и практика участия свидетеля в уголовном процессе: Дис. ... канд. юрид. наук. — М., 1993.

тов, которые могут изобличить в совершении преступления себя, супруга или близкого родственника, в отношении священнослужителя — доверившегося ему на исповеди, но он не исключает допрос по другим обстоятельствам, например, о степени родства и взаимоотношениях с привлекаемым к уголовной ответственности близким родственником, складе его характера, условиях воспитания, факте совершенной исповеди и т. д. То есть свидетельский иммунитет освобождает от допроса не полностью, а лишь по определенным вопросам.

Т. Н. Москалькова считает, что свидетельский иммунитет — это совокупность правил, освобождающих некоторые категории свидетелей и потерпевших от предусмотренной законом обязанности давать показания по уголовному делу, а также любого допрашиваемого — от обязанности свидетельствовать против самого себя^{11, 175–176}. Тем самым она объединяет права на свидетельский иммунитет, в частности, право не свидетельствовать против самого себя и право обвиняемого и подозреваемого на отказ от дачи показаний. По нашему мнению, такое объединение недопустимо по следующим основаниям. Дача показаний обвиняемым и подозреваемым является их правом, такая обязанность на них не возлагается. Если на них не возложена обязанность давать показания, соответственно, ни о каком иммунитете речи быть не может, так как иммунитеты направлены на освобождение от некоторых процессуальных обязанностей. Кроме того, подозреваемый и обвиняемый не привлекаются к уголовной ответственности за отказ или уклонение, а также за дачу заведомо ложных показаний. Сходства и различия права отказа от дачи показаний против самого себя по процессуальным статусам наглядно представлены в таблице № 1.

Таблица № 1

**Сходства и различия права отказа от дачи показаний
против самого себя по процессуальным статусам**

Подозреваемый, обвиняемый	Свидетель, потерпевший
Дача показаний — право.	Дача показаний — обязанность.
Не привлекаются к ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний, а также за дачу заведомо ложных показаний.	Предусмотрена уголовная и иная ответственность за отказ или уклонение от дачи показаний, а также за дачу заведомо ложных показаний.
Имеют право полностью отказаться от дачи показаний.	Имеют право отказаться от дачи только изобличающих показаний.
В случае самоговора не имеют права на возмещение причиненного вреда и восстановление нарушенных прав.	Имеют привилегию против самообвинения.

Как уже указывалось, свидетельский иммунитет следует отличать от положений уголовно-процессуального законодательства, запрещающих допрос

рашивать установленный законом круг лиц об определенных обстоятельствах. В данном случае речь идет о ч. 2 ст. 78 УПК РК, которая гласит: «Не подлежат допросу в качестве свидетеля:

1) судья, присяжный заседатель — об обстоятельствах дела, которые им стали известны в связи с участием в производстве по уголовному делу, а также в ходе обсуждения в совещательной комнате вопросов, возникших при вынесении судебного решения;

2) арбитр — об обстоятельствах, ставших известными ему в связи с исполнением обязанностей арбитра;

3) защитник подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, а равно их законные представители, представитель потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика, а также адвокат свидетеля — об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с выполнением своих обязанностей;

4) священнослужитель — об обстоятельствах, известных ему из исповеди;

5) лицо, которое в силу своего малолетнего возраста либо психических или физических недостатков неспособно правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них показания;

6) медиатор — об обстоятельствах, ставших известными ему в связи с проведением медиации, за исключением случаев, предусмотренных законом;

7) участник национального превентивного механизма — об обстоятельствах, ставших известными ему в связи с осуществлением своей деятельности, за исключением случаев, представляющих угрозу национальной безопасности».

Изложенная норма адресована лицу, осуществляющему уголовное судопроизводство, допрос свидетеля. Данное правило обусловлено, прежде всего, профессиональными обязанностями таких лиц, их должностным положением и выполняемыми функциями.

Остановимся подробнее на священнослужителе и исповеди.

Священнослужители — в православной и католической церквях лица, возведенные в духовный сан (епископ, священник, дьякон), который дает им, по христианским представлениям, духовную власть по отношению к верующим, и имеющие право совершать обряды и таинства (кроме дьякона)^{16, 1193}. Исповедь — в религиях (иудаизме, христианстве и в исламе) один из обрядов (в православии и католичестве — таинство), заключающийся в признании в совершённом грехе¹⁷.

¹⁶ Советский энциклопедический словарь. — М., 1979.

¹⁷ Исповедь. URL: <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/56562> (дата обращения: 28.02.2018).

Священнослужителем в соответствии с законодательством (п. 3 ст. 1 Закона Республики Казахстан «О религиозной деятельности и религиозных объединениях» от 11 октября 2011 г. № 483-IV¹⁸) признается лицо, уполномоченное соответствующим религиозным объединением на духовное, проповедническое служение.

Статья 3 указанного закона гласит: «Никто не имеет права по мотивам своих религиозных убеждений отказываться от исполнения обязанностей, предусмотренных Конституцией и законами Республики Казахстан». Одним из таких исключений является иммунитет священнослужителя от дачи показаний против доверившихся ему на исповеди. Этим законодатель закрепляет тайну исповеди, обеспечивающую право на свободу совести.

Вопрос о свидетельском иммунитете священнослужителя в УПК РК весьма противоречив. Так, ч. 2 ст. 28 и ч. 1 ст. 214 УПК РК отказ от дачи показаний предоставляют священнослужителю в виде его права. В свою очередь, п. 4 ч. 2 ст. 78 УПК РК утверждает, что священнослужитель не может быть допрошен в качестве свидетеля вне зависимости от желания и волеизъявления его самого. Здесь и возникает противоречие между отводом от допроса как объективным фактором, не зависящим от воли допрашиваемого, и правом как субъективным фактором, т. е. его желанием.

Следует подчеркнуть, что обязанность соблюдать тайну исповеди возлагается на священнослужителя религиозными правилами, а не законодательно. Соответственно, за нарушение данной обязанности священнослужитель будет нести ответственность, предусмотренную только религией, а не каким-либо законом. Государство, являясь светским, не вправе законодательными нормами гарантировать исполнение священнослужителем религиозных обязанностей сохранения тайны исповеди.

В связи с этим необходимо признать неверным положение законодательства, закрепленное в п. 4 ч. 2 ст. 78 УПК РК, поскольку дача показаний священнослужителем против лиц, доверившихся ему на исповеди, является правом самого священнослужителя. Если священнослужитель желает давать показания против доверившихся ему на исповеди и исполнить свой гражданский долг, то мы не можем обязать его умолчать об этом, так как это будет нарушением законных прав со стороны органа уголовного преследования. Если бы за несоблюдение тайны исповеди священнослужитель нес законодательную ответственность, то уголовно-процессуальная обязанность дачи показаний против доверившихся ему на исповеди наталкивала

¹⁸ Закон Республики Казахстан «О религиозной деятельности и религиозных объединениях» от 11 октября 2011 г. № 483-IV (с изм. и доп. по сост. на 11.12.2016 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31067690 (дата обращения: 28.02.2018).

бы его на нарушение своей законодательной обязанности, т. е. УПК РК обязывало бы священнослужителя к нарушению другого законодательства. Соблюдение или несоблюдение тайны исповеди является моральной, нравственной обязанностью и ответственностью священнослужителя. На основании изложенного можно сделать вывод, что отказ священнослужителя от дачи показаний против доверившихся ему на исповеди является его правом, которое может существенно нарушить запрет на его допрос. Также немаловажным основанием является противоречие данной нормы принципу, закрепленному в п. 7 ч. 3 ст. 77 Конституции РК и в ч. 2 ст. 28 УПК РК, согласно которому отказ священнослужителя от дачи показаний против доверившихся ему на исповеди является его правом, что предполагает отказ от него и дачу показаний на общих основаниях.

Норма, предусматривающая невозможность допроса, на наш взгляд, не может входить в содержание свидетельского иммунитета. Обусловлено это тем, что свидетельский иммунитет освобождает от обязанности давать показания по определенным вопросам, а на лиц, указанных в ч. 2 ст. 78 УПК РК (кроме священнослужителя), обязанность дачи показаний не возлагается и не может быть возложена в силу прямого указания закона. Часть 2 ст. 78 УПК РК адресована лицу, производящему допрос, и является изъятием из общих правил допроса, категорическим запретом.

Положения уголовно-процессуального законодательства, указывающие лиц (кроме священнослужителя), которые не могут быть допрошенными об определенных обстоятельствах, условно можно назвать «императивом свидетеля». Это понятие означает законодательный запрет на допрос в качестве свидетеля тех лиц, которые не могут быть свидетелями по определенным обстоятельствам. В данном случае речь идет не об их праве отказаться от дачи показаний, а о невозможности их допроса вообще.

На некоторых императивных свидетелей, таких, как судья, присяжный заседатель, арбитр, медиатор, защитник и участник национального превентивного механизма, возлагается обязанность соблюдать тайну тех обстоятельств, о которых невозможен их допрос. Данная норма УПК РК выступает в роли гаранта некоторых видов тайн (тайны совещательной комнаты, адвокатской тайны и др.).

К примеру, в случае дачи показаний судьей об обстоятельствах, указанных в п. 1 ч. 2 ст. 78 УПК РК, должна быть произведена их фиксация. Но такие показания не могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, поэтому в компетентный орган следует направить сообщение о нарушении функциональных обязанностей, судебной тайны с предоставлением протокола такого допроса.

Затрагивая функциональные обязанности, необходимо задуматься о служебном долге. Под ним понимаются обязанности, возлагаемые на лиц, выполняющих свои должностные функции. Применительно к допросу служебный долг проявляется в запрете лицам, занимающимся определенным родом деятельностью, разглашать сведения, ставшие им известными в связи с выполняемыми функциональными обязанностями. Законодательный запрет на допрос судьи, присяжного заседателя, арбитра, медиатора, защитника, а равно участника национального превентивного механизма по определенным вопросам является проявлением служебного долга, который признан уголовно-процессуальным законом. Право отказа священнослужителя от дачи показаний трудно отнести к служебному долгу. Данное право основано на нравственных началах и моральных принципах общества, а не на зафиксированных в нормах закона функциональных обязанностях. Вместе с тем, деятельность священнослужителей регулируется корпоративными нормами, которые закрепляют его функциональные обязанности и права.

К субъектам служебного долга можно отнести также сотрудников органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, медицинских работников, нотариальных служащих, сотрудников банковской сферы, работников средств массовой информации и других лиц, обязанных хранить служебную и профессиональную тайну.

К примеру, профессиональная тайна работников средств массовой информации и лиц, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, отчасти нашла свое отражение в уголовно-процессуальном законодательстве. Лица, исполняющие управленческие функции в средствах массовой информации, опубликовавших или распространивших сообщение о преступлении, вправе не называть лицо, предоставившее эти сведения, если это было сделано с условием сохранения в тайне источника информации.

Анализируя законодательство США (Акт об усилении безопасности свидетеля), В. Т. Томин указывает на свидетельствующих лиц, в число которых включены и члены преступной группы^{19, 119}.

Применительно к отечественному уголовно-процессуальному законодательству круг лиц, входящих в число свидетельствующих, должен определяться свидетельством о преступлении или лице, его совершившем, и других обстоятельствах, подлежащих доказыванию по уголовному делу (ст. 113 УПК РК).

Таковым свидетельством должны быть лишь устные показания. Согласно процессуальным статусам, в число свидетельствующих лиц должны включаться свидетель, потерпевший, а также подозреваемый и обвиняемый — в

¹⁹ Томин В. Т. Острые углы уголовного судопроизводства. — М., 1991.

отношении соучастников или о другом преступлении. Следует отметить, что свидетельствование происходит не только при допросе, но и при производстве других следственных действий, таких, как очная ставка, опознание, следственный эксперимент и др. Однако их объединяет то, что и при их производстве лица дают такие же показания, как и при допросе, только в другом процессуальном порядке.

Потерпевший как свидетельствующее лицо дает показания о преступлении, жертвой которого он стал, вне зависимости от того, являлся он очевидцем совершения преступного деяния или нет.

Не каждый свидетель должен признаваться свидетельствующим лицом, поскольку не все допрашиваемые по уголовному делу в качестве свидетеля свидетельствуют о противоправном деянии или о лице, его совершившим. Примером может послужить исключение определенных лиц из числа свидетелей по ч. 2 ст. 78 УПК РК.

Подозреваемый и обвиняемый фигурируют как свидетельствующее лицо только при даче показаний в отношении соучастников совершенного преступного деяния или в отношении других лиц о другом преступлении.

Таким образом, свидетельствующие лица — это участники уголовного судопроизводства (потерпевший, свидетель, подозреваемый, обвиняемый, подсудимый), которые дают показания об обстоятельствах преступления и избличают лицо, его совершившее. Необходимо оговориться, что подозреваемый, обвиняемый, подсудимый являются свидетельствующими лицами только при избличении соучастников или по другим преступлениям, совершаемых другими лицами, но не при даче самоизбличающих показаний.

В то же время свидетельский иммунитет не должен распространяться на всех свидетельствующих лиц, поскольку основания его предоставления отличаются от процессуальных оснований классификации свидетельствующих лиц.

Следует признать, что предоставление права на свидетельский иммунитет только тому лицу, которое допрашивается в качестве свидетеля, является необоснованным. Наряду со свидетелем правом отказаться от дачи показаний, согласно процессуальным статусам, должен обладать и потерпевший. В поддержку указанного суждения можно представить следующее. Не исключена такая ситуация, когда потерпевший, являющийся священнослужителем, из исповеди узнает, что уголовное правонарушение в отношении него совершил его близкий родственник. Как уже говорилось ранее, допрос потерпевшего осуществляется согласно правилам допроса свидетеля, которые, в свою очередь, предусматривают предоставление свидетельского иммунитета.

Свидетельский иммунитет предполагает право отказаться от дачи показаний (имеется в виду не только допрос). В процессе досудебного расследования уголовного дела производится множество различных следственных действий. Ведь порядок производства проверки и уточнения показаний на месте, опознания, очной ставки предусматривает показания лиц, участвующих в них. В связи с этим участники уголовного процесса могут воспользоваться правом на свидетельский иммунитет не только при допросе.

Свидетельский иммунитет предполагает не полное освобождение от дачи показаний, а лишь частичное. Частичность освобождения заключается в том, что это касается только тех вопросов, обстоятельств, которые изобличают в совершении наказуемого деяния. Такое деяние может быть как уголовным, так и административным (ч. 3 ст. 78 УПК РК). Однако следует отметить, что ст. 78 УПК РК адресована суду при производстве об административном правонарушении, поскольку суд при таком производстве руководствуется общими нормами о статусе участвующих лиц, но не пользуется нормой, закрепляющей их допрос, как это закреплено в ч. 1 ст. 214 УПК РК.

Нельзя также расценивать свидетельский иммунитет как возможность уйти от ответственности. Нормы о свидетельском иммунитете предполагают добровольность дачи показаний. Субъекты свидетельского иммунитета не всегда отказываются от дачи показаний в отношении своих супругов или близких родственников.

Круг лиц, обладающих правом отказаться от дачи показаний, составляют близкие родственники, супруги и священнослужители (в отношении доверившихся им на исповеди). В соответствии с п. 11 ст. 7 УПК РК под близкими родственниками понимаются родители, дети, усыновители (удочерители), усыновленные (удочеренные), полнородные и неполнородные братья и сестры, дедушка, бабушка, внуки. Данный перечень является исчерпывающим.

Супруги — лица, состоящие в зарегистрированном законном браке, не отнесены к категории близких родственников. Но они наделены правом свидетельского иммунитета в силу естественных чувств привязанности, которые существуют между людьми, соединенными узами брака, а также чувства снисхождения к нарушившему закон близкому человеку. Однако лица, являющиеся супругами, и лица, состоящие в близком родстве, находятся в равной степени привязанности, обусловленной общими интересами, совместным ведением хозяйства, заботами, детьми, имуществом и др. Это, с нашей точки зрения, и обуславливает необходимость законодательного предоставления права свидетельского иммунитета как близким родственникам, так и лицам, находящимся в супружестве.

Под священнослужителем подразумевается лицо, уполномоченное соответствующим религиозным объединением на духовное, проповедническое служение, соответствующее нормам Закона Республики Казахстан «О религиозной деятельности и религиозных объединениях» от 11 октября 2011 г. № 483-IV¹⁸. Исповедуемая религия должна предусматривать исповедь. Законодатель не может охватить все религиозные конфессии, возникающие на том или ином этапе развития общества, поэтому в законе не уточняется религия, священнослужитель которой может быть освобожден от дачи показаний в определенных случаях.

В связи с изложенным свидетельский иммунитет можно подразделить на: 1) иммунитет от самообвинения; 2) иммунитет от показаний против супруга (супруги); 3) иммунитет близких родственников (данная классификация может быть расширена за счет подробного деления близких родственников); 4) иммунитет священнослужителя в отношении доверившихся ему на исповеди (см. рис. 1).

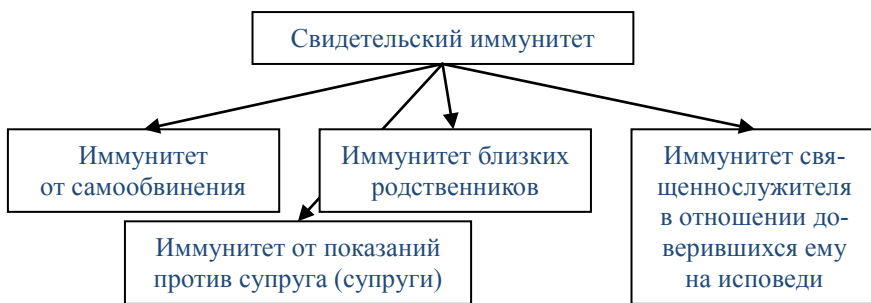


Рисунок 1. Виды свидетельского иммунитета

Иммунитет от самообвинения подразумевает под собой право лица, допрашиваемого в качестве свидетеля, не давать показания, изобличающие его самого в совершении преступления. Допустим, что у свидетеля такого права нет. В этом случае он ставится перед выбором: привлекаться к ответственности за отказ от дачи показаний или за совершенное им уголовно наказуемое деяние. В такое положение участники уголовно-процессуальных отношений ставились до введения в уголовный процесс норм о свидетельском иммунитете. В настоящее время такие коллизии иммунитетом от самообвинения исключены.

Иммунитет от дачи показаний, изобличающих в совершении преступления супруга (супругу). Под супругами, с юридической точки зрения, следует понимать лиц (мужчину и женщину), состоящих в брачных отношениях,

обусловленных взаимными правами и обязанностями. Нравственная сторона брачных отношений отражается в совместном ведении хозяйства, общих бюджете, имуществе, детях и др. Все это обуславливает наделение супругов правом отказа от дачи показаний друг против друга. Ведь изобличение супруга в совершении преступления расценивается как своеобразная измена, предательство брака. Такая ситуация может повлечь распад первичной ячейки общества, раздел имущества, враждебные отношения и травмирование психики детей.

Иммунитет от дачи показаний в отношении близких родственников, как и весь институт свидетельского иммунитета, основан на нравственных началах. Развитие человечества сформировало ценность родственных отношений, которые на сегодняшний день возведены в ранг законов. С учетом социальной значимости родственных отношений различные отрасли права учитывают их в собственных нормах. К примеру, при регулировании жилищных отношений, наследственного производства и даже при регламентировании условий государственной службы. Уголовное судопроизводство не стало исключением, в нормах процессуального права свидетельский иммунитет близких родственников нашел свое собственное закрепление.

Иммунитет священнослужителя от дачи показаний в отношении доверившихся ему на исповеди является гарантией конституционного права на свободу совести и вероисповедания. Прежний тоталитарный режим государства не позволял нормам нравственности лечь в основу законов. Принятие Казахстаном независимости позволило пересмотреть ценности общества и государства. Одним из таких новшеств явилось конституционное закрепление свободы совести и вероисповедания. Трудно представить полноценную исповедь прихожанина, знающего, что сказанное им священнослужителю может быть предано огласке. Свидетельский иммунитет способствует реализации данного права при расследовании уголовного дела, рассмотрении в суде, предоставляя священнослужителю право отказаться от дачи показаний.

Свидетельский иммунитет закреплен как конституционный принцип применения закона. В статье 77 Конституции Республики Казахстан указаны принципы, которыми должен руководствоваться судья при отправлении правосудия, один из них — свидетельский иммунитет. Свидетельский иммунитет закреплен как принцип уголовного судопроизводства также в ст. 28 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан (освобождение от обязанности давать свидетельские показания), которая гласит, что никто не обязан давать показания против себя самого, супруга (супруги) и своих близких родственников, круг которых определен законом, и священнослужители не обязаны свидетельствовать против доверившихся им на испове-

ди. Данное положение также закреплено как одно из общих условий допроса свидетеля и потерпевшего в ст. 214 УПК Республики Казахстан.

Свидетельский иммунитет как конституционный принцип осуществления правосудия предписывает его соблюдение всем отраслям права. К примеру, Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях закрепляет свидетельский иммунитет как руководящий принцип в правовом статусе свидетеля в ст. ст. 19, 754, а Гражданский процессуальный кодекс — в ст. ст. 17, 80.

Будучи принципом уголовного судопроизводства, свидетельский иммунитет является положением, которым должны руководствоваться должностные лица при осуществлении производства по уголовному делу. Подтверждением этого является его закрепление в правовом статусе свидетеля (ст. 78 УПК РК) и в нормах, устанавливающих условия допроса свидетелей и потерпевших (ст. ст. 214, 370 УПК РК).

Полагаем, что для точного и единообразного понимания содержания свидетельского иммунитета необходимо сформулировать общие элементы, присущие данному институту. В качестве таковых, по нашему мнению, выступают: 1) отсутствие общей процессуальной обязанности давать показания; 2) исключительная диспозитивность свидетельского иммунитета; 3) использование показаний как источника доказательств только при соблюдении предусмотренной законом процессуальной формы; 4) объем свидетельского иммунитета; 5) строго определенный круг лиц, являющихся субъектами свидетельского иммунитета; 6) исключение юридической ответственности свидетельствующего лица, воспользовавшегося правом на отказ от дачи показаний (см. рис. 2).

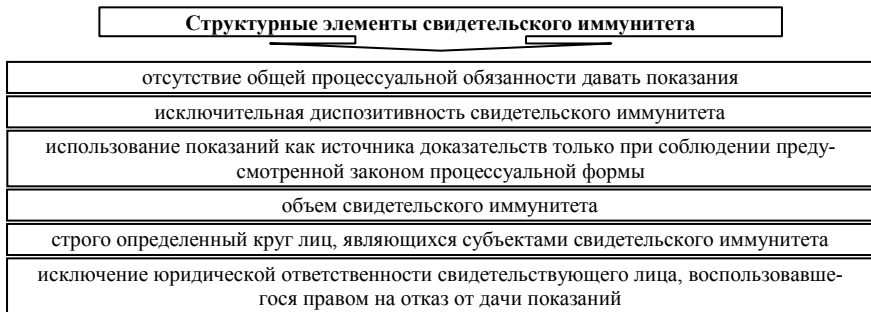


Рисунок 2. Структурные элементы свидетельского иммунитета

Исходя из вышеизложенного, *свидетельский иммунитет — это конституционный принцип правосудия и основополагающее начало уголовного процесса, гарантирующее право свидетельствующего лица на отказ от*

дачи показаний об обстоятельствах, изобличающих в совершении правонарушения себя, супруга (супруги) и лиц, состоящих с ним в близком родстве, а также ставших известными ему при выполнении культовых обрядов (исповедь и т. п.).

1.2 ПРЕДЕЛЫ И ГРАНИЦЫ СВИДЕТЕЛЬСКОГО ИММУНИТЕТА

Все нормы законодательства, закрепляющие свидетельский иммунитет, утверждают один и тот же круг его правообладателей — субъектов свидетельского иммунитета. Вместе с тем, данные нормы абсолютно различны в регламентации предмета показаний, от дачи которых позволено отказаться определенной категории участников уголовно-процессуальных отношений.

Прежде всего, свидетельский иммунитет предполагает право свидетельствующего лица отказаться от дачи показаний об обстоятельствах, изобличающих в совершении правонарушения себя, супруга (супруги) и лиц, состоящих с ним в близком родстве или доверившихся ему на исповеди. Разбив данное определение на составляющие, видим, что свидетельский иммунитет — это: во-первых, непосредственное право; во-вторых, право, распространяющееся на определенных законом лиц, субъектов; в-третьих, показания, от дачи которых позволено отказаться.

По нашему мнению, пристального внимания заслуживает вопрос о пределах и границах свидетельского иммунитета, представляющего собой определенный объем сведений, которые могут изобличить кого-нибудь в совершении правонарушения.

Свидетельские показания в целом — это информация, которая способствует достижению целей уголовного процесса и решению отдельных его задач. Так, основной целью уголовного судопроизводства является установление истины по делу и охрана прав личности при поисках этой истины^{20, 6}. Исходя из целей и задач уголовного процесса, можно судить об информации, имеющей значение для дела. Значение для дела и определяется целями и задачами процессуальной деятельности. Вместе с тем, имеются и отдельные конкретные задачи определенной стадии уголовного процесса, а также задачи, которые необходимо разрешить для принятия конкретного процессуального решения (например, избрание меры пресечения).

Цели получения информации от участников уголовно-процессуальных отношений, чьи показания являются источником доказательств по уголовному делу, при досудебном расследовании могут также варьироваться, например, в зависимости от стадии расследования.

²⁰ Уголовный процесс / Под ред. И. Л. Петрухина. — М., 2001.

Кроме того, в уголовном процессе существует перечень обстоятельств, которые при расследовании уголовного дела подлежат доказыванию в обязательном порядке (ст. 113 УПК РК). Применительно к институту свидетельского иммунитета особое значение приобретают обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовному делу, которые раскрывают, кто именно совершил запрещенное уголовным законом деяние, а также вину в его совершении.

