

О применении в уголовном судопроизводстве некоторых норм законодательства, регламентирующего вопросы защиты государственных секретов

Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 13 декабря 2013 года № 3.

В целях правильного и единообразного применения законодательства Республики Казахстан по вопросам защиты государственных секретов, пленарное заседание Верховного Суда Республики Казахстан

постановляет:

1. Разъяснить, что в соответствии со статьей 1 Закона Республики Казахстан от 15 марта 1999 года № 349-1 "О государственных секретах" (далее - Закон о госсекретах) под государственными секретами признаются защищаемые государством сведения, составляющие государственную и служебную тайны, распространение которых ограничивается государством с целью осуществления эффективной военной, экономической, научно-технической, внешнеэкономической, внешнеполитической, разведывательной, контрразведывательной, оперативно-розыскной и иной деятельности, не вступающей в противоречие с общепринятыми нормами международного права.

2. Размер ущерба, причиненного преступлениями, предусмотренными статьями 185, 186 и 458 Уголовного кодекса Республики Казахстан (далее – УК), устанавливается в соответствии с утвержденными постановлением Правительства Республики Казахстан от 17 июля 2003 года № 701 "Правилами определения размеров ущерба, который нанесен или может быть нанесен национальной безопасности Республики Казахстан или интересам государственных органов и организации вследствие разглашения или утраты сведений, составляющих государственные секреты, а также ущерба, наносимого собственнику носителей сведений в результате их засекречивания" (далее - Правила).

Сноска. Пункт 2 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.03.2017 № 3 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

3. Определение размера ущерба осуществляется на стадии досудебного производства по уголовному делу постоянно действующей комиссией по защите государственных секретов (далее - ПДК) государственного органа или организации. В случае отсутствия в организации ПДК определение размера ущерба проводится экспертной комиссией, создаваемой приказом руководителя организации, в которой были утрачены или разглашены сведения (далее - экспертная комиссия).

4. При определении размера ущерба по уголовному делу ПДК или экспертная комиссия должна руководствоваться положениями пункта 8 Правил. В случае применения пункта 9 Правил, ПДК или экспертная комиссия должна в обязательном порядке учитывать показатели, предусмотренные пунктом 8 Правил, с указанием в своем заключении оснований и мотивов учета этих показателей.

5. Орган, ведущий уголовный процесс, в случаях, когда предыдущее заключение экспертной комиссии недостаточно обоснованно либо его выводы вызывают сомнения, назначает повторное экспертное исследование по определению размера ущерба, производство которой поручает межведомственной экспертной комиссии. Состав указанной комиссии образуется из членов ПДК или экспертной комиссии государственных органов Республики Казахстан, наделенных полномочиями по распоряжению сведениями, составляющими государственные секреты.

6. К тяжким последствиям, предусмотренным статьями 185, 186 и 458 УК, следует относить переход сведений во владение иностранных спецслужб, террористических и экстремистских организаций или организованных преступных групп, ущерб внешнеполитическим интересам или национальной безопасности Республики Казахстан, срыв в результате преступных действий программы глобальных научных исследований, государственных мероприятий и международных переговоров, передислокацию режимного объекта, гибель, причинение тяжкого вреда здоровью либо арест сотрудников правоохранительных и специальных государственных органов, лиц, оказывающих (оказывавших) конфиденциальное содействие этим органам, а также членов их семей и т.п.

Сноска. Пункт 6 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.03.2017 № 3 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

7. Производство по уголовным делам должно осуществляться при строгом соблюдении законодательства, регламентирующего вопросы защиты государственных секретов. В случае если материалы уголовного дела содержат сведения, составляющие государственные секреты, орган, ведущий уголовный процесс, должен вынести соответствующее постановление об ограничении доступа к ним, письменно уведомить об этом участников уголовного процесса и разъяснить им порядок допуска к таким сведениям.

В целях исключения возможности неправомерного ознакомления со сведениями, составляющими государственные секреты, лицами, не имеющими соответствующего допуска, материалы уголовного дела, содержащие государственные секреты, рекомендуется приобщать к делу отдельно от несекретных материалов (в отдельных томах).

8. Разбирательство уголовных дел во всех судах и во всех судебных инстанциях происходит открыто. Ограничение гласности судебного разбирательства допускается

на основании постановления суда в случаях, когда это противоречит интересам охраны государственных секретов.

Частью первой статьи 29 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан (далее - УПК) также предусмотрены и другие основания проведения закрытого судебного разбирательства. Перечень указанных в ней оснований является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

При отсутствии по уголовному делу предусмотренных частью первой статьи 29 УПК оснований ограничения гласности судебного разбирательства, в том числе связанных с охраной государственных секретов, один лишь факт совершения лицом тяжкого или особо тяжкого преступления, например бандитизма, терроризма и т.п., не является обстоятельством для проведения закрытого судебного разбирательства.

