

УДК 342.7

¹Б.А. Тайторина*, ²Л.Б., Богатырева¹Доктор юридических наук, доцент кафедры Юриспруденции и экономики Института магистратуры и докторантуры PhD КазНПУ им. Абая, Казахстан г. Алматы,² магистр юридических наук, старший преподаватель кафедры Конституционного и международного права Университета им. Д.А. Кунаева, Казахстан г. Алматы

*E-mail: binur.a@mail.ru

Проблемы организации деятельности ювенальных судов в Республике Казахстан

Аннотация. В статье анализируются проблемы организации деятельности ювенальных судов в Республике Казахстан. Подчеркнуто исключительное значение судов в социально-правовой жизни Казахстана. Это обусловлено тем, что в соответствии с доктринальными положениями теории о разделении ветвей власти, суды представляют собой самостоятельную ветвь власти. Особое место в системе ювенальной юстиции занимают ювенальные суды (судьи), как органы отправления правосудия по делам несовершеннолетних. На основе анализа международного опыта ювенальной юстиции и практики создания ювенальных судов в Республике Казахстан подняты актуальные вопросы формирования и развития данного правового института.

Ключевые слова: права и свободы несовершеннолетних, защита прав и свобод несовершеннолетних, ювенальный суд, ювенальная юстиция.

Исключительное значение судов в социально-правовой жизни Казахстана обусловлено тем, что в соответствии с доктринальными положениями теории о разделении ветвей власти, суды представляют собой самостоятельную ветвь власти. Особое место в системе ювенальной юстиции занимают ювенальные суды (судьи) как органы отправления правосудия по делам несовершеннолетних. Соответственно ювенальные суды (судьи) в своей деятельности являются независимыми. Так, согласно «Основным принципам, касающимся независимости судебных органов», принятым седьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями от 26 августа – 6 сентября 1985 года в городе Милан, одобренным Резолюциями Генеральной Ассамблеи ООН 40/32 от 29 ноября 1985 года и 40/146 от 13 декабря 1985 года, независимость судебных органов гарантируется государством и закрепляется в конституции страны. Все государственные органы и другие

учреждения обязаны уважать и соблюдать независимость судебных органов. Не должно иметь места неправомерное или несанкционированное вмешательство в процесс правосудия, и судебные решения, вынесенные судами, не подлежат пересмотру. Этот принцип не препятствует осуществляемому в соответствии с законом судебному пересмотру или смягчению приговоров, вынесенных судебными органами. Принцип независимости судебных органов дает судебным органам право и требует от них обеспечения справедливого ведения судебного разбирательства и соблюдения прав сторон.

Определяя компетенцию ювенальных судов, следует указать на то, что в соответствии с правилами 5 Минимальных стандартных правил Организации Объединенных Наций, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила), утвержденных Резолюцией 40/33 Генеральной Ассамблеи ООН от 29 ноября 1985 года, «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» [1, с. 506].

В данном международно-правовом акте отражены важнейшие цели правосудия в отношении несовершеннолетних:

– первой целью является содействие благополучию несовершеннолетнего. Это – главная цель тех правовых систем, в которых делами несовершеннолетних правонарушителей занимаются суды по семейным делам или административной власти, но в то же время благополучию несовершеннолетнего должно уделяться особое внимание и в тех правовых системах, которые придерживаются модели уголовного преследования, что поможет избежать чисто карательных санкций;

– второй целью является соблюдение принципа соразмерности. «Этот принцип широко известен как средство ограничения использования карательных санкций, выражающихся в основном в использовании принципа воздаяния по заслугам в соответствии с тяжестью правонарушения. Реакция на действия молодых правонарушителей должна основываться на учете не только тяжести правонарушения, но и особенностей личности. Индивидуальные особенности правонарушителя (например, социальный статус, положение в семье, ущерб, нанесенный правонарушителем, и прочие факты, связанные с личностью правонарушителя) должны оказывать влияние на соразмерность ответных действий (например, принятие во внимание желания правонарушителя компенсировать ущерб, нанесенный жертве, или ее или его желание вести полноценную и полезную жизнь)» [1, с. 505–506].