Однако при достижении основной цели уголовного процесса особое значение имеют сведения, которые в форме доказательств могут повлечь правовые и нравственные последствия для самого лица или его близких. Например, при расследовании правонарушения, совершенного близким родственником свидетеля, последний своими показаниями может его изобличить, что имеет под собой нравственную подоплеку.

В данном случае уголовно-процессуальное законодательство придает особую значимость таким сведениям, признавая право на отказ от дачи показаний в виде свидетельского иммунитета.

Значительное место в институте свидетельского иммунитета занимает вопрос о его объеме, о показаниях, являющихся предметом отказа.

Для наглядности особенностей объема свидетельского иммунитета представим следующую схему (см. рис. 3).



Рисунок 3. Особенности объема свидетельского иммунитета

Массив информации, существующей в нашем мире, огромен. Из этого потока можно выделить сведения, имеющие значение для дела. В числе таких сведений имеется информация, сообщаемая во время дачи показаний свидетелем или потерпевшим, а в числе последних имеет место объем свидетельского иммунитета. Информация, входящая в состав объема свиде-

тельского иммунитета, представляет собой сведения, от дачи которых субъект иммунитета может отказаться.

Во время получения показаний от участников уголовно-процессуальных отношений к лицу, осуществляющему производство по делу, поступает различная информация, часть которой может не иметь значения для дела. Вместе с тем, в числе полученных сведений, имеющих значение для дела, может находиться информация, обращение с которой имеет особый правовой режим в зависимости от участника правоотношений. Такой информацией в уголовном процессе выступают сведения, избобличающие в совершении правонарушения. Получение таких показаний может быть невозможным при волеизъявлении определенных законом лиц.

Таким образом, *объем свидетельского иммунитета представляет собой комплекс избобличающих сведений, которые могут быть получены в ходе дачи показаний лишь свидетелем или потерпевшим.* Однако эти сведения должны находиться в орбите действия института свидетельского иммунитета.

Все нормы уголовно-процессуального законодательства, закрепляющие институт иммунитета от дачи показаний, а также формы его реализации одновременно регламентируют и объем свидетельского иммунитета.

Возникающая необходимость анализа всех норм о свидетельском иммунитете требует обращения ко всем нормативным правовым актам, составляющим уголовно-процессуальное законодательство, прежде всего к Конституции РК.

Основной закон нашего государства, нормативно закрепляя свидетельский иммунитет в виде принципа правосудия, устанавливает объем свидетельского иммунитета в расширенном виде. Так, пункт 7 ч. 3 ст. 77 Конституции РК, регламентируя свидетельский иммунитет, закрепляет его объем с использованием термина «против». Данный термин может предполагать любые негативные последствия, повлеченные предоставлением определенных сведений. В данном случае последствия могут быть самыми различными — от правовых санкций до общественного порицания. Вместе с тем, данная норма является одним из принципов осуществления правосудия, что, само по себе, предполагает правовую деятельность.

Конституционная норма о свидетельском иммунитете функционирует при осуществлении правосудия, которое исполняется по факту совершенного правового проступка. Таким образом, нравственно и морально осуждаемые проступки не входят в объем свидетельского иммунитета. Под влиянием свидетельского иммунитета находятся лишь те поступки, которые содержат в себе действия, запрещенные законодательством.

Кроме того, изложенное утверждение подтверждается тем, что в п. 7 ч. 3 ст. 77 Конституции РК речь идет только о показаниях, что свидетельствует именно о правонарушении.

Иным образом объем свидетельского иммунитета закреплен в Конституции РК при установлении иммунитета священнослужителя. Согласно указанной норме, священнослужители не обязаны свидетельствовать против доверившихся им на исповеди. Особенность данной регламентации заключается в свидетельствовании. В отличие от показаний, которые получают лишь в правовой деятельности, свидетельствовать можно и вне нее. Содержание понятия «свидетельствовать», с нашей точки зрения, шире, чем просто «быть свидетелем», и должно исходить из содержания понятий «осведомленность» или «сведения».

Следовательно, объем свидетельского иммунитета может быть различен в зависимости от субъекта данного права. При наделении супругов и близких родственников правом на отказ от дачи показаний установленный Конституцией РК объем свидетельского иммунитета ограничивается правонарушением. А объем иммунитета священнослужителя является абсолютным и обособлен лишь исповедью, т. е. информация должна быть получена при совершении обряда.

Аналогичным образом конституционный принцип свидетельского иммунитета репродуцирован в Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. Так, в статье 28 УПК РК дословно воспроизведена норма, изложенная в п. 7 ч. 3 ст. 77 Конституции РК. Вместе с тем, отличием является пункт, который гласит, что указанные в этой норме лица вправе отказаться от дачи показаний и не могут быть подвергнуты за это какой бы то ни было ответственности. Однако рассматриваемая нами норма о свидетельском иммунитете в большей степени относится к основаниям для освобождения от ответственности.

При изучении объема свидетельского иммунитета, закрепленного в виде отношений, объектом нашего внимания явились нормы Уголовно-процессуального кодекса РК, а именно, ст. ст. 78 и 214.

Отметим, что статья 78 УПК РК содержит противоречивую регламентацию иммунитета священнослужителя, поэтому нет надобности принимать во внимание ч. 2 данной нормы при исследовании объема свидетельского иммунитета.

Прежде всего, следует обратить внимание на само содержание объема свидетельского иммунитета, т. е. объема сведений, содержащихся в показаниях, от дачи которых позволено отказаться некоторым участникам уголовно-процессуальных отношений. Между тем, регламентирующие свидетель-

ский иммунитет нормы свидетельствуют о более широком содержании этого понятия.

Объем свидетельского иммунитета представляет собой информацию, содержащуюся в показаниях, от дачи которых позволено отказаться некоторым категориям лиц. Вместе с тем, существуют определенные законом условия, предъявляемые к такой информации для признания ее объемом свидетельского иммунитета. Так, свидетельский иммунитет предоставляет право отказаться от дачи показаний, которые, прежде всего, могут изобличить (что не относится к иммунитету священнослужителя), во-вторых, изобличение должно быть в совершении противоправного деяния.

Часть объема свидетельского иммунитета, которая касается изобличения лица, следует именовать пределами свидетельского иммунитета. Вторую же часть сведений, раскрывающих суть противоправного деяния, от дачи показаний по которым позволено отказаться, следует назвать границами свидетельского иммунитета.

Познавая факт противоправного деяния путем получения показаний, должностное лицо должно ограничиваться пределами доказывания. Пределами же уголовно-процессуального познания является то количество обстоятельств и доказательств, которое необходимо и достаточно для выяснения всех юридических свойств объекта, составляющих предмет познания по уголовному делу^{21, 102}.

В этой связи пределы свидетельского иммунитета необходимо рассматривать исходя из количественных (т. е. показания, которые способны изобличить лицо), а его границы — из качественных (т. е. степень общественной опасности совершенного деяния) характеристик.

Следует обратить внимание также на то, что нормативная регламентация пределов свидетельского иммунитета различна в зависимости от иерархии нормативно-правовых актов.

Так, в конституционных нормах при регламентации пределов свидетельского иммунитета законодатель использует широкую трактовку, применив термин «против» (ст. 77 Конституции РК). Аналогичным образом данный термин используется при закреплении уголовно-процессуального принципа свидетельского иммунитета (ст. 28 УПК РК). Однако в нормах, регламентирующих свидетельский иммунитет как право участников уголовно-процессуальных отношений (ст. 214 УПК РК), присутствует термин «уличающих». При регламентации процессуального статуса свидетеля (ст. 78 УПК РК) законодатель ведет речь о возможности юридического преследования.

²¹ Давлетов А. А. Основы уголовно-процессуального познания. — Свердловск, 1991.

Конституция — это общеюридический закон, распространяющийся на все отрасли права. Кроме того, она является основой отраслей права, и ее нормы должны служить базисом при построении отдельного направления законодательства. Так, при регламентации пределов свидетельского иммунитета использован термин «против», который позволяет законодателю в каждой отрасли регламентировать этот предел с учетом своих особенностей. Свидетельствование против кого-либо предполагает наступление последствий различного характера (юридической ответственности; общественного порицания; неблагоприятной характеристики, влекущей недоверие и т. п.). Принцип свидетельского иммунитета, имплантированный в уголовный процесс, имеет одинаково установленные пределы. Закрепление пределов свидетельского иммунитета в таком широком виде расширяет и его границы.

Обособление пределов иммунитета показаниями «против» позволяет не предоставлять сведения даже о личной характеристике, если она каким-либо образом может навредить близкому человеку. Например, подрыв авторитета может вызвать разрыв деловых контактов и т. п. При таком положении уголовное производство будет практически неосуществимо, поскольку невозможно будет установить все обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовному делу, собрать полноценный характеризующий материал для избрания меры пресечения. Эти и другие обстоятельства ставят под угрозу достижение основных целей уголовного процесса и установление истины по делу. Такое широкое толкование пределов свидетельского иммунитета в уголовном процессе недопустимо, поэтому, на наш взгляд, пределы должны ограничиваться только изобличением.

Следует заметить, что расширенное закрепление пределов свидетельского иммунитета имеется только при его регламентации в виде конституционного или уголовно-процессуального принципа. А, как известно, нормы Общей части уголовного процесса являются основными, ориентирующими и находят свою детализацию в нормах Особенной части^{22, 138}. Так и пределы свидетельского иммунитета расширены при закреплении данного института в виде принципа. Хотя норма, регламентирующая процессуальный принцип свидетельского иммунитета, выглядела бы более четко при преломлении конституционной нормы, сузив пределы свидетельского иммунитета. Дословный перенос нормы о принципе свидетельского иммунитета из Конституции РК в УПК РК не учитывает особенностей уголовного процесса как отрасли права, что может повлечь у правоприменителей затруднения

²² Толеубекова Б. Х. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть общая. — Алматы, 1998.

при определении пределов и всего объема данного вида иммунитета от дачи показаний.

При установлении непосредственного права на отказ от дачи показаний пределы свидетельского иммунитета представлены в ином виде. Так, при определении процессуального статуса свидетеля в перечень его процессуальных прав входит право отказаться от дачи показаний, которые могут повлечь для него самого, его супруга (супруги) или близких родственников преследование за совершение уголовно наказуемого деяния или административного правонарушения (ч. 3 ст. 78 УПК РК). Как видим, в данном случае пределы свидетельского иммунитета определяются возможностью преследования. Идентичными можно считать пределы данного вида иммунитета, закрепленные в норме о порядке производства допроса свидетеля и потерпевшего. В статье 214 УПК РК указанным лицам предоставлено право отказаться от дачи только уличающих показаний.

Считаем необходимым определить само содержание термина «уличить». С точки зрения русского языка, «уличать» значит «винить доказательно, свидетельствовать на кого-либо в чем-либо»^{23, 489}. Можно предположить, что уличение — это смысловая привязка субъекта к совершенному им поступку. В данном примере поступок может подразумевать совершение чего-либо предсудительного.

В нашем случае при функционировании института свидетельского иммунитета как непосредственного права участников уголовно-процессуальных отношений пределы представляют собой объем сведений, способных уличить, т. е. указать на лицо, участвовавшее в каком-либо событии или явлении.

Особое внимание должно быть уделено иммунитету священнослужителя, так как его пределы, закрепленные в различных нормах нашего законодательства, остаются неизменными. Несмотря на то, в какой форме закреплен иммунитет священнослужителя (конституционный или уголовно-процессуальный принцип или непосредственное право), пределы его права на свидетельский иммунитет установлены не изобличением, а исповедью. Сведения от дачи показаний, по которым священнослужитель имеет право отказаться, не должны изобличать в каком-нибудь поступке. Они должны быть получены при принятии исповеди, это единственные рамки, в которых установлен объем свидетельского иммунитета священнослужителя.

Вместе с тем, остается нераскрытым вопрос о том, в чем именно, в каком поступке может быть уличен человек, близкий свидетельствующему, чтобы последний мог воспользоваться правом на отказ от дачи показаний.

²³ Даль В. Словарь живого великорусского языка. — М., 1980. Т. 4.

Эту часть объема исследуемого иммунитета, указывающую на характер совершенного деяния, изболечение в совершении которого грозит человеку в случае дачи показаний его близким родственником или супругом, называют границами свидетельского иммунитета. Суть данного вопроса заключается в том, на какие именно поступки или противоправные деяния распространяются правила о свидетельском иммунитете. Пределы свидетельского иммунитета определены уличением в чем-либо. Поэтому следует рассмотреть вопрос о границах иммунитета, которые позволят определить противоправность события.

Лицо, которому позволено отказаться от дачи показаний на основе свидетельского иммунитета, хочет оградить своего близкого от каких-либо последствий. Однако поскольку иммунитет действует в правоохранительной сфере, указанные последствия могут быть только правовыми, под которыми должна пониматься юридическая ответственность лица, близкого свидетельствующему. Такое лицо, отказываясь давать показания против близкого ему родственника или супруга, руководствуется побуждением увести их от юридической ответственности, будучи некомпетентным квалифицировать совершенное близким деяние. Тем не менее, юридическая ответственность является лишь внешней формой правонарушения^{24, 163}. Таким образом, в качестве границ свидетельского иммунитета будут выступать правонарушения и совершенные поступки, которые нарушают нормы права.

Согласно общей теории права, под правонарушением понимается противоправное, виновное, наказуемое общественно опасное деяние вменяемого лица, причиняющее вред интересам государства, общества и граждан^{25, 432}.

В свою очередь, правонарушения классифицируются в зависимости от их социальной опасности (вредности) на уголовные правонарушения (преступления и уголовные проступки) и проступки. Преступлениями признаются те деяния, которые запрещены уголовным законодательством, проступки же подразделяются на гражданские, административные, дисциплинарные и процессуальные^{26, 240—241}.

Однако при классификации правонарушений следует исходить не из отраслевой принадлежности нарушаемой нормы, а из характера юридической ответственности. Так, в теории права различают следующие виды юридической ответственности: уголовную, административную, гражданскую, дисциплинарную, материальную. Считаем, что материальная ответственность

²⁴ Самошенко И. С. Понятие правонарушения по советскому законодательству. — М., 1963.

²⁵ Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права. — М., 2001.

²⁶ Малько А. В. Теория государства и права. — М., 2000.

должна быть поглощена остальными, поскольку материальный ущерб при причинении совмещается с вышеназванными видами ответственности.

На основе вышеизложенного полагаем, что видами правонарушений должны признаваться: уголовные (преступления и проступки), административные, гражданские, дисциплинарные.

Границы свидетельского иммунитета, определенные правонарушением, содержат в себе уличение в совершении уголовного и административного, гражданского, дисциплинарного правонарушения.

По нашему мнению, границы свидетельского иммунитета следует толковать расширительно, распространяя на все виды правонарушений. Ведь доказательства, полученные на предварительном следствии, по аналогии с преюдицией могут быть использованы и в других производствах (административном или гражданском). Законодательство предписывает: если в ходе производства по уголовному делу возникает необходимость рассмотрения вопроса, который должен быть решен в соответствии с гражданским или административным правом, он решается в порядке гражданского или административного производства (ч. 3 ст. 1 УПК РК). Также суд, обнаружив признаки уголовного правонарушения при разбирательстве уголовного, гражданского или административного дела, обязан частным постановлением довести это до сведения прокурора (ст. 185 УПК РК).

Материалы уголовного дела, в которых содержатся сведения, указывающие на признаки совершения другого правонарушения, будут служить основанием для проведения проверочных действий компетентными органами и, возможно, доказательством при установлении истины.

Аналогичным образом административное право предписывает органам и должностным лицам, если при производстве по административному правонарушению они придут к выводу, что в нарушении содержатся признаки преступления, передать материалы прокурору, органу дознания или предварительного следствия^{27, 203}. В данном случае материалы производства по делам об административных правонарушениях также предусматривают показания свидетелей и потерпевших и их объяснения^{28, 143}. Лица, давшие показания в административном производстве, могут отказаться от дачи показаний, избобличающих в совершении административного правонарушения, сославшись на ст. 19 КРКоАП. Показания, содержащиеся в указанных материалах, подлежат проверке по уголовно-процессуальному производству, где действующий институт свидетельского иммунитета должен распространяться и на административные правонарушения. Кроме того, лицо, обладающее сви-

²⁷ Ибрагимов Х. Ю. Административное право Республики Казахстан. — Алматы, 2000.

²⁸ Административное право Республики Казахстан. — Алматы, 1996.

детельским иммунитетом, согласно ст. 214 УПК РК, отказывается от дачи изобличающих в уголовном правонарушении показаний, но изобличает в совершении административного правонарушения. Усмотрев признаки административного правонарушения, следователь принимает решение направить материал в компетентные подразделения для принятия законного решения, которые на его основе возбуждают административное производство. Однако после того как у допрошенного лица отобрали объяснение, у него появляется право отказаться от дачи показаний, уличающих в совершении правонарушения. Административное право, также как и гражданское, своими нормами закрепляет свидетельский иммунитет. При таких обстоятельствах полученный материал с доказательствами вины в совершении административного правонарушения и показания, от дачи которых лицо вправе отказаться, несопоставимы.

При выявлении дисциплинарного проступка в ходе расследования уголовного дела в соответствующие организации может быть сообщено об этом, даже в рамках представления по устранению обстоятельств, способствовавших совершению уголовного правонарушения и других нарушений закона. В этом случае сведения, полученные от органов предварительного расследования, могут послужить основанием для наложения дисциплинарного взыскания, которое также является юридической ответственностью за совершение правонарушения.

Описанные выше ситуации в полной мере относятся и к гражданским правонарушениям. Несогласованность отраслевых законодательств в части закрепления границ свидетельского иммунитета может существенно ограничить права лиц, вовлеченных в сферу юрисдикции, не может в полной мере обеспечить реализацию ими своих законных прав и в целом ставит под угрозу соблюдение принципа свидетельского иммунитета, закрепленного в Конституции РК (ст. 77).

Анализ норм о свидетельском иммунитете свидетельствует об отсутствии однозначной регламентации границ свидетельского иммунитета. Различные нормы процессуального законодательства нашего государства устанавливают различные границы свидетельского иммунитета.

Следует отметить, что иммунитет священнослужителя основан на религиозных началах и отличается от иммунитета, основанного на семейно-брачных отношениях, при этом их границы также различны. Пределы иммунитета священнослужителя определены любыми негативными последствиями, о чем свидетельствует нормативное закрепление границ иммунитета с использованием термина «против», т. е. вопреки интересам исповедывавшегося. Как было указано выше, иммунитет священнослужителя является абсолютным, и в этой связи его границы не установлены.

Исследуя вопрос о границах иммунитета от дачи показаний (помимо иммунитета священнослужителя), необходимо отметить, что его законодательная регламентация в зависимости от нормы процессуального законодательства неоднозначна.

Более того, изучение уголовных дел показало, что в практической деятельности этому вопросу также не уделяется должное внимание. Формально границы предоставляемого иммунитета от дачи показания при проведении следственных действий целиком зависят от толкования данной процедуры в типовом бланке процессуального действия: либо разъяснение общих прав, предусмотренных ст. ст. 71, 78 УПК РК, и отдельное разъяснение права на свидетельский иммунитет в соответствии со ст. 214 УПК РК; либо просто ссылки на соответствующие нормы закона без изложения его содержания^{29, 101—102}.

Полагаем, что такая правоприменительная практика не гарантирует полноценной реализации участниками уголовно-процессуальных отношений своего права на отказ от дачи показаний.

Выше указывалось, что конституционный принцип свидетельского иммунитета не нашел своего преломления в норме, регламентирующей одноименный принцип уголовного процесса, в части своего объема. Однако такая детализация границ иммунитета от дачи показаний вызывается объективной необходимостью. Считаем, что при закреплении свидетельского иммунитета в виде уголовно-процессуального принципа его границы следует сузить до правонарушения.

Перейдем к норме, определяющей свидетельский иммунитет как непосредственное право участвующих в деле лиц и порядок его реализации. Так, статья 78 УПК РК, закрепляя процессуальный статус свидетеля, в качестве границ обозначает не только уголовное преступление, но административное правонарушение, тогда как норма, регулирующая порядок допроса потерпевшего и свидетеля, в качестве границ свидетельского иммунитета отмечает только уголовное правонарушение, уголовно наказуемое деяние. Если при конкуренции норм кодекса отдавать предпочтение и руководствоваться нормой общей части, то границы свидетельского иммунитета расширяются до административного правонарушения. Но в такой ситуации право потерпевшего на отказ от дачи показаний ограничивается уголовно наказуемым деянием. В данном случае потерпевший оказывается в более ущемленном положении, нежели свидетель, что противоречит рассматриваемому

²⁹ Сейтжанов О. Т. Свидетельский иммунитет в уголовном судопроизводстве Республики Казахстан: Дис. ... канд. юрид. наук. — Караганда, 2004.

принципу свидетельского иммунитета, который в равной степени распространяется на всех лиц без исключения.

Такая несогласованность норм процессуального законодательства по вопросу объема свидетельского иммунитета вынуждает правоприменителя устанавливать границы данного права самостоятельно. В этой связи границы свидетельского иммунитета должны определяться изобличением в совершении всех видов правонарушений.

Изложенное позволяет сделать вывод, что пределы и границы объема свидетельского иммунитета представляют собой фактические данные, указывающие на виновность определенного лица в совершении правонарушения. Такими фактическими данными является информация, которая в качестве доказательств может быть положена в основу обвинения. Кроме того, эти данные могут раскрывать признаки совершенного правонарушения и элементы его состава. Отказ от дачи изобличающих показаний не зависит также от того, в какой форме соучастия было совершено правонарушение, вплоть до прикосновенности к преступлению^{30, 188}, которая также является наказуемой.

Сведения, представляющие объем свидетельского иммунитета, будут считаться таковыми, даже когда они могут быть использованы как косвенные доказательства вины. Сообщение сведений о времени прихода или ухода, состояния одежды могут послужить косвенными доказательствами или посредством проведения иных следственных действий (обыска, выемки и др.) послужить закреплению доказательств вины близкого родственника или супруга.

Лицо, свидетельствующее в уголовном судопроизводстве, некомпетентно установить сведения, являющиеся уличающими. Учитывая данное обстоятельство, законодатель, закрепляя право на отказ от дачи показаний, должен предполагать уличение лишь как возможность, а не как обязательный момент. Именно такое положение содержится в ч. 3 ст. 78 УПК РК, где указано «... отказаться от дачи показаний, которые могут повлечь ...».

Таким образом, пределы свидетельского иммунитета заключаются в изобличении самих свидетелей, их супругов и близких родственников в совершении всех видов правонарушений, содержанием которых и определяются его границы. Что же касается объема иммунитета священнослужителя, то он является абсолютным, т. е. не имеющим ни пределов, ни границ.

³⁰ Уголовное право. Общая часть. — Алматы, 2003.

2 ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ ОБЯЗАННОСТИ ДАВАТЬ СВИДЕТЕЛЬСКИЕ ПОКАЗАНИЯ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

2.1 СУБЪЕКТЫ ИММУНИТЕТА ОТ ДАЧИ ПОКАЗАНИЙ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Сущность иммунитета от дачи показаний как процессуального института представляет собой реализацию определенных правоотношений, возникающих между участниками, вовлеченными в уголовный процесс. При этом правом на свидетельский иммунитет наделен не любой субъект возникающих правоотношений, а только прямо предусмотренный уголовно-процессуальным законом.

В общей теории права под субъектом права или правоотношений понимаются индивиды или организации, которые на основании норм права могут быть участниками правоотношений, носителями субъективных прав и обязанностей^{31, 293}. В нашем случае в качестве одного из субъектов правоотношения с одной стороны выступает государство в лице органа уголовного преследования и суда, с другой — лицо, обладающее правом на отказ от дачи показаний. Таким образом, субъектом свидетельского иммунитета является индивид, т. е. физическое лицо, под которым понимаются граждане РК, граждане других государств, а также лица без гражданства (ст. 12 ГК РК).

Характеризуя субъект иммунитета от дачи показаний, следует отметить, что он должен отвечать определенным требованиям, предъявляемым к любому другому субъекту права. Прежде всего, он должен обладать правосубъектностью, которая представляет собой способность быть субъектом права. В свою очередь, правосубъектность включает в себя три элемента: 1) правоспособность; 2) дееспособность; 3) деликтоспособность^{32, 187}.

Под правоспособностью в теории права понимается способность субъекта иметь права и нести возложенные юридические обязанности или возможность участвовать в правовых отношениях. Гражданское законодательство Республики Казахстан дает четкое определение правоспособности — это способность иметь права и нести обязанности^{33, 8}. Кроме того, оно закреп-

³¹ Теория государства и права: Учебн. — М., 1998.

³² Общая теория права и государства: Учебн. — М., 1966.

³³ Гражданский кодекс РК. Общая часть. — Астана, 2001.

пляет правоспособность за гражданами с момента их рождения до самой смерти. Отметим, что законодательно правоспособность закреплена лишь за гражданами, тогда как международные акты свидетельствуют о другом. Всеобщая декларация прав человека 1948 г.³⁴ (ст. 6) и Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г.³⁵ (ст. 16) провозгласили, что каждый человек, где бы он ни находился, имеет право на признание его правосубъектности. Сразу же напрашивается вывод, что субъектом иммунитета от дачи показаний могут быть не только граждане нашего государства, но и иностранные граждане, а также лица без гражданства.

Дееспособность — это способность человека своими действиями приобретать и осуществлять свои права, обретаемые с наступлением совершеннолетия (ст. 17 ГК РК). Дееспособность не следует рассматривать как составную часть правового статуса, она является особым качеством субъекта^{36, 67}. Поводом для признания человека недееспособным является неспособность понимать значение своих действий или руководить ими вследствие психического заболевания или слабоумия.

Обращаясь к вопросу о получении показаний, необходимо отметить, что уголовно-процессуальное законодательство предусмотрело случай недееспособности человека в ст. 78 УПК РК. В соответствии с ней лица, которые в силу психических или физических недостатков не способны правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них показания, не могут быть допрошены в качестве свидетеля. Соответственно, лицо, не способное отдавать отчет своим действиям и руководить ими, не может правильно воспринимать обстоятельства и давать о них показания.

