

А.Д. Рахметулин\*

Верховный Суд Республики Казахстан, Астана, Казахстан  
(E-mail: a.rakhmetulin@gmail.com)  
ORCID ID 0009-0002-2696-3190

## Конституционализация уголовного судопроизводства: понятие и содержание

Теоретическая и практическая значимость темы конституционализации уголовного судопроизводства предопределяется все возрастающим влиянием и действием конституционных идей, принципов и ценностей в правовом регулировании общественных отношений, касающихся законодательства, а также досудебной и судебной стадий уголовного процесса. В первую очередь, конституционные ценности должны обеспечиваться в сфере законотворческой деятельности, чтобы исключались и, в крайнем случае, сокращались случаи, когда нормы и положения уголовно-процессуального законодательства признаются не соответствующими Конституции Республики Казахстан. Кроме того, необходимы действенные меры по восприятию всеми субъектами применения норм уголовно-процессуального законодательства провозглашенных Конституцией РК ценностей и приоритетов, что приводит к адекватной оценке того факта, что высшими ценностями Республики Казахстан являются человек, его жизнь, права и свободы. В этом аспекте важным направлением в изучении феномена конституционализации является научное осмысление вопроса о том, что представляет собой конституционализация уголовного судопроизводства, каково ее соотношение с конституционализацией всей правовой системы, как эти вопросы рассматриваются научным сообществом, какие меры принимаются различными субъектами по обеспечению конституционализации уголовно-процессуального законодательства. Автором проанализированы данные вопросы с учетом того, что научных разработок в Казахстане по указанной проблематике очень мало, а понятие конституционализации исследуется в рамках определения других терминов и категорий: конституционализма, конституционного правопорядка и верховенства права. Кроме того, он рассмотрел понятие конституционализации уголовного судопроизводства через содержание деятельности различных субъектов конституционализации.

*Ключевые слова:* Конституция, конституционализация уголовного судопроизводства, уголовный процесс, субъекты конституционализации, уголовно-процессуальное законодательство.

### Введение

Реализация Конституции Республики Казахстан представляет собой многогранный и многофункциональный процесс претворения ее норм, принципов и ценностей в правомерное поведение участников правоотношений, который обеспечивает действие конституционных норм. В свою очередь, о действии Конституции можно говорить тогда, когда осуществляется полное воздействие конституционных норм на общественные отношения в различном его аспекте, включая информационное, ценностно-мотивационное и регламентирующее воздействие Конституции на государственную и общественную жизнь [1; 59].

Какое значение имеет в этом процессе реализации и действия Конституции понятие конституционализации, которое начало употребляться в юридической науке постсоветского пространства относительно недавно?

Некоторые авторы считают явление, фиксирующее воплощение опыта реализации Конституции в юридическую практику, конституционализацией [2; 106].

Представители научного сообщества дальнего зарубежья рассматривают конституционализацию права и, в частности, уголовно-правового и уголовно-процессуального регулирования как усиление контроля Конституции над уголовными делами в результате обогащения конституционных принципов и диверсификации проверок конституционности. Все органы, контролирующие, разрабатывающие и применяющие нормы уголовного права и процесса, посредством обмена своими компетенциями и обмена своими доктринами, вносят свой вклад в развитие уголовно-процессуального законодательства, соответствующего Конституции. Кроме того, хотя конституционализация является частью продвижения Конституции, она, прежде всего, служит «узакониванию» самих уголовных дел [3].

\* Автор-корреспондент. E-mail: a.rakhmetulin@gmail.com

Рассмотрение только нескольких работ по вопросам конституционализации права вызывает много вопросов относительно понятия, содержания и функций конституционализации как в масштабе всей правовой системы, так и при исследовании ее важного направления — конституционализации уголовного судопроизводства, которое фактически является синонимом понятия «уголовный процесс», обозначающего всю совокупность уголовно-процессуальной деятельности. Происхождение и значение слова «судопроизводство» в данном случае не означает, что оно относится лишь к судебной стадии уголовного процесса, поскольку этот термин подразумевает все его стадии, включая досудебное производство [4; 34].

Эта доктрина закреплена и в Уголовно-процессуальном кодексе РК, статья 1 которого, устанавливая систему уголовно-процессуального законодательства, указывает на совокупность источников права, определяющих порядок уголовного судопроизводства [5].

#### *Методы и материалы*

В ходе анализа рассматриваемой темы автор использует формально-логический, системно-аналитический и сравнительно-правовой методы исследования.

Формально-логический метод применен в процессе осуществления методологических операций по проведению классификации и систематизации вопросов конституционализации правовой системы, по исследованию внутренней структуры конституционализации, ее элементов и подсистем, а также по определению содержания и функций конституционализации уголовного судопроизводства.

Системно-аналитический метод способствовал выявлению ряда правовых явлений, которые органически связаны с процессом конституционализации: действием, реализацией и применением Конституции. Метод также использован для описания связи конституционализации уголовного судопроизводства с другими правовыми явлениями, опосредованными характером общественных отношений.

#### *Результаты и обсуждение*

Прежде чем раскрыть понятие конституционализации уголовного судопроизводства, следует вкратце остановиться на истоках идеи конституционализации права в целом, чтобы понять системные связи общего, частного и единичного в этом правовом явлении.

