



Высшая школа правосудия при Верховном суде  
Кыргызской Республики

**ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ  
В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ,  
НЕДОПУСТИМЫЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА,  
ПРОБЛЕМЫ ОЦЕНКИ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ,  
ДЕПОНИРОВАНИЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ.  
ПОНЯТИЕ И ОСНОВАНИЯ  
ДЕПОНИРОВАНИЯ ПОКАЗАНИЙ.**

г. Бишкек 2019 г.

*Жаныл Мамбеталы*  
*Судья Верховного суда*  
*Кыргызской Республики*

ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ В УГОЛОВНОМ  
СУДОПРОИЗВОДСТВЕ, НЕДОПУСТИМЫЕ  
ДОКАЗАТЕЛЬСТВА, ПРОБЛЕМЫ ОЦЕНКИ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ,  
ДЕПОНИРОВАНИЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ. ПОНЯТИЕ И  
ОСНОВАНИЯ ДЕПОНИРОВАНИЯ ПОКАЗАНИЙ.

## **СОДЕРЖАНИЕ:**

<b>Нормативно-правовая база . . . . .</b>	<b>3</b>
<b>Цели модуля. Ожидаемые результаты . . . . .</b>	<b>4</b>
<b>1. Доказательства и доказывание в уголовном судопроизводстве</b>	<b>5</b>
<b>1.1. Понятие доказательств . . . . .</b>	<b>6</b>
<b>1.2. Доказывание в уголовном судопроизводстве . . . . .</b>	<b>7</b>
<b>1.3. Обстоятельства, подлежащие доказыванию . . . . .</b>	<b>8</b>
<b>2. Виды доказательств . . . . .</b>	<b>9</b>
<b>2.1. Недопустимые доказательства, признание доказательств недопустимыми . . . . .</b>	<b>-10</b>
<b>2.2. Субъекты собирания доказательств . . . . .</b>	<b>11</b>
<b>2.3. Депонирование доказательств. Основания депонирования показаний . . . . .</b>	<b>13</b>
<b>2.4. Депонирование показаний, процессуальный порядок</b>	<b>17</b>
<b>3. Пределы доказывания в судебном разбирательстве . . . . .</b>	<b>21</b>
<b>3.1. Проблемы оценки доказательств . . . . .</b>	<b>22-26</b>
<b>4. Контрольные вопросы . . . . .</b>	<b>27</b>
<b>5. Задачи . . . . .</b>	<b>28</b>
<b>4. Образец Постановления . . . . .</b>	<b>30</b>

## **НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА**

1. Конституция Кыргызской Республики. ИПС «Токтом», 2018.
2. Конституционный Закон Кыргызской Республики «О статусе судей Кыргызской Республики» от 9 июля 2008 года № 141//Бюллетень Верховного суда Кыргызской Республики, №2 (53), 2011 г.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 2 февраля 2017 года № 20.
4. Методические пособия авторов.

## **ЦЕЛЬ МОДУЛЯ:**

Обучение пониманию доказательств их видов, недопустимые доказательства, депонирование доказательств, основания депонирования, процедура депонирования, проблемы оценки доказательств.

## **ОЖИДАЕМЫЕ РЕЗУЛЬТАТЫ:**

Тема этого пособия «Доказательства и доказывание в уголовном судопроизводстве. Недопустимые доказательства. Проблемы оценки доказательств. Депонирование доказательств. Понятие и основания депонирования показаний является важной главой уголовно-процессуального закона.

Является новеллой – институт депонирования доказательств, фактически это новый институт процессуального кодекса. Слушатели должны приобрести знания новелл УПК

Хорошо знать понятие доказательств, их виды, депонирование доказательств. Процедуры рассмотрения ходатайств о признании доказательств недопустимыми, последствия признания доказательств недопустимыми.

## ГЛАВА 1 Доказательства и доказывание в уголовном судопроизводстве.

Законодатель привел нормы УПК в соответствие с Конституцией Кыргызской Республики (п.1 ст. 16) - «Права и свободы человека являются высшей ценностью». Нормативно закрепил объективные причины неявки потерпевшего, свидетеля на судебное заседание (в случае болезни, выезд за границу по объективной причине и др.), что послужило основанием имплементации в новом Уголовно-процессуальном кодексе Кыргызской Республики института депонирования.

Одной из ключевых новаций нового УПК Кыргызской Республики является депонирование показаний потерпевшего, свидетеля. Термин «депонирование» имеет латинское происхождение, что в переводе означает «кладу», «оставляю», то есть этот термин используется для обозначения процесса хранения в целом.

В пункте 7 статьи 5 УПК Кыргызской Республики дано определение понятию «депонирование показаний», под которым понимается проведение в ходе досудебного производства следственным судьей допроса свидетеля или потерпевшего по ходатайству одной из сторон с целью заблаговременного обеспечения (сохранения) судебных доказательств при наличии оснований, что в силу объективных причин в последствии допросить их в ходе судебного разбирательства станет невозможным либо необходимости обеспечения безопасности свидетеля или потерпевшего.

Между тем, необходимо отметить, что указанное в пункте 7 статьи 5 УПК Кыргызской Республики определение не раскрывает все виды оснований для депонирования показаний.

