



Qazaqstan Respyblikasy Zańnama
jáne quqyqtyq aqparat institutyńyń

JARSHYSY

gylymi-quqyqtyq jýrnal №2 (73)-2023

Құрылтайшы және баспагер:

«Қазақстан Республикасының
Заңнама және құқықтық
ақпарат институты» ШЖҚ РМК
2006 жылдан бастап шығады
Журналдың материалдары
www.zqai.kz
сайтында орналастырылған
Заң ғылымдары бойынша диссертациялардың
негізгі ғылыми нәтижелерін жариялауға
арналған басылымдар тізіліміне енгізілген
(ҚР БҒМ БҒССҚК 14.02.2022 ж.
№38 бұйрығы)

Редакциялық кеңес құрамы

Сәрпеков Р.Қ. - з.ғ.к., Қазақстанның еңбек
сіңірген қайраткері (Астана, Қазақстан) –
(төраға)
Абайділинов Е.М. – з.ғ.д. (Астана,
Қазақстан)
Абызов Р.М. – з.ғ.д. (Барнаул, Ресей)
Белых В.С. – з.ғ.д. (Екатеринбург, Ресей)
Губин Е.П. – з.ғ.д. (Мәскеу, Ресей)
Мельник Р.С. – з.ғ.д. (Астана,
Қазақстан)
Моисеев А.А. – з.ғ.д. (Мәскеу, Ресей)
Муромцев Г.И. – з.ғ.д. (Мәскеу, Ресей)
Рахметов С.М. – з.ғ.д. (Астана,
Қазақстан)
Малиновский В.А. – з.ғ.д. (Астана,
Қазақстан)
Унзила Шапақ – з.ғ.д. (Астана, Қазақстан)

Бас редактор

Дүйсенов Е.А. – з.ғ.к.

Редакциялық алқа құрамы

Азер Алиев – PhD (Киль, Германия)
Байниязова З.С. – з.ғ.к. (Саратов, Ресей)
Жанғарашев Р.М. – LL.M (Астана,
Қазақстан)
Ишекков К.А. - з.ғ.д., доцент (Мәскеу, Ресей)
Қазбаева Ә.Ғ. – з.ғ.к. (Астана, Қазақстан)
Қалиева А.Ө. – (Астана, Қазақстан)
Қаржаубаев С.С. – з.ғ.к. (Астана, Қазақстан)
Князова А.Ж. – LL.M (Астана, Қазақстан)
Құлжабаева Ж.О. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан)
Мұрзашев К.Т. – (Астана, Қазақстан)
Нұрмағамбетов Р.Ғ. – PhD (Челябинск, Ресей)
Примашев Н.М. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан)
Рахымбердин К.Х. – з.ғ.д. (Өскемен,
Қазақстан)
Салықова Д.Ө. – (Астана, Қазақстан)
Тегізбекова Ж.Ч. – з.ғ.к. (Бишкек,
Қызығызстан)

Редактор – **Қолғубаева Г.Б.**
Беттеуші – **Оспанов М.Т.**
Тел.: 8 (7172) 26-61-29

Қазақстан Республикасы Ақпарат
және коммуникациялар министрлігі
Ақпарат комитетінің
БАҚ есепке қою туралы үзәлігі
№ 17761-Ж 25.06.2019 ж.
(Алғашқы есепке қою кезі
№6592-Ж. 07.09.2005 ж.)

Мекен-жайы: Қазақстан Республикасы,
010000, Астана қ., Жеңіс даңғ.,
15А., тел.: 8(7172)26-61-22
www.zqai.kz, e-mail: instzak-kz@mail.ru
institutzakonodatelstva@gmail.com

Редакция бағанасы.....7

Мемлекет және құқық теориясы

А.И. БИРМАНОВА, Д.К. РУСТЕМБЕКОВА,
А.А. НУКУШЕВА Негізгі мәдени құқықтарды іске асыру
тетігі 13

Конституциялық және әкімшілік құқық

Э.С. МАЙШЕКИНА, М.К. АБДРАХМАНОВ,
Е.В. ДУШЕЧКИНА Қазақстан Республикасында жергілікті
өзін-өзі басқарудың қалыптасуы мен дамуын құқықтық
талдау 22

Б.О. АЛТЫНБАСОВ, А.Р. БАЯНБАЕВА (Бристоль,
Ұлыбритания) Академиялық ұтқырлықтың жергілікті
туризмнің дамуына ықпалы: саяси және құқықтық
аспектілері 31

М.С. БИСАЛИЕВ, К.Н. ШАКИРОВ Заңды тұлғалардың
жеке деректері – киберкеңістікте құқықтық қорғаудың
арнайы объекті ретінде 42

Азаматтық және азаматтық-процестік құқық

Д.Б. РАЗИЕВА, Е.М. АЙТҚАЗИН, М.А. АМИРОВА
Қазақстан Республикасында медицина қызметкерлерінің
кәсіби жауапкершілігін сақтандыру..... 53

Э.Б. АБЛАЕВА, А.Р. ЕНСЕБАЕВА, А.Т. ИСМАГУЛОВА,
М.А. УТАНОВ, Қазақстанның өркениеті мен
сот өндірісінде істер мен дауларды реттеу (жетістіктер,
мәселелер, келешегі)..... 63

Д.Н. БЕКЕЖАНОВ, Ғ.Б. АХМЕТ, К.А. ДЖУМАБАЕВА
Климатты қорғау ұғымының теориялық және заңнамалық
аспектілері 77

Қылмыстық құқық және қылмыстық процесс

М.М. КУЛБАЕВА, А.Н. АХПАНОВ Халықаралық
стандарттар, тергеу сатысында сот бақылауының шетелдік
заңнамалық тәжірибесі 86

Б.М. ИМАШЕВ Маман мен сот сарапшысының
қызметінде қылмыстық сот ісін жүргізу қағидаттарын іске
асыру: проблемалар мен перспективалар. 2 бөлім. 97

К.Ә. БӘКІШЕВ, А.Х. ФЕТҚҰЛОВ Жарылыс қаупі бар
объектілерде қауіпсіздік қағидаларын бұзу: Қазақстан
Республикасы Қылмыстық кодексінің 281-бабындағы жаңа
редакцияның ерекшеліктері 108

Е.В. МИЦКАЯ Сыбайлас жемқорлыққа
қылмыстық-құқықтық құралдармен қарсы іс-қимыл..... 117

Ә.М. СЕРАЛИЕВА, Н.С. ДОСЫБЕКОВ Жедел-ізвестіру
қызметі қызметкерлерін психологиялық даярлаудың негізгі
бағыттары 128

Халықаралық құқық және салыстырмалы құқықтану

Р.Қ. СӘРПЕКОВ Мүгедек адамдардың құқықтарын қорғаудың халықаралық-құқықтық стандарттары: Қазақстанда және шет елдерде енгізудің кейбір аспектілері137

Е.М. АБАЙДІЛДИНОВ, А.Н. ЕРҒАЛИМОВА Мүмкіндік шектеуі балалары бар жұмыскерлердің толық емес жұмыс күні туралы ХЕҰ-ның №175 Конвенциясы нормаларын Қазақстан заңнамасына имплементациялау148

М.А. АХМАДИ, С. НАРТ (Измир, Түркия) ICSID Конвенциясына сәйкес инвестициялық дауларды төрелікте шешудің тәртібі (Инвестициялық дауларды шешудің халықаралық орталығы)159

Д.Ө. БАЙТӨҚАЕВА, Ф. АХИЛЛЕС (Париж, Франция) Әуе және ғарыш кеңістігінің құқықтық режимін реттеу саласындағы халықаралық заң шығару тәжірибесі168

Р.Р. ЧАХОР (Краков, Польша) Польша Республикасындағы ұлттық азшылықтардың мәртебесін құқықтық реттеу176

Құқықтық мониторинг

С.И. КЛИМКИН, А.Ф. ҚАЗБАЕВА Қазақстан Республикасындағы медиацияны құқықтық реттеу.....183

В.Т. КОНУСОВА Конституциялық мониторинг ұлттық құқықтық жүйені жасампаз дамыту құралы ретінде.....193

К.Е. ИСМАҒҰЛОВ, Н.Н. ТУРЕЦКИЙ Арнаулы мемлекеттік органдар туралы заңнаманы жетілдірудің кейбір мәселелері204