Термин «конституционализация» начал использоваться впервые в начале XIX века. Этот факт первого упоминания конституционализации отражен в Толковом словаре США, в котором отмечено, что это понятие раскрывается в смысле обеспечения действия Конституции, то есть как процесс по организации чего-либо в соответствии с конституционными ценностями [6].

К сожалению, до конца XX века теория конституционализации не исследовалась глубоко и не получила распространения в научном сообществе. Только в конце XX–начале XXI века исследователи начали обращать серьезное внимание на феномен конституционализации правовых явлений. Так, французский исследователь Л. Фаваре отмечал, что конституционное право постепенно «окрашивает» все отрасли французского права, под окраской подразумевая то, что Конституция начинает понижать всю систему правовых предписаний, чего не было раньше [7].

А. Видаль-Наке под конституционализацией рассматривает те конституционные идеи и принципы, которые могут быть применены в той или иной отрасли права, несмотря на то, что в Конституции трудно найти реальные и точные материальные нормы, регулирующие семейное право или право общественного достоинства [8].

Некоторые исследователи обращали внимание на то, что главным в определении понятия конституционализации является необходимость его дифференциации от таких аналогичных терминов, как конституционализм или конституционный правопорядок. Следовательно, усилия исследователей должны быть сосредоточены на устранении путаницы, возникающей вокруг термина «конституционализация» [9].

Этим же вопросом задается и Г. Браун, подчеркивая, что восприятие понятия конституционализации затруднено, поскольку имеется много дефиниций, которые передают отдельные признаки и свойства этого правового явления, однако нет интегрирующего его главные характеристики определения [10; 211].

Так, например, Т. Кляйнлейн видит в конституционализации процесс изменения идентичности и нормативно-правового самоограничения государства или иного субъекта международного права [11].

А исследователь М. Да Силва понимает под конституционализацией процесс определения иерархии нормативных правовых актов, который связывает все правовые предписания в единую систему, тем самым утверждая конституционный порядок [12; 142].

В российской юридической науке некоторые исследователи определение понятия конституционализации связывают именно с деятельностью органа конституционного контроля, обеспечивающего правовую охрану Конституции [13; 93]. Наиболее широкая трактовка конституционализации обнаруживается в определении, где она рассматривается как процесс проникновения конституционных идей во все явления государственной жизни, имеющие правовой характер [14; 194].

В Республике Казахстан вопросы конституционализации исследовались лишь фрагментарно, и данное понятие объяснялось во взаимосвязи с другим понятием, правовым порядком, а проникновение в него норм и принципов Конституции рассматривалось как процесс его конституционализации [15].

Полагаем, что конституционализация, безусловно, является длящимся процессом по сравнению с конституционализмом и конституционным порядком, которые выражают статику, факт и степень внедрения конституционных идей в правовую действительность. Конституционализация же обеспечивает движение и модернизацию всей правовой системы, ее изменение, дополнение и конкретизацию в соответствии со смыслом, буквой и духом конституционных норм.

Объектом конституционализации выступают части и элементы правовой системы, одной из которых является система уголовного судопроизводства, сама имеющая непростую структуру.

Элементы уголовного судопроизводства наделены своими особенностями, влияющими на содержание и характер процесса конституционализации, что усложняет данный процесс. Действительно, конституционализация охватывает весь процесс уголовного судопроизводства, в котором задействованы и законодатель, и судебные, и иные правоприменительные органы, и орган конституционного контроля, и правозащитные общественные организации, и субъекты, обеспечивающие всех конституционной доктриной: ученые, эксперты, научные учреждения и исследовательские институты.

Во-первых, проявление конституционализации уголовного судопроизводства мы видим в самой Конституции, поскольку права и свободы человека и гражданина, если они вовлекаются в уголовное судопроизводство, отражены в конституционных нормах.

Такой подход отражения в Конституции значимых прав и свобод, а также их защита, объясняется тем, что в современных условиях следует уровень обеспечения соответствующих прав возвести в ранг Конституции, учитывая уязвимость и хрупкость общечеловеческих ценностей перед лицом возможного их нарушения и попрания [2; 106].

В этой связи Конституция РК содержит нормы уголовно-процессуального характера, когда устанавливает право каждого на личную свободу (п.1 ст.16 Конституции РК); условия ареста и содержания под стражей, которые возможны только с санкции суда (п.2 ст. 16 Конституции РК); право задержанных, арестованных на адвокатскую помощь (п.3 ст.16 Конституции РК) и т.д.

Во-вторых, конституционализация касается системы правовых норм, регулирующих уголовно-процессуальные отношения, то есть она обеспечивает внедрение в уголовно-процессуальное законодательство идей, принципов, норм и положений Конституции РК. Здесь Конституция РК выступает в роли главного источника конституционализации норм уголовного судопроизводства. Вместе с тем Конституция не ограничивает использование в качестве источника только ее норм и положений, а предполагает возможность действия в РК фундаментальных основ международно-правового регулирования, поскольку допустимость применения и использования норм международного права установлено смыслом конституционных положений, определяющих приоритет международных правовых предписаний в случаях, предусмотренных самой Конституцией РК.