Так, в главе 26 УПК Кыргызской Республики предусмотрено, что депонировать показания своих свидетелей могут участники процесса со стороны защиты, а также допустимо депонировать показания несовершеннолетних потерпевших и свидетелей в целях недопущения психотравмирующего на них воздействия. Итак, депонирование показаний допускается законодателем применительно только к двум видам источников доказательств - показаниям потерпевшего и свидетеля. Депонирования показаний следственным судьей возможно лишь в стадии досудебного производства: от начала досудебного производства и до передачи дела в суд с обвинительным актом.

### 1.1. Понятие доказательств.

Доказательствами по делу являются полученные в установленном законом порядке сведения, на основе которых орган дознания, следователь, прокурор, суд определяют наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для дела.

Источниками доказательств являются:

1. показания подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля,
2. заключения и показания эксперта
3. показания специалиста
4. вещественные доказательства
5. протоколы специальных следственных, следственных и судебных действий
6. иные документы

Сравнивая аналогичные статьи УПК Кыргызской Республики 1999 года видно, что понятие доказательств расширено, и этот список источников доказательств не является исчерпывающим, поскольку предусмотрено возможность иных доказательств

## 1.2 Доказывание в уголовном судопроизводстве

Понятие доказывания в уголовном процессе дано в статье 92 УПК Кыргызской Республики, которое определяет, что доказывание состоит в собирании, исследовании, оценке доказательств с целью установления обстоятельств, имеющих значение для законного, обоснованного и справедливого разрешения дела.

Собрание доказательств осуществляется в уголовном судопроизводстве путем производства процессуальных действий, предусмотренных настоящим Кодексом. (часть 1 статьи 93 УПК Кыргызской Республики)

Право собирания доказательств предоставлено органу в производстве которого находится дело, который по ходатайствам участников уголовного судопроизводства или по собственной инициативе вправе производить процессуальные действия, предусмотренные настоящим Кодексом. (часть 2 статьи 93 УПК Кыргызской Республики)

Другие участники уголовного судопроизводства также имеют права представления доказательств.

Так, в соответствии с требованиями части 3 статьи 93 УПК Кыргызской Республики, сторона защиты, потерпевший, представители потерпевшего вправе получать необходимые сведения путем:

- 1) истребования справок, характеристик, иных документов от организаций. Указанные юридические лица обязаны представить запрошенные им документы или их заверенные копии в течение 10 суток;
- 2) инициирования на договорной основе производство судебной экспертизы;
- 3) привлечения на договорной основе специалиста;
- 4) опроса с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу. Если защитник не обеспечил явку опрошенного им лица в орган, ведущий уголовное судопроизводство, для производства процессуального или следственного действия, опрос признается недостаточным и к делу не приобщается;
- 5) совершения иных действий, направленных на собирание и подачу суду надлежащих и допустимых доказательств.

Сведения, как в устной, так и письменной форме, а также предметы и документы для приобщения их в качестве доказательств к делу вправе представить подозреваемый, обвиняемый, лицо, ответственное за возмещение материального ущерба и (или) морального вреда, защитник, частный обвинитель, потерпевший, а также любые граждане и организации.

Принятие предметов и документов от участников уголовного судопроизводства и иных лиц осуществляется на основании ходатайства и подлежат приобщению к делу, о чем составляется протокол.

### 1.3. Обстоятельства, подлежащие доказыванию.

Обстоятельства, подлежащие доказыванию указаны в статье 83 УПК Кыргызской Республики. В ходе производства по делу подлежат доказыванию:

- 1) событие преступления или проступка (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления или проступка и наступившие его вредные последствия);
- 2) совершение или несовершение деяния лицом;
- 3) виновность или невиновность лица в совершении преступления и (или) проступка, форма его вины и мотивы;
- 4) обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности подозреваемого, обвиняемого;

5) обстоятельства, характеризующие личность подозреваемого, обвиняемого;

6) характер и размер материального ущерба и (или) морального вреда, причиненного преступлением и (или) проступком;

7) обстоятельства, исключающие уголовную противоправность деяния либо ответственность лица за совершенный проступок;

8) обстоятельства, влекущие освобождение от уголовной ответственности, наказания и его отбывания за преступление либо за проступок.

## ГЛАВА 2. Виды доказательств.

Видами доказательств являются

1. показания подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля,

2. заключения и показания эксперта

3. показания специалиста

4. вещественные доказательства

5. протоколы специальных следственных, следственных и судебных действий

6. иные документы

Каждое из видов доказательств указаны в 84-91 УПК Кыргызской Республики, указаны процедуру собирания и оформления доказательств, а также недопустимые доказательства.

