



АНАЛИЗ

законодательства Республики Казахстан, касающегося предоставления квалифицированной, в том числе гарантированной государством, юридической помощи несовершеннолетним, вовлеченным в сферу уголовного судопроизводства

Алматы, 2017

СОДЕРЖАНИЕ

1. Международные стандарты.....	2
2. Национальное законодательство.....	8
3. Социальные психологи, действующие на стороне защиты несовершеннолетних совместно с адвокатами, как новая процессуальная фигура уголовного процесса, отражающая лучшее качество оказания квалифицированной юридической помощи, в том числе гарантированной государством.....	14
3. Проблемы предоставления квалифицированной гарантированной государством юридической помощи несовершеннолетним, вовлеченным в сферу уголовного судопроизводства, но не достигшим возраста уголовной ответственности.....	26
5. Обзор результатов социологического исследования.....	37

Данный анализ подготовлен экспертом С.В.Витковской в рамках проекта «Совершенствование системы юридической помощи для уязвимых групп в Казахстане», реализуемый Фондом Евразия Центральной Азии в партнерстве с Талдыкорганским правозащитным центром при финансовой поддержке Европейского Союза и в партнерство . Содержание данного документа отражает точку зрения автора и не обязательно отражает официальную позицию Европейского Союза.

**Анализ
законодательства Республики Казахстан, касающегося предоставления
квалифицированной, в том числе гарантированной государством, юридической
помощи несовершеннолетним, вовлеченным в сферу уголовного судопроизводства**

Предмет настоящего анализа - тексты международных документов и правовых актов Республики Казахстан, касающихся предоставления квалифицированной, в том числе гарантированной государством, юридической помощи несовершеннолетним, вовлеченным в сферу уголовного судопроизводства.

Цель анализа - исследование законодательного обеспечения доступа уязвимой группы лиц – несовершеннолетних, вовлеченных в сферу уголовного судопроизводства, - к квалифицированной, в том числе гарантированной государством, юридической помощи и выявление существующих проблем.

I

Международные стандарты

Международное право в области прав человека предусматривает, что одним из основных элементов права на доступ к правосудию является право на эффективное обеспечение юридической помощью, в том числе гарантированной государством и предоставляемой за счёт государственного бюджета. Причём эффективность такой помощи должна оцениваться по пяти критериям: качество, доступность, партнерство, устойчивость и ориентация на нужды клиента.

Международные стандарты прав человека, являясь минимальными правовыми требованиями, необходимыми для создания основы существования международной системы прав человека, представляют собой признанные мировым сообществом юридические нормы, в которых установлены основные права и свободы человека.

Международные стандарты уголовного судопроизводства с участием несовершеннолетних тесно взаимосвязаны с фундаментальными международными стандартами обеспечения прав личности, обусловлены ими, являются их конкретизацией, специфическим наполнением применительно к производству по делам данной категории; они развивают и дополняют общие стандарты, определяющие положение лица в сфере уголовного судопроизводства.

Так, согласно **Всеобщей декларации прав человека**¹ каждый обвиняемый в совершении преступления имеет право на справедливое, независимое, беспристрастное и гласное судебное разбирательство при котором ему будут обеспечиваться все возможности для защиты (**статья 10, пункт 1 статьи 11**).

Пункт 3 статьи 2 Международного пакта о гражданских и политических правах (МПГПП), ратифицированного Республикой Казахстан, обязывает государства-участники²: *«а) обеспечить любому лицу, права и свободы которого нарушены,*

¹ См.: Всеобщая декларация прав человека. Принята резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 года // Сайт Организации Объединённых Наций.
URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr.shtml.

² См.: Международный пакт о гражданских и политических правах. Принят Резолюцией 2200А (XXI) Генеральной Ассамблеи от 16 декабря 1966 года // Сайт Организации Объединённых Наций.

эффективное средство правовой защиты; b) обеспечить, чтобы право на правовую защиту для любого лица, требующего такой защиты, устанавливалось компетентными судебными, административными или законодательными властями или любым другим компетентным органом, предусмотренным правовой системой государства, и развивать возможности судебной защиты; с) обеспечить применение компетентными властями средств правовой защиты, когда они предоставляются».

Согласно подпункту **d) пункта 3 статьи 14 МПГПП** при предъявлении любого уголовного обвинения каждый имеет право, *«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».*

А в соответствии с **пунктом 4 статьи 14 МПГПП**: *«в отношении несовершеннолетних уголовный процесс должен быть таков, чтобы учитывались их возраст и желательность содействия их перевоспитанию».*

Таким образом, согласно МПГПП и, соответственно, законодательству Республики Казахстан, поскольку, исходя из статьи 4 Конституции РК³, МПГПП является частью национального права РК, обвиняемый, в том числе несовершеннолетний, имеет право в любом случае, когда этого требуют интересы правосудия, иметь защитника, в том числе предоставляемого безвозмездно, а уголовный процесс в отношении несовершеннолетних должен учитывать возраст и содействовать перевоспитанию.

Более того, согласно **пункту 10 Замечания общего порядка №32 Комитета ООН по правам человека к статье 14 МПГПП**⁴ *«наличие или отсутствие правовой помощи зачастую определяет, может ли лицо иметь доступ к надлежащим процедурам или участвовать в них полнозначным образом.*

И, наконец, в **пункте 38 Замечания общего порядка №32** указывается: *«... пункт 3 d) статьи 14 гарантирует право на юридическую защиту лиц, обвиняемых в уголовном преступлении, в любом случае, когда интересы правосудия того требуют, безвозмездно для них в любом таком случае, когда у них нет достаточно средств для оплаты этого защитника. При решении вопроса о том, должен ли быть назначен защитник, «когда интересы правосудия этого требуют», важное значение имеет тяжесть преступления, а также наличие определенной объективной возможности успеха в стадии обжалования».*

В международных договорах, ратифицированных Республикой Казахстан, **обязанность государства предоставлять квалифицированную юридическую помощь** прямо закреплена для отдельных уязвимых групп, в том числе для **несовершеннолетних, попавших в орбиту уголовного правосудия.**

URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.shtml.

Ратифицирован Республикой Казахстан 28 ноября 2005 г., вступил в силу для Республики Казахстан 24 апреля 2006 г.

³ См.: Конституция Республики Казахстан. Принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 г. (с изменениями и дополнениями от 10.03.2017 г.) // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет».

URL: http://adilet.zan.kz/rus/docs/K950001000_

⁴ См.: Замечание общего порядка №32 Комитета ООН по правам человека к статье 14 МПГПП: Равенство перед судами и трибуналами и право каждого на справедливое судебное разбирательство // Комплекс правовой информации «Юрист».

URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31252111#pos=0;0

Так согласно пункту d) статьи 37 и подпункту ii) подпункта b) пункта 2 статьи 40 Конвенции ООН о правах ребенка⁵ государство обязано обеспечивать, чтобы *«каждый лишенный свободы ребенок имел право на незамедлительный доступ к юридической и другой соответствующей помощи; каждый ребенок, нарушивший уголовное законодательство или обвиняемый в его нарушении, имел гарантии получения юридической и другой необходимой помощи при подготовке и осуществлении своей защиты»*.

При этом, в соответствии со статьей 1 *«для целей настоящей Конвенции ребенком является каждое человеческое существо до достижения 18-летнего возраста, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достигает совершеннолетия ранее»*.

Согласно пункта 1 статьи 2 Конвенции *«государства-участники уважают и обеспечивают все права, предусмотренные настоящей Конвенцией, за каждым ребенком, находящимся в пределах их юрисдикции, без какой-либо дискриминации, независимо от расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального, этнического или социального происхождения, имущественного положения, состояния здоровья и рождения ребенка, его родителей или законных опекунов или каких-либо иных обстоятельств»*.

Важнейшее положение международного права в отношении детей содержится в статье 3 Конвенции. В пункте 1 этой статьи определено: *«во всех действиях в отношении детей, независимо от того, предпринимаются они государственными или частными учреждениями, занимающимися вопросами социального обеспечения, судами, административными или законодательными органами, первоочередное внимание уделяется наилучшему обеспечению интересов ребенка»*.

То есть, во всех действиях в отношении детей, в том числе тех, кто предположительно или установлено нарушил закон, суды, административные или законодательные органы первоочередное внимание должны уделять наилучшему обеспечению интересов ребенка. В этой статье Конвенции заложен вектор развития правосудия в отношении несовершеннолетних, где главная цель – наилучшее обеспечение интересов ребенка.

Далее, согласно пункта 2 статьи 3 Конвенции *«государства-участники обязуются обеспечить ребенку такую защиту и заботу, которые необходимы для его благополучия, принимая во внимание права и обязанности его родителей, опекунов или других лиц, несущих за него ответственность по закону, и с этой целью принимают все соответствующие законодательные и административные меры»*.

Пункт 2 статьи 3 Конвенции закрепляет обязанность государства обеспечивать ребенку, в том числе тому, кто предположительно или установлено нарушил закон, такую защиту и заботу, которые необходимы для его благополучия.

Таким образом, благополучие ребенка – это еще одна цель, к которой обязано стремиться государство. Защита и забота – средства для достижения этой цели.

⁵ См.: Конвенция о правах ребёнка. Принята резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1989 года. Вступила в силу 2 сентября 1990 года // Сайт Организации Объединённых Наций.
URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/childcon.shtml
Ратифицирована Республикой Казахстан 08 июня 1994 г.

Согласно пункту 1 статьи 40 Конвенции *«государства-участники признают право каждого ребенка, который, как считается, нарушил уголовное законодательство, обвиняется или признается виновным в его нарушении, на такое обращение, которое способствует развитию у ребенка чувства достоинства и значимости, укрепляет в нем уважение к правам человека и основным свободам других и при котором учитывается возраст ребенка и желательность содействия его реинтеграции и выполнению им полезной роли в обществе».*

Пункт 3 статьи 40 Конвенции предусматривает наличие таких мероприятий, как уход, положение об опеке и надзоре, **консультативные услуги**, назначение испытательного срока, воспитание, программы обучения и профессиональной подготовки и другие формы ухода, заменяющие уход в учреждениях, с целью обеспечения такого обращения с ребенком, которое соответствовало бы его благосостоянию, а также его положению и характеру преступления.

Минимальные стандартные правила отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила)⁶ не предписывают применение какого-либо подхода, а скорее указывают на подход, в наибольшей степени отвечающий международно признанным принципам обеспечения защиты основных прав несовершеннолетних правонарушителей.

В пункте 1.1. Пекинских правил в качестве общего принципа отправления правосудия в отношении несовершеннолетних отмечено, что *«государства-участники должны стремиться, в соответствии со своими общими интересами, способствовать благополучию несовершеннолетнего и его или ее семьи».*

Далее в этом же пункте отмечено, что *«правосудие в отношении несовершеннолетних должно являться составной частью процесса национального развития каждой страны в рамках всестороннего обеспечения социальной справедливости для всех несовершеннолетних, одновременно содействуя таким образом защите молодежи и поддержанию мирного порядка в обществе».*

Также *«следует систематически развивать и координировать службы правосудия в отношении несовершеннолетних в целях повышения и поддержания на должном уровне квалификации персонала этих служб, включая их методы, подходы и отношение».*

Цель правосудия в отношении несовершеннолетних в соответствии с **пунктом 5.1 Пекинских правил** определена следующим образом: *«система правосудия в отношении несовершеннолетних направлена в первую очередь на обеспечение благополучия несовершеннолетнего и обеспечения того, чтобы любые меры воздействия на несовершеннолетних правонарушителей были всегда соизмеримы как с особенностями личности правонарушителя, так и с обстоятельствами правонарушения».*

Права несовершеннолетних определены в **пункте 7.1 Пекинских правил**, и право иметь адвоката на всех этапах судебного разбирательства указано в числе важнейших:

⁶ См.: Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила). Приняты резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 40/33 от 10 декабря 1985 года // Сайт Организации Объединенных Наций.
URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/beijing_rules.shtml

основные процессуальные гарантии, такие, как презумпция невиновности, право быть поставленным в известность о предъявленном обвинении, право на отказ давать показания, право иметь адвоката, право на присутствие родителей или опекуна, право на очную ставку со свидетелями и их перекрестный допрос и право на апелляцию в вышестоящую инстанцию должны быть гарантированы на всех этапах судебного разбирательства.