В процессе судебного разбирательства несовершеннолетний не должен подвергаться грубому или унижающему его достоинство обращению. Суды (судьи) по делам несовершеннолетних, как органы отправления правосудия по делам несовершеннолетних, должны быть организованы либо как самостоятельные специализированные суды, либо как структурные подразделения районных (городских) судов. В таком

случае задачами, которые решают данные суды, являются:

– обеспечение правовой защиты прав несовершеннолетних;

– содействие предупреждению правонарушений среди несовершеннолетних;

– судебный контроль за законностью деятельности государственных органов, учреждений, организаций, должностных лиц, ответственных за содержание и проведение воспитательных мероприятий с несовершеннолетними.

Из всех предполагаемых органов ювенальной юстиции на сегодняшний день в Республике Казахстан официально признаны, существуют, действуют только ювенальные суды (судьи).

Истоки решения проблемы создания ювенальных судов в Казахстане берут свое начало из результатов деятельности экспериментальных ювенальных судов созданных в Ауэзовском районе города Алматы и в Карасайском районе Алматинской области, где с 2004 года экспериментировался пилотный проект «Ювенальная юстиция в Казахстане».

Над реализацией данного проекта работал целый ряд общественных организаций и государственных органов Республики Казахстан: Фонд «Сорос–Казахстана», Правовая инициатива открытого общества, Верховный суд, Министерство юстиции, Генеральная прокуратура, Министерство внутренних дел, Алматинские городская и областная коллегия адвокатов. Цель данного пилотного проекта заключалась в том, чтобы создать особые условия для детей и подростков, которые переступили закон.

Существующая практика деятельности ювенальных судов Казахстана подтвердила необходимость скорейшего их внедрения во все регионы страны. Первые специализированные суды по делам несовершеннолетних были учреждены Указом Президента в городах Астана и Алматы в 2007 году. На сегодняшний день они функционируют во всех регионах страны. Данные суды начали функционировать с момента назначения судьей президентом на должности – 2 июля 2012 года. К подсудности ювенальных судов относятся категории дел, предусмотренные статьей 290-1 Уголовно-процессуального кодекса, статьей 30 Гражданского процессуального кодекса и статьей 541 Кодекса об административных правонарушениях, в пределах определенных территорий.

Деятельность ювенальных судов по предназначению направлена не столько на наказание, сколько на исправление малолетних нарушителей закона, на стремление понять, почему подросток пошел на преступление, разобраться в причинах случившейся трагедии и исправить сложившуюся ситуацию. Дела о преступлениях несовершеннолетних должны рассматриваться только ювенальными судами, либо ювенальными судьями, специально подготовленными и выделенными из существующей общей судебной системы.

Одной из особенностей деятельности ювенальных судов (судей) является то, что при ювенальном суде (судье) должна быть создана должность социального работника. Социальный работник ювенального суда, сразу же после получения информации о том, что несовершеннолетним совершено какое-либо правонарушение или же уголовное преступление, должен включаться в работу по изучению данных о личности подростка, условий его жизни и воспитания. Он должен суметь выявить те «болевы́е точки», которые привели несовершеннолетнего к совершению преступления. К сожалению, при создании ювенальных судов в Республике Казахстан эта должность как неотъемлемый атрибут ювенальной юстиции не была введена. Отсутствие института социальных работников, служб, пробаций не позволяет в полной мере осуществить поставленные перед ювенальной системой задачи по перевоспитанию несовершеннолетних [2, с. 149–150].

Привлекая существующие в обществе институты воспитания и взаимодействия с молодежью (комиссии по защите прав несовершеннолетних, общественные правозащитные организации, учреждения образования и воспитания и т.д.), социальный работник должен координировать работу по воспитанию несовершеннолетнего, а если дело оказалось в суде, дать заключение о желательных мерах, которые могут быть применены к подростку для его исправления. Деятельность социальных работников необходима, поможет ликвидировать тот правовой и нравственный вакуум, который у нас существует в отношении несовершеннолетних, совершивших правонарушения.

