

Доступ детей к правосудию в Республике Казахстан

Данный отчет был первоначально подготовлен на английском языке компанией *White & Case LLP* в апреле 2014 года и дополнен Сельби Дурдыевой (КИМЕП) (отчет доступен по ссылке: <https://www.crin.org/node/40119>). Перевод на русский язык был предоставлен Юлией Фаткабраровой и, возможно, был впоследствии отредактирован Международной сетью по правам ребенка (CRIN). Данный отчет представляется исключительно в образовательных и информационных целях и не должен рассматриваться в качестве правовой консультации.

Цель проекта CRIN “Доступ детей к правосудию” – собрать информацию о статусе в национальных законодательствах Конвенции о правах ребенка; правах, которые имеют дети, вовлеченные в судопроизводство; юридических механизмах противодействия нарушениям прав детей; и практических решениях в сложных случаях нарушений с использованием правовой системы. Дополнительная информация доступна по адресу: www.crin.org/en/home/law/access.

Пожалуйста, присылайте любые отзывы на info@crin.org.

I. Какой правовой статус имеет Конвенция ООН о правах ребенка в Республике Казахстан?

1. Какой статус имеют Конвенция ООН о правах ребенка и другие соответствующие ратифицированные международные правовые акты в национальной правовой системе Республики Казахстан?

Республика Казахстан ратифицировала Конвенцию ООН о правах ребенка (далее — «Конвенция») Постановлением Верховного Совета Республики Казахстан от 8 июня 1994 года. В соответствии со статьей 4 Конституции, ратифицированные международные договоры становятся частью национального законодательства¹. Согласно закону «О международных договорах», вступившие в силу договоры должны обязательно должным образом исполняться Республикой Казахстан².

2. Имеет ли Конвенция преимущественную силу над национальным законодательством?

Конституцией также предусмотрено, что ратифицированные международные договоры имеют преимущественную силу над национальным законодательством (кроме Конституции и других конституционных законов) и должны применяться автоматически в отсутствие требования принять отдельный национальный закон для включения в законодательство международного договора³. Последнее условие не применяется к Конвенции, потому по закону Конвенция должна иметь преимущественную силу в случае возникновения противоречий с национальным

¹ Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 года, ст. 4.1: <http://www.akorda.kz/en/category/konstituciya>.

² Закон Республики Казахстан № 54 «О международных договорах» от 30 мая 2005 года, ст.20.1: <http://www.osce.org/odihr/19180>.

³ Конституция Республики Казахстан, ст. 4.3.

законодательством. При этом, Комитет ООН по правам ребенка выразил озабоченность несоблюдением данного принципа на практике в некоторых случаях⁴.

3. Является ли Конвенция частью национального законодательства?

Конвенция является частью национального законодательства и была автоматически включена в него.

4. Можно ли потребовать прямого исполнения Конвенции в судебном порядке?

Конвенция, как часть законодательства Республики Казахстан, может быть непосредственно применена в национальных судах.

5. Известны ли случаи, когда в национальных судах применялись положения Конвенции или других соответствующих международных правовых актов?

Есть ряд примеров применения положений Конвенции судами Республики Казахстан:

- Районный суд №2 Алмалинского района города Алматы⁵, суд № 2 города Тараза Жамбылской области⁶ и Шахтинский городской суд Карагандинской области⁷ обсуждали положения Конвенции в делах, касающихся лишения родительских прав;
- Нуринский районный суд Карагандинской области обсуждал положения Конвенции в деле, касающемся определения места жительства ребенка⁸;
- Щучинский районный суд Акмолинской области обсуждал положения Конвенции в деле, касающемся раздела имущества⁹ и выплаты алиментов¹⁰;
- Костанайский городской суд Костанайской области обсудил положения

⁴ Комитет ООН по правам ребенка «Заключительные замечания к отчету за первоначальный период в Республике Казахстан» (англ. Concluding Observations on the initial periodic report of Kazakhstan), CRC/C/15/Add.213, 10 июля 2003 года, п. 8:
http://tbinternet.ohchr.org/_layouts/treatybodyexternal/Download.aspx?symbolno=CRC%2fC%2f15%2fAdd.213&Lang=en.

⁵ Дело по иску *Шацкой к Шацкому*: http://eaias.supcourt.kz/site/Judgements/2005/Judgements_rus2005.NSF/Document/F74D8C45DF1313134625767000121911?OpenDocument.

⁶ Дело по иску *Прокурора города Тараза к Евдокимовым*: http://eaias.supcourt.kz/site/Judgements/2006/Judgements_rus2006.NSF/Document/F5D11E8119D152EC462576710016BC63?OpenDocument.

⁷ Дело по иску *Отдела образования города Шахтинска к Амировой и Абдикееву*: http://eaias.supcourt.kz/site/Judgements/2006/Judgements_rus2006.NSF/Document/E442F85D9C9A05D64625767200284D41?OpenDocument.

⁸ Дело по иску *Китебаевой к Муканову*: http://eaias.supcourt.kz/site/Judgements/2005/Judgements_rus2005.NSF/Document/0DD59236B15D707A4625766D00173223?OpenDocument.

⁹ Дело по иску *Багановой к Р.Байгановой*: http://eaias.supcourt.kz/site/Judgements/2006/Judgements_rus2006.NSF/Document/C9E65A350EDCC4F546257671001A11D7?OpenDocument.