Право несовершеннолетнего на квалифицированную юридическую помощь, в том числе бесплатную, закреплено в **пункте 15.1 Пекинских правил**: *«в ходе всего судебного разбирательства несовершеннолетний имеет право быть представленным его или ее адвокатом или право на обращение за бесплатной правовой помощью, если предоставление такой помощи предусмотрено в этой стране законодательством».*

Значение результатов социального обследования отмечено в **пункте 16.1 Пекинских правил**: *«во всех случаях, за исключением мелких правонарушений, до вынесения компетентным органом власти окончательного решения, предшествующего приговору, необходимо тщательно изучить окружение и условия, в которых живет несовершеннолетний, или обстоятельства, при которых было совершено правонарушение, с тем, чтобы содействовать вынесению компетентным органом власти разумного судебного решения по делу».*

В комментарии к этому пункту отмечено, что **доклады о результатах социального обследования (социальные заключения или доклады до вынесения приговора) оказывают незаменимую помощь в большинстве случаев, связанных с судебным разбирательством дел несовершеннолетних.**

Компетентные органы должны знать о соответствующих фактах, касающихся несовершеннолетнего, например, о социальном и семейном окружении несовершеннолетнего, его учебе в школе, воспитании и т.д. Для этой цели в некоторых судебных системах используются специальные социальные службы или сотрудники, выполняющие эти функции для судов или комиссий. Эти функции могут выполняться другими сотрудниками, в том числе должностными лицами системы пробации. Поэтому в данном правиле указывается на необходимость соответствующих социальных служб для квалифицированной подготовки докладов о результатах социального обследования.

Важность проводимых исследований как основы планирования, разработки и оценки политики создания и развития правосудия в отношении несовершеннолетних отмечена в **пункте 30 Пекинских правил.**

Так в **подпункте 30.1** отмечено: *«следует прилагать усилия для организации и поощрения необходимой исследовательской работы, являющейся основой эффективного планирования и разработки политики».*

Согласно **подпункту 30.2**: *«следует прилагать усилия для периодического обзора и оценки тенденций, проблем и причин правонарушений и преступности среди несовершеннолетних, а также различных конкретных нужд несовершеннолетних, находящихся в заключении».*

А в соответствии с **подпунктом 30.3**: *«следует прилагать усилия для создания механизма регулярных оценочных исследований в рамках системы отправления правосудия в отношении несовершеннолетних и для сбора и анализа*

соответствующих данных и информации в целях надлежащей оценки и последующего совершенствования и реформы системы отправления правосудия».

Наконец, в подпункте 30.4 рекомендуются: *«представление услуг при отпадении правосудия в отношении несовершеннолетних следует систематически планировать и осуществлять в качестве неотъемлемой части мероприятий по национальному развитию».*

В комментарии к этому пункту также отмечено, что *«использование исследований как основы для рациональной политики в области правосудия в отношении несовершеннолетних широко признается в качестве важного механизма для поддержания соответствия практики уровню научных достижений и постоянного развития и совершенствования системы правосудия в отношении несовершеннолетних».*

Взаимная обратная связь между исследовательской работой и политикой имеет особо важное значение в области правосудия в отношении несовершеннолетних. В условиях быстрых и часто радикальных изменений в стиле жизни молодежи, а также формах и масштабах преступности несовершеннолетних, реакция общества и правосудия на правонарушения и преступность со стороны несовершеннолетних быстро становится устаревшей и неадекватной.

Поэтому в правиле 30 указаны стандарты для включения исследовательской деятельности в процесс разработки политики и ее применения при отпадении правосудия в отношении несовершеннолетних. В данном правиле особое внимание обращается на необходимость регулярных обзоров и оценки существующих программ и мер, а также планирования в более широком контексте общих задач развития.

Постоянная оценка нужд несовершеннолетних, а также тенденций и проблем правонарушений среди несовершеннолетних является предварительным условием для улучшения методов разработки соответствующей политики и надлежащих мер вмешательства как на официальном, так и неофициальном уровнях. В этом контексте ответственные учреждения должны оказывать содействие исследованиям, осуществляемым независимыми лицами и организациями, и видимо было бы целесообразно получать и учитывать мнение самих несовершеннолетних, и не только тех, которые вступают в контакт с системой правосудия.

В процессе планирования на первый план, в частности, должна выдвигаться задача создания более эффективной и справедливой системы обеспечения необходимых услуг. В этих целях должен проводиться комплексный и регулярный анализ разнообразных конкретных нужд и проблем несовершеннолетних и выявление первоочередных задач. В этой связи необходимо также координировать использование имеющихся ресурсов, в том числе альтернатив и общественной поддержки, которые способствовали бы разработке конкретных процедур для осуществления и контроля над результатами разработанных программ.

Таким образом, международные стандарты предусматривают:

- **право каждого несовершеннолетнего, попавшего в орбиту уголовного судопроизводства, на квалифицированную юридическую помощь, в том числе оказываемую бесплатно, чтобы каждый лишенный свободы ребенок имел право на незамедлительный доступ к юридической и другой соответствующей помощи;**

каждый ребенок, нарушивший уголовное законодательство или обвиняемый в его нарушении, имел гарантии получения юридической и другой необходимой помощи при подготовке и осуществлении своей защиты;

- право на уголовный процесс в отношении несовершеннолетних, в котором должен учитывать возраст и содействие перевоспитанию;

- создание особой системы правосудия в отношении несовершеннолетних, которая будет направлена в первую очередь на обеспечение благополучия несовершеннолетнего и обеспечения того, чтобы любые меры воздействия на несовершеннолетних правонарушителей были всегда соизмеримы как с особенностями личности правонарушителя, так и с обстоятельствами правонарушения;

- особую важность докладов о результатах социального обследования (социальные заключения или доклады до вынесения приговора), которые оказывают незаменимую помощь в большинстве случаев, связанных с судебным разбирательством дел несовершеннолетних;

- использование исследований как основы для рациональной политики в области правосудия в отношении несовершеннолетних, в качестве важного механизма для поддержания соответствия практики уровню научных достижений и постоянного развития и совершенствования системы правосудия в отношении несовершеннолетних;

- включение исследовательской деятельности в процесс разработки политики и ее применения при отправлении правосудия в отношении несовершеннолетних, необходимость регулярных обзоров и оценки существующих программ и мер, а также планирования в более широком контексте общих задач развития системы правосудия в отношении несовершеннолетних. В процессе планирования на первый план, в частности, должна выдвигаться задача создания более эффективной и справедливой системы обеспечения необходимых услуг.

II

Национальное законодательство

Конституция Республики Казахстан⁷ предусматривает, что *«каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно»* (пункт 3 статьи 13).

Специальные нормы, касающиеся предоставления квалифицированной юридической помощи за счёт государства, содержатся в **Законе РК о гарантированной государством юридической помощи** (далее – Закон)⁸.

⁷ См.: Конституция Республики Казахстан. Принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 г. (с изменениями и дополнениями от 10.03.2017 г.) // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет». URL: http://adilet.zan.kz/rus/docs/K950001000_

⁸ См.: Закон Республики Казахстан от 3 июля 2013 года № 122-V «О гарантированной государством юридической помощи» (с изменениями и дополнениями от 16.11.2015 г.) // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет». URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1300000122>

Согласно **статье 6 Закона «Виды гарантированной государством юридической помощи»** к ним относятся:

- 1) правовое информирование;
- 2) правовое консультирование;
- 3) защита и представительство интересов физических лиц в судах, органах уголовного преследования, иных государственных органах и негосударственных организациях в случаях и порядке, установленных настоящим Законом и иными законодательными актами Республики Казахстан...».

Кроме того, согласно **статье 7 Закона «гарантированная государством юридическая помощь оказывается»:**

- 1) государственными органами в пределах своей компетенции;
- 2) адвокатами в случаях и порядке, установленных настоящим Законом, Законом Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» и иными законодательными актами Республики Казахстан...».

И согласно **пункту 2 статьи 8 Закона «гарантированная государством юридическая помощь ... оказывается лицам, имеющим право на получение бесплатной гарантированной государством юридической помощи, в случаях и порядке, установленных законодательством Республики Казахстан об административных правонарушениях, уголовно-процессуальным, гражданским процессуальным законодательством Республики Казахстан и Законом Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности».**

Закон РК об адвокатской деятельности⁹ (пункт 1 статьи 4) предусматривает, что:

«1. Адвокаты, оказывая юридическую помощь:

- 1) дают консультации и справки по правовым вопросам как в устной, так и в письменной форме;
- 2) составляют заявления, жалобы, ходатайства и другие документы правового характера;
- 3) участвуют в качестве представителя доверителя в гражданском судопроизводстве;
- 4) участвуют в качестве защитника или представителя доверителя в уголовном и административном судопроизводстве;
- 5) участвуют в качестве представителя доверителя при проведении медиации, в разбирательстве дел в арбитраже и иных органах разрешения споров;
- 6) представляют интересы доверителя в государственных органах, общественных объединениях и иных организациях;
- 7) представляют интересы доверителя в государственных органах, судах и правоохранительных органах иностранных государств, международных судебных органах, негосударственных органах иностранных государств, если иное не установлено законодательством иностранных государств, уставными документами международных судебных органов и иных международных организаций или международными договорами Республики Казахстан;
- 8) участвуют в качестве представителя доверителя в исполнительном производстве, а также при исполнении уголовного наказания...».

Согласно **пункту 3 статьи 6 Закона об адвокатской деятельности** основания юридической помощи, оказываемой адвокатом за счет бюджетных средств,

⁹ См.: Закон Республики Казахстан от 5 декабря 1997 года № 195 «Об адвокатской деятельности» (с изменениями и дополнениями от 31.10.2015 г.) // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет». URL: http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z970000195_

устанавливаются Законом Республики Казахстан «О гарантированной государством юридической помощи» и законодательством Республики Казахстан об административных правонарушениях, уголовно-процессуальным, гражданским процессуальным законодательством Республики Казахстан.

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (УПК РК)¹⁰ гарантирует право на квалифицированную юридическую помощь: *«Статья 27. Обеспечение права на квалифицированную юридическую помощь.»*

- 1. Каждый имеет право на получение в ходе уголовного процесса квалифицированной юридической помощи в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом.*
- 2. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно».*

При этом статья 67 УПК РК устанавливает, что:

- «1. Участие защитника в производстве по уголовному делу обязательно в случаях, если:*
- 2) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный не достигли совершеннолетия;*
- 2. В случаях, предусмотренных пунктами 1) – 6), 10) части первой настоящей статьи, участие защитника обеспечивается с момента признания лица подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, осужденным, оправданным.*
- 3. Если при наличии обстоятельств, предусмотренных частью первой настоящей статьи, защитник не приглашен самим подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, осужденным, оправданным, их законными представителями, а также другими лицами по их поручению, орган, ведущий уголовный процесс, обязан обеспечить участие защитника на соответствующей стадии процесса, о чем им выносится постановление, обязательное для профессиональной организации адвокатов».*

В связи с этим необходимо привести положения статьи 68 УПК РК:

«5. Оплата труда адвоката производится в соответствии с законодательством Республики Казахстан. Орган, ведущий уголовный процесс, при наличии к тому оснований обязан освободить подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, оправданного полностью или частично от оплаты юридической помощи. В этом случае оплата труда производится за счет государства ...».

Согласно пункту 26) статьи 7 УПК РК *«26) орган, ведущий уголовный процесс, – суд, а также при досудебном расследовании прокурор, следователь, орган дознания, дознаватель».*

Для защиты прав и законных интересов несовершеннолетних потерпевших в уголовном процессе статей 76 УПК РК предусмотрено обязательное участие адвоката в качестве представителя потерпевшего:

«1. Представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты и иные лица, правомочные в силу закона представлять в уголовном процессе законные интересы потерпевшего, гражданского истца и частного

¹⁰ См.: Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. Кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года № 231-V ЗРК (с изменениями и дополнениями от 11.07.2017 г.) // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет».
URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1400000231>

обвинителя и допущенные к участию в нем постановлением органа, ведущего уголовный процесс.

2. Для защиты прав и законных интересов потерпевших, являющихся несовершеннолетними или не владеющих языком судопроизводства либо по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, к обязательному участию в процессе привлекаются их законные представители и представители.

В таких случаях в качестве представителя потерпевшего допускается адвокат, избранный потерпевшим либо его законным представителем. В случае, если адвокат не приглашен самим потерпевшим или его законным представителем, участие адвоката обеспечивается органом, ведущим уголовный процесс, путем вынесения постановления, обязательного для профессиональной организации адвокатов или ее структурного подразделения. Орган, ведущий уголовный процесс, не вправе рекомендовать пригласить в качестве защитника конкретного адвоката.

Оплата труда адвоката в случае отсутствия у потерпевшего или его законного представителя средств производится за счет бюджетных средств в порядке, установленном настоящим Кодексом».

