

**ЭКСПЕРТНЫЙ ОБЗОР
ПО ИСПОЛНЕНИЮ ГОСУДАРСТВЕННЫМИ ОРГАНАМИ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН
НАЦИОНАЛЬНОГО ПЛАНА ДЕЙСТВИЙ В ОБЛАСТИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА
на 2009-2012 гг.**

Обеспечение права на справедливое судопроизводство за период 2009-2010 гг.

I. Введение

Задачей экспертного обзора является анализ выполнения государственными органами положений Национального Плана РК в области прав человека на 2009-2012 гг. в сфере соблюдения права на справедливое судопроизводство за период 2009-2010 г., выработка выводов и рекомендаций.

Предпринята попытка обозначить основные изменения в законодательстве и практике, исследовать в динамике публично-доступную информацию, привести примеры и тенденции развития вопросов, указанных в разделе.

Источниками информации при подготовке обзора явились нормативные правовые акты, международные договоры и документы о правах человека, доступные публичные материалы, аналитические доклады, решения международных механизмов по правам человека, интернет ресурсы и др.

В ходе работы сформулированы следующие основные выводы:

- Одна рекомендация Национального плана выполняется (№1), в трех (№1, 2, 10) - частично находят отражение, в двух (№6 и 8) – неизвестно: будут ли реализованы, 11 рекомендаций не выполнены. Ряд рекомендаций нигде не освещен, не учтен.

- Государство инициирует «фрагментарные» изменения законодательного характера, которые порой не соответствуют Национальному плану.

- Официальные мероприятия практически не проводятся с привязкой к Национальному плану.

II. Описание ситуации по рассматриваемому вопросу

Описание проблем законодательства и правоприменительной практики, существующие в настоящее время в исследуемой теме.

Представляется важным отметить следующие документы концептуального характера: «О Стратегическом плане развития Республики Казахстан до 2020 г.», Указ Президента Республики Казахстан от 1 февраля 2010 г. №922, Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 г., утвержденная Указом Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 г. № 858, План мероприятий по реализации задач, поставленных Президентом Республики Казахстан на V съезде судей Республики, 18 ноября 2009 г. Кроме того, нельзя не отметить принятия в 2010 г. Стратегического плана Верховного суда (судебной системы) на 2011-2015 г.

За исследуемый период в раздел VII Конституции Республики Казахстан изменения не вносились, в то время как в Конституционный закон «О судебной системе и статусе судей» и Закон «О высшем судебном совете» внесены.¹ Государство инициировало подготовку экспертных комментариев Венецианской комиссии и БДИПЧ ОБСЕ по поводу Конституционного Закона,² и в Заключении вынесено 7 основных и 38 дополнительных рекомендаций. В целом автор настоящего обзора соглашается с рекомендациями законодательного характера, которые касаются институциональной составляющей права на справедливое судопроизводство.

¹ В Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 г. № 132-II О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан изменения внесены в соответствии с Конституционным законом от 29 декабря 2010 г. № 370-IV. В Закон Республики Казахстан «О высшем судебном совете Республики Казахстан» изменения и дополнения внесены 29 декабря 2010 г. и коснулись вопросов назначения судей на должность, кандидата на должность руководителя уполномоченного органа по организационному и материально-техническому обеспечению деятельности Верховного Суда, местных и других судов и его освобождение от должности, а также обеспечения деятельности Квалификационной комиссии при Совете.

² 25 апреля 2011 г. председатель Верховного Суда Республики Казахстан обратился к БДИПЧ ОБСЕ с просьбой обеспечить координацию в процессе подготовки совместно с Венецианской комиссией экспертных комментариев по поводу Конституционного закона Республики Казахстан «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан». Совместное Заключение было подготовлено БДИПЧ ОБСЕ и Венецианской комиссией в ответ на вышеупомянутую просьбу и принято Венецианской комиссией на ее 87-ом пленарном заседании (Венеция, 17-18 июня 2011 г.).

Таким образом, государство продемонстрировало желание получить экспертную оценку на Конституционный закон, и включило в план законопроектных работ Правительства на 2011 г. три связанных с этим законопроекта.³

Одним из основных направлений развития судебной системы, обозначенных в Концепции правовой политики с 2010 до 2020 г., является принятие мер по дальнейшей специализации судов, в том числе возможность образования налогового суда. В настоящее время в республике функционируют экономические, административные, военные, ювенальные суды. Вместе с тем, в областях ювенальные суды не созданы,⁴ а административные суды рассматривают дела о правонарушениях, а не связанные с правоотношениями не между человеком и властью.

С 1 января 2010 г. введен в действие Закон «О внесении изменений и дополнений в Уголовный, Уголовно-процессуальный и Гражданский процессуальный кодексы Республики Казахстан по вопросам совершенствования судебной системы», связанный с совершенствованием организации судебной власти и уголовного судопроизводства. Ряд внесенных изменений и дополнений носят концептуальный характер и меняют некоторые процессуальные институты. Рассмотрение всех уголовных дел по первой инстанции отнесено к подсудности только районных и приравненных к ним судов; введены новые специализированные межрайонные суды по уголовным делам как суды первой инстанции, к подсудности которых отнесено рассмотрение уголовных дел об особо тяжких преступлениях; специализированные военные суды гарнизонов, как суды первой инстанции; изменен состав судов - суд с участием присяжных заседателей действует в составе 1 судьи и 10 присяжных заседателей - исключается коллегиальное рассмотрение уголовных дел в судах первой и апелляционной инстанции. Все дела, за исключением дел, подсудных суду с участием присяжных заседателей, осуществляются судьей единолично. Областные суды действуют в качестве только апелляционной и кассационной инстанций, а Верховный суд Республики Казахстан - только в качестве суда надзорной инстанции. Расширена подсудность специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних; реанимировано кассационное производство, действовавшее ранее до 2001 г.

К компетенции суда кассационной инстанции отнесено рассмотрение дел по кассационным (частным) жалобам, протестам на не вступившие в законную силу приговоры и постановления специализированных межрайонных судов по уголовным делам, вынесенные при рассмотрении дела с участием присяжных заседателей, а также на приговоры и постановления апелляционной инстанции этого же областного суда. Реформированию было подвергнуто апелляционное производство: расширен перечень дополнительных материалов, которые стороны вправе представить в суд апелляционной инстанции или ходатайствовать об их истребовании и представлении. Суд апелляционной инстанции наделен правом рассмотрения дела по существу.⁵

Независимость является основой, предпосылкой и гарантией беспристрастности и компетентности суда необходимого для реализации право не справедливое судебное разбирательство. Процедура назначения и освобождения от занимаемой должности судей в Казахстане ставит под сомнение независимость судебной власти от исполнительной ветви власти. В качестве обстоятельств, имеющих негативное влияние на независимость судей, отмечается существование циркулярных писем в судах, в которых вышестоящие судебные инстанции указывают, каким образом рассматривать нижестоящим судам ту или иную категорию дел.⁶ Вопрос о независимости судей включает многие аспекты, в числе которых гарантии прекращения или приостановления их полно-

³ Согласно Плану законопроектных работ Правительства Республики Казахстан на 2011 г., утвержденному постановлением Правительства РК от 30 декабря 2010 г. № 1467, два законопроекта: «О внесении изменений и дополнений в Конституционный закон Республики Казахстан «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» и «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Казахстан «О Высшем Судебном Совете Республики Казахстан» должны быть внесены в Правительство не позднее 20 сентября и в Парламент – в ноябре 2011 г. Вместе с указанными проектами законов, в тот же срок, должен быть внесен проект закона «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования системы предоставления квалифицированной юридической помощи населению».

⁴ В стратегическом плане Верховного суда на 2011-2015 гг. создание 14 ювенальных судов намечено к 2014 г. Строительство объектов органов судебной системы в том числе: здание городского суда с присяжными заседателями с двумя районными судами на левом берегу г. Астана, типового здания специализированного межрайонного экономического суда территориальным участком судебных исполнителей на базе «Районного суда ЮКО совместно с СМЭС».

⁵ Стратегический план Верховного суда Республики Казахстан (судебной системы) на 2011-2015 гг. Астана, 2010 г.

⁶ Доклад НПО Казахстана о выполнении Республикой Казахстан Международного пакта о гражданских и политических правах. Алматы, 2011 г.