¹⁰ Дело по иску *Жайкеновой к Абделдинову*: http://eaias.supcourt.kz/site/Judgements/2007/Judgements_rus2007.NSF/Document/09356E625915524B46257689003215F0?OpenDocument.

Конвенции в деле о выплате штрафных убытков¹¹.

Верховный Суд Республики Казахстан включил ссылки на Конвенцию в делах о праве бабушки видаться с внучкой¹², помещении несовершеннолетнего в специализированное образовательное учреждение¹³ и доступе журналистов к информации, относящейся к детям¹⁴. В одной из своих нормативных резолюций Верховный Суд отметил, что национальное законодательство, касающееся усыновления, регулируется на основе Конвенции о правах ребенка.¹⁵ Еще одно из нормативных постановлений Суда предусматривает, что при рассмотрении споров, касающихся детей, суды должны руководствоваться Кодексом о браке (супружестве) и семье,¹⁶ но в случае, если ратифицированный международный договор устанавливает правила, противоречащие правилам Семейного кодекса, должны применяться положения, установленные международным договором.¹⁷

II. Какой правовой статус имеет ребенок?

1. Могут ли дети и (или) их представители обращаться в национальные суды для обжалования нарушений прав детей?

В соответствии с Кодексом о браке (супружестве) и семье и Гражданским процессуальным кодексом¹⁸, дети имеют право обжаловать нарушения их прав и законных интересов, обратившись в суд через представителя (т.е. родителей, приемных родителей, опекунов¹⁹, попечителей²⁰ и т.д.) или в соответствии с требованиями закона через государственное учреждение, ответственное за осуществление опеки и попечительства, прокурора, а также учреждение МВД и другие компетентные государственные органы²¹.

2. Если такое право у детей есть, разрешено ли им независимо от возраста самостоятельно или от своего имени инициировать процессы или обязательно участие и содействие представителя?

¹¹ Дело по иску А. Искаковой и Н. Искаковой к Костанайской городской детской больнице: http://eaias.supcourt.kz/site/Judgements/2006/Judgements_rus2006.NSF/Document/C427DABB23F7947B46257672002FF34F?OpenDocument.

¹² Постановление надзорной судебной коллегии по гражданским и административным делам Верховного Суда Республики Казахстан от 4 мая 2011 года № 3гп-205-11.

¹³ Постановление надзорной судебной коллегии по гражданским и административным делам Верховного Суда Республики Казахстан от 15 января 2013 года № 3гп-86-13.

¹⁴ Постановление надзорной судебной коллегии по гражданским и административным делам Верховного Суда Республики Казахстан от 15 июня 2011 года № 3гп-297-11;

¹⁵ Постановление Пленума Верховного Суда Республики Казахстан № 17 от 22 декабря 2000 года «О некоторых вопросах применения судами законодательства о браке (супружестве) и семье при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей»

¹⁶ Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 г., № 518-IV, доступен по адресу: <http://adilet.zan.kz/eng/docs/K1100000518>

¹⁷ Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 28 апреля 2000 года № 4 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей»

¹⁸ Гражданский процессуальный кодекс от 13 июля 1999 года № 412-I: <http://adilet.zan.kz/eng/docs/K990000411>.

¹⁹ Для детей в возрасте до 14 лет.

²⁰ Для детей в возрасте 14–18 лет.

²¹ Кодекс о браке (супружестве) и семье, ст.67.1, и Гражданский процессуальный кодекс, ст.46.

Права и интересы несовершеннолетнего лица (не достигшего 18-летнего возраста) могут быть защищены в суде одним из его родителей или другим законным представителем. Однако в делах, касающихся детей в возрасте 14–18 лет, судья обязан также привлекать к участию в судебных заседаниях несовершеннолетнего участника²².

Несовершеннолетние в возрасте 14–18 лет имеют право самостоятельно инициировать судебные процессы, действуя от своего имени, если:

(i) возникновение спора связано с гражданским, семейным, трудовым, кооперативным, административным и иным законодательным регулированием или операциями, связанными с распределением дохода или прибыли от предпринимательской деятельности ребенка; суд вправе по своему усмотрению привлечь законного представителя к участию в процессе от имени несовершеннолетнего лица²³.

(ii) дело связано с нарушением прав и законных интересов ребенка его родителем или представителем, в том числе в случае отсутствия заботы о ребенке, нарушения родительских прав и неисполнением обязанностей родителей содержать, воспитывать ребенка и заботиться о нем²⁴.

Несовершеннолетние лица, на законных основаниях освобожденные от опеки,²⁵ могут также самостоятельно и от своего имени инициировать судебные процессы, при этом отсутствуют какие-либо ограничения, так как указанные лица имеют полную правоспособность²⁶.

В случае производства по уголовным делам несовершеннолетние лица не могут действовать самостоятельно и должны быть представлены в суде защитником или другим лицом, уполномоченным законом на такие действия²⁷. Кроме того, в случае задержания ребенка родитель ребенка или опекун должны быть уведомлены об этом, и ожидается, что они должны посещать судебные заседания на всех этапах производства²⁸.

3. В каком порядке обычно возбуждается производство по делам детей грудного и младшего возраста?