Таким образом, согласно статьям 7, 27, 67, 68, 76 УПК РК, несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный, а также несовершеннолетний потерпевший имеют право на квалифицированную юридическую помощь, в том числе гарантированную государством безвозмездно, за счет государственного бюджета.

В преамбуле к Закону РК «О правах ребенка в Республике Казахстан»¹¹ отмечено, что *«настоящий Закон регулирует отношения, возникающие в связи с реализацией основных прав и законных интересов ребенка, гарантированных Конституцией Республики Казахстан, исходя из принципов: приоритетности подготовки детей к полноценной жизни в обществе, развития у них общественно значимой и творческой активности, воспитания в них высоких нравственных качеств, патриотизма и гражданственности, формирования национального самосознания на основе общечеловеческих ценностей мировой цивилизации».*

Согласно пункту 1 статьи 6 Закона *«целями государственной политики в интересах детей являются:*

- 1) обеспечение прав и законных интересов детей, недопущение их дискриминации;*
- 2) упрочение основных гарантий прав и законных интересов детей, а также восстановление их прав в случаях нарушений;*
- 3) формирование правовых основ гарантий прав ребенка, создание соответствующих органов и организаций по защите прав и законных интересов ребенка;*
- 4) содействие физическому, интеллектуальному, духовному и нравственному развитию детей, воспитанию в них патриотизма, гражданственности и миролюбия, а также реализации личности ребенка в интересах общества, традиций народов государства, достижений национальной и мировой культуры;*
- 5) обеспечение целенаправленной работы по формированию у несовершеннолетнего правосознания и правовой культуры».*

¹¹ См.: Закон Республики Казахстан «О правах ребенка в Республике Казахстан» от 8 августа 2002 года №345 (с изменениями и дополнениями от 09.04.2016) // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет». URL: http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z020000345_

Согласно **пункту 2 статьи 6 Закона «государственная политика в интересах детей является приоритетной областью деятельности государственных органов и основана на:**

- 1) законодательном обеспечении прав ребенка;**
- 2) государственной поддержке семьи в целях обеспечения полноценного воспитания детей, защиты их прав, подготовки их к полноценной жизни в обществе;**
- 3) установлении и соблюдении государственных минимальных социальных стандартов, направленных на улучшение жизни детей с учетом региональных особенностей;**
- 4) ответственности должностных лиц, граждан за нарушение прав и законных интересов ребенка, причинение ему вреда;**
- 5) государственной поддержке общественных объединений и иных организаций, осуществляющих функции по защите прав и законных интересов ребенка».**

За последние 15 лет в Республике Казахстан проведена реформа уголовного правосудия в отношении несовершеннолетних детей, создана и продолжает развиваться система ювенальной юстиции.

Необходимость создания такой специальной процедуры отправления правосудия для несовершеннолетних, как уже отмечалось выше, предусмотрена международными нормами, в частности, Конвенцией ООН о правах ребенка, ратифицированной Республикой Казахстан, и Минимальными стандартными правилами отправления правосудия в отношении несовершеннолетних.

С 2001 по 2006 год в Казахстане проводился **пилотный проект «Ювенальная юстиция в Казахстане»**, предусматривающий создание и апробирование системы ювенальной юстиции в стране.

В январе 2007 года в городе Алматы Алматинской городской коллегией адвокатов была создана и действует по настоящее время первая специализированная ювенальная юридическая консультация, адвокаты и социальные психологи которой оказывают юридическую помощь и психологическую защиту и поддержку детям, попавшим в орбиту уголовного процесса на территории города.

30 марта 2007 года на заседании Совета по правовой политике при Президенте Республики Казахстан был рассмотрен вопрос о создании системы ювенальной юстиции в Казахстане, поддержаны предлагаемые проектом «Ювенальная юстиция в Казахстане» основные подходы к созданию ювенальной юстиции, заинтересованным государственным органам рекомендовано завершить разработку модели специализированных служб ювенальной юстиции.

23 августа 2007 года был подписан **Указ Президента Республики Казахстан о создании двух первых специализированных судов по делам несовершеннолетних в городах Алматы и Астаны**¹².

19 августа 2008 года Президентом Республики Казахстан была одобрена **Концепция развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2009-2011 годы**¹³.

¹² См: Указ Президента Республики Казахстан от 23 августа 2007 года №385 «Об образовании специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних» // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет».

URL: http://adilet.zan.kz/rus/docs/U070000385_

¹³ См.: Указ Президента Республики Казахстан от 19 августа 2008 года №646 «О Концепции развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2009-2011 годы» // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет».

Концепция закрепила основные итоги проекта «Ювенальная юстиция в Казахстане» и определила структуру системы ювенальной юстиции в стране.

С учетом положительного опыта деятельности двух, созданных в 2007 году, ювенальных судов в городе Алматы и Астане, **Указом Президентом Республики Казахстан от 4 февраля 2012 года**¹⁴ такие суды образованы во всех областных центрах и некоторых крупных городах республики. В рамках оптимизации в апреле 2014 года создан еще один ювенальный суд в городе Жезказган Карагандинской области.

На сегодняшний день, по данным Верховного суда Республики Казахстан¹⁵, *«в Республике – единственной из стран Центральной Азии - успешно функционируют 19 ювенальных судов: по два суда в Алматинской, Восточно-Казахстанской и Карагандинской областях и по одному суду во всех областных центрах, городах Астана и Алматы. Общая штатная численность судей ювенальных судов составляет 57 единиц. Около 40% судей ювенальных судов имеют общий стаж работы в должности судьи свыше 10 лет, 14,8% от общего числа судей ювенальных судов дополнительно к юридическому имеют педагогическое образование, предполагающее умение и навыки работы с детьми».*

В целом, рассмотрение дел в отношении несовершеннолетних специализированными судами способствует более тщательному исследованию материалов, индивидуализации подходов при назначении наказания.

Как показывает статистика, по сравнению с 2013 годом **количество осужденных ювенальными судами несовершеннолетних сократилось на 33%. Каждое второе дело прекращено производством, в том числе с применением примирительных процедур.** На 7,3% возросло количество дел, оконченных в порядке медиации (12% против 4,7% в 2013 году). Качество рассмотрения дел ювенальными судами находится на должном уровне”.

Безусловно, создание системы ювенальной юстиции в Казахстане отвечает потребностям сегодняшнего дня, во многом решает задачу совершенствования правосудия в отношении несовершеннолетних, соблюдения прав ребенка в нашей стране, включая право на квалифицированную гарантированную государством юридическую помощь, в том числе оказываемую бесплатно.

Выводы:

- 1. Законодательство Республики Казахстан в части предоставления квалифицированной, в том числе бесплатной, юридической помощи несовершеннолетним, попавшим в орбиту уголовного процесса, в целом соответствует приведенным выше международным стандартам.**
- 2. Подозреваемый в совершении преступления ребенок обеспечивается бесплатной юридической помощью с момента задержания или допроса в качестве**

URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z020000345>

¹⁴ См.: Указ Президента Республики Казахстан от 4 февраля 2012 года №266 «Об образовании специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних и внесении изменений в некоторые указы Президента Республики Казахстан // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет».

URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/U1200000266>

¹⁵ См.: Анализ деятельности специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних, Астана, 2015 год

подозреваемого. Помощь адвоката предоставляется на всех стадиях уголовного процесса, включая досудебное следствие, судебное разбирательство, апелляционное и кассационное рассмотрение, исполнение приговора. Адвокат вступает в уголовный процесс в качестве защитника несовершеннолетнего на основании постановления органа, ведущего уголовный процесс. Помощь адвоката оплачивается из государственного бюджета.

3. Потерпевший по уголовному делу ребенок обеспечивается бесплатной юридической помощью с момента вынесения постановления о признании его потерпевшим. Помощь адвоката в качестве представителя его интересов предоставляется на всех стадиях уголовного процесса, включая досудебное следствие, судебное разбирательство, апелляционное и кассационное рассмотрение. Адвокат вступает в уголовный процесс в качестве представителя несовершеннолетнего на основании постановления органа, ведущего уголовный процесс. Помощь адвоката оплачивается из государственного бюджета.

4. Уголовный процесс в отношении несовершеннолетних детей в Казахстане более не является репрессивным. Арест детей в качестве меры пресечения используется судами в исключительных случаях. Лишение свободы, как вид наказания используется специализированным судом по делам несовершеннолетних в исключительных случаях. Широкое применение получили альтернативные виды наказаний, в том числе применение мер воспитательного характера. В результате количество несовершеннолетних детей, лишенных по приговору суда свободы и отбывающих наказание в воспитательной колонии сократилось по сравнению с 2001 годом в 50 раз, с 2000 человек до 40.

5. Все эти позитивные изменения, в том числе законодательство Республики Казахстан, в том виде, в котором оно существует сейчас, явилось результатом большой реформы, проводимой в стране с 2001 года и по настоящее время.

6. Деятельность государства в направлении создания и развития системы ювенальной юстиции положительным образом отразилась на защите прав и интересов несовершеннолетних в уголовном процессе. Однако содержание гарантированной государством квалифицированной, в том числе оказываемой бесплатно, юридической помощи должно быть более качественным.

III

**Социальные психологи,
действующие на стороне защиты несовершеннолетних совместно с адвокатами,
как новая процессуальная фигура уголовного процесса,
отражающая лучшее качество оказания квалифицированной юридической помощи,
в том числе гарантированной государством**

Поскольку государственная политика в интересах детей является приоритетной областью деятельности государственных органов, и право на квалифицированную юридическую помощь гарантирует государство, а дети относятся к уязвимой группе и имеют право на эту помощь, то помощь тем из них, кто попал в сферу уголовного судопроизводства должна содержать две основные характеристики: качество и организацию этой помощи.

Качество квалифицированной юридической помощи несовершеннолетним, попавшим в сферу уголовного производства, должно обеспечиваться за счет специализации адвокатов и привлечения социальных психологов для сотрудничества с адвокатами.

Организация квалифицированной юридической помощи несовершеннолетним, попавшим в сферу уголовного производства, должна быть направлена на создание и развитие специализированных ювенальных юридических консультаций, в состав которых входят адвокаты, специализирующиеся на защите прав детей, и социальные психологи, осуществляющие психологическую защиту и поддержку несовершеннолетних.

Фигура социального психолога, работающего в группе ювенальных адвокатов, впервые появилась в проекте «Ювенальная юстиция в Казахстане», как новаторская идея, соответствующая международным стандартам и лучшему мировому опыту.

Специализация адвокатов в системе ювенальной юстиции явилась результатом начатого в 2001 году проекта «Ювенальная юстиция в Казахстане», как необходимое условие работы в проекте, и в последующем получила свое развитие на примере Специализированной ювенальной юридической консультации Алматинской городской коллегии адвокатов, в состав которой входят адвокаты, специализирующиеся на защите прав детей, и социальные психологи, оказывающие психологическую защиту и поддержку несовершеннолетних.

В июне 2003 года Комитет ООН по правам ребенка по результатам рассмотрения первоначального доклада Казахстана о выполнении Конвенции ООН о правах ребёнка представил заключительные замечания, в которых содержались рекомендации государству по выполнению обязательств, в частности, в сфере отправления правосудия в отношении несовершеннолетних¹⁶.

В документе подчеркивались определенные аспекты правосудия для несовершеннолетних, которые подлежат улучшению для того, чтобы привести практику в соответствии с обязательствами, вытекающими из Конвенции. В числе этих рекомендаций, следует отметить:

- необходимость создания специализированных судей по делам несовершеннолетних;
- **подготовку достаточного количества юристов-профессионалов и работников социальной сферы, специализирующихся по делам несовершеннолетних или обученных специфике работы с подростками;**
- пересмотр ведомственных правил и инструкций, которые допускают ограничение свободы детей без полного соответствия условиям УК РК и УПК РК;
- необходимость сообщения законным представителям о задержании несовершеннолетних;
- использование задержания, включая предварительное заключение (содержание под стражей) исключительно как крайнюю меру, и при применении на максимально возможный короткий срок;
- пересмотр классификации тяжких преступлений, с целью снизить масштабы уголовного преследования детей в возрасте от 14 до 16 лет.

¹⁶ См.: Комитет ООН по правам ребёнка. Заключительные замечания от 06 июня 2003 г. по первоначальному докладу Республики Казахстан о выполнении Конвенции ООН о правах ребёнка // Сайт Управления Верховного комиссара ООН по правам человека URL: http://tbinternet.ohchr.org/_layouts/treatybodyexternal/Download.aspx?symbolno=CRC%2fC%2f15%2fAdd.213&Lang=ru

Комитет также подчеркнул важность проекта «Ювенальная юстиция в Казахстане» и рекомендовал Казахстану обеспечить полную поддержку его реализации.