мочий только в случаях, предусмотренных Законом, заработная плата. Заработная плата судей примерно в 2 раза ниже, чем у депутатов Мажилиса Парламента Республики. Количество судей за 10 лет сократилось на 378 человек. Так, сейчас работает 2141 судья⁷, из которых 39 судей, достигших пенсионного возраста. По результатам мониторинга 2010 г. материалы в отношении 15 судей переданы на рассмотрение судебного жюри, 5 судей признали профессионально непригодными и еще 2 написали заявление по собственному желанию.⁸ В 2011 г. освобождено от должностей 35 судей, в апреле 2011 г. были освобождены 6 судей Верховного суда, которые обвинялись во взяточничестве, и в августе 2011 г. – еще 52 человека.⁹ Таким образом, установленные законодательством гарантии «постоянных судей», их несменяемости реализуются отчасти.¹⁰ Существует мнение о противоречии Указов, в связи с которыми сокращены часть судей и Конституции.

Согласно закону, судебные постановления в Республике Казахстан могут быть изменены (отменены) только вышестоящей судебной инстанцией. Однако большинство решений (приговоров) вступают в законную силу и остаются без изменений, вынесение оправдательных приговоров составляет менее 1%. Судьи боятся выносить оправдательные приговоры, опасаясь их отмены вышестоящей инстанцией.¹¹ Обвинительный уклон в правосудии присутствует.

С 1 января 2007 г. в Казахстане введен суд присяжных. Однако в Казахстане присяжные заседатели лишены самостоятельности при вынесении вердикта, они разрешают судьбу подсудимого в единой коллегии, вместе с одним профессиональным судьей, который находится вместе с присяжными заседателями в совещательной комнате. Вместе с этим, по итогам 6 месяцев 2011 г. судами республики рассмотрено 183 уголовных дела с участием присяжных заседателей, по которым 248 человек осуждены, 39 человек оправданы.¹²

Право на справедливый суд включает в себя принцип равенства сторон. Несмотря на то, что законодательство Республики Казахстан, в частности, Конституция, уголовно-процессуальное и гражданское процессуальное законодательство провозглашают принцип состязательности процесса, сторона обвинения и защиты заведомо неравноправны в уголовном процессе. Например, пункт 10 статьи 23 УПК РК не называет участие обвиняемого и защитника в процессе при рассмотрении апелляционной и кассационной инстанций, в то время как участие обвинителя обязательно. Другой пример: экспертиза в Бюро судебно-медицинских экспертиз проводится только на основании постановления следователя или суда. Экспертизы, проведенные адвокатом, не рассматриваются как доказательства.¹³ Неравенство сторон наблюдается и в другом процессуальном положении сторон защиты и обвинения. Так, пересмотр вступивших в законную силу постановлений по делам об административных правонарушениях возможен лишь по протесту прокурора, но не граждан.¹⁴

В действующее национальное законодательство Республики имплементированы не все положения международных договоров о правах человека, и в том числе таким образом, чтобы ограничения права на справедливое судопроизводство соответствовали Сиракузским принципам толкования ограничений прав, гарантированных Международным пактом о гражданских и политических правах. К примеру, это касается вопросов: доступа к выбранному обвиняемым защитнику, в осо-

⁷ Приложение №3 к Указу Президента Республики Казахстан от 22 января 1999 г. № 29 «О мерах по дальнейшей оптимизации системы государственных органов Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 18.04.2011 г.). Судьи областных и приравненных к ним судов – 488, судьи районных и приравненных к ним судов – 1653. На момент 22 января 2001 г. лимит штатной численности судей составлял 574 и 1945 соответственно.

⁸ Указ президента Республики Казахстан №1072 от 27.09.2010 г. «О мерах по оптимизации штатной численности органов, содержащихся за счет государственного бюджета...», согласно которому было предписано сократить 15% областных, городских и районных судей. Под сокращение подпадали около 400 штатных должностей. Положение частично спасало то, что 200 штатных единиц по стране являлись вакантными. Но в оставшихся случаях предстояло увольнять с должности действующих судей. <http://comment-respublika.info/comment/showtopic/7824/>

⁹ Массовые увольнения судей в Казахстане. 29.07.2011 г. <http://www.zasudili.ru/news/index.php?ID=1318>

¹⁰ Пункты 1-2 Постановления Конституционного Совета Республики Казахстан от 23 июня 2004 г. №6 «Об официальном толковании пункта 1 статьи 79 Конституции Республики Казахстан».

¹¹ Доклад НПО Казахстана о выполнении Республикой Казахстан Международного пакта о гражданских и политических правах. Алматы, 2011 г.

¹² Юрий Гейст. «52 судьи расстанутся со своими мантиями». <http://diapazon.kz/aktobe/aktobe-crime/39123-52-sudi-rasstanutsja-s-mantijami.html>

¹³ Доклад НПО Казахстана о выполнении Республикой Казахстан Международного пакта о гражданских и политических правах. Алматы, 2011 г.

¹⁴ Глава 40 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях.

бенности, если дело содержит государственные секреты;¹⁵ отсутствия законодательно закрепленного положения о необходимости проверки законности задержания при рассмотрении судом вопроса о санкционировании ареста;¹⁶ не регламентации в Кодексе об административных правонарушениях принципа равенства сторон; отсутствия смысла обжалования в связи с немедленным исполнением не вступившего в законную силу постановления об административном аресте (чем в первую очередь, нарушается принцип презумпции невиновности);¹⁷ не закрепления в законах принципа публичности судебных решений¹⁸ и т.д.

В казахстанском уголовном праве содержатся противоречия и коллизии, что представляет трудности для правоприменителей. К примеру, судьи отмечают вопросы неоднозначного толкования норм Уголовного Закона, а именно текста статьи 175 части 1 УК РК. «Согласно Конституции в РК наравне с государственным языком используется русский язык. На государственном языке часть 1 статьи 175 УК РК относится к категории преступлений средней тяжести, а на русском – к небольшой. Так как все сомнения в применении уголовного Закона толкуются в пользу лица, привлеченного к уголовной ответственности, кража без отягчающих обстоятельств должна признаваться преступлением небольшой тяжести. Необходимо также обратить внимание на ст. 24 УК РК, согласно которой ответственность за покушение на преступление небольшой тяжести не наступает». Одновременно отмечено, что в настоящее время сложилась парадоксальная ситуация с изменениями, внесенными в часть 1 статьи 185 УК РК. «Грамматическое толкование Закона о внесении изменений в УК РК говорит о том, что лишение свободы за угон без отягчающих обстоятельств назначается сроком на 3 месяца, в то время как в статье 48 Уголовного кодекса указано, что лишение свободы менее 6 месяцев не назначается. Так как имеет место конкуренция общей и специальной норм закона (ст. 48 УК является общей нормой, а ст. 185 - специальной), то на практике должна применяться специальная норма».¹⁹

Описание наиболее типичных индивидуальных случаев нарушения исследуемого права (вопроса) в качестве примеров продолжающейся практики.

Следующий далеко не исчерпывающий перечень дел в отношении: Джакишева М., Жовтиса Е., Козлова В., Есергепова Р., Садыкова А., Соколовой Н., Аминова А., Ушанова Е. вызвали общественный резонанс, и, по мнению, многих общественных деятелей, являются индикаторами т.н. «справедливого, независимого судопроизводства» в Казахстане. Независимость судов оценивается по-разному. Это зависит от конкретного дела, обстоятельств (политической составляющей, «телефонного права», наследия советской системы и др.).

Публичный характер судебного разбирательства является необходимым элементом права на справедливый суд. Несмотря на предпринятые законодателем попытки предотвратить нарушение принципа гласности (открытости) судебного процесса, отказ сотрудников суда (судебных приставов, либо конвоиров, либо секретарей судей и самими судьями) пропустить граждан в зал судебного заседания граждан и журналистов на открытое судебное разбирательство не является редким явлением.²⁰ В качестве обоснования этого, сотрудниками суда могут приводиться самые разные объяснения: в зале судебного заседания (кабинете судьи) нет свободных мест; нет предвари-

¹⁵ «Генпрокуратура заверяет, что ни у кого, кроме следствия, нет доступа к госсекретам по делу Джакишева». КазТАГ. <http://diapazon.kz/kazakhstan/6563-genprokuratura-zaverjaet-cto-ni-u-kogo-krome.html>

¹⁶ http://www.bureau.kz/data.php?n_id=2323&l=ru; http://www.bureau.kz/data.php?n_id=1716&l=ru

¹⁷ Анализ законодательства об административном аресте, содержании в приемниках-распределителях, доступе к справедливому судебному разбирательству и рекомендации по имплементации требований Международного пакта о гражданских и политических правах. ОО «Миссия по правам человека». Астана, 2010 г.

¹⁸ Ответ председателя коллегии по гражданским делам суда г. Астана, № 1-1/2222 от 23.04.2009 г.: «В связи с Вашим обращением о предоставлении копии решений о признании иностранных и международных организаций, осуществляющих экстремизм и террористическую деятельность на территории Республики Казахстан и (или) другого государства, экстремистскими или террористическими, сообщая, что в силу ст. 241 ГПК РК суд обязан выслать или выдать копии решения лишь сторонам и другим лицам, участвующим в деле...». Аналогичный ответ поступил из Верховного суда РК на запрос о выдаче копии приговора по делу Р.Алиева.

