

О санкционировании негласных следственных действий

Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 11 декабря 2020 года № 5.

В целях единообразного применения норм закона, регулирующих санкционирование судом негласных следственных действий, пленарное заседание Верховного Суда Республики Казахстан постановляет дать следующие разъяснения:

1. Негласное следственное действие - это действие, проводимое в ходе досудебного производства для выяснения обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу, без предварительного информирования лиц, интересов которых оно касается.

Санкционирование негласных следственных действий осуществляется в порядке и случаях, предусмотренных Уголовно-процессуальным кодексом Республики Казахстан (далее - УПК).

Порядок проведения негласных следственных действий определяется Правилами, утвержденными правоохранительными и специальными государственными органами по согласованию с Генеральным Прокурором Республики Казахстан (далее - Генеральный Прокурор).

2. Производство негласных следственных действий осуществляется по уголовному делу, находящемуся в производстве органа досудебного расследования, при соблюдении условий и наличии оснований их проведения в целях выяснения обстоятельств, подлежащих доказыванию по делу при неукоснительном соблюдении закона и обеспечении прав и свобод человека и гражданина, предусмотренных Конституцией Республики Казахстан (далее-Конституция).

Негласные следственные действия проводятся, как правило, в случаях, когда информацию об обстоятельствах дела невозможно получить посредством проведения иных следственных действий.

3. Судам необходимо отличать негласные следственные действия, проводимые в рамках уголовного дела от оперативно-розыскных мероприятий (далее ОРМ), осуществляемых в соответствии с Законом Республики Казахстан от 15 сентября 1994 года № 154-ХІІІ "Об оперативно-розыскной деятельности" (далее - Закон об ОРД).

Схожие с негласными следственными действиями специальные оперативно-розыскные мероприятия (далее СОРМ), предусмотренные подпунктами 1), 2), 3), 4), 5), 6) пункта 3 статьи 11 Закона об ОРД проводятся с санкции прокурора в целях, предусмотренных подпунктами 1) и 2) пункта 4 статьи 12 данного Закона.

4. Согласно пункту 1 статьи 14 Закона об ОРД материалы, полученные в процессе оперативно-розыскной деятельности, могут быть использованы для подготовки и

осуществления следственных действий и проведения ОРМ по предупреждению, пресечению уголовных правонарушений, а также в процессе доказывания по уголовным делам при условии их проверки в соответствии с положениями уголовно-процессуального законодательства Республики Казахстан, регламентирующими собирание, исследование и оценку доказательств.

Судам следует иметь в виду, что в соответствии с частью второй статьи 120 УПК, полученные с соблюдением требований Закона об ОРД и Закона Республики Казахстан от 28 декабря 2016 года №35-VI "О контрразведывательной деятельности" материалы, в которых зафиксированы фактические данные о противоправных действиях, являются документами и могут использоваться в уголовном процессе в качестве доказательств.

5. Негласные следственные действия проводятся по зарегистрированным в Едином реестре досудебных расследований заявлениям, сообщениям или рапортам об уголовных правонарушениях при наличии одного из оснований, предусмотренных частью четвертой статьи 232 УПК, в рамках досудебного производства.

До начала досудебного производства проведение негласных следственных действий недопустимо. В этих случаях задачи уголовного процесса могут обеспечиваться путем проведения оперативно-розыскных мероприятий, предусмотренных Законом об ОРД.

Негласные следственные действия проводятся по инициативе органа досудебного расследования (прокурора, следователя или дознавателя), непосредственно осуществляющего производство по уголовному делу. Иные государственные органы и должностные лица таким правом не обладают.

В соответствии с частью первой статьи 241 УПК сведения о производстве негласного следственного действия и информация, полученная в результате его проведения, до окончания негласного следственного действия являются конфиденциальными и разглашению не подлежат.

6. Санкционирование негласных следственных действий, предусмотренных пунктами с 1) по 6) статьи 231 УПК, осуществляется следственным судьей специализированного следственного суда, специализированного межрайонного следственного суда по месту нахождения органа, производящего досудебное расследование и (или) по месту нахождения уполномоченного подразделения правоохранительного или специального государственного органа, исполняющего поручение лица, производящего досудебное расследование либо по месту производства досудебного расследования.

Следственные судьи районного или приравненного к нему суда, не являющегося специализированным следственным судом либо специализированным межрайонным следственным судом, не вправе рассматривать материалы по санкционированию негласных следственных действий.

Санкционирование продления проведения негласного следственного действия производится следственным судьей, санкционировавшим проведение негласного следственного действия.