### 2.1 Недопустимые доказательства

Уголовно-процессуальный закон, предусматривает, что сведения, полученные с нарушением требований настоящего Кодекса, являются недопустимыми доказательствами, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения по делу, а также использоваться для доказывания любых обстоятельств, указанных в статье 83 настоящего Кодекса. (статья 82 УПК Кыргызской Республики)

К недопустимым доказательствам, в соответствии с требованиями части 4 статьи 82 УПК Кыргызской Республики относятся:

1) показания подозреваемого, обвиняемого о совершении уголовно-наказуемого деяния, данные в ходе досудебного производства, в отсутствие защитника, за исключением случаев отказа от защитника (в его присутствии в письменном виде), но при этом его показания должны быть подтверждены в суде;

2) показания свидетеля, подозреваемого, обвиняемого, полученные в ходе досудебного производства с применением пыток, насилия, угроз, обмана, а равно иных незаконных действий и жестокого обращения, а также показания, полученные в результате применения к нему пыток;

3) показания потерпевшего, свидетеля, основанные на догадке, предположении, слухе, а также показания свидетеля, который не может указать источник своей осведомленности;

4) показания лица, которое в установленном в настоящем Кодексе порядке было признано неспособным на момент допроса правильно воспринимать или воспроизводить обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела;

5) сведения, полученные при проведении любого процессуального действия лицом, не имеющим права осуществлять производство по данному уголовному делу, а также при участии в нем лица, подлежащего отводу;

6) сведения, полученные с применением методов, противоречащих научным знаниям;

7) иные доказательства, полученные стороной обвинения с нарушением требований настоящего Кодекса.

Обязанность признания таких доказательств недопустимыми возложена на уполномоченное должностное лицо органа дознания, следователя, прокурора, суд, решая вопрос о недопустимости доказательств, обязаны в каждом случае выяснить, в чем конкретно выразилось допущенное нарушение, и принять мотивированное решение.

Недопустимые доказательства не могут быть положены в основу обвинительного приговора суда, поскольку были добыты с нарушением процессуального закона.

## 2.2. Порядок признания доказательств недопустимыми.

Уголовно-процессуальным кодексом Кыргызской Республики в статье 275 предусмотрено проведение предварительного слушания, которое проводится судьей в закрытом судебном заседании, с участием сторон.

В соответствии с требованиями статьи 276 УПК Кыргызской Республики, стороны вправе заявить ходатайство об исключении из перечня доказательств, предъявляемых в судебном разбирательстве, любого доказательства. В случае заявления ходатайства его копия передается другой стороне в день представления ходатайства в суд.

Предусмотрены требования к ходатайству об исключении доказательств, которое должно содержать:

1. доказательство, об исключении которого ходатайствует сторона
2. основания для исключения доказательства, предусмотренные настоящим кодексом
3. обстоятельства, обосновывающие ходатайство

При рассмотрении ходатайства об исключении доказательства, заявленного стороной защиты на том основании, что доказательство было получено с нарушением требований УПК, бремя доказывания опровержения доводов, представленных стороной защиты, лежи на прокуроре. В остальных случаях бремя лежит на стороне, заявившей ходатайство. (часть 4 статьи 276 УПК Кыргызской Республики)

По итогам предварительного, закрытого слушания ходатайства об исключении доказательств, судья, оценив доводы сторон, выносит мотивированное решение об удовлетворении, либо об отказе в удовлетворении ходатайства об исключении доказательства (часть 5 статьи 276 УПК)

Если суд принял решение об исключении доказательства, то данное доказательство теряет юридическую силу и не может быть положено в основу приговора или иного судебного решения, а также исследоваться и использоваться в ходе судебного разбирательства.

В постановлении указывается, какое доказательство исключается и какие материалы уголовного дела, обосновывающие исключение данного доказательства, и не могут исследоваться и оглашаться в судебном заседании и использоваться в процессе доказывания.

### 2.3. Субъекты собирания доказательств.

В соответствии с требованиями статьи 93 УПК Кыргызской Республики, орган, в производстве которого находится дело, по ходатайствам участников уголовного судопроизводства или по собственной инициативе вправе производить процессуальные действия, предусмотренные настоящим Кодексом.

Сторона защиты, потерпевший, представители потерпевшего вправе получать необходимые сведения путем:

1) истребования справок, характеристик, иных документов от организаций. Указанные юридические лица обязаны представить запрошенные им документы или их заверенные копии в течение 10 суток;

2) инициирования на договорной основе производства судебной экспертизы;

3) привлечения на договорной основе специалиста;

4) опроса с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу. Если защитник не обеспечил явку опрошенного им лица в орган, ведущий уголовное судопроизводство, для производства процессуального или следственного действия, опрос признается недостаточным и к делу не приобщается;

5) совершения иных действий, направленных на собирание и подачу суду надлежащих и допустимых доказательств.

Сведения, как в устной, так и письменной форме, а также предметы и документы для приобщения их в качестве доказательств к делу вправе представить подозреваемый, обвиняемый, лицо, ответственное за возмещение материального ущерба и (или) морального вреда, защитник, частный обвинитель, потерпевший, а также любые граждане и организации.

Принятие предметов и документов от участников уголовного судопроизводства и иных лиц осуществляется на основании ходатайства и подлежат приобщению к делу, о чем составляется протокол.

Из этого следует, что субъектами собирания доказательств являются :

1. уполномоченный орган, в производстве которого находится дело, (следователь, дознаватель)
2. сторона защиты, (адвокат обвиняемого)
3. потерпевший

#### 4. представители потерпевшего

По ходатайствам участников уголовного судопроизводства уполномоченное должностное лицо вправе истребовать и другие доказательства.