В течение реализации вышеупомянутого проекта по результатам соответствующего мониторинга¹⁷, исходя из положений Конвенции и действующего законодательства Казахстана, среди положительных результатов было отмечено:

- **предоставление услуг качественного адвоката-защитника, специализирующегося по делам несовершеннолетних, круглосуточно с момента фактического задержания по 100% дел несовершеннолетних, по которым проектные адвокаты были извещены о задержании;**
- **продвижение достоинства и самоуважения (значимости) каждого ребенка - подозреваемого / обвиняемого с помощью защитника - социального работника, действующего на основании статьи 40 Конвенции по правам ребенка по 100% дел с момента фактического задержания, по которым группа защиты была извещена.**

В качестве новаций и предоставления качественных показателей по результатам реализации проекта было также отмечено, что **специализация сотрудников правоохранительных органов и судов, а также защитников (адвоката и социальных работников) отразилась на качестве работы всех участников Проекта.**

Так, группа защиты прав несовершеннолетних была создана в составе отобранных по конкурсу адвокатов и социальных работников.

Обеспечивая защиту прав задержанных несовершеннолетних ежедневно и круглосуточно, группа защиты гарантировала осуществление на практике принципов ювенальной юстиции в части особой защиты ребенка и обеспечения его «чувства достоинства и значимости».

В соответствии с законодательством Казахстана по каждому делу проводились встречи наедине между группой защиты и несовершеннолетними.

Адвокаты чаще использовали все предоставленные законом возможности для лучшей защиты несовершеннолетних, независимо от того, работают ли они по соглашению с его родителями, или в порядке, предусмотренном ст.71 УПК РК.

Социальные работники в интересах защиты несовершеннолетнего и его чувства достоинства и значимости, а также в интересах справедливого процесса разрабатывали социальный портрет, в котором отражались как индивидуальные особенности несовершеннолетнего (основанные на собранных характеристиках и отзывах о подростке), так и психологические особенности подросткового возраста.

Это было важно для всех участников процесса, так как при рассмотрении дела, в котором подозревается подросток, необходимо учитывать специфику подросткового возраста и его отличие от взрослой психологии.

Таким образом, поддерживается чувство собственного достоинства задержанного несовершеннолетнего. Каждый факт, указанный в портрете, связан с конкретным источником информации или отдельно представленным документом. Портрет предоставляется стороной защиты заранее, преимущественно до рассмотрения дела в главном судебном заседании, как стороне обвинения, так и суду.

¹⁷ См: Данные, полученные от администрации проекта.

Таким образом, **новаторство проекта проявилось в том числе в создании группы защиты несовершеннолетних, в составе которой были адвокаты и социальные работники.**

Следует отметить, что в тот период социальными работниками называли студентов кафедры психологии КазГНУ, работавших под руководством опытных психологов. **Позже термин «социальный работник» был преобразован в «социальный психолог», что больше отражало суть работы и отличало эту фигуру уголовного процесса от любой другой.**

Подобная организация предоставления квалифицированной юридической помощи отличается рядом важных особенностей.

Состязательность сторон проявляется активнее; **равенство сторон становится реальным фактором процесса, в том числе и за счет усиления группы защиты фигурой социального работника,** что помогает суду вынести объективное решение на основании полного объема информации при совокупности предоставленных доказательств обеими сторонами, как предусмотрено ст.23 УПК РК.

Механизм взаимодействия, как на локальном, так и на республиканском уровнях, показывает, насколько содействие всеми сторонами процесса крайне важно для обеспечения соблюдения прав ребенка на уровне ежедневной практики. Всестороннее изучение в рамках реализованного проекта вопросов, связанных с отправлением правосудия для несовершеннолетних, и обратная связь между ними и исполнителями - неотъемлемый фактор удачной правоприменительной практики по защите и соблюдению прав несовершеннолетних.

В подготовленной по результатам проекта Информационной записке для Межведомственной комиссии по правам ребенка¹⁸ отмечалось: ***«Мы считаем, что Казахстан имеет потенциал создать одну из лучших систем отправления правосудия для несовершеннолетних, то есть, правосудие, ориентированное на то, чтобы максимальное количество детей, подозреваемых и обвиняемых в совершении преступления, могли начать свою взрослую жизнь с чистым будущим, без клейма и штампа судимости. Участники Проекта готовы делиться достигнутым опытом в защите прав несовершеннолетних, что служит основанием предполагать возможность распространения модели, реализованной в рамках Проекта, по Республике Казахстан».***

Как показал этот опыт, **важнейшей составляющей уголовного процесса в отношении несовершеннолетних должна являться деятельность социальных психологов - специальной службы, усиливающей их защиту и решающей особые задачи в интересах несовершеннолетних.** Подросток, попавший в сферу уголовного производства, нуждается в поддержке. В то же время информация о его личности, его качествах, развитии, социальном окружении крайне важна для суда.

Еще на стадии реализации проекта возникал вопрос: на какой стороне в уголовном процессе должен быть социальный психолог? Может ли он предоставить суду объективную информацию о подростке, если будет приглашаться стороной обвинения или судом? Как выяснилось – нет. Социальный психолог может быть только на стороне защиты, его место в команде адвокатов, и вот почему.

¹⁸ См.: Информационная записка для Межведомственной комиссии по правам ребёнка, сентябрь 2004 г.

Во-первых, вся работа социального психолога основывается на доверии ребенка.¹⁹

Ни о каком доверии не может быть речи, если психолог скажет, что он независимый специалист, сотрудник ювенального суда или правоохранительных органов. В этом случае подросток либо замкнется, либо даст неверную информацию о себе (будет обманывать). Эффективность такого взаимодействия сведется к нулю. Поэтому только тогда, когда социальный психолог говорит, что он **находится на стороне защиты, работает в интересах ребенка, конфиденциально**, только тогда, ребенок может довериться психологу. Успех такого подхода подтвержден многократно, примерами сотен несовершеннолетних, общавшихся в таком ключе с социальными психологами.

Работа в интересах ребенка означает, что клиентом социального психолога является именно ребенок. Не суд, не родители, а именно ребенок. Социального психолога не может интересовать выяснение истины по делу. Все действия социального психолога должны исходить из интересов клиента, т.е. ребенка. В психологии такой подход именуется клиентоориентированностью. Именно поэтому самое подходящее место социальному психологу на стороне защиты ребенка.

Во-вторых, этика социального психолога не нарушается только в том случае, если он работает на защиту клиента, т.е. ребенка. Для того, чтобы поддержка несовершеннолетнего была эффективной, социальный психолог должен опираться на общие профессионально-этические нормы. Это свод принципов и правил поведения, который должен выполняться неукоснительно. Так, этика социального психолога требует **безоценочности, толерантности и конфиденциальности** в отношениях с клиентом.

Безоценочность означает, что социальный психолог не имеет права оценивать поступки, качества, эмоции клиента. Поскольку любая оценка ведет к осуждению или восхищению, это, в свою очередь, не дает возможности строить отношения с клиентом на равных позициях. Поэтому социальный психолог не оценивает поступки несовершеннолетних в уголовных процессах. Работа психолога заключается не в том, чтобы воспитывать или учить, как нужно жить. Психолог помогает ребенку разобраться самому в себе и самому определить для себя жизненные приоритеты.

Толерантность означает терпимость к людям, их поступкам, словам, суждениям. Социальные психологи признают за подростками право вести себя так, или иначе, принимают выбранную ими линию защиты.

Конфиденциальность означает, что вся информация, полученная социальным психологом от ребенка, не должна быть разглашена или использована против него. Поэтому прежде чем предать огласке, в том числе и в социальном портрете, любую информацию, полученную от ребенка, социальный психолог предварительно согласовывает ее с ребенком. Если ребенок против, информация останется закрытой.

Специализированная ювенальная юридическая консультация Алматинской городской коллегии адвокатов накопила уникальный опыт работы с социальными психологами. Адвокаты имеют специализацию по защите прав детей. Подросток и его родители получают не только квалифицированную юридическую помощь адвоката, но и

¹⁹ См.: Из настольной книги социального психолога. Разработана в ходе проекта «Ювенальная юстиция в Казахстане». Неопубликована.

психологическую защиту и поддержку социального психолога, что особенно важно в уголовных процессах с участием несовершеннолетнего.

С января 2007 года специализированная ювенальная юридическая консультация работает в городе Алматы в вышеуказанном составе. В первые годы работы к социально-психологической поддержке несовершеннолетних привлекались также студенты кафедры психологии КазГНУ.

Однако есть существенная проблема – это проблема оплаты труда социальных психологов.

Вопрос оплаты социальных психологов ювенальной консультации должен быть обращен к государству, гарантирующему несовершеннолетним квалифицированную юридическую помощь и другую поддержку, предусмотренную международными стандартами и национальным законодательством.

До сих пор этот вопрос остается открытым.

Поддерживая опыт сотрудничества адвокатов и социальных психологов в проекте «Ювенальная юстиция в Казахстане», понимая значимость специалистов – социальных психологов, работавших в проекте и затем на волонтерских началах во вновь созданной ювенальной консультации, Алматинская городская коллегия адвокатов приняла решение о введении в штат коллегии дополнительной штатной единицы – социального психолога ювенальной юридической консультации.

Безусловно, бюджет коллегии, который формируется из взносов адвокатов, ограничен. В связи с этим, дополнительные штатные единицы требуют повышения размеров взносов или ограничения других, не менее важных расходов коллегии. Тем не менее, **Алматинская городская коллегия адвокатов поддержала идею наилучшей защиты прав детей через специализацию адвокатов, поддержку социальных психологов, создание специализированной ювенальной консультации.**

Опыт Алматинской городской коллегии адвокатов был отмечен в **Концепции развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2009-2011 годы** в качестве показательного, рекомендуемого к распространению.

Как отмечалось в **Концепции**, *«одним из приоритетных направлений государственной социальной политики является обеспечение соблюдения прав ребенка, что предполагает признание за ним всей полноты социально-экономических, политических, личных прав и свобод, закрепленных в Конституции Республики Казахстан, международных договорах и иных нормативных правовых актах».*

Целью **Концепции** является *«поэтапное внедрение и развитие элементов ювенальной юстиции в Республике Казахстан, которые позволят повысить эффективность и качество отправления правосудия в отношении несовершеннолетних на всех его этапах. Это включает создание специализированных подразделений по работе с несовершеннолетними: в министерствах юстиции, внутренних дел, образования и науки, в судах, прокуратурах и адвокатуре».*

Анализ опыта работы по сопровождению несовершеннолетних в процессе судопроизводства показал, «что в Казахстане есть варианты решения данной проблемы, которые успешно реализовались в Ауэзовском районе города Алматы и

Карасайском районе Алматинской области в рамках пилотного проекта «Ювенальная юстиция в Казахстане», инициированного благотворительным фондом "Сорос-Казахстан". Реализация пилотного проекта в период с 2003 по 2006 годы позволила значительно усовершенствовать практику уголовного судопроизводства.

На сегодня итоги проекта «Ювенальная юстиция в Казахстане» с учетом мнения заинтересованных государственных органов (министерств юстиции, внутренних дел, образования и науки, Генеральной прокуратуры и Верховного Суда) свидетельствуют о необходимости создания системы ювенальной юстиции в Казахстане, состоящей из специализированных служб: ювенальной полиции, ювенальной прокуратуры, ювенальных судов, ювенальной адвокатуры, ювенальных уголовно-исполнительных инспекций, социальных психологов и региональных органов по защите прав детей».

В разделе 4.4. Концепции, посвященном Специализированной (ювенальной) адвокатуры, было отмечено, что «качественная, высококвалифицированная работа адвоката по делам несовершеннолетних - это составляющая успешного функционирования системы ювенальной юстиции. Учитывая особую роль адвоката в системе правосудия для несовершеннолетних, усиливая его функции защиты, в ходе проекта «Ювенальная юстиция в Казахстане» была создана специализированная группа защиты несовершеннолетних, включающая адвокатов и социальных психологов. Это был первый и уникальный опыт объединения усилий адвокатов и социальных психологов.

Впервые на территории Казахстана и в СНГ подростки, подозреваемые в совершении преступления, уже с момента фактического задержания имели не только юридическую, но и социально-психологическую помощь и поддержку. Требование норм международного права и уголовно-процессуального законодательства Республики Казахстан об индивидуальном подходе к каждому ребенку было выполнено на более высоком уровне с помощью адвокатов и социальных психологов, предоставляющих информацию о социально-психологическом портрете несовершеннолетнего.

