

УЧАСТИЕ ГОСУДАРСТВЕННОГО ОБВИНИТЕЛЯ В ПРЕДВАРИТЕЛЬНОМ СЛУШАНИИ

В соответствии со ст.547 УПК РК предварительное слушание проводится обязательно при наличии ходатайства обвиняемого о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей.

Право ходатайствовать о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей, а также правовые последствия удовлетворения такого ходатайства обвиняемому обязан разъяснить следователь при ознакомлении обвиняемого со всеми материалами дела по окончании предварительного следствия.

Обвиняемый в свою очередь имеет право заявлять указанное ходатайство только в этой стадии предварительного расследования. Указанное ходатайство обвиняемого либо его отказ от такого права следователь обязан зафиксировать в протоколе об объявлении обвиняемому, об окончании следственных действий и разъяснении прав.

В дальнейшем ходатайство обвиняемого о рассмотрении его дела судом с участием присяжных заседателей не принимается.

Обвиняемый вправе отказаться от заявленного ходатайства до проведения предварительного слушания и в ходе предварительного слушания. В свою очередь отказ обвиняемого от ходатайства после его подтверждения в ходе предварительного слушания не принимается.

Эффективное участие государственного обвинителя в предварительном слушании зависит от знания им положений, раскрывающих:

- 1) общий порядок предварительного слушания;
- 2) порядок исключения доказательств;
- 3) виды решений, принимаемых судьей на предварительном слушании;
- 4) порядок возвращения дела прокурору;
- 5) порядок изменения обвинения и отказа от обвинения;
- 6) особенности предварительного слушания в суде с участием присяжных заседателей.

Прокурор должен иметь в виду, что в процессе предварительного слушания должны соблюдаться следующие правила, предусмотренные ст. 548 УПК РК и регламентирующие общий порядок проведения предварительного слушания.

Так, предварительное слушание производится единолично судьей с участием сторон в закрытом судебном заседании с соблюдением правил, установленных гл. 39 (решение вопроса о назначении главного судебного разбирательства и подготовительные действия к судебному заседанию).

Если по делу имеется ходатайство о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей, хотя бы одного из подсудимых, предварительное слушание производится с участием всех подсудимых по делу и их защитников.

Решение о проведении предварительного слушания или о назначении главного судебного разбирательства должно быть принято судьей не позднее 5 суток с момента поступления дела в суд (ч. 2 ст. 299 УПК РК).

Предварительное слушание дела производится с обязательным участием прокурора, подсудимого, заявившего ходатайство о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей, и его защитника. В ходе предварительного слушания в обязательном порядке ведется протокол (ч. 2 ст. 301 УПК РК).

Принимая во внимание значимость этой стадии процесса для последующего разрешения дела, по существу, а также с учетом того, что бремя опровержения доводов, представленных стороной защиты о недопустимости доказательств, закон (ч. 1 ст. 548 УПК РК) возложил на государственного обвинителя, Генеральный Прокурор РК признал его участие в предварительном слушании обязательным (приказ №25 от 16.06.2005 г.).

В начале судебного заседания судья объявляет, какое дело подлежит рассмотрению, представляется присутствующим на заседании лицам, сообщает, кто является государственным обвинителем, защитником, секретарем, выясняет личность подсудимого, разрешает заявленные отводы.

Государственный обвинитель оглашает резолютивную часть обвинительного заключения.

Судья выясняет, понятно ли подсудимому обвинение, в необходимых случаях разъясняет ему сущность обвинения и спрашивает, подтверждает ли он свое ходатайство о рассмотрении его дела судом с участием присяжных заседателей.

В случае же, если подсудимый не подтвердил свое ходатайство, при отсутствии других оснований, предусмотренных частью первой статьи 301 настоящего Кодекса, судья объявляет предварительное слушание оконченным. Дальнейшее производство по делу осуществляется по правилам, предусмотренным главой 40 настоящего Кодекса.

Если же подсудимый подтверждает свое ходатайство о рассмотрении его дела судом с участием присяжных заседателей, то судья принимает решение об удовлетворении данного ходатайства и переходит к рассмотрению других ходатайств, заявленных государственным обвинителем, подсудимым и его защитником.

В случае необходимости на предварительном слушании могут быть оглашены материалы дела для проверки их допустимости в качестве доказательств.

При заявлении стороной ходатайства об исключении доказательства, судья выясняет у другой стороны, имеются ли у нее возражения. Если данные доказательства и предметы имеют значение для уголовного дела и при отсутствии возражений судья удовлетворяет ходатайство и выносит постановление о назначении судебного заседания.