#### **2.4. Депонирование доказательств. Основания депонирования показаний.**

Депонирование доказательств является новеллой уголовно процессуального законодательства. Инициаторы депонирования могут быть как адвокат - защитник, подозреваемый, следователь, уполномоченное должностное лицо органа дознания; исполнителем процедуры депонирования – является следственный судья;

Депонирование в ходе досудебного производства следственным судьей допроса свидетеля или потерпевшего по ходатайству одной из сторон с целью заблаговременного обеспечения (сохранения) судебных доказательств при наличии оснований, что в силу объективных причин впоследствии допросить их в ходе судебного разбирательства станет невозможным, либо необходимости обеспечения безопасности свидетеля или потерпевшего.

Термин депонирование означает «законсервирование»

«Законсервированный» источник доказательства непосредственно проверяется и оценивается при рассмотрении уголовного дела судом;

Что дает этот институт с точки зрения целесообразности такой процедуры, это исключает последующий допрос депонентов;

Допрос депонента проводится по правилам судебного следствия;

Депонирование обеспечивается гарантиями гласности, участия сторон, их равноправия и состязательности;

Депонированные показания оформляются протоколом судебного заседания.

Юридическими основаниями для депонирования является:

Наличие уголовного производства;

Ходатайства адвоката-защитника, подозреваемого.

Ходатайство следователя (уполномоченного должностного лица органа дознания) при наличии обстоятельств, препятствующих явке потерпевшего, свидетеля в суд:

- постоянное проживание за пределами Кыргызской Республики;
- выезд за границу;
- тяжелое состояние здоровья;
- применение мер безопасности;
- исключение последующего психотравмирующего воздействия на несовершеннолетних свидетелей и потерпевших.

По всем основаниям выносится постановление следственного судьи об удовлетворении ходатайства. По новому УПК Кыргызской Республики имеются три основания для депонирования показаний потерпевшего, свидетеля:

1. По ходатайству следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания при наличии объективных обстоятельств, препятствующих дальнейшей явке потерпевшего, свидетеля в суд в виду их:

- 1) постоянного проживания за пределами Кыргызской Республики;
- 2) предстоящего выезда за границу;
- 3) тяжелого состояния здоровья;
- 4) необходимости применения мер безопасности (с опасностью для жизни и здоровья).

При этом применение мер безопасности должно иметь под собой фактическое обоснование реальной угрозы, невозможности её предотвратить иными мерами (например, применение меры пресечения или установления запрета на приближение).

2. По ходатайству адвоката-защитника и участников процесса со стороны защиты о допросе потерпевшего и «своих» свидетелей об известных им обстоятельствах по делу (ч. 1 ст. 198 УПК);

3. По ходатайству законного представителя, защитника, следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания о допросе

несовершеннолетнего по терпевшего, свидетеля и для исключения последующих их допросов (ч. 6 ст. 200 УПК Кыргызской Республики)

Первое основание содержит исчерпывающий перечень обстоятельств - юридических оснований заявления ходатайства перед следственным судьей о депонировании показаний потерпевшего, свидетеля. Депонирование показаний на этом основании направлено на обеспечение непосредственности исследований доказательств судом, что зачастую бывает затруднительным в связи с проблемой явки потерпевших и свидетелей в суд. Как показывает практика, зачастую ключевые свидетели, потерпевшие делу по разнообразным уважительным причинам не могут явиться в судебное заседание или по неуважительным причинам уклоняются от явки, вследствие чего нарушаются процессуальные сроки рассмотрения уголовных дел 15.

Теперь согласно новому УПК Кыргызской Республики, если имеются объективные причины, что потерпевший, свидетель могут не явиться на судебное разбирательство либо при необходимости обеспечения безопасности потерпевшего, свидетеля следователь уполномоченное должностное лицо органа дознания вправе депонировать их показания в ходе досудебного производства. В последующем, такой потерпевший свидетель не подлежит вызову в суд и повторному допросу.

Необходимость депонирования показаний вызвано также тем, что согласно части 1 статьи 320 УПК Кыргызской Республики оглашение на суде показаний потерпевшего и свидетеля, данных в ходе досудебного производства допускаются по ходатайству сторон, только если их показания были депонированы.

Таким образом, сторона обвинения должна обеспечить явку потерпевшего, свидетеля в суд, либо заранее депонировать у следственного судьи их показания, если имеются на это объективные причины.

Это существенная новелла нового УПК Кыргызской Республики, ибо оглашение в суде показаний потерпевшего, свидетеля по причинам, исключающим возможность его явки в суд

Поскольку, предусмотренное в УПК Кыргызской Республики 1999 года правило о том, что оглашение показаний потерпевшего, свидетеля в суде, которые были получены следовать ним в ходе допроса, не может признаваться правильным и справедливым.

Во-первых, такая норма противоречит принципу непосредственности исследования всех доказательств в суде и не соответствует положению Международного пакта о гражданских и политических правах, согласно которому, обвиняемый праве допрашивать свидетелей, показывающих против него (п. «е» ч. 3 ст. 14).

Во-вторых, в судебной практике все чаще встречаются случаи, когда допрошенные на следствие свидетели в судебном заседании свои показания не подтверждают, объясняя, это разными причинами, в том числе и тем, что давали неверные показания под давлением следственных органов.

Если в суде не допрашивается свидетель, потерпевший, а только оглашается его показание, то у суда лишается возможность лично убедиться в достоверности и допустимости в качестве доказательств показаний, что, безусловно, отражается на законности, обоснованности и справедливости судебного решения.