¹⁹ http://supcourt.kz/rus/news/6.04.2011_26.html. Доклад и.о. председателя апелляционной судебной коллегии Восточно-Казахстанского областного суда Владимира Бычкова.

²⁰ Отчет БДИПЧ/ОБСЕ, Центр ОБСЕ в Алматы «Результаты мониторинга судебных разбирательств в Республике Казахстан 2005-2006 г.», <http://www.osce.org/documents/cia/2007/02/23411ru.pdf>

тельного разрешения судьи (председателя суда) на присутствие на процессе; судебное заседание уже начато; судебное заседание перенесено (хотя позднее может выясниться, что оно все-таки состоялось).

Доказательства, полученные в связи с осуществлением адвокатом действий, не запрещенных законом и проведенных по собственной инициативе (производство экспертизы, аудио и видеозапись показаний свидетелей) судом, видеозапись с «места преступления» и другие доказательства стороны защиты, как правило, не принимаются во внимание.²¹

Экстрадиция многих казахстанцев невозможна в связи с решениями Европейского суда по правам человека,²² что представляет серьезную озабоченность для Генеральной прокуратуры Республики и казахстанской фемиды, поскольку утверждается, что наряду с угрозой пыток, запрашиваемые властями лица не могут рассчитывать на справедливый суд в Казахстане.²³

«Краткость – сестра таланта» так оценивают отдельные граждане осуществление правосудия по делам о так называемых несанкционированных мирных собраниях. Так, 16 марта 2011 г. с плакатами «Нечестный судья — враг народа и президента», после отказов на 8 заявок о проведении митингов, активисты движения «Беркут» вышли к городскому суду требовать реформирования судебной системы, прозрачности судов и доступности услуг адвокатов. Спустя 3 дня руководитель движения Панина О. предстала перед судом в качестве организатора пикета, и суд постановил привлечь ее к ответственности, назначив штраф - 20 МРП.²⁴

Примеры соблюдения минимальных гарантий при рассмотрении предъявляемого лицу уголовного обвинения по статье 14 Международного пакта о гражданских и политических правах:

«а) быть в срочном порядке и подробно уведомленным на языке, который он понимает, о характере и основании предъявляемого ему обвинения». Как показывает практика, нарушение этой гарантии допускается в отношении части содержащихся в специальных приемниках иностранных граждан.²⁵

«b) иметь достаточное время и возможности для подготовки своей защиты и сноситься с выбранным им самим защитником». Адвокат подсудимого Кудайкулова, осужденного в Южно-Казахстанской области повторно (в первый раз за 1,5 г. до второго осуждения – под именем другого человека) отмечал, что времени, предоставленного судом адвокату как для ознакомления с материалами уголовного дела, так и для подготовки к судебным прениям, было явно недостаточно (что противоречит нормам ч. 3 ст. 316, ч. 2 ст. 364 УПК РК).²⁶

«с) быть судимым без неоправданной задержки». Показательно дело по обвинению Полиенко Д. в убийстве соседки, и оправданного судом в г. Щучинск Акмолинской области в 2009 г., из жизни которого вычеркнуто 2 г. содержания под стражей.²⁷

«d) быть судимым в его присутствии и защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника; если он не имеет защитника, быть уведомленным об этом праве и иметь назначенного ему защитника в любом случае, когда интересы правосудия того требуют, безвозмездно для него в любом таком случае, когда у него нет достаточно средств для оплаты этого защитника». Результаты мониторинга показали, что «большинство административно арестованных (155) указали на отсутствие адвоката при задержании в нарушение ст. 588 ч.3 Кодекса об административных правонарушениях. Если из общего числа административно-арестованных, принявших участие в анкетировании (181), 102 человека отказались от адвоката при задержании и в суде по собственной инициативе, то 27 человек не знали о том, что имеют право на адвоката, а судом и

²¹ Доклад НПО Казахстана о выполнении Республикой Казахстан Международного пакта о гражданских и политических правах. Алматы, 2011 г.

²² См. решения ЕСПЧ: Кабулов против Украины; Байсаков Е., Байсаков Ж., Жекебаев А., Горбенко С. против Украины.

²³ <http://ablyazov.info/?p=141>

²⁴ <http://comment-respublika.info/comment/showtopic/7824/>

²⁵ Права лиц, содержащихся в приемниках-распределителях и специальных приемниках, на уважение человеческого достоинства, защиту от пыток и других видов жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания, получение квалифицированной юридической помощи, свободу и личную неприкосновенность. Доклад по результатам мониторинга, проведенного в приемниках-распределителях и специальных приемниках гг. Астана, Костанай, Оскемен и Павлодар. Филиал Казахстанского международного бюро по правам человека и соблюдению законности в г. Астана. г. Астана, 2009 г. С. 86.

²⁶ <http://www.time.kz/index.php?newsid=17298>; <http://titus.kz/?previd=19729&type=shym>;
<http://www.zakon.kz/181652-v-odnoj-iz-tjurement-juko-vmesto.html>;
http://www.bureau.kz/data.php?page=0&n_id=2816&l=r

²⁷ Правозащитники не исключают того, что в тюрьме КНБ продолжают пытать людей
<http://diapazon.kz/kazakhstan/print:page,1,6149-pravozashhitniki-ne-iskljuchajut-togo-chto-v.html>

сотрудниками полиции им это право не разъясняли, а 26 человек указали на то, что в суде им «сразу был предоставлен бланк об отказе от адвоката, что не было связано с материальным положением».²⁸

«е) допрашивать показывающих против него свидетелей или иметь право на то, чтобы эти свидетели были допрошены, и иметь право на вызов и допрос его свидетелей на тех же условиях, какие существуют для свидетелей, показывающих против него». Здесь уместно указать обвинительный приговор суда №2 г. Тараз от 5 сентября 2011 г. Ушанову Е.И. - пастору религиозного объединения «Церковь Полного Евангелия «Новая жизнь», в котором все свидетели показывают против осужденного, а о свидетелях защиты не говорится ни слова.²⁹

«f) пользоваться бесплатной помощью переводчика, если он не понимает языка, используемого в суде, или не говорит на этом языке». Нарушения этой гарантии отмечено, к примеру, в докладах филиала Казахстанского международного бюро по правам человека и соблюдению законности в г. Астана по вопросам условно-досрочного освобождения.³⁰

«g) не быть принуждаемым к даче показаний против самого себя или к признанию себя виновным». Одним из ярких примеров является дело по обвинению Евлоева О. и Тянь Д., осужденных судом г. Астана с участием присяжных заседателей к пожизненному лишению свободы и 25 г. лишения свободы соответственно. После задержания, от обоих лиц были отобраны более одной явок с повинной, которые легли в основу обвинительного приговора.³¹

Пункт 4 статьи 14 МПГПП требует, чтобы «в отношении несовершеннолетних процесс должен быть таков, чтобы учитывались их возраст и желательность содействия их перевоспитанию». Однако в отсутствие ювенальных судов в областях страны такой подход качественно не может быть обеспечен.

Пункт 5 статьи 14 МПГПП определяет правило, при котором каждый, кто осужден за какое-либо преступление, имеет право на то, чтобы его осуждение и приговор были пересмотрены вышестоящей судебной инстанцией согласно закону. Доступ к надзорной инстанции в результате отказа в возбуждении надзорного производства закрыт для многих заключенных.

Пунктом 6 статьи 14 Пакта предусмотрено: «Если какое-либо лицо окончательным решением было осуждено за уголовное преступление и если вынесенный ему приговор был впоследствии отменен или ему было даровано помилование на том основании, что какое-либо новое или вновь обнаруженное обстоятельство неоспоримо доказывает наличие судебной ошибки, то это лицо, понесшее наказание в результате такого осуждения, получает компенсацию согласно закону, если не будет доказано, что указанное неизвестное обстоятельство не было в свое время обнаружено исключительно или отчасти по его вине». Ввиду несовершенства требований законодательства о реабилитации, эта норма представляется практически не используемой.

