

г.Бишкек

от 10 февраля 1998 года

ИМЕНЕМ КОНСТИТУЦИИ КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ РЕШЕНИЕ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

по ходатайству гражданина Заяева Александра Александровича о признании неконституционной и несоответствующей статьям 14, 15, 16, 17, 18, 22, 46, 47, 58, 64, 79 и 87 Конституции Кыргызской Республики правоприменительной практики, установленной приговором Бишкекского городского суда от 27 марта 1996 года, определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Кыргызской Республики от 18 июня 1996 года и постановлением Президиума Верховного суда Кыргызской Республики от 17 октября 1996 года в отношении Зайева А.А., осужденного по статьям 17, 72 части 3 Уголовного кодекса Кыргызской Республики, а также постановлением Пленума Верховного суда Кыргызской Республики от 12 июля 1996 года "О судебной практике по делам о контрабанде".

Конституционный суд Кыргызской Республики в составе Председателя Баковой Ч.Т., заместителя председателя Суталинова А.А., судей: Дрыжака П.Н., Кененсариева А.С., Осмонова К.Э., Сатыбекова С.С., Тогойбаева Ж.Ж., Эсеналиева К.Э. и Эсенканова К.Э.,

с участием секретаря судебного заседания Тунгатарова Б.О., сторон: гражданина Зайева Александра Александровича, его представителя, адвоката Лужанского Владислава Григорьевича, действующего на основании доверенности, удостоверенной 6 января 1998 года нотариусом частной нотариальной конторы Айткуловой С.С., представителя Верховного суда Кыргызской Республики, судьи Жороева Курманбека Жороевича, действующего на основании доверенности от 28 января 1998 года, подписанной Председателем Верховного суда Кыргызской Республики, руководствуясь статьей 82 Конституции Кыргызской Республики, статьей 13 Закона "О Конституционном суде Кыргызской Республики" и статьей 11 Закона "О конституционном судопроизводстве Кыргызской Республики", рассмотрел в открытом судебном заседании ходатайство гражданина Зайева Александра Александровича о признании неконституционной и несоответствующей статьям 14, 15, 16, 17, 18, 22, 46, 47, 58, 64, 79 и 87 Конституции Кыргызской Республики правоприменительной практики, установленной приговором

Бишкекского городского суда от 27 марта 1996 года, определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Кыргызской Республики от 18 июня 1996 года и постановлением Президиума Верховного суда Кыргызской Республики от 17 октября 1996 года в отношении Заяева А.А., осужденного по статьям 17, 72 части 3 Уголовного кодекса Кыргызской Республики, а также постановлением Пленума Верховного суда Кыргызской Республики от 12 июля 1996 года "О судебной практике по делам о контрабанде".

Заслушав доклад заместителя Председателя Конституционного суда Кыргызской Республики Суталинова А.А., выступления гражданина Заяева А.А., его представителя, адвоката Лужанского В.Г., представителя Верховного суда Кыргызской Республики, судьи Жороева К.Ж. и исследовав материалы дела, Конституционный суд Кыргызской Республики установил:

В Конституционный суд Кыргызской Республики 9 октября 1997 года поступило ходатайство гражданина Заяева А.А. о признании неконституционной и несоответствующей статьям 14, 15, 16, 17, 18, 22, 46, 47, 58, 64, 79 и 87 Конституции Кыргызской Республики правоприменительной практики, установленной приговором Бишкекского городского суда от 27 марта 1996 года, определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Кыргызской Республики от 18 июня 1996 года и постановлением Президиума Верховного суда Кыргызской Республики от 17 октября 1996 года в отношении Заяева А.А., осужденного по статьям 17, 72 части 3 Уголовного кодекса Кыргызской Республики, а также постановлением Пленума Верховного суда Кыргызской Республики от 12 июля 1996 года "О судебной практике по делам о контрабанде".

