

[DOI:10.26104/NTTIK.2023.88.97.039](https://doi.org/10.26104/NTTIK.2023.88.97.039)

*Мамытова А. Т.*

**КЫРГЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫНЫН МЫЙЗАМДАРЫНЫН  
НЕГИЗИНДЕ КЫЛМЫШКА ШЕКТЕЛГЕН АДАМДЫН УКУГУН  
КОРГОНУУ КАМСЫЗ КЫЛУУ**

*Мамытова А. Т.*

**ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЛИЦУ, ПОДОЗРЕВАЕМОМУ В СОВЕРШЕНИИ  
ПРЕСТУПЛЕНИЯ, ЕГО ПРАВА НА ЗАЩИТУ В СВЕТЕ  
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

*A. Mamytova*

**ENSURING A PERSON SUSPECTED OF COMMITTING  
A CRIME HAS HIS RIGHT TO DEFENSE IN THE LIGHT OF THE  
LEGISLATION OF THE KYRGYZ REPUBLIC**

УДК: 341.222. (575.2) (043.3)

Бул макалада шектүүнү кармалгандан кийин жеке издөө жүргүзүүдө коргоону, жазык сот өндүрүшүнө адвокаттын катышуусун жана сот прокурордун шектүү адамга карата кесилиш чарасын колдонуу жөнүндө өтүнүчүн камсыз кылуу каралат. Тергөөчү судьяга эки сот актыларын (чечимдерин) чыгаруу зарылдыгы белгиленди. Биринчиси, кармоону жүргүзгөн сотко чейинки органдардын иш-аракеттерине жана чечимдерине баа берүү. Экинчиси, бөгөт коюу чарасын колдонуу маселесин чечүү. Кыргыз Республикасынын Конституциясына жана Жарандык, саясий укуктар жөнүндө эл аралык пактыга ылайык адам укуктары жана эркиндиктери эң жогорку баалуулук болуп саналат. Адам укуктары жана эркиндиктери мамлекеттүүлүктүн сапатын, анын демократиялуулугун, ошондой эле укуктук принциптерди, адеп-ахлактуулукту жана жалпы адамзаттык баалуулуктарды сактоону баалоонун негизги критерийи болуп саналат. Кармалган ар бир адам мыйзамда белгиленген тартипте жана мөөнөттөрдө анын кармалышынын мыйзамдуулугун текшерүүгө укуктуу. Эгерде адамды кармоого негиз жок болсо, ал токтоосуз бошотулушу керек. Кармалган ар бир адам кармоонун себептери жөнүндө тез арада кабардар кылынууга, анын укуктары түшүндүрүлүүгө жана камсыз кылууга, анын ичинде медициналык кароодон өтүүгө жана дарыгердин жардамына укуктуу. Эркиндигинен ажыратылган учурдан тартып адамдын коопсуздугу камсыз кылынат, өзүн өзү коргоого, адвокаттын квалификациялуу юридикалык жардамынан пайдаланууга, ошондой эле жактоочуга ээ болууга мүмкүнчүлүк берилет.

**Негизги сөздөр:** Кылмыш-жаза Кодекси, Жазык-процесстик Кодекси, берене, бөлүм, шектүү, коргоо укугу, адвокат, тергөө судьясы, тергөөчү, прокурор.

В данной статье рассмотрены вопросы обеспечения на защиту, производство личного обыска, подозреваемого после задержания, обязательного участия адвоката в уголовном судопроизводстве и при рассмотрении судом ходатайства прокурора о применении в отношении подозреваемого меры пресечения. Отмечена необходимость вынесения следственным судьей двух судебных актов (постановлений). Первый – оценка действиям и решениям органов досудебного производства, производившим задержание. Второй – решение вопроса о применении меры пресечения. В соответствии Конституции Кыргызской Республики и Международного пакта о гражданских и политических правах, права и свободы человека являются высшей ценностью. Права и свободы человека – это главный критерий оценки качества государственности, степени ее демократичности, а также приверженности правовым началам, нравственности и общечеловеческим ценностям.