Кроме того, Конституция сама обладает необходимым и прогрессивным международно-правовым сегментом в своем содержании [16; 34]. Следовательно, процесс приведения уголовно-процессуального законодательства в соответствие с международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан, также подпадает под понятие конституционализации уголовного судопроизводства. Так, еще в 1996 году в опубликованной Концепции проекта Уголовно-процессуального кодекса 1997 года (утратил силу) подчеркивалось, что источниками уголовно-процессуального права признаются конституционные нормы, общепризнанные нормы и принципы международного права, международные договоры с участием Республики Казахстан и др. [17].

В данном контексте понятия источник уголовно-процессуального права и источник конституционализации уголовного-процессуального права, на наш взгляд, равнозначны.

Процесс конституционализации уголовно-процессуального законодательства идет непрерывно с учетом того, что этот массив включает в себя, помимо Уголовно-процессуального кодекса РК 2014 года (далее — УПК РК) [5], ряд других законов и иных нормативных правовых актов, в которых содержатся правовые предписания, имеющие прямое или опосредствованное отношение к порядку производства по уголовным делам. К ним относятся Конституционные законы Республики Казахстан, регламентирующие деятельность судебной власти [18] и органов прокуратуры [19], Законы Республики Казахстан, регулирующие систему правоохранительной службы [20] и адвокатскую деятельность [21], Приказ Генерального прокурора Республики Казахстан о регламентации процедуры приема информации об уголовных правонарушениях [22] и другие нормативные правовые акты.

Одним из самых главных субъектов, который является инициатором, является Президент РК. Так, принимая Указ по совершенствованию механизма защиты права человека [23], Президент РК постановил утвердить в данной сфере План первоочередных мер [24], в котором в течение 2022 года предусматривалось внесение в УПК РК и уголовно-исполнительное законодательство изменений, устанавливающих предоставление отсрочки отбывания наказания при тяжелом заболевании осужденного, обеспечение видеозаписи допросов и судебных заседаний, а также предписывающих возможность компетентным органам в случае тяжелой болезни осужденного незамедлительно исполнить Постановление суда об освобождении или замене наказания его более мягким видом и другие задачи.

Указанные меры являются ярким примером правовой политики государства по конституционализации уголовного судопроизводства и полностью корреспондируют нормам Конституции, выраженным в ряде ее статей, которые имеют смысл и дух, соответствующие идеям законности (ст. 14), справедливости (п. 2 ст. 13) и гуманизма (п. 2 ст. 12).

Парламент как один из главных субъектов конституционализации осуществляет постоянную работу в этом направлении в сфере уголовного судопроизводства, принимая законы, вносящие изменения и дополнения в уголовно-процессуальное законодательство. Так, Закон Республики Казахстан от 5 ноября 2022 года [25], Закон Республики Казахстан от 17 марта 2023 года [26], Закон РК от 27 марта 2023 года [27] внесли ряд изменений и дополнений в нормы УПК РК и Закон РК, регулирующий отношения в сфере оперативно-розыскной деятельности [28].

Принятие законов было связано с приведением в соответствие норм уголовно-процессуального законодательства с изменениями и дополнениями в Конституцию РК в свет конституционных реформ, проведенных на основе Республиканского референдума от 5 июня 2022 года [29] и принятия Парламентом Закона РК от 17 сентября 2022 года [30].

В-третьих, самым действенным методом конституционализации уголовно-процессуального законодательства, по сути, должна являться деятельность органа конституционного контроля — до 31 декабря 2022 года Конституционного совета РК, а с 1 января 2023 года — Конституционного суда РК (далее — КС РК), который может объявить любой нормативный правовой акт или его отдельные положения не соответствующими Конституции.

Конституционный суд РК проводит в этом направлении работу в целом эффективно. Вместе с тем есть и критические замечания в адрес его решений. Так, профессор Г. Сулейменова отмечает, что в одном из нормативных постановлений Конституционный суд РК постановил признать соответствующими Конституции Республики Казахстан положения пунктов 1), 2) и 3) части второй статьи 146 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, то есть оспариваемые заявителем нормы, согласно правовой позиции Конституционный суд РК, соответствуют Конституции. Но, признав конституционность указанных норм, Конституционный суд РК также постановил (п. 2): «Правительству Республики Казахстан не позднее шести месяцев после опубликования настоящего нормативного Постановления внести в Мажилис Парламента Республики Казахстан проект закона, направленный на приведение Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан в соответствие с правовыми позициями Конституционного суда Республики Казахстан, изложенными в данном нормативном постановлении» [31].

Эта же мысль прослеживается и в работе Т.Е. Сарсенбаева, который подчеркивает, что в решении КС РК не указано, какие конкретно нормы (разделы, главы или статьи, части, пункты) УПК должны быть приведены в соответствие с правовыми позициями Конституционного суда. Какие конкретно пробелы и противоречия Конституционный суд обнаружил в УПК при рассмотрении обращения? Об этом нормативное постановление умалчивает. Изложенное нормативное Постановление Конституционный суд РК страдает правовой неопределенностью и не в полной мере соответствует требованиям Конституционного закона «О Конституционном суде» [32].

В юридической литературе стран ближнего зарубежья в связи с такими ситуациями указывалось, что решения органа конституционного контроля по вопросам уголовного судопроизводства могут оказывать и негативное воздействие на систему уголовно-процессуального законодательства ввиду наличия противоречивых правовых позиций относительно содержания законодательства и правоприменительной практики [33; 41]

В этой связи полагаем, что решения Конституционного суда, как действенного органа по конституционализации всего национального законодательства, должны быть «на вершине юридического мастерства, соединять в едином фокусе и уточненные юридические знания, и правовую культуру и юридическое искусство» [34; 394].

