**Алматы қалалық сотының қылмыстық істер жөніндегі**

**апелляциялық сот алқасына**

**Есеналин Айдын** 15.06.1994 ж.т мүддесін қорғаушы «БАРЫС» адвокаттық кеңсесінің адвокаттары: Ибадуллаев Жарқынбек Ибадуллаевич және Жандаров Дәуренбек Ештайевичтен мекен жайы: Шымкент қаласы, Байтерек көшесі №123 үй ұ.т 8-700-510-50-07, 8-707-565-80-80 **ЭП: bars.sss@Iist.ru**

**А П Е Л Л Я Ц И Я Л Ы Қ Ш А Ғ Ы М**

(Алматы қаласы Медеу ауданының №2 аудандық сотының31.07.2023 жылғы №7525-23-00-1/163 санды үкіміне)

31.07.2023 жылғы Алматы қаласы Медеу ауданының №2 аудандық сотының судьясы А.Ш.Маликованың үкімімен Есеналин Айдын 1994 жылы туылған Қазақстан Республикасы ҚК-нің 190 бабының 4 бөлігі 2-тармағымен және 24-бабы 3-бөлігі, 190 бабы 4 бөлігі 2-тармағымен кінәлі деп танылып, 6 (алты)-жыл мерзімге бас бостандығынан айыру жазасы тағайындалып, жазасын өтеу қылмыстық-атқару жүйесінің орташа қауіпсіз мекемелерінде өтеу белгіленген.

Қазақстан Республикасының Қылмыстық-процестік кодексінің 388 бабының 1,2 бөліктерінде (әрі қарай-ҚР ҚПК) **«сот үкімі заңды және негізді болуға тиіс**», «**егер үкім заңның барлық талаптары сақтала отырып және заң негізінде шығарылса, ол заңды болып танылады**»-делінген.

**«Сот үкімі туралы**» Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының 20.04.2018 жылғы №4 Нормативтік қаулысының 2 тармағына сәйкес заң талаптары сақтала отырып жиналған және тікелей сот отырысында толық, обьективті және жан-жақты зерттеліп, талданған әрі тиісті баға берілген дәлелдемелерге негізделген, сот түйіндері уәжделген үкім негізді болып табылады.

**Бірінші сатылы сот**, екі айдан астам уақытқа созылған сот процестерінде қылмыстық заңды дұрыс қолданбауына байланысты және сот тергеуінде жауап берген жәбірленуші, куәлердің жауаптарын, ұсынылған дәлелдемелерді үкімде мүлдем көрсетпестен, тек қана айыптау актісінде көрсетілген сөздерді, жауаптарды көшіріп алып, біржақтама тек А.Есеналинді айыптау бағытында ғана заңсыз, негізсіз үкім шығарылғандықтан төмендегі негіздерге байланысты бұзылып, жаңа үкім қабылдануға жатады.

Бізге белгілі Қазақстан Республикасында қылмыстық іс жүргізуде басты мақсатымыз, азаматтардың конституциялық құқыларына нұқсан келтірмей, заңсыз негізсіз айыптаулардың, заңсыз бостандықтарынан айыру, заңды мүдделерін қорғауға бағытталған іс болып табылады.

ҚР ҚПК-нің 9 бабына сәйкес, қылмыстық процестің қағидаттарын бұзу оның сипаты мен елеулі болуына қарай процестік немесе шешімді заңсыз деп тануға, осындай іс жүргізу барысында шығарылған шешімдердің күшін жоюға не осы тұрғыда жиналған материалдарды дәлелдемелік күші жоқ деп немесе іс бойынша болып өткен іс жүргізуді жарамсыз деп тануға әкеп соғады.

ҚР ҚПК-нің 113 және 204, 299 баптары бойынша, күдіктінің іс әрекетін саралау барысында қаулыларда нақты дәлелдейтін деректер жоқ. Қылмысты қудалау органы кінәсіздік презумпциясы жөніндегі конституциялық қағидаттарды, ҚПК-нің 19,24 баптарымен көзделген қылмыстық процестік нормаларды бұза отырып, іс бойынша бірде бір дәлелдемелер жоқ болса да, бар күмәнді айыптау жағының пайдасына шешіп отыр, ал бірінші сатылы сот заң талаптары өрескел бұзылып отырғанына, дәлелдемелердің жоқтығына, тек болжамдармен құралған іс екендігіне толық көзі жетіп отырса да, біржақтама заңсыз үкім шығарды.