В случае если участниками спора являются дети грудного или младшего возраста (не старше 14 лет), как правило, дело возбуждает от имени ребенка один из его родителей или другой законный представитель.

Несовершеннолетние лица в возрасте до 14 лет могут обращаться в органы опеки

²² Кодекс о браке (супружестве) и семье, ст.67.1, и Гражданский процессуальный кодекс, ст.46.2.

²³ Гражданский процессуальный кодекс, ст. 46.4.

²⁴ Кодекс о браке (супружестве) и семье, ст.67.2.

²⁵ Несовершеннолетние в возрасте 16–18 лет, которым была предоставлена полная правоспособность решением органов опеки и попечительства или судом.

²⁶ Кодекс о браке (супружестве) и семье, ст.67.1

²⁷ Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 14 декабря 1997 года № 206 («УПК»), ст.80.2:

http://www.vertic.org/media/National%20Legislation/Kazakhstan/KZ_Code_of_Criminal_Procedure.pdf.

²⁸ Уголовно-процессуальный кодекс, ст.138.

и попечительства с жалобой на нарушение их прав родителями или представителями²⁹. Кроме того, государственные служащие и другие граждане, которым становится известно об угрозе жизни или здоровью ребенка или нарушениях прав ребенка, могут поставить в известность об этом местные государственные органы, которые должны после получения соответствующих сведений предпринять необходимые меры для защиты ребенка³⁰.

4. Вправе ли дети или их представители получить бесплатную юридическую помощь или субсидии на оплату юридического сопровождения при возбуждении подобных дел?

Конституцией предусмотрено право каждого на получение квалифицированной юридической помощи, которая может быть предоставлена бесплатно в случаях, установленных законом³¹. Кроме того, у детей есть отдельное право на получение квалифицированной юридической помощи в соответствии с законом «О правах ребенка»³².

Общие правила предоставления бесплатной юридической помощи описаны в законе «О гарантированной государством юридической помощи»³³ и законе «Об адвокатской деятельности»³⁴. Каждый имеет право на бесплатную юридическую помощь, гарантированную государством и предоставляемую в форме правовой информации. В некоторых случаях субъект вправе получить бесплатное юридическое содействие в форме правовой консультации и представления интересов в суде или другом государственном органе.³⁵

При рассмотрении гражданских дел бесплатная юридическая помощь всегда предоставляется детям, оставшимся без попечения родителей, а также в случаях, связанных с выплатой алиментов³⁶.

При возбуждении уголовного дела против несовершеннолетнего лица, в случае отсутствия у последнего необходимых денежных средств, юридическая помощь предоставляется на безвозмездной основе (за счет государства)³⁷. Кроме того, дети, задержанные по подозрению в совершении уголовного преступления, имеют право на получение бесплатных услуг защитника как в ходе допроса, так и на этапе судебных слушаний.

5. Существуют ли какие-либо другие условия или ограничения при обращении в суд детей или назначенных ими законных представителей (например, должны ли родители или опекуны ребенка дать согласие на возбуждение дела)?

²⁹ Кодекс о браке (супружестве) и семье, ст.67.2.

³⁰ Кодекс о браке (супружестве) и семье, ст.67.3.

³¹ Конституция Республики Казахстан, ст.13.3.

³² Закон Республики Казахстан «О правах ребенка в Республике Казахстан» от 8 августа 2002 года № 345-III, ст. 18.2.7: http://online.zakon.kz/document/?doc_id=1032460.

³³ Закон Республики Казахстан «О юридической помощи, гарантированной государством» от 3 июля 2013 года № 122-V: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31414229.

³⁴ Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 года № 195.

³⁵ Закон «О гарантированной государством юридической помощи», ст.6 и 8.

³⁶ Закон «Об адвокатской деятельности», ст.6.1.

³⁷ Уголовно-процессуальный кодекс, ст. 75 и 80.

Какие-либо другие ограничения в отношении детей или их законных представителей отсутствуют.

III. В каком порядке нарушения прав детей могут быть обжалованы в национальных судах Республики Казахстан?

1. В каком порядке можно обжаловать в суде нарушение Конституции или иных принципов, установленных в национальном законодательстве страны, Конвенции или другом соответствующем международном или региональном документе, ратифицированном Республикой Казахстан?

Дети вправе обжаловать любые нарушения своих прав в судах через законного представителя (одного из родителей, опекуна, попечителя и т.п.).

Помимо производства по гражданским или уголовным делам, осуществляемого в обычном порядке, рассмотрению могут также подлежать случаи обжалования действий и решений государственных органов (далее — «действия государственных органов»), которые нарушают права ребенка. Дело может быть возбуждено законными представителями ребенка, которому был нанесен непосредственный ущерб, при этом дело должно рассматриваться в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом. Как правило, дело возбуждается в течение трех месяцев с момента, когда истцу становится известно о правонарушении.

Любой нормативно-правовой акт (кроме законодательных актов и решений Парламента Республики Казахстан и международных договоров) может быть оспорен в судах любым гражданином, для которого возникли прямые отрицательные последствия в связи с данным нормативно-правовым актом и который считает, что такой акт нарушает его права.

Законодательные акты и решения Парламента и его отдельных Палат могут быть оспорены только в Конституционном совете Республики Казахстан по запросу суда.

