



ПОСТАНОВЛЕНИЕ

город Бишкек

01 марта 2019 года

Следственный судья Октябрьского районного суда города Бишкек при секретаре судебного заседания с участием прокурора управления Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики помощника прокурора Октябрьского района г. Бишкек адвокатов

Б. Джаналиев,
Н. Шарипов,

К. Байдылдаева,
М. Акматова,
Ч. Джакупбековой,
Т. Токтакуновой,

рассмотрев в открытом судебном заседании жалобу адвоката Ч. Джакупбековой в защиту интересов С. Фищенко на незаконные действия прокуратуры,

установил:

Адвокат Ч. Джакупбекова обратилась в суд в защиту интересов С. Фищенко с жалобой на незаконные действия прокуратуры, указывая, что Генеральной прокуратурой Кыргызской Республики письмом от 15 февраля 2019 года, отказано на ранее поданные ходатайства о передаче уголовного дела №293-16-0029 по подследственности, возбужденного по признакам преступления, предусмотренного ст. 106 п.4 и 2 УК Кыргызской Республики (реп. 1997 года).

Считает, что ответ Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики не законным и допущенных нарушений со стороны Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики.

Однако, следственный судья Первомайского районного суда города Бишкек Боромбаев А. Э. вынес постановление о прекращении производства по жалобе от 19 февраля 2019 года, ссылаясь на то, что Генеральная прокуратура Кыргызской Республики, расположена на территории Октябрьского района города Бишкек.

В связи с чем, вынуждены обратиться в Октябрьский районный суд города Бишкек для разрешения незаконных действий, допущенных сотрудниками Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики.

Во-первых, Генеральная прокуратура Кыргызской Республики в ответе ссылалась на п.4 ст. 8 Закона Кыргызской Республики «О введении в действие УК КР, Кодекса КР о проступках, УПК КР, УИК КР, Закона КР «Об основах амнистии и порядке ее применения» от 24 января 2017 года № 10, уголовные дела, которые на день вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса находятся в производстве органов следствия (в том числе приостановленные), остаются в их производстве.

Учитывая, что по иерархии нормативных правовых актов Уголовно-процессуальный Кодекс стоит по степени юридической вышестояемости, а согласно п.1 ст. 153 УПК КР ст. 204 УК КР «по инициативе» расследуется органами внутренних дел, к тому же, в том же законе на которую ссылалась Генеральная прокуратура Кыргызской Республики, соответствии с п.4 ст. 8 Закона КР «О введении в действие УК КР, Кодекса КР о проступках, УПК КР, УИК КР, Закона КР «Об основах амнистии и порядке ее применения» от 24.01.2017г. №10, предусмотрено, что уголовные дела, которые на день вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса находятся в производстве органов следствия (в том числе приостановленные), остаются в их производстве. В случае изменения подследственности в соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом уголовные дела должны быть переданы по подследственности в течение одного месяца.

Указывает, что из вышесказанного ст. 204 УК Кыргызской Республики, по подследственности не подпадает в юрисдикцию ГСБЭП при ПКР, а должно быть передано для дальнейшего расследования в МВД КР.

В соответствии ст. 127 УПК Кыргызской Республики предусмотрено, что действия (бездействие) и решения органа дознания, следователя, руководителя следственного подразделения, прокурора и суда могут быть обжалованы участниками уголовного судопроизводства, а также иными лицами, если проводимые процессуальные действия (бездействие) или решения затрагивают их интересы.

В силу ст. 132 УПК Кыргызской Республики постановления, а равно иные решения и действия (бездействие) прокурора, следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания по уголовному делу могут быть обжалованы в суд по месту досудебного производства.

Следственный судья в рамках досудебного производства уполномочен контролировать соблюдение прав и свобод человека, предусмотренного статьей п.2 ст.30 УПК Кыргызской Республики. Более того в соответствии со ст.132 УПК Кыргызской Республики, следственный судья проверяет законность и обоснованность постановлений, а равно иных решений и действий (бездействия) прокурора, следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания.

На основании изложенного просила обязать Генеральную прокуратуру Кыргызской Республики устранить допущенные нарушения и передать уголовное дело по подследственности в ГУВД г.Бишкек.