«Адвокаттық қызмет және заң көмегі туралы» Қазақстан Республикасы Заңының және ҚР-сы Қылмыстық процестік кодексінің (**әрі қарай-ҚПК )** 70-бабының талаптарына сай, яғни қорғаушы өз өкілеттігіне байланысты барлық мән-жайларды анықтау мақсатында қорғаудың барлық заңды құралдары мен тәсілдерін пайдалануға және оларға қажетті білікті заң көмегін көрсетуге міндетті.

Қылмысты қудалау органдарымен және **бірінші сатылы сотпен** ҚР ҚПК-нің 24-ші бабының «сот, прокурор, тергеушi, анықтаушы iстi дұрыс шешуге қажеттi және жеткiлiктi мән-жайларды жан-жақты, толық және объективтi зерттеу үшiн заңда көзделген барлық шараларды қолдануға мiндетті»,- деген талаптары өрескел бұзылып, қылмыстық істі біржақты, тек сотталушы А.Есеналинді айыптау бағытында ғана жүргізгендігіне толық жүз пайыз көзіміз жетіп отыр.

**Айыптау тарапынан куә және жәбірленуші деп танылған тұлғалардың сот тергеуінде берген жауаптары.**

**Оқиға бойынша нақтырақ айтар болсақ:**  Сотталушы А.Есеналин жәбірленуші ретінде танылып отырған азаматтарды А.Хамзин және К.Изимовтарды мүлдем танымайды, бұрын соңды көрмеген, ешқандайда араларында бас араздық, ұрыс-жанжал болмаған. Жәбірленушілермен мүлдем ұялы телефон арқылы байланысқан емес.

**Сот тергеуінде сұралған жәбірленуші Хамзин Асхат** Танирбергенович сотта тек қана шындықты айту туралы ескертуден кейін, өз жауабында, Астана қаласынан ағасы М.Хамзиннің өтініш бойынша 115.000 АҚШ долларын Алматы қаласына алып келгенін, 8.000 АҚШ долларын қарызға алғанын, Сәрсен деген белгісіз азаматқа бергенін, ағасы М.Хамзиннің өтінішін орындағанын нақты атап көрсетті. Алғашында 2021 жылы мамыр айында берген жауабында 06.05.2021 жылы сағат 22-лер шамасында Алматы қаласы Қабанбай батыт көшесі №15 үй қасында СӘРСЕН деген азаматқа 100.000 АҚШ долларын пакетпен бергенін, келесі күні 07.05.2021 жылы Қабанбай батыр мен Достық көшелері қиылысында 23.000 АҚШ долларын бергенін. Кездесу барысында СӘРСЕН алдыңғы, яғни 06.05.2021 жылы берген 100.000 АҚШ долларын Алматы қаласында тұратын Бердалин Ерланның жұбайына апарып бергенін көрсеткенін нақты айтқан. Жәнеде ағасы М.Бердалиннің айтуы бойынша, өзіне белгілі болғаны Е.Бердалин 5-күнге ағасы Мырзагелдіден 123.000 АҚШ долларын қарызға сұрағанын айтқан. Ал, М.Хамзин 05.05.2021 жылы Е.Бердалин 120.000 АҚШ долларын 2-күнге қарызға сұрады деп көрсетіп отыр.

**«Подрядчик»** (Мердігер) КСМК ЖШС-нің директоры Хамзин Мырзагелді Амангелдіұлы 04.05.2020 жылы № 20/86 санды келісім шарт бойынша Астана қаласы Сарыарқа ауданы №148 және С-189 құрылыс жұмыстарын жүргізу үшін Ел-Орда құрылыс компаниясы ЖШС **«Заказчик»** (Тапсырыс беруші) директоры Бердалин Ерлан Сайрановичпен 01.12.2020 ж- 31.05.21 ж аралығында жалпы 2.307.077.229,04 т (екі миллиард үш жүз жеті миллион жетпіс жеті мың екі жүз жиырма тоғыз) тенге құрлыс жұмыстары үшін аударым жасалған. Соңғы 06.05.21 жылы, сағат 17:09;13 КСМК АФ директоры М.Асхатпен 300 000 000 (үш жүз миллион) тенге «ФортеБанк» АҚ-ның Астана қаласы филиалынан шешіп алған.