Следующий путь конституционализации уголовного процессуального законодательства — это система правоприменительной деятельности, в процессе которой субъекты применения норм уголовного процессуального законодательства обеспечивают состояние законности и правопорядка, приводящих в конечном результате к установлению в стране режима конституционной законности.

Полномочия суда и иных субъектов применения норм права (прокурора, дознавателя, следователя и др.) по конституционализации установлены смыслом положений статьи 2 УПК РК, в которых, во-первых, прописано о высшей юридической силе и прямом действии Конституции на всей территории Республики Казахстан.

Во-вторых, в указанной статье УПК РК предусмотрены случаи возможного противоречия между нормами УПК и Конституцией Республики Казахстан, а также Конституционными законами РК. В таких случаях субъекты применения права обязаны руководствоваться принципом первоочередного действия положений Конституции Республики Казахстан и конституционных законов, что будет свидетельствовать о конституционализации уголовного законодательства и судопроизводства в процессе правоприменительной деятельности. Этот же принцип касается и в отношении конституционализированных, то есть ратифицированных республикой международных договоров, которые имеет приоритет перед нормами УПК РК. Презумпция же конституционности уголовно-процессуального закона предполагает, что любые противоречия между УПК РК и другими законами решаются на основе приоритета положений УПК РК.

Немаловажное значение в процессе конституционализации уголовного судопроизводства имеет уровень профессиональной правовой культуры и профессионального правосознания судей, прокуроров, следователей и других субъектов правоприменительной деятельности. Само профессиональное правосознание должно быть пропитано идеями конституционализма и конституционного правопорядка, что означает, что эти явления правовой действительности должны сами быть подвергнуты процессу конституционализации. В этом деле значительную помощь оказывает система повышения квалификации и переподготовки кадров в судебной-прокурорской и следственно-криминалистической деятельности, а также научные разработки правовой доктрины, которая также предлагает различные меры по приведению уголовного судопроизводства с конституционными принципами и общепризнанными нормами международного права [35; 76].

#### *Выводы*

Проведенное исследование позволило определить и выявить сущностное содержание конституционализации уголовного судопроизводства как составной части процесса конституционализации всей правовой системы Республики Казахстан, которая обеспечивает ее движение и модернизацию, а также ее дополнение и конкретизацию в соответствии со смыслом, буквой и духом конституционных норм.

Уголовное судопроизводство рассматривается в данном контексте в качестве синонима понятия уголовный процесс, обозначающий всю совокупность уголовно-процессуальной деятельности с включением в нее всех ее стадий, в том числе досудебное производство.

В результате таких выводов можно определить понятие «конституционализации уголовного судопроизводства», которое представляет собой непрерывный процесс деятельности многих субъектов: Президента, Парламента, Правительства, Конституционного суда, Верховного Суда, Генеральной прокуратуры РК, других правоприменительных органов — по обеспечению подчинения конституционным нормам всей системы уголовно-процессуального регулирования РК.

В данном процессе содержание деятельности всех субъектов конституционализации должно быть базировано на конституционных ценностях и идеях, будь то стадия законодательства, применения уголовно-процессуальных норм или конституционного контроля. Любые решения законодатель-

ного, контролирующего или правоприменительного характера в уголовно-процессуальной сфере не могут находиться в противоречии с нормами Конституции РК и конституционализированными, то есть ратифицированными Республикой Казахстан, положениями международного права.

