

БАНЧУК А.
кандидат юридических наук
Центр политико-правовых реформ (Украина)

Негласные следственные действия в проекте УПК Республики Казахстан¹

№ п/п	Структурный элемент (указание номера рассматриваемой статьи и пункта подпункта статьи)	Редакция проекта	Редакция предлагаемого изменения или дополнения	Обоснование необходимости изменения
1.	Статья 7. Разъяснение некоторых понятий, содержащихся в настоящем Кодексе	12) «негласное следственное действие» – это процессуальное действие, проводимое в ходе досудебного производства без информирования вовлеченных в уголовный процесс лиц, интересов которых они касаются по постановлению либо поручению органа досудебного расследования в ходе досудебного производства, с санкции прокурора в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом;	12) «негласное следственное действие» – это процессуальное действие, проводимое в ходе досудебного производства без информирования вовлеченных в уголовный процесс лиц, интересов которых они касаются по постановлению либо поручению органа досудебного расследования в ходе досудебного производства, с санкции следственного судьи или прокурора в случаях, предусмотренных настоящим	Необходимо распространить судебный контроль на большинство негласных следственных действий (как в других пост-советских странах: Эстонии, Латвии, Литве, Молдове, Украине). Статья 17 МПГПП гарантирует каждому неприкосновенность личной и семейной жизни, тайну корреспонденции. Закон должен защищать от вмешательства или посягательства на это право (часть 2 статьи 17 МПГПП). «Обязательства, вытекающие из

¹ Настоящий аналитический документ подготовлен Центром исследования правовой политики при технической поддержке Центра ОБСЕ в Астане. Мнения и взгляды, содержащиеся в заключении, не отражают точку зрения Центра ОБСЕ в Астане.

		...	Кодексом;	данной статьи, требуют от государства принятия законодательных и других мер для <i>действительного</i> запрещения такого вмешательства и таких посягательств» (пункт 1 Замечания общего порядка 16 Комитета ООН по правам человека от 1988 года). Судебный контроль является именно таким действенным механизмом защиты прав человека, который используется в европейских странах.
2.	Статья 55. Полномочия следственного судьи	2. В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, следственный судья:	2. В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, следственный судья: ... 10) санкционирует проведение негласных следственных действий, предусмотренных пунктами 1) – 7) статьи 231 настоящего Кодекса. ...	Аналогичное обоснование
3.	Статья 232. Условия и основания проведения негласных следственных действий	1. Предусмотренные настоящей главой негласные следственные действия производятся, если для выяснения обстоятельств, подлежащих доказыванию в уголовном процессе, сведения о фактах необходимо получить, не информируя вовлеченных в уголовный процесс лиц, интересы которых они затрагивают, когда гласными	1. Предусмотренные настоящей главой негласные следственные действия производятся, если для выяснения обстоятельств, подлежащих доказыванию в уголовном процессе, сведения о фактах необходимо получить, не информируя на время проведения таких действий вовлеченных в уголовный процесс лиц, интересы которых	Техническая правка, связанная с изменениями в статью 240 Проекта.