Іс бойынша жәбірленуші ретінде өтіп жатқан А.Хамзин нақты 115 000 АҚШ доллары өзімде болды, 8 000 АҚШ долларын қарызға алдым деп отыр. Ал, бұл кезде өзінің есеп шоттарында 300 000 000 тенге болған. Жәбірленушінің іс әрекетін қалай түсінуге болады. Недеген үлкен соммадағы мемлекеттің ақшасы адамдардың қолында айналымда жүр. Оны кім бақылауға алып отыр немесе бұның барлығы **«откат»** па ? Бұл жағын толық анықтау үшін құрметті төрағалық етуші өз құзырыңызда жеке қаулы шығарып, тексеруді ҚР-сы Қаржы Мониторинг комитетіне және ҚР-сы Сыбайлас жемқорлыққа қарсы күрес агенттігіне тапсыруыңыз қажет деп санаймыз.

**Сот тергеуінде куә ретінде сұралған Жунисов Қайрат Болатбекұлы** өз жауабында, ЛЕКСУС LX 470 515 НВМ kz қара түсті автокөлігімен жүргенде ер кісі келіп мынау Сізге посылка ГҮЛ‑деп әкеп бергенін, Шымкентке баратын екі кісі біреуі әйел, екінші ер адам автокөлікте отырғандарын, содан Шымкент қаласына келе жатып, Түлкібасқа келгенде таңғы сағат 06-лар шамасында мост астында жасы шамада 30-35 жастағы жігітке посылка бергенін, ол жігіт қолына 5.000 тг бергенін, шамада 20-30 метр жерде ақ түсті **«Nissan Maxima»** автокөлігі тұрғанын, жолда бара жатып ұялы телефонмен Жамбыл облысы Меркі ауданы тұсында 1-рет, Тараз қаласында 2-рет, обьезде 1-рет қоңырау шалғанын көрсеткен.

**Сот тергеуінде куә ретінде сұралған Сарыбай Әбдібақыт Шырымбекұлы** өз жауабында, екі жылдан бері Алматы-Шымкент бағытына АЛФАРД 470 S36 сұр түсті автокөлігімен жолаушыларды таситынын, 07.05.2021 ж Сәрсен деп таныстырып, 8-775-477-06-83 нөмермен хабарласып, төрт бұрышты сыйлық қорабаны салынған сөмке әкеп бергенін, Шымкенти қаласына келгенін, кейіннен 8-747-301-33-56 деген нөмер хабарласып, Дендросаябақ қасынан тақия киген кісі алып кеткенін, 2.000 теңге жол ақсыны бергенін, 8-701-528-88-60 нөмер хабарласып, сыйлықты бергені жайлы сұрағанын көрсеткен.

**Сот тергеуінде куә ретінде сұралған Байдилдаев Нұрхан Сауранович** өз жауабында, бір жігіт хабарласып, көке мен ғой Жайлауға жүк тасығансыз, сол жігітпін ғой, бір затты күтіп алыңызшы деген соң, қағаз пакетте ,бантик бар сыйлық күтіп алғанын көрсеткен, Сот тергеуінде жәбірленуші тарап ұсынып, көрсеткен фото суреттегі бантик оралған қорапты көріп, БҰЛ ПАКЕТ ЕМЕС, бұндай бантик емес, кішкене болатын, мүлдем ұқсамайды деп атап көрсетті. Одан бөлек Есеналин Айдынды көріп, бұл жас бала, хабарласқан кісі даусы жуандау адам деп айтты.

**Сот тергеуінде жәбірленуші ретінде сұралған Изимов Курванжон Турганжонович** өз жауабында, ұялы телефонмен белгісіз адам 8-707-243-15-23 нөмермен хабарлаып қарызға 30.000 АҚШ долларын сұрағанын, Есеналин Айдынды мүлдем танымайтынын, көрмегенін, қазіргі таңда А.Есеналинге қояр арыз талабы жоқ екенін, қылмыстық істі тоқтатуды сұраған. Сот тергеуінде қорғау тарапынын К.Изимов арызы бойынша істі ҚР-сы ҚК-нің 35 бабы 1-бөлігі 2-тармағымен тоқтату туралы өтініш хатты қолдайтынын, (яғни істі өндірістен қысқартуға келісетінін) ешқандай арыз талабы жоқ екенін де нақты атап көрсетті.