Таким образом, депонирование следственным судьей показаний потерпевшего и свидетеля гарантирует их достоверность и допустимость, объективную их оценку судом первой инстанции при рассмотрении дела по существу в их отсутствии.

Второе основание - адвокат и другие участники процесса со стороны защиты вправе ходатайствовать перед следственным судьей о депонировании показаний своих свидетелей. Заметим, в уголовно-процессуальных кодексах Украины и Казахстана, где имеется институт депонирование показаний, такого основания не предусмотрено.

По УПК Кыргызской Республики 1999 года в ходе досудебного производства монополия на проведение допроса принадлежит органам, осуществляющим уголовное преследование

Адвокат-защитник вправе лишь обратиться с просьбой к другой стороне, так скажем, процессуальному противнику - следователю с соответствующим ходатайством о допросе своих свидетелей, не всегда получая при этом удовлетворение его ходатайства. Даже когда свидетель стороны защиты допрашивается следователем, адвокат-защитник лишен возможности присутствовать и задавать нужные для защиты вопросы свидетелю.

В связи с этим, наделение стороны защиты правом на депонирование показаний у следственного судьи является важной новеллой нового УПК

Кыргызской Республики, направленным на реализацию принципа состязательности и равноправия сторон; уравниванию прав защиты с правами обвинения по предоставлению доказательств, которые могут быть использованы судом при дальнейшем рассмотрении, уголовного дела по существу.

Третье основание.

Вызов (зачастую неоднократный) несовершеннолетних свидетелей, потерпевших на допрос может отрицательно повлиять на их психику. При даче показаний о фактах, относящихся к преступлению, очевидцем или жертвой которого они были, они заново переживают случившееся, вследствие чего возобновляются их переживания, что отрицательно сказывается на их морально-психологическом состоянии. В целях исключения психотравмирующего воздействия на несовершеннолетних потерпевших и свидетелей, по новому УПК Кыргызской Республики несовершеннолетний свидетель, потерпевший допрашивается один раз следственным судьей, исключая тем самым, их повторные вызовы и допросы.

В структуре нового УПК Кыргызской Республики глава 26 «Депонирование показаний» находится и разделе досудебного производства наряду с главой, регламентирующей порядок допроса и очной ставки. На первый взгляд, вполне логично рассматривать депонирование таких показаний как разновидность следственных действий - допроса потерпевшего и свидетеля, производимого следователем в ходе досудебного производства. Но, с другой стороны процессуальный порядок депонирования показаний существенно отличается от следственного допроса потерпевшего и свидетеля. Прежде всего, депонирование показаний проводится по правилам судебного разбирательства. Ходатайство о депонировании показаний потерпевшего и свидетеля направляется в суд по месту досудебного производства. Следователь, уполномоченное должностное лицо органа дознания к обращению прилагают материалы уголовного дела, подтверждающие необходимость депонирования показаний потерпевшего, свидетеля. При этом защитник и участники процесса со стороны защиты обращаются с ходатайством о депонировании непосредственно в суд.

Следственный судья рассматривает ходатайство в течение 3 суток с момента его получения и по результатам выносит мотивированное постановление об удовлетворении ходатайства либо об отказе в его

удовлетворении. В случае удовлетворения ходатайства не позднее 3 суток судья проводит допрос, о чем извещается прокурор, защитник и участник процесса со стороны защиты.

Постановление следственного судьи об отказе в удовлетворении ходатайства о депонировании показаний может быть обжаловано в апелляционном порядке.

Отказ следственного судьи в удовлетворении ходатайства не препятствует повторному обращению следователя в случае возникновения обстоятельств, указывающих на наличие оснований для направления в суд ходатайства о депонировании показаний (ст. 199 УПК).

В части 1 статьи 200 УПК Кыргызской Республики предусмотрено, что допрос потерпевшего, свидетеля проводится следственным судьей в судебном заседании по месту досудебного производства или по месту пребывания тяжелобольного потерпевшего, свидетеля (выездное судебное заседание) в присутствии лиц, ходатайствовавших о депонировании показаний, с соблюдением правил допроса потерпевшего, свидетеля во время судебного разбирательства, предусмотренных статьями 317 «Допрос потерпевшего» и 318 «Допрос свидетеля» УПК Кыргызской Республики.

Здесь возникает вопрос, кто должен проводить допрос: следственный судья или стороны процесса.

По правилам части 3 статьи 318 УПК Кыргызской Республики допрашивают стороны и первым задает вопросы та сторона, по ходатайству которой этот свидетель или потерпевший был вызван на судебное заседание. Согласно общим правилам роль следственного судьи при допросе должна быть второстепенной - он руководит судебным заседанием, отклоняет наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношение к делу, и задает вопросы только после допроса сторонами. Это предохраняет следственного судью от превращения его «второго прокурора».

Подозреваемый, не вызывается на допрос, если присутствие подозреваемого на допросе угрожает безопасности потерпевшего, свидетеля. Вызов лиц на депонирование показаний организуется следственным судьей. Защитник подозреваемого может для вызова лица ходатайствовать перед следственным судьей о предоставлении помощи в обеспечении явки лица на допрос.