В исключительных случаях, при невозможности санкционирования продления проведения негласного следственного действия тем же следственным судьей, санкционирование осуществляется другим следственным судьей этого же суда.

Законность негласного следственного действия, проведенного в случаях, не терпящих отлагательства, проверяется следственным судьей специализированного следственного суда (специализированного межрайонного следственного суда) по месту нахождения органа, производящего досудебное расследование и (или) по месту нахождения уполномоченного подразделения правоохранительного или специального государственного органа, исполняющего поручение лица, производящего досудебное расследование либо по месту досудебного расследования.

Санкционирование негласных следственных действий в отношении судьи производится следственным судьей специализированного межрайонного следственного суда города Нур-Султан по постановлению органа досудебного расследования, согласованному с Генеральным Прокурором, а в отношении Генерального Прокурора следственным судьей специализированного межрайонного следственного суда города Нур-Султан по постановлению органа досудебного расследования, согласованному с первым заместителем Генерального Прокурора.

7. Судам следует соблюдать требования пунктов с 1) по 4) части седьмой статьи 232 УПК, определяющих исчерпывающий перечень лиц, в отношении которых могут осуществляться негласные следственные действия.

Не допускается проведение негласных следственных действий в отношении лиц, не указанных в этом перечне, а также в отношении потерпевшего, если отсутствует его письменное согласие.

Под третьим лицом, указанным в пункте 4) части седьмой статьи 232 УПК, понимается любое физическое лицо (например, родственники, друзья, знакомые подозреваемого), получающее или передающее информацию, имеющую значение для дела, за исключением потерпевшего и адвоката, указанного в части восьмой статьи 232 УПК.

В отношении третьего лица негласное следственное действие может быть санкционировано лишь при условии, что орган досудебного расследования обладает сведениями о том, что третье лицо получает или передает информацию, имеющую значение для дела.

Под местом применительно к пункту 5) части седьмой статьи 232 УПК следует понимать материальные объекты, где существуют обстоятельства, имеющие значение для дела, или предполагается их возникновение (например, кабинет или иное помещение, транспортное средство, где могут быть осуществлены дача и получение

взятки; жилище, где может состояться встреча соучастников уголовного правонарушения, подготавливающих, совершающих или совершивших его).

Примечание ИЗПИ!

Конституционным Судом РК начато производство по проверке конституционности абзаца шестого пункта 7.

Запрещается производство негласных следственных действий в отношении адвокатов, осуществляющих профессиональную помощь, за исключением случаев, когда имеются основания полагать, что ими готовится или совершено тяжкое или особо тяжкое преступление.

8. Если при производстве негласных следственных действий в отношении одного лица будут выявлены фактические данные о противоправных действиях другого лица, то эти данные могут быть использованы в качестве доказательств обвинения в отношении этого лица только при соблюдении требований статьи 235 УПК. Уполномоченное должностное лицо органа, которому поручено проведение негласного следственного действия, а в случае проведения негласного контроля почтовых и иных отправлений – следователь, дознаватель направляет следственному судье уведомление и постановление о проведении негласного следственного действия в случаях, не терпящих отлагательства в отношении другого лица и запрашивает соответствующую санкцию следственного судьи на проведение негласного следственного действия. При этом должно быть получено постановление следственного судьи о признании либо непризнании проведенного негласного следственного действия законным.

9. Постановление о проведении негласного следственного действия должно соответствовать требованиям, указанным в статьях 198, 232 и 233 УПК, и содержать краткое описание фабулы уголовного дела, обоснование необходимости проведения негласного следственного действия, сведения о месте или лице, в отношении которого планируется проводить негласное следственное действие, а также другие данные, перечисленные в части первой статьи 233 УПК.

Выводы уполномоченного должностного лица органа, которому поручено проведение негласного следственного действия, а в случае проведения негласного контроля почтовых и иных отправлений – следователя, дознавателя о необходимости проведения негласного следственного действия, указанные в постановлении, должны быть мотивированными и подтверждаться материалами уголовного дела.

В целях проверки доводов, указанных в постановлении, следственный судья вправе запрашивать материалы, которые подтверждают обстоятельства, изложенные в постановлении, в том числе фактические данные объекта, в отношении которого планируется проводить или проводится негласное следственное действие, зашифрованные в соответствии с частью второй статьи 233 УПК.

Непредоставление следственному судье истребованных материалов является основанием для отказа в санкционировании негласного следственного действия.

10. Фактические данные, полученные в результате проведенных негласных следственных действий, подлежат закреплению, исследованию, оценке и признанию в качестве доказательств в порядке, предусмотренном нормами глав 15 и 16 УПК.