**Сот тергеуінде куә ретінде сұралған Абжан Ердос Маратұлы** өз жауабында, А.Есеналинді 2013 жылдан бері танитынын, бірге араласып жүргенін, 2021 жылы мамыр айында Нұрсұлтан, Айдын үшеуі жүргенде А.Есеналин Түлкібас ауданына барып қайтайықшы, посылка зат бар еді, дәрі ма соны күтіп алу керек еді деп айтқан соң барғандарын, таңға жуық Ванновка елді мекенінде, автокөліктен Нұрсұлтан шығып кеткенін байғамағанын, қолында зат бар жоқ екенін мүлдем көрмегенін, А.Есеналин не үшін қамауда отыранын белгісіз екенін атап көрсетті. (Ал, 24.12.2022 жылғы Алматы қаласы Медеу ауданы прокурорының орынбасары Е.Т.Кашагановпен келісілген, Алматы ҚПД АМІЖ аға тергеушісі Қ.Жолайдың күдікті А.Есеналиннің іс әрекетін саралау қаулысында 07.05.2021 жылы 09.04.1994 ж.т Абжан Ердос Маратұлы Түркістан облысы, Түлкібас ауданы, Ванновка елді мекенінде Индрайвер таксиінен Е.М.Абжан күтіп алып, ақша қаражаттарын А.Есеналинге қолма-қол берген деп ақты көрсеткен)

**Сот тергеуінде куә ретінде сұралған Тұрлыбек Нұрсұлтан Қанатұлы** өз жауабында, А.Есеналинді 2019 жылдан бері танитынын, бірге аға іні болып араласып жүргенін, үнемі көмектесіп тұратынын, әке-шешесін автокөлікпен ары бері алып жүргендіктен, үй жұмыстарына үнемі жәрдем беріп тұратындықтан 20,50,100, 200 мыңдай беріп көмектесіп тұратынын, 2021 жылы 5-немесе 6-күні қай ай екені есінде жоқ Айдынның айтуымен Ванновка елді мекеніне Ердостың Мерседес автокөлігімен барғандарын сыйлық күтіп алуға, Ванновка елді мекенінде автокөліктен түсіп қалып, жолдың арғы шетіне өтіп, нақты есінде жоқ коробка немесе пакет күтіп алғанын, Алматыдан ба қай жақтан екенін білмейтінін, сол затты Айдынға бергенін, кейіннен Шымкентке қайтқандарын, бірінші болып Айдын түсіп қалғанын, сол күні кешкісін 50.000 теңге Айдын сыйақы ретінде бергенін, коробкада не болғанын мүлдем білмейтінін, Шымкентке келе жатқанда ақша туралы, сыйлық туралы әңгіме болмағанын, А.Есеналинмен 2-жылдай араласып жүрген кезде біреулердің тірлігін бітіріп беремін деп, тендер алып беремін деп ақша алған кездері болмағанында айтып көрсетті.

Оқиға бойынша болжамдармен А.Есеналиннің 8-707-505-04-52 нөмері деп отырған нөмері бірінші сатылы сотта **Омарова Сауле 10.08.1970 ж.т** Алматы қаласында тұрады (мекен жайы істе толық көрсетілген) 04.05.2021 жылдан 04.12.2021 жылға дейін жұмыс істеп тұрған, одан кейін 28.06.2022 жылдан бүгінгі күнге дейін жұмыс істеп **Садыков Али Джасимович атына** тіркелген (мекен жайы істе толық көрсетілген) алайда қылмысты қудалау органымен және бірінші сатылы сотта мүлдем ескерілген жоқ, құжаттарды зерттеу кезінде де судья А.Маликовамен мүлдем оқылған да мән берілгенде жоқ, яғни назардан тыс қалып отыр. Кселл және Алтел АҚ-ның берген жазбаша жауаптарында базалық станция қалай анықталатындығын, оның ішінде ауылдық, қалалық, аудандық жерлерде қанша радиус екендігі туралы нақты көрсетіп берді. Бұл жәйттерді кім тексеруі тиіс ?