Е.Н. КАЛИАКПЕРОВА, Ж.Е. САДЫҚАНОВА «Қазақстан Республикасының халықаралық шарттары туралы» заңның тиімділігін талдау213

Мемлекеттік тілдегі заңшығармашылық практикасынан

А.А. МЕДИНАЕВА Қазақ тіліндегі кейбір терминдердің мәселелеріне орай.....222

Жас ғалым мінбері

Э.М. МҰРАТОВА Мүгедектерді әлеуметтік қамсыздандыруды құқықтық реттеудің кейбір аспектілері228

А.Б. САТАЕВА Англия мен Қазақстанның азаматтық процесінде дәлелдемелерді ашудың кейбір теориялық және құқықтық аспектілері туралы234

Э.С. КУАНДЫҚОВА Қазақстан Республикасының агроөндірістік кешенін мемлекеттік басқару: құқықтық реттеудің мәселелері243

М.К. РАКЫМБАЕВА Өзіне-өзі қол жұмсауға жеткізгені үшін қылмыстық жауаптылық туралы құқықтық нормаларды жетілдіру253

«Жаршының» архивтегі беттері

Е.Т. БАЙМОЛДИНОВА PhD М.Х. Хасеновтің «О результатах анализа законодательства Республики Казахстан о государственных гарантиях равных возможностей мужчин и женщин» атты ғылыми жарияланымына қайта оралғанда259

ЗҚАИ-ның ғылыми қызметі туралы ақпарат264



ВЕСТНИК

Института законодательства и правовой информации Республики Казахстан

научно-правовой журнал №2 (73)-2023

Учредитель и издатель:
РГП на ПХВ «Институт законодательства
и правовой информации
Республики Казахстан»
Издается с 2006 года

Все материалы журнала размещаются на
сайте www.zqai.kz
Включен в перечень изданий для публикации
основных научных результатов диссертаций
по юридическим наукам
(Приказ КОКСОН МОН РК №38
от 14.02.2022 г.)

Состав Редакционного совета

Сарпеков Р.К. – к.ю.н., Заслуженный
деятель Казахстана (Астана, Казахстан) –
(председатель)
Абайдельдинов Е.М. – д.ю.н. (Астана,
Казахстан)
Абызов Р.М. – д.ю.н. (Барнаул, Россия)
Белых В.С. – д.ю.н. (Екатеринбург, Россия)
Губин Е.П. – д.ю.н. (Москва, Россия)
Мельник Р.С. – д.ю.н. (Астана,
Казахстан)
Моисеев А.А. – д.ю.н. (Москва, Россия)
Муромцев Г.И. – д.ю.н. (Москва, Россия)
Рахметов С.М. – д.ю.н. (Астана, Казахстан)
Малиновский В.А. – д.ю.н. (Астана,
Казахстан)
Унзила Шапак – д.ю.н. (Астана, Казахстан)

Главный редактор

Дюсенов Е.А. – к.ю.н.

Состав Редакционной коллегии

Азер Алиев – PhD (Киль, Германия)
Байниязова З.С. – к.ю.н. (Саратов, Россия)
Джангарашев Р.М. – LL.M (Астана,
Казахстан)
Ишеков К.А. – д.ю.н. (Москва, Россия)
Казбаева А.Г. – к.ю.н. (Астана,
Казахстан)
Калиева А.У. – (Астана, Казахстан)
Каржаубаев С.С. – к.ю.н. (Астана, Казах-
стан)
Князова А.Ж. – LL.M (Астана, Казахстан)
Кулжабаева Ж.О. – к.ю.н. (Астана,
Казахстан)
Мурзашев К.Т. – (Астана, Казахстан)
Нурмагамбетов Р.Г. – PhD (Челябинск,
Россия)
Примашев Н.М. – к.ю.н. (Астана,
Казахстан)
Рахимбердин К.Х. – д.ю.н. (Усть-Камено-
горск, Казахстан)
Салыкова Д.О. – (Астана, Казахстан)
Тегизбекова Ж.Ч. – к.ю.н. (Бишкек,
Кыргызстан)

Редактор – **Колтубаева Г.Б.**
Верстка – **Оспанов М.Т.**
Тел.: 8 (7172) 26-61-29

Свидетельство о постановке
на учет СМИ № 17761-Ж
от 25.06.2019 г. Комитета информации
Министерства информации и коммуникаций
Республики Казахстан (Первичная постановка
на учет №6592-Ж. 07.09.2005 г.)

Адрес: Республика Казахстан, 010000,
г. Астана, пр. Победы, 15А,
тел.: 8 (7172) 26-61-22
www.zqai.kz, E-mail: instzak-kz@mail.ru
institutzakonodatelstva@gmail.com

Колонка редакции	9
Теория государства и права	
А.И. БИРМАНОВА, Д.К. РУСТЕМБЕКОВА, А.А. НУКУШЕВА Механизм реализации основных культурных прав	13
Конституционное и административное право	
Э.С. МАЙШЕКИНА, М.К. АБДРАХМАНОВ, Е.В. ДУШЕЧКИНА Правовой анализ формирования и развития местного самоуправления в Республике Казахстан	22
Б.О. АЛТЫНБАСОВ, А.Р. БАЯНБАЕВА (Бристоль, Великобритания) Влияние академической мобильности на развитие местного туризма: политические и правовые аспекты.....	31
М.С. БИСАЛИЕВ, К.Н. ШАКИРОВ Персональные данные юридических лиц как возможный особый объект правовой охраны в киберпространстве	42
Гражданское и гражданско-процессуальное право	
Д.Б. РАЗИЕВА, Е.М. АЙТКАЗИН, М.А. АМИРОВА Страхование профессиональной ответственности медицинских работников в Республике Казахстан	53
Э.Б. АБЛАЕВА, А.Р. ЕНСЕБАЕВА, А.Т. ИСМАГУЛОВА, М.А. УТАНОВ Урегулирование дел и споров в цивилистике и судопроизводстве Казахстана (достижения, проблемы, перспективы)	63
Д.Н. БЕКЕЖАНОВ, Ф.Б. АХМЕТ, К.А. ДЖУМАБАЕВА Теоретические и законодательные аспекты понятия охраны климата	77
Уголовное право и уголовный процесс	
М.М. КУЛБАЕВА, А.Н. АХПАНОВ Международные стандарты, зарубежный законодательный опыт судебного контроля в стадии расследования	86
Б.М. ИМАШЕВ Реализация принципов уголовного судопроизводства в деятельности специалиста и судебного эксперта: проблемы и перспективы. Часть 2.....	97
К.А. БАКИШЕВ, А.Х. ФЕТКУЛОВ Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах: особенности новой редакции ст. 281 Уголовного кодекса Республики Казахстан	108
Е.В. МИЦКАЯ Противодействие коррупции уголовно- правовыми средствами	117
Э.М. СЕРАЛИЕВА, Н.С. ДОСЫБЕКОВ Основные направления психологической подготовки сотрудников оперативно-розыскной деятельности	128

Международное право и сравнительное правоведение

Р.К. САРПЕКОВ Международно-правовые стандарты защиты прав лиц с инвалидностью: некоторые аспекты внедрения в Казахстане и зарубежных странах	137
Е.М. АБАЙДЕЛЬДИНОВ, А.Н. ЕРГАЛИМОВА Имплементация норм Конвенции МОТ №175 о неполном рабочем времени для работников, имеющих детей с инвалидностью, в законодательство Казахстана	148
М.А. АХМАДИ, С. НАРТ (г. Измир, Турция) Арбитражная процедура решения инвестиционных споров в соответствии с конвенцией ICSID (Международный центр по разрешению инвестиционных споров)	159
Д.У. БАЙТУКАЕВА, Ф. АХИЛЛЕС (г. Париж, Франция) Международный законодательный опыт в сфере регулирования правового режима воздушного и космического пространства	168
Р.Р. ЧАХОР (г. Краков, Польша) Правовое регулирование статуса национальных меньшинств в Республике Польша	176