		<p>следственными действиями установить это не представляется возможным.</p> <p>2. Негласные следственные действия, за исключением негласного контроля почтовых и иных отправлений, производятся по поручению органа досудебного расследования уполномоченным подразделением правоохранительного или специального государственного органа с использованием форм и методов оперативно-розыскной деятельности.</p> <p>3. Негласные следственные действия, предусмотренные пунктами 1) – 6) статьи 231</p>	<p>они затрагивают, когда гласными следственными действиями установить это не представляется возможным.</p> <p>2. Негласные следственные действия, предусмотренные пунктами 1) – 7) статьи 231 настоящего Кодекса, проводятся исключительно с санкции следственного судьи. Негласные следственные действия, предусмотренные пунктами 1) – 6) статьи 231 настоящего Кодекса, проводятся с санкции прокурора. Порядок предоставления разрешения на проведение негласных следственных действий следственным судьей или прокурором регулируется статьей 234 настоящего Кодекса.</p> <p>3. Негласные следственные действия проводятся исключительно по делам</p>	<p>Ч. 2: Необходимо распространить судебный контроль на большинство негласных следственных действий (как в других пост-советских странах: Эстонии, Латвии, Литве, Молдове, Украине Статья 17 МПГПП гарантирует каждому неприкосновенность личной и семейной жизни, тайну корреспонденции. Закон должен защищать от вмешательства или посягательства на это право (часть 2 статьи 17 МПГПП). «Обязательства, вытекающие из данной статьи, требуют от государства принятия законодательных и других мер для <u>действенного</u> запрещения такого вмешательства и таких посягательств» (пункт 1 Замечания общего порядка 16 Комитета ООН по правам человека от 1988 года). Судебный контроль является именно таким действенным механизмом защиты прав человека, который используется в европейских странах.</p> <p>Ч. 3: Необходимо существенно ограничить применение негласных следственных действий в</p>
--	--	--	--	---

		<p>настоящего Кодекса, проводятся исключительно с санкции прокурора, порядок которых установлен статьей 234 настоящего Кодекса.</p> <p>4. Негласные следственные действия проводятся:</p> <p>1) по делам о преступлениях, санкция за совершение которых предусматривает наказание от одного года и выше лишения свободы;</p> <p>2) по преступлениям, подготавливаемым и совершаемым преступной группой.</p> <p>5. Для выявления, пресечения и раскрытия других уголовных</p>	<p>относительно тяжких или особо тяжких преступлений.</p> <p>4. Не допускается осуществление негласных следственных действий, а также использование полученной в ходе их проведения информации для достижения целей и задач, не предусмотренных настоящим Кодексом.</p> <p>Части 5- 8 исключить</p>	<p>соответствии с категорией тяжести преступления (как в других пост-советских странах: Эстонии, Латвии, Литве, Молдове, Украине). Ограничение личной жизни при проведении негласных действий может происходить только в интересах общества. «Компетентные государственные органы должны иметь возможность запрашивать только ту информацию, касающуюся личной жизни индивида, получение которой необходимо <u>в интересах общества</u>» (пункт 7 Замечания общего порядка 16 Комитета ООН по правам человека от 1988 года). В демократических странах эти «интересы общества» не могут идти далее чем предотвращение тяжких преступлений.</p> <p>Ч. 5-8: Техническая правка, связанная с расширением</p>
--	--	--	---	---

		<p>правонарушений, не предусмотренных частью четвертой настоящей статьи, могут проводиться негласные следственные действия, предусмотренные только пунктами 7) – 10) статьи 231 настоящего Кодекса.</p>	<p>5. Порядок проведения негласных следственных действий определяется Правительством Республики Казахстан.</p>	<p>судебного контроля.</p> <p>Ч. 5: Предоставление Генеральной прокуратуре права на утверждения порядка проведения следственных действий приведет к системному конфликту интересов, что имеет последствием возможность злоупотреблений. Поэтому подзаконный порядок должно утверждать Правительство.</p>
4.	<p>Статья 233. Постановление о проведении негласного следственного действия</p>	<p>1. Уполномоченное должностное лицо органа, которому поручено проведение негласного следственного действия, выносит постановление, которое должно соответствовать требованиям, установленным статьей 198 настоящего Кодекса. Постановление должно содержать:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) место и время его составления; 2) должность, фамилию и инициалы, личную подпись лица, вынесшего постановление; 3) фамилию и инициалы, должность уполномоченного прокурора, санкционирующего постановление; 4) номер уголовного дела, в рамках которого предполагается проводить негласные 	<p>1. Уполномоченное должностное лицо органа, которому поручено проведение негласного следственного действия, выносит постановление, которое должно соответствовать требованиям, установленным статьей 198 настоящего Кодекса. Постановление должно содержать:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) место и время его составления; 2) должность, фамилию и инициалы, личную подпись лица, вынесшего постановление; <p>исключить пункт 3</p> <ol style="list-style-type: none"> 3) номер уголовного дела, в рамках которого предполагается проводить негласные следственные действия; 4) статьи настоящего Кодекса, на основании которых вынесено 	<p>При судебном санкционировании невозможно предварительно знать имя следственного судьи.</p>