Положение пункта 7 статьи 15 гласит: «Никто не должен быть вторично судим или наказан за преступление, за которое он уже был окончательно осужден или оправдан в соответствии с законом и уголовно-процессуальным правом каждой страны». К примеру, в феврале 2000 г. возбуждены ряд уголовных дел в отношении Киреенок А.И. На протяжении долгого времени дела были предметом неоднократного рассмотрения во всех судебных инстанциях с вынесением как обвинительных, так и оправдательных судебных актов. Дело рассматривалось и в Верховном Суде. Постановлением ДБЭКП по ВКО от 12 декабря 2008 г. уголовное дело по обвинению Киреенок А.И. в совершении преступления, предусмотренного ст. 177 ч.3 п. «б» УК РК также было прекращено за отсутствием в его действиях состава преступления. Постановлением кассационной судебной коллегии Восточно-Казахстанского областного суда постановление апелляционной судебной коллегии от 11 января 2011 г. и решение суда первой инстанции от 22 ноября 2010 г. оставлены без изменения.³²

²⁸ Права лиц, содержащихся в приемниках-распределителях и специальных приемниках, на уважение человеческого достоинства, защиту от пыток и других видов жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания, получение квалифицированной юридической помощи, свободу и личную неприкосновенность. Доклад по результатам мониторинга, проведенного в приемниках-распределителях и специальных приемниках гг. Астана, Костанай, Оскемен и Павлодар. Филиал Казахстанского международного бюро по правам человека и соблюдению законности в г. Астана. г. Астана, 2009 г. С. 86.

²⁹ Приговор суда №2 г. Тараз Жамбылской области, 5 сентября 2011 г., дело № 1/812-11.

³⁰ Права лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы, на условно-досрочное освобождение и справедливое судебное разбирательство. Доклад по результатам мониторинга в исправительных учреждениях и судах г.Астаны и Карагандинской области / Авт.-сост. А.Ибраева. - Астана: Филиал Казахстанского Международного Бюро по правам человека и соблюдению законности в г.Астана, 2007.- 116с.: ил.

³¹ <http://www.nv.kz/2009/04/08/12572/> и другие.

³² http://supcourt.kz/rus/news/6.04.2011_41.html

Произошедшие события, касающиеся реализации исследуемого права не связанные с мероприятиями, предусмотренными Национальным Планом, но, тем не менее, повлиявшие на динамику развития в этой области.

18 ноября 2009 г. состоялся V съезд судей Республики Казахстан, на котором Президент РК дал поручение об изменении Конституционного закона «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан».

В июне 2011 г. по поручению главы государства при Республиканском общественном совете по борьбе с коррупцией (главой которого является О.Абдыкаримов) создана многофункциональная³³ общественная наблюдательная комиссия по внешней оценке деятельности судебных органов Казахстана.³⁴

Декриминализация отдельных преступлений позволила оправдать часть осужденных.³⁵

Председатель Верховного суда заявил, что главной оценкой работы районных, городских и приравненных к ним судов является качество отправления правосудия, а областных и приравненных к ним судов - проверка в апелляционном и кассационном порядках законности и обоснованности, принимаемых нижестоящими судами судебных актов.³⁶ На брифинге летом 2011 г. судебный мониторинг определен как систематический анализ деятельности судей местных и других судов на предмет определения качества и своевременности рассмотрения судебных дел.³⁷ Специализированный межрайонный суд по уголовным делам Алматы находится на первом месте по уголовным делам в республике по качеству отправления правосудия.³⁸

Председателем Верховного Суда Республики Казахстан проводятся (например, 7 июня 2011 г.) рабочие совещания с членами рабочей группы по разработке и обсуждению концептуальных положений проекта Конституционного закона «О внесении изменений и дополнений в Конституционный закон «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан», предусмотренного Планом законопроектных работ Правительства на 2011 г.³⁹

³³ «К основным направлениям ее работы Абдыкаримов отнес проведение внешней оценки деятельности судебных органов по вопросам соблюдения судьями морально-этических норм и правил поведения, предусмотренных кодексом судейской этики, и организацию доступа к правосудию и судебным решениям, а также оценку степени доверия общества к суду и обеспечения принципа независимости судей. Кроме того, комиссия будет заниматься анализом и изучением кадровой политики в органах судебной власти с целью выработки мер по совершенствованию порядка назначения судей, а также проводить независимый общественный анализ судебной практики только по вступившим в законную силу судебным решениям по административным, гражданским и уголовным делам. К компетенции комиссии относится также выработка предложений по совершенствованию правовых и организационных механизмов функционирования судебной системы, приближения казахстанского судопроизводства к стандартам международного уровня. Предполагается выработка рекомендаций по устранению причин и условий, способствующих коррупции в судебной системе, и проведение независимой оценки проектов законов и иных нормативных актов, касающихся деятельности судов и правоприменительной практики». Абдыкаримов заверил: «Мы даем только оценку решениям судей – почему такое решение было принято. Она не имеет никакого влияния на деятельность судов». Вместе с иными вопросами в повестку работы на ближайшие полгода включен вопрос рекомендаций Высшему судебному совету по кандидатурам судей на вакантные места в Верховном и областном Актюбинском судах, нормативно-правового и организационного обеспечения реализации принципа доступа граждан и юристов к правосудию, а также исследования соблюдения судьями и сотрудниками судов требований кодекса судейской этики и норм этики госслужащего.

³⁴ Панорама. № 23, 17 июня 2011 г., страница 4. <http://www.panorama.kz>

³⁵ http://supcourt.kz/rus/news/news_0072.html. К примеру, в 2011 г. отменен приговор в отношении Смагулова А. и Койчуманова Б., которые судом первой инстанции были признаны виновными в незаконном приобретении, хранении наркотических средств без цели сбыта в крупном размере, предусмотренных статьей 259 ч.1 УК РК. Апелляционная судебная коллегия областного суда отменила данный приговор в связи с декриминализацией части первой статьи 259 УК РК. Кроме того, судом в текущем году был вынесен один оправдательный приговор, который в настоящее время не вступил в законную силу.

³⁶ http://supcourt.kz/rus/news/news_0018.html

³⁷ http://supcourt.kz/rus/news/news_0059.html

³⁸ http://supcourt.kz/rus/news/news_0083.html, по заявлению Б. Бекназарова.

³⁹ http://supcourt.kz/rus/news/news_0053.html

На 54-м ежегодном заседании МАС в Стамбуле (Турция) в сентябре текущего года будет проведено голосование относительно заявки Союза судей Республики Казахстан на вступление в МАС в качестве полноправного члена.⁴⁰

Недостатки в судопроизводстве, отмеченные судьями:

- Неполнота материалов, прилагаемых к представлениям, предусмотренных УПК РК, связанных с исполнением приговора (вопросы условно-досрочного освобождения, перевод в колонию-поселение, освобождение от наказания и смягчение наказания осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях, а также осужденным, мера наказания которых не связан с лишением свободы).⁴¹
- Судьи не в полной мере используют аппаратуру аудио- и видеофиксации в залах. Так, в одной из областей РК, из 61 судебных зала в 46 - установлены аудио-, видеоприборы для записи судебного процесса».⁴²
- Основными причинами отмен и изменений приговоров и постановлений Жамбылским областным судом названы плохая досудебная подготовка, нарушения норм материального и процессуального права, допускаемые судьями при рассмотрении гражданских дел, а также неправильное определение и выяснение круга обстоятельств, имеющих значения для дела.⁴³
- Неправомерные действия судей. Так, в судах столицы из 38 обращений в 1-м квартале 2011 г. (за аналогичный период 2010 г. – 98 обращений) подтвердилось одно.⁴⁴ В стратегическом плане Верховного суда указывается на уменьшение количества жалоб на действия судей. В 2009 г. поступило 1 288 подобных обращений граждан и юридических лиц, что на 9,5% меньше чем в 2008 г. (1 411).
- В практике допускается нарушение сроков рассмотрения дел. Вместе с тем, стратегический план Верховного суда содержит следующую информацию: «Значительно сократилось количество дел, рассмотренных с нарушением процессуальных сроков. За 9 месяцев 2010 г. рассмотрено таких гражданских дел - 11 или 0,003 % (за 9 мес. 2009 г. – 12 дел или 0,004%, в 2008 г. - 24 дела или 0,006%), 2 административных дела или 0,001% (за 9 мес. 2009 г. – 1 или 0,0005%, в 2008 г. - 4 или 0,001%). Нарушений сроков рассмотрения уголовных не допущено (в 2008 г. - 3 или 0,005%)».