В обоснование своих требований гражданин Зяев А.А. приводит следующие доводы, что он приговором Бишкекского городского суда от 27 марта 1996 года признан виновным и осужден по статьям 17, 72 части 3 Уголовного кодекса Кыргызской Республики за контрабанду с использованием подложных документов к семи годам лишения свободы с конфискацией имущества, определением от 18 июня 1996 года судебная коллегия по уголовным делам Верховного суда Кыргызской Республики этот приговор оставила без изменения, а его кассационную жалобу - без удовлетворения. Президиум Верховного суда Кыргызской Республики постановлением от 17 октября 1996 года изменил приговор и определение суда в отношении Зяева А.А., снизил срок наказания до 5 лет, приговор суда в остальной части оставив без изменения.

Суд признал его виновным и осудил за контрабанду с использованием подложных документов, то есть за деяние, непредусмотренное Уголовным кодексом Кыргызской Республики. Законодатель, устанавливая уголовную ответственность за контрабанду, в статье 72 Уголовного кодекса Кыргызской Республики указал лишь два квалифицирующих признака: перемещение товаров или иных ценностей через таможенную границу помимо таможенного контроля или с сокрытием от таможенного контроля. Осуждением за деяние, непредусмотренное Уголовным кодексом Кыргызской Республики, Заляев А.А. считает, что Бишкекский городской суд и Верховный суд Кыргызской Республики нарушили его конституционные права, гарантированные статьями 14, 15, 16, 17, 18, 22 и 38 Конституции Кыргызской Республики.

В целях закрепления сложившейся неконституционной правоприменительной практики в применении статьи 72 Уголовного кодекса Кыргызской Республики, Пленум Верховного суда Кыргызской Республики, постановлением от 12 июля 1996 года "О судебной практике по делам о контрабанде" под видом разъяснения ввел новый квалифицирующий признак в статью 72 Уголовного кодекса Кыргызской Республики - контрабанда с использованием подложных документов, тем самым, вышел за пределы прав и полномочий, предоставленных Верховному суду Кыргызской Республики статьей 64 Конституции Кыргызской Республики, которой он наделен лишь правом законодательной инициативы, а не самостоятельно принимать нормативные акты, устанавливающие уголовную ответственность.

В судебном заседании гражданин Заляев А.А. и его представитель, адвокат Лужанский В.Г., поддержав ходатайство, просили его удовлетворить. Представитель Верховного суда Кыргызской Республики, судья Жороев К.Ж., удовлетворение ходатайства находит невозможным.

Конституционный суд Кыргызской Республики, обсудив доводы сторон и исследовав материалы дела, считает ходатайство подлежащим удовлетворению по следующим основаниям.

Из представленных материалов видно, что Бишкекский городской суд, приговором от 27 марта 1996 года, признал гражданина Заляева А.А. виновным в преступлении, предусмотренном статьями 17, 72 части 3 Уголовного кодекса Кыргызской Республики - соучастии в контрабанде, выразившемся в незаконном перемещении товаров через таможенную границу Кыргызской Республики с сокрытием от таможенного контроля путем использования подложных документов и осудил к семи годам лишения свободы с

конфискацией имущества. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного суда Кыргызской Республики определением от 18 июня 1996 года оставила приговор суда без изменения, а жалобы Заяева А.А. и его защитника без удовлетворения.

Президиум Верховного суда Кыргызской Республики, постановлением от 17 октября 1996 года, снизив срок наказания Заяеву А.А. до 5 лет, приговор суда в остальной части оставил без изменения, жалобу защитника Заяева А.А. - без удовлетворения.

До принятия Президиумом Верховного суда Кыргызской Республики вышеназванного постановления в отношении Заяева А.А., Пленум Верховного суда Кыргызской Республики постановлением от 12 июля 1996 года "О судебной практике по делам о контрабанде" разъяснил судам, что под "сокрытием следует считать предъявление таможенному контролю в качестве оснований или условий для перемещения, указанных в статье 72 предметов, заведомо подложных (поддельных) документов, недействительных документов, документов, полученных незаконным путем, а также содержащих недостоверные сведения или относящихся к другим товарам. Сюда же входит использование фальсифицированных пломб, печатей, цифровой, буквенной или иной маркировки, идентификационных знаков, фотографий и др."