Неадекватно оценивая происходящие события, лицо может заблуждаться в объеме своих прав или не полностью уяснить суть разъясняемого права на свидетельский иммунитет. Указанный случай влечет за собой признание полученных показаний недопустимыми в качестве доказательств (ст. 112 УПК РК).

Обращаясь к дееспособности, обусловленной совершеннолетием, необходимо отметить, что по гражданскому законодательству полная дееспособность наступает по достижении восемнадцати лет. Говоря о даче показаний, подчеркнем, что допрос, получение показаний от несовершеннолетних, не достигших восемнадцатилетнего возраста, производится в особом порядке

³⁴ Всеобщая декларация прав человека (принята и провозглашена резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи от 10 декабря 1948 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1010658 (дата обращения: 15.03.2018).

³⁵ Международный пакт о гражданских и политических правах (Нью-Йорк, 16 декабря 1966 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1010760 (дата обращения: 15.03.2018).

³⁶ Мицкевич А. В. Субъекты советского права. — М., 1962.

согласно нормам процессуального законодательства. Ответственность за уклонение или отказ от дачи показаний наступает с момента достижения лицом шестнадцатилетнего возраста, однако, при наличии определенных обстоятельств, подтвержденных соответствующими документами, возможно освобождение их от данной процессуальной обязанности. Соответственно, лицу, хотя и не обладающему полной гражданской дееспособностью, но достигшему шестнадцатилетнего возраста, в обязательном порядке должно разъясняться право на свидетельский иммунитет.

Иными словами, правом на отказ от дачи показаний в виде свидетельского иммунитета обладают только те лица, на которых возложена обязанность их дачи под угрозой уголовной ответственности за уклонение или отказ от дачи показаний.

Под деликтоспособностью понимается способность лица нести юридическую ответственность за свои действия. На примере свидетельского иммунитета деликтоспособность проявляется в виде способности лица, отказавшегося от иммунитета, нести уголовную ответственность за дачу заведомо ложных показаний.

Субъект права не может вступить в уголовно-процессуальные отношения, не став участником или лицом, участвующим в уголовном процессе, для чего имеется специальная процедура придания соответствующего статуса. Например, человек не может быть потерпевшим без совершения определенных действий для придания ему данного статуса и не может стать свидетелем по уголовному делу, пока его не вызовут, не разъяснят права и не допросят и др.

Тем не менее, следует учесть, что для признания человека субъектом права на свидетельский иммунитет не обязательно быть участником уголовного процесса или вступать в уголовно-процессуальные отношения. Человек наделен правом на свидетельский иммунитет Конституцией РК, которая гарантирует его всем без исключения, не уточняя статуса или отрасли права, что распространяет действие этой нормы на административное и гражданское право так же, как и на уголовно-процессуальное. Однако свидетельский иммунитет как конституционная норма закреплен в виде принципа, и его реализация в отраслях права имеет свою специфику.

Законодательством человеку и гражданину предоставлены различные права, но субъект пользуется одновременно не всем комплексом прав, а тем или иным по мере необходимости. Прежде всего, для этого необходимо волеизъявление самого субъекта права. В свою очередь, существуют такие права, воспользоваться которыми субъект может только после совершения определенных действий или при наличии определенных юридических фактов. Т. е. лицо, являясь субъектом отдельного права, может воспользоваться

им не в момент своего волеизъявления, а только после проведения или прохождения какой-нибудь определенной процедуры.

Рассмотрим эти положения применительно к институту свидетельского иммунитета. Обладатель конституционного права на отказ от дачи показаний (ст. 77 Конституции РК) объективно не пользуется данным правом вне уголовно-процессуальной деятельности, поскольку это право освобождает лицо от определенной обязанности, которая в свою очередь возлагается только на участников уголовно-процессуальных отношений.

В то же время, исходя из содержания понятия «субъект права», отметим, что уголовно-процессуальные отношения имеют свою специфику, так как субъект процессуального иммунитета от дачи показаний характеризуется еще и тем, что он вовлечен в сферу уголовно-процессуальной деятельности.

Реализация свидетельского иммунитета в уголовно-процессуальных отношениях обусловлена дачей показаний. Так, нормы уголовно-процессуального законодательства гласят, что в ходе дачи показаний при допросе лицам разъясняются их права, согласно процессуальному статусу (в том числе и право на свидетельский иммунитет), обязанности, они предупреждаются об уголовной ответственности. Однако лица, не достигшие уголовно наказуемого возраста, т. е. совершеннолетия, об уголовной ответственности не предупреждаются, в ходе допроса им разъясняются не права и обязанности, а лишь необходимость говорить только правду. Несовершеннолетнему лицу не разъясняется право на отказ от дачи показаний, хотя он им и обладает согласно Конституции и принципу уголовного процесса, закрепленному в ст. 28 УПК РК. Возникает вопрос о возможности реализации своего права данным лицом. Объясняется это следующим образом. На не достигших совершеннолетия лиц не возложена обязанность дачи показаний, которая является конструктивным элементом состава преступления, предусмотренного ст. 421 УК РК, что приводит к признанию совершенного деяния преступным. Соответственно, если на лице не лежит обязанность дачи показаний, то возникает вопрос, от чего его должен освобождать свидетельский иммунитет, который призван освобождать от такой обязанности отдельную категорию лиц?

Изложенное позволяет сделать вывод, что лицо, претендующее на свидетельский иммунитет, должно обладать таким правом и адекватно реагировать на происходящие события при полном соответствии признакам субъекта уголовного правонарушения, предусмотренного ст. 421 УК РК.

Как видно из нормативного закрепления иммунитета от дачи показаний, это право распространяется только на определенный круг лиц, четко очерченный законодателем. При этом следует отметить, что при функционировании свидетельского иммунитета действует своеобразная взаимно-обрат-

ная связь. Например, допрашиваемый супруг лица, совершившего уголовное правонарушение, имеет право отказаться от дачи изобличающих показаний, и таким же образом лицо, совершившие уголовное правонарушение имеет право отказаться от дачи показаний, которые могут изобличить его супруга или супругу. Законодатель закрепил, что лицо имеет право отказаться от дачи показаний в отношении супруга и близких родственников, в свою очередь и супруг, и близкие родственники имеют право отказаться от дачи показаний в отношении этого лица. Этим и определяется обратная связь и очерчивается круг лиц — субъектов свидетельского иммунитета. Единственным исключением является право священнослужителя отказаться от дачи показаний об обстоятельствах, ставших известными из исповеди. В данном случае исповедовавшийся не имеет права на отказ от дачи показаний в отношении священнослужителя, принявшего исповедь.

Прежде чем четко определить круг субъектов свидетельского иммунитета, следует учесть, что на данную категорию можно взглянуть с двух точек зрения. Первая подразумевает, что субъектом иммунитета от дачи показаний является любой потенциальный обладатель права на отказ от дачи показаний, согласно Конституции РК. Вторая с учетом специфики уголовно-процессуальной деятельности предполагает, что субъектом свидетельского иммунитета являются супруги и близкие родственники, круг которых определен процессуальным законодательством, а также священнослужитель. Ведь показания даются в отношении обвиняемого или подозреваемого в совершении уголовного правонарушения лицами, имеющими отношение или к уголовному правонарушению, или к обвиняемому (подозреваемому).

В данном случае субъект свидетельского иммунитета может пониматься в двух смыслах, также как и сам институт указанного иммунитета, т. е. свидетельский иммунитет как принцип и как право.

Обратимся к субъектам непосредственного права на отказ от дачи показаний. В качестве субъектов свидетельского иммунитета законодатель рассматривает супругов, близких родственников и священнослужителей. Однако для построения четкой структуры, позволяющей разграничить их правовое положение, эти субъекты необходимо классифицировать, определив основания для такой классификации. В первую очередь следует определить критерии, определяющие содержание института свидетельского иммунитета, согласно которым будут группироваться его субъекты. Опираясь на законодательно очерченный круг лиц, обладающих правом на отказ от дачи показаний, выделим следующие критерии субъекта иммунитета от дачи показаний (см. рис. 4): отношение к правонарушению; процессуальный статус (свидетель, потерпевший); характер брачных отношений (супруги); степень

родства (близкие родственники); род деятельности (священнослужитель); принятые обязанности (усыновители, усыновленные).

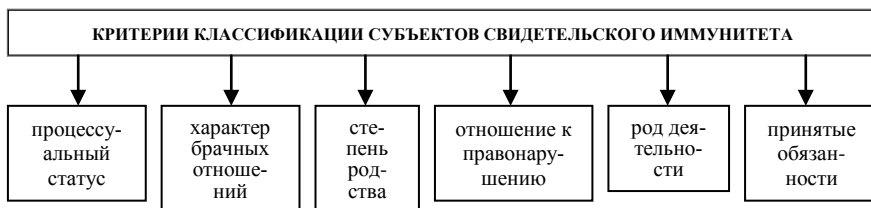


Рисунок 4. Критерии классификации субъектов иммунитета от дачи показаний

Критерий, определяемый отношением к правонарушению, подразумевает предоставление лицу права отказаться от дачи самоизобличающих показаний. Субъектом, классифицируемым по отношению к правонарушению, может быть лицо, совершившее как уголовно наказуемое деяние, так и административное правонарушение, которое обязано давать и дает показания. Такое толкование данной категории исходит из того, что норма уголовно-процессуального законодательства Казахстана, регламентирующая процессуально-правовой статус свидетеля (ст. 78 УПК РК), распространяет действие свидетельского иммунитета на показания, изобличающие в совершении не только уголовного, но и административного правонарушения. Кроме того, данное право должно распространяться и на отказ от дачи показаний, изобличающих в совершении гражданского правонарушения, поскольку гражданское процессуальное право предусматривает ответственность за отказ или уклонение от дачи показаний по иску согласно Уголовному кодексу Республики Казахстан.

Свидетельский иммунитет закреплен в законодательстве с использованием формулировки «против», что дает возможность предположить существование иммунитета от дачи всех показаний, которые изобличают в любом правонарушении. Указанное правило действует в отношении всех субъектов (не только классифицируемых по отношению к правонарушению), обладающих правом на отказ от дачи показаний. В свою очередь, этот вопрос касается объема и пределов свидетельского иммунитета.

Следующим критерием классификации субъектов иммунитета от дачи показаний является процессуальный статус. Лицо, вовлеченное в сферу уголовного процесса, согласно действующему законодательству, имеет возможность реализовать свое право на отказ от дачи показаний только после обретения того или иного статуса. Все участники уголовно-процессуальных

отношений делятся на отдельные группы, и каждое лицо, относящееся к одной из групп, имеет свой процессуальный статус. Согласно существующим участникам уголовно-процессуальных отношений и их процессуальным статусам, свидетельский иммунитет свойственен некоторым субъектам, классифицируемым как участники уголовного процесса, защищающие свои или представляемые права и интересы, а также как иные лица, участвующие в уголовном процессе. Реализация права на свидетельский иммунитет в уголовном процессе происходит через процессуальный статус лица. Не обретя процессуального статуса, лицо не может реализовать свое право на свидетельский иммунитет в сфере уголовного судопроизводства.

Как известно, лицо, обладающее свидетельским иммунитетом, имеет право отказаться от дачи показаний в отношении своего супруга или супруги. Именно брачные (супружеские) узы являются основанием возможности для отказа от дачи показаний, а также одним из критериев свидетельского иммунитета, согласно которым строится система субъектов этого права. Брачные (супружеские) отношения возникают только между супругами, которые заключили между собой брак (понятие брака (супружества) дается Кодексом Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 г.³⁷). Лица, состоящие в супружестве, также являются составленной данной группы субъектов иммунитета.

Следует отметить, что в брачно-семейном законодательстве Казахстана существует понятие «фиктивный брак» — брак, заключенный в установленном законом порядке без намерения создать семью и не порождающий прав и обязанностей супругов (ст. 1 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье»). Согласно ст. 25 этого Кодекса, фиктивный брак признается недействительным. Соответственно, заключение фиктивного брака не является основанием для предоставления супругам права отказаться от дачи показаний друг против друга.

Ближайшие родственники также входят в число субъектов иммунитета от дачи показаний. В связи с этим, степень родства также выделена нами в качестве одного из критериев свидетельского иммунитета. Поскольку законодатель указал лишь определенный круг родственников, степень родства имеет значение для классификации субъектов рассматриваемого вида иммунитета.

Круг близких родственников законодателем четко ограничен. Их перечень имеется во многих отраслях права и законодательных актах Республи-

³⁷ Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 г. № 518-IV (с изм. и доп. по сост. на 11.07.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31102748 (дата обращения: 12.03.2018).

ки Казахстан, например, в п. 13 ст. 1 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье», п. 11 ст. 7 УПК РК. В число близких родственников входят родители, дети, усыновители (удочерители), усыновленные (удочеренные), полнородные и неполнородные братья и сестры, дедушка, бабушка, внуки.

К указанному кругу родственников законодателем отнесены также усыновители и усыновленные. Однако нами данная категория лиц выделена в отдельную группу, поскольку родственники имеют между собой биологическую связь, которая при усыновлении не возникает, хотя и возникают те же правоотношения, что и между родителями и детьми. Лицо, усыновляя или удочеряя ребенка, принимает на себя определенные обязанности по его воспитанию. Данные обязанности ложатся на плечи усыновителя по юридическому факту, а не по биологическому отцовству или материнству. Изложенное и послужило поводом для выделения такой категории, как принятые обязанности.

Также устоявшейся в обществе является тайна исповеди. В связи с этим законодатель наделил священнослужителя правом на отказ от дачи показаний в отношении исповедовавшихся. Право принимать исповедь имеет не всякое лицо, а лишь то, которое посвятило жизнь служению религии. Именно поэтому как критерий свидетельского иммунитета нами выделен род деятельности (имеется в виду деятельность священнослужителя). Законодательством регулируется еще много различных тайн, обусловленных выполняемыми обязанностями в связи с родом деятельности, например, врачебная, коммерческая и банковская тайны, тайна усыновления и нотариальная тайна. Однако защита тайн, на страже которых не стоит свидетельский иммунитет, осуществляется другими различными правовыми средствами, анализ которых будет приведен далее.

Как известно и было описано выше, свидетельский иммунитет выражен в законодательстве в виде конституционного принципа применения закона и закреплен в виде конкретного права на отказ от дачи показаний отдельных лиц. В зависимости от этого нами и будет построена классификация субъектов иммунитета от дачи показаний.

Руководствуясь иерархией законодательных актов и институтов права, рассмотрим классификацию субъектов свидетельского иммунитета как принципа. Конституция РК (ст. 77) провозгласила, что иммунитет от дачи показаний распространяется на супругов, священнослужителей и близких родственников, круг которых определен законодателем. Аналогичным образом процессуальное законодательство спроектировало данный конституционный принцип применения закона в уголовно-процессуальный, определив такой же круг субъектов свидетельского иммунитета (ст. 28 УПК РК). Таким образом, являясь конституционным и уголовно-процессуальным принципом, иммуни-

тет от дачи показаний распространяется на всех без исключения лиц по вопросам, касающимся их супруга, близких родственников, а также на служителей культа или религии в отношении исповедовавшихся. В представленной ниже схеме дана классификация субъектов свидетельского иммунитета как конституционного принципа применения закона (см. рис. 5). Конституционный и процессуальный принцип о свидетельском иммунитете распространяется только на физическое лицо, личность в качестве субъекта данного вида иммунитета. В связи с этим в данном случае процессуальный статус не берется во внимание.

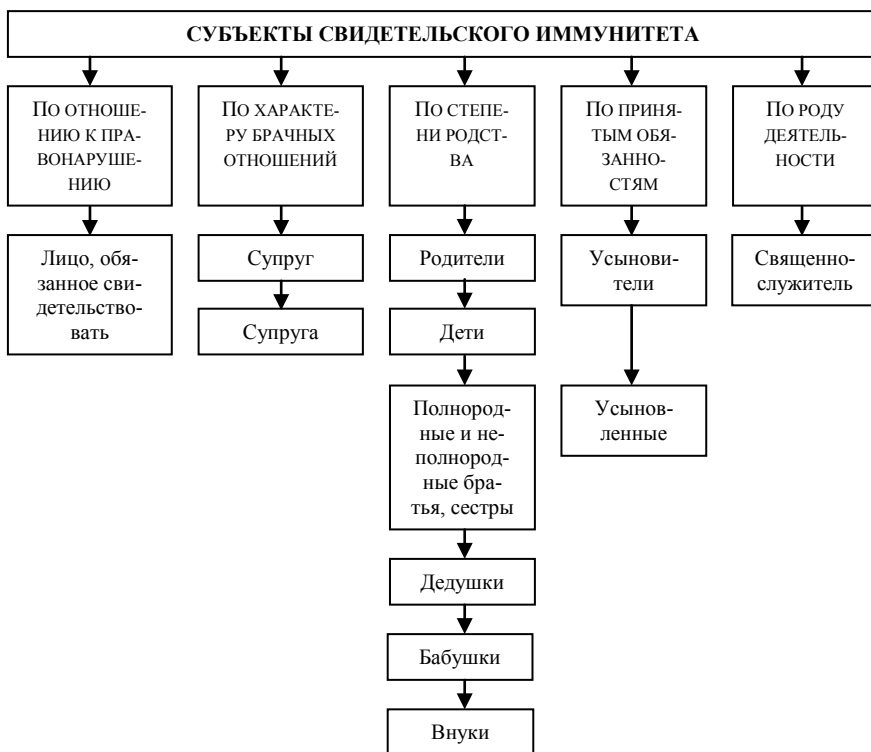


Рисунок 5. Классификация субъектов свидетельского иммунитета

Субъект свидетельского иммунитета, классифицируемый по основанию отношения к правонарушению, характеризуется тем, что наделяется правом на отказ от дачи показаний только в том случае, если совершил правонару-

шение. Под правонарушением в данном случае, согласно ст. 78 УПК РК, должно пониматься совершение уголовно наказуемого деяния или административного правонарушения. Однако гражданское правонарушение также должно входить в число правонарушений, в совершении которых могут изобличить показания, являющиеся элементом института свидетельского иммунитета.

Представленная выше классификация одним из своих оснований имеет брачные отношения, распространяя иммунитет от дачи показаний на лиц, связанных браком (супружеством). В свою очередь, под браком (супружеством) понимается равноправный союз между мужчиной и женщиной, заключенный при свободном и полном согласии сторон в установленном законом Республики Казахстан порядке, с целью создания семьи, порождающий имущественные и личные неимущественные права и обязанности между супругами, а лица, состоящие в браке, именуются супругами³⁷. Следовательно, отказ от дачи показаний может исходить от мужчины в отношении женщины или от женщины — в отношении мужчины. И на данный момент, судя по гражданскому законодательству Казахстана, третьего быть не может.

Распространение права на отказ от дачи показаний на супругов является, по нашему мнению, оправданным. Необходимо отметить, что законодателем супруги не отнесены к числу близких родственников, и это правильно, поскольку они не связаны кровным родством. Однако нередко супруг становится более близким человеком, чем родственники и даже близкие. Супруги связали свою судьбу из-за своих симпатий друг другу, чувства любви. Они ежедневно находятся рядом, делятся радостями и горестями, проблема одного из супругов ложится на плечи другого и наоборот. Наконец, они могут иметь общих детей, совместно воспитывать их. Они имеют общий семейный бюджет, имущество, совместно ведут хозяйство. Думается, что будет кощунством принуждать лиц, имеющих столько общего, к даче показаний друг против друга. Ведь лицо в силу естественного чувства привязанности, испытывая снисхождение к нарушившему закон близкому человеку, будет вынуждено под страхом уголовной ответственности дать изобличающие показания вопреки своему желанию. К тому же, подобная ситуация может повлечь и другие последствия этического характера — осуждение со стороны окружающих, близких, родных осужденного супруга. По результатам проведенного нами опроса, 88 % респондентов посчитали правильным распространение права на отказ от дачи показаний на супругов, что является дополнительным основанием для их признания субъектами свидетельского иммунитета^{39, 69}.

Согласно религиозным убеждениям брак является священным союзом. Указанный постулат всех религий настолько вошел в нашу повседневную жизнь, что стал неотъемлемой частью этических правил и перерос в общественную норму морали, нарушение которой осуждается со всех позиций общественной жизни и взглядов. Семья и брак стали структурным элементом общества, который необходимо оберегать и защищать всеми возможными способами и методами.

Степень родства также является квалификационным основанием в предложенной нами системе субъектов свидетельского иммунитета. Согласно законодательству, иммунитет от дачи показаний, основанный на родственных отношениях, распространяется на близких родственников. Круг лиц, входящих в состав близких родственников, также определен законодателем, и не только уголовно-процессуальным. Как уже отмечалось, в него входят родители, дети, усыновители, усыновленные, полнородные и неполнородные братья и сестры, бабушки, дедушки, внуки.

Тесный и постоянный контакт с родственниками порождает особые отношения между ними. С давних времен люди объединялись в различные формы общества. Одной из таких форм на определенном этапе развития цивилизации являлась родовая община, формируемая по кровному признаку. Это свидетельствует о значимости кровного родства, которое должно иметь значение и в настоящее время, для существующих общественных отношений. Родственники, имея общие корни, осуществляют свою жизнедеятельность сообща, руководствуясь принципами, заложенными предками. Для коренного народа Казахстана — казахов — кровное родство имеет огромное значение. Ведь не так давно весь казахский народ был поделен на три основных части, именуемые «жузами», в основе образования которых лежало объединение отдельных родов или племен в племенные союзы^{38, 62}. Это свидетельствует о значительном воздействии на общественные отношения факта происхождения от единого предка, т. е. родства. В этой связи и возникает необходимость предоставления близким родственникам права на отказ от дачи показаний в ходе расследования преступления и в суде.

Особой категорией в числе законодательно определенных близких родственников являются усыновители и усыновленные. В предлагаемой нами системе субъектов свидетельского иммунитета указанные лица выделены в отдельную категорию, классифицируемую по принятым обязанностям.

В обоснование выделения из числа близких родственников усыновителей и усыновленных можно привести следующие доводы.

³⁸ Кайназаров Е. К., Кайназарова А. Е. История Казахстана с древнейших времен до наших дней. — Алматы, 1992.

Во-первых, усыновление (удочерение) является юридическим фактом, совершаемым, согласно гражданскому законодательству, судом по заявлению лиц, желающих усыновить (удочерить) ребенка (гл. 13 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье»³⁷). И лишь по решению суда, т. е. после совершения юридического факта, у усыновителя возникают правоотношения с ребенком, обязанности, идентичные родительским. В свою очередь, правоотношения между родителем и его ребенком порождаются биологическим фактом — рождением самого ребенка.

Во-вторых, дети и усыновленные, родители и усыновители отличаются еще тем, что дети и родители являются близкими родственниками, как определил законодатель. Хотя усыновители и усыновленные также отнесены законодателем к числу близких родственников, между ними нет фактического родства, которое определяется наличием единого предка и кровным родством. Кроме того, между фактическими родителями и детьми присутствует биологическая связь, и одним из признаков отнесения лица к числу близких родственников должна служить биологическая связь, происхождение.

На протяжении многих веков религия является неотъемлемой частью жизнедеятельности людей и общества в целом. Многие религиозные каноны и табу укрепились в сознании каждого человека и стали нормой жизни социума. В частности, заповеди христианского вероисповедания (не убей, не укради и др.) стали не только социальной нормой, но и нормой законодательства (ст. ст. 99, 188 УК РК). Аналогичным образом действующим законодательством была признана и охраняется тайна исповеди. Она закреплена в виде права священнослужителя отказаться от дачи показаний в отношении исповедовавшихся ему, тем самым, став неотъемлемой частью института свидетельского иммунитета.

Свойственная свидетельскому иммунитету как непосредственному праву классификация субъектов по процессуальному статусу обусловлена дачей показаний в рамках производства по уголовному делу. Согласно ст. 115 УПК РК в качестве доказательств допускаются показания подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего и свидетеля. Анализ законодательства показал, что подозреваемый и обвиняемый имеют право полностью отказаться от дачи показаний, и они не являются субъектами дачи заведомо ложных показаний и отказа или уклонения от дачи показаний, т. е. преступлений, предусмотренных ст. ст. 420, 421 УК РК. Таким образом, в процессуальный статус подозреваемого и обвиняемого не входит право на иммунитет от дачи показаний. Однако лица, выступающие в роли подозреваемого или обвиняемого по уголовному делу, обладают свидетельским иммунитетом вне возбужденного в отношении них уголовного преследования, где они могут являться свидетелем или потерпевшим.

В представленной ниже схеме наглядно изображен круг субъектов иммунитета от дачи показаний применительно к уголовно-процессуальным статусам (см. рис. 6).

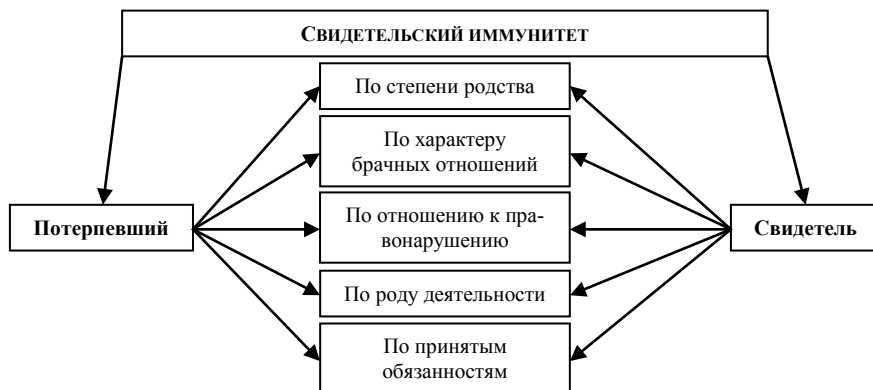


Рисунок 6. Круг субъектов иммунитета от дачи показаний

Тем не менее, данная схема не отражает всех вопросов, связанных с функционированием института отказа от дачи показаний, а также не выявляет проблем, возникающих при реализации права на свидетельский иммунитет.