Ал, бірінші сатылы сотта судья А.Ш.Маликова үкімнің сипаттау және уәждеу бөліктерінде жоғарыда көрсетілгендей, куәлер мен жәбірленушілердің жауаптарын үкімде мүлдем көрсетпей, тіпті тергеп-тексеру барысында айтқан жауаптарында толық көрсетпестен бұрмалап отыр. Сондықтанда бірінші сатылы сот тек қана болжамдармен заңсыз үкім шығарып отыр. *(Апелляциялық алқаға бірінші сатылы соттың, сот тергеуінің сөзбе сөз стенограммасы өткізіледі)*

Қылмыстың құрамы болуы үшін 4-элементі міндетті түрде болуы тиіс. **«қылмыстың обьектісі мен обьективтік жағы** және **субьектісі мен субьективтік жағы»**. Бұл құрам мүлдем жоқ.

**Құрметті апелляциялық сот алқасы !** Ммемлекет басшысы Қасым-Жомарт Тоқаевтың 2019 жылғы 2 қыркүйектегі "Сындарлы қоғамдық диалог ‑ Қазақстанның тұрақтылығы мен өркендеуінің негізі" атты Қазақстан халқына Жолдауын іске асыру жөніндегі шаралар туралы Қазақстан Республикасы Президентінің 2019 жылғы 10 қыркүйектегі № 152 Жарлығынан мына пункттерге назар аударуыңызды сұраймын;

|  |  |
| --- | --- |
| **20 тармақ;** «Азаматтардың құқықтарын қорғауға кепілдіктерді арттыру, қылмыстық процестегі тараптардың теңдігі мен жарыспалылығын, кінәсіздік презумпциясы қағидатының мүлтіксіз сақталуын, оның ішінде мыналар арқылы: 1) құқық қорғау органдарының немесе арнаулы мемлекеттік органдар қызметкерлерінің көрінеу кінәсіз адамды қылмыстық жауаптылыққа тартқаны, көрінеу заңсыз ұстағаны, қамауға алғаны немесе қамақта ұстағаны, жауап беруге мәжбүрлегені, жалған дәлелдемелер және жедел-іздестіру материалдарын жасағаны, сондай-ақ жалпы қылмысқа итермелегені үшін, көрінеу жалған сөз жеткізгені, адвокаттардың қызметіне және адам мен азаматтық құқығын, бостандығы мен заңды мүдделерін қорғау жөніндегі өзге де адамдардың заңды қызметіне, сондай-ақ жеке және заңды тұлғаларға заң көмегін көрсетуге кедергі жасағаны үшін жауаптылықты күшейту; 2) куәгер айғақтарының, сондай-ақ жол берілетін және шынайы дәлелдемелердің жеткілікті жиынтығымен бекітілмеген және расталмаған өзге мәліметтер ғана негізінде қылмыстық жауаптылыққа тартуға және соттауға тыйым салуды белгілеу; 3) қылмыстық процесте қорғаушы тараптың дәлелдемелері мен шағымдарын жан-жақты және объективті қарауды қудалау органдарының лауазымды адамдары тарапынан осындай дәлелдемелер мен шағымдар бойынша сапасыз қарау немесе әрекетсіздігі фактілеріне қатаң ден қою шараларын қабылдай отырып қамтамасыз ету» |  |
|  |  |

*Президент Жолдауында көрсетілген және Жолдауды жүзеге асыру мақсатында орындау шаралары бекітілген Жарлықтың бұл тармақтары біздің қараған ісімізге дәл келетініне назар аударуыңызды сұраймын!*