Правовой мониторинг

С.И. КЛИМКИН, А.Г. КАЗБАЕВА Правовое регулирование медиации в Республике Казахстан	183
В.Т. КОНУСОВА Конституционный мониторинг как инструмент созидательного развития национальной правовой системы.....	193
К.Е. ИСМАГУЛОВ, Н.Н. ТУРЕЦКИЙ Некоторые вопросы совершенствования законодательства о специальных государственных органах	204
Е.Н. КАЛИАКПЕРОВА, Ж.Е. САДЫКАНОВА Анализ эффективности закона «О международных договорах Республики Казахстан»	213

Из практики законотворчества на государственном языке

А.А. МЕДИНАЕВА К вопросам некоторых терминов на казахском языке	222
---	-----

Трибуна молодого ученого

Э.М. МУРАТОВА Некоторые аспекты правового регулирования социального обеспечения инвалидов	228
А.Б. САТАЕВА О некоторых теоретических и правовых аспектах раскрытия доказательств в гражданском процессе Англии и Казахстана	234
Э.С. КУАНДЫКОВА Государственное управление агропромышленным комплексом Республики Казахстан: проблемы правового регулирования	243
М.К. РАКЫМБАЕВА Совершенствование правовых норм об уголовной ответственности за доведение до самоубийства	253

Архивные страницы «Вестника»

Е.Т. БАЙМОЛДИНОВА Возвращаясь к научной публикации PhD М.Х. Хасенова «О результатах анализа законодательства Республики Казахстан о государственных гарантиях равных возможностей мужчин и женщин»	259
--	-----

Информация о научной деятельности ИЗПИ	267
---	-----



Bulletin of Institute of Legislation and Legal Information of the Republic of Kazakhstan

JARSHYSY

scientific and legal journal №2 (73)-2023

Founder and publisher:
RSE on the REM «Institute of Legislation and Legal information of the Republic of Kazakhstan»
Published since 2006
All journal materials are placed on the website
www.zqai.kz
Included in the list of publications of basic scientific results of dissertations on legal sciences (Order CCES MES RK №38 from 14.02.2022)

Editorial Council members

Sarpekov R.K. – c.j.s., Honored Worker of Kazakhstan (Astana, Kazakhstan) – (Chairman)
Abayeldinov E.M. – d.j.s. (Astana, Kazakhstan)
Abyzov R.M. – d.j.s. (Barnaul, Russian)
Belih V.S. – d.j.s. (Ekaterinburg, Russian)
Gubin E.P. – d.j.s. (Moscow, Russian)
Melnik R.S. – d.j.s. (Astana, Kazakhstan)
Moiseev A.A. – d.j.s. (Moscow, Russian)
Muromcev G.I. – d.j.s. (Moscow, Russian)
Rahmetov S.M. – d.j.s. (Astana, Kazakhstan)
Malinovski V.A. – d.j.s. (Astana, Kazakhstan)
Unzila Shapak – d.j.s. (Astana, Kazakhstan)

Chief Editor

Dyussenov Ye.A. – c.j.s.

Editorial Board members

Azer Aliyev – PhD (Kiel, Germany)
Bainiyazova Z.S. – c.j.s. (Saratov, Russian)
Dzhangarashev R.M. – LLM (Astana, Kazakhstan)
Ishekov K.A. – d.j.s. (Moscow, Russian)
Kaliev A.U. – (Astana, Kazakhstan)
Kazbayeva A.G. – c.j.s. (Astana, Kazakhstan)
Karzhaubaev S.S. – c.j.s. (Astana, Kazakhstan)
Kiyazova A.Zh. – LLM (Astana, Kazakhstan)
Kulzhabayeva Zh.O. – c.j.s. (Astana, Kazakhstan)
Murzashv K.T. – (Astana, Kazakhstan)
Nurmagambetov R.G. – PhD (Chelyabinsk, Russian)
Primashev N.M. – c.j.s. (Astana, Kazakhstan)
Rakhimberdin K.H. – d.j.s. (Ust-Kamenogorsk, Kazakhstan)
Salykova D.O. – (Astana, Kazakhstan)
Tegizbekova Zh.Ch. – c.j.s. (Bishkek, Kyrgyzstan)

Editor – **Koltubaeva G.B.**
Layout – **Ospanov M.T.**
Tel.: 8 (7172) 26-61-29

The certificate of registration of mass media №17761-G from 25.06.2019 from the Information Committee of the Ministry of Information and Communications of the Republic of Kazakhstan (Number and date of primary registration №6592-Zh.07.09.2005.)

Address: The Republic of Kazakhstan, 010000, Astana, Zhenis ave., 15A,
tel.: 8(7172)26-61-22
www.zqai.kz, e-mail: instzak-kz@mail.ru
institutzakonodatelstva@gmail.com

Editorial	11
Theory of State and law	
A.I. BIRMANOVA, D.K. RUSTEMBEKOVA, A.A. NUKUSHEVA Mechanism for the realization of basic cultural rights	13
Constitutional and Administrative Law	
E.S. MAISHEKINA, M.K. ABDRAKHMANOV, E.V. DUSHECHKINA Legal analysis of the formation and development of local self-government in the Republic of Kazakhstan	22
B.O. ALTYNBASSOV, A.R. BAYANBAYEVA (Bristol, UK) Impact of academic mobility on the development of local tourism: political and legal aspects.....	31
M.S. BISSALIYEV, K.N. SHAKIROV Personal data of legal entities as a potential special object of legal protection in cyberspace	42
Civil and Civil Procedure Law	
D.B. RAZIEVA, Y.M. AYTAKAZIN, M.A. AMIROVA Professional liability insurance of medical workers in the Republic of Kazakhstan	53
E.B. ABLAEVA, A.R. ENSEBAYEVA, A.T. ISMAGULOVA, M.A. UTANOV Settlement of cases and disputes in civil law and proceedings in Kazakhstan (achievements, problems and prospects)	63
D.N. BEKEZHANOV, G.B. AKHMET, K.A. JUMABAYEVA Theoretical and legislative aspects of the concept of climate protection	77
Criminal law and Criminal procedure	
M.M. KULBAEVA, A.N. AHPANOV International standards, foreign legislative experience of judicial control in the investigation stage	86
B.M. IMASHEV Implementation of the principles of criminal justice in the activities of a specialist and a forensic expert: problems and prospects. Part 2	97
7K.A. BAKISHEV, A. KH. FETKULOV Violation of safety rules at explosive objects: features of the new edition of art. 281 of the Criminal code of the Republic of Kazakhstan	108
E.V. MITSKAYA Countering corruption by criminal law means	117
A.M. SERALIYEVA, N.S. DOSSYBEKOV The main directions of psychological training of employees of the operational and investigative activities	128

International law and Comparative law

R.K. SARPEKOV International legal standards for the protection of the rights of persons with disabilities: some aspects of implementation in Kazakhstan and foreign countries137

Y.M. ABAIDELDINOV, A.N. YERGALIMOVA Implementation of the norms of ILO convention no.175 on part-time work for workers with children with disabilities into the legislation of Kazakhstan148

M.A. AKHMADI, S. NART (Izmir, Turkey) Arbitration procedure for resolving investment disputes in accordance with the ICSID convention (the International centre for settlement of investment disputes)159

D.U. BAITUKAYEVA, PH. ACHILLEAS (Paris, France) International legislative experience in the sphere of regulation of airspace and outer space legal regime168

R.R. CZACHOR (Poland, Krakow) The legal status of national minorities in the Republic of Poland 176

Legal monitoring

S.I. KLIMKIN, A.G. KAZBAYEVA Legal regulation of mediation in the Republic of Kazakhstan183

V.T. KONUSOVA Constitutional monitoring as a tool for constructive development of the national legal system193

K.E. ISMAGULOV, N.N. TURETSKIY Some issues of improving the legislation on special state bodies204

E.N. KALIAKPEROVA, ZH.Y. SADYKANOVA Analysis of the effectiveness of the law «On international treaties of the Republic of Kazakhstan»213

From the lawmaking practice in the official language

A.A. MEDINAYEVA To the questions of some terms in the kazakh language.....222

Young researchers' tribune

E.M. MURATOVA Some aspects of the legal regulation of social security for the disabled228

A.B. SATAYEVA On some theoretical and legal aspects of disclosure of documents in civil proceedings in England and Kazakhstan234

E.S. KUANDYKOVA State administration of the agro-industrial complex of the Republic of Kazakhstan: problems of legal regulation243

M.K. RAKYMBAEVA Improvement of legal norms on criminal liability for incitement to suicide253