По вопросам упрощенного досудебного производства судьями отмечены следующие проблемные вопросы: процессуальное положение участников этого производства, их прав и обязанностей; оценка полученных доказательств; отсутствие сокращенного судебного разбирательства по этой категории дел (например, после составления протокола упрощенного досудебного производства, означающего возбуждение уголовное дело, лицо, совершившее уголовное преступление, признается обвиняемым, в то же время заявитель не признается потерпевшим, что противоречит общим положениям УПК); причинами установленных фактов многочисленных нарушений норм УПК, допускаемых органами уголовного преследования, являются недостаточное знание работниками дознания и следствия положений закона, регулирующего это досудебное производство, слабый ведомственный контроль и ненадлежащий прокурорский надзор; основные влекущие волокиту причины возвращения судом дел - непризнание подсудимыми своей вины в совершенном преступлении и неявка подсудимых на судебное заседание, при этом место их жительства, указанное в протоколе упрощенного досудебного производства, не соответствовало при их проверке курьером суда и работниками полиции действительному проживанию;⁴⁵ не назначение предварительного слушания, что сказывается на оперативности их рассмотрения.⁴⁶

Казахстанская модель присяжных заседателей введена с 1 января 2007 г.⁴⁷ Судьи отмечают о: затруднениях, связанных с правильной постановкой вопросов в вопросном листе; недостатки, допускаемые при составлении протокола главного судебного разбирательства и направлении дел в кассационную инстанцию; призвали специалистов к своевременному составлению протокола и

⁴⁰ http://supcourt.kz/rus/news/news_0032.html

⁴¹ http://supcourt.kz/rus/news/news_0071.html

⁴² http://supcourt.kz/rus/news/news_0088.html

⁴³ http://supcourt.kz/rus/news/news_0082.html

⁴⁴ http://supcourt.kz/rus/news/15.04.2011_13.html

⁴⁵ http://supcourt.kz/rus/news/news_0078.html. В ходе семинара на тему упрощенного досудебного производства, прошедшего в Павлодар, отмечено, что проведенный анализ судебной практики уголовных дел, по которым проводилось упрощенное досудебное производство с момента его введения, показал явные недостатки и несовершенства самого законодательства, регулирующего проведение данного досудебного производства.

⁴⁶ http://supcourt.kz/rus/news/news_0045.html, к примеру, в Жамбылской области.

⁴⁷ С введением в действие Закона РК № 121 от 16 января 2006 г. «О присяжных заседателях».

полному отражению хода судебного разбирательства в нем⁴⁸; об организации качественного отбора кандидатов в присяжные заседатели; об исключении формирования тенденциозных составов коллегий присяжных заседателей, так как участие лиц с сформировавшимся негативным отношением к порядку судопроизводства, лиц злоупотребляющих спиртными напитками, употребляющих наркотические вещества может повлечь за собой вынесение присяжными недостаточно объективного вердикта, что в свою очередь обусловит вынесение судом неправомочного судебного акта;⁴⁹ о повышении качества предварительного расследования и эффективности прокурорского надзора за следствием, активизации роли государственного обвинителя и защитника в судебном заседании, путем совершенствования их практических навыков в исследовании и оценке доказательств с позиции обвинения и защиты, в умении воспользоваться в судебном разбирательстве неполнотой предварительного расследования; об отсутствии права у сторон при рассмотрении уголовных дел с участием присяжных заседателей без разрешения председательствующего упоминать в суде о существовании исключенных из разбирательства дела доказательств, ссылаться на них для обоснования своей позиции; о соблюдении адвокатами этических правил поведения.⁵⁰

Отмечены следующие перемены, которые грядут в судебной системе:

- Прекратится направление уголовных дел на дополнительное расследование, суды будут сразу выносить оправдательный либо обвинительный приговоры.
- В ближайшей перспективе упраздятся дисциплинарно-квалификационные коллегии при областных судах, их полномочия передадут Судебному жюри.
- В апелляционных коллегиях областного суда будут назначены два председателя: по уголовным делам и по гражданским делам.
- А кассационную коллессию возглавит председатель областного суда.
- Граждане смогут один раз в месяц задать вопрос председателю Верховного Суда в режиме он-лайн в областном суде по предварительной записи для участия в конференц-связи.⁵¹
- Будут созданы в областных судах две судебные инстанции - апелляционная по обжалованию решений и приговоров, не вступивших в законную силу, и кассационная по пересмотру судебных актов, вступивших в законную силу.
- Предлагается полностью исключить направление дел на новое рассмотрение в суды первой инстанции;
- Будут приняты исчерпывающие меры по повышению уровня доверия граждан к судебной системе, а также продолжена работа по совершенствованию и упрощению судопроизводства, созданию условий по искоренению волокиты, судебных ошибок и нарушения законности судьями.⁵²
- Необходимо менять методологию оценки качества деятельности судов.⁵³
- Предлагается конечной инстанцией сделать кассацию, чтобы именно там население могло защитить свои права. «Тогда Верховный Суд более полно реализовывал бы свои конституционные полномочия по надзору за деятельностью судов».⁵⁴

⁴⁸ http://supcourt.kz/rus/news/25.04.2011_11.html. В специализированном межрайонном суде по уголовным делам Павлодарской области состоялся семинар-совещание по вопросам рассмотрения дел с участием присяжных заседателей. Судьи кассационной инстанции областного суда отметили трудности.

⁴⁹ http://supcourt.kz/rus/news/6.04.2011_13.html. В Карагандинском областном суде состоялся круглый стол на тему «Актуальные вопросы отправления правосудия с участием присяжных заседателей».

⁵⁰ http://supcourt.kz/rus/news/15.04.2011_22.html. Судьи апелляционной коллегии Восточно-Казахстанского областного суда отметили недостатки в работе с присяжными заседателями и др. К примеру, специализированный межрайонный суд по уголовным делам Восточно-Казахстанской области по одному уголовному делу при комплектовании коллегии присяжных заседателей по спискам, предоставляемым акиматом области, столкнулся с тем, что 9 кандидатов не проживали по адресам, указанным в списках. Один кандидат состоял на учете в психоневрологическом диспансере, предельный возраст другого кандидата превышал 65 лет либо наоборот, лицо не достигло 25-летнего возраста. Один из кандидатов, как выяснилось, являлся государственным служащим. Все это свидетельствует о том, что исполнительные органы власти на местах поверхностно подходят к составлению единого и запасного списков кандидатов, не соблюдая при этом требования статьи 10 Закона «О присяжных заседателях».

⁵¹ http://supcourt.kz/rus/news/news_0088.html. Председатель Южно-казахстанского областного суда в ходе пресс-конференции 20 июля 2011 г.

⁵² http://supcourt.kz/rus/news/news_0084.html. Председатель Верховного суда отметил принятие мер по повышению уровня доверия граждан к судебной системе на подведении столичными судьями итогов работы за полугодие 2011 г.

⁵³ http://supcourt.kz/rus/news/news_0041.html

- По итогам работы по обеспечению использования в расчетах индекса независимости судебной системы объективных показателей планируется улучшить и (или) не допустить снижение рейтинга Казахстана по показателю «Судебная независимость» в 2010 г. – 109 место, в 2011 г. – 107 место, в 2012 г. – 105 место, в 2013 г. – 103 место, в 2014 г. – 101 место, в 2015 г. – 99.⁵⁵

III. Оценка исполнения Национального плана в области прав человека на 2009-2012 гг.

На основе имеющихся сведений, которые не претендуют на исключительно полное освещение ситуации с исполнением Национального плана в области прав человека по Разделу «Право на справедливое судопроизводство», представляется возможным отметить, что из 17-ти основных рекомендаций, содержащихся в Национальном плане в области прав человека, выполняется одна (№3, см. приложение):

«необходимо, чтобы списки лиц, представленных Председателем Верховного Суда на назначение на вакантные должности судей и руководителей судов и судебных инстанций всех уровней, предварительно публиковались в СМИ либо в Интернете для оповещения широкого круга общественности».

Частично выполнены три рекомендации (№1, 2, 10, см. приложение):

«исключение подследственности правоохранительных органов в отношении своих сотрудников»; «свободное получение сведений о деятельности судов, подборе кандидатов в судьи и др.; сделать прозрачной информацию о движении дел в суде, гарантировать доступность судебных актов, достижение высокого уровня гласности и прозрачности правосудия видится также в урегулировании порядка взаимоотношений суда с другими государственными органами, со средствами массовой информации и общественностью»;

«обязательная аудиозапись либо видеозапись происходящего на судебных заседаниях».

Неизвестно: будут ли реализованы - две (№6, 8, см. приложение):

«вопросы, связанные с привлечением к дисциплинарной ответственности судей»;

«принятие Административно-процессуального кодекса Республики Казахстан для кодификации норм административно-процессуального законодательства, регулирующих порядок рассмотрения и разрешения публично-правовых споров с участием граждан и организаций».