В судебном заседании адвокат Ч.Джакупбекова, поддержала доводы указанные в жалобе, также просила признать указанные действия Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики не законными и необоснованными и обязать устранить допущенные нарушения.

Адвокат Т.Тонгакунова в судебном заседании, поддержала доводы адвоката Ч.Джакупбековой, также представила дополнение к жалобе, указывая, что 30 января 2019 года старшим следователем следственного управления ГСБЭП при Правительстве Кыргызской Республики Сабировым А.Т. было вынесено уведомление о новом подозрении в рамках вышеуказанного уголовного дела в отношении Фищенко С.В. в части совершения преступления предусмотренного ч.2 ст.204 Уголовного кодекса Кыргызской Республики и в связи со вступлением в действие новой редакции Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики ст.204 Уголовного кодекса Кыргызской Республики расследуются органами внутренних дел (ч.1 ст.153 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики). В соответствии с п.4 ст.8 Закона Кыргызской Республики «О введении в действие Уголовного кодекса Кыргызской Республики, Кодекса Кыргызской Республики о проступках, Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики, Уголовно-исполнительного кодекса Кыргызской Республики, Закона Кыргызской Республики «Об основах амнистии и порядке ее применения» уголовные дела, которые на день вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса находятся в производстве органов следствия (в том числе приостановленные), остаются в их производстве. В случае изменения подследственности в соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом уголовные дела должны быть переданы по подследственности в течение одного месяца.

Однако в нарушение п.4 ст.8 Закона Кыргызской Республики «О введении в действие Уголовного кодекса Кыргызской Республики, Кодекса Кыргызской Республики о проступках, Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики, Уголовно-исполнительного кодекса Кыргызской Республики, Закона Кыргызской Республики «Об основах амнистии и порядке ее применения» и ст.153 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики старший следователь следственного управления ГСБЭП при Правительстве Кыргызской Республики Сабиров А.Т. не передал дело по подследственности в органы внутренних дел в течении одного месяца, в свою очередь Генеральная прокуратура Кыргызской Республики также в нарушение вышеуказанных норм отказала в удовлетворении ходатайства о передаче дела по подследственности. В связи с изложенным, просила признать действия Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики об отказе в удовлетворении ходатайства адвоката Ч.Джакупбековой о передаче уголовного дела № 288-16-0029 по обвинению С.Фищенко по подследственности в ГУВД г.Бишкек незаконными, необоснованными и обязать их устранить допущенные нарушения.

Прокурор управления Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики К.Байдылдаев, пояснил что в статье 132 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики, четко определено, что постановления, а равно иные решения и действия (бездействия) прокурора, следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания по уголовному делу либо делу о проступке могут быть обжалованы в суд по месту досудебного производства. Уголовное дело за №288-16-0029 в производстве Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики не принималось. Данное уголовное дело расследуется ГСБЭП при ПКР, который расположен на территории Первомайского района г.Бишкек. Согласно требованиям УПК КР Генеральной прокуратура Кыргызской Республики как надзорный орган принимает определенные решения.

В части доводов, изложенных в жалобе, пояснил, что данные доводы являются необоснованными так как данный закон возит в действие Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики, в котором четко определено, что уголовные дела, которые на день вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики, находятся в производстве органов следствия и в том числе приостановленные, остаются в их производстве. Кроме этого, в соответствии со статьей 33 ч.2 и 3 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики прокуратура, поручает, передает для расследования следователю или группе следователей уголовные дела и (или) дела о проступках в соответствии с подследственностью, в исключительных случаях - независимо от подследственности. Уголовное дело возбуждено в 2016 году, на протяжении трех лет уголовное дело расследован следственной службой МВД КР и главной следственной службой ГКНБ КР, ввиду того, что были факты волокиты данной уголовного дела, Генеральной прокуратурой Кыргызской Республики на основании статьи 34 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики (в старой редакции.)

Уголовное дело было передано для обеспечения объективности расследования в ГСБЭП при ПКР. После ведения нового УПК КР в соответствии со статьей 33 ч.2 и 3 УПК КР вновь поручено расследование в ГСБЭП при ПКР. В этой связи просил жалобу адвоката Ч.Джакупбековой оставить без рассмотрения либо передать судебный материал по месту досудебного производства, но так как в жалобе адвоката Ч.Джакупбековой указано, что следственным судьей Первомайского районного суда города Бишкек было вынесено постановление о прекращении производства по жалобе.