The archive pages of the «Bulletin»

Y.T. BAIMOLDINOVA Returning to the scientific article by PhD M.KH. Khassenov «On the results of the analysis of legislation of the Republic of Kazakhstan on state guarantees of equal rights and equal opportunities of men and women».....259

Information about the scientific activities of ILLI RK.....264

МЕЖДУНАРОДНЫЕ СТАНДАРТЫ, ЗАРУБЕЖНЫЙ ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЙ ОПЫТ СУДЕБНОГО КОНТРОЛЯ В СТАДИИ РАССЛЕДОВАНИЯ

Кулбаева Майя Муратовна¹

Старший преподаватель кафедры уголовно-правовых дисциплин Атырауского университета имени Х. Досмухамедова, магистр юридических наук, г. Атырау, Республика Казахстан, e-mail: kulbai@mail.ru

Ахпанов Арстан Нокешевич

Главный научный сотрудник Института законодательства и правовой информации Республики Казахстан, профессор кафедры уголовно-правовых дисциплин Евразийского Национального Университета имени Л.Н. Гумилёва, доктор юридических наук, г. Астана, Республика Казахстан, e-mail: ahpanov_a@mail.ru

Аннотация. Одним из важных признаков правового государства, построение которого провозглашено Конституцией Республики Казахстан, является осуществление судебного контроля над предварительным расследованием. Данного вектора развития уголовно-процессуального законодательства придерживаются большинство стран-членов Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР). В настоящее время международные стандарты и принципы, регулирующие охрану, защиту, восстановление прав и свобод человека, аккумулируют в себе самые прогрессивные, успешно апробированные правовые концепции, которые явились закономерным результатом тенденции усиления гарантий прав участников уголовного судопроизводства. Статья посвящена проблемам нормативно-правового регулирования судебного контроля в стадии предварительного расследования, связанным с соблюдением международных стандартов. Проведен выборочный анализ осуществления судебного контроля в зарубежных странах, в частности в странах континентальной Европы (Франция, Германия, Италия, Англия, Испания), выявлены сходства и отличия от подобной системы в Республике Казахстан, а также выдвинуты предложения по совершенствованию уголовно-процессуального законодательства в этом направлении. Автор, исследуя контрольные полномочия суда на межнациональном уровне, попытался определить значение международных стандартов и принципов при обеспечении прав и законных интересов участников уголовного процесса в Республике Казахстан. В статье развивается идея о необходимости имплементации в национальное законодательство норм международно-правовых актов, заимствования положительного зарубежного опыта реализации норм, регулирующих судебный контроль. При этом отмечается что внедрение положительного опыта зарубежных стран, а также международных стандартов и принципов в национальные правовые механизмы возможно только с учётом особенностей правовой системы и системы права государства.

Ключевые слова: международные стандарты, зарубежный опыт, защита прав и свобод, уголовный процесс, досудебное производство, судебный контроль, следственный судья, имплементация норм.

ХАЛЫҚАРАЛЫҚ СТАНДАРТТАР, ТЕРГЕУ САТЫСЫНДА СОТ БАҚЫЛАУЫНЫҢ ШЕТЕЛДІК ЗАҢНАМАЛЫҚ ТӘЖІРИБЕСІ

Майя Муратовна Кулбаева

Х. Досмұхамедов атындағы Атырау университетінің, Қылмыстық құқықтық пәндер кафедрасының аға оқытушысы, заң ғылымдарының магистрі, Атырау қаласы, Қазақстан Республикасы, e-mail: kulbai@mail.ru

Арстан Нокешевич Ахпанов

Қазақстан Республикасы Заңнама және құқықтық ақпарат институтының бас ғылыми қызметкері, Л.Н. Гумилев атындағы Еуразия ұлттық университетінің қылмыстық-құқықтық пәндер кафедрасының профессоры, заң ғылымдарының докторы, Астана қ., Қазақстан Республикасы, e-mail: ahpanov_a@mail.ru

Аннотация. Қазақстан Республикасының Конституциясында жарияланған құқықтық мемлекеттің құрылуының маңызды белгілерінің бірі алдын ала тергеуге сот бақылауын жүзеге асыру болып табылады. Экономикалық ынтымақтастық және даму ұйымына (ЭЫДҰ) мүше елдердің көпшілігі қылмыстық іс жүргізу заңнамасын дамытудың осы векторын ұстанады. Қазіргі уақытта адамның құқықтары мен бостандықтарын қорғауды, қорғауды, қалпына келтіруді реттейтін халықаралық стандарттар мен қағидаттар қылмыстық сот ісін жүргізуге қатысушылардың құқықтарының кепілдіктерін күшейту үрдісінің табиғи нәтижесі болып табылатын ең прогрессивті, сәтті сыналған құқықтық тұжырымдамаларды жинақтайды. Мақала халықаралық стандарттарды сақтауға байланысты алдын ала тергеу сатысындағы сот бақылауын нормативтік-құқықтық реттеу мәселелеріне арналған. Шет елдерде, атап айтқанда континентальды Еуропа елдерінде (Франция, Германия, Италия, Англия, Испания) сот бақылауын жүзеге асыруға іріктеп талдау жүргізілді, Қазақстан Республикасында осындай жүйеден ұқсастықтар мен айырмашылықтар анықталды, сондай-ақ осы бағыттағы қылмыстық іс жүргізу заңнамасын жетілдіру жөнінде ұсыныстар ұсынылды. Автор соттың бақылау өкілеттіктерін ұлттаралық деңгейде зерттей отырып, Қазақстан Республикасындағы қылмыстық процеске қатысушылардың құқықтары мен заңды мүдделерін қамтамасыз ету кезінде халықаралық стандарттар мен қағидаттардың маңыздылығын анықтауға тырысты. Мақалада ұлттық заңнамаға халықаралық-құқықтық актілердің нормаларын енгізу, сот бақылауын реттейтін нормаларды іске асырудың оң шетелдік тәжірибесін алу қажеттілігі туралы идея дамиды. Бұл ретте шет елдердің оң тәжірибесін, сондай-ақ халықаралық стандарттар мен қағидаттарды ұлттық құқықтық тетіктерге енгізу құқықтық жүйе мен мемлекет құқығы жүйесінің ерекшеліктерін ескере отырып ғана мүмкін болатындығы атап өтіледі.

Түйінді сөздер: халықаралық стандарттар, шетелдік тәжірибе, құқықтар мен бостандықтарды қорғау, қылмыстық процесс, сотқа дейінгі іс жүргізу, сот бақылауы, тергеу судьясы, нормаларды имплементациялау.

INTERNATIONAL STANDARDS, FOREIGN LEGISLATIVE EXPERIENCE OF JUDICIAL CONTROL IN THE INVESTIGATION STAGE

Kulbaeva Maya Muratovna

Senior Lecturer of the Department of Criminal Law Disciplines of Atyrau University named after Kh. Dosmukhamedova, Master of Law, Atyrau, Republic of Kazakhstan, e-mail: kulbai@mail.ru

Ahpanov Arstan Nokeshevich

Chief Researcher of the Institute of Legislation and Legal Information of the Republic of Kazakhstan, Professor of the Department of Criminal Law Disciplines of the L.N. Gumilyov Eurasian National University, Doctor of Law, Astana, Republic of Kazakhstan, e-mail: ahpanov_a@mail.ru

Abstract. *The independence of judges is an essential element of justice. Justice in the Republic of Abstract. One of the important features of the rule of law, the construction of which is proclaimed by the Constitution of the Republic of Kazakhstan, is the exercise of judicial control over the preliminary investigation. Most of the member countries of the Organization for Economic Cooperation and Development (OECD) adhere to this vector of development of criminal procedure legislation. Currently, international standards and principles governing the protection, protection, restoration of human rights and freedoms accumulate the most progressive, successfully tested legal concepts, which were the natural result of the tendency to strengthen guarantees of the rights of participants in criminal proceedings. The article is devoted to the problems of legal regulation of judicial control at the stage of preliminary investigation related to compliance with international standards. A selective analysis of the implementation of judicial control in foreign countries, in particular in the countries of continental Europe (France, Germany, Italy, England, Spain), identified similarities and differences from a similar system in the Republic of Kazakhstan, as well as put forward proposals to improve criminal procedure legislation in this direction. The author, examining the control powers of the court at the international level, tried to determine the importance of international standards and principles in ensuring the rights and legitimate interests of participants in criminal proceedings in the Republic of Kazakhstan. The article develops the idea of the need to implement the norms of international legal acts into national legislation, borrowing positive foreign experience in implementing the norms regulating judicial control. At the same time, it is noted that the introduction of positive experience of foreign countries, as well as international standards and principles into national legal mechanisms is possible only taking into account the peculiarities of the legal system and the system of state law.*

Keywords: *international standards, foreign experience, protection of rights and freedoms, criminal procedure, pre-trial proceedings, judicial control, investigating judge, implementation of norms.*

DOI: 10.52026/2788-5291_2023_73_2_86

Введение

В настоящее время право и правоприменительная практика Республики Казахстан следуют тренду усиления роли судебных функций при обеспечении охраны и защиты прав, свобод и неприкосновенности личности на досудебных стадиях уголовного судопроизводства. И одним из ключевых направлений судебно-правовой реформы продолжает оставаться дальнейшее совершенствование института судебного контроля.