В соответствии с частью второй статьи 239 УПК в качестве доказательств могут быть признаны закрепленные в установленном законом порядке фактические данные, содержащиеся в протоколах исследования результатов негласных следственных действий, звукозаписи и записи изображений, фотографии, другие зафиксированные с помощью научно-технических средств результаты, изъятые предметы и документы или их копии.

11. Если по результатам негласных следственных действий будут установлены обстоятельства, требующие проверки путем проведения судебной экспертизы (например, по делам о незаконном обороте наркотических средств), то назначение экспертизы производится следователем либо по его поручению органом дознания в порядке статьи 60 УПК. Заключение эксперта, полученное по постановлению органа дознания при отсутствии соответствующего поручения следователя, не может быть признано в качестве допустимого доказательства.

12. Негласные следственные действия, за исключением негласного контроля почтовых и иных отправлений, производятся по поручению органа досудебного расследования (далее поручение), уполномоченным подразделением правоохранительного или специального органа с использованием форм и методов оперативно-розыскной деятельности в соответствии с Правилами проведения негласных следственных действий.

Поручение должно содержать обоснование необходимости проведения негласного следственного действия в отношении конкретного лица или места и подтверждаться материалами дела.

В одном поручении может быть указано о необходимости проведения нескольких негласных следственных действий и в отношении разных лиц, перечень которых указан в части седьмой статьи 232 УПК.

Постановление о проведении негласных следственных действий, предусмотренных пунктами 1), 2), 3), 4), 6) статьи 231 УПК, выносится исполнителем, которому поручено проведение негласного следственного действия. Постановления о проведении негласного контроля почтовых и иных отправлений и о продлении срока проведения негласных следственных действий выносятся непосредственно самим следователем или дознавателем, осуществляющим досудебное расследование.

13. Обоснование необходимости проведения негласного следственного действия, его вид, место проведения (при проведении негласного следственного действия по месту), номера абонентских телефонов, адрес электронной почты, период времени, за который следует получить информацию, должны быть изложены в поручении лица, осуществляющего досудебное расследование.

В поручении должны быть указаны данные, подтверждающие принадлежность прослушиваемых абонентских номеров лицу, в отношении которого проводится негласное следственное действие.

Исполнитель проведения негласного следственного действия не вправе проводить иное негласное следственное действие, не указанное в поручении.

Включение исполнителем в постановление о проведении негласного следственного действия дополнительных абонентских номеров, адресов электронной почты, аккаунтов социальных сетей и других сведений, не указанных в поручении, не допускается.

Если исполнитель при проведении негласного следственного действия вышел за пределы данного ему поручения, то полученные в результате их проведения сведения не могут быть признаны допустимыми доказательствами по делу.

14. Негласные следственные действия могут проводиться только после установления органом досудебного расследования признаков преступления, а также условий и оснований проведения негласных следственных действий, предусмотренных статьей 232 УПК.

Орган досудебного расследования перед инициированием негласного следственного действия должен иметь сведения о причастности лица к расследуемому преступлению (в заявлении, сообщении об уголовном правонарушении указано лицо его подготавливающее, совершающее или совершившее, либо в отношении этого лица есть основания полагать, что оно имеет отношение к расследуемому правонарушению либо обладает сведениями о подготавливаемом, совершаемом или совершенном уголовном правонарушении) либо иметь сведения о том, что третье лицо получает или передает информацию, имеющую значение для дела.

В качестве такой информации могут быть использованы материалы оперативно-розыскных мероприятий, полученные до начала досудебного расследования.

15. Санкционирование негласного следственного действия производится следственным судьей в течение двенадцати часов с момента поступления в суд соответствующего постановления.

В случаях необходимости истребования дополнительных материалов допускается рассмотрение постановления свыше установленного срока, но не более двадцати четырех часов.

Следственный судья рассматривает постановление о проведении негласных следственных действий единолично без проведения судебного заседания и информирования участников уголовного процесса.

16. Следственный судья, признав законным и обоснованным постановление о проведении негласного следственного действия, санкционирует его путем

проставления на нем слова "Санционирую", своей подписи, оттиска печати суда и даты.

В случае необоснованности вынесенного постановления либо отсутствия достаточных материалов, подтверждающих необходимость и обоснованность проведения негласного следственного действия, следственный судья отказывает в санкционировании, о чем выносит мотивированное постановление.

При установлении нарушений законности органом досудебного расследования при подготовке материалов для проведения негласного следственного действия (например, отсутствие поручения лица, осуществляющего досудебное расследование, вынесение постановления о проведении негласного следственного действия ненадлежащим лицом, указание в постановлении о проведении негласного следственного действия, не предусмотренного в поручении, нарушение предусмотренного частью второй статьи 234 УПК процессуального срока предоставления постановления о проведении негласного следственного действия) следственный судья при отказе в санкционировании вправе вынести также частное постановление для принятия соответствующих мер реагирования.