Считаем, что для полного представления каждую классифицируемую группу субъектов свидетельского иммунитета следует рассмотреть в отдельности.

Суть свидетельского иммунитета от самообвинения заключается в праве не давать показания, которые изобличают свидетельствующего в совершении им правонарушения. Правовая природа данного вида иммунитета означает предоставление лицам, совершившим правонарушение, в отношении которых не выдвинуто подозрений или не предъявлено обвинение, права защитить себя от изобличения. Особенностью реализации данного положения является то, что допрашиваемый не обладает статусом подозреваемого или обвиняемого, позволяющим полностью отказаться от дачи показаний, а дает показания в ином процессуально-правовом качестве. Однако такое положение существовало не всегда. До внесения дополнений о свидетельском иммунитете в процессуальное законодательство Казахстана в 1993 г., свидетель или потерпевший во всех случаях были обязаны давать показания во время допроса и тем самым ставились перед выбором: быть привлеченным

к ответственности за совершенное правонарушение или же за отказ от дачи показаний.

Подобная ситуация в основном возникала в случаях, когда на момент допроса существовали сомнения в определении статуса допрашиваемого: свидетель или подозреваемый? В этой связи в науке уголовного процесса предлагалось обозначить категорию участников как *ных*)^{39, 59; 40, 6}.

Сегодня законодатель в ч. 5 ст. 78 УПК РК закрепил процессуальный статус свидетеля, имеющего право на защиту, под которым понимается лицо, указанное в заявлении и сообщении об уголовном правонарушении как лицо, его совершившее, либо как лицо, против которого дает показания свидетель, участвующий в уголовном процессе, но к данному лицу не применено процессуальное задержание либо не вынесено постановление о признании его подозреваемым. При этом в соответствии с п. 1) ч. 6 ст. 78 УПК РК он также имеет право отказаться от дачи показаний, которые могут повлечь для него самого, его супруга (супруги) или близких родственников преследование за совершение уголовно наказуемого деяния или административного правонарушения.

Положение, когда свидетель фактически ставится в положение подозреваемого и ему задаются избобличающие его вопросы, является недопустимым не только с моральной точки зрения, но и с правовой, и поэтому закон запрещает допрашивать таких лиц в качестве свидетелей, за исключением случаев, когда об этом стало известно в ходе самого допроса свидетеля. В подобной ситуации рекомендовалось прекратить допрос, продолжив его уже в ином процессуальном режиме допроса подозреваемого. В настоящее время, данный пробел в законодательстве устранен путем введения института свидетельского иммунитета и четких оснований признания лица подозреваемым (ч. 1 ст. 64 УПК РК).

Как уже отмечалось, конституционный принцип применения закона свидетельского иммунитета, закрепленный в ст. 77 Конституции РК, позволяет не давать показания против самого себя, супруга (супруги) и близких родственников, круг которых определяется законом, а священнослужителям — против доверившихся им на исповеди. Формой реализации данного принципа является право на иммунитет от дачи показаний, действующее во всех отраслях права. Им могут воспользоваться все без исключения, даже без учета процессуальных статусов. Принцип охраны прав и свобод граждан

³⁹ Карнеева Л. М. Интересы расследования и правовое положение свидетеля // Социалистическая законность. — 1974. — № 10.

⁴⁰ Чувилов А. А. Применение конституционных норм в уголовном судопроизводстве // Российская юстиция. — 1994. — № 2.

при производстве по уголовным делам, закрепленный в ст. 15 УПК РК, обязывает орган, ведущий уголовный процесс, охранять права и свободы граждан, участвующих в уголовном процессе, создавать условия для их осуществления, принимать своевременные меры по удовлетворению законных требований участников уголовного процесса. Кроме того, принцип свидетельского иммунитета от самообвинения выступает одной из форм реализации принципа презумпции невиновности — основополагающего начала уголовного процесса, возлагающего бремя доказывания на органы, ведущие уголовный процесс.

Реализация этого принципа при функционировании права на свидетельский иммунитет от самообвинения происходит следующим образом. Являясь конституционным принципом, иммунитет от самообвинения позволяет отказаться от дачи показаний всем без исключения во всех отраслях права. Соответственно, данный принцип, реализуясь в уголовном процессе, приобретает форму права на отказ от дачи самоизобличающих показаний. Для реализации права на иммунитет от самообвинения лицами, участвующими в уголовном процессе в различных процессуальных статусах, рассматриваемый принцип гарантирует реализацию конституционных прав граждан (имеется в виду иммунитет от самообвинения) именно как граждан, а не процессуальных участников. На фоне процессуальных статусов иммунитет от самообвинения обеспечивается принципом охраны прав и свобод граждан в виде предоставления определенных прав участникам уголовно-процессуальных отношений, от которых могут быть получены показания при производстве по уголовному делу. Так, подозреваемый или обвиняемый, обладая таким средством защиты, как право полного отказа от дачи показаний, реализует иммунитет от самообвинения. В свою очередь, свидетель или потерпевший, обязанный давать показания по всем имеющим значение для дела обстоятельствам, вправе отказаться от самообвинения.

Кроме того, эти два правовых явления (право на отказ от дачи показаний подозреваемым и обвиняемым и иммунитет от самообвинения) являются формами реализации некоторых принципов уголовного процесса, имеющими определенные общие особенности: цель сохранения в тайне определенной информации (истины); цель защиты своих интересов; отсутствие правовых последствий за отказ от дачи показаний.

Близкие родственники. Как известно, родство распространяется по восходящей, нисходящей и боковой линиям от конкретного лица. Процессуальное законодательство Республики Казахстан (ст. 7 УПК РК) определяет родственников как лиц, имеющих общих предков до прадедушки или прабабушки, следовательно, родство распространяется только по восходящей и боковой линиям. В свою очередь, определяя родственников из категории близ-

ких, законодатель учитывает родство и по нисходящей линии, указывая в перечне детей и внуков. В распространении права на отказ от дачи показаний среди близких родственников за центральную фигуру взято лицо, дающее показания, имеющее близких родственников.

От конкретного лица, обладающего правом на отказ от дачи показаний, близкое родство по восходящей линии распространяется на родителей и бабушку, дедушку. Следует также отметить, что дедушка и бабушка могут быть как со стороны отца, так и со стороны матери анализируемого субъекта права. Таким образом, лицо имеет право отказаться от дачи показаний в отношении своих родителей (отца и матери), дедушки и бабушки со стороны как отца, так и матери.

Кроме того, заметим, что и родители, дедушки и бабушки также имеют право отказаться от дачи показаний в отношении своего ребенка или внука. Схема распространения права на отказ от дачи показаний категории, классифицируемой по признаку близкого родства, может выглядеть следующим образом (см. рис. 7).



Рисунок 7. Распространение права на отказ от дачи показаний категории, классифицируемой по признаку близкого родства

Настоящая схема распространения свидетельского иммунитета по степени родства применима к любому лицу, отвечающему требованиям, предъ-

являемым к субъекту данного иммунитета. Именно от такого лица должны распространяться ветви близкого родства, оно является центральной фигурой в предложенной схеме.

Боковая линия близкого родства характеризуется двумя направлениями: полнородные и неполнородные братья и сестры. Полнородными братьями и сестрами называются лица, имеющие общих родителей, как отца, так и мать. Неполнородными — лица, имеющие одного общего родителя: либо отца, либо мать. Дети супругов, не имеющие общего родителя, являются сводными, их правовой режим отказа от дачи показаний не урегулирован. Они могут на основе свидетельского иммунитета отказаться от дачи показаний только в случае усыновления, что является совершенно другой категорией.

Следует отметить, что неполнородные братья и сестры также имеют свое деление в зависимости от вида общего родителя: если братья и сестры имеют единого отца, они именуются единокровными, а если одну мать — единоутробными.

Нисходящая линия близкого родства представлена детьми и внуками. Так, лицо, на которое возложена обязанность дачи показаний, вправе, воспользовавшись свидетельским иммунитетом, отказаться от дачи показаний, могущих изобличить его детей или внуков. Следует учесть, что в данном случае имеются в виду родные дети и родные внуки.

Пристального внимания достоин вопрос о даче показаний в отношении внуков. Дело в том, что внуками не должны признаваться усыновленные его детьми. Усыновление предполагает возникновение правовых отношений только между усыновленным и усыновляющим, и факт усыновления (удочерения) не должен влиять на правовые отношения в уголовном процессе между другими лицами и поколениями родственников.

Однако может возникнуть вопрос об отношениях, сходных с родственными, — между лицами, не связанными родством, но имеющими особые доверительные отношения между собой в силу длительного совместного проживания и т. п.

В качестве одного из путей выхода из сложившейся ситуации можно предложить признание судом лица членом семьи, по аналогии с гражданским законодательством. В частности, ст. 21 Закона Республики Казахстан «О жилищных отношениях» от 16 апреля 1997 г. предусматривает возможность признания лиц, не связанных кровным родством, членами семьи. Так, согласно указанной норме, членами семьи могут быть признаны в исключительных случаях и другие лица, не связанные родством, если они постоянно проживают с собственником квартиры и ведут с ним общее хозяйство не менее пяти лет. Нетрудоспособные иждивенцы являются членами семьи

собственника, если постоянно проживают с ним⁴¹. Данное правило в настоящее время применяется только для решения жилищных вопросов, но такой опыт гражданского законодательства нельзя упускать из виду.

Аналогичным образом можно признавать близкими родственниками лиц, постоянно проживающих совместно, для наделения их правом на отказ от дачи показаний. Ведь не секрет, что зачастую лица проживают вместе в так называемом «гражданском» браке, без его должной регистрации. Такие люди ведут совместное хозяйство на протяжении многих лет, могут иметь общих детей, даже внуков. И может возникнуть ситуация, когда они будут вызваны для дачи показаний в отношении своего «гражданского» супруга. В этом случае такое вызванное для дачи показаний лицо будет вынуждено под страхом уголовной ответственности изобличить близкого для него человека либо дает ложные показания. В силу нравственных и моральных норм, а также естественных чувств данные лица будут стараться всеми возможными путями помочь близкому человеку, оградить его от беды или опасности. Одним из таких путей является дача ложных показаний для введения следствия в заблуждение. Именно во избежание подобных ситуаций в настоящее время в уголовно-процессуальном праве Республики Казахстан существует институт, именуемый свидетельским иммунитетом.

Вместе с тем, при решении проблемы аналогично с гражданским законодательством на предварительном следствии может возникнуть ряд проблем. Одним из осложнений при признании человека близким родственником может явиться вопрос о субъекте, компетентном осуществлять такое признание. Согласно гражданскому законодательству, решение данного вопроса (признание близким родственником) полностью относится к полномочиям суда. Так, при даче показаний лицо, длительно проживавшее с совершившим преступление и претендующее на иммунитет от дачи показаний путем признания его близким родственником по аналогии с жилищными отношениями, должно пройти определенную процедуру, а именно подать заявление в суд для признания его близким родственником. Процедура подачи и принятия судом заявления и возбуждения производства, согласно Гражданскому процессуальному кодексу Республики Казахстан, занимает значительное время. Однако такое осуществление указанной процедуры никак не совмещается с принципом уголовного процесса о всестороннем, полном и объективном исследовании обстоятельств дела в установленные процессуальным законодательством сроки досудебного производства по уголов-

⁴¹ Закон Республики Казахстан «О жилищных отношениях» от 16 апреля 1997 г. № 94-І (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2018 г.). URL: http://online.zakon.kz/document/?doc_id=1007658 (дата обращения: 13.03.2018).

вному делу. Поэтому внедрение опыта гражданского законодательства по вопросу признания близким родственником в регламентированном на данный момент виде невозможно. Нецелесообразность такого внедрения обусловлена развитием уголовно-процессуального права по пути оптимизации уголовного процесса.

На фоне указанных отношений необходимо обратить внимание на отношения свойственников. Понятие «свойство» зафиксировано в Кодексе «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 г.⁴², под ним понимается отношение одного из супругов к близким родственникам другого супруга.

Обращаясь к истории развития института свидетельского иммунитета, следует отметить, что в римском праве в число субъектов права на отказ от дачи показаний наряду с супругами и близкими родственниками включены и свойственники.

Опыт величайшей цивилизации того времени можно сравнить с бытностью казахского народа. Выходя замуж, невеста приобретает второй дом, вторых родителей, вторую семью. И такое происходит не только у казахов, почти каждый человек придерживается таких понятий вне зависимости от национальности и гражданства. Отношения близости между одним из супругов и родителями другого складываются на той же почве, что и отношения близких родственников или супругов.

Лицо, под страхом уголовной ответственности обязанное давать показания в отношении своего свойственника, из естественных чувств привязанности к близкому человеку способно отказаться от дачи показаний или вообще дать ложные показания с тем, чтобы завести следствие в заблуждение и любыми способами выгородить своего близкого. Такой поступок с нравственной точки зрения можно оправдать. Лицо принуждается вопреки своим чувствам совершать действия, несущие негативные последствия для близкого человека, отношения с которым регламентированы в отдельных нормативных актах.

Так, в Законе Республики Казахстан «О государственной службе»⁴² свойственники находятся в одном ряду с близкими родственниками государственного служащего. Обусловлено это, главным образом, характером отношений, которые могут повлиять на деятельность государственного служащего. Из-за близости отношений начальствующий свойственник может относиться предвзято к своему подчиненному, руководствуясь в своих действиях целью создания для него благоприятных условий. В данном слу-

⁴² Закон Республики Казахстан «О государственной службе Республики Казахстан» от 23 ноября 2015 г. № 416-V ЗПК. URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1500000416> (дата обращения: 13.03.2018).

чае мы наблюдаем признание законодателем близких отношений между свойственниками и в такой немаловажной сфере, как государственная служба.

Однако при законодательном закреплении свидетельского иммунитета свойственники не были включены в число субъектов права на отказ от дачи показаний, несмотря на близость их отношений и обоснованность такого включения с нравственной стороны.

Особое внимание должно быть уделено правовым отношениям, возникающим в сфере дачи показаний между усыновленными как между собой, так и между усыновленными и родными детьми.

Законодательство устанавливает, что понятия «усыновление (удочерение)» и «усыновление», «усыновители (удочерители)» и «усыновители», «усыновленные (удочеренные)» и «усыновленные», «ребенок (дети)» и «ребенок», «родители (родитель)» и «родители», «супруги (супруг, супруга)» и «супруги» равнозначны (ст. 1 Закона Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье»³⁷). В случае если лицо, имея собственного ребенка, усыновляет (удочеряет) еще одного, между усыновленным и родным ребенком возникают отношения как между родными, также как и у родителя появляются одинаковые права как по отношению к родному ребенку, так и к усыновленному. Кроме того, если лицо усыновляет (удочеряет) несколько детей, не являющихся между собой родными или даже родственниками, то после усыновления у них возникают отношения родных братьев и сестер. Усыновленный ребенок и его потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники — по отношению к усыновленному ребенку и его потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению.

Поскольку гражданское законодательство подробно регламентировало правовые отношения усыновителей и усыновленных, а также между последними, процессуальное законодательство устанавливает правовой режим свидетельского иммунитета по усыновлению, ссылаясь на законодательство о браке и семье. Однако при непосредственном применении рассмотренных нами норм, правоприменителю следует установить факт усыновления и не нарушать тайну усыновления.

Супруги. Одним из субъектов свидетельского иммунитета, классифицируемых по характеру брачных отношений, являются супруги. Как указывалось выше, супругами являются мужчина и женщина, заключившие между собой брак. Особое значение для свидетельского иммунитета в законодательном определении брака имеют личные неимущественные отношения между супругами. Личные неимущественные блага подразумевают и част-

ную жизнь, и личную и семейную тайны (ч. 3 ст. 115 ГК РК). В этом и отражается законодательная основа морально-нравственного обоснования предоставления супругам права на свидетельский иммунитет.

Создание семьи путем заключения брака порождает такие отношения между супругами, которые являются особой ценностью как для них самих, так и для государства и общества в целом.

Вместе с тем, следует учесть, что заключенный в установленном законом порядке брак может быть признан недействительным, если он фиктивный, т. е. заключен без цели создания семьи. Соответственно, такой брак не порождает прав и обязанностей супругов. Из смысла норм законодательства о браке и семье исходит, что создание семьи предполагает как минимум воспитание ребенка. Более того, «способ приобретения» детей не имеет значения, будь то биологическое рождение, усыновление либо иная форма принятия детей на воспитание.

Однако отсутствие детей в семье не дает повода делать вывод о фиктивности брака. Причинами отсутствия детей могут быть, например, бесплодие одного из супругов или иное заболевание, нежелание оформлять усыновление и др. Также следует учесть, что при установлении факта фиктивности брака он признается недействительным со дня заключения.

Лица, заключившие брак, считаются супругами только после выдачи свидетельства. Однако до признания их таковыми существует отдельная процедура заключения брака. Так, лица, желающие вступить в брак, должны подать заявление в органы записи актов гражданского состояния, и только по истечении месячного срока брак может быть заключен. Вместе с тем, существует ряд исключений по поводу названного срока. Так, согласно Закону РК «О браке (супружестве) и семье»³⁷ (ст. 13) месячный срок со дня подачи заявления желающими вступить в брак при наличии уважительных причин органом ЗАГСа может быть сокращен или увеличен, но не более чем на месяц. При наличии особых обстоятельств (беременности, рождения ребенка, непосредственной угрозы жизни одной из сторон и других обстоятельств) брак может быть заключен в день подачи заявления.

По аналогии с германской регламентацией свидетельского иммунитета можно было бы считать помолвленными лиц, подавших заявление о намерениях заключить брак. Однако помолвка осуществляется согласно религиозным канонам, что несовместимо со светским государством каким провозгласила себя Республика Казахстан. Как помолвку можно расценивать подачу заявления в органы ЗАГСа о заключении брака. Ведь люди, подающие заявление, обращаясь в государственные органы, имеют такие же намерения создать семью и зарегистрировать свои отношения в брачные, как и те, кто обращается к служителям религии.

При наделении лиц, подавших заявление в органы ЗАГС о заключении брака, правом на свидетельский иммунитет может возникнуть вопрос о случае заключения фиктивного брака. В данной ситуации в качестве одного из путей решения проблемы можно предложить следующее. Правоприменительно необходимо установить дату подачи указанного заявления. Если заявление подано до совершения виновным преступления, то такие лица должны быть наделены правом на отказ от дачи показаний на основе свидетельского иммунитета.

Однако предложенный путь не разрешает всех проблем, могущих возникнуть при расследовании преступлений. Свидетельский иммунитет позволяет отказаться от дачи показаний, изобличающих не только в расследуемом преступлении, но и в тех, которые неизвестны правоохранительным органам, латентны.

Существуют мнения о расширении круга субъектов свидетельского иммунитета. Пристального внимания в этой связи заслуживает вопрос о свидетельском иммунитете лиц, уже расторгнувших свой брак, т. е. разведенных.

Так, И. В. Смалькова считает, что «кроме близких родственников свидетельский иммунитет следует распространить и на особо близких лиц, для которых дача свидетельских показаний может носить характер нравственной драмы (жених и невеста; лица, состоящие в фактических брачных отношениях; лица, ранее состоявшие в браке)»^{43, 22}. В. И. Руднев предлагает включить в число лиц, которые вправе не давать показания, «и бывших супругов, возможно не всех, а имеющих, например, детей»^{5, 109}.

Фактически разведенные лица не являются супругами и по действующему законодательству не наделяются правом на отказ от дачи изобличающих показаний. Однако следует учитывать, что бывших супругов связывает общее прошлое. Ведь в прошлом они жили полноценной семьей со всеми вытекающими последствиями, были привязаны и дорожили друг другом и, наконец, у них могут быть дети. И хотя на момент получения показаний у таких лиц остаются лишь воспоминания о прошлом, именно они могут подтолкнуть человека встать на защиту своего бывшего супруга, «выгородить» его своим молчанием или дачей ложных показаний.

Изложенные рассуждения позволяют нам предположить возможность отказа от дачи изобличающих показаний бывшими супругами. Аналогией может послужить сохранение налоговой тайны. Согласно ч. 5 ст. 30 Кодекса РК «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» 2017 г., должно-

⁴³ Смалькова И. В. Процессуальный статус свидетеля в российском уголовном судопроизводстве. — Иркутск, 1997.

стные лица органов налоговой службы не вправе распространять сведения, составляющие налоговую тайну, как в период работы в органах налоговой службы, так и после своего увольнения. В нашем случае разведенный супруг должен иметь право на свидетельский иммунитет в отношении сведений, которые могут изобличить его бывшего супруга в преступлении, совершенном в то время, когда брак не был еще расторгнут.

Священнослужитель. В качестве одного из субъектов свидетельского иммунитета выступает священнослужитель. Особенность данного субъекта обуславливается односторонним характером распространения указанного права. Исповедовавшийся не имеет права отказаться от дачи показаний в отношении священнослужителя, принявшего исповедь. Последний, в свою очередь, должен отвечать всем требованиям, которые предъявляются корпоративными нормами религии.

С точки зрения закона, священнослужитель — это лицо, осуществляющее свою религиозную деятельность, соответствующую нормам Закона Республики Казахстан «О религиозной деятельности и религиозных объединениях»¹⁸. Законодатель не может охватить все религиозные конфессии, возникающие на том или ином этапе развития общества, вследствие чего в законе не уточняется религия, священнослужитель которой может быть освобожден от дачи показаний в определенных случаях. Однако следует отметить, что законодатель, устанавливая в качестве предмета свидетельского иммунитета священнослужителя сведения, известные только из исповеди, тем самым ограничивает круг религий, имеющих возможность воспользоваться правом отказа от дачи показаний, поскольку не каждая религия предусматривает исповедь.

Вместе с тем, как уже указывалось ранее, законодателю следовало бы учесть, что и другие религии, кроме христианской, тоже могут содержать ограничения в огласке определенных сведений по аналогии с исповедью. В исламе, например, существуют предписания, которые позволяют оправданно скрывать сведения, именуемые «такийа». Названное положение позволяет скрыть правду в условиях острой или смертельной опасности.

Законодательную регламентацию иммунитета священнослужителя от дачи показаний нельзя назвать однозначной. Так, иммунитет указанного субъекта нашел свое закрепление в ст. 77 Конституции РК, в ст. 28 УПК РК — как принцип, в ст. 78 — как непосредственное право свидетеля, в ст. 214 — как регламентация порядка реализации иммунитета.

Особое внимание обращает на себя норма уголовно-процессуального законодательства, регламентирующая статус свидетеля. В указанной норме перечислены права свидетеля, в том числе и право на свидетельский иммунитет, а также иммунитет священнослужителя в отношении исповедовав-

шихся. И не случайно описываемый вид иммунитета находится именно в перечне прав, поскольку таковым и является. Однако согласно ч. 2 ст. 78 УПК РК, где перечислены случаи категорического запрета на допрос в качестве свидетеля, вопреки другим нормам (в том числе и ч. 3 этой же статьи), священнослужитель категорически не может быть допрошен об обстоятельствах, ставших ему известными на исповеди, вне зависимости от его желания.

На наш взгляд, указанное противоречие в законодательстве должно решиться в пользу свидетельского иммунитета еще по одной причине. Свидетельский иммунитет, закрепленный в ст. 77 Конституции РК и в ст. 28 УПК РК, является конституционным и уголовно-процессуальным принципом, и священнослужителю предоставлена свобода волеизъявления. В свою очередь, норма, категорически лишаящая такой свободы выбора священнослужителя и обязывающая его не давать показания в отношении исповедовавшегося, является лишь укреплением процессуального статуса. Отдавая приоритет принципу перед статусом, вопрос о свидетельском иммунитете священнослужителя должен быть решен в пользу права, а не процессуального изъятия.

Следует отметить, что в нашей жизни и законодательством защищены некоторые другие виды тайн и секретов. Несмотря на личную, семейную или интимную тайну, закон специально устанавливает особый режим обращения с информацией, которая составляет отдельные виды тайн.

Закрепленные законом основные тайны условно можно объединить в три группы: частные, служебные и профессиональные. К первой группе относятся те тайны, которые охраняют сведения, касающиеся личности. Служебные тайны стоят на страже сведений, затрагивающих интересы государственной службы. Обязанность сохранения профессиональных тайн лежит на лицах в связи с возложенными обязательствами или же в связи с выполняемыми функциями на занимаемой должности.

К частным относятся:

- банковская тайна (тайна вкладов) — ст. 223 УК РК, Закон РК «О банках и банковской деятельности в Республике Казахстан» от 31 августа 1995 г.⁴⁴;
- тайна усыновления — ст. 138 УК РК, Кодекс РК «О браке (супружестве) и семье»³⁷;

⁴⁴ Закон Республики Казахстан «О банках и банковской деятельности в Республике Казахстан» от 31 августа 1995 г. № 2444 (с изм. и доп. по сост. на 09.01.2018 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1003931 (дата обращения: 13.03.2018).

- тайна переписки, почтовых отправлений, телефонных переговоров, телеграфных или иных сообщений — ст. 148 УК РК, УПК РК, Законом РК «Об оперативно-розыскной деятельности»⁴⁵;

- тайна голосования — ст. 151 УК РК, Конституционный закон Республики Казахстан «О выборах в Республике Казахстан»⁴⁶;

- врачебная (медицинская) тайна — ст. 321 УК РК, Кодекс Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения»⁴⁷.

К служебным можно отнести:

- государственную тайну, секреты — ст. 185 УК РК, Закон РК «О государственных секретах»⁴⁸;

- служебную тайну — правовой режим охраны идентичен с государственными тайной и секретами.

Профессиональные тайны составляют:

- нотариальная тайна — Закон РК «О нотариате»⁴⁹;

- адвокатская тайна — п. 3 ч. 2 ст. 78 УПК РК, Закон РК «Об адвокатской деятельности»⁵⁰;

- тайна совещательной комнаты — п. 1 ч. 2 ст. 78 УПК РК, Конституционный закон РК «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан»⁵¹;

- арбитр — п. 1 ч. 2 ст. 78 УПК РК

- тайна досудебного производства — ст. 423 УК РК;

- тайна сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса или должностного лица, занимаю-

⁴⁵ Закон Республики Казахстан «Об оперативно-розыскной деятельности» от 15 сентября 1994 г. № 154-ХІІІ (с изм. и доп. по сост. на 21.12.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1003158 (дата обращения: 13.03.2018).