Допрос потерпевшего, свидетеля может быть произведен в отсутствие стороны защиты, если на момент проведения допроса ни одно лицо не было задержано в качестве подозреваемого и не было уведомлено о подозрении в совершении преступления по этому уголовному делу и (или) делу о проступке. Неявка подозреваемого, обвиняемого, получившего повестку, не препятствует проведению допроса. Не допускается проведение допроса, если получивший вызов прокурор или защитник не явился по уважительной причине и предварительно сообщил об этом суду. Если участник процесса, ходатайствовавший о проведении допроса, не является на допрос или не доставляет к следственному судье лицо, о допросе которого он ходатайствует, то допрос не проводится.

Депонированные показания оформляются секретарем судебного заседания в виде протокола судебного заседания.

После окончания допроса следственный судья направляет протокол судебного заседания о депонировании показаний потерпевшего, свидетеля следователю, уполномоченному должностному лицу органа дознания для приобщения к материалам уголовного дела (статья 200 УПК).

В УПК Кыргызской Республики не указано условие судебного заседания при депонировании показаний: оно должно проводиться открытым или закрытым судебном заседании?

Полагаем, что руководствуясь статьи 160 УПК Кыргызской Республики «Недопустимость разглашения данных досудебного производства» следственный судья должен проводить депонирование показаний в закрытом судебном заседании.

Кроме того, в законе нет запрета на возможность проведения депонирования показаний дистанционно с использованием технических средств видеосвязи, по правилам статьи 194 УПК Кыргызской Республики.

**Объективные причины неявки потерпевшего, свидетеля в судебное заседание при рассмотрении дела по существу:**

- а) причины, связанные с опасностью для жизни и здоровья;
- б) тяжелая болезнь потерпевшего, свидетеля;
- в) предстоящий выезд потерпевшего, свидетеля за пределы КР;
- г) предстоящий выезд на постоянное проживание за пределы КР;

д) исключение последующего психотравмирующего воздействия на несовершеннолетних свидетелей и потерпевших.

Депонирование показаний - это проведение в ходе досудебного производства следственным судьей допроса свидетеля или потерпевшего по ходатайству одной из сторон с целью заблаговременного обеспечения (сохранения) судебных доказательств, при наличии оснований, что в силу объективных причин впоследствии допросить их в ходе судебного разбирательства станет невозможным, либо необходимости обеспечения безопасности свидетеля или потерпевшего.

### **ПРИЗНАКИ ДЕПОНИРОВАНИЯ ПОКАЗАНИЙ ПОТЕРПЕВШЕГО И СВИДЕТЕЛЯ**

Инициаторы депонирования - адвокат-защитник, подозреваемый, следователь, уполномоченное должностное лицо органа дознания;

Исполнитель депонирования - следственный судья;

«Законсервированный» источник доказательства непосредственно проверяется и оценивается при рассмотрении уголовного дела судом;

Исключается последующий допрос депонентов;

Допрос депонента проводится по правилам судебного следствия;

Депонирование обеспечивается гарантиями гласности, участия сторон, их равноправия и состязательности;

Депонированные показания оформляются протоколом судебного заседания.

Депонированные следственным судьей показания потерпевшего и свидетели как «законсервированный» источник получения доказательства проверяются и оцениваются при рассмотрении уголовного дела по существу в суде.

Депонирование показаний потерпевшего, свидетеля исключает последующие их допросы в стадии досудебного производства, а также не подлежат повторному допросу при рассмотрении дела по существу в суде. В суде оглашаются депонированные показания потерпевшего, свидетеля,

зафиксированные в протоколе судебного заседания, ранее проведенного следственным судьей.

Кроме того в части 2 статьи 280 УПК Кыргызской Республики указано что, приговор суда может быть основан лишь на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании либо получены в результате депонирования доказательств. При необходимости судья первой инстанции, рассматривающий уголовное дело по существу, правомочен в судебном разбирательстве повторно допросить: свидетеля и потерпевшего, если возникнет необходимость в уточнении показаний потерпевшего, свидетеля по обстоятельствам, которые не были выяснены в ходе допроса следственным судьей в досудебном производстве. В такой ситуации судья также может воспользоваться правом на оглашение в суде депонированных показаний для сопоставления их с теми, которые были получены в ходе судебного разбирательства.

В соответствии с требованиями статьи 201 УПК Кыргызской Республики, потерпевший, свидетель, допрошенные в порядке, предусмотренном статьей 200 настоящего кодекса, не подлежат повторному допросу в суде при рассмотрении дела по существу.

Повторный допрос потерпевшего, свидетеля при рассмотрении дела по существу допускается в случае возникновения необходимости в уточнении их показаний или по обстоятельствам, которые не были выяснены в ходе допроса следственным судьей в досудебном производстве.

### Глава 3. Проблемы оценки доказательств.

Собранные по делу доказательства подлежат объективному и всестороннему исследованию. Исследование включает анализ полученного доказательства, его сопоставление с другими доказательствами, собирание для их проверки дополнительных доказательств, а также проверку источников их получения.

Каждое доказательство подлежит оценке с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а все собранные доказательства в совокупности - достаточности для разрешения дела.

В судебном заседании, стороны защита и обвинение пользуются равными правами, в том числе на представление доказательств и участия в их исследовании. Защитник не вправе самостоятельно проводить расследование.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 54 УПК Кыргызской Республики, защитник имеет право: собирать и представлять материалы по делу, свидетельствующие в пользу подозреваемого, обвиняемого, свидетеля лично или с использованием частного детектива в соответствии с законом в досудебном производстве.