Всякое задержанное лицо имеет право на проверку законности задержания в порядке и с периодичностью, установленными законом. Если отпадает основание, по которому лицо было задержано, оно должно быть немедленно освобождено. Каждому задержанному лицу должно быть безотлагательно сообщено о мотивах задержания, разъяснены и обеспечены его права, включая право на медицинский осмотр и помощь врача. С момента лишения свободы лицу обеспечивается безопасность, предоставляется возможность защищать себя лично, пользоваться квалифицированной юридической помощью адвоката, а также иметь защитника.

**Ключевые слова:** Уголовный Кодекс, Уголовно-процессуальный Кодекс, статья, раздел, задержание, медицинский осмотр, обыск, подозреваемый, право на защиту, адвокат, следственный судья, следователь, прокурор.

This article examines issues of ensuring the right to defense, conducting a personal search of a suspect after detention, mandatory participation of a lawyer in criminal proceedings and when the court considers a Prosecutor's request to apply a security measure against a suspect. The necessity of making two judicial acts (decisions) by the investigating judge was noted. The first is an assessment of the actions and decisions of the pre-trial bodies that made the detention. The second is to resolve the issue of applying the crossing measure. In accordance with the Constitution of the Kyrgyz Republic and the International Covenant on Civil and Political Rights, human rights and freedoms are the highest value. Human rights and freedoms are the main criterion for assessing the quality of statehood, the degree of its democracy, as well as adherence to legal principles, morality and universal values. Every detained person has the right to have the legality of his detention checked in the manner and at intervals established by law. If the basis on which a person was detained no longer exists, he must be immediately released. Each detained person must be promptly informed of the reasons for the detention, his rights explained and ensured, including the right to a medical examination and assistance from a doctor. From the moment of deprivation of liberty, a person is ensured security, given the opportunity to defend himself personally, benefit from qualified legal assistance from a lawyer, and also have a defense attorney. This article also discusses the issues of security for defense, conducting a personal search of a suspect after detention, the mandatory participation of a lawyer in criminal proceedings and when the court considers a prosecutor's request to apply interdiction measures against a suspect. The need for the investigative judge to issue two judicial acts (decisions) is noted. The first is an assessment of the actions and decisions of the pre-trial bodies that carried out the arrest. The second is the decision on the application of the interdiction measure.

**Key words:** *Criminal Code, Code of Criminal procedure, article, section, suspect, right to defense, lawyer, investigating judge, investigator, Prosecutor.*

В соответствии Конституции Кыргызской Республики и Международного пакта о гражданских и политических правах, права и свободы человека являются высшей ценностью. Права и свободы человека – это главный критерий оценки качества государственности, степени ее демократичности, а также приверженности правовым началам, нравственности и общечеловеческим ценностям.

Принцип неприкосновенности личности формирует условия и основания для ограничения свободы человека. Уголовно-процессуальный Кодекс КР гарантирует что: «Никто не может быть заключен под стражу иначе как на основании и в порядке, предусмотренных настоящим Кодексом. До судебного решения лицо может быть подвергнуто задержанию на срок не более 48 часов, а в отношении ребенка – не более 24 часов» [1].

В новом Уголовно-процессуальном Кодексе Кыргызской Республики вступившим в действие с 28 октября 2021 года, в соответствии с данной конституционной нормой и положениями Международного пакта о гражданских и политических правах [2] предусмотрены основания и условия ограничения свободы человека в уголовном судопроизводстве, а также круг процессуальных гарантий от произвольного нарушения права на личную неприкосновенность. Так, в новом Уголовно-процессуальном Кодексе КР детально регламентирована процедура задержания подозреваемого, что служит гарантией законности и обоснованности применения данной меры принуждения и обеспечения прав задержанного [3].

Между тем, в следственно-судебной практике имеются, проблемы реализацией положений нового УПК КР от 28.10.2021 года вытекающие из конституционного принципа «неприкосновенности личности», которые нуждаются в соответствующих разъяснениях Верховного суда КР и Генеральной прокуратуры КР, имеются проблемы, задержания, обеспечением задержанному права на адвоката; права на бесплатный телефонный звонок; права на медицинский осмотр; надлежащей проверки следственным судьей законности и обоснованности задержания [4].