⁴⁶ Конституционный закон Республики Казахстан «О выборах в Республике Казахстан» от 28 сентября 1995 г. № 2464 (с изм. и доп. по сост. на 15.06.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/document/?doc_id=1004029 (дата обращения: 13.03.2018).

⁴⁷ Кодекс Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения» от 18 сентября 2009 г. № 193-ІV (с изм. и доп. по сост. на 09.01.2018 г.). URL: http://online.zakon.kz/document/?doc_id=30479065 (дата обращения: 13.03.2018).

⁴⁸ Закон Республики Казахстан «О государственных секретах» от 15 марта 1999 г. № 349-І (с изм. и доп. по сост. на 28.12.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1012633 (дата обращения: 13.03.2018).

⁴⁹ Закон Республики Казахстан «О нотариате» от 14 июля 1997 г. № 155-І (с изм. и доп. по сост. на 25.12.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1008028 (дата обращения: 13.03.2018).

⁵⁰ Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 г. № 195-І (с изм. и доп. по сост. на 08.04.2016 г.). URL: http://online.zakon.kz/document/?doc_id=1008408 (дата обращения: 13.03.2018).

⁵¹ Конституционный закон Республики Казахстан «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» от 25 декабря 2000 г. № 132-ІІ (с изм. и доп. по сост. на 22.12.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/document/?doc_id=1021164 (дата обращения: 13.03.2018).

щего ответственную государственную должность — ст. ст. 382, 324 УК РК, Закон РК «О государственной защите лиц, участвующих в уголовном процессе»⁵²;

- коммерческая тайна — ст. 185 КРК об АП;
- журналистская тайна — ст. 183 УПК РК, Закон РК «О средствах массовой информации»⁵³;
- медиатор — п. 6 ч. 2 ст. 78 УПК РК, Закон РК «О медиации»⁵⁴;
- участник национального превентивного механизма — п. 7 ч. 2 ст. 78 УПК РК, глава 3-1 УИК РК⁵⁵.

Изложенный перечень тайн не является исчерпывающим и может быть существенно расширен. В данном случае перечислены лишь основные виды тайн, существенно затрагивающие права и законные интересы личности, а также интересы государства, его органов и других организаций.

2.2 ПРИМЕНЕНИЕ НОРМ О СВИДЕТЕЛЬСКОМ ИММУНИТЕТЕ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Реализация свидетельского иммунитета заключается не в простом разъяснении права на отказ от дачи показаний и в заявлении граждан о желании воспользоваться им. Принцип свидетельского иммунитета при реализации в уголовно-процессуальных отношениях имеет особенности, которые необходимо осветить и раскрыть. Неправильное применение норм законодательства о свидетельском иммунитете в силу их несогласованности и неточности влечет за собой существенные ограничения прав граждан, вовлеченных в сферу уголовно-процессуальных отношений, что чревато последствиями, иногда и непоправимыми.

Одной из особенностей реализации права на отказ от дачи показаний является временной аспект свидетельского иммунитета. Необходимо устано-

⁵² Закон Республики Казахстан «О государственной защите лиц, участвующих в уголовном процессе» от 5 июля 2000 г. № 72-II (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.07.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1018939 (дата обращения: 13.03.2018).

⁵³ Закон Республики Казахстан «О средствах массовой информации» от 23 июля 1999 г. № 451-I (с изм. и доп. по сост. на 28.12.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1013966 (дата обращения: 13.03.2018).

⁵⁴ Закон Республики Казахстан «О медиации» от 28 января 2011 г. № 401-IV (с изм. и доп. по сост. на 31.10.2015 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30927376 (дата обращения: 13.03.2018).

⁵⁵ Уголовно-исполнительный кодекс Республики Казахстан от 5 июля 2014 г. № 234-V (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2018 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31577723 (дата обращения: 13.03.2018).

вить начальный и конечный моменты данного права и временное соотношение его реализации, так как фактические основания его возникновения не совпадают с началом реализации в уголовном процессе.

По мнению И. П. Корякина, лицо начинает обладать иммунитетом с момента возникновения отношений, которые регулирует иммунитет^{56, 130}. Таким образом, он связывает начальный момент обладания правом на иммунитет с моментом признания лица субъектом данного права. Поэтому возникновение близких отношений (например, между родственниками или женой и невестой) не может являться основанием для распространения на них свидетельского иммунитета. Такие отношения порождаются вследствие признания лиц близкими родственниками или супругами, т. е. субъектом свидетельского иммунитета. Признание лица священнослужителем также является начальным моментом обладания иммунитетом. Соответственно, начальный момент обладания свидетельским иммунитетом должен быть основан на таких юридических фактах, как вступление в брак, усыновление или удочерение, рождение, получение сана священника. В этой связи определение начального момента обладания правом на иммунитет от дачи показаний очень важно для признания лиц субъектами данного института.

Определение момента, когда лицо перестает обладать иммунитетом, связано с прекращением вышеназванных отношений. Моментом окончания иммунитета, основанного на брачных и родственных отношениях, могут явиться расторжение брака, признание заключения брака фиктивным и др.

Брак как юридическое основание признания за лицами права на иммунитет от дачи показаний может быть расторгнут. Расторжение брака исключает лицо из числа субъектов свидетельского иммунитета, что является основанием для непредоставления ему права на отказ от дачи показаний. В этой связи предлагается включить в число лиц, которые вправе не давать показания, «и бывших супругов, возможно не всех, а имеющих, например, детей»^{5, 109}. Разведенные лица фактически не имеют никаких отношений, однако, их связывает совместное прошлое, когда они дорожили друг другом (тем более, если у них есть совместные дети). Следовательно, разведенные бывшие супруги должны обладать правом на свидетельский иммунитет, но в той части сведений, которые касаются обстоятельств, происшедших во время существования брачных отношений. Разведенный супруг должен иметь право на свидетельский иммунитет в отношении сведений, которые могут изобличить его бывшего супруга в правонарушении, совершенном в

⁵⁶ Корякин И. П. Отношения, защищаемые иммунитетом, и лица, обладающие и пользующиеся иммунитетом в уголовно-процессуальном праве // Сб. науч. тр. Карагандинск. ун-та бизн., управл. и права. — Караганда, 2001. Вып. 6.

то время, когда брак еще не был расторгнут. Также при предоставлении права на иммунитет от дачи показаний следует учесть, что заключенный в установленном законом порядке брак может быть признан недействительным. Основанием для признания брака недействительным является его фиктивность, т. е. отсутствие цели создания семьи.

Является актуальным вопрос о смерти близкого родственника как составляющей части механизма предоставления права на свидетельский иммунитет. Смерть близкого родственника как момент прекращения обладания иммунитетом влечет за собой дополнительные юридические последствия. Если обвиняемое или подозреваемое лицо скончалось во время производства по уголовному делу, близкие родственники лишаются права на свидетельский иммунитет. Однако смерть обвиняемого или подозреваемого является также основанием для прекращения уголовного преследования (п. 11 ч. 1 ст. 35 УПК РК). Законодатель также делает исключение в виде необходимости реабилитации. Таким образом, прекращение уголовного преследования вообще исключает необходимость установления вины преследуемого по уголовному делу, который скончался. В этой связи показания, изобличающие скончавшегося в совершении правонарушения, не могут быть истребованы. Реабилитация является обратной стороной уличения.

Второе исключение прекращения уголовного преследования основано на расследовании дела в отношении других лиц. Между тем, предполагается, что прекращение уголовного преследования не означает прекращение всего уголовного дела. Если во время предварительного следствия один из преследуемых за совершение преступления скончался, то уголовное преследование в отношении него прекращается.

Следует также отметить, что момент, с которого лица начинают обладать иммунитетом от дачи показаний, отличается от начала реализации свидетельского иммунитета. Исследуемый нами принцип уголовного процесса представляет собой непосредственное право участников уголовного процесса и иных лиц, участвующих в нем. Вовлеченные в сферу уголовно-процессуальных отношений лица должны обладать возможностью реализовать право на отказ от дачи показаний. Однако реализация этого права по действующему законодательству не совпадает с моментом возникновения процессуальных правоотношений и зависит от следующего:

- 1) лицо должно обладать соответствующим правовым статусом;
- 2) лицу должно быть разъяснено право на свидетельский иммунитет;
- 3) фактические основания права на свидетельский иммунитет должны быть подтверждены документально;
- 4) изъявление желания воспользоваться или отказаться от данного права зафиксировано в соответствующих документах.

Таким образом, реализация права на свидетельский иммунитет связана с производством конкретного следственного или иного процессуального действия.

Субъекты свидетельского иммунитета имеют право воспользоваться своим правом на отказ от дачи показаний в любой момент уголовного судопроизводства, участником которого они являются. Предыдущий отказ от свидетельского иммунитета не влияет при получении показаний на возможность воспользоваться им снова. Институт свидетельского иммунитета, пронизывая все стадии уголовного процесса, не лишается своих оснований предоставления при отказе от желания воспользоваться им. Действительно, если отказ от свидетельского иммунитета будет являться основанием для отсутствия возможности воспользоваться им снова, то все нравственные и моральные ценности, на защиту которых направлено его функционирование, не находят своего признания. В таком случае мы вернемся к тому, с чего начинали — к отсутствию права на свидетельский иммунитет.

О сквозном характере института свидетельского иммунитета говорит и позиция законодателя. Нормативное постановление Верховного Суда РК «О судебном приговоре» от 15 августа 2002 г. № 19⁵⁷ позволяет лицам отказаться от дачи показаний при предыдущем отказе от свидетельского иммунитета. Если лицо первоначально не воспользовалось правом на отказ от дачи показаний в силу своего свидетельского иммунитета, то в последующем за ним данное право сохраняется, и оно не может быть привлечено к уголовной ответственности за отказ от дачи показаний. В этом случае полученные ранее показания этого лица могут быть использованы как источник доказательств в совокупности с иными фактическими данными. Кроме того, данный нормативный акт позволяет использовать в качестве доказательств полученные ранее показания лица, воспользовавшегося иммунитетом от дачи показаний. Основанием для этого может служить закрепление таких показаний с соблюдением процессуальной формы.

Вместе с тем, признание ранее данных показаний, не имеющих доказательственной силы, все-таки возможно в случаях, когда установление причастности к субъектам свидетельского иммунитета по времени предшествует получения показаний от таких лиц. Допустим, на момент допроса не было известно о близком родстве допрашиваемого с обвиняемым или подозреваемым, в связи с чем были получены изобличающие показания. Впоследствии было установлено их близкое родство и свидетеля признали субъек-

⁵⁷ Нормативное постановление пленарного заседания Верховного Суда Республики Казахстан «О судебном приговоре» от 15 августа 2002 г. № 19 (с изм. и доп. по сост. на 25.06.2010 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1033031 (дата обращения: 13.03.2018).

том свидетельского иммунитета. В данном случае, органом, ведущим уголовный процесс, должно быть восстановлено признание права на отказ от дачи показаний за этим лицом, а сами изобличающие показания исключены из числа доказательств, поскольку лицо заблуждалось относительно своих прав и обязанностей. Основанием для такого решения служит то, что у такого лица отсутствовало фактическое основание для права на свидетельский иммунитет в силу его неустановленности, соответственно, не было и возможности его реализации. Если же такое заблуждение произошло в результате намеренных действий органа, ведущего уголовный процесс, то это следует расценивать как существенное нарушение уголовно-процессуальной формы и должно влечь признание в качестве недопустимых не только полученных показаний, но и всех последующих доказательств, собранных на их основе.

Неработанность процедуры применения норм процессуального законодательства по вопросу свидетельского иммунитета может повлечь необоснованный отказ от его реализации и в результате простого несоблюдения последовательности разъяснения данного права. Например, следователь, разъяснив общие права свидетеля, предупреждает его об уголовной ответственности за отказ или за дачу ложных показаний, а уже после их получения разъясняет право на свидетельский иммунитет, что является неверным.

Кроме того, фиксация разъяснения права на свидетельский иммунитет также должна содержать и волеизъявление о желании (или нежелании) воспользоваться им. При непосредственной реализации свидетельского иммунитета, когда лицо изъявило желание воспользоваться своим правом, следователь не должен задавать вопросов, уличающих допрашиваемого или его близких. Если следователь все же задал изобличающий вопрос и свидетельствующий, будучи некомпетентным, ответил на него, тем самым изобличил себя или близкого в совершении правонарушения, то такие показания судом должны быть отклонены. Они не могут иметь доказательственной силы, так как получены с нарушением норм законодательства.

В связи с этим в обязательном порядке перед допросом необходимо устанавливать отношения свидетеля с обвиняемым (подозреваемым).

При предоставлении допрашиваемому возможности реализовать свое право на отказ от дачи показаний необходимо установить его принадлежность к субъектам свидетельского иммунитета. Если лицо заявляет о своем желании воспользоваться правом на отказ от дачи показаний, ссылаясь на близкие родственные или супружеские отношения с обвиняемым, органу расследования или дознавателю необходимо установить наличие таких отношений.

В таких случаях необходимо использовать практику предоставления документов, подтверждающих родство или зарегистрированный брак. Такая практика сложилась на основе положения, предписывающего лицу, выступающему в качестве защитника, предоставлять документ, подтверждающий родственные отношения с подозреваемым или обвиняемым. Об этом также свидетельствует Постановление Пленума Верховного Суда РК «О практике применения законодательства, регулирующего право на защиту» от 6 декабря 2002 г. № 26⁵⁸. Аналогичным образом, при заявлении свидетельствующих о желании воспользоваться свидетельским иммунитетом следует документально удостовериться в их принадлежности к субъектам данного права.

Юридическим основанием для предоставления супругам права на свидетельский иммунитет может служить свидетельство о заключении брака или справка органов ЗАГСа. Но, как указывалось выше, существует признание зарегистрированного в установленном законом порядке брака фиктивным. Установление фиктивности брака — трудоемкий процесс. Достаточно тяжело установить тот факт, что брак был заключен не для создания семьи, поскольку истинные цели регистрации брака, известные лишь лицам, его заключившим, выясняются временем и совершенными впоследствии действиями. Однако признаками фиктивности брака, т. е. его заключения без цели создания семьи, может служить то, что зарегистрированные супруги живут порознь, не ведут совместное хозяйство, не имеют общего имущества и др.

Достоин обсуждения случай, когда один из супругов скрывал на протяжении длительного времени факт, что он уже состоит в браке с другим лицом. Отказывать в предоставлении права на отказ от дачи показаний на основе того, что брак является незаконным, считается необоснованным. Ведь отношения супругов строились как в законном браке, к тому же у них могут быть общие дети, общее имущество и естественно чувство любви и привязанности. В данном случае законодатель должен исходить из субъективной оценки претендентом на иммунитет отношений со своим незаконным супругом. Если человек считал обвиняемого или подозреваемого своим супругом (со всеми вытекающими последствиями), то до тех пор, пока не был выявлен факт незаконности их отношений, брак считается законным. В таком случае предоставление иммунитета следует расценивать не как возможность уйти обвиняемому от ответственности, а как возможность избежать нравственных страданий, переживаний.

⁵⁸ Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О практике применения уголовно-процессуального законодательства, регулирующего право на защиту» от 6 декабря 2002 г. № 26 (с изм. и доп. по сост. на 31.03.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1035463 (дата обращения: 13.03.2018).

Подтверждением признания близкого родственника в качестве субъекта свидетельского иммунитета могут служить также данные, полученные в органах ЗАГСа. Установить факт усыновления можно путем обращения в суд или органы опеки и попечительства или ЗАГСа путем официального запроса.

Необходимо иметь в виду, что усыновленные (удочеренные) дети утрачивают все личные неимущественные и имущественные права, а также освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям (родственникам). Такое положение зафиксировано в ст. 100 Закона РК «О браке (супружестве) и семье»³⁷. Это влечет утрату права отказаться от дачи показаний, избобличающих своих биологических родителей и близких родственников.

При предоставлении возможности реализовать допрашиваемыми свое право на свидетельский иммунитет необходимо учитывать, что родители могут быть лишены родительских прав в отношении своих детей. Лишение судом родительских прав влечет за собой утрату всех прав, основанных на факте родства с детьми (ст. 77 Закона РК «О браке (супружестве) и семье»³⁷).

При получении же показаний от священнослужителя необходимо удостовериться в его полномочиях. Обязательному установлению должны подлежать такие обстоятельства, как существование данной религии на территории Казахстана, ее законность, т. е. отсутствие государственного запрета религиозного учения или приостановления деятельности и др. Предоставление возможности реализовать свое право на свидетельский иммунитет священнослужителем не должно основываться на заявлении допрашиваемого, что он является священнослужителем. Необходимо убедиться, что религиозный обряд был совершен, а не, например, начат и не закончен.

Принцип свидетельского иммунитета, закрепленный в Конституции РК, является принципом правосудия в целом, который породил непосредственное право участников уголовно-процессуальных отношений отказаться от дачи показаний. Одновременно данный принцип распространил свое действие и на сферу уголовно-правовых и процессуальных отношений. В этой связи возникает необходимость освещения некоторых вопросов соотношения уголовно-процессуальных и уголовно-правовых отношений на основе принципа свидетельского иммунитета.

Если гражданин заявил о совершенном уголовном правонарушении и было принято решение о начале досудебного производства, а в ходе расследования были установлены отношения, позволяющие не давать показания против обвиняемого, то вопрос о предоставлении свидетельского иммунитета решается однозначно положительно.

Право на отказ от дачи показаний, являясь формой материализации принципа свидетельского иммунитета, реализуется в уголовном процессе

во время производства по делу при проведении отдельных процессуальных, следственных и судебных действий. Вместе с тем, все стадии уголовного процесса принято делить на досудебные, на которых, главным образом, действуют органы предварительного следствия и дознания, и судебные — стадии производства по делу в суде^{59, 12}. Основываясь на предложенной классификации, подвергнем анализу вопросы реализации принципа свидетельского иммунитета как непосредственного права участников уголовно-процессуальных отношений.

Стадия досудебного расследования

На этой стадии должностное лицо, производящее расследование, осуществляет массу следственных действий, направленных на достижение целей уголовного процесса и решение отдельных задач. Именно на этой стадии происходит основная реализация прав участников уголовно-процессуальных отношений и выполнение ими возложенных на них обязанностей согласно процессуальным статусам.

Особое место необходимо отвести следственным действиям, при которых участвующие в них дают показания, являющиеся объектом внимания института свидетельского иммунитета. Законодатель в досудебном расследовании уголовного дела предусматривает следующие следственные действия: осмотр; освидетельствование; выемку; обыск; задержание; наложение ареста на имущество; опознание; получение образцов; проверку показаний на месте; следственный эксперимент; исследование вещественных доказательств; очную ставку; допросы и др.

Поскольку свидетельский иммунитет освобождает отдельную категорию лиц от дачи показаний, следует определить, при каких именно действиях такие участники уголовно-процессуальных отношений дают показания либо свидетельствуют в целом. Согласно уголовно-процессуальному законодательству, таковыми можно считать допрос, очную ставку, опознание, обыск и личный обыск, выемку, проверку и уточнение показаний на месте. Основным способом получения показаний от участников уголовного процесса и иных лиц, участвующих в уголовном процессе, является проведение такого следственного действия, как допрос. Допрос — это следственное и судебное действие, осуществляемое в целях получения и фиксации органом расследования или судом в установленной уголовно-процессуальном законом форме показаний допрашиваемого об известных ему фактах, входящих в предмет доказывания по уголовному делу^{60, 101}.

⁵⁹ Учебник уголовного процесса / Отв. ред. А. С. Кобликов. — М., 1995.

⁶⁰ Толеубекова Б. Х., Капсалямов К. Ж., Шнарбаев Б. К., Бекишев Д. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. — Алматы, 2001.

Согласно части 2 ст. 111 УПК РК, фактические данные, имеющие значение для правильного разрешения уголовного дела, устанавливаются показаниями подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля. Такие показания могут быть получены путем проведения допросов. В свою очередь, показания подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля являются, согласно ст. 115 УПК РК, одним из видов доказательств. Законодатель различает виды допросов в зависимости от процессуального статуса допрашиваемого. Одним из критериев классификации допроса на виды служит также возраст допрашиваемого. Это обусловлено тем, что несовершеннолетние не обладают полной дееспособностью. Кроме того, свои особенности имеет возможность наложения юридической ответственности на несовершеннолетних. Основным отличием допроса несовершеннолетних от остальных граждан являются их психологические особенности. По указанным и другим причинам возникает необходимость по-иному закреплять весь порядок допроса несовершеннолетних.

Прямое толкование положений ст. ст. 214—217, 535 УПК РК позволяет нам выделить следующие виды допроса: потерпевшего; свидетеля; несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего; подозреваемого; обвиняемого; несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого.

Интерес для нас представляют такие виды допроса, как допрос свидетеля и потерпевшего, в том числе и несовершеннолетних.

Так, порядок вызова на допрос, место и время, а также общие правила его проведения четко закреплены в положениях ст. ст. 208—210 УПК РК. Институт свидетельского иммунитета освобождает свидетельствующих от дачи показаний, но не от явки в орган, где расследуется уголовное дело. При этом важным является положение, предписывающее лицу, вызванному на допрос, разъяснять права и обязанности, предусмотренные законом, о чем делается отметка в протоколе (ч. 2 ст. 210 УПК РК).

Согласно части 1 ст. 214 УПК РК перед допросом свидетеля и потерпевшего необходимо выяснить их отношение к обвиняемому или подозреваемому. Такое предписание закона из тактических соображений направлено на установление возможного субъекта свидетельского иммунитета. Эта же норма обязывает следователя разъяснять право на свидетельский иммунитет, причем следователь не должен ограничиваться формальным прочтением нормы. Допрашиваемые лица могут быть не осведомлены обо всех юридических тонкостях данного права, что должно сделать должностное лицо, производящее допрос. Лицу, пожелавшему отказаться от дачи показаний на основе свидетельского иммунитета, необходимо четко разъяснить, от каких именно показаний он имеет право отказаться, а о чем он обязан правдиво рассказать.

Право на свидетельский иммунитет, принадлежащее свидетелям и потерпевшим при допросе, должно быть им разъяснено, о чем в протоколе делается отметка. Однако на практике в половине изученных нами протоколов допроса отметка о волеизъявлении допрашиваемого лица воспользоваться свидетельским иммунитетом или нет отсутствует. В них даны лишь шаблонные формулировки, заполненные должностным лицом, производящим допрос. В некоторых изученных материалах уголовных дел свидетельский иммунитет разъяснен наравне с указанием нормы, закрепляющей процессуальный статус допрашиваемого лица.

В каждом случае допроса должно быть отражено желание допрашиваемого воспользоваться свидетельским иммунитетом или отсутствие такового, так как постановка такого вопроса и получение на него ответа очень важна при оценке полученных показаний. Если пожелавшее воспользоваться свидетельским иммунитетом лицо непроизвольно дало избобличающие показания, и это было выяснено в последующих стадиях процесса, то последние должны быть отнесены к категории недопустимых и не могут использоваться по уголовному делу как доказательства вины обвиняемого.

Кроме того, свидетелей и потерпевших, не воспользовавшихся правом на свидетельский иммунитет, необходимо предупреждать об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний (ч. 1 ст. 214 УПК РК). Данное положение закона закрепляет, что лица, воспользовавшиеся правом на отказ от дачи показаний при допросе в качестве свидетелей и потерпевших, не вправе давать ложные показания. Свидетельский иммунитет наделяет лицо правом отказаться от дачи определенных показаний, но не позволяет ему давать ложные показания.

Необходимо отметить, что субъекты свидетельского иммунитета все-таки подлежат уголовной ответственности за отказ от дачи показаний. Допрос свидетелей и потерпевших может и не касаться уличения допрашиваемым близких людей. Волеизъявление воспользоваться свидетельским иммунитетом не мешает следователю допросить свидетеля и потерпевшего, допустим, о характеристике подозреваемого или обвиняемого, например для избрания меры пресечения. В случае, если допрашиваемый отказывается давать и такие показания, то появляются юридические основания для привлечения его к уголовной ответственности за отказ от дачи показаний.

Допрос несовершеннолетнего. Особенность допроса несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего заключается в том что, отдельная категория несовершеннолетних (до шестнадцати лет) не предупреждается об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний (ч. 2 ст. 215 УПК РК). Им лишь указывается на необходимость говорить только правду. Объясняется это тем, что несовершеннолет-

ние в силу своего не сформировавшегося сознания не относятся к субъектам преступлений, предусмотренных ст. ст. 420, 421 УК РК, и не могут быть за это привлечены к уголовной ответственности. Норма, предписывающая таким лицам разьяснять право на отказ от дачи показаний, является обязательной (как форма реализации всего принципа свидетельского иммунитета).

Необходимо оговориться, что законодатель при допросе различает несколько видов несовершеннолетних. Это обусловлено не только их возрастными границами, но и различным жизненным опытом и особенностями формирования сознания. Общепринято разделять несовершеннолетних на четыре возрастные группы в зависимости от основных этапов их развития (табл. № 2).

Таблица № 2

Особенности классификации несовершеннолетних

Этапы развития	Возрастная группа	Возраст
Малолетние (детство)	1-я — подготовительная, дошкольное образование	3—7 лет
Отрочество	2-я — младший школьный возраст	7—14 лет
Школа (несовершеннолетние)	3-я — подростковая	14—16 лет (наступление уголовной ответственности за совершение тяжких преступлений)
Юность	4-я	16—18 лет (наступление ответственности за совершение преступлений, предусмотренных ст. ст. 351, 352, 353 УК РК)

Для функционирования института свидетельского иммунитета имеет значение деление несовершеннолетних по следующим возрастам: 1) до 16-ти лет; 2) от 16-ти до 18-ти лет.