Принимая во внимание международные стандарты в области прав ребенка, опыт проекта «Ювенальная юстиция в Казахстане», Алматинская городская коллегия адвокатов в сентябре 2006 года приняла решение создать специализированную ювенальную юридическую консультацию.

Ювенальная консультация создана в целях обеспечения несовершеннолетних, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступления, квалифицированной юридической и социально-психологической помощью на территории города Алматы. В состав ювенальной консультации вошли адвокаты коллегии, социальные психологи, студенты-психологи старших курсов, проходящие практику.

Возникает необходимость создания специализированных ювенальных юридических консультаций в городах и областных центрах республики».

В разделе 4.7. Концепции, посвященном системе социального сопровождения несовершеннолетних, было отмечено, что «важной составляющей уголовного процесса в отношении несовершеннолетних должна стать деятельность специальных социальных служб, рассматривающих специфические вопросы, затрагивающие интересы несовершеннолетних.

В данной службе могут работать лица, имеющие соответствующие профессиональные знания в области психологии и педагогики, социальных наук, что предполагает существенное преимущество при установлении контакта с подростком.

Изучение личности подростка должно осуществляться путем непосредственного общения с несовершеннолетним, его родителями, учителями, ближайшим окружением, а также при помощи сбора и анализа соответствующих документов, позволяющих составить полное представление о личности подростка. По результатам проводимой работы с несовершеннолетними сотрудниками социальных служб будет составляться отчет, содержание которого может приниматься во внимание при принятии процессуального решения органами уголовного преследования и вынесении приговора судом.

Развитие системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан предполагает создание одной из моделей социальной службы - социальные психологи защиты несовершеннолетних в уголовном процессе. Впервые в Казахстане была апробирована практика участия в уголовном процессе специализированных социальных психологов на стороне защиты несовершеннолетнего.

Основой деятельности социальных психологов защиты несовершеннолетних является потребность подростка в профессиональной психологической поддержке.

Подросток, попадающий в сферу уголовного правосудия, требует к себе особого внимания. В силу своей незрелости несовершеннолетний нуждается во внешней помощи и поддержке. И чем больше взрослых людей со специальной подготовкой будет участвовать в его судьбе, тем больше шансов, что подросток благополучно минует этот сложный период.

Для того чтобы поддержка несовершеннолетнего была эффективной социальный психолог должен опираться на общие профессионально-этические нормы. Это свод принципов и правил поведения, который должен выполняться неукоснительно. Этика социального психолога требует безоценочности, толерантности и конфиденциальности в отношениях с клиентом. Это значит, что социальный психолог должен всегда исходить из интересов своего клиента. Клиентом социального психолога является несовершеннолетний.

Таким образом, социальный психолог получает доверие самого подростка, доверие окружения подростка и отсутствие конфликта интересов.

Социальные психологи, работая на стороне защиты, стараются найти те качества в подростке, те положительные черты, которые помогут и самому подростку, и окружающим его взрослым поддержать в нем чувство самоуважения и значимости.

В традиционной системе уголовного правосудия основными действующими лицами при задержании несовершеннолетнего являются оперативные работники, следователи, адвокаты, прокуроры. И хотя каждый из действующих лиц призван учитывать индивидуальные и психологические особенности задержанных несовершеннолетних, практика показывает, что нужен специалист, который осуществлял бы такую поддержку на профессиональном уровне.

Необходимо рассмотреть вопрос об особом социальном сопровождении подростка в системе ювенальной юстиции. Нельзя не учитывать особенности развития

подростков, их уязвимость, чувствительность, стресс от самого факта задержания, влияние социальной среды, обстановку в семье, возможные психологические проблемы и педагогическую запущенность, различные формы зависимости. Таким образом, подросток нуждается в психологической поддержке, в решении социальных нужд, в контроле за исполнением наказания, в предупреждении рецидива, в успешной социализации.

На сегодняшний день нет такой профессии, которая в полной мере удовлетворяла бы всем перечисленным потребностям несовершеннолетнего. Поэтому возникает необходимость особого социального сопровождения подростка разными службами и ведомствами. В этом **сопровождении должны участвовать социальные психологи из специализированных ювенальных юридических консультаций**, социальные работники ювенальных судов, инспекторы специализированной полиции, специализированные сотрудники уголовно-исполнительной инспекции и специалисты региональных органов по защите прав детей.

В каждой из этих профессиональных сфер будет присутствовать своя специфика:

1) **социальные психологи из специализированных ювенальных юридических консультаций** - психологическая помощь на стадии следствия и суда, сбор информации о несовершеннолетнем, составление социально-психологического портрета несовершеннолетнего, работа с родителями, психологическая помощь при социализации;

2) социальные работники ювенальных судов - оценка степени криминогенного риска для подростка и общества, помощь в организации досуга или трудоустройстве, поддержка в учебном процессе, предоставление информации для определения альтернативных видов наказания, работа с семьей, наблюдение за поведением подростка во время следствия и суда, а также после завершения уголовного преследования, оказание помощи в медицинском обслуживании;

3) инспекторы специализированной полиции - профилактика правонарушений, работа с семьей несовершеннолетнего, наблюдение за поведением несовершеннолетнего во время следствия и суда;

4) специализированные сотрудники уголовно-исполнительной инспекции - контроль за поведением подростка во время отбывания наказания, работа с семьей и окружением, а также предупреждение новых преступлений;

5) специалисты региональных органов по защите прав детей - контроль за соблюдением законодательства в части охраны прав и защиты интересов детей».

Реализации основных положений вышеприведённой Концепции был посвящен круглый стол **«Проблемы организации специализированных ювенальных юридических консультаций и деятельности социальных психологов в специализированных ювенальных юридических консультациях»**, организованный Министерством юстиции Республики Казахстан 9 октября 2009 года²⁰.

В его рекомендациях было отмечено:

²⁰ См.: Круглый стол «Проблемы организации специализированных ювенальных юридических консультаций и деятельности социальных психологов в специализированных ювенальных юридических консультациях», 9 октября 2009 г., г.Астана // Сайт Министерства юстиции Республики Казахстан.
URL: http://www.adilet.gov.kz/sites/default/files/Advokatskaia_dieiatielnost.pdf

«Участники круглого стола, обсудив в рамках реализации Концепции развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2009-2011 годы, одобренной Указом Президента Республики Казахстан от 19.08.2008 г. №646, проблемы и меры по организации специализированных ювенальных юридических консультаций и деятельности социальных психологов, отметили следующее:

Законом «Об адвокатской деятельности» образование юридических консультаций отнесено к компетенции коллегий адвокатов как независимых, самофинансируемых профессиональных организаций адвокатов, образуемых без участия государства. В этой связи, представителями адвокатуры высказано мнение о том, что для реализации Концепции потребуются дополнительные финансовые расходы на аренду помещения, материально-техническое, справочно-информационное обеспечение деятельности адвокатов, оплату труда социального психолога и отмечена невозможность самостоятельного решения этих вопросов. Основной причиной, по мнению Союза адвокатов, является проблематичность повышения членских взносов, являющихся единственным источником финансирования коллегий, в связи с чем, затратную часть организации ювенальной адвокатуры государство должно взять на себя.

Также отмечена необходимость специализации адвокатов и подготовки социальных психологов ювенальной адвокатуры.

Участники круглого стола, для решения поставленных Главой государства задач в сфере ювенальной адвокатуры полагают необходимым:

1. Министерству юстиции Республики Казахстан:

- рассмотреть возможность решения обозначенных проблем в рамках законопроекта по вопросам адвокатуры, предусматривающую нормы, направленные на образование специализированных ювенальных юридических консультаций; организацию специализации адвокатов; **введение штатных должностей социальных психологов ювенальной адвокатуры; определение правового статуса социального психолога; доступ социального психолога к несовершеннолетним, содержащимся в закрытых учреждениях; установление процессуальных полномочий социальных психологов и пределов взаимодействия с остальными участниками процесса; установление гарантий деятельности адвокатов, специализирующихся по делам несовершеннолетних; установление гарантий деятельности социальных психологов и др.;**

- внести в Правительство РК предложения о поручении:

- Министерству образования и науки РК предусмотреть в образовательных программах высших учебных заведений подготовку адвокатов и социальных психологов для ювенальной адвокатуры;

- акимам областей, городов Астаны и Алматы о рассмотрении возможности выделения коллегиям адвокатов в аренду служебных помещений по минимальным ставкам.

2. Союзу адвокатов Казахстана, в целях усиления его роли в решении обозначенных проблем:

- разработать комплекс обучающих программ для адвокатов, включающих законодательство зарубежных стран по вопросам несовершеннолетних, в том числе, по приобретению знаний об основных формах и методах защиты несовершеннолетних, сотрудничеству с социальным психологом в ювенальной системе и основам профилактической работы с несовершеннолетними до и после совершения правонарушения;

- организовать курсы по специализации адвокатов по вопросам несовершеннолетних;

- *принять меры по информационному обеспечению населения и адвокатов, специализирующихся по делам несовершеннолетних, разработки учебных и методических пособий, подготовки сборников статей и иных публикаций, материалов обобщения практики правосудия по делам несовершеннолетних.*

3. *Министерству юстиции Республики Казахстан совместно с Союзом адвокатов Казахстана*

- *принять меры по распространению опыта Алматинской городской коллегии адвокатов по созданию ювенальной ЮК и введению штатной единицы социального психолога в других регионах;*

- *внедрить практику проведения научных межведомственных семинаров, конференций и совещаний по вопросам ювенальной юстиции с освещением в СМИ».*

Четырехлетний опыт работы социальных психологов в проекте «Ювенальная юстиция в Казахстане», а также последующие одиннадцать лет работы социальных психологов в Специализированной ювенальной юридической консультации Алматинской городской коллегии адвокатов подтверждают необходимость закрепления этой фигуры в составе специализированной консультации. **Пятнадцать лет в городе Алматы социальные психологи работают вместе с адвокатами.** Несовершеннолетние получают не только квалифицированную юридическую помощь, но и необходимую им психологическую защиту и поддержку.

Несмотря на приведенные выше международные стандарты в области защиты прав детей, опыт проекта «Ювенальная юстиция в Казахстане», положения Концепции, вышеприведенные рекомендации круглого стола, пятнадцатилетний опыт работы социальных психологов в городе Алматы, **правовой статус социального психолога до настоящего времени не отражен в законодательных актах Республики Казахстан и, прежде всего, в УПК РК.**

В 2012 году была предпринята попытка ввести фигуру социального психолога в уголовный процесс. В проекте Закона Республики Казахстан о внесении дополнений и изменений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования ювенальной юстиции предлагалось ввести в УПК РК понятие социального психолога, дополнив **статью 7 подпунктом 44** следующего содержания: *«социальный психолог – это специалист, изучающий закономерности поведения и деятельности несовершеннолетних в процессе включения их в социальные группы и оказывающий им моральную, социальную и психологическую поддержку».*

Таким образом, социальный психолог в предлагаемой редакции должен был участвовать в уголовном процессе в качестве специалиста. Соответственно **статья 84 УПК РК** под названием «Специалист» предлагалась в новой редакции: *«В качестве специалиста для участия в производстве по уголовному делу может быть привлечено не заинтересованное в деле лицо, обладающее специальными знаниями, необходимыми для оказания содействия в собирании, исследовании и оценке доказательств путем разъяснения участникам уголовного процесса вопросов, входящих в его специальную компетенцию, а также применения научно-технических средств. Специалистами являются также психолог, социальный психолог, участвующий в следственных и иных процессуальных действиях с участием несовершеннолетнего, а равно врач, участвующих в следственных и иных процессуальных действиях, за исключением случаев назначения его экспертом».*

Далее в статье 215 УПК РК предусматривалось участие социального психолога при допросе несовершеннолетнего потерпевшего и свидетеля, а в статье 488 УПК РК – обязательное участие социального психолога при производстве процессуальных действий с участием несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого.

По инициативе международной экспертной организации «Международная тюремная Реформа» (PRI) и Комитета по законодательству и судебной-правовой реформе Мажилиса Парламента Республики Казахстан для обсуждения вышеуказанных предложений в УПК РК был проведен круглый стол с участием авторитетных психологов различных организаций и профилей. Все они единодушно выступили против предложенных поправок в УПК РК.