Судебный контроль - одна из функции судебной власти, основной целью которой является не только укрепление процессуальных гарантий соблюдения конституционных прав и свобод в стадии досудебного расследования, но и установление конституционной законности путем производства комплекса проверочных мероприятий для обеспечения обоснованности и законности решений органов досудебного

расследования. Такое определение подтверждает позицию А.Н. Ахпанова и А.Л. Хана о том, что судебный контроль – это особая форма осуществления правосудия [1, с. 33-34].

Главная задача, по мнению Азарова В.А. и Таричко И.Ю., функции судебного контроля заключается в подтверждении юридической силы, собранных по уголовному делу доказательств и недопущение нарушений прав и законных интересов участников уголовного процесса [2, с. 135].

Несмотря на доктринальные исследования и внесение многочисленных изменений и дополнений в действующее уголовно-процессуальное законодательство РК, институт судебного контроля все еще требует дальнейшего реформирования и решения проблемных вопросов.

Материалы и методы

В процессе исследования были исполь-

зованы следующие общенаучные методы: компаративно-правовой, системно-структурный, логический, экспертной оценки соответствующих норм международного права и национального законодательства и практики их применения.

Результаты и их обсуждение

Следует заметить, что Республика Казахстан ратифицировала ряд ключевых международно-правовых актов в области прав человека, в том числе касающихся гарантий прав и свобод личности в стадии досудебного расследования. В этой связи актуальным остается вопрос о том, насколько действующая регламентация уголовно-процессуальным законодательством Республики Казахстан судебного контроля на досудебных стадиях судопроизводства согласуется с международными стандартами и принципами, какие нормы международного права необходимо имплементировать в национальное законодательство.

Обращаясь к истории возникновения и развития контрольных полномочий суда, по мнению Петрушевского Д.М., первично идеи судебного контроля за ходом расследования уголовных дел возникли в Magna Charta Libertata 1215 года (Великая Хартия вольностей) [3]. Король Англии Иоанн в статье 39 закрепил «... что ни один свободный гражданин не может быть арестован либо заключен в тюрьму, либо лишен права владения, либо объявлен вне закона, либо изгнан, либо каким-нибудь способом обездолен, и мы выступим против него и не отправим за ним, иначе как по законному приговору пэров (равных ему) и по закону государства» [3]. Далее развитие международных норм по судебному контролю получили в институте Habeas Corpus Act, который изначально существовал как элемент Common Law. Затем с принятием парламентом Англии Акта о лучшем обеспечении свободы поданного и предупреждении заточений за морями в 1679 года был признан частью законодатель-

ства (Statute Law). В соответствии с нормами Habeas Corpus Act граждане получили возможность обжаловать незаконное заключение под стражу в суде, который, в свою очередь, независим от королевской власти и избирался исключительно населением страны². Одним из первых и позитивных шагов Республики Казахстан явилось внедрение процедуры Habeas Corpus Act в национальное законодательство. Это выразилось в том, что Законом от 5 июля 2008 года № 65-IV «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам применения мер пресечения в виде ареста, домашнего ареста» Уголовно-процессуальный кодекс РК (УПК РК) дополнен нормами, согласно которым полномочия по санкционированию ареста передавались от прокуратуры суду³.

Одним из первых международных документов, устанавливающих стандартные правила для всех государств в области охраны и защиты прав и свобод личности, является Всеобщая декларация прав человека, которая воплотила в себе накопленные мировым сообществом общечеловеческие ценности и определяет минимальный порог цивилизованности правовых государств.

Более широкое развитие идеи Всеобщей декларации о защите прав и свобод, но уже в конкретной сфере правовых отношений, получили в Международном Пакте о гражданских и политических правах (16 декабря 1966 г.)⁴.

В частности, нормы статьи 9 Международного Пакта закрепляют неотъемлемое право каждого задержанного или арестованного лица по уголовному делу быть доставленным к судье или к другому должностному лицу, которому принадлежит по закону право осуществлять судебную власть, на судебное разбирательство в разумные сроки, освобождение из-под ареста⁵. По мнению Канафина Д.К. «Положения статьи 9 Международного Пакта по сути являются современным воплощением процедуры Habeas

2 *Habeas Corpus Act. The Act on the best provision of the freedom of the subject and on the prevention of imprisonment beyond the seas. [Electronic resource]. Access mode: <https://oll.libertyfund.org/page/1679-habeas-corporis-act> (accessed: 25.10.2022)*

3 *Закон РК «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам применения мер пресечения в виде ареста, домашнего ареста». [Электронный ресурс]. Режим доступа: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30194058#pos=2;-46 (дата обращения: 08.10.2022)*

4 *International Covenant on Civil and Political Rights. Adopted by General Assembly resolution 2200 (XXI) of December 16, 1966 [electronic resource]. Access mode: [https://www.un.org/en/development/desa/population/migration/generalassembly/docs/globalcompact/A_RES_2200A\(XXI\)_civil.pdf](https://www.un.org/en/development/desa/population/migration/generalassembly/docs/globalcompact/A_RES_2200A(XXI)_civil.pdf) (accessed*

5 *Международный пакт о гражданских и политических правах. Принят резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеи от 16 декабря 1966 года. Электронный ресурс. Режим доступа: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.shtml (дата обращения: 28.10.2022 г.)*

Corpus Act... Дискуссия о правовой природе Habeas Corpus еще более актуальна с учетом того, что данная процедура весьма специфически вживается в постсоветское уголовное судопроизводство, который обладает особенными, характерными только ему чертами» [4].

Несомненно, еще одним международным источником в рассматриваемой области уголовного процесса является Римский статут международного уголовного суда от 17.07.1998 года, в ч. п. «а», ч.2, ст. 41 которого содержится запрет на участие в рассмотрении дела судьи, беспристрастность которого могла бы быть разумно поставлена под сомнение на том или ином основании⁶.

Мы солидарны с членом Научно-консультативного совета при Верховном Суде РК профессором Ахпановым А.Н. в том, что при имплементации предписаний международно-правовых актов в национальное законодательство высшая судебная инстанция вправе дать детальное и уточняющее судебное толкование статьи 9 Международного Пакта о гражданских и политических правах с тем, чтобы на органы уголовного преследования возлагалась обязанность представлять следственному судье каждого задержанного, в том числе и в случаях отпадения необходимости в избрании меры пресечения, связанной с ограничением личной свободы (содержание под стражей, домашний арест, залог).

