

ПРАВОВАЯ РЕФОРМА В КАЗАХСТАНЕ

ИНФОРМАЦИОННО-АНАЛИТИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ

№ 4
(48) 2009



*Поздравляем с юбилеем
Айтмухамбетова
Тамаса Калмухамбетовича!*

Подписной индекс: 75658 ISSN 1562-3912

Подписной индекс: 75658

ПРАВОВАЯ РЕФОРМА В КАЗАХСТАНЕ

ИНФОРМАЦИОННО-АНАЛИТИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ

№4 (48) 2009

Собственник и издатель:
Общественный фонд
политико-правовых исследований
«Интерлигал» в
Казахстане

Издается с 1999 г.
Периодичность -
4 раза в год

Журнал включен
в перечень научных
изданий,
рекомендованных
ВАК Казахстана
для публикации
основных результатов
докторских
диссертаций (серия:
Юридические науки)
(Приказ ВАК № 74-3 Ж
от 20.02.2002 г.)

Главный редактор
Сергей Злотников

Редакционный совет:

А. Автономов
С. Алибеков
А. Ахпанов
М. Баймаханов
С. Бычкова
В. Воронов
Е. Жовтис
О. Кобабаев
В. Малиновский
К. Мами
Г. Мауленов
И. Межибовская
А. Мухтарова
Е. Нургалиева
Р. Подоприсга
Г. Сапаргалиев
М. Сулейменов
Г. Сулейменова
Г. Тленчиева
Б. Толеубекова
С. Ударцев

**Директор изда-
тельства, редактор**
Элина Силантьева

Корректор
Т. Борович

Дизайн обложки
Л. Бычко

Фото
С. Злотников

**Компьютерный
набор и верстка**
З. Анисимова

Республика Казахстан,
050008, г. Алматы,
ул. Байзакова 289, оф. 130
т./факс: (727) 329 19 74
E-mail: legal@topmail.kz,

Содержание

ВОПРОСЫ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Аюпова З.К.
Проблемы построения устойчивой правовой системы
в свете концепции правовой политики
Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года.....3

КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО

Манина Е.Н.
Современные проблемы систематизации
и ревизии законодательства.....6
Ешенкулова О.К.
Система гарантий прав местного самоуправления.....9
Сулейменова Н.О.
Взаимодействие органов государственного управления
и местного самоуправления.....12

УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ ДИСЦИПЛИНЫ

Аюбаев М.А.
Криминогенное значение конфликтов
и их влияние на оперативную обстановку в ИУ.....14
Мизанбаев А.Е.
Видовая специфика фактического состава
шантажа в уголовном правоприменении.....17
Абдрашев Р.М.
Причины и условия совершения преступлений
следователями и дознавателями
в организованных формах.....21
Сейпишева А.Ю.
Субъект прикосновенности к преступлению.....24
Ешназаров А.А.
Священнослужители вправе не давать показаний
против доверившихся им на исповеди.....29
Садыков А.Ж.
Право обвиняемого на квалифицированную
юридическую помощь адвоката.....32
Кан А.Г.
Дача показаний потерпевшим: право или обязанность?.....36
Елешов Т.
Аспекты борьбы с преступным насилием.....39
Борамбаев Е.С.
Профилактика истязаний.....45

РЕФОРМА СУДЕБНОЙ СИСТЕМЫ

Булеулиев Б.Т.
О совершенствовании процедуры формирования
коллегии присяжных заседателей.....50
Насыров Г.Х.
О проблемах судебного санкционирования ареста.....54
Кушкарин М.К.
Принцип непрерывности судебного разбирательства
и гарантии судебной защиты законных интересов и прав59

На первой стр. обложки фото доктора юридических наук, профессора
Айтмухамбетова Тамаса Калмухамбетовича

АБДРАШЕВ Р.М.,

*к.ю.н., старший научный сотрудник
лаборатории №6 НИИ Академии МВД РК,
майор полиции*

ПРИЧИНЫ И УСЛОВИЯ СОВЕРШЕНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ СЛЕДОВАТЕЛЯМИ И ДОЗНАВАТЕЛЯМИ В ОРГАНИЗОВАННЫХ ФОРМАХ

Причины и условия совершения преступлений, неблагоприятные условия формирования личности, роль конкретной жизненной ситуации в совершении преступления, обстоятельства, приведшие к преступному результату, мотивы преступного поведения, его механизм изучаются научной криминологией. В научной литературе причины уголовно-наказуемых действий все чаще стали увязываться с личностью преступника, что закономерно, поскольку без ее познания понять причины преступного поведения невозможно.