### Список литературы

- 1 Абдрасулов Е.Б. Действие Конституции Республики Казахстан: правовое, ценностное и функциональное содержание / Е.Б. Абдрасулов, Х. Бажай, Е.Б. Абдрасулова // Вестн. Института законодательства и правовой информации. — 2020. — №5(63). — С. 57–67.
- 2 Шадрин В.С. Конституционализация российского уголовного судопроизводства: понятие, формы, проблемы и значение / В.С. Шадрин // Правовое государство: теория и практика. — 2023. — № 2. — С. 105–112.
- 3 Aurelie Cappello. La constitutionnalisation du droit pénal. Pour une étude du droit pénal constitutionnel [Electronic resource]. — Access mode: <https://theses.fr/2011PA020077>
- 4 Курс уголовного процесса / под ред. д-ра юрид. наук, проф. Л.В. Головки. — 2-е изд., испр. — М.: Статут, 2017. — 1280 с.
- 5 Уголовно-процессуальный кодекс РК от 4 июля 2014 года. — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/K1400000231> (дата обращения 21.07.2023).
- 6 Merriam-Webster Dictionary [Electronic resource]. — Access mode: <https://www.merriam-webster.com/dictionary/constitutionalize>.
- 7 Favoreu L. L'influence de la jurisprudence du Conseil constitutionnel sur les diverses branches du droit / L. Favoreu // Mélanges Léo HAMON. — Paris: Economica. — 1982. — P. 235.
- 8 Vidal-Naquet Ariane. La constitutionnalisation des branches du droit et «l'impérialisme du droit public» [Electronic resource] / Ariane Vidal-Naquet. — Access mode: [https://www.researchgate.net/publication/280848670\\_La\\_constitutionnalisation\\_des\\_](https://www.researchgate.net/publication/280848670_La_constitutionnalisation_des_)
- 9 Ifimieci A. La constitutionnalisation du droit pénal roumain et français: étude de droit comparé [Electronic resource] / A. Ifimieci. — Access mode: <https://www.lgdj.fr/la-constitutionnalisation-du-droit-penal-pour-une-etude-du-droit-penalconstitutionnel-9782275043814.html>
- 10 Brown G. The constitutionalization of what? / G. Brown // Global Constitutionalism. — 2012. — Vol. 1, No 2. — P. 201–228.
- 11 Thomas Kleinlein. Constitutionalization in International Law [Electronic resource] / Kleinlein Thomas — Access mode: <https://www.mpil.de/files/pdf2/beitr231.pdf>
- 12 M. Da Silva. International "Constitutions" and Comparative Constitutional Law / Da Silva M. // Notre Dame Journal of International & Comparative Law. — 2020. — Vol. 10, Iss. 2. — P. 140-171.
- 13 Головки Л.В. Конституционализация российского уголовного процесса: между лозунгами и реальностью / Л.В. Головки // Государство и право. — 2013. — № 12. — С. 83–94.
- 14 Плотникова И.Н. Конституционализация: к вопросу о понятии / И.Н. Плотникова // Изв. Саратов. ун-та. Нов. сер. Сер. Экономика. Управление. Право. — 2021. — Т. 21. Вып. 2. — С. 188–197.
- 15 Конституционализация правового порядка в Республике Казахстан. — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://articlekz.com/article/21852>
- 16 Морозов А.Н. Конституционное отражение общепризнанных принципов и норм международного права / А.Н. Морозов // Журн. рос. права. — 2018. — № 7. — С. 33–45.
- 17 Концепция проекта Уголовно-процессуального кодекса РК // Юридическая газета. — 1996. — 15 марта. — № 15(67). — С. 1, 2.
- 18 Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года № 132 «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан». — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z000000132\\_](https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z000000132_)
- 19 Конституционный закон РК от 5 ноября 2022 года «О прокуратуре». — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z2200000155>. (Дата обращения 21.07.2023).
- 20 Закон Республики Казахстан от 6 января 2011 года «О правоохранительной службе». — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1100000380>
- 21 Закон Республики Казахстан от 5 июля 2018 года «Об адвокатской деятельности и юридической помощи». — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1800000176>
- 22 Приказ Генерального прокурора Республики Казахстан от 19 сентября 2014 года № 89 «Об утверждении Правил приема и регистрации заявления, сообщения или рапорта об уголовных правонарушениях, а также ведения Единого реестра досудебных расследований». — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/V14W0009744>
- 23 Указ Президента РК от 9 июня 2021 года «О дальнейших мерах Республики Казахстан в области прав человека». — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/U2100000597>
- 24 План первоочередных мер в области прав человека. Утвержден Постановлением Правительства РК от 11 июня 2021 года. — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/P2100000405>

25 Закон Республики Казахстан от 5 ноября 2022 года «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам реализации Послания Главы государства от 16 марта 2022 года». — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z2200000157>

26 Закон Республики Казахстан от 17 марта 2023 года № 212-VII «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам прав человека в сфере уголовного судопроизводства, исполнения наказания, а также предупреждения пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения». — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=32877171#pos=17;-82.19999694824219](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=32877171#pos=17;-82.19999694824219).

27 Закон Республики Казахстан от 27 марта 2023 года «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования процессуального законодательства и реформирования судебной системы». — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z2300000216>

28 Закон Республики Казахстан от 15 сентября 1994 года «Об оперативно-розыскной деятельности». — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z940004000\\_](https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z940004000_).

29 Закон Республики Казахстан от 8 июня 2022 года «О внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Казахстан». — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z220000001K>

30 Закон Республики Казахстан от 17 сентября 2022 года «О внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Казахстан». — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z2200000142>

31 Сулейменова Г.Ж. Неопределенная определенность правовой позиции Конституционного суда? — [Электронный ресурс] / Г.Ж. Сулейменова. — Режим доступа: <https://www.facebook.com/search/top?q=гульнара%20сулейменова>

32 Сарсенбаев Т.Е. Конституционный суд Республики Казахстан: реалии и перспективы / Т.Е. Сарсенбаев. — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=35531965&pos=5;-108#pos=5;-108](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=35531965&pos=5;-108#pos=5;-108)

33 Чекулаев Д.П. Уголовно-процессуальный закон «в редакции» правовых позиций Конституционного суда Российской Федерации / Д.П. Чекулаев // Российский судья. — 2019. — № 8. — С. 40–43.

34 Абдрасулов Е.Б. Толкование закона и норм Конституции: теория, опыт, процедура / Е.Б. Абдрасулов. — Алматы, 2002. — 400 с.

35 Казиев З.Г. Стратегия развития уголовно-процессуального права и законодательства Республики Казахстан / З.Г. Казиев, А.Н. Ахпанов // Вестн. Ин-та законодательства и правовой информации РК. — 2019. — № 3 (57). — С. 73–80.