Жалобы о нарушениях прав человека со стороны государственных органов могут быть представлены к омбудсмену (Национальный комиссар по правам человека).
38

2. Какой компетенцией должен обладать суд для рассмотрения таких нарушений, и какие средства защиты могут быть предложены?

Суды имеют полномочия рассматривать дела практически в связи с любыми нарушениями прав, кроме дел, отнесенных к компетенции Конституционного совета (см. п. II.A).³⁹

Суды по гражданским и уголовным делам могут выносить решения о выплате

³⁸ См. <http://www.ombudsman.kz>. Закон о создании должности Уполномоченного по правам человека, доступен по ссылке:
http://www.ombudsman.kz/en/about/commissioner_%20for_%20human_%20Rights.php.

³⁹ Гражданский процессуальный кодекс, ст. 279.

денежной компенсации, а также принимать постановления, предписывающие стороне спора выполнять определенные действия или прекратить их выполнение.

Так, при производстве по гражданскому делу суд может:

- 1) признать действия государственного органа незаконными и обязать его полностью устранить нарушение прав, свобод и законных интересов граждан;
- 2) признать нормативно-правовой акт (или его отдельные части) недействительным с момента принятия такого акта;
- 3) принять решение о выплате компенсации;
- 4) обязать ответчика выполнить определенные действия⁴⁰.

В делах, связанных с совершением административных нарушений против несовершеннолетних лиц, как например, при невыполнении родителями или другими законными представителями обязанностей по воспитанию и обучению несовершеннолетних детей, суд может принять решение о применении административных мер (например, штрафов и ареста)⁴¹.

Меры уголовно-правового характера в случае ненадлежащего исполнения обязанностей по обеспечению безопасности жизни и здоровья детей включают штраф, лишение права занимать определенные должности, общественные или исправительные работы и ограничение или лишение свободы⁴².

Суды не могут применять законы, которые могут нарушить конституционные права лиц, поэтому если в ходе судебного разбирательства возникают сомнения по поводу конституционности закона, суд передает дело в Конституционный суд, который имеет право объявить закон неконституционным.

Омбудсмен уполномочен предоставить рекомендации должностному лицу, действия которого нарушили права заявителя, в отношении мер, необходимых для устранения нарушенных прав.⁴³

3. Должны ли несовершеннолетние потерпевшие участвовать в обжаловании, или закон и действие могут быть обжалованы без указания имени потерпевшего?

В исковом заявлении по гражданскому делу должно быть указано имя, дата рождения и место жительства истца⁴⁴. В заявлении о возбуждении уголовного дела должна также содержаться необходимая информация о пострадавшем.

Гражданским процессуальным кодексом предусмотрено, что в соответствии с прямо оговоренными положениями законодательства лицо (физическое или юридическое) вправе возбуждать дело в интересах другого лица или неопределенной группы лиц⁴⁵. Однако в национальном законодательстве

⁴⁰ Гражданский процессуальный кодекс, ст. 222-227.

⁴¹ Кодекс об административных правонарушениях от 5 июля 2014 года №235-V, ст.127:http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31577399.

⁴² Уголовный кодекс от 3 июля 2014 года № 226-V, ст. 141-142:
http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31575252.

⁴³ Закон «О создании должности Уполномоченного по правам человека», часть 4.

⁴⁴ Гражданский процессуальный кодекс, ст.150.

⁴⁵ Гражданский процессуальный кодекс, ст.8.1.

отсутствуют какие-либо акты в отношении прав детей, которыми было бы прямо разрешено осуществлять такие действия⁴⁶.

По общему правилу судебные заседания носят публичный характер.⁴⁷ Однако на основании приказа суда в некоторых случаях (например, в делах о ювенальных уголовных преступлениях или преступлениях сексуального характера, а также для целей обеспечения конфиденциальности при усыновлении (удочерении), неприкосновенности частной или семейной жизни, безопасности жертв, свидетелей преступлений, а также других лиц, участвующих в процессе, членов их семей и близких родственников) может быть разрешено проведение закрытых слушаний.⁴⁸

4. Можно ли подать коллективный иск без указания имен потерпевших?

Гражданские дела могут быть инициированы совместно несколькими истцами против одного и того же ответчика. Каждый из истцов отдельно указан в процессе, при этом истцы имеют право передать полномочия на представительство одному из соистцов.⁴⁹

Несмотря на то, что, как правило, дела возбуждают отдельные лица, суды часто объединяют несколько дел сходного типа в одно производство против ответчика или государственных органов при обжаловании действий последних.⁵⁰

Как указано выше, мы полагаем, что коллективный (групповой) иск без указания имен потерпевших подать нельзя. Однако дело может быть инициировано прокурором (в том числе в случае иска к государственным органам) для защиты прав и законных интересов широкого круга лиц (что можно рассматривать как защиту «общественных интересов»)⁵¹.

5. Разрешено ли неправительственным организациям (НПО) оспаривать действия, которые могут привести к нарушениям прав детей, или присоединяться к судебным процессам по уже поданным искам?

По общему правилу субъект или организация должны напрямую быть затронуты негативными последствиями рассматриваемого вопроса, чтобы возбудить судебное дело.

В соответствии с прямо оговоренными положениями закона, организации могут иметь право обращаться в суд от имени других лиц.⁵² Однако мы не обнаружили какого-либо законодательного акта, в котором НПО было бы разрешено инициировать дело для защиты прав детей.