Психологи отметили, что их профессия не позволяет им быть объективными специалистами в отношении конкретного человека, что приглашенный в качестве специалиста психолог ответит суду на вопросы общего порядка, но не сможет предоставить информацию, полученную от клиента, потому что эта информация носит конфиденциальный характер и может использоваться только с согласия клиента и в интересах клиента. Было также отмечено, что контекст «социальный психолог» означает работу психолога с какой-либо социальной группой, в приведенном варианте - с несовершеннолетними в уголовном процессе, а также то, что **социальный психолог несовершеннолетнего должен быть на стороне защиты несовершеннолетнего**. Только в этом случае этика психолога будет не нарушена, а интересы несовершеннолетних удовлетворены.

Участники круглого стола были ознакомлены с опытом работы социальных психологов в Специализированной ювенальной юридической консультации Алматинской городской коллегии адвокатов. Направление «социальный психолог, работающий на стороне защиты совместно с адвокатом несовершеннолетнего, вовлеченного в уголовный процесс» было поддержано участниками круглого стола. Было рекомендовано **определить правовой статус социального психолога несовершеннолетнего, осуществляющего свою деятельность на стороне защиты совместно с адвокатом, в УПК РК, в качестве специального защитника, установив ему в качестве задачи психологическую поддержку несовершеннолетнего, сбор необходимой для защиты его интересов информации и подготовку социально-психологического портрета.**

Таким образом, социальный психолог, действующий на стороне защиты несовершеннолетних в уголовном процессе совместно с адвокатом, может стать новой процессуальной фигурой уголовного процесса, отражающей лучшее качество оказания квалифицированной юридической помощи несовершеннолетним, в том числе гарантированной государством, с полным соответствием с международными стандартами и политикой государства.

Выводы:

- 1. Государственная политика в интересах детей является приоритетной областью деятельности государственных органов. Право на квалифицированную юридическую помощь гарантирует государство, а дети относятся к уязвимой группе и имеют право на эту помощь. Помощь тем из них, кто попал в сферу уголовного судопроизводства, должна содержать две основные характеристики: качество и организацию этой помощи.**

2. **Качество квалифицированной юридической помощи несовершеннолетним, попавшим в сферу уголовного производства, должно обеспечиваться за счет специализации адвокатов и привлечения социальных психологов для сотрудничества с адвокатами.**
3. **Организация квалифицированной юридической помощи несовершеннолетним, попавшим в сферу уголовного производства, должна быть направлена на создание и развитие специализированных ювенальных юридических консультаций, в состав которых входят адвокаты, специализирующиеся на защите прав детей, и социальные психологи, осуществляющие психологическую защиту и поддержку несовершеннолетних.**
4. **Важнейшей составляющей уголовного процесса в отношении несовершеннолетних должна стать деятельность социальных психологов - специальной службы, усиливающей их защиту и решающей особые задачи в интересах несовершеннолетних. Подросток, попавший в сферу уголовного производства, нуждается в защите и поддержке. В то же время информация о его личности, его качествах, развитии, социальном окружении важна для суда.**
5. **Объединение усилий адвоката и социального психолога на стороне защиты несовершеннолетних в уголовном процессе как на стороне подозреваемого или обвиняемого, так и на стороне потерпевшего, отвечает потребностям несовершеннолетнего в квалифицированной юридической помощи и психологической защите и поддержке.**
6. **Усиление группы защиты фигурой социального психолога может стать фактором реального обеспечения равенства сторон и состязательности в уголовном процессе, поможет суду вынести объективное решение на основании полного объема информации при совокупности предоставленных доказательств обеими сторонами, как предусмотрено статьями 23, 24 УПК РК.**
7. **Оплата социальных психологов должна быть обеспечена государством, гарантирующим несовершеннолетним квалифицированную юридическую помощь и другую поддержку, предусмотренную международными стандартами и национальным законодательством.**

IV

Проблемы предоставления квалифицированной гарантированной государством юридической помощи несовершеннолетним, вовлеченным в сферу уголовного судопроизводства, но не достигшим возраста уголовной ответственности

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 15 Уголовного кодекса Республики Казахстан (УК РК)²¹ *«уголовной ответственности подлежит вменяемое физическое лицо,*

²¹ См.: Кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V ЗРК. Уголовный кодекс Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями от 03.07.2017) // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет». URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K140000226>

достигшее ко времени совершения уголовного правонарушения шестнадцатилетнего возраста.

Лица, достигшие ко времени совершения преступления четырнадцатилетнего возраста, подлежат уголовной ответственности за убийство (статья 99), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (статья 106), умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью при отягчающих обстоятельствах (часть вторая статьи 107), изнасилование (статья 120), насильственные действия сексуального характера (статья 121), похищение человека (статья 125), нападение на лиц или организации, пользующихся международной защитой (статья 173), возбуждение социальной, национальной, родовой, расовой, сословной или религиозной розни (статья 174), посягательство на жизнь Первого Президента Республики Казахстан – Елбасы (статья 177), посягательство на жизнь Президента Республики Казахстан (статья 178), диверсию (статья 184), кражу (части вторая, третья и четвертая статьи 188), грабеж (части вторая, третья и четвертая статьи 191), разбой (статья 192), вымогательство (части вторая, третья и четвертая статьи 194), неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения при отягчающих обстоятельствах (части вторая, третья и четвертая статьи 200), умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества при отягчающих обстоятельствах (части вторая и третья статьи 202), акт терроризма (статья 255), пропаганду терроризма или публичные призывы к совершению акта терроризма (статья 256), создание, руководство террористической группой и участие в ее деятельности (части первая и вторая статьи 257), финансирование террористической или экстремистской деятельности и иное пособничество терроризму либо экстремизму (статья 258), захват заложника (статья 261), нападение на здания, сооружения, средства сообщения и связи или их захват (статья 269), заведомо ложное сообщение об акте терроризма (статья 273), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (статья 291), хулиганство при отягчающих обстоятельствах (части вторая и третья статьи 293), вандализм (статья 294), хищение либо вымогательство наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов (статья 298), надругательство над телами умерших и местами их захоронения при отягчающих обстоятельствах (часть вторая статьи 314) и умышленное приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (статья 350).

В соответствии с **частью 3 статьи 15 УК РК** «если несовершеннолетний достиг возраста, предусмотренного частями первой или второй настоящей статьи, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, во время совершения уголовного правонарушения не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, он не подлежит уголовной ответственности».

Согласно статье 35 УК РК обстоятельством, исключающим уголовную ответственность, является факт недостижения к моменту совершения деяния возраста уголовной ответственности.

А именно, в соответствии с **пунктом 2 части 1 статьи 35 УК РК** «уголовное дело подлежит прекращению за отсутствием в деянии состава уголовного правонарушения».

В соответствии с **частью 5 статьи 35 УК РК** «решение о прекращении уголовного дела в отношении лица, не достигшего к моменту совершения деяния возраста, по достижении

которого согласно закону возможно возложение уголовной ответственности, подлежит принятию по основанию, указанному в пункте 2) части первой настоящей статьи. По этому же основанию подлежит принятие решения о прекращении уголовного дела в отношении несовершеннолетнего лица, который к моменту совершения деяния хотя и достиг возраста, с которого согласно закону наступает уголовная ответственность, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими».

В соответствии с **частью 6 статьи 35 УК РК** «*орган уголовного преследования, обнаружив обстоятельства, исключающие уголовное преследование, выносит на любой стадии досудебного производства постановление о прекращении уголовного дела*».

Прекращение уголовного дела влечет за собой одновременно прекращение уголовного преследования (часть 4 статьи 35 УК РК).

Таким образом, несовершеннолетний подросток, вовлеченный в сферу уголовного правосудия, но не достигший возраста уголовной ответственности, в соответствии со **статьями 15 и 35 УК РК** не несет уголовной ответственности в связи с прекращением уголовного преследования.

Однако, в соответствии с законодательством Республики Казахстан, не относящимся к уголовному процессу, такой подросток может быть направлен в организации образования с особым режимом содержания на срок от шести месяцев до двух лет, как лицо, совершившее общественно опасное деяние.

Уголовный процесс предоставляет лицам, подозреваемым в совершении уголовного проступка или уголовного преступления, ряд гарантий, в том числе презумпцию невиновности, право на защиту, на всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела, право на квалифицированную юридическую помощь, на обжалование процессуальных действий и решений и др.

Несовершеннолетний, не достигший возраста уголовной ответственности, подозреваемый в совершении преступления, не имеет ни одну из указанных выше гарантий справедливого уголовного процесса. Опрос такого подростка производится в отсутствие адвоката, процедура установления события преступления, виновности несовершеннолетнего не регламентирована УПК РК. **Обязательное участие адвоката в формировании материалов о направлении несовершеннолетнего, не достигшего возраста уголовной ответственности, в организацию образования с особым режимом содержания УПК РК не предусмотрено.**

И несмотря на то, что уголовное преследование в отношении несовершеннолетнего, не достигшего возраста уголовной ответственности, прекращается, такой **подросток, в нарушение принципов справедливого уголовного процесса, регламентированных в положениях международного права и национального законодательства, считается лицом, совершившим общественно опасное деяние.**

Кроме того, такой подросток **фактически отбывает наказание от шести месяцев до двух лет и более в организации образования с особым режимом содержания**, в то время, когда несовершеннолетние, достигшие возраста уголовной ответственности, в соответствии с международными принципами и нормами национального законодательства получают в качестве наказания лишение свободы действительно в исключительных случаях.

Уголовное дело, как и уголовный процесс, в отношении несовершеннолетних, не достигших возраста уголовной ответственности, прекращаются в соответствии со статьей 35 УПК РК, однако, преследование в действительности не заканчивается. В соответствии с кодексом, регламентирующим гражданский процесс, такие несовершеннолетние направляются в организации образования с особым режимом содержания.

Порядок производства по делам о направлении несовершеннолетних в организации образования с особым режимом содержания установлен в главе 37 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (ГПК РК)²².

Согласно статье 332 ГПК РК заявление о помещении несовершеннолетнего в организацию образования с особым режимом содержания подается органом внутренних дел в специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних по месту жительства (месту нахождения) ребенка. В заявлении о помещении несовершеннолетнего в организацию образования с особым режимом содержания должны быть изложены обстоятельства и представлены документы, свидетельствующие о наличии предусмотренных законом оснований для направления в организацию образования с особым режимом содержания и об отсутствии у несовершеннолетнего заболевания, препятствующего его содержанию и обучению в указанной организации образования, а также постановление комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав.

Статьей 333 ГПК РК определен порядок рассмотрения заявления о помещении несовершеннолетнего в организацию образования с особым режимом содержания. **В суд вызываются несовершеннолетний, его законные представители, представители органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству, а также иные лица по усмотрению суда. Участие прокурора в рассмотрении заявления о помещении несовершеннолетнего в организацию образования с особым режимом содержания является обязательным.**

Обязательное участие адвоката в суде при рассмотрении заявления о помещении несовершеннолетнего, не достигшего возраста уголовной ответственности, в организацию с особым режимом содержания ГПК РК не предусмотрено.

В соответствии со статьей 334 ГПК РК, рассмотрев заявление о помещении несовершеннолетнего в организацию образования с особым режимом содержания по существу, суд выносит решение, которым отклоняет либо удовлетворяет заявление.

Решение об удовлетворении заявления является основанием для помещения несовершеннолетнего в организацию образования с особым режимом содержания. Срок пребывания несовершеннолетнего в организации образования с особым режимом содержания исчисляется со дня вступления решения в законную силу.

Понятие организации образования с особым режимом содержания, процедура направления в такие организации несовершеннолетних подростков, в отношении

²² См.: Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан. Кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377-V ЗРК (с изменениями и дополнениями от 11.07.2017 г.) // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет».
URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1500000377>

которых уголовное дело прекращено в связи с не достижением возраста уголовной ответственности, определены в Законе РК о профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности (Закон о профилактике)²³.

В соответствии с пунктом 8 статьи 9 Закона о профилактике «Комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав в пределах своей компетенции участвуют в подготовке материалов в суд по вопросам направления несовершеннолетних в специальные организации образования и организации образования с особым режимом содержания».

Согласно пункту 5 статьи 10 Закона о профилактике «органы внутренних дел в пределах своей компетенции участвуют в подготовке материалов в отношении несовершеннолетних, направляемых в специальные организации образования и организации образования с особым режимом содержания».

В соответствии с пунктом 1 статьи 12 Закона о профилактике «органы образования в пределах своей компетенции осуществляют меры по развитию сети специальных организаций образования и организаций образования с особым режимом содержания для несовершеннолетних с девиантным поведением, а также иных организаций, осуществляющих функции по защите прав ребенка».