		<p>следственные действия; 5) статьи настоящего Кодекса, на основании которых вынесено постановление; 6) краткое описание фабулы досудебного производства; 7) обоснование необходимости проведения негласного следственного действия; 8) сведения о лице, месте или предмете, в отношении которого планируется проводить негласное следственное действие; 9) срок проведения негласного следственного действия; 10) сведения об органе, которому поручается провести негласное следственное действие.</p>	<p>постановление; 5) краткое описание фабулы досудебного производства; 6) обоснование необходимости проведения негласного следственного действия; 7) сведения о лице, месте или предмете, в отношении которого планируется проводить негласное следственное действие; 8) срок проведения негласного следственного действия; 9) сведения об органе, которому поручается провести негласное следственное действие.</p>	
5.	<p>Статья 234. Санкционирование негласных следственных действий</p>	<p>1. Санкцию на проведение негласных следственных действий по постановлению органа досудебного расследования – дают Генеральный Прокурор Республики Казахстан и его заместители, прокуроры областей и приравненные к ним прокуроры. Санкция дается только по зарегистрированным в установленном настоящим Кодексом порядке сообщениям и заявлениям о преступлениях.</p>	<p>1. Санкцию на проведение негласных следственных действий по постановлению органа досудебного расследования дают в случаях, предусмотренных статьей 232 настоящего Кодекса, следственный судья или Генеральный Прокурор Республики Казахстан и его заместители, прокуроры областей и приравненные к ним прокуроры. Санкция дается только по зарегистрированным в</p>	<p>Техническая правка, связанная с расширением судебного контроля.</p>

		<p>2. Постановление о проведении негласного следственного действия в течение двадцати четырех часов после подписания с материалами, подтверждающими основание его проведения, представляется уполномоченному прокурору. Прокурор, проверив законность и обоснованность постановления, в течение двадцати четырех часов обязан принять решение о его санкционировании или отказе в санкционировании. В случаях необходимости истребования дополнительных материалов, допускается рассмотрение постановления свыше установленного срока, но не более семидесяти двух часов. В случае необоснованности вынесенного постановления, прокурор отказывает в его санкционировании, который оформляется составлением сопроводительного письма о возврате без санкционирования постановления с указанием причин принятия такого решения.</p>	<p>установленном настоящим Кодексом порядке сообщениям и заявлениям о преступлениях.</p> <p>2. Постановление о проведении негласного следственного действия в течение двадцати четырех часов после подписания с материалами, подтверждающими основание его проведения, представляется следственному судье или уполномоченному прокурору. Следственные судья или прокурор, проверив законность и обоснованность постановления, в течение двадцати четырех часов обязан принять решение о его санкционировании или отказе в санкционировании. В случаях необходимости истребования дополнительных материалов, допускается рассмотрение постановления свыше установленного срока, но не более семидесяти двух часов. Рассмотрение следственным судьей постановление о проведении негласного следственного действия происходит при участии уполномоченного должностного лица, вынесшего постановление.</p>	
--	--	--	--	--