Такая классификация несовершеннолетних обусловлена возможностью являться субъектом преступлений, предусматривающих ответственность за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Таким образом, часть 2 ст. 215 УПК РК условно можно разделить на две части в зависимости от возраста несовершеннолетнего. Ту часть нормы, которая предписывает указывать на необходимость говорить только правду, следует адресовать первой категории несовершеннолетних, не достигших шестнадцати лет и не являющихся субъектами данных преступлений. Другая часть, обязывающая разьяснять право на свидетельский иммунитет, относится ко второй категории несовершеннолетних (16—18 лет), являющихся

ся субъектом предусмотренного ст. 421 УК РК преступления, на которых возложена обязанность дачи показаний.

Таким образом, законодатель устанавливает максимальные границы возраста, при достижении которых начинается действие института свидетельского иммунитета, но не указывает минимальный возрастной предел, с которого они могут быть допрошены в качестве свидетеля или потерпевшего. При этом он исходит только из положения о том, что данное лицо способно правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них показания (п. 5 ч. 2 ст. 78 УПК РК).

Поэтому не исключена возможность допроса малолетнего, неспособного полностью осознать возможные последствия, которые вызовет дача уличающих показаний. В этой связи необходимо отметить, что когда свидетель в силу своего возраста не в состоянии оценить родственные отношения, связывающие его с обвиняемым, а также значение данных им показаний в связи с непониманием сущности изобличения, то такого несовершеннолетнего следует отстранить от свидетельствования^{61, 25}.

Несовершеннолетнему свидетелю или потерпевшему, не достигшему шестнадцатилетнего возраста, разъясняется необходимость говорить только правду. Такой малолетний свидетель при даче показаний будет руководствоваться авторитетом сотрудника полиции, которой разъяснил и обосновал ему это правило. Хотя правильнее было бы, на наш взгляд, в таком случае разъяснять их право, а не необходимость дачи показаний, так как зачастую такой участник уголовного судопроизводства не может оценить разъясняемого ему права на свидетельский иммунитет. Законодатель уделяет особое внимание несовершеннолетним, требуя обязательного участия педагога при производстве следственных действий с участием этих лиц.

В качестве гаранта допустимости и достоверности проведенного допроса в отношении этих участников закон предусматривает обязательное участие их законных представителей, которые и должны определять объем информации, подлежащей фиксации в границах, предусмотренных институтом свидетельского иммунитета. Более того, в соответствии с предписаниями ч. 3 ст. 76 УПК РК, законные представители обладают равным объемом прав с представляемым несовершеннолетним и, в этой связи, разрешение вопроса об отказе от дачи показаний на основе свидетельского иммунитета должно принадлежать только им.

Другие виды допросов. Процессуальное законодательство предусматривает также следующие виды допросов: повторный и дополнительный

⁶¹ Щерба С. П., Зайцев О. А. Охрана прав потерпевших и свидетелей по уголовным делам. — М., 1996.

Дополнительный допрос осуществляется в случаях, когда: 1) допрошенное лицо изъявляет желание дополнить или уточнить ранее данные показания по обстоятельствам расследуемого дела в силу их недостаточной ясности или неполноты; 2) возникли существенные для дела новые вопросы к ранее допрошенному лицу.

Повторный допрос осуществляется в случаях, когда: 1) были существенно нарушены процессуальные нормы производства первоначального допроса; 2) допрошенное лицо отказывается от ранее данных показаний и изъявляет желание дать новые показания.

Если на повторном допросе ранее данные показания уточняются, то на дополнительном — дополняются. При таком содержании этих видов допроса право на свидетельский иммунитет должно на полном основании принадлежать свидетельствующим на допросе лицам. При повторном допросе, основной целью которого является детализация показаний, следовательно вновь обращается к выяснению обстоятельств, о которых речь шла на предыдущем, первоначальном допросе. Дополнительный же допрос проводится с целью получения показаний об обстоятельствах, о которых на других допросах речь не шла^{62, 135}. Расширенные показания на дополнительном допросе являются безоговорочным основанием для предоставления допрашиваемому лицу права на отказ от дачи показаний. Кроме того, уточнение показаний на повторном допросе предполагает детализацию всех обстоятельств, до мелких подробностей. При таких условиях лицо, ранее отказавшееся воспользоваться правом на свидетельский иммунитет, возможно, заново ощутив опасения, пожелает отказаться от дачи показаний, и такое право ему должно быть предоставлено.

В уголовном процессе существует особый вид допроса — допрос эксперта и специалиста. Данное следственное действие не представляет для нас интерес, поскольку свидетельский иммунитет, будучи правом на отказ от дачи показаний, на показания эксперта не распространяется. Такой способ получения показаний имеет четко определенные границы. Так, в ст. 285 УПК РК «Допрос эксперта и специалиста» установлен предмет допроса, ограниченный заключением эксперта, если оно недостаточно ясное и имеет пробелы, для восполнения которых не требуется проведения дополнительных исследований. Допрос эксперта может проводиться также для уточнения примененных им методов и терминов, получения информации о других фактах и обстоятельствах, не являющихся составной частью заключения, но связанных с участием в досудебном процессе эксперта или специалиста, а также выяснения их квалификации. Перечень обстоятельств, подлежащий

⁶² Криминалистика / Под ред. Р. С. Белкина. — М., 1980. Т. 2.

установлению при допросе эксперта, является исчерпывающим и не может быть расширен.

Очная ставка. Следующим способом получения показаний является проведение очной ставки. Несмотря на то, что очная ставка является самостоятельным следственным действием, ее признают также одним из видов допроса.

Данное следственное действие направлено на выяснение причин противоречий в показаниях двух ранее допрошенных лиц (ч. 1 ст. 218 УПК РК). Как и при допросе, перед очной ставкой следует выяснить их отношение друг к другу.

Кроме того, наряду с предупреждением об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и дачу заведомо ложных показаний, свидетельствующим лицам при проведении очной ставки разъясняется их право на свидетельский иммунитет. Такое правило проведения очной ставки обусловлено тем, что во время дачи показаний могут выясниться новые обстоятельства дела, ранее не известные предварительному следствию или дознанию. На показания о новых, ранее неизвестных обстоятельствах (по аналогии с проведением дополнительного допроса) должен распространяться свидетельский иммунитет, так как дополнительные факты служат еще одним безоговорочным основанием для предоставления права на отказ от дачи показаний.

Опознание. Лица, выступающие в качестве потерпевшего или свидетеля при проведении опознания, согласно ч. 4 ст. 230 УПК РК, также имеют право отказаться от свидетельствования в отношении себя, супруга (супруги) и близких родственников, а священнослужители — против доверившихся на исповеди. Такая необходимость в предоставлении права на свидетельский иммунитет возникает объективно. Возможна ситуация, когда ранее допрошенный потерпевший (свидетель) об описании и признаках, допустим, убегающего с места происшествия человека, которого он не узнал, не пожелал воспользоваться свидетельским иммунитетом перед проведением опознания, но увидев среди опознаваемых своего супруга или близкого родственника, пожелает уберечь его от ответственности и заявит о своем желании. В таком случае следователь обязан прекратить производство следственного действия, закрепив такое заявление в протоколе проводимого следственного действия.

Проверка и уточнение показаний на месте. При проведении проверки и уточнении показаний на месте от участников уголовно-процессуальных отношений получают показания. Однако действие свидетельского иммунитета на данное следственное действие не распространяется, и участники при его проведении не предупреждаются ни об уголовной ответственности за

отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, ни о свидетельском иммунитете. Проверка и уточнение показаний на месте проводится на добровольной основе (ч. 4 ст. 257). Анализ нормы, закрепляющей данное следственное действие, показал, что при его проведении участникам права и обязанности не разъясняются. Отсутствие обязанности давать показания, таким образом, влечет за собой отсутствие права на отказ от дачи показаний.

Другие следственные действия. Как свидетельствуют криминалисты, при проведении таких следственных действий, как выемка, обыск, личный обыск, их участники дают объяснения по поводу обнаруженных предметов. Известно, что любые дополнения, исправления, замечания, возражения, ходатайства и жалобы, высказанные устно, подлежат обязательной фиксации в протоколе следственного действия, который является отдельным источником доказательств по уголовному делу (ч. 4 ст. 123 УПК РК). Однако при таких следственных действиях их участники не несут обязанности давать показания и объяснения, что также влечет за собой отсутствие права на отказ от их дачи.

Распространение правила иммунитета на выемку, который будет заключаться в отказе от предоставления имеющих значение для дела вещей и предметов, способных изобличить отдельную категорию лиц, также, на наш взгляд, обосновательно. К такому выводу нас приводит изучение нормы процессуального законодательства, закрепляющей порядок проведения выемки. Так, часть 10 ст. 254 УПК РК предписывает проводить выемку только добровольно. Отказ от выдачи предметов и документов также предусмотрен и не влечет никакой ответственности. Такой отказ является основанием для проведения выемки в принудительном порядке. Предусмотренный законодателем отказ от выдачи предметов и документов при производстве выемки сводит вопрос о распространении на данное следственное действие института свидетельского иммунитета к нулю.

Рассматривая вопросы реализации института свидетельского иммунитета при проведении следственных действий, следует также учитывать и то, что все эти действия возможны только при условии предварительного допроса этих лиц либо при совмещении его в рамках проводимого следственного действия (допрос при опознании, проверке и уточнении показаний на месте, выемке и т. д.). В этой связи, если лицо в ходе допроса решило воспользоваться правом на отказ от дачи показаний, то и все последующие следственные действия, связанные с получением показаний от этого лица, невозможны. Однако за лицом должно сохраняться право отказаться от ранее сделанного заявления.

В результате можно сделать вывод о том, что иммунитет от дачи показаний должен распространяться на всю уголовно-процессуальную деятельность. Кроме того, право не давать показания может быть реализовано при допросе свидетеля, потерпевшего, несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего, очной ставке и опознании. Распространение данного вида иммунитета на другие следственные действия противоречит правовой природе иммунитета в целом, сущностью которого является освобождение от обязанности давать показания.

Практика применения норм законодательства о свидетельском иммунитете полностью зависит от самого следователя или дознавателя, от используемых ими бланков, от ссылки на ту или иную норму.

Судебные стадии уголовного судопроизводства. На стадиях судебного производства по делу институт свидетельского иммунитета нашел свое закрепление при установлении порядка допроса свидетелей. Так, в ст. 370 УПК РК «Допрос свидетелей» закреплено, что свидетелю должно быть разъяснено его право отказаться от дачи показаний против самого себя, его супруга (супруги) и близких родственников, а священнослужителю — против доверившихся им на исповеди.

Свидетельский иммунитет, распространяющийся на всех лиц без исключения, реализуется в уголовном процессе через процессуальные статусы свидетеля и потерпевшего. Между тем, предоставление права на отказ от дачи показания потерпевшему на судебном следствии предусмотрено отсылочной нормой, о чем свидетельствует ст. 369 УПК РК. Данная норма ссылается на правила допроса свидетелей на судебном следствии, предусмотренные ст. 370 УПК РК.

Предоставление свидетелям и потерпевшим права на отказ от дачи показаний ставит ранее данные ими показания в особенное положение. Субъект свидетельского иммунитета, давший изобличающие показания на предварительном следствии, вправе отказаться от дачи таковых на суде. Норма об оглашении показаний потерпевшего и свидетеля (ст. 372 УПК РК) имеет три основания для оглашения:

- 1) в первом случае показания, данные указанными участниками уголовного процесса ранее, могут быть оглашены при наличии существенных противоречий между этими показаниями и показаниями, данными ими в суде;
- 2) во втором — при отсутствии в судебном заседании потерпевшего или свидетеля по причинам, исключающим возможность явки в судебное разбирательство;
- 3) в третьем — при депонировании показаний.

Первое основание оглашения показаний в суде предусматривает наличие противоречий между показаниями. Однако отказ потерпевшего или свидетеля от дачи уличающих показаний нельзя расценивать как противоречие с ранее данными показаниями. Оглашение таких показаний в суде основано на том, что показания, полученные, допустим, на стадии досудебного расследования, соответствуют требованиям доказательств и оформлены с соблюдением процессуальной формы.

Нормативным основанием оглашения ранее данных показаний потерпевшего и свидетеля является Постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О судебном приговоре» от 15 августа 2002 г. № 19⁶³. Пункт 20 данного нормативного правового акта гласит, что при отказе от дачи показаний потерпевшего, свидетеля, являющегося супругом или близким родственником подсудимого, а равно при отказе от дачи показаний самого подсудимого или священнослужителя суд вправе сослаться в приговоре на показания, данные этими лицами ранее. Однако это произойдет лишь в том случае, если в ходе досудебного производства по делу перед допросом указанным лицам были разъяснены положения, содержащиеся в подп. 7 п. 3 ст. 77 Конституции РК, ст. ст. 27 и 82 УПК РК, согласно которым никто не обязан давать показания против самого себя, супруга (супруги) и близких родственников, а также против лиц, доверившихся священнослужителю на исповеди.

Наряду с этим, существует еще одно Постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О некоторых вопросах оценки доказательств по уголовным делам» от 20 апреля 2006 г. № 4⁶³, в котором говорится (п. 13), что при отказе свидетеля от дачи показаний в суде в силу ч. 3 ст. 78 УПК РК показания, данные им в ходе предварительного следствия, не могут быть оглашены и признаны в качестве доказательств.

В этом случае речь идет о соблюдении процессуальной формы при производстве следственных действий, в частности, о требовании разъяснения прав участникам уголовного процесса. Так, если свидетелю или потерпевшему при получении показаний на предварительном следствии не было разъяснено право на отказ от дачи показаний, то такие показания не могут быть признаны в качестве доказательств по уголовному делу. Такое положение продиктовано законодательной регламентацией (ст. 112 УПК РК) о том, что не допускаются в качестве доказательств фактические данные, полученные с использованием заблуждения лица, участвующего в уголовном

⁶³ Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О некоторых вопросах оценки доказательств по уголовным делам» от 20 апреля 2006 г. № 4 (с изм. и доп. от 25.06.2010 г.). URL: <http://www.zakon.kz/72927-normativnoe-postanovlenie-verkhovnogo.html> (дата обращения: 14.03.2018).

процессе, относительно своих прав и обязанностей, возникшего вследствие неразъяснения, неполного или неправильного их разъяснения ему.

Причины, препятствующие явке ранее допрошенного лица на судебное разбирательство, являются объективной необходимостью для оглашения его показаний. Кроме того, такие причины как заболевание или длительный выезд могут послужить основанием не только оглашения показаний, но прерывания сроков расследования.

Одной из новелл УПК РК 2014 г. является депонирование показаний, которое представляет собой допрос следственным судьей лица, являющегося потерпевшим, свидетелем, в случае, если имеются основания полагать, что более поздний их допрос в ходе досудебного расследования либо судебного заседания может оказаться невозможным в силу объективных причин (постоянное проживание за пределами Республики Казахстан, выезд за границу, тяжелое состояние здоровья, применение мер безопасности), а также в целях исключения последующих допросов несовершеннолетних свидетелей и потерпевших для исключения психотравмирующего воздействия.

Несмотря на то, что данный допрос проводится на стадии досудебного расследования, нами он отнесен к судебным стадиям, так как проводится следственным судьей и по правилам, предусмотренным ст. ст. 347, 369, 370, 371 УПК РК.

В соответствии с требованиями указанных процессуальных норм право на свидетельский иммунитет разъясняется также следственным судьей, проводящим допрос. Однако при судебном разбирательстве судья вправе не принимать во внимание депонированные показания и пригласить лицо для дачи показаний. Лицо, чьи показания были ранее депонированы, вправе воспользоваться свидетельским иммунитетом при допросе в суде и отказаться от дачи показаний, что приводит к признанию их недопустимыми в качестве доказательств.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В соответствии с реалиями сегодняшнего дня в Республике Казахстан происходит реорганизация судебно-правовой системы. Признание международных стандартов, принципов и правил также обусловило проведение реформы уголовно-процессуального законодательства страны, основные направления которой отражены в Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года¹. Несмотря на происходящие изменения, правосудие продолжает осуществляться на началах равенства.

В связи с этим нельзя забывать и о свидетельском иммунитете, представляющем собой конституционный принцип правосудия и основополагающее начало уголовного процесса, гарантирующее право свидетельствующего лица на отказ от дачи показаний об обстоятельствах, изобличающих в совершении правонарушения себя, супруга (супруги) и лиц, состоящих с ним в близком родстве, а также ставших известными ему на исповеди. При этом обособленное нормативное регулирование и иные признаки свидетельского иммунитета позволяют отнести его к самостоятельному уголовно-процессуальному институту, который нельзя смешивать с общим понятием иммунитета от дачи показаний и изъятиями, под которыми понимается законодательный запрет на допрос в качестве свидетеля по определенным обстоятельствам (императив свидетеля).

Свидетельский иммунитет в уголовно-процессуальном законодательстве является, с одной стороны, гарантом защиты нравственных устоев общества, отражением его мировоззрения, а с другой — носит превентивный характер, влияющий на снижение дачи ложных показаний в ходе расследования. Но все же отсутствие четко сложившейся практики применения норм о свидетельском иммунитете также негативно сказывается на гарантиях полноценной реализации участниками уголовно-процессуальных отношений своего права на отказ от дачи показаний.

Считаем, что право на свидетельский иммунитет должно быть разъяснено лицам, участвующим в уголовном процессе, отдельно от общего процессуального статуса и при каждом получении показаний, как на досудебных, так и на судебных стадиях, поскольку это может существенно повлиять на оценку полученных доказательств и их допустимости в уголовном судопроизводстве.

ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОКОНТРОЛЯ

1. Что представляет собой свидетельский иммунитет по Конституции РК?
2. Дайте определение свидетельского иммунитета?
3. Чем свидетельский иммунитет от дачи показаний отличается от дипломатического иммунитета?
4. Назовите основные элементы свидетельского иммунитета?
5. Кто имеет право отказаться от дачи показаний по уголовному делу?
6. Что такое объем свидетельского иммунитета?
7. Назовите состав близких родственников?
8. Относятся ли усыновители к числу близких родственников?
9. Относятся ли супруги к близким родственникам?
10. Распространяется ли свидетельский иммунитет на разведенных супругов?
11. Кто понимается под священнослужителем?
12. Как подтверждается степень родства при расследовании уголовного дела?
13. Распространяется ли свидетельский иммунитет на несовершеннолетних лиц?
14. В чем сходство и различие между освобождением от дачи показаний с укрывательством и недонесением о преступлении?
15. Чем отличается свидетельский иммунитет от положения, закрепленного в ч. 2 ст. 78 УПК РК?
16. Применяются ли нормы о свидетельском иммунитете при производстве выемки и обыска?
17. Распространяется ли свидетельский иммунитет на свидетеля, имеющего права на защиту?
18. Можно ли на стадии досудебного расследования воспользоваться свидетельским иммунитетом, ранее отказавшись от него?
19. Можно ли отказаться от дачи показаний на стадии судебного разбирательства, отказавшись от свидетельского иммунитета на досудебном расследовании?
20. Допускаются ли в качестве доказательств ранее полученные показания лица, в последующем воспользовавшегося свидетельским иммунитетом?

ГЛОССАРИЙ

Свидетельский иммунитет — это конституционный принцип правосудия и основополагающее начало уголовного процесса, гарантирующее право свидетельствующего лица на отказ от дачи показаний об обстоятельствах, изобличающих в совершении правонарушения себя, супруга (супруги) и лиц, состоящих с ним в близком родстве, а также ставших известными ему при выполнении культовых обрядов (исповедь и т. п.).

Субъекты свидетельского иммунитета — это участники уголовного процесса, имеющие право отказаться от дачи определенного рода показаний.

Близкие родственники — родители, дети, усыновители (удочерители), усыновленные (удочеренные), полнородные и неполнородные братья и сестры, дедушки, бабушки, внуки.

Супруги — мужчина и женщина, заключившие между собой брак.

Священнослужитель — лицо, осуществляющее свою религиозную деятельность, соответствующую нормам Закона Республики Казахстан «О религиозной деятельности и религиозных объединениях».

Исповедь — в религиях (иудаизме, христианстве и исламе) — один из обрядов (в православии и католичестве — таинство), заключающийся в признании в совершённом грехе.

Императив свидетеля — положения уголовно-процессуального законодательства, указывающие лиц (кроме священнослужителя), которые не могут быть допрошены об определенных обстоятельствах.

Свидетельствующие лица — участники уголовного судопроизводства (потерпевший, свидетель, подозреваемый, обвиняемый, подсудимый), которые дают показания об обстоятельствах преступления и изобличают лицо, его совершившее.

Объем свидетельского иммунитета — комплекс изобличающих сведений, которые могут быть получены в ходе дачи показаний свидетелем или потерпевшим.

**ПРИМЕРНЫЕ ОБРАЗЦЫ ПРОТОКОЛОВ
ОСНОВНЫХ СЛЕДСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ,
СВЯЗАННЫХ С ПОЛУЧЕНИЕМ ПОКАЗАНИЙ**

**Протокол
ДОПРОСА ПОТЕРПЕВШЕГО**

Место оформления документа

Дата оформления документа

Начало: __ ч __ мин.

Окончание: __ ч __ мин.

Должность, звание, фамилия, инициалы, в помещении *место составления протокола* с соблюдением требований ст. ст. 71, 115, 197, 199, 208—210, 212, 214 УПК РК, допросил по уголовному делу № _____ в качестве потерпевшего:

Фамилия, имя, отчество: _____

Дата рождения: _____

Место рождения: _____

Гражданство: _____

Национальность: _____

Образование: _____

Семейное положение, состав семьи: _____

Место работы или учебы: _____

Род занятий или должность: _____

Место жительства и (или) регистрации: _____

Контактные телефоны: _____

Отношение к воинской обязанности: _____

Наличие судимости: _____

Паспорт или иной документ, удостоверяющий личность: _____

Иные данные о личности потерпевшего: _____

Перед началом следственного действия потерпевшему *фамилия, инициалы* сообщено, что он будет допрошен по уголовному делу об уголовном правонарушении, предусмотренном ст. *квалификация* УК РК, т. е. *диспозиция*, а также объявлен порядок производства допроса.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Потерпевшему разъяснены права и обязанности, предусмотренные ст. 71 УПК РК, а именно: Потерпевший имеет право: 1) знать о предъявленном подозрении и обвинении; 2) давать показания на родном языке или языке, которым владеет; 3) представлять доказательства; 4) заявлять ходатайства и отводы; 5) пользоваться бесплатной помощью переводчика; 6) иметь представителя; 7) получать имущество, изъятое у него органом уголовного преследования в качестве средства доказывания или представленное им самим, а также принадлежащее ему имущество, изъятое у лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние, получать принадлежащие ему подлинники документов; 8) примириться, в том числе в порядке медиации, с подозреваемым, обвиняемым, подсудимым в случаях, предусмотренных законом; 9) знакомиться с протоколами следственных действий, производимых с его участием, и подавать на них замечания; 10) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, проводимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя; 11) знакомиться по окончании досудебного расследования со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме, за исключением сведений, составляющих государственные секреты; 12) заявлять ходатайства о предоставлении мер безопасности ему и членам его семьи, неразглашении обстоятельств частной жизни, о применении в отношении подозреваемого запрета на приближение; 13) получить копии постановлений о признании его потерпевшим или отказе в этом, прекращении досудебного расследования, обвинительного акта, а также копии приговора и постановления суда первой, апелляционной и кассационной инстанций; 14) участвовать в судебном разбирательстве дела в суде первой, апелляционной и кассационной инстанций; 15) выступать в судебных прениях; 16) поддерживать обвинение, в т. ч. и в случае отказа государственного обвинителя от обвинения; 17) знакомиться с протоколом судебного заседания, при этом вправе проставлять свои подписи в конце протокола, а при ознакомлении с частью протокола судебного заседания — в конце этой части; в случае применения аудио-, видеофиксации судебного заседания — в конце протокола, подавать замечания на протокол; 18) приносить жалобы на действия (бездействие) органа, ведущего уголовный процесс; 19) обжаловать приговор и постановления суда; 20) знать о принесенных по делу жалобах и протестах и подавать на них возражения и участвовать в их рассмотрении; 21) защищать свои права и законные интересы иными способами, не противоречащими закону; 22) знать о намерении сторон заключить процессуальное соглашение, о его условиях и последствиях, предлагать свои условия по возмещению ущерба, причиненного преступлением, либо возражать против его заключения. В случаях, предусмотренных частью второй статьи 76 УПК, юридическая помощь потерпевшему предоставляется бесплатно.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Потерпевший обязан: явиться по вызову органа, ведущего уголовный процесс, правдиво сообщить все известные по делу обстоятельства и ответить на поставленные вопросы; не разглашать сведения об обстоятельствах, известных ему по делу; соблюдать установленный порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания.

При неявке потерпевшего по вызову без уважительных причин он может быть подвергнут принудительному приводу в порядке, предусмотренном ст. 157 УПК, и на него может быть наложено денежное взыскание в порядке, предусмотренном ст. 160 УПК.

За отказ от дачи показаний и дачу заведомо ложных показаний потерпевший несет в соответствии с законом уголовную ответственность.