⁴⁶ Насколько нам известно, только закон «О защите прав потребителей» разрешает возбуждать дела в интересах неопределенной группы лиц.

⁴⁷ Гражданский процессуальный кодекс, ст. 19.

⁴⁸ Уголовно-процессуальный кодекс, ст. 29; Гражданский процессуальный кодекс, ст. 19; Кодекс об административных нарушениях, ст. 24.

⁴⁹ Гражданский процессуальный кодекс, ст. 50.

⁵⁰ Гражданский процессуальный кодекс, ст. 171.3.

⁵¹ Гражданский процессуальный кодекс, ст. 8.2, Уголовно-процессуальный кодекс, ст. s 33-34.

⁵² Гражданский процессуальный кодекс, ст. 56.

Однако правила гражданского, уголовного и административного производства разрешают третьей стороне, в том числе НПО, принимать участие в слушаниях в качестве представителя потерпевшего, действуя на основании доверенности.

IV. Практические вопросы Просим Вас описать подробно практические вопросы, риски и ситуации неопределенности, которые могут возникнуть при возбуждении дела в связи с обжалованием нарушения прав детей, такие как:

1. Подсудность В какие суды может быть передано дело (суды по гражданским, уголовным, административным делам и т.д.)? Каковы особенности судебной стадии?

По общему правилу и в зависимости от характера правонарушения, исковое заявление может быть подано по месту жительства в суды по гражданским, уголовным или административным делам.⁵³

Тем не менее, существуют 19 специализированных ювенальных судов (один - в г. Астане, один - в г. Алматы, два - в Восточно-Казахстанской области, два - в Алматинской области, два в Карагандинской области, и 11 судов в других одиннадцати регионах Казахстана), которые принимают решения по делам, затрагивающим интересы несовершеннолетних лиц, в частности производство:

(1) По гражданским делам в связи с: (i) определением места жительства ребенка; (ii) лишением или восстановлением родительских прав; (iii) усыновлением (удочерением); (iv) помещением несовершеннолетних в специализированные образовательные или воспитательные учреждения; (v) опекой или попечительством над несовершеннолетними лицами (патронированием)⁵⁴.

(2) По уголовным делам против несовершеннолетних преступников⁵⁵ и (или) по некоторым категориям уголовных дел⁵⁶, совершенных в отношении несовершеннолетних лиц;⁵⁷

(3) По делам в связи с некоторыми административными правонарушениями, совершенными несовершеннолетними лицами⁵⁸ или против них⁵⁹.

Если по месту жительства субъекта нет специализированного межрайонного ювенального суда, дело может быть передано в районный или городской суд.

Дела о некоторых административных нарушениях могут быть разрешены компетентным государственным органом, возбудившим административное дело,

⁵³ Гражданский процессуальный кодекс, ст. 31.

⁵⁴ Гражданский процессуальный кодекс, ст. 30.1-3.

⁵⁵ Кроме особо тяжких уголовных преступлений, которые рассматриваются специализированными межрайонными уголовными судами, и дел, отнесенных к исключительной компетенции специализированных межрайонных военных судов.

⁵⁶ Как, например, нападение, злонамеренные действия, растление, торговля людьми и прочие преступления, совершенные в отношении детей.

⁵⁷ Уголовно-процессуальный кодекс, ст. 290-1.

⁵⁸ Как, например, незаконное использование наркотических средств, ювенальные правонарушения, вандализм и т.д. В большинстве случаев родители привлекаются к ответственности за административные нарушения несовершеннолетних лиц.

⁵⁹ Кодекс об административных правонарушениях, гл. 12.

(например отдел полиции по месту жительства) без передачи дела в суд.

Возбуждение гражданского судопроизводства предполагает подачу заявления с приложением всех необходимых документов. В Гражданском процессуальном кодексе⁶⁰ имеются подробные рекомендации относительно порядка подачи заявления.

Производство по административным делам осуществляется в соответствии с правилами гражданского производства. Как правило, дело передается в суд компетентный государственный орган, который инициировал административное разбирательство (например, отдел полиции по месту жительства).

Подача гражданского иска предполагает уплату государственной пошлины, однако в случае некоторых категорий исков заявитель может быть освобожден от необходимости уплачивать государственную пошлину (например, при производстве по трудовым спорам, спорам, возникшим в отношении авторских прав, выплаты алиментов и т.д.).

В зависимости от сути и тяжести совершенного преступления, производство по уголовному делу может быть проведено в трех формах: частной, частно-публичной и публичной. Частное и частно-публичное уголовное судопроизводство может быть инициировано, только если потерпевший подает исковое заявление. При этом если лицо, чьи законные интересы были затронуты уголовным правонарушением, нуждается в защите, находится в зависимом положении или не может самостоятельно использовать свои права по другим причинам, прокурор может инициировать дело даже в отсутствие искового заявления потерпевшего⁶¹. Публичные уголовные дела возбуждаются независимо от наличия искового заявления потерпевшего.

2. Юридическая помощь, судебные издержки На каких условиях несовершеннолетним заявителям и их представителям в рамках судебной системы предоставляется бесплатная юридическая помощь или субсидии на получение подобной правовой поддержки (т.е. должен ли в деле быть затронут важный вопрос правоприменительной практики и должны ли иметься признаки успешного разрешения)? Ожидается ли, что несовершеннолетние заявители или их представители будут нести судебные и прочие расходы?