		<p>3. О результатах проведения негласного следственного действия не позднее двух суток со дня его окончания уведомляется прокурор, давший санкцию на его проведение.</p>	<p>В случае необоснованности вынесенного постановления, следственный судья или прокурор отказывает в его санкционировании, который оформляется составлением сопроводительного письма о возврате без санкционирования постановления с указанием причин принятия такого решения.</p> <p>3. О результатах проведения негласного следственного действия не позднее двух суток со дня его окончания уведомляется прокурор. Уполномоченный прокурор имеет право запретить проведение или прекратить дальнейшее проведение негласных следственных действий.</p>	<p>Ч. 3: Это полномочие прокурора выходит из нового принципа процессуального руководства прокурора, который реализован в Проекте. Также предложенное изменение направлено на защиту прав лиц. Если до истечения срока действия санкции суда цели негласного действия достигнуты, то прокурор как руководитель расследования может ее прекратить, чтобы далее не нарушать тайну личной жизни подозреваемого.</p>
6.	<p>Статья 235. Проведение негласных следственных действий в случаях, не терпящих отлагательства</p>	<p>1. В случаях, не терпящих отлагательства, допускается производство негласных следственных действий, указанных в части третьей статьи 232 настоящего Кодекса, с уведомлением прокурора в течение двадцати четырех часов и последующим</p>	<p>1. В случаях, не терпящих отлагательства, связанных со спасением жизни людей, допускается производство негласных следственных действий, указанных в части третьей статьи 232 настоящего Кодекса, с последующим обращением к следственному</p>	<p>Изменения направлены на урегулирование вопроса о проведении негласных следственных действий до соответствующего разрешения следственного судьи в «экстренных» случаях. Закон, который допускает вмешательство в личную жизнь,</p>

		<p>получением санкции в порядке, предусмотренном статьей 234 настоящего Кодекса.</p> <p>2. Прокурор, изучив представленные материалы, в случае согласия с неотложностью проведенного негласного следственного действия, санкционирует постановление о проведении негласного следственного действия, в случае несогласия – выносит постановление о его прекращении и недопустимости использования полученных результатов в качестве доказательств.</p>	<p>судье, прокурору в течение двадцати четырех часов и последующим получением санкции в порядке, предусмотренном статьей 234 настоящего Кодекса.</p> <p>2. Следственный судья, прокурор, изучив представленные материалы, в случае согласия с неотложностью проведенного негласного следственного действия, санкционирует постановление о проведении негласного следственного действия, в случае несогласия – выносит постановление о его прекращении и недопустимости использования полученных результатов в качестве доказательств.</p>	<p>должен быть «четким» (пункт 54 решения ЕСПЧ по делу “Volochny v. Ukraine”). Положения части 1 не отвечают международным требованиям о четкости закона.</p>
7.	<p>Статья 236. Сроки проведения негласных следственных действий</p>	<p>2. При необходимости продления за трое суток до истечения срока проведения выносится постановление о продлении, которое после получения санкции прокурора направляется уполномоченному органу для исполнения.</p> <p>3. Общий срок проведения может быть продлен</p>	<p>2. При необходимости продления за трое суток до истечения срока проведения выносится постановление о продлении, которое после получения санкции следственного судьи или уполномоченного прокурора направляется уполномоченному органу для исполнения.</p> <p>3. Общий срок проведения не может превышать сроков</p>	<p>Ч. 2: Техническая правка, связанная с расширением судебного контроля.</p> <p>Ч. 3: Негласные следственные действия являются</p>

		<p>прокурором области или приравненным к нему прокурором до шести месяцев. Вопросы санкционирования проведения мероприятия свыше шести месяцев решаются только Генеральным Прокурором Республики Казахстан или его заместителями.</p>	<p>досудебного расследования.</p>	<p>разновидностью следственных действий, на которые должны распространяться все общие правила расследования, в том числе о сроках и порядке их продления.</p>
8.	<p>Статья 240. с <u>Ознакомление материалами негласных следственных действий</u></p>	<p>1. Результаты негласных следственных действий, которые орган досудебного расследования признал не имеющими доказательственного значения в уголовном процессе, не приобщаются к материалам расследования и хранятся в уполномоченном подразделении правоохранительного или специального государственного органа в условиях, исключающих возможность ознакомления с ними посторонних лиц, до вынесения окончательного решения по делу, после чего уничтожаются с составлением соответствующего акта. За два месяца до дня уничтожения результатов негласных следственных действий, которые орган досудебного расследования</p>	<p>1. Лица, конституционные права которых были временно ограничены во время проведения негласных следственных действий, должны быть в письменном виде поставлены в известность уполномоченным прокурором об имевшем место ограничении.</p>	<p>Необходимо урегулировать вопрос о порядке информирования лиц, конституционные права которых были временно ограничены во время проведения негласных следственных действий. Ориентиром для такого регулирования могут быть положения пункта 10 Замечания общего порядка № 16 по статье 17 МПГПП Комитета ООН по правам человека от 1988 года: «Каждое лицо должно иметь также возможность удостовериться, какие государственные органы или частные лица или органы контролируют или могут контролировать их файлы».</p>