Помощник прокурора Октябрьского района г. Бишкек М.Акматаев просил жалобу оставить без удовлетворения, поскольку доводы Ч.Джакупбековой необоснованны и безосновательны, решение Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики об отказе передачи уголовного дела по подследственности в ГУВД г. Бишкек является законными, ст. 8 Закона Кыргызской Республики «О введении в действие Уголовного кодекса Кыргызской Республики, Кодекса Кыргызской Республики о проступках, Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики, Уголовно-исполнительного кодекса Кыргызской Республики, Закона Кыргызской Республики "Об основах амнистии и порядке ее применения", четко указывает, что уголовные дела, которые на день вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики находятся в производстве органов следствия в данном случае в производстве в ГСБЭП, остаются в их производстве. После ведения нового УПК КР данное уголовное дело находилось в производстве ГСБЭП при ПКР, соответственно уголовное дело остается в их производстве, согласно вышеуказанной норме. Да действительно ст.153 УПК КР относится в подведомственность органов МВД но уголовное дело возбуждено в 2016 году и расследование дело ГСБЭП при ПКР и в другие органы не передано и не подлежит передаче в ГУВД.

Рассмотрев жалобу, выслушав доводы сторон, изучив представленные следственному судье материалы, следственный судья приходит к следующему выводу.

Из содержания жалобы и копии письма Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики от 11 февраля 2019 года следует, что адвокат Ч.Джакупбекова обратилась в Генеральную прокуратуру Кыргызской Республики с ходатайством о передаче уголовного дела №288-16-0029 по подследственности в СС ГУВД г. Бишкек.

Указанным письмом Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики от 11 февраля 2019 года фактически было отказано в удовлетворении ходатайства, в связи с тем, что 05 ноября 2018 года указанное уголовное дело, возбужденное по признакам преступления, предусмотренного ст.166 ч.4 п.2 Уголовного кодекса Кыргызской Республики (в ред.1997г.) для дальнейшего расследования было направлено СУ ГСБЭП при Правительстве Кыргызской Республики. В соответствии с ч.4 ст.8 Закона Кыргызской Республики «О введении в действие Уголовного кодекса Кыргызской Республики, Кодекса Кыргызской Республики о проступках, Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики, Уголовно-исполнительного кодекса Кыргызской Республики, Закона Кыргызской Республики "Об основах амнистии и порядке ее применения" предусмотрено, что уголовные дела которые на день вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса находятся в производстве органов следствия (в том числе приостановленные), остаются в их производстве. В соответствии со ст.33 ч.2 п.3 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики расследование данного уголовного дела поручено органу следствия, в производстве которого оно находилось. В настоящее время оснований для передачи уголовного дела в другие следственные подразделения правоохранительных органов республики не имеются.

Следственным судьей было направлено требование в СУ ГСБЭП при Правительстве Кыргызской Республики о предоставлении уголовного дела №288-16-0029 для рассмотрения жалобы, однако следователь в суд не явился и уголовное дело также предоставлено не было.

Из письма Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики от 11 февраля 2019 года следует, что указанное уголовное дело было возбуждено по признакам преступления, предусмотренного ст.166 ч.4 п.2 Уголовного кодекса Кыргызской Республики (в ред. от 1 октября 1997г.).

В связи со вступлением с 1 января 2019 года Уголовного кодекса Кыргызской Республики (в ред. в ред. от 02 февраля 2017г.) преступления, предусмотренные ст.166 Уголовного кодекса Кыргызской Республики (в ред. от 1 октября 1997г.) квалифицируются по ст. 204 Уголовного кодекса Кыргызской Республики (в ред. от 02 февраля 2017г.).

Из представленной следственному судье копии Уведомления о новом подозрении от 30 января 2019 года, вынесенного старшим следователем следственного управления ГСБЭП при Правительстве Кыргызской Республики Сабировым А.Т. следует, что С.Фищенко был уведомлен о новом подозрении в рамках уголовного дела №288-16-0029 в части совершения преступления предусмотренного ст.39, ч.2 ст.43 и ч.3 ст.204 Уголовного кодекса Кыргызской Республики.