Права и обязанности потерпевшего, предусмотренные ст. 71 УПК РК, мне разъяснены. Сущность прав ясна.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Потерпевший фамилия, инициалы предупрежден об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний, предусмотренной ст. 421 УК РК.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Потерпевшему разъяснено право отказаться от дачи показаний, уличающих в совершении уголовного правонарушения его самого, супруга (супруги), близких родственников.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Воспользоваться правом отказа от дачи показаний не желаю. Показания желаю давать на казахском, русском, ином языке, которым владею. В переводчике не нуждаюсь.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Потерпевший фамилия, инициалы предупрежден об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний, предусмотренной ст. 420 УК РК.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Потерпевшему предложено рассказать об отношениях, в которых он состоит с подозреваемым, а также по существу известных ему обстоятельств, имеющих значение для дела, на что потерпевший фамилия, инициалы дал следующие показания:

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

показания в форме свободного рассказа, связанные с отношением к подозреваемому и другими обстоятельствами, которые могут иметь значение для дела (от первого лица)

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

С целью уточнения и дополнения показаний потерпевшего ему заданы следующие вопросы:

Вопрос: выясняются обстоятельства, подлежащие доказыванию в том числе:

1) событие и предусмотренные уголовным законом признаки состава уголовного правонарушения (время, место, способ и другие обстоятельства его совершения); 2) кто совершил запрещенное уголовным законом деяние; 3) виновность лица в совершении запрещенного уголовным законом деяния, форма его вины, мотивы совершенного деяния, юридическая и фактическая ошибки; 4) обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности подозреваемого, обвиняемого; 5) обстоятельства, характеризующие личность подозреваемого, обвиняемого; 6) последствия совершенного уголовного правонарушения; 7) характер и размер вреда, причиненного уголовным правонарушением; 8) обстоятельства, исключающие уголовную противоправность деяния; 9) обстоятельства, влекущие освобождение от уголовной ответственности и наказания.

Ответ: показания по существу вопроса

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

На этом допрос потерпевшего окончен. Потерпевшему разъяснено право ознакомиться с результатами допроса, а также внести в протокол замечания, дополнения, исправления.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Потерпевший ознакомлен с протоколом допроса путем личного прочтения, оглашения по просьбе потерпевшего.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

С протоколом допроса ознакомлен. Записано правильно. Заявлений, замечаний, дополнений, исправлений, подлежащих внесению в протокол, не имею.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Допросил, протокол составил:

подпись фамилия, инициалы

* * *

**ПРОТОКОЛ
ДОПРОСА СВИДЕТЕЛЯ**

Место оформления документа

Дата оформления документа

Начало: __ ч __ мин.

Окончание: __ ч __ мин.

Должность, звание, фамилия, инициалы, в помещении место составления протокола с соблюдением требований ст. ст. 78, 115, 197, 199, 208—210, 212, 214 УПК РК, допросил по уголовному делу № _____ в качестве свидетеля:

Фамилия, имя, отчество: _____

Дата рождения: _____

Место рождения: _____

Гражданство: _____

Национальность: _____

Образование: _____

Семейное положение, состав семьи: _____

Место работы или учебы: _____

Род занятий или должность: _____

Место жительства и (или) регистрации: _____

Контактные телефоны: _____

Отношение к воинской обязанности: _____

Наличие судимости: _____

Паспорт или иной документ, удостоверяющий личность: _____

Иные данные о личности потерпевшего: _____

Перед началом следственного действия свидетелю фамилия, инициалы сообщено, что он будет допрошен по уголовному делу об уголовном правонарушении, предусмотренном ст. квалификация УК РК, т. е. диспозиция, а также объявлен порядок производства допроса.

Свидетелю разъяснены права и обязанности, предусмотренные ст. 78 УПК РК, а именно:

Свидетель имеет право:

1) отказаться от дачи показаний, которые могут повлечь для него самого, его супруга (супруги) или близких родственников преследование за совершение уголовно наказуемого деяния или административного правонарушения

подпись фамилия, инициалы свидетеля

ния; 2) давать показания на своем родном языке или языке, которым владеет; 3) пользоваться бесплатной помощью переводчика; 4) заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе; 5) собственноручной записи показаний в протоколе допроса; 6) принести жалобы на действия (бездействие) дознавателя, следователя, прокурора и суда, заявлять ходатайства, касающиеся его прав и законных интересов, в том числе о принятии мер безопасности. Свидетель имеет право давать показания в присутствии своего адвоката. Неявка адвоката ко времени, установленному лицом, осуществляющим досудебное расследование, не препятствует проведению допроса свидетеля. Свидетелю обеспечивается возмещение расходов, понесенных им при производстве по уголовному делу.

Свидетель обязан:

1) явиться по вызову дознавателя, следователя, прокурора и суда; 2) правдиво сообщить все известное по делу и ответить на поставленные вопросы; 3) не разглашать сведения об обстоятельствах, известных ему по делу, если он был предупрежден об этом дознавателем, следователем или прокурором; 4) соблюдать установленный порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания.

За дачу ложных показаний, отказ от дачи показаний свидетель несет уголовную ответственность, предусмотренную Уголовным кодексом Республики Казахстан. За уклонение от дачи показаний или неявку без уважительных причин по вызову органа, ведущего уголовный процесс, на свидетеля, в том числе имеющего право на защиту, может быть наложено денежное взыскание в порядке, установленном статьей 160 УПК.

Права и обязанности свидетеля, предусмотренные ст. 78 УПК РК, мне разъяснены. Сущность прав ясна.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Свидетель фамилия, инициалы предупрежден об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний, предусмотренной ст. 421 УК РК.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Свидетелю разъяснено право отказаться от дачи показаний, уличающих в совершении уголовного правонарушения его самого, супруга (супруги), близких родственников.

Воспользоваться правом отказа от дачи показаний не желаю. Показания желаю давать в присутствии, отсутствии защитника на (казахском, русском, ином) языке, которым владею. В переводчике не нуждаюсь.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Свидетель фамилия, инициалы предупрежден об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний, предусмотренной ст. 420 УК РК.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Свидетелю предложено рассказать об отношениях, в которых он состоит с подозреваемым, а также по существу известных ему обстоятельств, имеющих значение для дела, на что свидетель фамилия, инициалы дал следующие показания:

показания в форме свободного рассказа, связанные с отношением к подозреваемому и другими обстоятельствами, которые могут иметь значение для дела (от первого лица)

подпись фамилия, инициалы свидетеля

С целью уточнения и дополнения показаний свидетеля ему заданы следующие вопросы:

Вопрос: выясняются обстоятельства, подлежащие доказыванию в том числе:

1) событие и предусмотренные уголовным законом признаки состава уголовного правонарушения (время, место, способ и другие обстоятельства его совершения); 2) кто совершил запрещенное уголовным законом деяние; 3) виновность лица в совершении запрещенного уголовным законом деяния, форма его вины, мотивы совершеного деяния, юридическая и фактическая ошибки; 4) обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности подозреваемого, обвиняемого; 5) обстоятельства, характеризующие личность подозреваемого, обвиняемого; 6) последствия совершенного уголовного правонарушения; 7) характер и размер вреда, причиненного уголовным правонарушением; 8) обстоятельства, исключющие уголовную противоправность деяния; 9) обстоятельства, влекущие освобождение от уголовной ответственности и наказания.

Ответ: показания по существу вопроса

подпись фамилия, инициалы свидетеля

На этом допрос свидетеля окончен. Свидетелю разъяснено право ознакомиться с результатами допроса, а также внести в протокол замечания, дополнения, исправления.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Свидетель ознакомлен с протоколом допроса путем личного прочтения, оглашения по просьбе свидетеля.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

С протоколом допроса ознакомлен. Записано правильно. Заявлений, замечаний, дополнений, исправлений, подлежащих внесению в протокол, не имею.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Допросил, протокол составил:

должность, звание

подпись фамилия, инициалы

* * *

ПРОТОКОЛ ДОПОЛНИТЕЛЬНОГО ДОПРОСА СВИДЕТЕЛЯ

Место оформления документа

Дата оформления документа

Начало: __ ч __ мин.

Окончание: __ ч __ мин.

Должность, звание, фамилия, инициалы, в помещении место составления протокола с соблюдением требований ст. ст. 78, 115, 197, 199, 208—210, 212, 214 УПК РК, допросил по уголовному делу № _____ в качестве свидетеля фамилия, имя, отчество, дата рождения.

Перед началом следственного действия свидетелю фамилия, инициалы сообщено, что он будет допрошен по уголовному делу об уголовном правонарушении, предусмотренном ст. квалификация УК РК, т. е. диспозиция, а также объявлен порядок производства допроса.

Свидетелю разъяснены права и обязанности, предусмотренные ст. 78 УПК РК, а именно:

Свидетель имеет право:

1) отказаться от дачи показаний, которые могут повлечь для него самого, его супруга (супруги) или близких родственников преследование за совершение уголовно наказуемого деяния или административного правонарушения; 2) давать показания на своем родном языке или языке, которым владеет; 3) пользоваться бесплатной помощью переводчика; 4) заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе; 5) собственноручной записи показаний в протоколе допроса; 6) приносить жалобы на действия (бездействие) дознавателя, следователя, прокурора и суда, заявлять ходатайства, касающиеся его прав и законных интересов, в том числе о принятии мер безопасности. Свидетель имеет право давать показания в присутствии сво-

подпись фамилия, инициалы свидетеля

его адвоката. Неявка адвоката ко времени, установленному лицом, осуществляющим досудебное расследование, не препятствует проведению допроса свидетеля. Свидетелю обеспечивается возмещение расходов, понесенных им при производстве по уголовному делу.

Свидетель обязан:

1) явиться по вызову дознавателя, следователя, прокурора и суда; 2) правдиво сообщить все известное по делу и ответить на поставленные вопросы; 3) не разглашать сведения об обстоятельствах, известных ему по делу, если он был предупрежден об этом дознавателем, следователем или прокурором; 4) соблюдать установленный порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания.

За дачу ложных показаний, отказ от дачи показаний свидетель несет уголовную ответственность, предусмотренную Уголовным кодексом Республики Казахстан. За уклонение от дачи показаний или неявку без уважительных причин по вызову органа, ведущего уголовный процесс, на свидетеля, в том числе имеющего право на защиту, может быть наложено денежное взыскание в порядке, установленном статьей 160 УПК.

Права и обязанности свидетеля, предусмотренные ст. 78 УПК РК, мне разъяснены. Сущность прав ясна.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Свидетель фамилия, инициалы предупрежден об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний, предусмотренной ст. 421 УК РК.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Свидетелю разъяснено право отказаться от дачи показаний, уличающих в совершении уголовного правонарушения его самого, супруга (супруги), близких родственников.

Воспользоваться правом отказа от дачи показаний не желаю. Показания желаю давать в присутствии, отсутствии защитника.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Свидетель фамилия, инициалы предупрежден об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний, предусмотренной ст. 420 УК РК.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Свидетелю предложено рассказать о дополнениях или уточнениях ранее данных им показаний по обстоятельствам расследуемого дела в силу их недостаточной ясности или неполноты, о которых он изъявил желание сооб-

подпись фамилия, инициалы свидетеля

щить, либо о возникших существенных для дела новых вопросах к допрашиваемому, на что свидетель фамилия, инициалы дал следующие показания:

показания в форме свободного рассказа (от первого лица), связанные с дополнениями или уточнениями ранее данных показаний по обстоятельствам расследуемого дела в силу их недостаточной ясности или неполноты, либо о возникших существенных для дела новых вопросах к допрашиваемому

подпись фамилия, инициалы свидетеля

С целью уточнения и дополнения показаний свидетеля ему заданы следующие вопросы:

Вопрос: выясняются уточнения и дополнения к предварительному свободному рассказу

Ответ: показания по существу вопроса

подпись фамилия, инициалы свидетеля

На этом допрос свидетеля окончен. Свидетелю разъяснено право ознакомиться с результатами допроса, а также внести в протокол замечания, дополнения, исправления.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Свидетель ознакомлен с протоколом дополнительного допроса путем личного прочтения, оглашения по просьбе свидетеля.

С протоколом допроса ознакомлен. Записано правильно. Заявлений, замечаний, дополнений, исправлений, подлежащих внесению в протокол, не имею.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Допросил, протокол составил:

должность, звание

подпись фамилия, инициалы

* * *

ПРОТОКОЛ ДОПРОСА СВИДЕТЕЛЯ, ИМЕЮЩЕГО ПРАВО НА ЗАЩИТУ

Место оформления документа

Дата оформления документа

Начало: __ ч __ мин.

Окончание: __ ч __ мин.

Должность, звание, фамилия, инициалы, в помещении место составления протокола с соблюдением требований ст. ст. 78, 115, 197, 199, 208—210, 212, 214 УПК РК, с участием защитника статус, фамилия, имя, отчество, представившего Ордер № _____ от «__» _____ 20__ г., допросил по уголовному делу № _____ в качестве свидетеля, имеющего право на защиту:

Фамилия, имя, отчество: _____

Дата рождения: _____

Место рождения: _____

Гражданство: _____

Национальность: _____

Образование: _____

Семейное положение, состав семьи: _____

Место работы или учебы: _____

Род занятий или должность: _____

Место жительства и (или) регистрации: _____

Контактные телефоны: _____

Отношение к воинской обязанности: _____

Наличие судимости: _____

Паспорт или иной документ, удостоверяющий личность: _____

Иные данные о личности свидетеля, имеющего право на защиту: _____

Перед началом следственного действия участникам объявлен порядок производства допроса, они уведомлены о применении научно-технических средств фиксации хода и результатов следственного действия: наименование и технические характеристики НТС, условия звуко- и видеозаписи, время начала звуко- и видеозаписи.

Перед началом следственного действия участникам сообщено, что фамилия, инициалы (свидетеля, имеющего право на защиту) будет допрошен по уголовному делу об уголовном правонарушении, предусмотренном ст. квалификация УК РК, т. е. диспозиция, а также объявлен порядок производства допроса.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

подпись фамилия, инициалы защитника

Свидетелю, имеющему право на защиту, разъяснены права и обязанности, предусмотренные ст. 78 УПК РК, а именно:

Свидетель, имеющий право на защиту, имеет право:

подпись фамилия, инициалы свидетеля

1) отказаться от дачи показаний, которые могут повлечь для него самого, его супруга (супруги) или близких родственников преследование за совершение уголовно наказуемого деяния или административного правонарушения; 2) самостоятельно или через третьих лиц пригласить адвоката; 3) давать показания в присутствии избранного им адвоката, участвующего в качестве защитника до начала допроса; 4) давать показания на родном языке или языке, которым владеет; 5) пользоваться бесплатной помощью переводчика; 6) заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе; 7) собственноручной записи своих показаний в протоколе допроса; 8) знакомиться с документами, указанными в части пятой настоящей статьи, за исключением материалов оперативно-розыскных, контрразведывательных мероприятий и негласных следственных действий; 9) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать на них замечания, представлять доказательства; 10) заявлять ходатайства, касающиеся его прав и законных интересов, в том числе о производстве экспертизы и применении мер безопасности; 11) заявлять отводы; 12) на очную ставку с теми, кто свидетельствует против него; 13) приносить жалобы на действия (бездействие) дознавателя, следователя, прокурора.

Свидетель, имеющий право на защиту, обязан: являться по вызовам суда, прокурора, лица, осуществляющего досудебное расследование; соблюдать установленный порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания.

Права и обязанности свидетеля, имеющего право на защиту, предусмотрены ст. 78 УПК РК, мне разъяснены. Сущность прав ясна.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Фамилия, инициалы предупрежден, что за уклонение от дачи показаний или неявку без уважительных причин по вызову органа, ведущего уголовный процесс, на свидетеля, имеющего право на защиту, может быть наложено денежное взыскание в порядке, установленном ст. 160 УПК.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Свидетелю, имеющему право на защиту, разъяснено право отказаться от дачи показаний, уличающих в совершении уголовного правонарушения его самого, супруга (супруги), близких родственников.

Воспользоваться правом отказа от дачи показаний не желаю. Показания желаю давать в присутствии, отсутствии защитника на (казахском, русском, ином) языке, которым владею. В переводчике не нуждаюсь.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Свидетелю, имеющему право на защиту, предложено рассказать об отношениях, в которых он состоит с подозреваемым, а также по существу известных ему обстоятельств, имеющих значение для дела, на что фамилия, инициалы дал следующие показания:

подпись фамилия, инициалы свидетеля

подпись фамилия, инициалы защитника

Показания в форме свободного рассказа, связанные с отношением к подозреваемому и другими обстоятельствами, которые могут иметь значение для дела (от первого лица).

подпись фамилия, инициалы свидетеля

С целью уточнения и дополнения показаний свидетеля, имеющего право на защиту, ему заданы следующие вопросы:

Вопрос: выясняются обстоятельства, подлежащие доказыванию, в том числе:

1) событие и предусмотренные уголовным законом признаки состава уголовного правонарушения (время, место, способ и другие обстоятельства его совершения); 2) кто совершил запрещенное уголовным законом деяние; 3) виновность лица в совершении запрещенного уголовным законом деяния, форма его вины, мотивы совершенного деяния, юридическая и фактическая ошибки; 4) обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности подозреваемого, обвиняемого; 5) обстоятельства, характеризующие личность подозреваемого, обвиняемого; 6) последствия совершенного уголовного правонарушения; 7) характер и размер вреда, причиненного уголовным правонарушением; 8) обстоятельства, исключающие уголовную противоправность деяния; 9) обстоятельства, влекущие освобождение от уголовной ответственности и наказания.

Ответ: показания по существу вопроса

подпись фамилия, инициалы свидетеля

На этом допрос свидетеля, имеющего право на защиту, окончен. Участникам следственного действия разъяснено право ознакомиться с результатами допроса, а также внести в протокол замечания, дополнения, исправления.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

подпись фамилия, инициалы защитника

Звуко- и видеозапись прервана __ ч __ мин для ознакомления участников следственного действия с протоколом допроса свидетеля, имеющего право на защиту, а также с фонограммой и видеogramмой хода следственного действия.

Звуко- видеозапись возобновлена «час. мин.» для фиксации результатов ознакомления участников следственного действия с протоколом допроса свидетеля, имеющего право на защиту, а также с фонограммой и видеogramмой хода следственного действия.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

подпись фамилия, инициалы защитника

Участники следственного действия ознакомлены с протоколом допроса свидетеля, имеющего право на защиту, путем личного прочтения, оглашения по просьбе участника, а также с фонограммой и видеogramмой хода следственного действия путем воспроизведения на оборудовании, на котором воспроизведена звуко- и видеозапись допроса.

С протоколом допроса, звуко- и видеозаписью ознакомлен. Записано правильно. Заявлений, замечаний, дополнений, исправлений, подлежащих внесению в протокол, не имею.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

подпись фамилия, инициалы защитника

Звуко- и видеозапись завершена __ ч __ мин.

К протоколу прилагается фонограмма, видеogramма на сведения о носителях информации.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

подпись фамилия, инициалы защитника

Допросил, протокол составил:
должность, звание

подпись фамилия, инициалы

* * *

ПРОТОКОЛ ОЧНОЙ СТАВКИ

Место оформления документа

Дата оформления документа

Начало: __ ч __ мин.

Окончание: __ ч __ мин.

Должность, звание, фамилия, инициалы, в помещении место составления протокола с соблюдением требований ст. ст. 64, 78, 110 ч. 5, 115, 197, 199, 208—210, 212, 214, 216, 218 УПК РК, УПК РК, с участием:

1. Защитника подозреваемого статус, фамилия, имя, отчество, представившего Ордер № _____ от «__» _____ 20__ г., произвел очную ставку между ранее допрошенными свидетелем фамилия, имя, отчество, дата рождения и подозреваемым фамилия, имя, отчество, дата рождения в связи с имеющимися существенными противоречиями в их показаниях для выяснения причин этих противоречий.

Перед началом следственного действия участники уведомлены о применении научно-технических средств фиксации хода и результатов следственного действия: наименование и технические характеристики НТС, условия звуко- и видеозаписи, время начала звуко- и видеозаписи.

Участникам объявлены основания и порядок производства очной ставки.

Свидетель фамилия, инициалы предупрежден об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний, предусмотренной ст. 421 УК РК, за дачу заведомо ложных показаний, предусмотренной ст. 420 УК РК, а также о том, что за уклонение от дачи показаний или неявку без уважительных причин по вызову органа, ведущего уголовный процесс, на свидетеля может быть наложено денежное взыскание в порядке, установленном ст. 160 УПК.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Подозреваемому, в присутствии защитника, разъяснены права, предусмотренные ст. 64 УПК РК, а именно:

1) получать от лица, осуществившего задержание, разъяснение принадлежащих ему прав; 2) знать, в чем он подозревается; 3) самостоятельно или через своих родственников или доверенных лиц пригласить защитника. В

подпись фамилия, инициалы свидетеля

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

подпись фамилия, инициалы защитника

случае, если защитник не приглашен им, или его родственниками и доверенными лицами, орган уголовного преследования обязан обеспечить его участие в порядке, предусмотренном ст. 67 ч. 3 УПК РК; 4) пользоваться правами гражданского ответчика в случае признания его таковым в связи с предъявлением по делу гражданского иска; 5) иметь свидание с избранным или назначенным защитником наедине и конфиденциально, в том числе до начала допроса; 6) давать показания только в присутствии защитника, за исключением случаев отказа от него; 7) получать копии постановлений о признании подозреваемым, гражданским ответчиком, квалификации деяния, протокола задержания, ходатайства и постановления об избрании и продлении срока меры пресечения, постановления о прекращении уголовного дела; 8) **отказаться от дачи показаний**; 9) получить от лица, осуществляющего досудебное расследование, разъяснение о порядке и условиях применения меры пресечения в виде залога и других мер, не связанных с содержанием под стражей; 10) представлять доказательства; 11) заявлять ходатайства, в том числе о принятии мер безопасности, и отводы; 12) давать показания на родном языке или языке, которым он владеет; 13) пользоваться бесплатной помощью переводчика; 14) участвовать с разрешения органа уголовного преследования в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или ходатайству защитника либо его законного представителя; 15) примириться с потерпевшим в случаях, предусмотренных законом, в том числе в порядке медиации; 16) на любой стадии расследования заявить ходатайство прокурору либо выразить ему согласие о заключении процессуального соглашения с изложением своих предложений о виде и мере наказания и заключить процессуальное соглашение; 17) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать замечания на протоколы; 18) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения следователя, дознавателя, прокурора и суда; 19) защищать свои права и законные интересы иными способами, не противоречащими закону; 20) при назначении и производстве экспертизы, а также предъявлении ему заключения эксперта осуществлять действия, предусмотренные ст. ст. 274, 286 УПК РК; 21) в порядке, установленном УПК РК, знакомиться по окончании расследования с материалами дела и выписывать из него любые сведения, а также снимать копии с использованием научно-технических средств,

подпись фамилия, инициалы свидетеля

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

подпись фамилия, инициалы защитника

за исключением сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну; 22) возражать против прекращения уголовного преследования; 23) безотлагательно уведомляться органом, ведущим уголовный процесс, о принятии процессуальных решений, затрагивающих его права и законные интересы, за исключением вопросов, касающихся негласных следственных действий, а также получить их копии; 24) ходатайствовать о дополнительном допросе показывающего против него свидетеля, вызове и допросе в качестве свидетелей указанных им лиц на очную ставку с ними.

Права подозреваемого, предусмотренные ст. 64 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, мне разъяснены. Сущность прав ясна.

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

Допрашиваемым разъяснено право не свидетельствовать против самого себя, супруга (супруги) и своих близких родственников.

От дачи показаний не отказываюсь.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

От дачи показаний не отказываюсь.

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

Свидетелю фамилия, инициалы предложено сообщить, знаком ли он с присутствующим подозреваемым фамилия, инициалы и в каких отношениях состоит с ним.

Свидетель фамилия, инициалы сообщил следующее:

«Я, сведения по существу вопроса...»

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Подозреваемому фамилия, инициалы предложено сообщить, знаком ли он с присутствующим свидетелем фамилия, инициалы и в каких отношениях состоит с ним.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

подпись фамилия, инициалы защитника

Подозреваемый фамилия, инициалы сообщил следующее:

«Я, сведения по существу вопроса...»

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

Свидетелю фамилия, инициалы предложено дать показания об обстоятельствах, для выяснения которых производится очная ставка.

Свидетель фамилия, инициалы сообщил следующее:

«Я, сведения по существу вопроса...»

подпись фамилия, инициалы свидетеля

Подозреваемому фамилия, инициалы предложено дать показания об обстоятельствах, для выяснения которых производится очная ставка.

Подозреваемый фамилия, инициалы сообщил следующее:

«Я, сведения по существу вопроса...»

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

Статус, фамилия, инициалы (с разрешения лица, осуществляющего досудебное расследование) задал вопрос...

Статус, фамилия, инициалы (с разрешения лица, осуществляющего досудебное расследование) показал...

подпись фамилия, инициалы участника

На этом очная ставка окончена. Участникам следственного действия разъяснено право ознакомиться с результатами очной ставки, а также внести в протокол замечания, дополнения, исправления, подлежащие внесению в протокол.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

подпись фамилия, инициалы защитника

Звуко- и видеозапись прервана __ ч __ мин для ознакомления участников следственного действия с протоколом очной ставки, а также с фонограммой и видеogramмой хода следственного действия.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

подпись фамилия, инициалы защитника

Звуко- и видеозапись возобновлена __ ч __ мин для фиксации результатов ознакомления участников следственного действия с протоколом очной ставки, а также с фонограммой и видеogramмой хода следственного действия.

Участники следственного действия ознакомлены с протоколом очной ставки, путем личного прочтения, оглашения по просьбе участника, а также с фонограммой и видеogramмой хода следственного действия путем воспроизведения на оборудование, на котором воспроизведена звуко- и видеозапись допроса.

С протоколом следственного действия, звуко- и видеозаписью ознакомлен. Записано правильно. Заявлений, замечаний, дополнений, исправлений, подлежащих внесению в протокол, не имею.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

подпись фамилия, инициалы защитника

Звуко- и видеозапись завершена __ ч __ мин.

К протоколу прилагается фонограмма, видеogramма на сведения о носителях информации.

подпись фамилия, инициалы свидетеля

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

подпись фамилия, инициалы защитника

Допросил, протокол составил:

должность, звание

подпись фамилия, инициалы

* * *

ПРОТОКОЛ ПРЕДЪЯВЛЕНИЯ ЛИЦА ДЛЯ ОПОЗНАНИЯ

Место оформления документа

Дата оформления документа

Начало: __ ч __ мин.

Окончание: __ ч __ мин.