И далее в соответствии с пунктом 1 статьи 14 Закона о профилактике «организацией образования с особым режимом содержания являются учебно-воспитательными или лечебно-воспитательными учреждениями и создаются в целях обеспечения особых условий воспитания, обучения и социальной реабилитации несовершеннолетних».

Согласно пункту 2 статьи 14 Закона о профилактике «в организации образования с особым режимом содержания помещаются несовершеннолетние в возрасте от одиннадцати до восемнадцати лет, нуждающиеся в особых условиях воспитания, обучения и требующие специального педагогического подхода, в случаях, если они:

- 1) после вынесения в отношении них постановления о прекращении досудебного расследования в связи с недостижением возраста, с которого наступает уголовная ответственность, вновь совершили общественно опасное деяние;**
- 2) осуждены за совершение преступления средней тяжести или тяжкого преступления и освобождены судом от уголовной ответственности и наказания в порядке, предусмотренном статьей 83 Уголовного кодекса Республики Казахстан».**

Несмотря на то, что в приведённой выше статье Закона о профилактике этот список случаев помещения несовершеннолетних в организации образования с особым режимом содержания представляется исчерпывающим, в другой статье этого же нормативного акта определен еще один случай.

В соответствии с пунктом 6 статьи 13 Закона о профилактике «в случае совершения воспитанником специальной организации образования общественно опасного деяния, содержащего признаки преступления, до достижения возраста, с которого наступает уголовная ответственность, он в порядке, установленном статьей 14

²³ См.: Закон Республики Казахстан от 9 июля 2004 года №591 «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности» (с изменениями и дополнениями от 03.07.2013 г.) // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет».
URL: http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z040000591_

настоящего Закона, может быть направлен в организацию образования с особым режимом содержания».

Согласно пункту 3 статьи 14 Закона о профилактике «решение о целесообразности направления несовершеннолетних, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность, в организации образования с особым режимом содержания принимается судом по представлению органа внутренних дел.

Представление о направлении несовершеннолетнего, указанного в подпункте 1) пункта 2 настоящей статьи, в организации с особым режимом содержания направляется органами внутренних дел в суд в течение тридцати суток со дня вынесения постановления о прекращении уголовного дела в отношении указанного несовершеннолетнего. В исключительных случаях этот срок может быть продлен до тридцати суток на основании постановления органов внутренних дел или прокурора».

В соответствии с пунктом 4 статьи 14 Закона о профилактике «материалы, указанные в пункте 3 настоящей статьи, перед их направлением в суд представляются для ознакомления несовершеннолетнему и его законным представителям. Об ознакомлении с указанными материалами заинтересованные лица делают в представленном материале соответствующую запись».

Обязательное участие адвоката в ознакомлении с материалами о направлении несовершеннолетнего, не достигшего возраста уголовной ответственности, в организацию с особым режимом содержания Законом о профилактике не предусмотрено.

В соответствии с пунктом 5 статьи 14 Закона о профилактике «несовершеннолетний может быть направлен в организацию образования с особым режимом содержания на срок от шести месяцев до двух лет». Одним из двух оснований содержания несовершеннолетнего в организациях образования с особым режимом содержания является постановление суда – в отношении лиц, указанных в подпункте 1) пункта 2 настоящей статьи.

И согласно пункту 6 статьи 14 Закона о профилактике «пребывание несовершеннолетнего в организации образования с особым режимом содержания может быть прекращено досрочно в связи с достижением лицом совершеннолетия, а также если на основании представления администрации организации образования с особым режимом содержания суд придет к выводу, что несовершеннолетний для своего исправления больше не нуждается в применении данной меры».

Как следует из приведенной нормы Закона о профилактике, целью пребывания несовершеннолетнего в организации образования с особым режимом содержания является **исправление** несовершеннолетнего. **Прекращение пребывания несовершеннолетнего в этой организации напрямую зависит от выводов суда об его исправлении.** Статьей 39 УК РК исправление осужденного отмечено в качестве одной из целей уголовного наказания.

В данном случае «исправление несовершеннолетнего», находящегося в организации образования с особым режимом содержания, соотносимо с целями уголовного наказания для взрослых и характеризует условия пребывания подростков в этой организации.

Цель правосудия в отношении несовершеннолетних в соответствии с пунктом 5.1 Пекинских правил определена следующим образом: *«система правосудия в отношении несовершеннолетних направлена в первую очередь на обеспечение благополучия несовершеннолетнего и обеспечения того, чтобы любые меры воздействия на несовершеннолетних правонарушителей были всегда соизмеримы как с особенностями личности правонарушителя, так и с обстоятельствами правонарушения».*

В соответствии с пунктом 7 статьи 14 Закона о профилактике *«срок пребывания несовершеннолетнего в организации образования с особым режимом содержания, определенный судом, может быть продлен в порядке, установленном пунктом 3 настоящей статьи, только в случаях:*

- 1) необходимости завершения несовершеннолетним общеобразовательной или профессиональной подготовки, но не более чем до достижения им совершеннолетия;*
- 2) совершения общественно опасного деяния, содержащего признаки уголовного правонарушения, до достижения возраста, с которого наступает уголовная ответственность».*

Из вышеприведенной нормы следует, во-первых, что срок пребывания несовершеннолетнего в организации образования с особым режимом содержания может быть значительно продлен, вплоть до совершеннолетия, и во-вторых, совершение общественно опасного деяния, содержащего признаки преступления, не устанавливается надлежащей процедурой.

В соответствии с пунктом 8 статьи 14 Закона о профилактике *«при рассмотрении вопроса о направлении несовершеннолетнего в организации образования с особым режимом содержания обязательно участие прокурора».*

Согласно пункту 9 статьи 14 Закона о профилактике *«сбор документов, необходимых для помещения несовершеннолетних в организации образования с особым режимом содержания, обеспечивают органы внутренних дел».*

И в соответствии с пунктом 10 статьи 14 Закона о профилактике *«порядок направления несовершеннолетних, указанных в подпункте 1) пункта 2 настоящей статьи, в организации образования с особым режимом содержания определяется Гражданским процессуальным кодексом Республики Казахстан. Порядок направления несовершеннолетних, указанных в подпункте 2) пункта 2 настоящей статьи, определяется Уголовно-процессуальным кодексом Республики Казахстан».*

Условия пребывания несовершеннолетних в организациях образования с особым режимом содержания характеризуются охраной территории, ограничением свободного входа на территорию организации посторонних лиц и самовольного ухода из него воспитанников, круглосуточным наблюдением и контролем за несовершеннолетними, в том числе во время, отведенное для сна, проведением личного осмотра несовершеннолетних, их вещей и спальных помещений. Подобные условия можно наблюдать в учреждениях уголовно-исполнительной системы.

Вышеприведенные условия пребывания несовершеннолетних, не достигших возраста уголовной ответственности, в организациях образования с особым режимом содержания несоизмеримы, например, с ограничением свободы, назначаемым несовершеннолетним, достигшим возраста уголовной ответственности, по приговору суда.

Так, в соответствии с пунктом 11 статьи 14 Закона о профилактике «администрация организаций образования с особым режимом содержания:

1) обеспечивает специальные условия содержания несовершеннолетних, включающие в себя охрану территории организации образования с особым режимом содержания, личную безопасность воспитанников и их максимальную защищенность от негативного влияния, ограничение свободного входа на территорию организации образования с особым режимом содержания посторонних лиц и самовольного ухода из него воспитанников, круглосуточное наблюдение и контроль за несовершеннолетними, в том числе во время, отведенное для сна, проведение личного осмотра несовершеннолетних, их вещей и спальных помещений;

2) информирует органы внутренних дел по месту нахождения организации образования с особым режимом содержания и по месту жительства несовершеннолетних о фактах их самовольного ухода и принимает непосредственное участие по их розыску и возвращению;

3) направляет в комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав по месту жительства несовершеннолетнего извещение о его выпуске из организации образования с особым режимом содержания не позднее чем за один месяц до окончания срока пребывания, а также характеристику на несовершеннолетнего и рекомендации о необходимости проведения с ним в дальнейшем индивидуальной профилактической работы и оказания ему содействия в трудовом и бытовом устройстве».

В соответствии с пунктами 13, 14 статьи 14 Закона о профилактике «порядок создания, организация деятельности организаций образования с особым режимом содержания и условия содержания в них несовершеннолетних определяются положением об этих организациях, утвержденным центральным исполнительным органом Республики Казахстан в области образования. Решение о создании, реорганизации и ликвидации организаций образования с особым режимом содержания принимается местными исполнительными органами».

Типовые правила деятельности организаций образования по условиям организации обучения²⁴ (Типовые правила) разработаны в соответствии с Законом РК об образовании²⁵ и Законом РК о профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности.

К видам организаций образования по условиям организации обучения относятся: малокомплектная школа и опорная школа (ресурсный центр), общеобразовательная школа при исправительном учреждении, вечерняя школа, организация образования для детей с девиантным поведением (организация образования), **организация образования для детей с особым режимом содержания** и школа при больнице.

Порядок деятельности организации образования для детей с особым режимом содержания регламентирован в пунктах 94-104 главы 6 Типовых правил.

²⁴ См.: Приказ Министра образования и науки Республики Казахстан от 17 сентября 2013 года №375. Зарегистрирован в Министерстве юстиции Республики Казахстан 18 октября 2013 года №8827 «Об утверждении Типовых правил деятельности по видам общеобразовательных организаций (начального, основного среднего и общего среднего образования)» (с изменениями и дополнениями от 13.02.2017 г.) // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет». URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/V1300008827>

²⁵ См.: Закон Республики Казахстан от 27 июля 2007 года №319-III «Об образовании» (с изменениями и дополнениями от 09.04.2016 г.) // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет». URL: http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z070000319_

Так, согласно пункту 94 Типовых правил «организации образования с особым режимом содержания являются учебно-воспитательными или лечебно-воспитательными учреждениями и создаются в целях обеспечения особых условий воспитания, обучения и социальной реабилитации несовершеннолетних в возрасте от одиннадцати до восемнадцати лет:

- 1) совершивших общественно опасные деяния, содержащие признаки уголовного правонарушения;
- 2) освобожденных от уголовной ответственности;
- 3) несовершеннолетних подозреваемых по условиям жизни и воспитания которые не могут быть оставленными в прежнем месте жительства на период производства по уголовному делу».

В приведенной выше норме в очередной раз привлекает внимание нарушение принципа презумции невиновности и отсутствие надлежащих процедур установления факта совершения общественно опасного деяния, содержащего признаки уголовного правонарушения.

Согласно пункту 94 Типовых правил «организации образования с особым режимом содержания создаются для подростков в возрасте от 11 до 18 лет, отдельно для лиц мужского и женского пола».

В соответствии с пунктом 97 Типовых правил «в организацию образования с особым режимом содержания несовершеннолетние направляется на срок от шести месяцев до двух лет по решению суда...»

В соответствии с **Правилами предоставления специальных социальных услуг несовершеннолетним, находящимся в организации образования с особым режимом содержания**²⁶ «Правила ... разработаны в соответствии с пунктом 8 статьи 5 Закона Республики Казахстан от 29 декабря 2008 года «О специальных социальных услугах»²⁷ и **устанавливают порядок предоставления специальных социальных услуг в организации образования с особым режимом содержания несовершеннолетним в возрасте от одиннадцати до восемнадцати лет, нуждающимся в особых условиях воспитания, обучения и требующим специального педагогического подхода, в случаях, предусмотренных пунктом 2 статьи 14 Закона Республики Казахстан «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности». Указанные выше категории лиц именуется получателями услуг. Субъектом, предоставляющим специальные социальные услуги, является организация образования с особым режимом содержания. Затраты, связанные с предоставлением специальных социальных услуг, возмещаются за счет средств областного бюджета» (статья 1 Правил).**

Объем и условия предоставления специальных социальных услуг установлен в разделе 3 Правил. Так, согласно статье 13 Правил «**социально-правовые услуги, направленные на поддержание или изменение правового статуса, оказания гарантированной государством юридической помощи, защиты законных прав и интересов получателей услуг, предоставляемых в организации, обеспечивающей государственные гарантии**

²⁶ См.: Постановление Правительства Республики Казахстан от 28 октября 2014 года №1142 «Об утверждении Правил предоставления специальных социальных услуг несовершеннолетним, находящимся в организации образования с особым режимом содержания» // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет». URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/P1400001142>

²⁷ См.: Закон Республики Казахстан от 29 декабря 2008 года №114-IV «О специальных социальных услугах» (с изменениями и дополнениями от 20.06.2017 г.) // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Адилет». URL: http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z080000114_

прав на получение образования, воспитание детей с предоставлением места проживания, включают:

- 1) юридическое консультирование в области предоставления специальных социальных услуг по вопросам, связанным с правами на социальное обеспечение и помощь в соответствии с законодательством Республики Казахстан;*
- 2) помощь в оформлении документов, имеющих юридическое значение;*
- 3) оказание помощи в подготовке и подаче обращений на действия или бездействие организаций, предоставляющих специальные социальные услуги и нарушающих или ущемляющих законные права получателей услуг;*
- 4) оказание помощи и содействие в получении установленных законодательством льгот и преимуществ, социальных выплат;*
- 5) содействие в привлечении к ответственности лиц, виновных в физическом и психическом насилии, совершенном над получателями услуг или членами их семьи;*
- 6) содействие органам опеки и попечительства в устройстве детей в семью, в том числе на усыновление, попечение, патронат, под опеку;*
- 7) содействие в оказании юридической помощи в оформлении документов для трудоустройства, получении документа, удостоверяющего личность, и других документов, имеющих юридическое значение;*
- 8) содействие в получении гарантированной государством юридической помощи в случаях и порядке, установленном Гражданским процессуальным кодексом Республики Казахстан от 13 июля 1999 года, законами Республики Казахстан от 5 декабря 1997 года «Об адвокатской деятельности», от 3 июля 2013 года «О гарантированной государством юридической помощи».*

Оказание гарантированной государством юридической помощи несовершеннолетним, уже находящимся в организации образования с особым режимом содержания, в представленном выше объеме, по-видимому, носит скорее декларативный характер.