Материалами уголовного дела, истребованного из Бишкекского городского суда установлено, что Бишкекский городской суд, приговором от 27 марта 1996 года, признал гражданина Заяева А.А. виновным в совершении преступления, предусмотренного статьями 17, 72 части 3 Уголовного кодекса Кыргызской Республики, за соучастие в контрабанде, выразившееся в способствовании совершению группой лиц, организовавшихся для занятия контрабандой незаконного перемещения нерафинированной меди и лома тантала через таможенную границу Кыргызской Республики в республику Литва с сокрытием от таможенного контроля путем использования подложных документов.

Понятие контрабанды часть первая статьи 72 Уголовного кодекса Кыргызской Республики трактует следующим образом: "Контрабанда, то есть перемещение товаров и иных ценностей через таможенную границу помимо или с сокрытием от таможенного контроля, если оно совершено в крупных размерах". Часть вторая этой статьи устанавливает уголовную ответственность за: "Те же действия, совершенные должностным лицом с использованием своего служебного положения, либо лицом, ранее судимым за контрабанду, либо группой лиц, организовавшихся для занятий контрабандой". А Заяев А.А.

осужден по части третьей этой же статьи, предусматривающей уголовную ответственность за: "Контрабанду вооружения или боеприпасов, наркотиков, цветных металлов, произведений искусства или других предметов, экспорт или импорт которых запрещен специальным правовым актом".

Осуждая Заляева А.А. по части 3 статьи 72 через статью 17 Уголовного кодекса Кыргызской Республики, Бишкекский городской суд в приговоре от 27 марта 1996 года, вышел за пределы указанной диспозиции части 3 статьи 72 Уголовного кодекса Кыргызской Республики, которая не предусматривает использование подложных документов, как признак характеризующий контрабанду, совершенную при отягчающих обстоятельствах.

Следовательно, имело место осуждение Заляева А.А. по основаниям, непредусмотренным законом, а именно частью 3 статьи 72 Уголовного кодекса Кыргызской Республики, тем самым, Бишкекский городской суд своим приговором от 27 марта 1996 года допустил нарушение конституционного принципа, предусмотренного пунктом 4 статьи 79 Конституции Кыргызской Республики, обязывающего судью подчиняться только Конституции и закону.

В свою очередь, указанный конституционный принцип проигнорировали судебная коллегия по уголовным делам Верховного суда Кыргызской Республики определением от 18 июня 1996 года и Президиум Верховного суда Кыргызской Республики постановлением от 17 октября 1996 года, поддержав выводы Бишкекского городского суда о виновности Заляева А.А. в совершении преступления, предусмотренного статьями 17, 72 части 3 Уголовного кодекса Кыргызской Республики и оставив без удовлетворения жалобы Заляева А.А. и его защиты о прекращении производства по уголовному делу за отсутствием в его действиях состава контрабанды.

А Пленум Верховного суда Кыргызской Республики в пункте втором постановления от 12 июля 1996 года "О судебной практике по делам о контрабанде" разъяснил судам, что под "сокрытием следует считать предъявление таможенному контролю в качестве оснований или условий для перемещения, указанных в статье 72 предметов, заведомо подложных (поддельных) документов, недействительных документов, полученных незаконным путем, а также содержащих недостоверные сведения или относящихся к другим товарам". Этим, он фактически ввел непредусмотренный законом квалифицирующий признак контрабанды, вторгшись в сферу полномочий законодательной ветви власти, хотя пункт первый статьи 79 Конституции Кыргызской Республики на суды в Кыргызской Республике

возлагает полномочия по отправлению правосудия. Тем самым, допущено нарушение и принципа разделения государственной власти, предусмотренного пунктом 2 статьи 7 Конституции Кыргызской Республики, согласно которому Верховный суд Кыргызской Республики и суды системы правосудия представляют и осуществляют государственную власть в пределах полномочий, установленных Конституцией.