Рекомендации

В целом число рекомендаций по данному Разделу превышает объем исследования, в связи с чем представляется важным упомянуть о необходимости институциональных реформ, соблюдения международных стандартов по статье 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, включая минимальные гарантии для обвиняемого в уголовном процессе, и выделить приоритетным направление законодательного характера, причем важным по нашему усмотрению является заключение Венецианской комиссии и БДИПЧ ОБСЕ со следующими рекомендациями:

- необходим открытый и прозрачный процесс законодательных реформ, осуществляемый при участии широкого круга заинтересованных сторон в соответствующей области;
- в статье 1 Конституционного закона ничего не говорится о том, каким образом разрешаются противоречия между компетенцией суда и компетенцией других государственных органов. В соответствии с международными принципами в отношении судебной власти, суды обладают исключительным правом решать, подпадает ли дело под их компетенцию, которая определена законом;
- чтобы повысить предсказуемость закона, необходимо прояснить, какую именно ответственность (административную или уголовную) влечет за собой неуважение к суду;
- было бы полезно составить отдельный раздел об административных судах, желательно, создав систему, аналогичную обычной судебной системе, состоящей из трех инстанций;
- рекомендуется прояснить пункт 1 (3-1) статьи 22 Конституционного закона, исключив какую-либо возможность посягательства на независимость судей судов более низкой инстанции;
- обеспечение деятельности судов не должно влиять на содержание судебных постановлений по отдельным делам – решение всегда должен принимать сам судья;

⁵⁴ http://supcourt.kz/rus/news/news_0055.html. На встрече председателя Верховного суда с международными экспертами 29 апреля 2011 г.

⁵⁵ Стратегический план Верховного суда Республики Казахстан (судебной системы) на 2011-2015 гг. Астана, 2010г.

- чтобы гарантировать наличие слаженно функционирующих и независимых представительных судебных органов, важно четко определить их функции и состав;
- рекомендуется внести поправки в Конституционный закон, обговорив, что Судебный Совет должен состоять из значительного количества судей из судов первой инстанции и апелляционных судов, которые избираются, или, по крайней мере, выдвигаются коллегами, в порядке, четко определенном Конституционным законом;
- чтобы повысить представительность Совета, в него, помимо судей, могут входить и другие представители, такие как преподаватели права и члены адвокатуры;
- неясны природа, статус и функции «уполномоченного органа по организационному и материально-техническому обеспечению деятельности Верховного Суда». По этой причине рекомендуется внести поправки в Конституционный закон с целью прояснить эти аспекты;
- необходимо более четко обозначить разделение полномочий в области судебного управления между Высшим Судебным Советом, председателем Верховного Суда и уполномоченным органом;
- рекомендуется внести поправки в Конституционный закон, дополнив его положениями о бюджетном процессе, предусматривающими роль Высшего Судебного Совета;
- рекомендуется прояснить Конституционный закон в этом отношении, четко указав, что дела должны распределяться в случайном порядке, в соответствии с четкими, определенными заранее принципами, с учетом количества дел, которыми занимается каждый судья. Это не исключает возможность при необходимости передачи определенных дел судье или судейской коллегии, специализирующимся по этому типу дел. Конечно, критерии и метод такой передачи дел должны быть прозрачными и определяться заранее;
- рекомендуется прояснить статьи 9, п. 1(1), и ст. 14 п. 1 (1), чтобы ни в коей мере не предоставлять председателям права наставлять или контролировать отдельных судей в процессе вынесения ими решений по делам;
- важно обеспечить адекватное участие в Высшем Судебном Совете судей, которые, в основном, исполняют основные функции судьи (вынесение судебных постановлений);
- рекомендуется конкретизировать, в каких именно обстоятельствах председатель может вести прием, и указать, что прием граждан не должен влиять на постановление по существу отдельного судебного дела;
- рекомендуется прояснить цель и содержание этих распоряжений председателей судов в Конституционном законе;
- рекомендуется прояснить, кто именно вправе председательствовать на заседаниях судебных коллегий;
- рекомендуется прояснить обязанности председателя суда в плане противодействия коррупции;
- рекомендуется ограничить свободу выбора Президента или Сената кандидатурами, предложенными Высшим Судебным Советом, а также выдвинуть требование об обосновании отказа в назначении на должность;
- Конституционный закон должен содержать требование о публичном объявлении о наборе на все вакантные должности судей, в том числе должность председателя суда;
- с целью привлечения к работе в судебном корпусе большего числа профессионалов из других областей права (например, адвокатов или прокуроров), следует рассмотреть возможность приема для работы в судебные органы лиц, уже имеющих определенный стаж;
- рекомендуется определить типы заболеваний, которые препятствуют исполнению обязанностей судьи, сведя их перечень к заболеваниям, которые непосредственно влияют на умственные способности человека;
- следует оговорить, что рекомендации Высшего Судебного Совета могут быть отклонены только при наличии обоснованного решения. В случае отклонения рекомендованного кандидата, Высший Судебный Совет может выдвинуть другого кандидата или получить дополнительные полномочия для того, чтобы аннулировать вето квалифицированным большинством голосов;
- в отношении всех судов можно рассмотреть возможность позволить судьям, которые будут работать под руководством председателя, высказывать свое мнение о кандидате на должность председателя;
- рекомендуется рассмотреть вопрос о том, следует ли вообще оставлять возможность для повторного назначения председателя. Если такая возможность будет сохранена, Конституционный закон должен ограничить количество повторных назначений одним разом;
- с целью достижения полной независимости и беспристрастности, рекомендуется изъять из статьи 34-1 Конституционного закона возможность продления срока пребывания судьи в должности на пять лет председателем Верховного Суда;

- рекомендуется внести изменения, согласно которым принцип несменяемости должен также предполагать защиту судей от перевода на другую работу, за исключением случаев применения дисциплинарных санкций или изменения организации судебных органов;
- рекомендуется предоставлять судьям лишь функциональную неприкосновенность;
- рекомендуется рассмотреть возможность ограничения неприкосновенности судей действиями, осуществляемыми ими в рамках исполнения своих судебных функций (функциональная неприкосновенность);
- рекомендуется более четко обозначить роль Высшего Судебного Совета в прекращении полномочий председателей и судей;
- рекомендуется реформировать систему отстранения, освобождения от должности и прекращения полномочий судей, внимательно изучив принцип несменяемости и общие рекомендации по подобным вопросам, содержащиеся в международных документах;
- было бы разумно определить в Конституционном законе размер оплаты для различных должностей судей;
- было бы целесообразно рассмотреть возможность замены привилегий (названных в статьях 51, 53, 54 Конституционного закона) более высокой зарплатой, гарантирующей нормальный уровень жизни;
- рекомендуется доработать положение статьи 55-1 с тем, чтобы обеспечить более детальное описание санкций, которые следуют за тем или иным правонарушением или проступком;
- детали оценки профессиональной пригодности действующего судьи могут быть изложены в отдельном законе, однако основные принципы критериев оценки рекомендуется включить в Конституционный закон;
- рекомендуется избрание членом жюри судьями в результате честной и открытой процедуры;
- рекомендуется доработать положения о дисциплинарных и оценочных органах для уточнения и разделения их полномочий;
- судьи должны проходить начальное обучение и подготовку в процессе работы при полном государственном финансировании, рекомендуется включить в конституционный закон положения о регулярном и бесплатном обучении судей;
- рекомендуется внести в пункт 1 (1) статьи 39 поправки с тем, чтобы уточнить, что он относится только к грубому и непростительному нарушению профессиональных функций, а не к неверному применению закона;
- рекомендуется изъять из статьи 39 закона пункт 1 (3), согласно которому судья может быть привлечен к дисциплинарной ответственности за «грубое нарушение трудовой дисциплины»;
- рекомендуется внести в Конституционный закон поправки, которые позволят увязать концепцию судейской этики с конкретным кодексом этики, который может быть изложен в подзаконном акте.
- рекомендуется изъять вторую часть пункта 3 статьи 39 из текста Конституционного закона;
- апелляционные суды имеют возможность передачи в Судебное жюри материалов в отношении судьи, имеющего «низкие показатели по отправлению правосудия» или допустившего «систематические нарушения законности при рассмотрении судебных дел», в соответствии с пунктом 1 (9-1) статьи 16 и пунктом 1 (7-1) статьи 22. Рекомендуется ограничить эти положения в тексте Конституционного закона;
- рекомендуется пересмотреть статью 38 о дисциплинарных коллегиях с тем, чтобы обеспечить независимость коллегий и их свободу от излишнего влияния со стороны органов исполнительной власти;
- рекомендуется, чтобы лицо, возбуждающее дисциплинарное производство в качестве члена дисциплинарно-квалификационной коллегии, не имело право на участие в принятии окончательного решения по делу. Также рекомендуется твердо заявить о необходимости соблюдения принципов справедливого судебного разбирательства в процессе дисциплинарного производства, в том числе, гарантировать обвиняемому судье возможность представить защиту;
- необходимо обеспечить возможность для независимого пересмотра решения по окончании дисциплинарного разбирательства, если только это решение не было принято высшим судом страны;
- рекомендуется задействовать процедуру, при которой судьи смогут добиться пересмотра решений дисциплинарной коллегии, предпочтительно в суде и др.