А.Д. Рахметулин

## Қылмыстық сот ісін жүргізуді конституцияландыру: түсінігі мен мазмұны

Қылмыстық іс жүргізуді конституцияландыру тақырыбының теориялық және практикалық маңыздылығы заңнамаға, қылмыстық процестің соттағы және сотқа дейінгі сатыларына қатысты қоғамдық қатынастарды құқықтық реттеудегі конституциялық идеялардың, принциптер мен құндылықтардың өсіп келе жатқан ықпалымен және әрекетімен анықталады. Бірінші кезекте конституциялық құндылықтар заң шығару қызметі саласында қылмыстық-процестік заңнаманың нормалары мен ережелері Қазақстан Республикасының Конституциясына сәйкес келмейді деп танылатын жағдайларды болдырмау және төтенше жағдайда қысқарту үшін қамтамасыз етілуге тиіс. Бұдан басқа, қылмыстық-процестік заңнаманың нормаларын қолданудағы барлық субъектілердің Қазақстан Республикасының Конституциясында жарияланған құндылықтар мен басымдықтарды қабылдауы бойынша пәрменді шаралар қажет, бұл Қазақстан Республикасының ең жоғары құндылықтары адам, оның өмірі, құқықтары мен бостандықтары болып табылатындығын барабар бағалауға алып келеді. Бұл тұрғыда конституцияландыру құбылысын зерттеудегі маңызды бағыт қылмыстық сот ісін жүргізуді конституцияландыру дегеніміз не, оның бүкіл құқықтық жүйені конституцияландырумен байланысы қандай, бұл мәселелерді ғылыми қоғамдастық қалай қарастырады, қылмыстық-процестік заңнаманы конституцияландыруды қамтамасыз ету үшін әртүрлі субъектілер қандай шаралар қолдануда деген мәселені ғылыми тұрғыдан түсіну болып табылады. Мақалада осы мәселелер Қазақстанда аталмыш мәселе бойынша ғылыми зерттемелер өте аз екендігін ескере отырып талданған, ал конституцияландыру ұғымы басқа терминдер мен категорияларды: конституционализмді, конституциялық құқықтық тәртіпті және құқық үстемдігін айқындау шеңберінде зерттелген. Автор қылмыстық сот ісін жүргізуді конституцияландыру тұжырымдамасын конституцияландырудың әртүрлі субъектілері қызметінің мазмұны арқылы қарастырған.

*Кілт сөздер:* Конституция, қылмыстық сот ісін жүргізуді конституцияландыру, қылмыстық процесс, конституцияландыру субъектілері, қылмыстық-процестік заңнама.

## Constitutionalization of criminal proceedings: concept and content

The theoretical and practical significance of the topic of the constitutionalization of criminal proceedings is predetermined by the increasing influence and effect of constitutional ideas, principles and values in the legal regulation of public relations concerning legislation, as well as the pre-trial and judicial stages of criminal proceedings. First of all, constitutional values should be ensured in the sphere of legislative activity, so that cases when norms and provisions of criminal procedure legislation are recognized as inconsistent with the Constitution of the Republic of Kazakhstan are excluded, and in extreme cases reduced. In addition, effective measures are needed to ensure that all subjects of the application of the norms of criminal procedure legislation of the values and priorities proclaimed by the Constitution of the Republic of Kazakhstan, which leads to an adequate assessment of the fact that the highest values of the Republic of Kazakhstan are a person, his life, rights and freedoms. In this aspect, an important direction in the study of the phenomenon of constitutionalization is the scientific understanding of the question of what constitutes the constitutionalization of criminal proceedings, what is its relationship with the constitutionalization of the entire legal system, how these issues are considered by the scientific community, what measures are taken by various actors to ensure the constitutionalization of criminal procedure legislation. The article analyzes these issues taking into account the fact that there are very few scientific developments in Kazakhstan on this issue, and the concept of constitutionalization is studied within the definition of other terms and categories: constitutionalism, constitutional order and the rule of law. The author of the article considers the concept of constitutionalization of criminal proceedings through the content of the activities of various constitutionalization subjects.

**Keywords:** Constitution; constitutionalization of criminal proceedings; criminal process; constitutionalization subjects; criminal procedure legislation.