***«Адамның кінәлі екендігі жөніндегі кез келген күдік айыпталушының (сотталушының) пайдасына қарастырылады****»*

*Қазақстан Республикасы Констиутциясының 77 бабы, 8 бөлігі.*

*«****Заңсыз тәсілмен алынған айғақтардың заңды күші болмайды!»***

*Қазақстан Республикасы Конституциясының 77 бабы, 9 бөлігі.*

Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының 20.04.2006 жылғы N 4 «**Қылмыстық істер бойынша дәлелдемелерді бағалаудың кейбір мәселелері туралы**» жаңартылған Нормативтік қаулысының 4,12,13-тармақтарына сәйкес, «қылмыстық істі қараған кезде сот ҚПК-нің 125-бабына сәйкес, әрбір дәлелдемені қатыстылығы, жарамдылығы, нанымдылығы, ал барлық жиналған дәлелдемелер жиынтығын қылмыстық істі шешу үшін жеткіліктілігі тұрғысынан бағалауға тиіс. Дәлелдемелердің нанымдылығы іс бойынша барлық мән-жайларды ескере отырып тексеру, бір дәлелдемелерді басқалармен салыстыру жолымен анықталады. Егер **соттың үкімі**сотталушы мен жәбірленушінің талданбаған, ақиқаты салыстырылмаған және басқа дәлелдемелермен: куәлардың айғақтарымен, іс жүргізу әрекеттерінің хаттамаларымен, сарапшылардың қорытындыларымен, заттай дәлелдемелермен және өзге де құжаттармен расталмаған айғақтарының негізінде ғана шығарылса, оны **заңды деп тануға** **болмайды.** Куәнің айғақтарын бағалау, оларды істің мән-жайын нанымды бейнелейтін фактілер туралы айқын мәліметтерді анықтау мақсатында талдауды білдіреді»! **Құрметті апелляциялық сот алқасы**, біз Сізден көрсетілген заң талабын басшылыққа алып, іс жүзінде орын алған қылмыстық оқиғаны анықтау мақсатында, іс бойынша жиналған дәлелдемелерді, яғни сараптаманың қорытындылары мен куәлердің жауаптарын, сотталушы А.Есеналиннің жауаптарын және басқа да процесстік құжаттар мен дәлелдемелерді сотталушының қылмыстық оқиға бойынша берген айғақтарымен сәйкестігін, бірінші сатылы сотта жәбірленуші, куәлердің жауаптарын толық тексеріп, құқықтық баға беріп, анықтауды өтініп сұраймыз!

***«Адамның кінәлі екендігі заңды күшіне енген сот үкімімен танылғанша ол жасалған қылмысқа кінәлі емес деп есептеледі»***

*Қазақстан Республикасының Конституциясының 77 бабы, 3 бөлігі.*

**Құрметті апелляциялық сот алқасы!**

Өйткені таразы басында адам тағдыры тұр. Осы істі қадағалаған қалың елдің шындыққа деген, әділдікке деген сенімі тұр!

ҚР ҚПК-нің 25-бабы 1 бөлігінің талаптарына сай сот, прокурор, тергеуші, анықтаушы дәлелдемелерді қаралған дәлелдемелердің жиынтығына негізделген өзінің ішкі сенімі бойынша бағалайды, бұл ретте ол заң мен ар-ожданды басшылыққа алады, ал осы баптың талаптарын бұзушылық ҚР ҚПК-нің 10-бабының 3-бөлігіндегі жағдайды туындатады, яғни қылмыстық іс жүргізу барысында заңды бұзуға жол берілмейді және ол заңмен белгіленген жауаптылыққа, заңсыз актілерді жарамсыз деп тануға және олардың күшін жоюға әкеп соғады деп көрсетілген.

30.08.1995 жылғы Қазақстан Республикасы Конституциясының 77-бабын, ҚР-сы ҚПК-нің 19-бабының талаптарыни негізге ала отырып, ешкім де өзінің кінәсіздігін дәлелдеуге міндетті емес, адамның кінәлі екендігі жөніндегі кез келген **сейілмеген күдік** сотталушының пайдасына қарастырылады, ешкім өзінің мойындауы негізінде сотталуға тиіс емес-деп көрсетілген.

Осы жоғарыда көрсетілгендер негізінде, ҚР ҚПК-нің 414-423, 433,437,442 баптарын басшылыққа алып, Сізден;

**С Ұ Р А Н А М Ы З :**

1. Алматы қаласы Медеу ауданының №2 аудандық сотының 31.07.2023 жылғы Есеналин Айдынға қатысты №7525-23-00-1/163 санды үкімнің күшін жойып, толық АҚТАУды, сотталушы А.Есеналинді шұғыл түрде күзетпен ұстаудан босатуды.

Шымкент қалалық адвокаттар

алқасы **«БАРЫС»** адвокаттық

кеңсесінің адвокаттары:  **Ж.И.Ибадуллаев**

**Д.Е.Жандаров**

*«11»08.2023 ж*