В этой связи представляется логичным разъяснить в соответствующем нормативном постановлении положение Международного Пакта о гражданских и политических правах в следующей редакции:

«Органы уголовного преследования в обязательном порядке в пределах сроков, установленных Уголовно-процессуальным кодексом, доставляют к следственному судье всех задержанных подозреваемых, в том числе и тех, к которым следователем, дознавателем применена иная мера пресечения, не связанная с ограничением личной свободы и неприкосновенности личности (подписка о невыезде и надлежащем поведении, личное поручительство, наблюдение командования воинской части за военнослужащим, отдача несовершеннолетнего под присмотр), а также в случаях, когда отпали основания в

избрании меры пресечения. Следственный судья обязан проверить как по своей инициативе, так и по ходатайству подозреваемого, его защитника, законного представителя правомерность начала досудебного расследования, законность и обоснованность задержания, заявления о применении пыток и других недозволённых методов расследования» [5, с. 67-71]

Часть первая статьи 151 УПК РК предусматривает, что первичный срок ареста не может превышать двух месяцев, дальнейшее продление возможно по мотивированному ходатайству следователя по согласованию с прокурором. Нами предлагается предусмотреть асимметричную норму, когда такой механизм, но уже отмены (изменения) до окончания, определенного следственным судьей срока меры пресечения в виде содержания под стражей, будет предусмотрен и для стороны защиты. Ведь согласно общепризнанному порядку такая возможность предусмотрена УПК РК. Но введение специальной нормы, регулирующей порядок освобождения из-под стражи по инициативе подозреваемого и его защитника, по нашему мнению, усилит гарантии неприкосновенности личности в стадии досудебного расследования. Такая модернизация норм уголовно-процессуального законодательства будет отвечать не только здравому смыслу, когда, например, изменилась обстановка (болезнь, угроза вреда здоровью, доказанные факты применения пыток и т. п.), но и соответствовать принципу № 32 Свода принципов защиты всех лиц, подвергающихся задержанию и заключению, принятому Генеральной Ассамблеей ООН в 1988 году⁷.

В целях дальнейшего расширения судебного контроля над обеспечением прав и законных интересов арестованных лиц целесообразно пересмотреть исчисление первичного перманентного срока содержания под стражей, а также периодических сроков его продления. Следует заметить, что сроки содержания под стражей, установленные статьёй 151 УПК РК, с позиции международного права считаются непомерно длительными и исчисление сроков ареста в месяцах, по мнению профессора Пашина С.А., являются «...неоправданно великими. Магистрат по законодательству Англии прове-

⁶ Римский статут международного уголовного суда от 17.07.1998 г. Электронный ресурс. Режим доступа: <https://online.lexpro.ru/document/107806#519> (дата обращения: 11.11.2022 г.)

⁷ The Set of Principles for the Protection of All Persons under Detention and Imprisonment, approved by the UN General Assembly on December 09, 1988 [Electronic resource]. Access mode: <https://www.ohchr.org/EN/ProfessionalInterest/Pages/DetentionOrImprisonment.aspx> (accessed: 19.10. 2022)

ряет законность и целесообразность применения ареста в отношении подозреваемого каждые 8 суток» [6]. В Королевстве Таиланд первичный срок арест по решению суда составляет 12 суток и он продлевается каждый раз на 12 суток, но в общей сложности – не более 84 суток. По аналогии нами предлагается установить в УПК РК первичный срок содержания под стражей в качестве меры пресечения – один месяц, который может продлеваться следственным судьей каждый раз на один месяц в пределах максимального срока в досудебных стадиях и на тот же срок продлеваться судьёй при рассмотрении уголовного дела.

Между тем часть вторая статьи 56 УПК РК при разрешении данного вопроса следственным судьей не устанавливает обязательность проведения судебного заседания и категорично не указывает на пункты 9 и 10 части первой статьи 55 УПК РК. Абзац второй части второй статьи 56 УПК РК носит дискреционно-факультативный характер для следственного судьи и сторон. В этом вопросе мы солидарны с мнением выдающегося ученого-процессуалиста доктора юридических наук, профессора С.П. Щербы, который указывает, что «порядок помещения в психиатрический стационар должен быть обязательно судебным. Потому что речь идет о существенном ограничении общепризнанных прав и свобод подозреваемого (обвиняемого), который вследствие психического заболевания, возможно, не в состоянии защищать свои права. Должна быть предусмотрена специальная процедура помещения лица в психиатрический стационар, вне зависимости от того, находится ли он под арестом или нет» [7]. Важно отметить, что нахождение лица в психиатрическом стационаре в связи с досудебным расследованием является крайне ограничительным и влекущим серьезные неблагоприятные последствия средством уголовно-процессуального принуждения, мерой безопасности для самого лица и окружающих.

Особую роль в развитии национального законодательства сыграли Минимальные стандартные правила ООН, по мерам не связанным с тюремным заключением (Токийские правила), нормы которых были

внедрены в отечественное уголовно-процессуальное законодательство⁸. Одним из способов их имплементации стало введение с 2015 года в систему иных мер уголовно-процессуального принуждения нового вида – запрета на приближение, санкционируемого следственным судьей.

На наш взгляд, данная мера процессуального принуждения не в полной мере отражает смысл Стандартных правил, широко трактуя перечень ограничений, выходящих за пределы самого понятия «запрет на приближение». Целесообразно в рамках статьи 165 УПК РК более рельефно и точно установить перечень правоограничений.

Многочисленные дополнения и изменения в УПК РК были внесены после реализации проекта «Судебное санкционирование ареста в РК» под эгидой Бюро по демократическим институтам и права человека (БДИПЧ) ОБСЕ при содействии Верховного суда и Генеральной прокуратуры РК⁹.

В ходе реализации масштабного проекта было изучено более 60 судебных материалов, проведено анкетирование порядка 300 судей, 95 прокуроров и более 160 адвокатов в Республике Казахстан, а также проведен мониторинг более 260 судебных заседаний, в результате которого впоследствии поэтапно (до 2020 года) был успешно имплементирован ряд международных норм, касающихся не только процедурных вопросов (судебное санкционирование всех видов ограничений конституционных свобод личности), но институциональных условий (учреждение специализированных следственных судов по контролю за соблюдением прав, свобод и законных интересов участников стадии досудебного расследования).

Мы поддерживаем позицию С.М. Ягофарова о том, что «международные нормы и стандарты по охране прав человека – закономерный результат глобализации, целью которых является создание общества, основанного на уважении интересов личности, фундамента для строительства оптимальной модели организации уголовного процесса, в основе которого обеспечение прав личности» [8].

По мнению известного профессора Л.В. Головки, «укрепление гарантий прав и за-

8 *United Nations Standard Minimum Rules for Non-Custodial Measures [Tokyo Rules]. Adopted by General Assembly resolution 45/110 of December 14, 1990 [electronic resource]. Access mode <https://www.un.org/ruleoflaw/files/UNITED~2.PDF> (accessed: 23.10.2022)*

9 *Аналитический отчет «Судебное санкционирование ареста в Республике Казахстан». - Варшава, 2011 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30983793#pos=5;-108 (дата обращения: 08.10.2022)*

конных интересов личности в уголовном судопроизводстве Франции лучше всего отразилось на содержании досудебных стадий» [9].

Существенные изменения института судебного контроля Франции произошли с присоединением к европейскому законодательству и одновременным принятием решений Европейского суда по правам человека и рекомендаций Совета Европы. До этого момента судебный контроль Франции подвергался многочисленной критике в связи нарушениями во время досудебного производства. В частности, речь шла о продолжительности задержания подозреваемых и досудебного заключения, непосредственно судебных полномочиях, которые позволяли существенно ограничивать свободу личности до начала судебного разбирательства.

Поиск нового баланса между уголовным преследованием и судебной защитой привёл к идее создания новой процессуальной фигуры судебного контроля - судьи по предварительному заключению под стражу и задержанию, функция которого заключалась в судебном контроле за всеми действиями, связанными с предварительным заключением. Закон от 15 июня 2000 года «О защите презумпции невиновности и прав потерпевших» впервые внёс дополнения в УПК Франции о введении такого участника процесса¹⁰.

Процедура санкционирования заключения под стражу состоит из нескольких этапов: следователь, прежде чем принять решение об этом, предварительно отправляет запрос прокурору, далее прокурор адресует запрос о досудебном заключении под стражу судье по предварительному заключению и задержанию. Соответственно судья получает запрос уже с двумя ходатайствами, где подробно указаны причины такого решения следователя и прокурора. Аналогичная процедура предусмотрена и при продлении сроков содержания под стражей¹¹.

В полномочия судьи по предварительному заключению под стражу и заключению входит также осуществление судебного контроля за законностью всех действий полицейских, которые могут нарушить основополагающие права и свободы участника досудебного производства, а также проверка в отношении применяемых поли-

цейскими методов расследования, которые могут представляться навязчивыми. Кроме того, такой судья полномочен контролировать запросы прокурора, следователя, касающихся выдачи ордеров, проведения конфискации, обыска, перехвата средств коммуникации, прослушивания, записи и копирования информации, принудительной госпитализации и решения вопроса о помещении детей в спецшколы.