### References

- 1 Abdrasulov, E.B., & Bazhaj, X., Abdrasulova, E.B. (2020). Deistvie Konstitutsii Respubliki Kazakhstan: pravovoe, tsennostnoe i funktsionalnoe soderzhanie [Operation of the Constitution of the Republic of Kazakhstan: legal, value and functional content]. *Vestnik Instituta zakonodatelstva i pravovoi informatsii — Bulletin of the Institute of Legislation and Legal Information*, 5(63), 57–67 [in Russian].
- 2 Shchadrin, V.S. (2023). Konstitutsionalizatsiia rossiiskogo ugovolnogo sudoproizvodstva: poniatie, formy, problemy i znachenie [Constitutionalization of Russian criminal proceedings: concept, forms, problems and meaning]. *Pravovoe gosudarstvo: teoriia i praktika — Rule of law: theory and practice*, 2, 105–112 [in Russian].
- 3 Aurelie Cappello. La constitutionnalisation du droit pénal. Pour une étude du droit pénal constitutionnel. *Theses.fr*. Retrieved from <https://theses.fr/2011PA020077>.
- 4 Golovko, L.V. (Ed.). (2017). Kurs ugovolnogo protsesssa [The course of the criminal process]. Moscow: Statut [in Russian].
- 5 Ugolovno-protsessualnyi kodeks Respubliki Kazakhstan ot 4 iuliia 2014 goda [Criminal Procedure Code of the Republic of Kazakhstan dated July 4, 2014]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from <https://adilet.zan.kz/rus/docs/K140000231> [in Russian].
- 6 Merriam-Webster Dictionary. Retrieved from <https://www.merriam-webster.com/dictionary/constitutionalize>.
- 7 Favoreu, L. (1982). L'influence de la jurisprudence du Conseil constitutionnel sur les diverses branches du droit. *Mélanges Léo HAMON, Paris, Economica*, 235.
- 8 Vidal-Naquet Ariane. La constitutionnalisation des branches du droit et «l'impérialisme du droit public». Retrieved from [https://www.researchgate.net/publication/280848670\\_\\_La\\_constitutionnalisation\\_des\\_](https://www.researchgate.net/publication/280848670__La_constitutionnalisation_des_)
- 9 Ifimiei, A. La constitutionnalisation du droit pénal roumain et français: étude de droit compare. *www.lgdj.fr*. Retrieved from <https://www.lgdj.fr/la-constitutionnalisation-du-droit-penal-pour-une-etude-du-droit-penal-constitutionnel-9782275043814.html>.
- 10 Brown, G. (2012). The constitutionalization of what? *Global Constitutionalism*, 1(2), 201–228.
- 11 Thomas, Kleinlein. Constitutionalization in International Law. Retrieved from <https://www.mpil.de/files/pdf2/beitr231.pdf>.
- 12 Michael Da, Silva (2020). International “Constitutions” and Comparative Constitutional Law. *Notre Dame Journal of International & Comparative Law*, 10(2), 140-171.
- 13 Golovko, L.V. (2013). Konstitutsionalizatsiia rossiiskogo ugovolnogo protsesssa: mezhdu lozungami i realnostiu [Constitutionalization of the Russian criminal process: between slogans and reality]. *Gosudarstvo i pravo — State and law*, 12, 83–94 [in Russian].
- 14 Plotnikova, I.N. (2021). Konstitutsionalizatsiia: k voprosu o poniatii [Constitutionalization: to the question of the concept]. *Izvestiia Saratovskogo universiteta. Novaia seriia. Seriia Ekonomika. Upravlenie. Pravo — News of Saratov University. A new series. Series: Economics. Management. Right*, 21(2), 188–197 [in Russian].
- 15 Konstitutsionalizatsiia pravovogo poriadka v Respublike Kazakhstan [Constitutionalization of the legal order in the Republic of Kazakhstan]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from <https://articlekz.com/article/21852> [in Russian].

16 Morozov, A.N. (2018). Konstitutsionnoe otrazhenie obshchepriznannykh printsipov i norm mezhdunarodnogo prava [Constitutional reflection of generally recognized principles and norms of international law]. *Zhurnal rossiiskogo prava — Journal of Russian Law*, 7, 33–45 [in Russian].

17 (1996). Kontsepsiia proekta Ugolovno-protsessualnogo kodeksa Respubliki Kazakhstan [The concept of the draft Criminal Procedure Code of the Republic of Kazakhstan]. *Yuridicheskaiia gazeta — Legal Newspaper*, 15 (67), 1, 2 [in Russian].

18 Konstitutsionnyi zakon Respubliki Kazakhstan ot 25 dekabria 2000 goda No. 132 «O sudebnoi sisteme i statuse sudei Respubliki Kazakhstan» [Constitutional Law of the Republic of Kazakhstan dated December 25, 2000 No. 132 “On the judicial system and the status of judges of the Republic of Kazakhstan”]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from [https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z000000132\\_](https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z000000132_) [in Russian].

19 Konstitutsionnyi zakon Respubliki Kazakhstan ot 5 noiabria 2022 goda «O prokurature» [Constitutional Law of the Republic of Kazakhstan dated November 5, 2022 “On the Prosecutor's Office”]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z2200000155> [in Russian].

20 Zakon Respubliki Kazakhstan ot 6 yanvaria 2011 goda «O pravookhranitelnoi sluzhbe» [Law of the Republic of Kazakhstan dated January 6, 2011 “On Law Enforcement Service”]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1100000380> [in Russian].

21 Zakon Respubliki Kazakhstan ot 5 iulia 2018 goda «Ob advokatskoi deiatelnosti i yuridicheskoi pomoshchi» [Law of the Republic of Kazakhstan dated July 5, 2018 “On advocacy and legal assistance”]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1800000176> [in Russian].

22 Prikaz Generalnogo prokurora Respubliki Kazakhstan ot 19 sentiabria 2014 goda No 89 «Ob utverzhenii Pravil priema i registratsii zaiavleniia, soobsheniia ili raporta ob ugolovnykh pravonarusheniakh, a takzhe vedeniia Edinogo reestra dosudebnykh rassledovaniia» [Order of the Prosecutor General of the Republic of Kazakhstan dated September 19, 2014 No. 89 “On approval of the Rules for accepting and registering an application, message or report on criminal offenses, as well as maintaining the Unified Register of Pre-trial Investigations”]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from <https://adilet.zan.kz/rus/docs/V14W0009744> [in Russian].

23 Ukaz Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 9 iunia 2021 goda «O dalneishchikh merakh Respubliki Kazakhstan v oblasti prav cheloveka» [Decree of the President of the Republic of Kazakhstan dated June 9, 2021 “On further measures of the Republic of Kazakhstan in the field of human rights”]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from <https://adilet.zan.kz/rus/docs/U2100000597> [in Russian].