По делам, рассматриваемым в суде с участием присяжных заседателей, на этапе предварительного слушания особенно важное значение имеет реализация прокурором своих полномочий на заявление ходатайства об исключении

недопустимых доказательств и на возражение против необоснованных ходатайств защиты об исключении доказательств, являющихся допустимыми.

При рассмотрении ходатайства об исключении доказательства, заявленного стороной защиты на том основании, что доказательство было получено с нарушением требований УПК РК, бремя опровержения доводов, представленных стороной защиты, лежит на прокуроре. В остальных случаях бремя доказывания лежит на стороне, заявившей ходатайство.

Стороны вправе заявить ходатайство об исключении из перечня доказательств, предъявляемых в судебном разбирательстве, любого доказательства.

Ходатайство об исключении доказательства должно быть обоснованным и содержать предусмотренные УПК РК основания для принятия такого решения.

После рассмотрения ходатайства, заявленного в этой стадии процесса, суд, выяснив мнение сторон, может принять решение: о вызове в судебное заседание новых свидетелей, экспертов и специалистов; об истребовании и приобщении к делу вещественных доказательств и документов; об изменении обвиняемому меры пресечения; о гражданском иске и мерах его обеспечения; а также о производстве экспертизы, если обстоятельства, имеющие значение для дачи заключения, не требуют дополнительного выяснения и при этом не нарушаются права обвиняемого и других участников процесса, установленные уголовно-процессуальным законом.

Если судья удовлетворяет ходатайство об исключении доказательства и при этом назначает судебное заседание, то в постановлении указывается, какое доказательство исключаются и какие материалы уголовного дела, обосновывающие исключение данного доказательства, не могут исследоваться и оглашаться в судебном заседании и использоваться в процессе доказывания.

Участвуя в предварительном слушании дела, прокурор обязан содействовать суду в правильном выборе одного из решений, предусмотренных ст. 301 УПК РК:

- о возвращении уголовного дела прокурору для дополнительного расследования по основаниям, предусмотренным ст. 303 УПК РК;
- о приостановлении производства по уголовному делу по основаниям, предусмотренным ст. 304 УПК РК;
- о направлении уголовного дела по подсудности (ст. 306 УПК РК),
- о прекращении уголовного дела или уголовного преследования по основаниям, предусмотренным ст. 307 УПК РК;
- о назначении главного судебного разбирательства.

Если прокурор в ходе предварительного слушания придет к выводу о необходимости изменить обвинение в сторону смягчения, то он может изменить его путем:

- а) исключения из юридической квалификации деяния признаков преступления, отягчающих наказание,
- б) исключения из обвинения ссылки на какую-либо норму УК РК, нарушение которой вменялось ему в обвинительном заключении или обвинительном акте, если деяние подсудимого предусматривается другой нормой УК РК;
- в) переквалификации деяния в соответствии с нормой УК РК, предусматривающей более мягкое наказание.

Если в ходе предварительного слушания прокурор изменяет обвинение, то судья также отражает это в постановлении и в случаях, если изменение прокурором обвинения влечет изменение подсудности, судья возвращает дело прокурору для пересоставления обвинительного заключения и направления дела по подсудности (ч.5 ст.301 УПК РК).

Государственному обвинителю в этом случае следует представлять эту формулировку в письменном виде с тем, чтобы она была воспроизведена судом в постановлении.

Отказ государственного обвинителя от обвинения влечет за собой прекращение уголовного дела, пересмотр которого в дальнейшем возможен лишь ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, поэтому в приказе Генерального прокурора РК №25 от 16 июня 2005 г. предусмотрено, что в случае принципиального несогласия прокурора с позицией государственного обвинителя в соответствии с ч.3 ст.317 УПК РК решать вопрос о замене государственного обвинителя либо поддерживать обвинение лично тому прокурору, который утвердил обвинительное заключение или протокол обвинения. Необоснованный отказ государственного обвинителя от обвинения считать нарушением служебного долга.

Постановление судьи о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей является окончательным и последующий отказ подсудимого от рассмотрения уголовного дела в таком порядке не принимается. В дальнейшем постановление не может быть пересмотрено по мотиву отказа подсудимого от рассмотрения дела судом с участием присяжных заседателей.

В постановлении о назначении уголовного дела к слушанию судом с участием присяжных заседателей должно быть определено количество кандидатов в присяжные заседатели, подлежащие вызову в судебное заседание, которых должно быть не менее 25. (ч.2 ст.549).

Для повышения эффективности поддержания государственного обвинения по делам, рассматриваемым с участием присяжных заседателей, представляется целесообразным так организовать работу в прокуратуре, чтобы один и тот же прокурор поддерживал обвинение по делу и в ходе предварительного слушания, и при судебном разбирательстве дела. Это будет способствовать повышению ответственности государственного обвинителя за обоснованность его позиции.