Несмотря на очевидность выхода за пределы действовавшего Уголовного кодекса Кыргызской Республики обвинения, предъявленного следствием Заляеву А.А. и нарушение его прав о равенстве всех в Кыргызской Республике перед законом и судом, гарантированных статьей 15 Конституции Кыргызской Республики, Бишкекский городской суд и Верховный суд Кыргызской Республики не приняли мер к пресечению нарушения этих прав и восстановлению нарушенного положения. При этом допустили нарушение требований статьи 38 Конституции Кыргызской Республики, гарантирующей судебную защиту всех прав и свобод граждан, закрепленных Конституцией и законами.

При указанных обстоятельствах Конституционный суд Кыргызской Республики считает неконституционной и несоответствующей пункту 2 статьи 7, статье 38, пунктам 1 и 4 статьи 79 Конституции Кыргызской Республики правоприменительную практику, установленную приговором Бишкекского городского суда от 27 марта 1996 года, определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Кыргызской Республики от 18 июня 1996 года и постановлением Президиума Верховного суда Кыргызской Республики от 17 октября 1996 года в отношении Заляева А.А., осужденного по статьям 17, 72 части 3 Уголовного кодекса Кыргызской Республики, а также пунктом 2 постановления Пленума Верховного суда Кыргызской Республики от 12 июля 1996 года "О судебной практике по делам о контрабанде".

На основании изложенного и руководствуясь подпунктом 8 пункта 3 статьи 82 Конституции Кыргызской Республики, статьями 13 и 14 Закона "О Конституционном суде Кыргызской Республики", статьями 10, 11, 13, 14, 24, 25, 29 и 30 Закона "О конституционном судопроизводстве Кыргызской Республики", Конституционный суд Кыргызской Республики решил:

1. Признать неконституционной и несоответствующей пункту 2 статьи 7, статье 38, пунктам 1 и 4 статьи 79 Конституции Кыргызской Республики правоприменительную практику, установленную приговором Бишкекского городского суда от 27 марта 1996 года, определением судебной коллегии по

уголовным делам Верховного суда Кыргызской Республики от 18 июня 1996 года и постановлением Президиума Верховного суда Кыргызской Республики от 17 октября 1996 года в отношении Заяева Александра Александровича, осужденного по статьям 17, 72 части 3 Уголовного кодекса Кыргызской Республики, а также пунктом 2 постановления Пленума Верховного суда Кыргызской Республики от 12 июля 1996 года "О судебной практике по делам о контрабанде".

Удовлетворить ходатайство гражданина Зайева Александра Александровича.

2. Не подлежат исполнению:

приговор Бишкекского городского суда от 27 марта 1996 года в отношении Зайева Александра Александровича в части признания его виновным по статьям 17, 72 части 3 Уголовного кодекса Кыргызской Республики и осуждения к семи годам лишения свободы с конфискацией имущества,

определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Кыргызской Республики от 18 июня 1996 года об оставлении без изменения приговора судебной коллегии по уголовным делам Бишкекского городского суда от 27 марта 1996 года в отношении Зайева Александра Александровича,

постановление Президиума Верховного суда Кыргызской Республики от 17 октября 1996 года об изменении приговора судебной коллегии по уголовным делам Бишкекского городского суда от 27 марта 1996 года, определения судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Кыргызской Республики от 18 июня 1996 года в отношении Зайева Александра Александровича, в части наказания и снижения ему срока наказания до 5 лет, частичном удовлетворении жалобы адвоката и оставлении остальной части приговора без изменения,

пункт второй постановления Пленума Верховного Суда Кыргызской Республики от 12 июля 1996 года "О судебной практике по делам о контрабанде".

3. Решение окончательное, обжалованию не подлежит. Обязательно к исполнению всеми государственными органами, должностными лицами и гражданами.

4. Решение опубликовать в Ведомостях Жогорку Кенеша Кыргызской Республики, газетах: "Кыргыз Туусу", "Слово Кыргызстана", "Эркин Тоо" и "Наша газета".

Председатель Конституционного суда
Кыргызской Республики Ч.Баева

Секретарь Конституционного суда
Кыргызской Республики А.Кененсариев