24 Plan pervoocherednykh mer v oblasti prav cheloveka. Utverzhen postanovleniem Pravitelstva RK ot 11 iunia 2021 goda [Human Rights Priority Action Plan. Approved by the Decree of the Government of the Republic of Kazakhstan dated June 11, 2021]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from <https://adilet.zan.kz/rus/docs/P2100000405> [in Russian].

25 Zakon Respubliki Kazakhstan ot 5 noiabria 2022 goda «O vnesenii izmenenii i dopolnenii v nekotorye zakonodatelnye akty Respubliki Kazakhstan po voprosam realizatsii Poslaniia Glavy gosudarstva ot 16 marta 2022 goda» [Law of the Republic of Kazakhstan dated November 5, 2022 “On amendments and additions to certain legislative acts of the Republic of Kazakhstan on the implementation of the Address of the Head of State dated March 16, 2022”]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z2200000157> [in Russian].

26 Zakon Respubliki Kazakhstan ot 17 marta 2023 goda No 212–VII «O vnesenii izmenenii i dopolnenii v nekotorye zakonodatelnye akty Respubliki Kazakhstan po voprosam prav cheloveka v sfere ugolovnogo sudoproizvodstva, ispolneniia nakazaniia, a takzhe preduprezhdeniia pytok i drugikh zhestokikh, beschelovechnykh ili unizhaiushchikh dostoinstvo vidov obrashcheniia» [Law of the Republic of Kazakhstan dated March 17, 2023 No. 212-VII “On Amendments and Additions to Certain Legislative Acts of the Republic of Kazakhstan on Human Rights Issues in the Sphere of Criminal Proceedings, Execution of Punishment, and Prevention of Torture and Other Cruel, Inhuman or Degrading Types of appeals”]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=32877171#pos=17;-82.19999694824219](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=32877171#pos=17;-82.19999694824219) [in Russian].

27 Zakon Respubliki Kazakhstan ot 27 marta 2023 goda «O vnesenii izmenenii i dopolnenii v nekotorye zakonodatelnye akty Respubliki Kazakhstan po voprosam sovershenstvovaniia protsessualnogo zakonodatelstva i reformirovaniia sudebnoi sistemy» [Law of the Republic of Kazakhstan dated March 27, 2023 “On amendments and additions to certain legislative acts of the Republic of Kazakhstan on improving procedural legislation and reforming the judicial system”]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z2300000216> [in Russian].

28 Zakon Respubliki Kazakhstan ot 15 sentiabria 1994 goda «Ob operativno-rozysknoi deiatelnosti» [Law of the Republic of Kazakhstan dated September 15, 1994 “On operational-search activity”]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z940004000> [in Russian].

29 Zakon Respubliki Kazakhstan ot 8 iunia 2022 goda «O vnesenii izmenenii i dopolnenii v Konstitutsiiu Respubliki Kazakhstan» [Law of the Republic of Kazakhstan dated June 8, 2022 “On amendments and additions to the Constitution of the Republic of Kazakhstan”]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z220000001K> [in Russian].

30 Zakon Respubliki Kazakhstan ot 17 sentiabria 2022 goda «O vnesenii izmenenii i dopolnenii v Konstitutsiiu Respubliki Kazakhstan» [Law of the Republic of Kazakhstan dated September 17, 2022 “On amendments and additions to the Constitution of the Republic of Kazakhstan”]. *Adilet.zan.kz*. Retrieved from <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z2200000142> [in Russian].

31 Sulejmenova, G.Zh. Neopredelennaia opredelennost pravovoi pozitsii Konstitutsionnogo suda? [Uncertainty of the legal position of the Constitutional Court?]. Retrieved from <https://www.facebook.com/search/top?q=gul'nara%20sulejmenova> [in Russian].

32 Sarsenbayev, T.E. Konstitutsionnyi sud Respubliki Kazakhstan: realii i perspektivy [Constitutional Court of the Republic of Kazakhstan: realities and prospects]. *Online.zakon.kz*. Retrieved from [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=35531965&pos=5;-108#pos=5;-108](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=35531965&pos=5;-108#pos=5;-108) [in Russian].

33 Chekulaev, D.P. (2019). Ugolovno-protsessualnyi zakon «v redaktsii» pravovykh pozitsii Konstitutsionnogo suda Rossiiskoi Federatsii [Criminal Procedure Law “as amended” by the legal positions of the Constitutional Court of the Russian Federation]. *Rossiiskii sudia — Russian judge*, 8, 40–43 [in Russian].

34 Abdrasulov, E.B. (2002). Tolkovanie zakona i norm Konstitutsii: teoriia, opyt, protsedura [Interpretation of the law and norms of the Constitution: theory, experience, procedure]. Almaty [in Russian].

35 Kaziev, Z.G., & Akhpanov, A.N. (2019). Strategiiia razvitiia ugolovno-protsessualnogo prava i zakonodatelstva Respubliki Kazakhstan [Strategy for the development of criminal procedure law and legislation of the Republic of Kazakhstan]. *Vestnik Instituta zakonodatelstva i pravovoi informatsii Respubliki Kazakhstan — Bulletin of the Institute of Legislation and Legal Information of the Republic of Kazakhstan*, 3 (57), 73–80 [in Russian].

Букеетов Университет