Уголовно-процессуальное законодательство предусматривает необходимость содержать задержанных лиц в изоляторах временного содержания МВД КР (ИВС) и заключать под стражу в следственных изоляторах (СИЗО) только при условиях, исключающих угрозу их жизни и здоровью [5]. Если существуют данные, которые позволяют сомневаться в безопасности лица, содержащегося под стражей, то в пределах своей компетенции органы и должностные лица, ведущие уголовное судопроизводство, принимают меры для ее устранения.

Анализ процессуальных документов, составленных следователями и дознавателями при задержании

подозреваемого, позволяет сделать вывод, что необходимо их совершенствовать в соответствии с требованиями нового Уголовно-процессуального Кодекса Кыргызской Республики. Например, постановление о задержании по форме является протоколом, в котором фиксируются содержание и результаты произведенного следственного действия. Постановление, как и любое решение должностного лица, ведущего уголовное производство должен состоять из трех частей: вводной, описательной и резолютивной.

Законодатель определил, что задержание подозреваемого должно оформляться в виде постановления [6], то есть решением, а не в протоколе.

Обеспечение подозреваемому права на защиту является одним из базовых конституционных принципов правосудия. В новом Уголовно-процессуальном Кодексе КР (далее УПК КР) право пользоваться помощью адвоката-защитника предоставляется лицу с момента уведомления о подозрении в совершении преступления и (или) проступка, а при задержании - с момента фактического задержания [7].

В нормах УПК КР от 2021 года, четко определено право подозреваемого, обвиняемого на выбранного им адвоката что нашло отражение в пункте 6 статьи 44, пункте 8 статьи 46. Только в случае, когда участие выбранного адвоката невозможно, подозреваемому (обвиняемому) предоставляется адвокат через государственный реестр адвокатов по гарантированной государством юридической помощи [8].

Возможность на самостоятельный выбор адвоката, также вытекает из соответствующей статьи Международного пакта о гражданских и политических правах [9].

Подозреваемый имеет право на свидание со своим защитником наедине без ограничений их количества, продолжительности, причем на конфиденциальной основе, то есть в условиях, исключающих возможность прослушивания их разговора.

В статье 98 действующего УПК Кыргызской Республики предписано немедленное производство личного обыска, подозреваемого после задержания, о чем составляется протокол. При этом для проведения личного обыска решения следственного судьи не требуется [10].

Юридическая помощь за счет государства согласно статье 61 Конституции Кыргызской Республики предоставляется в порядке и условиях, предусмотренных нормами УПК КР и Законом «О гарантированной государством юридической помощи» КР. В данных нормативно-правовых актах содержатся новые правила, направленные на искоренение негативной практики назначения адвоката вопреки интересам подозреваемого и обвиняемого. Не секрет, что по сложившейся порочной практике следователи иногда пытаются привлечь так называемых «дежурных» адвокатов, которые могут подписать любой удобный для следствия процессуальный документ.

Зачастую такие документы потом являются единственной основой для обвинения.

Участие адвокатов в оказании гарантированной государством юридической помощи (ГГЮП) обеспечивается территориальными адвокатурами областей, городов Бишкек и Ош, взаимодействующими с Центром по координации ГГЮП Министерства юстиции КР. Руководитель этого Центра вправе назначить одного из числа адвокатов, включенных в государственный реестр адвокатов по оказанию квалифицированной юридической помощи.

В этой связи следователь вправе требовать назначение защитника в отношении лиц, имеющих право на гарантированную государством юридическую помощь. Такое право записано в пункте 12 статьи 37 УПК КР «Полномочия следователя».

В статье 8 Закона КР «О гарантированной государством юридической помощи» определен круг лиц, которые вправе получить ГГЮП, в том числе в сфере уголовного судопроизводства. К ним относятся: подозреваемые, обвиняемые, осужденные, оправданные, потерпевшие и несовершеннолетние свидетели, годовой доход которых не превышает 60-кратного размера минимальной заработной платы.

Кроме того, участие защитника обязательно при рассмотрении судом ходатайства прокурора о применении в отношении подозреваемого, обвиняемого меры пресечения. Данное требование распространяется и на процедуру продления сроков применения мер пресечения что предусмотрено частью 5 статьи 106, частью 1 статьи 266, частью 2 статьи 257 УПК КР.

