

г.Бишкек

от 2 декабря 1996 года

ИМЕНЕМ КОНСТИТУЦИИ КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ РЕШЕНИЕ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

Конституционный суд Кыргызской Республики в составе председательствующей Баековой 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 Казакбаева Б.М., переводчика Акматалиевой Р.М.,

сторон: Генерального прокурора Кыргызской Республики Шаршеналиева Асанбека и его представителя Алымова Эмиля, действующего на основании его доверенности N 11-7 от 9 октября 1996 года, Байженовой Гали и ее адвоката Сыдыкова Чынтургана, действующего на основании ордера-поручения N 2071 от 14 ноября 1996 года,

руководствуясь статьей 11 Закона Кыргызской Республики "О конституционном судопроизводстве Кыргызской Республики", рассмотрел в открытом судебном заседании представление исполняющего обязанности Генерального прокурора Кыргызской Республики о даче согласия на привлечение к уголовной ответственности заместителя председателя Ошского городского суда Байженовой Гали.

Заслушав доклад судьи Эсеналиева К.Э., объяснения: Генерального прокурора Шаршеналиева А.Ш., его представителя Алымова Э.Б., Байженовой Гали и ее адвоката Сыдыкова Ч., исследовав собранные материалы, Конституционный суд Кыргызской Республики установил:

9 сентября 1996 года исполняющий обязанности Генерального прокурора Бопоев Н. обратился в Конституционный суд Кыргызской Республики с представлением о даче согласия на привлечение к уголовной ответственности заместителя председателя Ошского городского суда Байженовой Гали. В котором указано, что 4 августа 1995 года Байженова Г. была задержана сотрудниками отдела по борьбе с экономическими преступлениями управления внутренних дел Ошской области в своем рабочем кабинете после получения путем вымогательства от Моминовой Мавлюды взятки в сумме 1800 сомов за помощь, которую обещала оказать при рассмотрении уголовного дела в

отношении ее сына Шербаева Санжара, привлеченного по статье 102 части первой УК Кыргызской Республики, было возбуждено уголовное дело и предварительным следствием вина Байженовой была полностью подтверждена, просит дать согласие на привлечение ее к уголовной ответственности.

В судебном заседании Генеральный прокурор Шаршеналиев А. и его представитель Алымов Э.Б., поддержав это представление, считают, что собранные по делу материалы дают полное основание для предъявления Байженовой Г. обвинения в получении взятки и просят дать согласие на привлечение ее к уголовной ответственности.

Байженова Г. и ее адвокат Сыдыков Ч. считают, что уголовное дело было специально организовано, Байженова Г. никакой взятки не получала, во время следствия по возбужденному уголовному делу были допущены нарушения закона, ее вина не доказана, поэтому просят не давать согласия на привлечение ее к уголовной ответственности.

Конституционный суд Кыргызской Республики, ознакомившись с материалами уголовного дела установил, что данное дело было возбуждено 4 августа 1995 года Генеральным прокурором Кыргызской Республики и предварительное следствие было поручено следственному отделу следственного управления Министерства внутренних дел Кыргызской Республики по Ошской и Джалал-Абадской областям. Из материалов уголовного дела видно, что следствие длится более года. С начала предварительного следствия были проведены нижеследующие следственные действия:

4 августа 1995 года было принято заявление от Моминовой Мавлюды Раимжановны с просьбой принять меры к заместителю председателя Ошского городского суда Байженовой Г., вымогающей деньги за помощь, которую она обещает при рассмотрении уголовного дела в отношении ее сына Шербаева Санжара, ранее переданную сумму 900 сомов, считает недостаточной, требуя еще 2000 сомов.

После передачи денег в рабочем кабинете Байженовой Г. в присутствии понятых были обнаружены и изъяты, как вещественное доказательство, обработанные специальным веществом деньги в сумме 1800 сомов, о чем был составлен протокол, эти действия были сняты на видеокассету.

5, 6, 7 августа Байженова Г. содержалась под стражей в качестве подозреваемой. Об этом было сообщено Ошскому областному прокурору. 7 августа 1995 года прокурор Ошской области освободил Байженову Г. из-под

стражи. 5 августа Байженова была признана подозреваемой и в присутствии защитника ей были разъяснены ее права. В тот же день прокурор Ошской области Мукашев дал санкцию для проведения обыска квартиры Байженовой и ее рабочего кабинета. По делу была назначена и проведена судебно-химическая экспертиза. Кроме этого проведена трасологическая экспертиза.