В соответствии с п. II.D, национальное законодательство разрешает некоторым категориям граждан получать бесплатную юридическую помощь. Отсутствуют специальные условия относительно тяжести дел и (или) вероятности их успешного разрешения, при выполнении которых стороны могли бы претендовать на получение бесплатной юридической помощи.

При производстве по гражданским делам по общему правилу проигравшая сторона должна уплатить выигравшей стороне компенсацию затрат, в том числе судебных расходов и издержек (оплату услуг законного представителя). Стоимость юридических услуг подлежит полному возмещению, однако ее размер ограничен 10% суммы компенсации, определенной по решению суда. Если

⁶⁰ Гражданский процессуальный кодекс, гл. 14.

⁶¹ Уголовно-процессуальный кодекс, ст.34.

юридическая помощь была безвозмездно оказана адвокатом, суд принудит проигравшую дело сторону выплатить компенсацию соответствующих судебных издержек непосредственно адвокату⁶².

Судебные расходы при производстве по уголовным делам могут быть предписаны судом к возмещению ответчиком или выплачены за счет государства при некоторых обстоятельствах⁶³. Судебные расходы, связанные с участием адвоката, оказывающего бесплатные юридические услуги в качестве защитника подозреваемого, обвиняемого, участника судебного разбирательства или представителя потерпевшего, несет государство⁶⁴.

В частных уголовных делах в случае оправдательного приговора суд может присудить судебные издержки к компенсации в полном или частичном размере лицу, на основании искового заявления которого было возбуждено дело. В случае примирения сторон судебные издержки по решению суда компенсирует одна из сторон или обе стороны⁶⁵.

3. Бесплатные юридические услуги, финансирование Если юридическая помощь недоступна, могут ли несовершеннолетние заявители или их представители получить правовое содействие от практикующих юристов на безвозмездной основе через правозащитные организации или по договорам, которыми не предусмотрена предварительная оплата стоимости юридических услуг?

Практикующие юристы не связаны обязательством оказывать безвозмездные услуги. Однако на практике многие региональные подразделения международных юридических фирм, как правило, предоставляют бесплатную юридическую помощь. Юристы и юридические фирмы в отдельных регионах также иногда предоставляют бесплатное юридическое содействие, однако такая практика не распространена повсеместно.

Как указано выше, безвозмездное юридическое содействие, как правило, предоставляется адвокатами в соответствии с законом «Об адвокатской деятельности».⁶⁶ В Казахстане адвокатам запрещено получать «гонорар за успех» во всех случаях, кроме имущественных споров, стороны которых (физические лица или частные юридические лица) участвуют в коммерческой деятельности.⁶⁷ Ограничение не применяется к практикующим юристам, которые не имеют статуса адвоката, а значит по общему правилу могут получать «гонорар за успех» в гражданских делах.

4. Срок исковой давности В какой срок после того, как произошло нарушение прав ребенка, можно обратиться в суд? При каких условиях лица, достигшие совершеннолетия, могут обратиться в суд с заявлением о нарушении своих прав в детском возрасте?

⁶² Гражданский процессуальный кодекс, ст. 110–111.

⁶³ Уголовно-процессуальный кодекс, ст.176.1.

⁶⁴ Уголовно-процессуальный кодекс, ст.176.4.

⁶⁵ Уголовно-процессуальный кодекс, ст.176.9.

⁶⁶ Доступен по ссылке: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1008408.

⁶⁷ Закон «Об адвокатской деятельности», ст. 5

При производстве по гражданским делам срок исковой давности зависит от вида требований стороны. Общий срок исковой давности составляет три года с момента, когда стороне стало или должно было стать известно о нарушении его (ее) прав⁶⁸. Гражданским кодексом или законодательством Казахстана может быть установлен более непродолжительный или, напротив, длительный срок исковой давности для некоторых категорий дел. Так, в случае подачи иска против действий государственных органов срок исковой давности составляет три месяца с даты, когда лицу стало известно о нарушении его (ее) прав, свобод и законных интересов⁶⁹. Срок давности не применяется к требованиям о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина⁷⁰.

Исчисление срока исковой давности в гражданских делах приостанавливается, если у недееспособного лица (для целей исчисления срока исковой давности несовершеннолетние приравниваются к недееспособным лицам) нет законного представителя⁷¹. Срок исковой давности не применяется к некоторым видам гражданских дел, например связанных с защитой нематериальных активов и личных неимущественных прав, кроме случаев, когда законом установлено противоположное. Срок исковой давности не применяется к делам, связанным с брачными и семейными отношениями, если Кодексом о браке (супружестве) и семье не установлен срок для защиты нарушенных прав⁷². Кодекс о браке (супружестве) и семье предусматривает применение срока исковой давности только в делах разведенных супругов относительно раздела имущества, нажитого в браке (три года с даты развода). В исключительных случаях, если суд сочтет наличие у заявителя обоснованных причин для несоблюдения срока (серьезного заболевания, безвыходного положения, неграмотности и т.д.), дело может рассматриваться даже после истечения срока исковой давности.