Воздействовать необходимо в первую очередь на то, что порождает, обуславливает совершение преступлений. Поэтому между этапом познания, оценки преступности и этапом организации борьбы с ней обязателен этап выявления детерминации и причинности преступности.

Для конструирования эффективной системы предупреждения преступлений необходимо изучение, как конкретной совокупности преступлений, так и конкретных процессов ее детерминации и причинности. Процесс детерминации преступности представляет собой сложное взаимодействие различных форм связей: не только причинных, но также функциональных, статистических связей состояния и иных.

Следует отметить, что причинность рассматривается как одна из форм универсального взаимодействия, как один из видов детерминации. Здесь раскрывается то, из чего произошло данное явление, как протекал процесс его зарождения, устанавливается факт связи между породившим и порожденным.

Область действия причин - это, прежде всего, стадии мотивации и принятия решения. Избрание же конкретных средств, выбор конкретного объек-

та преступного посягательства и ряд иных характеристик деяния, по мнению А.И. Долговой, определяются в значительной мере условиями (состояние охраны различных объектов, наличие криминальных навыков и т. п.) [1].

Исследование работ ученых-криминологов показывает, что практически в них отражены четыре подхода к пониманию причинности. Не вдаваясь глубоко в споры по поводу определения причин, разграничения понятий, используемых при оценке комплекса обстоятельств, факторов, условий, порождающих преступность и способствующих ей, и других вопросов, вызывающих полемику в научной среде, на наш взгляд, необходимо остановиться на основных характеристиках причинной связи между явлениями.

Понятие причин и условий преступности и отдельных преступлений основывается на философской теории детерминации и причинности, использует ее понятия, определения, инструментарий, установленные закономерности и особенности категорий "причина - следствие" [2].

Всеобщее универсальное взаимодействие - это совокупность различных взаимодействий парных вещей, явлений. При этом существуют: 1) взаимодействия внешнего и внутреннего, т.е. социальной среды и личности; 2) взаимодействие экономических, политических, социальных и духовных условий жизни людей или взаимодействие между собой различных характеристик этих людей (потребностей, интересов, ценностных ориентации, установок и т.д.), т.е. внутреннее взаимодействие.

Оценка одних явлений в качестве причин, а других в качестве условий весьма относительна. Одно и то же явление в одних взаимодействиях может играть роль причины, а в других - условия. Нельзя

назвать причиной преступления какое-то одно обстоятельство само по себе. Можно выделить обстоятельства, в которых люди статистически чаще, чем в других, совершают преступления, - криминогенные обстоятельства. Однако их оценка как таковых относительна.

Каким бы отрицательным ни был отдельно взятый фактор - ситуация или характеристика человека - это еще не может являться основанием для его оценки, как причины преступного поведения. Налицо только формальная возможность преступления, т.е. такая, которая с равной долей вероятности может произойти, а может и не произойти.

Причины и условия преступности многообразны и имеют различные уровни, виды и типы. В силу этого для более точного описания комплекса причин отдельного вида требуется определенная классификация. Некоторыми учеными-криминологами разработаны различные основания классификации причин и условий преступности. Так, разделение проводят по уровню действия, содержанию, природе, по близости к событию преступления, по источнику возникновения и т. д. [3].

Проанализируем причины и условия преступлений, совершаемых сотрудниками органов предварительного следствия и дознания, опираясь на принятые в криминологии классификации. По уровню действия (субординации) различаются причины и условия: а) преступности в целом; б) видов (категорий, групп) преступлений; в) отдельных преступлений. Необходимо отметить, что в нашем исследовании проводится анализ причин и условий второго уровня, т.е. видов (категорий, групп) преступлений, на основании изучения детерминант отдельных преступлений. Причем, перед настоящим исследованием стояла задача описания именно причин и условий, характерных для изучаемой группы преступлений, а не каждого конкретного преступления во всем их многообразии.