		<p>признал не имеющими доказательственного значения в уголовном процессе, об этом уведомляется соответствующий прокурор.</p> <p>2. Лицо, в отношении которого проводились негласные следственные действия, вправе ходатайствовать об его ознакомлении с не приобщенными к расследованию сведениями в пределах, исключающих разглашение государственной и иной охраняемой законом тайны.</p> <p>3. Прокурор или судья оценивает заявление с учетом возможного значения материалов в уголовном процессе и допущенных ограничений прав человека, при этом прокурор вправе отказать в</p>	<p>Часть вторую исключить</p> <p>2. Конкретное время сообщения определяется с учетом наличия или отсутствия угроз для достижения цели досудебного расследования, общественной безопасности, жизни или здоровья лиц, причастных к проведению негласных следственных действий. Соответствующее сообщение о факте и результатах негласного следственного действия должно быть осуществлено в течение двенадцати месяцев со дня прекращения таких действий, но не позже момента завершения досудебного расследования.</p> <p>Часть третью исключить</p> <p>3. Результаты негласных следственных действий, которые орган досудебного расследования признал не имеющими доказательственного</p>	<p>Аналогичное обоснование</p>
--	--	---	---	--------------------------------

		<p>удовлетворении ходатайства об ознакомлении с неприобщенными материалами, если это может представлять существенную угрозу жизни, здоровью или охраняемым законом интересам какого-либо вовлеченного в уголовный процесс лица или если это затрагивает тайну частной жизни третьего лица.</p> <p>4. После ознакомления с неприобщенными материалами лицо может ходатайствовать об их приобщении к материалам уголовного дела. Ходатайство рассматривается прокурором.</p>	<p>значения в уголовном процессе, не приобщаются к материалам расследования и хранятся в уполномоченном подразделении правоохранительного или специального государственного органа в условиях, исключающих возможность ознакомления с ними посторонних лиц, до вынесения окончательного решения по делу, после чего уничтожаются с составлением соответствующего акта. За два месяца до дня уничтожения результатов негласных следственных действий, которые орган досудебного расследования признал не имеющими доказательственного значения в уголовном процессе, об этом уведомляется соответствующий прокурор.</p> <p>4. Запрещается использование указанных в части третьей настоящей статьи материалов для целей, не связанных с уголовным процессом, или ознакомления с ними участников уголовного производства или любых других лиц.</p>	<p>Информация и вещи, полученные в ходе негласных следственных действий, которые не используются в уголовном производстве, должны быть безотлагательно уничтожены. Ориентиром для такого регулирования могут быть положения пункта 10 Замечания общего порядка № 16 по статье 17 МПГПП Комитета ООН по правам человека от 1988 года: «Государства должны принимать эффективные меры к тому, чтобы информация, касающаяся личной жизни какого-либо лица, ... никогда не использовалась в целях, не совместимых с целями Пакта».</p> <p>Аналогичное обоснование</p>
--	--	--	---	---

		<p>5. Решение по заявленному во время судебного разбирательства ходатайству об ознакомлении с не приобщенными к делу материалами негласного следственного действия принимает тот же состав суда, который рассматривает данное дело.</p>	<p>Часть пятую исключить</p> <p>5. В случае, если собственник вещей или документов, полученных в результате проведения негласных следственных действий, может быть заинтересован в их возвращении, прокурор обязан сообщить ему о наличии таких вещей или документов в распоряжении прокурора и выяснить, желает ли он их вернуть. Допустимость действий, предусмотренных этой частью, и время их совершения определяются прокурором с учетом необходимости обеспечения прав и законных интересов лиц.</p>	
9.	<p>Статья 244. Негласное получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами</p>	<p>2. После получения санкции прокурора постановление направляется органом досудебного расследования в уполномоченное подразделение правоохранительного или специального государственного органа для исполнения, сотрудник которого обязан представить требуемую информацию, зафиксированную на любом материальном носителе информации.</p>	<p>2. После получения санкции постановление направляется органом досудебного расследования в уполномоченное подразделение правоохранительного или специального государственного органа для исполнения, сотрудник которого обязан представить требуемую информацию, зафиксированную на любом материальном носителе информации.</p>	<p>Техническая правка, связанная с расширением судебного контроля.</p>