Судебные слушания материалов дела при санкционировании заключения под стражу, как и в Республике Казахстан, проводятся с обязательным соблюдением принципа гласности, когда обязательно присутствие и участие адвоката и прокурора.

Применительно к пересмотру решений судьи по предварительному заключению под стражу и заключению необходимо отметить, что с позиции их законности и обоснованности они могут быть обжалованы в Следственную палату Апелляционного суда.

По сравнению с Францией в Германии с 1974 года отсутствует понятие предварительного следствия в понимании структуры казахстанского уголовного процесса. Судебный контроль за соблюдением общепризнанных прав и свобод осуществляет специальный судья (*ermittlungsrichter*). По мнению профессора Л.В. Головки, «там есть судебный контроль за прокурорско-полицейским дознанием, который в зависимости от загруженности судов, количества в них судей и т. п. осуществляет либо рядовой судья, одновременно выполняющий в суде другие функции (по рассмотрению гражданских и уголовных дел и т. п.), либо опять-таки рядовой судья, которого председатель суда специально «посадил» на рассмотрение вопросов расследования» [9]. Судьи (*ermittlungsrichter*) полномочны решать вопросы по содержанию под стражей (временному помещению в психиатрический стационар), временно лишать водительских прав, подтверждать законность произведенного полицией обыска, санкционировать прослушивание телефонных разговоров, протоколировать свидетельские показания, а также принимать решения, которые не входят в круг полномочий прокурора. Следует заметить, что судья (*ermittlungsrichter*) не участвует в последующих стадиях уголовного процесса по данному уголовному делу, он лишь проверяет

¹⁰ The French Law "On the Protection of the presumption of innocence and the rights of victims" of June 15, 2000. Published in the *Journal Officiel de la Republique francaise* 16.06.2000.

¹¹ French Code of Criminal Procedure. 1958. [Electronic resource]. Access mode: https://documents.law.yale.edu/sites/default/files/france_-_code_of_criminal_procedure.pdf (accessed: 08.10. 2022).

законность и обоснованность процессуальных актов полиции и прокурора, и не имеет полномочий по руководству досудебным расследованием.

Общеизвестно, что в уголовном процессе Германии допускается применение аналогии при избрании мер пресечения. Примечательно то, что следственный судья может обжаловать её, если не согласен видом или способом применения меры пресечения. В случаях, когда требуется проверка применения меры пресечения, то здесь следственный судья ограничен в полномочиях. Он лишь проверяет на предмет законности и допустимости, а что касается вопросов целесообразности, необходимости и соразмерности меры пресечения, то вопрос входит в компетенцию прокуратуры. Если следственный судья участвует в процессе обеспечения доказательств, к примеру, если прокурор попросит допросить подозреваемого (обвиняемого), то он не вправе отказать в этом.

Полномочия судьи (*ermittlungrichter*) не ограничиваются лишь вышеперечисленными полномочиями. Он может применить альтернативные меры процессуального принуждения к подозреваемому, для предупреждения последующего побега может потребовать от него обязательство о явке, наложить обязанность не покидать без разрешения место жительства или определенную территорию, уплату штрафа [10].

Одним из положительных особенностей норм УПК Германии, является то, что задержанный незамедлительно должен был быть доставлен к судье для допроса. Срок доставления - в течении 48 часов. Если в процессе допроса судьей выясняются факты необоснованного задержания либо обнаруживается, что основания для задержания уже неприменимы, то именно судья без промедления обязан освободить задержанного. Такая практика возвышает статус судебного контроля на предварительном расследовании и в этой связи полагаем, что Республике Казахстан необходимо заимствовать такую позитивную практику законодателя Германии, в том числе с учетом нынешнего правового положения задержанных.

В Италии, также, как и в Республике Казахстан, полиция и прокурор вправе задерживать подозреваемого на срок не более 48 часов. В дальнейшем мера пресечения в виде содержания под стражей должна быть санкционирована судом. Судебный контроль в Италии осуществляет судья по предварительному расследованию (*giudice per le*

indagini preliminari). В целях обеспечения прав и законных интересов подозреваемых судья по предварительному заключению осуществляет контроль за соблюдением сроков досудебного производства, санкционирует арест, прослушивание телефонных переговоров, а также контролирует соблюдение сроков досудебного расследования, при необходимости протоколирует свидетельские показания. В каждом суде административного или муниципального округа имеется свой судья по предварительному расследованию (*giudice per le indagini preliminari*), функции которого нельзя отождествлять со судьей по предварительному слушанию (*giudice dell'udienza preliminare*), так как рассматриваемая должность судьи не имеет обвинительных и следственных функции. Процедура санкционирования заключения под стражу в уголовном процессе Италии аналогична нормам УПК Республики Казахстан.

В отличие от вышеприведенных стран Европы, задержание в итальянском праве классифицируется на два вида. Первый его вид называют *arresto*, который производится в случаях задержания на месте происшествия и осуществляется полицией. Здесь важно, чтобы преступление, по которому проводится задержание, было умышленным и срок наказания за него грозил не менее 5 лет [11]. Второй вид задержания, его называют *fermo*, его применяют, когда есть реальные основания считать, что подозреваемый в совершении преступления скроется от суда и следствия, при этом полиция должна обладать весомыми доказательствами виновности подозреваемого, а не ссылаться на необоснованные подозрения.

Особенностью судебного контроля Англии на предварительном производстве является отсутствие следственного судьи, в том смысле, в каком принято понимать в рамках международных норм. Но это не свидетельствует о полном отсутствии судебного контроля в английском уголовном процессе. Функции судьи, выдающего санкцию на арест и другие меры пресечения, осуществляет мировой судья (*Magistrate* или *Justice of the Peace*). Он заседает в судах магистратов и может не иметь специального юридического образования. Это своего рода модель народного участия в отправлении английского правосудия по аналогии с судом присяжных.

В английском праве выделяют несколько видов задержания: задержание без промед-

ления, его еще называют полицейское задержание, и задержание на основании ордера (санкционированное мировым судьей).

Отличительной особенностью английских уголовно-процессуальных норм в сравнении со странами Европы и Республикой Казахстан является то, что задержание возможно на срок не более 36 часов, продление его срока мировым судьей - каждый раз на срок не более 36 часов, а общий срок задержания не должен превышать 96 часов. При продлении сроков задержания подозреваемый обязательно должен быть доставлен к мировому судье, либо он может поручить представительство на судебном слушании по этому поводу своему адвокату.

В Испании следственный судья осуществляет судебный контроль за мерами процессуального принуждения, рассматривает жалобы на решения и действия органов досудебного производства. Но следует заметить, что следственный судья в Испании не автономен, как например в Республике Казахстан. Испанский следственный судья, помимо судебного контроля, расследует также сложные уголовные дела, которые в дальнейшем передаются в суды по уголовным делам или территориальные суды, и мелкие правонарушения, а также полномочен пересматривать постановления мировых судей. Хотя следственные судьи в Испании входят в состав судейского корпуса, но в тоже время они не вправе участвовать в судебном разбирательстве расследованных ими уголовных дел.

Организационную структуру следственных судов можно отнести к двухступенчатой. В столице Испании функционируют несколько центральных следственных судов, полномочия которых распространяются на всю территорию государства. Их решения можно обжаловать в Национальном суде. На региональном уровне действуют провинциальные суды, в которых совмещаются функции следственного судьи. Решения следственных судей суда I инстанции обжалуются в провинциальные суды¹².

Как отмечено выше, следственные судьи в Испании не обладают признаками самостоятельности, независимости, присущими органам судебного контроля. Это обусловлено, на наш взгляд, тем, что их правовой статус приравнен к общеюрисдикционной в системе судов и отсутствует рациональное

разделение следственных и судебно-контрольных функций.

Заключение

На основании проведенного сравнительно-правового исследования норм уголовно-процессуального законодательства Казахстана, Франции, Германии, Англии, Италии и Испании представляется возможным отметить, что судебный контроль имеет как схожие, так и отличительные черты. Объединяет те или иные модели то, что главной целью судебного контроля является охрана, защита и восстановление прав и свобод субъектов правоотношений на досудебных стадиях уголовного процесса.