Сноска. Пункт 8 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.03.2017 № 3 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

9. В соответствии с требованиями части пятой статьи 47 УПК доказательства, содержащие сведения, составляющие государственные секреты, исследуются в закрытом заседании суда. В нем принимают участие лишь участники процесса, имеющие допуск к государственным секретам по соответствующей форме.

Допуск к государственным секретам до заседания суда оформляется уполномоченным органом по обеспечению деятельности суда (аппаратом суда) - в отношении судей, присяжных заседателей, секретаря судебного заседания и других работников суда, органами прокуратуры - в отношении государственного обвинителя, органами юстиции - в отношении адвокатов и других участников уголовного процесса. Не допускается ограничение выдачи адвокатам допуска к государственным секретам по причине отсутствия резерва или по иным не предусмотренным законом основаниям.

В случае замены в судебном разбирательстве защитника и вступлении в дело другого адвоката, не имеющего доступ к государственным секретам, суд откладывает судебное разбирательство для получения адвокатом соответствующего допуска. При этом в постановлении суда в соответствии с частью первой статьи 341 УПК устанавливается срок, на который откладывается разбирательство дела, а также срок, в течение которого органы юстиции обязаны разрешить вопрос об оформлении в отношении адвоката допуска к государственным секретам.

При исследовании в закрытом судебном разбирательстве доказательств, содержащих сведения, составляющие государственные секреты, председательствующий принимает меры, исключающие разглашение государственных секретов судебными приставами, конвоирами и иными лицами, обеспечивающими заседание суда.

Сноска. Пункт 9 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.03.2017 № 3 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

10. В соответствии с частью третьей статьи 29 УПК приговор суда и постановления, принятые по делу, во всех случаях провозглашаются публично. По делам, рассмотренным в закрытом судебном заседании, публично провозглашаются только вводная и резолютивная части приговора.

Сноска. Пункт 10 в редакции нормативного постановления Верховного Суда РК от 31.03.2017 № 3 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

11. Сведения об организации и тактике проведения оперативно-розыскных мероприятий (далее - ОРМ) могут составлять служебную или государственную тайну в соответствии с ведомственными актами, содержащими перечень сведений, подлежащих засекречиванию, разрабатываемых государственными органами в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан.

В этой связи материалы, полученные в процессе оперативно-розыскной деятельности, используются в процессе доказывания по уголовным делам при условии их собирания, проверки и оценки в соответствии с положениями УПК и законодательства Республики Казахстан, регламентирующие вопросы защиты государственных секретов.

В случае необходимости использования результатов оперативно-розыскной деятельности в уголовном процессе орган, ведущий уголовный процесс, выносит постановление о рассекречивании сведений, составляющих государственные секреты, с учетом требований статьи 22 Закона о госсекретах и статьи 239 УПК.

Сноска. Пункт 11 с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.03.2017 № 3 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

12. Органы уголовного преследования приобщают к уголовному делу материалы оперативно-розыскной деятельности в качестве вещественных доказательств и (или) документов в соответствии со статьями 118 и (или) 120 УПК и с соблюдением требований статей 47 и 97 УПК.

Включение вещественных доказательств и документов, полученных по результатам оперативно-розыскной деятельности, в опись материалов уголовного дела является обязательным.

Несоблюдение указанных в настоящем пункте предписаний уголовно-процессуального закона в соответствии с требованиями статьи 112 УПК влечет признание фактических данных, полученных в ходе оперативно-розыскной деятельности, недопустимыми в качестве доказательств.

Сноска. Пункт 12 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.03.2017 № 3 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

13. При исследовании и оценке доказательств, в том числе фактических данных, полученных в результате оперативно-розыскной деятельности, суд вправе с учетом положений части восьмой статьи 115 УПК провести допрос в качестве свидетеля сотрудника органа, осуществлявшего оперативно-розыскную деятельность. С согласия лица, оказывающего на конфиденциальной основе содействие органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, это лицо также в соответствии с частью восьмой статьи 115 УПК может быть допрошено в качестве свидетеля. При этом допрос указанных лиц в качестве свидетелей, если в отношении них не были применены на основании статьи 97 УПК меры безопасности, осуществляется судом в общем порядке по правилам частей первой, второй, третьей, четвертой, пятой, шестой статьи 370 УПК.

Сноска. Пункт 13 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.03.2017 № 3 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

14. Допрос свидетеля, в отношении которого на основании соответствующего постановления применены процессуальные меры безопасности, осуществляется с соблюдением правил, предусмотренных статьей 98 и частью седьмой статьи 370 УПК. В этом случае перед началом допроса судья (суд) должен лично в отсутствии других участников процесса установить личность данного свидетеля, удостовериться, может ли это лицо выступать в качестве свидетеля, а также проверить обоснованность применения к нему мер безопасности. Затем суд в закрытом судебном заседании вправе произвести допрос такого свидетеля по правилам, установленным частью второй статьи 98 УПК, в том числе с использованием псевдонима свидетеля или в условиях, исключающих его узнавание для остальных присутствующих в зале заседания суда, либо без визуального наблюдения его другими участниками судебного разбирательства.