		Указанная информация представляется в печатанном виде с сопроводительным письмом, в котором указываются период, за который она представлена, и номера абонентов и (или) абонентских устройств.	Указанная информация представляется в печатанном виде с сопроводительным письмом, в котором указываются период, за который она представлена, и номера абонентов и (или) абонентских устройств.	
10	Статья 246. Негласный контроль почтовых и иных отправлений	2. Признав необходимым негласный контроль почтовых и иных отправлений, орган досудебного расследования выносит мотивированное постановление. Указанное постановление представляется прокурору и, в случае дачи им санкции, направляется органом досудебного расследования в почтовые учреждения или лицам, оказывающим услуги по доставке отправлений, для исполнения.	2. Признав необходимым негласный контроль почтовых и иных отправлений, орган досудебного расследования выносит мотивированное постановление. В случае дачи следственным судьей санкции, постановление направляется органом досудебного расследования в почтовые учреждения или лицам, оказывающим услуги по доставке отправлений, для исполнения.	Техническая правка, связанная с расширением судебного контроля.
11	Статья 248. Негласное наблюдение за лицом или местом	1. Негласное наблюдение за лицом или местом осуществляется, при необходимости, с использованием технических средств видео-фото наблюдения без осуществления аудиоконтроля и аудиозаписи речевой и иной звуковой информации, если имеются достаточные основания полагать, что данное лицо	1. Негласное наблюдение за лицом или местом осуществляется, при необходимости, с использованием технических средств видео-фото наблюдения без осуществления аудиоконтроля и аудиозаписи речевой и иной звуковой информации, если имеются достаточные основания полагать, что данное лицо	Техническая правка, связанная с изменениями в часть 3 статьи 232 Проекта.

		<p>имеет отношение к расследуемому преступлению либо обладает сведениями о подготавливаемом, совершаемом или совершенном преступлении, а также в случае, если происходящие или предполагаемые к происхождению обстоятельства в наблюдаемом месте могут иметь значение для дела.</p> <p>2. Должностное лицо уполномоченного органа, осуществляющего негласное наблюдение за лицом или местом, вправе осуществлять негласное наблюдение за иными лицами, входившими в контакт с наблюдаемым лицом или местом в течение сорока восьми часов с момента вхождения в контакт.</p>	<p>имеет отношение к расследуемому тяжкому или особо тяжкому преступлению либо обладает сведениями о подготавливаемом, совершаемом или совершенном тяжком или особо тяжком преступлении, а также в случае, если происходящие или предполагаемые к происхождению обстоятельства в наблюдаемом месте могут иметь значение для дела.</p> <p>2. Должностное лицо уполномоченного органа, осуществляющего негласное наблюдение за лицом или местом, не вправе осуществлять негласное наблюдение за иными лицами, входившими в контакт с наблюдаемым лицом или местом.</p>	
12	Статья 250. Негласный контрольный закуп	<p>1. Негласный контрольный закуп проводится с целью получения фактических данных о совершаемом или совершенном преступлении путем создания ситуации мнимой сделки.</p>	<p>1. Негласный контрольный закуп проводится с целью получения фактических данных о совершаемом или совершенном тяжком или особо тяжком преступлении путем создания ситуации мнимой сделки.</p>	<p>Техническая правка, связанная с изменениями в часть 3 статьи 232 Проекта.</p>

Январь 2014 г.