В случае уголовных дел применяется следующий срок исковой давности:

- 1) один год после совершения уголовного проступка;
- 2) два года после совершения преступления небольшой тяжести;
- 3) пять лет после совершения преступления средней тяжести;
- 4) пятнадцать лет после совершения тяжкого преступления;
- 5) двадцать лет после совершения особо тяжкого преступления.⁷³

Для административных дел общий срок исковой давности составляет два месяца с момента совершения правонарушения, однако для некоторых категорий дел применяются другие сроки исковой давности (например, в случае налоговых, таможенных, антимонопольных, страховых и других нарушений)⁷⁴.

Сроки исковой давности для уголовных дел и административных

⁶⁸ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 27 декабря 1994 года, ст.178:

http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1006061 .

⁶⁹ Несоблюдение срока необязательно означает последующий отказ суда в принятии к рассмотрению иска. Суд может рассмотреть причины, воспрепятствовавшие заявителю обратиться в суд в течение срока исковой давности.

⁷⁰ Гражданский кодекс, ст.187: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1006061 .

⁷¹ Гражданский кодекс, ст. 182.1(4).

⁷² Кодекс о браке (супружестве) и семье, ст.8.

⁷³ Уголовный кодекс, ст.71. Все сроки начинают исчисляться с момента совершения уголовного правонарушения.

⁷⁴ Кодекс об административных нарушениях, ст.69.

правонарушений,⁷⁵ совершенных малолетними и несовершеннолетними лицами, сокращены вдвое .

5. Доказательства Какие виды доказательств могут быть приняты или истребованы для подтверждения факта нарушения прав? Существуют ли особые правила, порядок или практика рассмотрения доказательств, предъявляемых детьми?

Уголовно-процессуальный кодекс,⁷⁶ Гражданский процессуальный кодекс⁷⁷ и Кодекс об административных правонарушениях⁷⁸ предусматривают разные виды допустимых доказательств для гражданских, уголовных и административных дел, а также устанавливают определенные правила, порядок и практику работы с доказательствами, представленными детьми.

Список допустимых доказательств для вышеуказанных видов дел почти одинаковый и включает фактические данные, основанные на вещественных доказательствах, документах, свидетельских показаниях и заявлениях, показаниях свидетелей-экспертов, экспертных заключениях, отчетах, записях, фотографиях, вспомогательных данных и т.д.⁷⁹

Дети не могут быть привлечены в качестве свидетелей в порядке гражданского судопроизводства из-за их возраста, поскольку они не способны правильно воспринимать факты и давать о них правильные показания, за исключением дел по спорам о воспитании детей.⁸⁰ Уголовно-процессуальный и Гражданский процессуальный кодексы устанавливают правила допроса несовершеннолетних свидетелей и потерпевших. В данных кодексах предусмотрено, что свидетели в возрасте до 14 лет должны быть допрошены в присутствии педагогического работника. Родители и другие законные представители ребенка могут также быть приглашены для обязательного присутствия при допросе. Суд также по своему усмотрению может предоставить такие возможности защиты детям в возрасте 14-16 лет при производстве по гражданским делам и 14-18 лет в случае рассмотрения уголовных дел.

Свидетели (в гражданских делах) и свидетели и потерпевшие (в уголовных делах) в возрасте до 16 лет не привлекаются к уголовной ответственности за отказ давать показания и лжесвидетельство⁸¹. При объяснении прав и обязанностей данных лиц в судебном процессе они получают указания говорить правду, и им поясняется наличие у них права отказаться от дачи показаний.

В исключительных случаях, при допросе малолетних лиц, суд может принять решение, что все лица, участвующие в деле, должны удалиться из зала заседаний⁸². Свидетель в возрасте до 16 лет (в гражданских делах) и потерпевший и

⁷⁵ Уголовный кодекс, ст.85; Кодекс об административных нарушениях, ст.765(2).

⁷⁶ Ст. 5.

⁷⁷ Ст. 68.

⁷⁸ Ст. 765.

⁷⁹ Кодекс об административных нарушениях, ст.777; Гражданский процессуальный кодекс, ст. 64; Уголовно-процессуальный кодекс, ст.115.

⁸⁰ Гражданский процессуальный кодекс, ст. 79.

⁸¹ Гражданский процессуальный кодекс, ст. 196.2; Уголовно-процессуальный кодекс, ст.215.2.

⁸² Гражданский процессуальный кодекс, ст.199.2; Уголовно-процессуальный кодекс, ст.352.3.

свидетель в возрасте до 18 лет (в уголовных делах) должны удалиться из зала заседаний после окончания допроса, если суд не сочтет их присутствие в зале заседаний необходимым⁸³.

Допрос малолетнего обвиняемого или подозреваемого должен проводиться в присутствии защитника и законного представителя (при необходимости, психолога или педагогического работника) и должен проходить в дневное время. Кроме того, допрос не может продолжаться дольше двух часов подряд и в целом — четырех часов в день (в случае очевидной усталости ребенка допрос должен быть закончен ранее оговоренного срока).⁸⁴

6. Постановление суда В какой срок суд постановляет удовлетворить либо отказать в удовлетворении иска?

Как правило, гражданские дела рассматриваются и разрешаются в юрисдикции суда первой инстанции в течение двух месяцев с окончания срока подготовки дела к слушаниям, при этом есть ряд категорий дел⁸⁵, к которым применимы иные сроки⁸⁶. Дела, рассматриваемые в апелляционных и кассационных судах, подлежат разрешению в течение одного месяца⁸⁷.