При этом следует иметь в виду, что меры безопасности свидетелей и других лиц, участвующих в уголовном судопроизводстве, в соответствии с частью первой статьи 96 УПК применяются лишь при наличии реальной угрозы совершения в отношении указанных лиц насилия или иного запрещенного уголовным законом деяния.

В каждом случае применения мер безопасности суды должны проверить, выполнены ли требования статьи 23 Закона Республики Казахстан от 5 июля 2000 года № 72-II "О государственной защите лиц, участвующих в уголовном процессе", в том числе об обязанности органа, ведущего уголовный процесс, при наличии к тому

оснований зарегистрировать в Едином реестре досудебных расследований в связи с обнаружившейся угрозой совершения запрещенного уголовным законом деяния в отношении лица, участвующего в уголовном процессе.

Не допускается вариативный допрос свидетеля и под своим настоящим именем, и под псевдонимом. Если лицо было допрошено в качестве свидетеля до применения к нему меры безопасности, то протокол его допроса должен быть изъят из материалов уголовного дела и храниться отдельно от основного производства вместе с другими сведениями о защищаемом лице. В дальнейшем по данному делу его допрос должен производиться лишь в качестве свидетеля под псевдонимом по правилам, установленным статьями 97 и 98 УПК.

Сноска. Пункт 14 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.03.2017 № 3 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

15. В целях обеспечения требований части первой статьи 24 УПК судье по его требованию в соответствии с пунктом 4 статьи 5 Закона Республики Казахстан от 15 сентября 1994 года № 154-ХІІІ "Об оперативно-розыскной деятельности" (далее - Закон об ОРД) должны быть предоставлены дополнительно все имеющиеся оперативно-служебные документы, за исключением сведений об организации оперативно-розыскной деятельности, конкретных оперативно-розыскных мероприятиях, источниках и способах получения информации.

При этом суд при исследовании истребованных документов обязан принять необходимые меры, направленные на исключение разглашения не использованных в уголовном процессе результатов оперативно-розыскной деятельности, а также иных сведений, не подлежащих рассекречиванию, в том числе сведений об организации оперативно-розыскной деятельности, о конкретных ОРМ, об источниках и способах получения информации и т.п.

Сноска. Пункт 15 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.03.2017 № 3 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

16. Обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого, в уголовном процессе в соответствии с пунктом 5 части первой статьи 113 УПК подлежат доказыванию. Поэтому в тех случаях, когда органами уголовного преследования со ссылкой на наличие оперативно-служебных документов, содержащих сведения, составляющие государственные секреты, к материалам уголовного дела приобщаются справки об участии обвиняемого в противоправных деяниях или иные данные, отрицательно характеризующие его личность, то суд также вправе истребовать официальные документы и исследовать их. Оперативные сведения без подтверждения их официальными документами во внимание приниматься не должны. При этом следует иметь в виду, что факт участия лица в организованной группе или преступной

организации образует состав уголовного правонарушения, предусмотренного частью второй статьи 262 УК, и подлежит доказыванию в уголовном процессе.

Сноска. Пункт 16 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.03.2017 № 3 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

17. По уголовным делам, по которым доказательства добыты в результате специального оперативно-розыскного мероприятия (далее - СОРМ), приобщение к материалам дела постановления о проведении данного мероприятия, санкционированного прокурором, является обязательным. Если СОРМ проведено в соответствии с пунктом 6 статьи 12 Закона об ОРД без санкции прокурора, то к материалам уголовного дела вместе с постановлением о проведении СОРМ приобщается постановление прокурора о законности СОРМ.

Отсутствие в материалах уголовного дела постановления о проведении СОРМ, санкционированного прокурором, или постановления прокурора о законности СОРМ является основанием для признания фактических данных, добытых по результатам СОРМ, недопустимыми в качестве доказательств.

18. После проведения оперативного закупа или иного ОРМ (специального или общего) для документирования уголовного правонарушения, которое не является продолжаемым, а осуществляется одновременно, например, сбыт наркотических средств, повторное проведение ОРМ в отношении того же лица для выявления аналогичного уголовного правонарушения допускается лишь путем вынесения соответствующего постановления с указанием в нем предусмотренных законом оснований его проведения.

Сноска. Пункт 18 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 31.03.2017 № 3 (вводится в действие со дня первого официального опубликования).

19. Согласно пункту 1 статьи 4 Конституции Республики Казахстан настоящее нормативное постановление включается в состав действующего права, а также является общеобязательным и вступает в силу со дня его официального опубликования.

К. МАМИ,

Председатель Верховного Суда

Республики Казахстан

Д. НУРАЛИН,

Секретарь пленарного заседания,

судья Верховного Суда

Республики Казахстан

© 2012. РГП на ПХВ «Институт законодательства и правовой информации Республики Казахстан»
Министерства юстиции Республики Казахстан