При анализе причин и условий, приведших следователей и дознавателей в системе органов внутренних дел к преступлениям, выявилось негативное воздействие самых различных экономических, социально-политических, социально-психологических, правовых, организационно-управленческих и иных факторов, действующих на уровне детерминант преступности в целом. Следователи и дознаватели в системе органов внутренних дел являются частью населения и в силу этого испытывают на себе воздействие тех же негативных обстоятельств, что и все граждане. Достаточно быстро стало ясно, что полиция, адвокатура, суды и прочая часть общества живут и действуют в рамках той же системы общественных отношений, испытывают на себе влияние тех же кризисных и конфликтных ситуаций, которые возникают в экономических отношениях, в социальной сфере, политике, то есть во всем том, что составляет суть противоречивого развития общества.

Неблагоприятная криминологическая ситуация, значительное возрастание интенсивности работы следователей и дознавателей, неадекватная сложности и напряженности уровень оплаты их труда обусловили высокую текучесть и, как следствие, качественный некомплект кадров (из следствия систематически уходят подготовленные специалисты). На их место приходят в основном молодые люди, многие из которых не имели высшего юридичес-

кого образования, специальной подготовки. Им приходится прогивостоять более профессиональным и организованным, чем ранее, преступникам, ориентированным на дискредитацию, подкуп или даже физическое устранение негодных сотрудников. Осталась и проблема недостаточного образовательного уровня, недостаточного опыта следственной работы.

Таким образом, качество правоохранительной деятельности и уровень ее криминализации зависят от обстоятельств как общего характера, влияющих на криминализацию населения в целом, так и специфических, возникающих и действующих непосредственно в сфере правоохранительной деятельности. Среди этих факторов выделяются особо значимые с криминологической точки зрения. К ним можно отнести, во-первых, колоссальную перегрузку системы органов предварительного следствия и дознания, работающих в условиях тотальной криминализации общества, во-вторых, неготовность системы к борьбе с качественно новой преступностью, свойственной периоду перехода государства к новой общественно-экономической формации.

Таким образом, общие причины преступлений следователей и дознавателей в системе органов внутренних дел и условия, способствующие их совершению, на наш взгляд, определяются:

- несовершенством законодательства, выражающимся как в отсутствии необходимой правовой базы, так и недостатками, пробелами в действующем законодательстве;
- кризисом в политике и экономике, вызвавшим дефицит бюджета, недостаточное финансирование;
- противоречиями и трудностями в социальной, духовной и других сферах общественной жизни;
- распространенностью правового нигилизма как среди общества в целом, так и среди части следователей и дознавателей в системе органов внутренних дел;
- ростом преступности, в том числе организованной, коррумпированной, и качественным изменением в связи с этим преступников.

Их наличие не зависит либо зависит в очень малой степени от действия руководителей и рядовых сотрудников органов предварительного следствия и дознания. Все эти факторы имеют универсальный характер, действуют в отношении всей преступности. Соответственно, для их нейтрализации предлагается комплексный подход к совершенствованию правовой основы государственной и общественной жизни - улучшение качества законов, развитие правосознания, повышение уровня правоприменительной деятельности, учет экономических факторов, влияющих на эффективность действия норм права.

Учеными-криминологами установлено, что причины, порождающие конкретные преступления, и условия, способствующие их совершению, следует определять, основываясь на сущности, содержании общих причин и условий преступности.

В конкретном преступлении причины, его порождающие, и способствующие этому условия оказывают свое совокупное влияние, влекущее за собой событие преступления, через личность и проявляются в ее действиях, поступках. Преступление есть осознанный, волевой акт определенного лица, результат его действий, поэтому, когда речь идет о

причинах и условиях этого уровня, то, как правило, говорят о механизме конкретного преступления или преступного поведения.

Оценка складывающейся ситуации связана с выделением трех основных групп проблем, отражающих особенности личности следователей и дознавателей в системе правоохранительных органов: 1) социально-демографические и физические особенности, в числе которых выделяются половозрастные характеристики, семейное положение, состояние здоровья и др.; 2) уровень образования и профессионализма; 3) нравственно-психологические характеристики. В настоящей диссертации не выделяется специальный раздел, посвященный характеристике этих элементов, поскольку в той или иной степени о них идет речь в других частях работы. Представляется целесообразным, хотя бы в общих чертах, дать краткую характеристику ситуации, в которой совершают преступления следователи и дознаватели.