Должность, звание, фамилия, инициалы, в помещении место составления протокола, с соблюдением требований ст. ст. 64, 71, 197, 199, 229, 230 УПК РК, с применением научно-технических средств фиксации хода и результатов следственного действия, с целью установления тождества или различия с ранее наблюдавшимся лицом, предъявил предварительно допрошенному об обстоятельствах, при которых наблюдалось соответствующее лицо, о приметах и особенностях, по которым ранее наблюдавшееся лицо может быть опознано, потерпевшему по уголовному делу № _____ фамилия, имя, отчество для опознания подозреваемого фамилия, имя, отчество, о чем, по окончании следственного действия составил настоящий протокол.

В следственном действии участвуют:

1. Специалист: должность, фамилия, имя, отчество;
2. Потерпевший: фамилия, имя, отчество, дата рождения;
3. Подозреваемый: фамилия, имя, отчество, дата рождения;
4. Статист: фамилия, имя, отчество, дата рождения, место жительства, документ, удостоверяющий личность;
5. Статист: фамилия, имя, отчество, дата рождения, место жительства, документ, удостоверяющий личность.

В отсутствие опознающего — потерпевшего фамилия, инициалы, участникам следственного действия объявлен порядок производства предъявления лица для опознания, они уведомлены о применении научно-технических средств фиксации хода и результатов процессуального действия: наименование и технические характеристики НТС, условия звуко- и видеозаписи, время начала звуко- и видеофиксации.

Специалисту разъяснены права и обязанности, предусмотренные ст. 80 УПК.

Специалист имеет право: знакомиться с материалами, относящимися к предмету исследования; заявлять ходатайства о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения; знать цель своего вызова; отказаться от участия в производстве по делу, если не обладает соответствующими специальными знаниями и навыками; с разрешения органа, ведущего уголовный процесс, задавать вопросы участникам следственного или судебного действия; обращать их внимание на обстоятельства, связанные с его действиями при оказании содействия в собирании, исследовании и оценке доказательств и применении научно-технических средств, исследовании материалов дела, подготовке материалов для назначения экспертизы; по назначению органа, ведущего уголовный процесс, суда проводить не приводящее к полному или частичному уничтожению объектов ли-

бо изменению их внешнего вида или основных свойств исследование, за исключением сравнительного, материалов дела с отражением его хода и результатов в протоколе либо официальном документе, приобщаемом к уголовному делу в порядке, предусмотренном частью девятой статьи 199 УПК. Специалист уполномоченного подразделения правоохранительного или специального государственного органа Республики Казахстан с разрешения органа, ведущего уголовный процесс, вправе проводить сравнительные исследования, приводящие к частичному уничтожению объектов в объеме, не исключающем проведение по этим объектам судебно-экспертного исследования, с отражением его хода и результатов в заключении специалиста, оформленном в соответствии с требованиями статьи 117 УПК; знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он принимал участие, а также в соответствующей части с протоколом заседания суда и делать подлежащие занесению в протокол заявления и замечания относительно полноты и правильности фиксации хода и результатов производившихся при его участии действий; приносить жалобы на действия органа, ведущего уголовный процесс; пользоваться бесплатной помощью переводчика; заявлять отвод переводчику; заявлять ходатайство о принятии мер безопасности; получать возмещение расходов, понесенных им в связи с участием в производстве следственных или судебных действий, и вознаграждение за выполненную работу, если участие в производстве по делу не входит в круг его должностных обязанностей.

Специалист не вправе: вести переговоры с участниками процесса по вопросам, связанным с проведением исследования, без ведома органа, ведущего уголовный процесс; самостоятельно собирать материалы исследования.

Специалист обязан: явиться по вызову органа, ведущего уголовный процесс; участвовать в производстве следственных действий и судебном разбирательстве, используя специальные знания, навыки и научно-технические средства для оказания содействия в собирании, исследовании и оценке доказательств; давать пояснения по поводу выполняемых им действий, а в установленном случае, предусмотренном УПК, провести исследование и дать заключение; не разглашать сведения об обстоятельствах дела и иные сведения, ставшие ему известными в связи с участием в деле; соблюдать порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания; обеспечить сохранность представленных на исследование объектов.

За отказ или уклонение от выполнения своих обязанностей без уважительных причин на специалиста может быть наложено денежное взыскание в порядке, установленном статьей 160 УПК.

подпись фамилия, инициалы специалиста

Подозреваемому разъяснены права и обязанности, предусмотренные ст. 64 УПК.

Подозреваемый вправе:

1) получать от лица, осуществившего задержание, разъяснение принадлежащих мне прав; 2) знать, в чем я подозреваюсь; 3) самостоятельно или через своих родственников или доверенных лиц пригласить защитника. В случае, если защитник не приглашен мною, или моими родственниками и доверенными лицами, орган уголовного преследования обязан обеспечить его участие в порядке, предусмотренном ст. 67 ч. 3 УПК РК; 4) пользоваться правами гражданского ответчика в случае признания меня таковым в связи с предъявлением по делу гражданского иска; 5) иметь свидание с избранным или назначенным защитником наедине и конфиденциально, в том числе до начала допроса; 6) давать показания только в присутствии защитника, за исключением случаев отказа от него; 7) получать копии постановлений о признании меня подозреваемым, гражданским ответчиком, квалификации деяния, протокола задержания, ходатайства и постановления об избрании и продлении срока меры пресечения, постановления о прекращении уголовного дела; 8) **отказаться от дачи показаний**; 9) получить от лица, осуществляющего досудебное расследование, разъяснение о порядке и условиях применения меры пресечения в виде залога и других мер, не связанных с содержанием под стражей; 10) представлять доказательства; 11) заявлять ходатайства, в том числе о принятии мер безопасности, и отводы; 12) давать показания на родном языке или языке, которым я владею; 13) пользоваться бесплатной помощью переводчика; 14) участвовать с разрешения органа уголовного преследования в следственных действиях, проводимых по моему ходатайству или ходатайству защитника либо моего законного представителя; 15) примириться с потерпевшим в случаях, предусмотренных законом, в том числе в порядке медиации; 16) на любой стадии расследования заявить ходатайство прокурору либо выразить ему согласие о заключении процессуального соглашения с изложением своих предложений о виде и мере наказания и заключить процессуальное соглашение; 17) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с моим участием, и подавать замечания на протоколы; 18) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения следователя, дознавателя, прокурора и суда; 19) защищать свои права и законные интересы иными способами, не противоречащими закону; 20) при назначении и производстве экспертизы, а также предъявлении мне заключения эксперта осуществлять действия, предусмотренные ст. ст. 274, 286 УПК РК; 21) в порядке, установленном УПК РК, знакомиться по окончании расследования с материалами дела и выписывать из него любые сведения, а также снимать копии с использованием

научно-технических средств, за исключением сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну; 22) возражать против прекращения уголовного преследования; 23) безотлагательно уведомляться органом, ведущим уголовный процесс, о принятии процессуальных решений, затрагивающих мои права и законные интересы, за исключением вопросов, касающихся негласных следственных действий, а также получить их копии; 24) ходатайствовать о дополнительном допросе показывающего против меня свидетеля, вызове и допросе в качестве свидетелей указанных мною лиц на очную ставку с ними.

Права подозреваемого, предусмотренные ст. 64 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, мне разъяснены. Сущность прав ясна.

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

Статистам фамилия, инициалы и фамилия, инициалы задан вопрос, согласны ли они добровольно участвовать в предъявлении лица для опознания и знакомы ли они с опознающим — потерпевшим фамилия, имя, отчество, дата рождения, место жительства.

Статист фамилия, инициалы заявил:

«Добровольно согласен участвовать в предъявлении лица для опознания. С опознающим фамилия, инициалы не знаком».

подпись фамилия, инициалы статиста

Статист фамилия, инициалы заявил:

«Добровольно согласен участвовать в предъявлении лица для опознания. С опознающим фамилия, инициалы не знаком».

подпись фамилия, инициалы статиста

Опознаваемому — подозреваемому фамилия, инициалы предложено занять любое место между статистами.

В результате опознаваемый подозреваемый и статисты расположились в следующем порядке слева направо:

1. Подозреваемый фамилия, инициалы;
2. Статист фамилия, инициалы;
3. Статист фамилия, инициалы.

Затем по внутреннему телефону был приглашен ожидающий в кабинете № ____ опознающий — потерпевший фамилия, инициалы.

Потерпевшему фамилия, инициалы объявлен порядок производства предъявления лица для опознания и он уведомлен о применении научно-технических средств фиксации хода и результатов процессуального действия: наименование и технические характеристики НТС, условия звуко- и видеозаписи, время начала звуко- и видеофиксации.

Потерпевшему разъяснены права и обязанности, предусмотренные ст. 71 УПК РК, а именно:

Потерпевший имеет право:

- 1) знать о предъявленном подозрении и обвинении;
- 2) давать показания на родном языке или языке, которым владеет;
- 3) представлять доказательства;
- 4) заявлять ходатайства и отводы;
- 5) пользоваться бесплатной помощью переводчика;
- 6) иметь представителя;
- 7) получать имущество, изъятое у него органом уголовного преследования в качестве средства доказывания или представленное им самим, а также принадлежащее ему имущество, изъятое у лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние, получать принадлежащие ему подлинники документов;
- 8) примириться, в том числе в порядке медиации, с подозреваемым, обвиняемым, подсудимым в случаях, предусмотренных законом;
- 9) знакомиться с протоколами следственных действий, производимых с его участием, и подавать на них замечания;
- 10) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, проводимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя;
- 11) знакомиться по окончании досудебного расследования со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме, за исключением сведений, составляющих государственные секреты;
- 12) заявлять ходатайства о предоставлении мер безопасности ему и членам его семьи, неразглашении обстоятельств частной жизни, о применении в отношении подозреваемого запрета на приближение;
- 13) получить копии постановлений о признании его потерпевшим или отказе в этом, прекращении досудебного расследования, обвинительного акта, а также копии приговора и постановления суда первой, апелляционной и кассационной инстанций;
- 14) участвовать в судебном разбирательстве дела в суде первой, апелляционной и кассационной инстанций;
- 15) выступать в судебных прениях;
- 16) поддерживать обвинение, в том числе и в случае отказа государственного обвинителя от обвинения;
- 17) знакомиться с протоколом судебного заседания, при этом вправе проставлять свои подписи в конце протокола, а при ознакомлении с частью протокола судебного заседания — в конце этой части; в случае применения аудио-, видеофиксации судебного заседания — в конце протокола, подавать замечания на протокол;
- 18) приносить жалобы на действия (бездействие) органа, ведущего уголовный процесс;
- 19) обжа-

ловать приговор и постановления суда; 20) знать о принесенных по делу жалобах и протестах и подавать на них возражения и участвовать в их рассмотрении; 21) защищать свои права и законные интересы иными способами, не противоречащими закону; 22) знать о намерении сторон заключить процессуальное соглашение, о его условиях и последствиях, предлагать свои условия по возмещению ущерба, причиненного преступлением, либо возражать против его заключения. В случаях, предусмотренных частью второй статьи 76 УПК, юридическая помощь потерпевшему предоставляется бесплатно.

Потерпевший обязан: явиться по вызову органа, ведущего уголовный процесс, правдиво сообщить все известные по делу обстоятельства и ответить на поставленные вопросы; не разглашать сведения об обстоятельствах, известных ему по делу; соблюдать установленный порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания.

При неявке потерпевшего по вызову без уважительных причин он может быть подвергнут принудительному приводу в порядке, предусмотренном ст. 157 УПК, и на него может быть наложено денежное взыскание в порядке, предусмотренном ст. 160 УПК.

Права и обязанности потерпевшего, предусмотренные ст. 71 УПК РК, мне разъяснены. Сущность прав ясна.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Потерпевший фамилия, инициалы предупрежден об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний, предусмотренной ст. 421 УК РК.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Потерпевшему разъяснено право отказаться от дачи показаний, участвующих в совершении уголовного правонарушения его самого, супруга (супруги), близких родственников.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Воспользоваться правом отказа от дачи показаний не желаю. Показания желаю давать на (казахском, русском, ином) языке, которым владею. В переводчике не нуждаюсь.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Потерпевший фамилия, инициалы предупрежден об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний, предусмотренной ст. 420 УК РК.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Опознающему — потерпевшему фамилия, инициалы предложено внимательно осмотреть представленную группу лиц из трех человек и указать лицо, о котором он ранее дал показания, а также когда, где и при каких обстоятельствах он наблюдал это лицо.

Опознающий указал на первое лицо при счете слева направо и сообщил: «(обстоятельства при которых он ранее наблюдал указанное лицо)».

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Опознающему — потерпевшему фамилия, инициалы предложено объяснить, по каким приметам или особенностям он узнал данное лицо.

Опознающий фамилия, инициалы объяснил:

«дословно излагаются объяснения опознающего...»

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

Первому лицу при счете слева направо предложено представиться.

Опознаваемый заявил сведения о себе, либо производящий следственное действие объявил сведения о лице, на которое указал опознающий.

На этом предъявление лица для опознания окончено. Участникам следственного действия разъяснено право ознакомиться с его результатами, а также внести в протокол замечания, дополнения, исправления.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

подпись фамилия, инициалы статиста

подпись фамилия, инициалы статиста

подпись фамилия, инициалы специалиста

Звуко- и видеозапись прерваны __ ч __ мин для составления протокола, ознакомления участников с протоколом предъявления лица для опознания, а также с фонограммой и видеogramмой хода следственного действия.

Звуко- и видеозапись возобновлены __ ч __ мин для фиксации результатов ознакомления участников с протоколом, а также с фонограммой и видеogramмой хода следственного действия.

Участники следственного действия ознакомлены с протоколом предъявления лица для опознания путем личного прочтения, оглашения по просьбе участника, а также с фонограммой и видеogramмой хода следственного действия путем воспроизведения на оборудование, на котором воспроизведена звуко- и видеозапись допроса.

С протоколом предъявления лица для опознания, звуко- и видеозаписью ознакомлен. Записано правильно. Заявлений, замечаний, дополнений, исправлений, подлежащих внесению в протокол, не имею.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

подпись фамилия, инициалы статиста

подпись фамилия, инициалы статиста

подпись фамилия, инициалы специалиста

Звуко- и видеозапись завершены __ ч __ мин.

К протоколу прилагаются фонограмма, видеogramма на сведения о носителях информации.

подпись фамилия, инициалы потерпевшего

подпись фамилия, инициалы подозреваемого

подпись фамилия, инициалы статиста

подпись фамилия, инициалы статиста

подпись фамилия, инициалы специалиста

Следственное действие провел, протокол составил:

должность, звание

подпись фамилия, инициалы

ЛИТЕРАТУРА

НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫЕ АКТЫ

Международные

1. Всеобщая декларация прав человека (принята и провозглашена резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи от 10 декабря 1948 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1010658 (дата обращения: 15.03.2018).

2. Международный пакт о гражданских и политических правах (Нью-Йорк, 16 декабря 1966 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1010760 (дата обращения: 15.03.2018).

Республики Казахстан

3. Конституционный закон Республики Казахстан «О выборах в Республике Казахстан» от 28 сентября 1995 г. № 2464 (с изм. и доп. по сост. на 15.06.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/document/?doc_id=1004029 (дата обращения: 13.03.2018).

4. Конституционный закон Республики Казахстан «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» от 25 декабря 2000 г. № 132-II (с изм. и доп. по сост. на 22.12.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/document/?doc_id=1021164 (дата обращения: 13.03.2018).

5. Гражданский кодекс РК. Общая часть. — Астана, 2001.

6. Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 г. № 518-IV (с изм. и доп. по сост. на 11.07.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31102748 (дата обращения: 12.03.2018).

7. Кодекс Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения» от 18 сентября 2009 г. № 193-IV (с изм. и доп. по сост. на 09.01.2018 г.). URL: http://online.zakon.kz/document/?doc_id=30479065 (дата обращения: 13.03.2018).

8. Уголовно-исполнительный кодекс Республики Казахстан от 5 июля 2014 г. № 234-V (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2018 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31577723 (дата обращения: 13.03.2018).

9. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 г. № 231-V (с изм. и доп. по сост. на 01.03.2018 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31575852 (дата обращения: 15.03.2018).

10. Закон Республики Казахстан «О религиозной деятельности и религиозных объединениях» от 11 октября 2011 г. № 483-IV (с изм. и доп. по сост. на 11.12.2016 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31067690 (дата обращения: 28.02.2018).

11. Закон Республики Казахстан «О государственной службе Республики Казахстан» от 23 ноября 2015 г. № 416-V ЗПК. URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1500000416> (дата обращения: 13.03.2018).

12. Закон Республики Казахстан «О банках и банковской деятельности в Республике Казахстан» от 31 августа 1995 г. № 2444 (с изм. и доп. по сост. на 09.01.2018 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1003931 (дата обращения: 13.03.2018).

13. Закон Республики Казахстан «Об оперативно-розыскной деятельности» от 15 сентября 1994 г. № 154-XIII (с изм. и доп. по сост. на 21.12.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1003158 (дата обращения: 13.03.2018).

14. Закон Республики Казахстан «О средствах массовой информации» от 23 июля 1999 г. № 451-I (с изм. и доп. по сост. на 28.12.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1013966 (дата обращения: 13.03.2018).

15. Закон Республики Казахстан «О нотариате» от 14 июля 1997 г. № 155-I (с изм. и доп. по сост. на 25.12.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1008028 (дата обращения: 13.03.2018).

16. Закон Республики Казахстан от 5 июля 2000 г. № 72-II «О государственной защите лиц, участвующих в уголовном процессе» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.07.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1018939 (дата обращения: 13.03.2018).

17. Закон Республики Казахстан «О жилищных отношениях» от 16 апреля 1997 г. № 94-I (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2018 г.). URL: http://online.zakon.kz/document/?doc_id=1007658 (дата обращения: 13.03.2018).

18. Закон Республики Казахстан «О медиации» от 28 января 2011 г. № 401-IV (с изм. и доп. по сост. на 31.10.2015 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30927376 (дата обращения: 13.03.2018).

19. Закон Республики Казахстан «О государственных секретах» от 15 марта 1999 г. № 349-I (с изм. и доп. по сост. на 28.12.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1012633 (дата обращения: 13.03.2018).

20. Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 г. № 195-I (с изм. и доп. по сост. на 08.04.2016 г.). URL: http://online.zakon.kz/document/?doc_id=1008408 (дата обращения: 13.03.2018).

21. Указ Президента Республики Казахстан «О Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года» от 24 августа 2009 г. № 858. URL: http://adilet.zan.kz/rus/docs/U090000858_ (дата обращения: 15.03.2018).

22. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О практике применения уголовно-процессуального законодательства, регулирующего право на защиту» от 6 декабря 2002 г. № 26 (с изм. и доп. по сост. на 31.03.2017 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1035463 (дата обращения: 13.03.2018).

23. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О некоторых вопросах оценки доказательств по уголовным делам» от 20 апреля 2006 г. № 4 (с изм. и доп. от 25.06.2010 г.). URL: <http://www.zakon.kz/72927-normativnoe-postanovlenie-verkhovnogo.html> (дата обращения: 14.03.2018).

24. Нормативное постановление пленарного заседания Верховного Суда Республики Казахстан «О судебном приговоре» от 15 августа 2002 г. № 19 (с изм. и доп. по сост. на 25.06.2010 г.). URL: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1033031 (дата обращения: 13.03.2018).

НАУЧНАЯ, УЧЕБНАЯ

25. Административное право Республики Казахстан. — Алматы, 1996.

26. Давлетов А. А. Основы уголовно-процессуального познания. — Свердловск, 1991.

27. Даев В. Г. Иммуитеты в уголовно-процессуальной деятельности // Правоведение. — 1992. — № 3.

28. Ибрагимов Х. Ю. Административное право Республики Казахстан. — Алматы, 2000.

29. Кайназаров Е. К., Кайназарова А. Е. История Казахстана с древнейших времен до наших дней. — Алматы, 1992.

30. Карнеева Л. М. Интересы расследования и правовое положение свидетеля // Социалистическая законность. — 1974. — № 10.

31. Карнеева Л. М., Кертэс И. Проблемы свидетельского иммунитета // Советское государство и право. — 1989. — № 6.

32. Кипнис Н. Законодательное регулирование свидетельского иммунитета // Российская юстиция. — 1994. — № 3.

33. Корякин И. П. Иммуитет в уголовном судопроизводстве (гносеологический аспект) // Актуальные проблемы права. — Караганда, 2000. Вып. 7.

34. Корякин И. П. Отношения, защищаемые иммунитетом, и лица, обладающие и пользующиеся иммунитетом в уголовно-процессуальном праве // Сб. науч. тр. Карагандинск. ун-та бизн., управл. и права. — Караганда, 2001. Вып. 6.
35. Криминалистика / Под ред. Р. С. Белкина. — М., 1980. Т. 2.
36. Малько А. В. Теория государства и права. — М., 2000.
37. Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права. — М., 2001.
38. Махагадзе Д. Р. Доказательственное право и свидетельский иммунитет // Проблемы совершенствования правоохранительной деятельности в Республике Казахстан в условиях перехода к рыночным отношениям. — Караганда, 1996.
39. Мицкевич А. В. Субъекты советского права. — М., 1962.
40. Обеднин В. К. О некоторых аспектах юридического иммунитета // Подходы к решению проблем законодательства и правоприменения. — Омск, 1997. Вып. 2. С. 89—96
41. Общая теория права и государства: Учебн. — М., 1966.
42. Самощенко И. С. Понятие правонарушения по советскому законодательству. — М., 1963.
43. Смалькова И. В. Процессуальный статус свидетеля в российском уголовном судопроизводстве. — Иркутск, 1997.
44. Теория государства и права: Учебн. — М., 1998.
45. Толеубекова Б. Х. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть общая. — Алматы, 1998.
46. Толеубекова Б. Х., Капсалямов К. Ж., Шнарбаев Б. К., Бекишев Д. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. — Алматы, 2001.
47. Томин В. Т. Острые углы уголовного судопроизводства. — М., 1991.
48. Уголовное право. Общая часть. — Алматы, 2003.
49. Уголовный процесс / Под ред. И. Л. Петрухина. — М., 2001.
50. Учебник уголовного процесса / Отв. ред. А. С. Кобликов. — М., 1995.
51. Чувилев А. А. Применение конституционных норм в уголовном судопроизводстве // Российская юстиция. — 1994. — № 2.
52. Чувилев А. А. Проблема свидетельского иммунитета в свете задач реформы советского уголовного судопроизводства // Укрепление общественного порядка и законности в правовом государстве. — М., 1990.
53. Щерба С. П., Зайцев О. А. Охрана прав потерпевших и свидетелей по уголовным делам. — М., 1996.

ДИССЕРТАЦИОННЫЕ ИССЛЕДОВАНИЯ

54. Агаев Ф. А.-О. Иммунитеты в российском уголовном процессе: Дис. ... канд. юрид. наук. — М., 1997.
55. Зайцев О. А. Теория и практика участия свидетеля в уголовном процессе: Дис. ... канд. юрид. наук. — М., 1993.
56. Москалькова Т. Н. Нравственные основы уголовного процесса (стадия предварительного следствия): Дис. ... д-ра юрид. наук. — М., 1997.
57. Руднев В. И. Иммунитеты в уголовном судопроизводстве: Дис. ... канд. юрид. наук. — М., 1997.
58. Сейтжанов О. Т. Свидетельский иммунитет в уголовном судопроизводстве Республики Казахстан: Дис. ... канд. юрид. наук. — Караганда, 2004.

СПРАВОЧНАЯ

59. Большой юридический словарь. — М., 1997.
60. Даль В. Словарь живого великорусского языка. — М., 1980. Т. 4.
61. Исповедь. URL: <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/56562> (дата обращения: 28.02.2018).
62. Ожегов С. И. Словарь русского языка. — М., 1973.
63. Советский энциклопедический словарь. — М., 1979.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	3
1 Свидетельский иммунитет в уголовном процессе.....	4
1.1 <i>Понятие и значение свидетельского иммунитета в уголовно-процессуальном праве</i>	<i>4</i>
1.2 <i>Пределы и границы свидетельского иммунитета</i>	<i>19</i>
2 Освобождение от обязанности давать свидетельские показания в уголовном судопроизводстве Республики Казахстан.....	31
2.1 <i>Субъекты иммунитета от дачи показаний по законодательству Республики Казахстан.....</i>	<i>31</i>
2.2 <i>Применение норм о свидетельском иммунитете в уголовном судопроизводстве</i>	<i>56</i>
Заключение	74
Вопросы для самоконтроля	75
Глоссарий	76
Примерные образцы протоколов основных следственных действий, связанных с получением показаний.....	77
<i>Протокол допроса потерпевшего</i>	<i>77</i>
<i>Протокол допроса свидетеля</i>	<i>81</i>
<i>Протокол дополнительного допроса свидетеля</i>	<i>84</i>
<i>Протокол допроса свидетеля, имеющего право на защиту</i>	<i>86</i>
<i>Протокол очной ставки</i>	<i>91</i>
<i>Протокол предъявления лица для опознания</i>	<i>95</i>
Литература.....	104
<i>Нормативно-правовые акты</i>	<i>104</i>
<i>Научная, учебная.....</i>	<i>106</i>
<i>Диссертационные исследования.....</i>	<i>108</i>
<i>Справочная</i>	<i>108</i>

Олжас Темиржанович Сейтжанов

**СВИДЕТЕЛЬСКИЙ ИММУНИТЕТ
В СОВРЕМЕННОМ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

Учебное пособие

Редактор
Е. Ю. Лухтина
Технический редактор
Р. М. Стафеев
Корректор
В. Т. Бирюкова

Сдано в набор 20.02.2018 г. Подписано в печать 19.03.2018 г.
Усл. печ. л. 6,39. Печать офсетная. Бумага офсетная. Формат 60×84¹/₁₆.
Заказ № 1979. Тираж 100 экз. Цена договорная.

Тематический план издания ведомственной литературы
Карагандинской академии МВД РК им. Б. Бейсенова
на 2018 г., позиция № 30

Отдел научно-исследовательской и редакционно-издательской работы
Карагандинской академии МВД РК им. Б. Бейсенова

Отпечатано в типографии Карагандинской академии
МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова.

г. Караганда, ул. Ермакова, 124