Таким образом, согласно УПК и Закону «О гарантированной Государственной юридической помощи», Кыргызской Республики если лицо задержано в качестве подозреваемого и на тот момент у него нет выбранного адвоката, то без выяснения его доходов на Государственную юридическую помощь (ГГЮП), должен в кратчайшие сроки прибыть дежурный адвокат Центра по ГГЮП по поручению Руководителя этого Центра и принять участие в процедуре задержания путем оказания квалифицированной юридической помощи. При этом, согласно статьи 22 указанного Закона обязанность обеспечения, подозреваемого адвокатом путем сообщения в Центр ГГЮП о проводимом задержании подозреваемого возлагается на орган уголовного преследования.

В последующем право подозреваемого на получение гарантированной государственной юридической помощи должно быть рассмотрено на общих основаниях по его заявлению в соответствии с Законом «О гарантированной государством юридической помощи».

О задержании подозреваемого следователь, уполномоченное должностное лицо органа дознания обязаны немедленно уведомить кого-либо из близких родственников, супруга (супругу), а также защитника. В Уголовном Кодексе Кыргызской Республики

предусмотрена ответственность согласно части 4 статьи 191 Уголовного Кодекса КР за неуведомленные родственников подозреваемого о факте его задержания и месте нахождения, незаконный отказ в предоставлении информации о месте содержания под стражей лица гражданину, имеющему право на получение такой информации, а равно фальсификация времени составления протокола фактического задержания или времени фактического задержания.

Кроме того, пунктом 2 части 1 статьи 46 Уголовно-процессуального Кодекса КР, в целях надлежащего уведомления родственников о произведенном задержании, подозреваемому предоставляется возможность на совершение одного результативного бесплатного и контролируемого телефонного разговора.

Уполномоченное должностное лицо органа дознания, следователь в случае необходимости обязаны по ходатайству стороны защиты обеспечить своевременный (не позднее 12 часов) доступ к подозреваемому, находящемуся в местах содержания задержанных, для проведения медицинского осмотра, а в случае необходимости - и к помощи врача.

В соответствии частью 2 статьи 101 УПК КР общение задержанного подозреваемого с сотрудниками, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, допускается с письменного разрешения следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания, в производстве которого находится дело, и только в присутствии защитника.

В соответствии с требованиями части 4 статьи 59 Конституции КР и части 3 статьи 9 Международного пакта о гражданских и политических правах каждое задержанное лицо в любом случае до истечения 48 часов с момента задержания должно быть доставлено в суд для решения вопроса о законности его задержания.

Согласно части 5 статьи 106 Уголовно-процессуального Кодекса Кыргызской Республики (УПК КР) подозреваемый должен быть доставлен в суд до истечения 45 часов, а несовершеннолетний подозреваемый – до истечения 21 часа с момента фактического задержания для решения вопроса о законности и обоснованности его задержания.

В соответствии со статьей 106 УПК Кыргызской Республики проверка законности и обоснованности задержания осуществляется следственным судьей с участием прокурора, следователя, подозреваемого, защитника, законного представителя по месту задержания подозреваемого в открытом судебном заседании в течение 5 часов с момента поступления материалов дела в суд.

Проверка законности и обоснованности задержания производится по правилам указанной статьи 106 УПК КР, где рассматриваются вопросы, связанные с соблюдением требований, предусмотренных в главе 12 УПК Кыргызской Республики «Задержание подозреваемого», а ходатайства прокурора о применении

меры пресечения рассматриваются по правилам статьи 105 УПК Кыргызской Республики на основании главы 13 УПК КР «Меры пресечения».

В части 1 статьи 32 Уголовно-процессуального Кодекса КР в полномочиях следственного судьи эти вопросы так же указаны отдельно «1. Следственный судья в ходе досудебного производства правомочен принимать решения: 1) о законности и обоснованности задержания лица, подозреваемого в совершении преступления и (или) проступка; 2) о применении меры пресечения; 3) о продлении сроков меры пресечения».

В части 3 статьи 106 УПК Кыргызской Республики прямо указано: «В судебном заседании следственный судья выносит постановление о законности или незаконности, обоснованности или необоснованности задержания лица по подозрению в совершении преступления и (или) проступка».