Принесение прокурором ходатайства о пересмотре постановления следственного судьи о санкционировании либо отказе в санкционировании негласных следственных действий и его рассмотрение судьей областного или приравненного к нему суда осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 107 УПК.

17. При наличии сомнений в достоверности информации, предоставленной для санкционирования негласного следственного действия, следственный судья вправе в соответствии с частью второй статьи 234 УПК, санкционировав постановление, в течение двадцати четырех часов поручить еЎ проверку процессуальному прокурору.

Такая проверка инициируется также по уголовным делам, по которым процессуальный прокурор не назначен. В этом случае письменное уведомление следственного судьи направляется в адрес руководителя органа прокуратуры, которая осуществляет прокурорский надзор по делу.

Следственный судья может инициировать проверку достоверности любой информации, поступившей в рамках досудебного производства, в том числе достоверность абонентского номера, адреса электронной почты, данных социальных сетей и т.д., указанных в постановлении о проведении негласного следственного действия.

Прокурор обязан в течение пяти суток провести соответствующую проверку и о результатах уведомить следственного судью. В случае, если проверкой будет установлена незаконность постановления о проведении негласного следственного действия, прокурор обязан внести следственному судье соответствующее ходатайство о его прекращении, которое подлежит рассмотрению следственным судьей в сроки, предусмотренные частью второй статьи 234 УПК.

18. В случаях, не терпящих отлагательства, допускается производство негласных следственных действий, предусмотренных пунктами с 1) по 6) статьи 231 УПК, с письменным уведомлением следственного судьи в течение двадцати четырех часов и последующим получением санкции в порядке, предусмотренном статьей 235 УПК.

Проведение негласных следственных действий в случаях, не терпящих отлагательства, должно носить исключительный характер, когда отсутствует возможность получить санкцию следственного судьи до начала их производства.

19. Предметом судебного исследования при рассмотрении уведомления о проведенном негласном следственном действии, помимо обоснованности его производства в отношении конкретного лица или места, является обязательная проверка наличия объективных препятствий для получения санкции до начала проведения негласного следственного действия.

К таким обстоятельствам могут быть отнесены, например, необходимость проведения негласного следственного действия в выходной или праздничный день, позднее (ночное) время суток, удаленность местности, где производится негласное следственное действие, внезапное появление третьих лиц, в отношении которых допускается в соответствии с УПК проведение негласного следственного действия и др.

20. В соответствии с частью второй статьи 235 УПК следственный судья, изучив представленные материалы, в случае согласия с неотложностью проведенного негласного следственного действия, выносит постановление о признании законным проведенного негласного следственного действия, не терпящего отлагательства, в котором отражает необходимость и обоснованность его проведения в отношении конкретного лица или места и указывает дату рассмотрения постановления и уведомления. В случае несогласия выносит постановление о его прекращении и недопустимости использования результатов негласных следственных действий в качестве допустимых доказательств.

Исчисление срока проведения негласного следственного действия, не терпящего отлагательства, начинается с даты фактического его проведения в пределах сроков, установленных статьей 236 УПК.

В случае поступления от уполномоченного должностного лица органа, которому поручено проведение негласных следственных действий, мотивированного постановления о необходимости проведения дальнейшего негласного следственного действия в отношении лица или места, следственный судья вправе санкционировать его в порядке статьи 234 УПК.

21. Негласное следственное действие проводится в течение срока, на который оно санкционировано следственным судьей, но не более 30 суток.

Продление срока проведения негласного следственного действия санкционируется следственным судьей в порядке, предусмотренном частью второй статьи 236 УПК.

В соответствии с частью 7-1 статьи 45 УПК прерывание сроков досудебного расследования не препятствует проведению по делу необходимых розыскных мероприятий в соответствии с Законом об ОРД и негласных следственных действий, приобщению их результатов к материалам уголовного дела.

Под розыскными мероприятиями, проведение которых допускается в период прерывания сроков досудебного расследования, в соответствии с пунктом 5б) статьи 7 УПК понимаются выполняемые по поручению органа, ведущего уголовный процесс, действия органа дознания, направленные на установление места нахождения лиц, скрывшихся от органа, ведущего уголовный процесс, и (или) уклоняющихся от уголовной ответственности, безвестно исчезнувших лиц, предметов и документов, имеющих значение для дела, а также на установление лиц, совершивших уголовное правонарушение.