Создание системы ювенальной юстиции предполагает лучшую качественную защиту несовершеннолетних в уголовном процессе, имеющим свою специфику. Этот процесс, и эта защита, безусловно, должны иметь самое непосредственное отношение к несовершеннолетним, подозреваемым в совершении уголовного правонарушения, но не достигшим возраста уголовной ответственности.

Выводы:

- 1. Несовершеннолетний подросток, вовлеченный в сферу уголовного процесса, но не достигший возраста уголовной ответственности, не подвергается уголовному преследованию в связи с прекращением уголовного дела. Однако, в соответствии с законодательством Республики Казахстан, не относящимся к уголовному процессу, такой подросток может быть направлен в организацию образования с особым режимом содержания на срок от шести месяцев до двух лет, как лицо, совершившее общественно опасное деяние.**
- 2. Уголовный процесс предоставляет всем лицам, подозреваемым в совершении уголовного проступка или уголовного преступления, ряд гарантий, в том числе на презумпцию невиновности, право на защиту, на всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела, право на квалифицированную юридическую помощь, на обжалование процессуальных действий и решений.**

3. **Несовершеннолетний, не достигший возраста уголовной ответственности, подозреваемый в совершении преступления, не имеет ни одну из указанных выше гарантий справедливого уголовного процесса. Опрос такого подростка производится в отсутствие адвоката, процедура установления события преступления, виновности несовершеннолетнего не регламентирована УПК РК. Обязательное участие адвоката в формировании материалов о направлении несовершеннолетнего, не достигшего возраста уголовной ответственности, УПК РК не предусмотрено.**
4. **Несмотря на то, что уголовное преследование в отношении несовершеннолетнего, не достигшего возраста уголовной ответственности прекращается, такой подросток, в нарушение принципов справедливого уголовного процесса, регламентированных в положениях международного права и национального законодательства, считается лицом, совершившим общественно опасное деяние.**
5. **Совершение общественно опасного деяния, содержащего признаки преступления, несовершеннолетним, не достигшего возраста уголовной ответственности, не устанавливается надлежащей процедурой.**
6. **Несовершеннолетний, не достигший возраста уголовной ответственности фактически отбывает наказание от шести месяцев до двух лет и более в организации образования с особым режимом содержания, в то время, когда несовершеннолетним, достигшим возраста уголовной ответственности в соответствии с международными принципами и нормами национального законодательства наказание в виде лишения свободы назначается действительно в исключительных случаях.**
7. **Условия пребывания несовершеннолетних в организациях образования с особым режимом содержания характеризуются охраной территории, ограничением свободного входа на территорию организации посторонних лиц и самовольного ухода из него воспитанников, круглосуточным наблюдением и контролем за несовершеннолетними, в том числе во время, отведенное для сна, проведением личного осмотра несовершеннолетних, их вещей и спальных помещений.**
8. **Несовершеннолетние, не достигшие возраста уголовной ответственности, подозреваемые в совершении уголовного правонарушения, должны иметь право на надлежащую и соответствующую международным стандартам правовую процедуру, в том числе на гарантированную государством юридическую помощь на всех стадиях уголовного и гражданского процессов.**

V

Обзор результатов социологического исследования

Проведённое социологическое исследование в рамках проекта «Совершенствование системы юридической помощи для уязвимых групп в Казахстане»²⁸ в целом подтвердило основные результаты данного Анализа.

По результатам опроса в исследовании приняли участие 263 несовершеннолетних из семи регионов Казахстана.

Средний возраст опрошенных несовершеннолетних составляет 15,07 лет, минимальный возраст – 8 лет, максимальный – 18 лет. Опрос проводился в Таразской школе детей с девиантным поведением, Алматинской колонии для несовершеннолетних, Кентауской школе для детей с девиантным поведением, в ЦАНах, детей, проходящих по уголовному процессу.

Исследование показало, что трудности, с которыми сталкиваются несовершеннолетние, имеющие проблемы с законом, напрямую связаны с социально-экономическими проблемами. Значительная часть несовершеннолетних (28%) сталкиваются с материальными затруднениями, почти каждый пятый (19%) не имеет постоянного жилья, у 11% несовершеннолетних родители страдают алкоголизмом или наркоманией. Обращает внимание немалый процент затруднившихся ответить на вопросы об имеющихся трудностях: от 5% до 13% детей затруднились ответить на данные вопросы, что свидетельствует о том, что возможно проблемы имеются у большего числа детей, чем ответили на вопросы.

Около 5% несовершеннолетних имеют проблемы во взаимоотношениях со своими родителями, в итоге проявляющееся в физическом и психологическом насилии со стороны родителей в отношении детей. В целом 2%-3% детей испытывают физическое, психологическое насилие со стороны родственников, сверстников. По 1% детей страдают от алкогольной или наркотической зависимости.

О материальных затруднениях чаще говорили дети без родителей, живущие с родственниками и дети, проживающие только с мамой. Также различия наблюдаются в разрезе возрастных групп: о проблеме нехватки денег чаще отмечали дети в возрасте 8-12 лет.

Анализируя жилищную проблему также наблюдаются различия в разрезе статуса проживания несовершеннолетних, об этой проблеме чаще говорили дети, живущие у родственников: 41% детей, которые живут отдельно от родителей у родственников и 33% детей, у кого нет родителей и они живут у родственников. Следует обратить внимание на тот факт, что около трети (28%) детей, проживающих в детских домах, затруднились ответить на вопрос о жилищной проблеме. Здесь может быть несколько предположений: либо дети, живя в детском доме, ещё не задумываются о своём жилье, либо не понимают важности иметь своё жильё, либо не знают есть ли у них своё жильё и т.п.

²⁸ См.: Отчёт по результатам социологического исследования среди несовершеннолетних в рамках проекта «Совершенствование системы юридической помощи для уязвимых групп в Казахстане», г.Алматы, 2017 год. – 27 с.

Таким образом, социологическое исследование подтвердило тот факт, что дети, имеющие проблемы с законом, в значительной мере испытывают материальные трудности, имеют жилищные проблемы, сталкиваются с непониманием родителей, вплоть до физического и психологического насилия. В подобных ситуациях они вряд ли могли бы рассчитывать на квалифицированную юридическую помощь, оказываемую платно, на основании договора. Таким детям определенно нужна именно гарантированная государством квалифицированная юридическая помощь.

Исследование показало, что 59% детей знают, что такое правовая помощь, осведомленность о правовой помощи шире распространена среди девочек и среди несовершеннолетних более старшего возраста (16-18 лет).

В целом абсолютное большинство несовершеннолетних (78%), имеющих проблемы с законом не обращались за правовой помощью, обращение за правовой помощью чаще распространено среди несовершеннолетних детей более старшего возраста (16-18 лет), чем среди несовершеннолетних детей более младшего возраста. Анализ в разрезе гендерного признака значимых различий не выявил, т.е. практически одинаковые доли мальчиков и девочек обращались за правовой помощью.

Данные социологического исследования подтверждают выводы, приведенные в Анализе, о том, что знание детей о правовой помощи и обращение детей за правовой помощью распространено в основном среди детей в возрасте 16-18 лет, которым предоставление такой помощи реально обеспечено государством, а дети младше 16 лет, очевидно в том числе и те, кто не достиг возраста уголовной ответственности, не знают о правовой помощи и не получали ее.

По результатам опроса определились четыре наиболее часто называемые социальные группы, к кому обращались несовершеннолетние за правовой помощью: родители/опекуны (48%), родственники (29%), адвокаты (26%) и друзья (22%). Далее по распространённости следуют: учителя (14%), школьные психологи (12%), организации, занимающиеся детьми (12%), полиция (10%).

Социологическое исследование подтверждает значимость для несовершеннолетних подростков адвокатов, как третьей по важности группы для получения правовой помощи. Две первых позиции оправданно занимают родители и родственники.

В большинстве случаев (59%) обратившимся за правовой помощью несовершеннолетним помогли. Всего 18% детей ответили, что им не помогли, 20% ответили, что им дали советы. Другие участники исследования обозначили разные ответы о том, как им помогли при обращении за правовой помощью. Изучая ответы детей следует отметить, что в основном с ними провели разъяснительную беседу, помогли с документами, кому-то помогли материально, кого-то поддержали морально. Обращают на себя внимание ответы детей об адвокатах, где прослеживается недостаточная работа адвокатов.

Исследования подтверждают необходимость специализации адвокатов в области защиты прав детей и повышения качества оказания квалифицированной юридической помощи, в том числе и в особенности гарантированной государством.

По данным исследования большинство несовершеннолетних не обращаются за правовой помощью по следующим причинам: «нет необходимости» (28%), нежелание обращаться за правовой помощью (26%), 23% не знали, что такое правовая помощь, 15% не знают, куда, к кому обращаться, 7% не верят, что им помогут.

Уровень осведомленности детей о возможности получить бесплатную помощь адвоката находится на среднем уровне: 47% детей знают о такой возможности. Осведомленность о возможности получить бесплатную помощь адвоката выше среди детей в возрасте 16-18 лет, различий в разрезе гендера не наблюдается.

Большинство детей (68%) не знают, как получить бесплатную помощь адвоката. Дети в возрасте 16-18 лет более осведомлены, чем дети более младших категорий, как получить бесплатную помощь адвоката, значимых различий в разрезе гендера не наблюдается. Тенденция обращения за правовой помощью распространена среди детей без родителей, проживающих с родственниками.

Вышеприведенные данные социологического исследования подтверждают факт недостаточной осведомленности несовершеннолетних о возможности получить бесплатную помощь адвоката, особенно детей младше 16 лет.

На вопрос: «У тебя в полиции/суде на стороне защиты вместе с адвокатом был социальный психолог?», 35,4% детей ответили «да, был социальный психолог», 44,9% ответили, что психолога не было, для 20% детей данный вопрос не применим, т.к. не было соответствующих обстоятельств.

Ответы детей при проведении социологического исследования о присутствии социального психолога требуют пояснения. Дело в том, что социальный психолог имеется только в составе Специализированной ювенальной юридической консультации Алматинской городской коллегии адвокатов. В его компетенцию пока не входит присутствие в полиции или в суде. Судя по ответам детей, речь шла не о социальных психологах, а о психологах, участвующих в уголовном процессе в соответствии с нормами УПК РК, там, где уголовный процесс проводился в отношении несовершеннолетних детей младше 16 лет. 35,4% детей, ответили, что социальный психолог был, 44,9% детей ответили, что не было. Судя по ответам детей, очевидно таково было соотношение детей по возрасту: старше 16 лет и младше 16 лет. Опрошенные дети не разделили понятия «психолог» и «социальный психолог» и дали свои ответы в действительности в отношении психолога.

Проведенное социологическое исследование подтверждает особую уязвимость социальной группы – несовершеннолетние, попавшие в орбиту уголовного процесса, и необходимость улучшения объема и качества предоставляемой им квалифицированной юридической помощи, в том числе гарантированной государством.

Светлана Витковская, эксперт

07 декабря 2017 г., г.Алматы