Уголовно-процессуальный кодекс не устанавливает срока рассмотрения дела судом первой инстанции. Однако в ходе судебных слушаний лицо может быть заключено под стражу на срок более шести месяцев (и до 12 месяцев в случае тяжких уголовных преступлений). Таким образом, на практике суды обычно выносят приговор в течение указанного срока. Суды апелляционной и кассационной инстанций должны вынести приговор в течение одного месяца, если срок рассмотрения дела не будет продлен еще на один месяц в связи со сложностью рассматриваемого дела⁸⁸.

Дела об административных нарушениях должны быть рассмотрены в течение 15 дней с момента получения отчета об административном нарушении и других материалов, при этом срок рассмотрения может быть продлен еще на один месяц. В целом, суды апелляционной инстанции должны рассматривать дела в течение десяти дней.⁸⁹

7. Апелляционное обжалование Какие существуют возможности для апелляционного обжалования решения в суде следующей инстанции?

Решения судов по гражданским, административным и уголовным делам могут быть пересмотрены в вышестоящей инстанции до момента вступления таких решений в силу (в апелляционном суде) или после вступления в силу (в кассационном суде) и могут быть окончательно разрешены Верховным Судом Республики Казахстан. Верховный Суд Республики Казахстан не имеет

⁸³Гражданский процессуальный кодекс, ст.199.3;Уголовно-процессуальный кодекс, ст.352.4.

⁸⁴Уголовно-процессуальный кодекс, ст.485.

⁸⁵Так, дела, связанные с восстановлением на работе, выплатой алиментов и исками против действий государственных органов, должны быть разрешены в течение одного месяца.

⁸⁶Гражданский процессуальный кодекс, ст.174.

⁸⁷В апелляционных судах срок может быть продлен на два месяца.

⁸⁸ Уголовно-процессуальный кодекс, ст. 406, 446-4.

⁸⁹Кодекс об административных правонарушениях, ст. 817, 847(3).

первичной юрисдикции во всех типах дел; скорее, он действует в качестве «надзорной» инстанции (например, пересматривает решения нижестоящих судов, в том числе апелляционных и кассационных инстанций).

Как правило, не вступившие в силу приговоры и решения суда могут быть обжалованы в апелляционном порядке в течение 15 дней:

- в гражданских делах — с даты вручения решения суда⁹⁰,
- в уголовных делах — с момента вынесения приговора (в отношении осужденных лиц, содержащихся под стражей — с момента вручения им копии решения с приговором)⁹¹.

Вступившие в силу приговоры и решения суда могут быть обжалованы в кассационном суде в течение 6 месяцев⁹².

8. Последствия В чем заключаются возможные краткосрочные и долгосрочные последствия отрицательного решения? Возможна ли нежелательная политическая реакция или ответные действия в связи с принятием положительного решения?

Правовая система Республики Казахстан не основана на прецедентах. Таким образом, решения судов разных уровней не имеют обязательной силы для самих судов, хотя в отношении пересмотренных судебных актов постановления вышестоящих судов имеют обязательную силу для нижестоящих инстанций.

Верховный Суд регулярно анализирует практическое применение законодательства судами и принимает специальные нормативные предписания⁹³. Такие решения имеют обязательную силу и в соответствии с Конституцией становятся частью законодательства Казахстана. Они направлены на разрешение неопределенных законодательных положений, требующих разъяснения.

9. Прочие факторы Какие еще факторы и вопросы могут возникнуть в связи с исполнением положительного решения?

Отмечается, что исполнение судебных решений в Казахстане проблематично. Некоторые решения могут оставаться неисполненными в течение нескольких лет.

V. Дополнительная информация Просим Вас указать любые другие национальные законы, политику и практику, которые, по Вашему мнению, должны быть учтены при инициации судебного дела в связи с оспариванием нарушения прав детей.

При Министерстве образования и науки Республики Казахстан был учрежден Комитет по правам ребенка⁹⁴, который уполномочен обеспечивать защиту прав и интересов детей в соответствии с нормами национального законодательства и положениями международных договоров, в том числе Конвенции. Комитет имеет

⁹⁰Гражданский процессуальный кодекс, ст.334.

⁹¹ Уголовно-процессуальный кодекс, ст.399.

⁹²Уголовно-процессуальный кодекс, ст. 446-1.5.; Гражданский процессуальный кодекс ст. 383-4.1

⁹³Конституция Республики Казахстан, ст. 81.

⁹⁴<http://www.bala-kkk.kz/en>.

подразделения во всех регионах страны.

Казахстанское Международное бюро по правам человека и соблюдению законности – наиболее известная правозащитная организация в Казахстане, которая предоставляет правовую поддержку людям, которые считают, что их права были нарушены. Несмотря на то, что у Бюро нет специализированного отделения, которое занималось бы защитой прав детей, дети и их представители могут получить помощь и поддержку в этом учреждении. В Казахстане также ведут деятельность ряд НПО, занимающихся защитой прав детей.

Необходимо отметить, что Казахстан не ратифицировал Европейскую конвенцию о защите прав человека, таким образом, у граждан этой страны нет возможности обратиться в Европейский суд по правам человека.