По уголовному делу, по которому сроки досудебного расследования были прерваны либо дело органом досудебного расследования было приостановлено производством на основании статьи 50 УПК (в редакции 1997 года), санкционирование следственным судьей негласных следственных действий производится лишь после возобновления сроков досудебного расследования в соответствии с частью девятой статьи 45 УПК либо после возобновления в соответствии с частью 8-1 статьи 673 УПК уголовного дела, приостановленного до 1 января 2015 года.

22. При разрешении вопроса о санкционировании продолжения негласного следственного действия следует проверять обоснованность в его продлении, выяснять для каких целей оно необходимо и подтвердились ли выводы органа досудебного расследования о необходимости проведения негласного следственного действия в отношении конкретного лица или места.

Отсутствие обоснования в продолжении негласного следственного действия является основанием для отказа в его санкционировании.

Негласные следственные действия могут проводиться в течение досудебного расследования, до уведомления об окончании следственных действий по делу.

23. Негласные следственные действия, предусмотренные пунктами с 1) по б) статьи 231 УПК, могут быть прекращены следственным судьей по ходатайству прокурора.

К ходатайству должны быть приложены доказательства, подтверждающие обоснованность доводов прокурора о необходимости прекращения негласного следственного действия. Обеспечение достоверности представленной информации возлагается на прокурора, обратившегося с указанным ходатайством.

При необоснованности ходатайства прокурора о прекращении негласного следственного действия в его удовлетворении может быть отказано, о чем следственный судья выносит мотивированное постановление, которое может быть пересмотрено вышестоящим судом по ходатайству прокурора по правилам статьи 107 УПК.

24. Лицо, в отношении которого проводилось негласное следственное действие, должно быть об этом уведомлено органом досудебного расследования без ознакомления с результатами негласного следственного действия в срок не позднее шести месяцев с момента вынесения итогового решения по уголовному делу, за исключением случаев, предусмотренных статьей 240 УПК.

Данный срок может быть продлен следственным судьей по мотивированному ходатайству органа досудебного расследования до одного года.

Письменное уведомление должно содержать сведения о виде проведенного негласного следственного действия и времени его проведения, а также разъяснение прав, предусмотренных частями второй, четвертой и шестой статьи 240 УПК.

Итоговым решением на досудебной стадии производства по уголовному делу является только постановление о прекращении досудебного производства.

При вынесении судом приговора шестимесячный срок уведомления исчисляется с момента вступления его в законную силу.

В случаях, когда лицо уведомлено о факте проведения негласных следственных действий в ходе досудебного производства при ознакомлении с материалами уголовного дела в порядке, предусмотренном статьями 295 и 296 УПК, либо уведомлено в порядке, предусмотренном частью второй статьи 239 УПК, данное лицо считается уведомленным о проведенных негласных следственных действиях и повторного уведомления не требуется.

25. Орган досудебного расследования в случаях, предусмотренных частью 1-1 статьи 240 УПК, ходатайствует перед следственным судьей о неуведомлении лица о проведенном в отношении него негласном следственном действии.

Следственный судья по мотивированному ходатайству органа досудебного расследования может согласовать неуведомление лица о проведенном в отношении него негласном следственном действии:

- по уголовному делу о террористическом или экстремистском преступлении;
- по уголовному делу о преступлении, совершенном преступной группой;
- если уведомление создает угрозу разглашения государственных секретов;
- если уведомление создает угрозу безопасности лиц, осуществляющих деятельность на конфиденциальной основе и в конспиративной форме, и иных лиц.

Указанный перечень является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

26. Лицо, в отношении которого проводились негласные следственные действия, в течение пятнадцати суток с момента получения уведомления вправе обратиться в суд, которым было санкционировано проведение негласного следственного действия в порядке, предусмотренном статьей 106 УПК, с заявлением о признании проведения соответствующих негласных следственных действий незаконными и возмещении причиненного ущерба (при наличии такового).

Следственный судья при рассмотрении жалобы в порядке статьи 106 УПК должен проверить законность действий органа досудебного расследования по исполнению постановления о проведении негласного следственного действия, не обсуждая законность санкционирования данного постановления. Постановление следственного судьи может быть обжаловано, пересмотрено по ходатайству прокурора в порядке, предусмотренном статьей 107 УПК.

27. Согласно статье 4 Конституции настоящее нормативное постановление включается в состав действующего права, является общеобязательным и вводится в действие со дня первого официального опубликования.

*Председатель Верховного Суда
Республики Казахстан*

Ж. Асанов

*Судья Верховного Суда Республики Казахстан,
секретарь пленарного заседания*

Г. Альмагамбетова