Что касается меры пресечения, то отдельно в части 5 статьи 106 УПК КР предусмотрено, что «Рассмотрев ходатайство, следственный судья выносит одно из следующих постановлений: 1) о применении в отношении подозреваемого меры пресечения; 2) об отказе в удовлетворении ходатайства о применении заявленной меры пресечения и применении другой меры пресечения».

Таким образом, в Уголовно-процессуальном Кодексе КР четко указаны названия судебных решений, которые могут быть вынесены после рассмотрения этих вопросов. Кроме того, в вводном, описательном, мотивировочном и резолютивном частях одного судебного решения невозможно полноценно изложить два разных вопроса.

В статье 105 УПК и статье 106 УПК Кыргызской Республики отдельно предусмотрены: - участники судебного процесса; - срок рассмотрения материалов; - гласность судебного заседания (проверка законности в открытом судебном заседании, а рассмотрение вопроса о мере пресечения может быть в закрытом); - порядок обжалования постановлений следственного судьи.

В п. 6 ст. 106 УПК предусмотрено, что в случае одновременного решения вопросов о законности и обоснованности задержания и принятия решения о применении меры пресечения, они рассматриваются в одном судебном заседании. По этим вопросам практически ходатайства подаются одновременно и рассматриваются судом в одном судебном заседании. Несмотря на это, следственный судья должен вынести два судебных акта (постановления), поскольку, в первом вопросе дается оценка действиям и решениям органов досудебного производства, производившим задержание, а во втором случае решается вопрос о применении меры пресечения.

Однако следственные судьи не уделяют должного внимания вопросу законности задержания, и, как

правило, в постановлении об этом указывается в одном пункте резолютивной части решения. Чтобы заработали процессуальные гарантии, предусмотренные в УПК КР, следственные судьи должны тщательно проверять каждый случай задержания, подозреваемого без судебного акта и выносить частное определение в случае выявления нарушений законности.

Концепция выделения отдельной штатной единицы «следственного судьи» и их увеличение предусматривает, что судебный контроль за досудебным производством должен быть полным и действенным. Суды вправе применить меры пресечения, не связанные с лишением свободы, если у подозреваемого, обвиняемого выявлено препятствующее содержанию под стражей заболевание, которое удостоверено медицинским заключением по результатам медицинского освидетельствования, проведенного в установленном порядке. Перечень тяжелых заболеваний, препятствующих содержанию под стражей подозреваемых, обвиняемых, утвержден постановлением Правительства Кыргызской Республики от 20 июня 2018 года №296. Следовательно, после ознакомления с материалами уголовного дела участников процесса и разрешения их ходатайств, составляет обвинительный акт. После подписания следователем обвинительного акта согласно статье 250 Уголовно-процессуального Кодекса Кыргызской Республики уголовное дело немедленно направляется прокурору.

Согласно ст.256 УПК Кыргызской Республики после утверждения обвинительного акта прокурор обеспечивает вручение обвиняемому копии обвинительного акта. Расписки обвиняемого и потерпевшего о получении копии обвинительного акта приобщаются к делу.

#### Литература:

1. Уголовно-процессуальный Кодекс Кыргызской Республики от 28.10.2021 года №129, статья 12 часть 1.
2. «Международный пакт о гражданских и политических правах» от 16.12.1996 года, статьи 9-14.
3. Уголовно-процессуального Кодекса Кыргызской Республики от 28.10.2021 года, статьи 10-17.
4. Уголовно-процессуального Кодекса Кыргызской Республики от 28.10.2021 года, статьи 10-17.
5. Уголовно-процессуального Кодекса Кыргызской Республики от 28.10.2021 года, статьи 11.
6. Уголовно-процессуального Кодекса Кыргызской Республики от 28.10.2021 года, статьи 96-97.
7. Уголовно-процессуальный Кодекс Кыргызской Республики от 28.10.2021 года, пункт 8 и 9, часть 1 статья 46.
8. Уголовно-процессуальный Кодекс Кыргызской Республики от 28.10.2021 года, пункт 6, 9 статья 44, пункт 8 статья 44.
9. «Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах» от 16.12.1996года, статья 14.
10. Уголовно-процессуальный Кодекс Кыргызской Республики от 28.10.2021 года, статья 98.