Таким образом, на примере вышеприведенных европейских стран можно констатировать, что реальное воплощение международных стандартов и принципов в законодательном формате и применение их на практике зачастую вызывает затруднения, прежде всего, из-за лаконичного характера норм. И если для стран Европы имплементация не представляет сложности ввиду унификации законодательства, в связи с действующим специализированным европейским судом по правам человека, который даёт официальное судебное толкование норм и положений пактов, конвенции, то для универсального комплекса стандартов в Казахстане нет такого процедурного механизма.

Приведением уголовного процессуально-законодательства Республики Казахстан в соответствие со стандартами и принципами международного права в сфере охраны и защиты прав человека не исключается проблема аутентичного соотношения норм национального и международного права, так как нельзя быть полностью уверенным в том, что законодатель провел адекватную имплементацию. Но вне зависимости от успешности данного процесса международное право занимает и будет занимать самостоятельное и исключительное место в системе казахстанского уголовно-процессуального права и закона, как в рамках имплементации, так и рецепции, адекватно толковаться международными юрисдикционными органами.

12 2021 Rule of Law Report Country Chapter on the rule of law situation in Spain [electronic resource]. Access mode: https://ec.europa.eu/info/sites/default/files/2021_rolr_country_chapter_spain_en.pdf (accessed: 19.10.2022)

ЛИТЕРАТУРА

1. Ахпанов А.Н., Хан А.Л., Шагирова М. Обеспечение конституционного права на защиту в уголовном судопроизводстве Республики Казахстан // Правовая реформа в Казахстане. – 2006. – № 4(36). – С. 32-34.
2. Азаров В.А., Таричко И.Ю. Функция судебного контроля в истории, теории и практике уголовного процесса России: Монография. – Омск: Омский государственный университет им. Ф.М. Достоевского, 2004. – 379 с.
3. Петрушевский Д.М. Великая Хартия Вольностей и конституционная борьба в английском обществе во второй половине XIII века. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://lib.ru/INOOLD/ENGLAND/hartia.txt> (дата обращения: 08.10. 2022)
4. Канафин Д.К. Основные принципы процедуры Habeas Corpus и судебное санкционирование ареста в Республике Казахстан. 2011 [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.zakon.kz/204786-osnovnye-principy-procedury-habeas.html> (дата обращения: 19.10. 2022).
5. Ахпанов А.Н. Подозреваемый, обвиняемый: вопросы совершенствования процессуально-правового статуса // Вестник ЕНУ им. Л.Н.Гумилёва. Серия: Право. - 2018. № 3 (124). - С. 67-71.
6. Пашин С. Судебный контроль за расследованием (проблемы правового регулирования). Душанбе, 2010. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://journal.zakon.kz/4468440-sudebnyjj-kontrol-za-rassledovaniem-s..html> (дата обращения: 19.10. 2022).
7. Щерба С.П. Расследование и судебное разбирательство по делам лиц, страдающих физическими и психическими недостатками. М., 1975. [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.adhdportal.com/book_3743.html(дата обращения: 19.10. 2022).
8. Ягофаров С.М. Международные стандарты по правам человека в сфере российской уголовного судопроизводства. Автореф. дисс. канд. юрид. наук. Челябинск, 2005. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://kalinovsky-k.narod.ru/b/avtoref/jyagofarov2005.htm> (дата обращения: 08.10. 2022).
9. Головкин Л. В Институт следственных судей: американизация путем манипуляции. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.iaaj.net/node/1746>(дата обращения: 08.10. 2022).
10. Головненков П., Спица Н. Уголовно-процессуальный кодекс Федеративной Республики Германии. Научно-практический комментарий и перевод текста. 2012. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://publishup.uni-potsdam.de/opus4-ubp/frontdoor/deliver/index/docId/6039/file/sdrs02.pdf> (дата обращения: 19.10. 2022).
11. Барабанов П.К. Уголовный процесс Италии. 2019.[Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.iaaj.net/node/2702> (дата обращения: 19.10. 2022).

REFERENCES

1. Akhpanov A.N., Han A.L., SHagirova M. (2006) Obespechenie konstitucionnogo prava na zashchitu v ugovolnnoy sudoproizvodstve Respubliki Kazahstan [Ensuring the constitutional right to protection in criminal proceedings of the Republic of Kazakhstan] // Pravovaya reforma v Kazahstane. – № 4(36). – S. 32-34 [in Russian].
2. Azarov V.A., Tarichko I.YU (2004). Funkciya sudebnogo kontrolya v istorii, teorii i praktike ugovolnogo processa Rossii [the function of judicial control in the history, theory and practice of the criminal process of Russia]: Monografiya. – Omsk: Omskij gosudarstvennyj universitet im. F.M. Dostoevskogo, – 379 s. [in Russian].
3. Petrushevskij D.M. Velikaya Hartiya Vol'nostej i konstitucionnaya bor'ba v anglijskom obshchestve vo vtoroj polovine XIII veka [Magna Carta and the constitutional struggle in English society in the second half of the XIII century]. [Elektronnyj resurs]. Rezhim dostupa: <http://lib.ru/INOOLD/ENGLAND/hartia.txt> (data obrashcheniya: 08.10. 2022) [in Russian].
4. Kanafin D.K.(2006) Osnovnye principy procedury Habeas Corpus i sudebnoe sankcionirovanie aresta v Respublike Kazahstan. [Basic principles of Habeas Corpus procedure and judicial authorization of arrest in the Republic of Kazakhstan]. [Elektronnyj resurs]. Rezhim dostupa: <https://www.zakon.kz/204786-osnovnye-principy-procedury-habeas.html> (data obrashcheniya: 19.10. 2022) [in Russian].
5. Akhpanov A.N. Podozrevayemyy. obvinyayemyy: voprosy sovershenstvovaniya

protsexualno-pravovogo statusa // Vestnik ENU im. L.N.Gumileva. Seriya: Pravo. - 2018. № 3 (124). - S. 67-71. [in Russian].

6. Pashin S. 2010. *Sudebnyj kontrol' za rassledovaniem (problemy pravovovogo regulirovaniya) [Judicial control over the investigation (problems of legal regulation)]. Dushanbe. [Elektronnyj resurs]. Rezhim dostupa: <https://journal.zakon.kz/4468440-sudebnyjj-kontrol-za-rassledovaniem-s..html> (data obrashcheniya: 19.10. 2022) [in Russian].*

7. SHCHerba S.P.1975. *Rassledovanie i sudebnoe razbiratel'stvo po delam lic, stradayushchih fizicheskimi i psihicheskimi nedostatkami. [Investigation and judicial proceedings in cases of persons suffering from physical and mental disabilities]. [Elektronnyj resurs]. Rezhim dostupa: http://www.adhdportal.com/book_3743.html(data obrashcheniya: 19.10. 2022) [in Russian].*

8. Yagofarov S.M (2008). *Mezhdunarodnye standarty po pravam cheloveka v sfere rossijskogo ugolovnogogo sudoproizvodstva [International standards on human rights in the sphere of Russian criminal proceedings]. Avtoref. diss. kand. jurid. nauk. Chelyabinsk. [Elektronnyj resurs]. Rezhim dostupa: <http://kalinovsky-k.narod.ru/b/avtoref/jyagofarov2005.htm> (data obrashcheniya: 08.10. 2022) [in Russian].*

9. Golovko L. *V Institut sledstvennyh sudej: amerikanizaciya putem manipulyacii [To the Institute of Investigative Judges: Americanization by Manipulation]. [Elektronnyj resurs]. Rezhim dostupa: <https://www.iuaj.net/node/1746>(data obrashcheniya: 08.10. 2022) [in Russian].*

10. Golovnenkov P., Spica N. (2012) *Ugolovno-processual'nyj kodeks Federativnoj Respubliki Germanii. [Criminal Procedure Code of the Federal Republic of Germany]. Nauchno-prakticheskij kommentarij i perevod teksta. [Elektronnyj resurs]. Rezhim dostupa:<https://publishup.uni-potsdam.de/opus4-ubp/frontdoor/deliver/index/docId/6039/file/sdrs02.pdf> (data obrashcheniya: 19.10. 2022) [in Russian].*

11. Barabanov P.K. 2019 *Ugolovnyj process Italii. [Italian criminal trial]. [Elektronnyj resurs]. Rezhim dostupa: <https://www.iuaj.net/node/2702> (data obrashcheniya: 19.10. 2022) [in Russian].*