Обоснованны выводы Б.А. Жетписбаева о том, что при рассмотрении уголовных дел и дел об административных правонарушениях несо-

вершеннолетних ювенальный судья должен придерживаться следующих правил:

1. Деяния, содержащие все признаки состава преступления, предусмотренные Уголовным кодексом Республики Казахстан, рассматриваются в общем порядке по правилам Уголовного и Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан.

2. Действия или бездействие, формально содержащие признаки преступления, предусмотренного особенной частью Уголовного кодекса Республики Казахстан, но не представляющие общественной опасности, то есть не причиняющие вреда и не создающие угрозы причинения вреда личности, обществу и государству, могут быть рассмотрены ювенальным судом (судьей) в специальном порядке, в силу того, что несовершеннолетний не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействий) либо руководить ими.

3. Действия (бездействие), содержащие все признаки состава административного правонарушения, рассматриваются ювенальным судьей. При этом вполне закономерно, чтобы именно этот судья рассматривал действия (бездействия) родителей или лиц, их заменяющих, в случаях невыполнения ими своих обязанностей по воспитанию и обучению несовершеннолетних.

4. Действия (бездействие), содержащие формальные признаки административного правонарушения, но не вызывающие вредные последствия, могут по решению судьи, без рассмотрения дела, не признаваться административным правонарушением, и направляться в комиссию или социальную службу по делам несовершеннолетних. Принимая подобное решение, судья по делам несовершеннолетних должен, прежде всего, убедиться: 1) действительно ли передача производится в интересах правосудия (возраст и происхождение несовершеннолетнего; природа проступка; интеллектуальное развитие несовершеннолетнего, его психологическая зрелость; меры, ранее применявшиеся, реакция несовершеннолетнего); 2) способны ли социальные службы обеспечить решение проблем несовершеннолетнего.

5. При подготовке материалов, связанных с действием (бездействием) несовершеннолетнего, ювенальный судья:

– устанавливает возраст, занятия, условия жизни, воспитание несовершеннолетнего, факт правонарушения и данные, подтверждающие его совершение; имелись ли взрослые подстрекатели и соучастники; применялись ли ранее меры воспитательного воздействия;

– принимает решение рассмотреть дело; привести дополнительную проверку материалов дела; принять меры воздействия в отношении несовершеннолетнего до рассмотрения дела; слушание не открывать, а материалы передать социальной службе по делам несовершеннолетних; рассмотреть дело [3, с. 14–15].

При рассмотрении уголовных дел несовершеннолетних необходима соответствующая гибкость, исходящая из принципа целесообразности. Так, например, для рассмотрения уголовных дел несовершеннолетних, где имеются взрослые соучастники, показателен опыт отправления правосудия судов Англии, где в определенных случаях дело несовершеннолетнего рассматривается в Коронном, то есть взрослом суде. Коронный суд – это высшая инстанция уголовного суда Великобритании. Этот суд рассматривает тяжкие и особо тяжкие уголовные преступления. Дела несовершеннолетних обвиняемых рассматриваются в Коронном суде, если несовершеннолетний совершил столь тяжкое преступление, что суд по делам несовершеннолетних не имеет достаточных полномочий и опыта, чтобы отреагировать должным образом на это преступление. В этих случаях речь идет о таких преступлениях, как убийство, изнасилование, разбой, продажа краденых вещей, взлом квартир, то есть преступлений, за совершение которых преступник наказывается сроком от 14 и более лет.

Компетенция ювенальных судов (судей) не ограничивается рассмотрением только уголовных дел несовершеннолетних и дел об их административных правонарушениях. Ювенальным судам подведомственны и гражданские дела несовершеннолетних. Так, например, ювенальные суды рассматривают гражданские дела несовершеннолетних следующего характера:

1) об установлении опеки и попечительства над несовершеннолетними;

2) об ответственности лиц за вред, причиненный чести, достоинству, доброму имени несовершеннолетним;

3) о возмещении имущественного и морального вреда, возникающих из незаконных сделок взрослых с имуществом несовершеннолетних;

4) о признании недействительности сделок, совершенных несовершеннолетними;

5) об иных спорах, связанных с воспитанием детей и ответственности родителей либо законных представителей за качество их воспитания.