Исследование доказательств проводится судом в ходе разбирательства уголовного дела по существу обвинения. В судебном заседании стороны обвинения и защиты вправе в ходе исследования доказательств, заявлять ходатайства о допросе дополнительных свидетелей, приобщении документов, назначении дополнительной экспертизы, задавать вопросы допрашиваемым свидетелям, потерпевшим, обвиняемому.

Тем самым стороны защита и обвинение активно участвуют в исследовании доказательств.

#### Статья 94. Исследование доказательств

Собранные по делу доказательства подлежат объективному и всестороннему исследованию. Исследование включает анализ полученного доказательства, его сопоставление с другими доказательствами, собирание для их проверки дополнительных доказательств, а также проверку источников их получения.

Основной доказательственной деятельностью является принцип свободной оценки доказательств. Доказательство признается относящимся к уголовному делу, если оно представляет собой сведения о фактах или предметах, которые подтверждают, опровергают или ставят под сомнение выводы о существовании обстоятельств, имеющих значение по делу. Относимыми признаются доказательства, подтверждающие либо опровергающие допустимость каких-либо доказательств.

Достоверными признаются те доказательства, которые правильно отражают события, имевшие место в действительности. Только непредвзятая оценка содержания доказательств в их сопоставлении друг с другом может служить основанием для вывода о достоверности содержащихся в них сведений. При этом ни одно из доказательств не имеет преимущества перед другим, а в случае изменения показаний нельзя заранее считать достоверными те из них, которые получены позже по времени. Доказательство оценивается с точки зрения достоверности только при условии, что оно признано допустимым. Оценка доказательств с точки зрения их достаточности имеет особое значение при принятии основных процессуальных решений по уголовному делу. Достаточность доказательств определяется в зависимости от того, дают ли они в своей совокупности возможность установить обстоятельства, которые необходимы для принятия данного решения.

Согласно требованиям статьи 95 УПК Кыргызской Республики,

1. Каждое доказательство подлежит оценке с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а все собранные доказательства в совокупности - достаточности для разрешения дела.

2. Уполномоченное должностное лицо органа дознания, следователь, прокурор, присяжные заседатели, суд оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на объективном и достаточном рассмотрении доказательств в их совокупности, при этом руководствуясь законом и совестью.

3. Доказательство признается относящимся к делу, если оно представляет собой сведения о фактах, которые подтверждают, опровергают или ставят под сомнение выводы о существовании обстоятельств, имеющих значение для дела.

4. Доказательство признается допустимым, если оно получено в соответствии с требованиями части 2 статьи 82 настоящего Кодекса.

5. Доказательство признается достоверным, если в результате исследования выясняется, что оно соответствует действительности.

6. Совокупность доказательств признается достаточной для разрешения дела, если собраны все относящиеся к делу допустимые и достоверные доказательства.

Проверка доказательств - один из элементов доказывания. Способами проверки доказательств являются : сопоставление доказательства с другими имеющимися в деле доказательствами, установление их источников, собирание дополнительных доказательств.

Сопоставление – это познавательная деятельность, направленная на сравнение доказательств между собой для установления как совпадения содержащихся в них сведений, так и различия. Вещественные доказательства сравниваются по их устойчивым и характерным признакам.

При недостаточной ясности и полноте содержащихся в доказательствах сведений могут собираться дополнительные доказательства. Например, дополнительно допрашивается свидетель или потерпевший. Назначается дополнительная или повторная экспертиза и др.

Для устранения противоречий, содержащихся в доказательствах, проверки их достоверности могут собираться новые доказательства. С этой целью проводятся такие следственные и судебные действия, как предъявление для опознания, проверка показаний на месте, очная ставка, осмотр, следственный эксперимент.

Процессуальные правила собирания и проверки доказательств, конкретизируются в других нормах УПК Кыргызской Республики, определяющих порядок допроса подозреваемого, обвиняемого, свидетеля , потерпевшего, проведения экспертизы и иных следственных действий.

Новый УПК Кыргызской Республики закрепил применение научно-технических средств в процессе доказывания в статье 96 УПК Кыргызской Республики, согласно которому:

1. Научно-технические средства в процессе доказывания по делу могут быть использованы органом, в производстве которого находится дело, в том числе по ходатайству защитника, а также экспертом и специалистом при

исполнении ими процессуальных обязанностей, предусмотренных настоящим Кодексом.

2. Для оказания содействия при использовании научно-технических средств органом, в производстве которого находится дело, может быть привлечен специалист.

3. Применение научно-технических средств признается допустимым, если они:

- 1) не противоречат нормам и принципам настоящего Кодекса;
- 2) научно обоснованы;
- 3) обеспечивают эффективность производства по делу;
- 4) безопасны для жизни, здоровья граждан, имущества и окружающей среды.

4. Использование научно-технических средств органом, в производстве которого находится дело, фиксируется в протоколах соответствующих процессуальных действий и протоколе судебного заседания с указанием данных научно-технических средств, условий и порядка их применения, объектов, к которым эти средства были применены, и результатов их использования.