Байженова была неоднократно допрошена в качестве подозреваемой, проведены очные ставки с Моминовой и свидетелями, а также были проведены следственные действия по воспроизведению события и обстоятельств дела.

Конституционный суд Кыргызской Республики, исследовав материалы, собранные при рассмотрении представления, считает возможным лишить права иммунитета, предусмотренного пунктом 4 статьи 79 Конституции Кыргызской Республики заместителя председателя Ошского городского суда Байженову Г. и удовлетворить представление Генерального прокурора Кыргызской Республики о даче согласия на привлечение ее к уголовной ответственности.

Согласно статьи 78 Конституции Кыргызской Республики Прокуратура Кыргызской Республики обязана осуществлять надзор за точным и единообразным исполнением законодательных актов в пределах своей компетенции. Не выполнив данное требование Конституции, Генеральный прокурор Кыргызской Республики с момента возбуждения дела, грубо нарушив требование закона, самоустранился от осуществления надзора за следствием и создал условия тому, что были допущены нижеследующие нарушения закона.

А именно, в нарушение требований статьи 115 УПК Кыргызской Республики, Генеральный прокурор возбуждив уголовное дело не принял его к своему производству, а поручил проведение следствия сотрудникам органов внутренних дел. В судебном заседании Генеральный прокурор Шаршеналиев А. показал, что во время возбуждения дела не знал, что Байженова временно содержится под стражей, об этом не спрашивал и не интересовался. Прокурор Ошской области Мукашев на информацию сотрудников милиции от 5 августа 1995 года о том, что Байженова взята под стражу, не реагируя, освободил ее из-под стражи лишь вечером 7 августа 1995 года, только тогда, когда ее привели к нему для решения вопроса об избрании меры пресечения. Следовательно, была нарушена, предусмотренная статьей 79 Конституции Кыргызской Республики, неприкосновенность судьи.

Кроме этого, как видно из показаний Байженовой Г. в судебном заседании и материалов уголовного дела, в качестве подозреваемой она была допрошена без участия адвоката, на ее требования о предоставлении адвоката, ответили:

"Ты судья, адвокат тебе не нужен" и продолжили следственные действия с нарушением требований статей 20, 110 УПК Кыргызской Республики.

В нарушение требований статьи 124 УПК Кыргызской Республики о том, что предварительное следствие по уголовным делам должно быть закончено не позднее чем в двухмесячный срок, следствие по данному делу длилось более одного года. В этот период срок следствия был продлен лишь только на четыре месяца. Последнее следственное действие было проведено 9 февраля 1996 года. В тот же день производство по делу было необоснованно приостановлено со ссылкой на болезнь Байженовой Г. По данным медиков, представленным Байженовой в судебном заседании, в тот период она вообще не болела.

Указанные обстоятельства остались вне надзора Генерального прокурора. Они оставлены без внимания и при поступлении дела в марте 1996 года на рассмотрение Генерального прокурора, более того, дело со ссылкой на то, что его следовало направить к нему через Ошского областного прокурора, возвращено органам внутренних дел и с того момента находится без движения.

Указанные нарушения требований закона хотя и не могут служить основанием для отказа в даче согласия на привлечение к уголовной ответственности Байженовой, имеют существенное значение при решении вопроса о ее виновности или невиновности, поэтому подлежат устранению органами в чью компетенцию входит решение этого вопроса, имея в виду, что в соответствии со статьей 89 Конституции Кыргызской Республики, доказательства, полученные с нарушением закона признаются несуществующими, ссылка на них в суде не допускается.

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

1. Представление Генерального прокурора Кыргызской Республики о даче согласия на привлечение к уголовной ответственности заместителя председателя Ошского городского суда Байженовой Гали удовлетворить.

2. Обязать Генерального прокурора Кыргызской Республики устранить указанные в решении нарушения закона.

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

4. Решение опубликовать в газетах: "Слово Кыргызстана", "Эркин Тоо",

"Наша газета", "Кыргыз Туусу".

Председатель Конституционного суда
Кыргызской Республики Ч.Баекова

Секретарь Конституционного суда
Кыргызской Республики А.Кененсариев