Данный обзор подготовлен директором филиала ОО «Казахстанское международное бюро по правам человека и соблюдению законности» в г. Астана Анарой Ибраевой. Обзор выполнен в

рамках партнерского проекта Казахстанского международного бюро по правам человека и соблюдению законности (КМБПЧ и СЗ), Международного центра журналистики MediaNet и Центра исследований правовой политики LPRC «Мониторинг исполнения РК Национального плана действий в области прав человека на 2009-2012 гг.», реализуемый при финансовой поддержке Европейского Союза. Содержание данного обзора является предметом ответственности исполнителей проекта и не отражает точку зрения Европейского Союза.

ПРИЛОЖЕНИЕ

Национальный план включает 17 пунктов в качестве рекомендаций:

1. Принять меры, направленные на открытость и прозрачность судебных процедур, а также деятельности органов судебной власти.

«Обязательная аудиозапись либо видеозапись происходящего на судебных заседаниях». Данная рекомендация не реализована полностью, поскольку около 30% залов судебных заседаний не оснащены необходимым оборудованием. «Частично оснащение судов средствами аудио-видеофиксации судебных заседаний, предполагаемое в 2010 г. в количестве 16 единиц, выполнено в полном объеме. В текущем году для местных судов выделенные средства на приобретение 33 систем аудио-видео фиксации, освоены, компьютерами оснащены все рабочие места, т.е. 100%. Однако 50% компьютерного парка подлежит списанию ввиду морального устарения и несоответствия современным технологиям. В этой связи потребности обеспечения компьютерами нового поколения составляют всего 20%. Разработано поэтапное внедрение системы «видеоконференцсвязи». На первом этапе она установлена в Верховном Суде, областных и приравненных к ним судах. В дальнейшем планируется ее внедрение во всех остальных судах республики»⁵⁶;

«Внести изменения в процессуальные законы об административных правонарушениях, по вопросу обязательного ведения протокола судебного заседания, права стороны по делу на применение аудио-видеозаписи в процессе без согласия председательствующего по делу». Данная рекомендация не реализована;

«Рассмотреть вопрос о более широком использовании электронных средств связи (внедрение в судах видеоконференцсвязи для проведения процессов в удаленном режиме, в частности, при рассмотрении состоявшихся судебных актов)». Пока имеется информация лишь о том, что граждане смогут один раз в месяц задать вопрос председателю Верховного Суда в режиме он-лайн в стенах областного суда, предварительно записавшись для участия в конференц-связи.⁵⁷

2. «Достижение высокого уровня гласности и прозрачности правосудия видится также в урегулировании порядка взаимоотношений суда с другими государственными органами, со средствами массовой информации и общественностью».

Разделе 5 «Стратегического плана Верховного суда на 2011-2015 годы отражены 7 показателей задач, для достижения которых требуется межведомственное взаимодействие: доля следственных действий, подлежащих санкционированию исключительно судом; доля судов РК от их общего количества, охваченных информационными киосками; доля охвата электронным архивом судебных документов ВС и областных судов; доля публикаций сведений в средствах массовой информации о кандидатах в судьи, участвующих в конкурсе; доля магистрантов Института правосудия Академии Государственного Управления при Президенте РК, назначенных на должность судьи; количество специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних, изменение их подсудности; расширение сферы применения приказного производства в гражданском процессе.

Верховный суд РК, Союз судей Казахстана, международный фонд защиты свободы слова «Әділ сөз» в рамках постоянно действующего форума «Судебная власть и СМИ» провели двухдневный семинар-тренинг «Взаимодействие судебной власти и средств массовой информации», посвященный вопросам дальнейшего поиска форм и методов взаимодействия судебной власти и

⁵⁶ Стратегический план Верховного суда Республики Казахстан (судебной системы) на 2011-2015 гг. Астана, 2010 г.

⁵⁷ http://supcourt.kz/rus/news/news_0088.html. Председатель Южно-казахстанского областного суда в ходе пресс-конференции 20 июля 2011 г.

СМИ, освоения практических навыков судьями по подготовке к публичному выступлению в СМИ, беспрепятственного обеспечения доступа журналистов в залы судебных заседаний.⁵⁸

- «Сделать прозрачной информацию о движении дел в суде, гарантировать доступность судебных актов».

Внедрен электронный архив судебных дел (ЭАСД), Справочник по судебным делам, создан информационно-технический центр Верховного Суда.⁵⁹ Как следует из стратегического плана Верховного суда на 2011-2015 гг., размещение в публичной базе данных Верховного Суда резолютивной части итоговых процессуальных решений судов планируется ввести к 2013 г. «В суде первой инстанции ежемесячно проводится так называемый «день открытых дверей» и общественный прием граждан с участием руководства вышестоящего суда, Комиссии по судебной этике и дисциплинарной коллегии судей. Создана единая доступная база судебной информации, которая содержит перечень имеющихся в производстве гражданских дел и материалов, дни и время их рассмотрения, результаты их рассмотрения, информацию о принятых судебных актах. Как стороны по делу, так и журналисты могут через Интернет, не обращаясь в суд, узнать, когда было принято дело к производству, ход его назначений, каков результат рассмотрения. Решения суда сразу после их провозглашения направляются в информационную компьютерную программу ЕАИАС».⁶⁰

Вместе с этим, практика показывает: каждое решение суда не является публичным и доступным.

- «Граждане и организации должны свободно получать сведения о деятельности судов, подборе кандидатов в судьи и др.»

Частичная информация размещается на вебсайтах судов и Верховного суда. В стратегическом плане Верховного суда указывается: «В перспективе отбор кандидатов в судьи следует осуществлять только лишь из числа выпускников Института правосудия, исключив этим сдачу претендентом каких-либо других экзаменов и тестов, что, в конечном итоге освободит судей от дополнительной нагрузки по руководству стажировкой кандидата в судьи. Для качественного отбора кандидатов в судьи предлагается усилить роль участия общественности и неправительственных организаций в процедуре отбора судей. Максимально использовать существующую практику размещения сведений о кандидатах в судьи в региональных периодических печатных изданиях. Также истребовать служебные характеристики по месту их работы, что обеспечит право участия каждого в процедуре отбора на должность судьи. Прямое участие общественности, в том числе неправительственных организаций будет способствовать объективному, всестороннему изучению качеств, характеризующих личность на должность судьи».

3. Необходим более прозрачный порядок назначения судей.

- «Необходимо, чтобы списки лиц, представленных Председателем Верховного Суда на назначение на вакантные должности судей и руководителей судов и судебных инстанций всех уровней предварительно публиковались в СМИ либо в Интернете для оповещения широкого круга общественности».

Данная рекомендация выполняется. На веб сайте Верховного суда Республики публикуются сообщения о внесенных на рассмотрение Высшего судебного совета представлениях о назначении вакантных должностей судей Верховного суда, председателей коллегий и председателей областных судов, с пометкой о том, что «В целях обеспечения открытости и гласности отбора вышеуказанных кандидатов, желающие могут представить в отношении них какие-либо сведения, мнения, отзывы на сайт Верховного Суда: www.supcourt.kz либо по адресу: 010000, г. Астана, ул. Кунаева, дом 39».⁶¹

- «При обсуждении кандидатуры на должность судей необходимо проводить консультации с гражданским обществом, включая профессиональные ассоциации, имеющие отношение к деятельности судов».

⁵⁸ <http://www.prof.in.kz/?mod=text&tx=158886>. Судебная власть стремится к взаимодействию со СМИ 29.07.2011 / Профессional №394 / № статьи – 158886.

⁵⁹ http://supcourt.kz/rus/news/news_0041.html

⁶⁰ <http://www.zakon.kz/analytiks/223395-o-dostupnosti-i-glasnosti-sudebnojj.html>. О доступности и гласности судебной системы. Ботагоз Сегизова, суда Аль-Фарабийского районного суда г. Шымкент.

⁶¹ http://supcourt.kz/rus/news/news_0054.html; http://supcourt.kz/rus/news/news_0061.html

Данная рекомендация не реализована.

4. «Рассмотреть вопрос о государственной поддержке стажеров-кандидатов в судьи, а также введении института референтов (помощников) судей».

В 2008 г. Центром по исследованию судебной системы Аппарата Верховного Суда Республики Казахстан реализован научно-исследовательский проект «Введение института помощников судей», где раскрываются вопросы правового статуса помощника судьи, его место в осуществлении правосудия, а также необходимость законодательного регулирования отношений, связанных с введением данного института.

В одном из интервью с М.Алимбековым, высказано предположение о введении института судебного референта по гражданским делам в рамках законопроекта «О внесении дополнений в Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан»,⁶² срок представления которого в Парламент которого в ноябре 2011 г.