#### Статья 97. Преюдиция

1. Вступивший в законную силу приговор, а также вступившее в законную силу другое решение суда по делу, разрешающее его по существу, обязательны для всех государственных органов, организаций и граждан в отношении как установленных обстоятельств, так и их правовой оценки по отношению к лицу, о котором они вынесены. Данное положение не препятствует отмене и изменению приговора и других решений суда в апелляционном и кассационном порядке по новым или вновь открывшимся обстоятельствам.

2. Вступившее в законную силу решение суда, принятое в рамках гражданского или административного судопроизводства обязательно для органа, в производстве которого находится уголовное дело и (или) дело о проступке, только по вопросу о том, имело ли место само событие или действие, и не должно предрешать выводы о виновности или невиновности обвиняемого.

3. Вступивший в законную силу приговор суда, в котором решен вопрос о возмещении материального ущерба и (или) морального вреда, обязателен в этой части для суда при рассмотрении дела в ходе гражданского судопроизводства в части вопросов, нерешенных в порядке уголовного производства.

Юридический термин «преюдиция» происходит от позднелатинского *praejudicialis* – относящийся к предыдущему судебному решению. ПРЕЮДИЦИЯ - является одной из уголовно-процессуальных презумпций – презумпцией законности, обоснованности и справедливости вступившего в силу приговора.

Правила преюдиции, то есть принятия без проверки и доказывания фактов, установленных вступившим в законную силу приговором по другому уголовному делу, применяется в том случае, если из этого уголовного дела было выделено в отдельное производство другое уголовное дело.

При расследовании и рассмотрении выделенного уголовного дела дополнительной проверки не требуют только обстоятельства, отраженные во вступившем в законную силу приговоре. Виновность же обвиняемого подлежит обязательному установлению в соответствии с общими правилами доказывания.

## КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ:

1. Понятия доказательств
2. Источники доказательств
3. Порядок получения доказательств
4. Понятие депонирования
5. Основания для депонирования
6. Кто может быть инициатором для депонирования.
7. Юридические основания для депонирования
8. Последствия депонирования.
9. Процессуальный порядок рассмотрения ходатайств о депонировании
10. Недопустимые доказательства
11. Порядок признания недопустимыми доказательствами.
12. Оформление депонированных показаний.
13. Порядок признания недопустимыми доказательств.
14. Виды доказательства
15. Субъекты собирания доказательств
16. Случаи повторного допроса лиц, показания которых депонированы

## **ЗАДАЧИ.**

### **ЗАДАЧА 1.**

Расследуя уголовное дело по обвинению Никитина в разбойном нападении на гражданку Литвинову, следователь установил, что свидетелями данного разбойного нападения были Попова и Мальцева. Попова заявила ходатайство, о невозможности участия в судебном заседании в связи с опасностью для ее жизни и здоровья (ей угрожают родственники Никитина).

Вопросы для обсуждения и решения:

1. Какой субъект принимает участие в разрешении данного вопроса?
2. Каков порядок разрешения данного дела?

### **ЗАДАЧА 2**

Петров находясь в нетрезвом состоянии, вошел в соседнюю квартиру с целью поговорить. В результате беседы возник спор, в ходе которого Петров нанес несколько ударов по голове хозяина квартиры. Это все видела дочь хозяина. Результаты судебно-медицинской экспертизы показали, что хозяин квартиры получил тяжкий вред здоровью. На судебное заседание дочь хозяина квартиры не явилась, объясняя тем, что она, тяжело больна.

Вопросы для обсуждения и решения:

1. Каков порядок депонирования показания свидетеля?
2. Как разрешить данное дело?

### **ЗАДАЧА 3.**

Смирнов И,Н , будучи свидетелем совершения кражи Чулковым обратился к следователю с просьбой о депонировании его показаний. Следователь в удовлетворении обращения с ходатайством обратился к следственному судье.

Вопросы для обсуждения и решения:

1. Подлежит ли удовлетворению ходатайство Смирнова?
2. Каков срок рассмотрения ходатайства?
3. Можно ли обжаловать решение следственного судьи об отказе в удовлетворении ходатайства?

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об удовлетворении ходатайства о депонировании показаний

«    » \_\_\_\_\_ 20 г.

(место составления)

Следственный судья (наименование суда) (фамилия, инициалы судьи)

рассмотрев ходатайство

(процессуальное положение, фамилия, инициалы) и материалы уголовного дела № \_\_\_\_\_,

### УСТАНОВИЛ:

(излагаются содержание ходатайства и основания для его удовлетворения в соответствии со ст. 198 и 199 УПК Кыргызской Республики)

На основании изложенного и руководствуясь п. 1 ч. 3 ст. 31, 199 УПК Кыргызской Республики,

### ПОСТАНОВИЛ:

1. Удовлетворить ходатайство \_\_\_\_\_  
(процессуальное положение, фамилия, инициалы) о депонировании показаний \_\_\_\_\_  
(фамилия, имя отчество свидетеля (потерпевшего))
2. Назначить судебное заседание по депонированию показаний в помещении \_\_\_\_\_  
(наименование суда)
3. В судебное заседание вызвать лиц по списку \_\_\_\_\_
4. О принятом решении уведомить \_\_\_\_\_  
(процессуальное положение, фамилия, инициалы)

Следственный судья \_\_\_\_\_ (подпись)