В соответствии с ч.1 ст.153 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики (в ред. от 02 февраля 2017г.) преступления, предусмотренные ст. 204 Уголовного кодекса Кыргызской Республики относятся к подследственности органов внутренних дел.

Действительно в соответствии с первым предложением ч 4 ст.8 Закона Кыргызской Республики «О введении в действие Уголовного кодекса Кыргызской Республики, Кодекса Кыргызской Республики о проступках, Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики, Уголовно-исполнительного кодекса Кыргызской Республики, Закона Кыргызской Республики «Об основах амнистии и порядке ее применения» уголовные дела, которые на день вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса находятся в производстве органов следствия (в том числе приостановленные), остаются в их производстве.

Однако, в соответствии со вторым предложением указанной же нормы - в случае изменения подсудственности в соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом уголовные дела должны быть переданы по подсудственности в течение одного месяца

Учитывая, что статья 8 Закона Кыргызской Республики «О введении в действие Уголовного кодекса Кыргызской Республики, Кодекса Кыргызской Республики о проступках, Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики, Уголовно-исполнительного кодекса Кыргызской Республики, Закона Кыргызской Республики «Об основах амнистии и порядке ее применения» не содержит каких-либо других норм, связанных с вопросами подсудственности и императивно предусматривает передачу уголовных дел по подсудственности в случае изменения в случае изменения подсудственности в соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом, следственный судья считает обоснованными доводы адвоката о том, что в соответствии с указанной нормой (то есть статьей 8 данного Закона) вышеназванное уголовное дело в связи с изменением подсудственности должно было быть передано по подсудственности, установленной ч 1 ст.153 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики (в ред. от 02 февраля 2017г.)

В части довода прокурора управления Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики К.Байдылдаева о том, что в соответствии со статьей 33 ч.2 п.3 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики прокуратура, поручает, передает для расследования следователю или группе следователей уголовные дела следует отметить, что согласно письму Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики от 11 февраля 2019 года указанное уголовное дело для дальнейшего расследования было направлено СУ ГСБЭП при Правительстве Кыргызской Республики 05 ноября 2018 года, то есть до вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики (в ред. от 02 февраля 2017г.), при этом Закон Кыргызской Республики «О введении в действие Уголовного кодекса Кыргызской Республики, Кодекса Кыргызской Республики о проступках, Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики, Уголовно-исполнительного кодекса Кыргызской Республики, Закона Кыргызской Республики «Об основах амнистии и порядке ее применения» регламентирует вопросы связанные с введением в действие Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики после 1 января 2019 года.

В части доводов прокурора управления Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики К.Байдылдаева о том, что уголовное дело расследуется ГСБЭП при Правительстве Кыргызской Республики, который расположен на территории Первомайского района г.Бишкек и жалоба должна рассматриваться на территории Первомайского района г.Бишкек следует отметить, что в представленных адвокатом материалах имеется постановление следственного судьи Первомайского районного суда г.Бишкек Боромбаева А.Э. от 19 февраля 2019 года о прекращении производства по жалобе в связи с необходимостью подачи жалобы в Октябрьский районный суд г.Бишкек. При этом в соответствии со статьей 267 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики споры о подсудности между судами не допускаются.

При изложенных обстоятельствах, доводы представителя Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики и участвующего прокурора приняты быть не могут.

На основании изложенного и руководствуясь статьями 31, 132, 262 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики, следственный судья

п о с т а н о в и л:

Жалобу адвоката Ч.Джакупбековой в защиту интересов С.Фищенко на незаконные действия прокуратуры удовлетворить.

Признать отказ Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики в удовлетворении ходатайства адвоката Ч.Джакупбековой о передаче уголовного дела №288-16-0029 по обвинению С.Фищенко по подсудственности - незаконным и обязать устранить допущенное нарушение.

Постановление может быть обжаловано в апелляционном порядке в Бишкекский городской суд.

Следственный судья

Копия верна

Судья

Джаналиев Б.Б.

Б.Джаналиев