В стратегическом плане Верховного суда этот пункт отсутствует, если не считать упоминания о том, что «введение электронного архива судебных дел повысит профессиональный уровень судейского корпуса и кандидатов в судьи за счет предоставления базы данных судебных дел, по которым решения, приговоры были обжалованы в апелляционном, кассационном и надзорном порядках».

5. «Принять меры по углублению специализации судов и судей: развивать ювенальные суды в регионах Казахстана; изучить обоснованность создания налоговых, трудовых и других судов». Данная рекомендация не реализована, но в стратегическом плане Верховного суда идет речь о возможном образовании налогового суда и к 2014 г. 14-ти ювенальных судов.

6. Требуют упорядочения и вопросы, связанные с привлечением к дисциплинарной ответственности судей.

• «На законодательном уровне определить, за какие именно нарушения законности судья может быть привлечен к дисциплинарной ответственности».

По инициативе Верховного суда РК получение экспертного мнения, подготовленное совместно Венецианской комиссией и БДИПЧ ОБСЕ, и осенью текущего года в Плане законопроектных работ Правительства числится проект закона «О внесении изменений и дополнений в Конституционный закон «О судебной системе и статусе судей»».

• «Рассмотреть вопрос о том, чтобы решения Республиканской дисциплинарно-квалификационной коллегии и Судебного жюри могли быть обжалованы заинтересованными лицами в Высший Судебный Совет».

В ближайшей перспективе упразднятся дисциплинарно-квалификационные коллегии при областных судах, их полномочия передадут Судебному жюри, об обжаловании решений которого информации нет.

7. Совершенствовать положения, касающиеся сроков рассмотрения гражданских дел, установления механизма возмещения ущерба, причиненного в ходе осуществления судопроизводства и исполнительного производства.

• «Урегулировать все вопросы, связанные с рассмотрением дел сверх срока, установленного законом и предоставлением права гражданам требовать возмещения ущерба, возникшего в связи с нарушением судами сроков рассмотрения дел».⁶³

Косвенно эта проблема указана в Стратегическом плане Верховного суда в виде перспективы введения электронной формы контроля, позволяющей предотвратить возможные коррупционные правонарушения.

• «Рассмотреть вопрос о расширении участников конституционного производства и включить в него граждан, предоставив им возможность обращения в Конституционный Совет для защиты нарушенных конституционных прав».

Рекомендация не реализована.

8. «Принять Административно-процессуальный кодекс Республики Казахстан для кодификации норм административно-процессуального законодательства, регулирующих порядок рассмотрения и разрешения публично-правовых споров с участием граждан и организаций».

⁶² http://www.eurasniipp.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=75:persona-grata-----&catid=17:2010-10-25-06-32-11&Itemid=73

⁶³ Стратегический план Верховного суда Республики Казахстан (судебной системы) на 2011-2015 гг. Астана, 2010 г.

Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 по 2020 годы, утвержденная Указом Главы государства от 24 августа 2009 г. (далее - Концепция), предусматривает необходимость принятия Административного процессуального кодекса. При этом в Концепции подчеркивается, что следует четко определиться с предметом регулирования административно-процессуального законодательства. Согласно Концепции одним из направлений развития судебно-правовой системы должно стать создание на базе действующих административных судов системы административной юстиции, рассматривающей публично-правовые споры с передачей дел об административных правонарушениях в подведомственность судов общей юрисдикции.

12-13 апреля 2010 г. в Астане, Комитетом Сената Парламента РК проведена Международная научно-практическая конференция на тему: «Вопросы становления административной юстиции в Республике Казахстан».

27 апреля 2011 г. в Карагандинском областном суде состоялся круглый стол на тему «Концепция правовой политики: развитие уголовного и административного права и процесса».

В ходе мероприятия были обсуждены отдельные проблемные вопросы, разрешение которых необходимо в законодательном порядке. Также говорилось о развитии административно процессуального права, вершиной которого стало бы принятие Административного процессуального кодекса. При этом следует четко определиться с предметом регулирования административно процессуального законодательства. В этом контексте сохраняют актуальность вопросы законодательной регламентации порядка разрешения конкретных дел об административных правонарушениях.⁶⁴

9. «На законодательном уровне повысить статус и процессуальные возможности адвокатов, направленные на достижение процессуального равенства со стороны обвинения». Рекомендация не реализована.

10. «Исключить практику расследования уголовных дел в отношении сотрудников своего ведомства. Условием для объективного расследования таких уголовных дел должно стать исключение подследственности правоохранительных органов в отношении своих сотрудников». Законом от 18 января 2011 г. в статью 192 УПК РК внесены изменения в части расследования дел о преступлениях, совершенных сотрудниками одного ведомства, сотрудниками другого правоохранительного органа.

11. Законодательно установить выборность председателей коллегий судов судьями соответствующих судов. Данная рекомендация не реализована.

12. Ввести институт мировых судей (биев), законодательно закрепив выборность этих судей населением страны. Данная рекомендация не реализована.

13. Пересмотреть порядок предварительного рассмотрения надзорных жалоб, который ограничивает права участников процесса, ставит их в неравное положение с прокурором, надзорный протест которого не нуждается в процедуре предварительного рассмотрения.

- «Надзорные жалобы адвокатов, осужденных, потерпевших и других участников процесса, предъявляемые в надзорную инстанцию, необходимо рассматривать, как и протесты прокуроров, непосредственно в надзорной коллегии с принятием процессуальных решений».

Данная рекомендация не реализована. Пункт 5 статьи 460 и статьи 463-465 УПК остались в прежней редакции.

14. «Упразднить предварительное рассмотрение надзорной жалобы в составе 3-х судей, как ущемляющее права граждан на объективное рассмотрение их жалобы». Рекомендация не реализована, требования пункта 1 статьи 463 УПК РК остались прежними.

- «Верховный суд должен стать надзорным судом, при обжаловании рассматривающим дело окончательно. Таким образом, вся судебная структурная система будет состоять только из 3-х инстанций, что облегчит доступ граждан и юридических лиц к правосудию».

В стратегическом плане Верховного суда на 2011-2015 гг. утверждается о выполнении данной рекомендации в части того, что Верховный суд стал надзорным органом.

15. Законодательно урегулировать вопрос о праве адвоката истребовать документы, составляющие государственную, коммерческую и другую охраняемую законом тайну. В статью 125 УПК РК изменения не вносились. Рекомендация не выполнена.

⁶⁴ http://supcourt.kz/rus/news/news_0020.html

- В законе необходимо отразить те случаи, когда истребованные защитником документы не могут быть ему предоставлены.
Рекомендация не реализована.

16. «Законодательно закрепить вопросы о порядке проведения опроса, о фиксации полученных сведений в результате опроса, о порядке оценки и допустимости таких доказательств, создать правовую основу расширения прав адвокатов по сбору доказательств, документов и иных сведений, то есть решить в законодательном порядке вопрос о предоставлении адвокатами в судебном процессе доказательств с точки зрения признания их допустимости».
Рекомендация не реализована.

17. «Отменить смертную казнь как вид уголовного наказания и ратифицировать второй Факультативный протокол Международного пакта о гражданских и политических правах».
В Плане законопроектных работ Правительства РК на 2011 г. ратификация ФП к МПГПП отсутствует.

Весной 2011 г. Комиссия по правам человека при президенте Казахстана обратилась к правительству с рекомендацией ратифицировать второй факультативный протокол Международного пакта о гражданских и политических правах, направленный на отмену смертной казни.⁶⁵

26 апреля 2011 г. в Астане прошла международная конференция "От моратория к полной отмене смертной казни в Центральной Азии: вызовы транзитного периода", организованная представительством Международной тюремной реформы в Центральной Азии, совместно с МИД РК, посольством Нидерландов в Казахстане и Управлением Верховного комиссара ООН.

По информации М.Джарбусыновой, на прошедшем в 2011 г. 11-ом заседании межведомственной комиссии по международному гуманитарному праву и международным договорам по правам человека⁶⁶ были приняты рекомендации государственным органам о повторном согласовании вопроса о возможном подписании второго факультативного протокола с ратификацией его в более поздние сроки.⁶⁷

**Обзор подготовила директор филиал КМБПЧиСЗ в г. Астане
Анара ИБРАЕВА**

⁶⁵ Казахстан может полностью отказаться от смертной казни. 28 марта 2011 г.
http://tengrinews.kz/kazakhstan_news/182458/

⁶⁶ Постановление Правительства Республики Казахстан от 9 декабря 2003 г. №1251. Состав МКВ в редакции постановления Правительства РК от 22.02.2010 г. № 106.

⁶⁷ <http://today.kz/ru/news/kazakhstan/2011-04-26/43177>