В ходе исследования выявлено, что в данной группе преступлений имеют место ситуации, специально созданные для совершения противоправных деяний, либо создаваемые по вине преступника, но не преднамеренно (например, в результате употребления им спиртных напитков). Почти пятую часть всех преступлений следователи и дознаватели совершали вследствие случайного стечения обстоятельств. Около 13% ситуаций, в которых принимается и реализуется решение о совершении преступления, возникают в результате противоправных или аморальных действий других лиц, как правило, потерпевших. Нередко в этих случаях преступник был знаком с потерпевшим до совершения преступления. Данные изучения материалов служебных проверок и личных дел осужденных показывают, что в обстановке виктимного поведения потерпевших чаще совершаются преступления против личности.

Общие причины и причины конкретных преступлений обобщаются и определенным образом трансформируются применительно к следователям и дознавателям в системе органов внутренних дел и дополняются другими, специальными, представляющими собой проявление особенного.

Для системности описания применим используемую в криминологии классификацию криминогенных детерминант по их содержанию. Здесь выделяют следующие основные группы в зависимости от сферы действия: социально-экономические, политические, социально-психологические, воспитательные, организационно-управленческие и др.

Исследования детерминант правонарушений, в том числе и преступлений, совершаемых личным составом правоохранительных органов в целом и следователями и дознавателями в системе органов внутренних дел в частности, позволяют говорить о преобладающем влиянии социально-экономических и психологических факторов. Им мы и постараемся уделить наибольшее внимание.

По мнению опрошенных лиц, бывших следователей и дознавателей в системе правоохранительных органов, осужденных за преступления, наиболее значимыми являются факторы экономического и материально-бытового характера. Так, почти половина осужденных указала экономические факторы в качестве основных причин совершения ими преступлений. Почти 1/3 опрошенных, проходящих службу сейчас, указали в качестве основной при-

чины совершения преступлений следователями и дознавателями недостаточное финансирование, низкую заработную плату, задержки выплат. В графе "иное" зачастую встречаются ответы: "Невозможность обеспечить семье достойное существование, нищенство" и т.п. Такая же часть ответила, что в случае, если бы поступило предложение перейти на другую работу, то они выбрали бы более высокооплачиваемую деятельность. Третья часть осужденных, опрошенных в ходе исследования, отметила, что предотвратить совершение преступления могла бы (наряду с другими факторами) высокая заработная плата, хорошее социально-бытовое обеспечение следователей и дознавателей в системе правоохранительных органов.

Кроме общих недостатков экономического характера (задержки выплат, недостаточное финансирование) необходимо отметить недифференцированность, уравнильность оплаты труда в различных службах и регионах без учета оперативной обстановки, нагрузки и результатов работы каждого, недостаточный или даже низкий уровень материально-технического и социально-бытового обеспечения.

Плохие условия труда выражаются в нехватке форменного обмундирования, служебных помещений, средств связи, пишущих машинок, оргтехники, письменных принадлежностей, даже бумаги. Нерешенность социально-бытовых вопросов, в частности, плохие жилищные условия, нехватка садов и яслей, плохая организация отдыха и досуга, недостаточное обеспечение продуктами питания и предметами первой необходимости - все это в отдельности и в совокупности способствует совершению преступлений, их распространенности и высокой степени тяжести. В том числе о повышении влияния экономических факторов на изучаемую совокупность свидетельствует и рост корыстной преступности, основу которой составляют должностные преступления и преступления против собственности. По каждой из этих групп имелся в изучаемый период существенный рост.

Также при анализе влияния экономических факторов необходимо учитывать и еще одно обстоятельство. В современных условиях следователи и дознаватели в системе правоохранительных органов, подвергаются сильнейшему давлению со стороны криминальных структур с целью вербовки на свою сторону. В ход идет подкуп. Как показывает практика, далеко не все следователи и дознаватели в системе правоохранительных органов в силу различных причин (все та же недостаточная материальная обеспеченность, неустойчивость нравственных убеждений, корыстные побуждения) могут противостоять этому давлению. Соответственно растет число преступлений, связанных с наркотиками, злоупотреблением должностными полномочиями в интересах преступных группировок.

Литература

1. Долгова А.И. Преступность в России и проблемы борьбы с ней. - М., 2001.
2. Борьба с коррупцией на высоком уровне // Информационно - аналитический журнал № 2, 2006 "К обществу без коррупции".
3. Шихата И. Борьба с коррупцией требует от руководства страны высоких моральных стандартов // Чистые руки. - 1999. - № 2.