В условиях сегодняшнего дня, порядок рассмотрения дел и компетенция судов по делам несовершеннолетних определяются Конституцией, Гражданским, Гражданско-процессуальными кодексами, Уголовным, Уголовно-процессуальными кодексами, Кодексом об административных правонарушениях и иными нормативными правовыми актами Республики Казахстан. И это вполне обоснованно и правомерно. Так, например, применительно к нормам статей 77–78 Конституции Республики Казахстан к ювенальным судам возможна конкретизация конституционных положений:

1. Ювенальные суды (судьи) при отправлении правосудия независимы и подчиняются только Конституции и закону.

2. Какое-либо вмешательство в деятельность ювенального суда недопустимо и влечет ответственность по закону. По конкретным делам ювенальные судьи не подотчетны.

3. Ювенальные суды (судьи) не вправе применять законы и иные нормативные правовые акты, ущемляющие закрепленные Конституцией права, свободы и законные интересы несовершеннолетних.

4. Если суд (судья) по делам несовершеннолетних усмотрит, что закон или иной нормативный правовой акт, подлежащий применению, ущемляет закрепленные Конституцией права, свободы и законные интересы несовершеннолетних, он обязан приостановить производство по делу и обратиться в Конституционный Совет с представлением о признании этого акта неконституционным.

В целях обеспечения высокого профессионализма при рассмотрении дел несовершеннолетних ювенальные судьи должны проходить специальную подготовку в институтах повышения квалификации судей. Соблюдение этих условий является необходимым, так как при рассмотрении материалов несовершеннолетних, при проведении личного приема несовершеннолетних, их законных представителей судье необходимы специальные знания, обусловленные спецификой несовершеннолетия и обеспечения правовой защиты несовершеннолетним.

Персонал органов правосудия по делам не-

совершеннолетних должен подбираться с учетом различных категорий несовершеннолетних, которые вступают в контакт с системой правосудия по делам несовершеннолетних. Следует приложить усилия для обеспечения справедливого представительства женщин и национальных меньшинств в органах правосудия по делам несовершеннолетних.

Кроме того, исходя из специфики института несовершеннолетия судья должен суметь своевременно принять необходимые меры по правовой защите несовершеннолетних:

– назначить или предложить адвоката, успешно специализирующегося по делам несовершеннолетних;

– рассмотреть вопрос о неправомерности действий органов государственного управления или должностных лиц, ущемляющих права несовершеннолетних;

– провести судебное расследование по существу дела;

– принять меры по оказанию материальной и иной помощи несовершеннолетнему, если таковые предусмотрены законодательством Республики Казахстан либо международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан и т.д.

Для того чтобы в правовом отношении полностью обеспечить деятельность ювенальных судов и ювенальных судей, необходимо разработать специальное законодательство о ювенальных судах (судьях). По логике вещей, в законодательстве должны содержаться основные процессуально-правовые гарантии, которые должны быть гарантированы несовершеннолетнему на всех этапах судебного разбирательства. В числе таковых, неоспоримыми по своему значению являются:

– презумпция невиновности несовершеннолетнего;

– право несовершеннолетнего быть поставленным в известность о предъявленном обвинении;

– право несовершеннолетнего на отказ в даче показаний;

– право несовершеннолетнего иметь защитника (адвоката);

– право несовершеннолетнего на присутствие родителей, опекуна или иных законных представителей;

– право несовершеннолетнего на очную ставку со свидетелями и их перекрестный допрос;

– право несовершеннолетнего на привлечение экспертов;

– право несовершеннолетнего на апелляцию в вышестоящую инстанцию;

– право несовершеннолетнего иметь переводчика;

– право несовершеннолетнего на конфиденциальность информации об его деле и т.д.

Судьи обязаны хранить профессиональную тайну, в отношении своей работы и конфиденциальной информации, полученной в ходе выполнения ими своих обязанностей, за исключением случаев открытого судебного разбирательства, и не должны принуждаться к даче показаний по таким вопросам.

При вынесении судебного решения и выборе мер воздействия на несовершеннолетнего правонарушителя суд руководствуется следующими принципами:

1) меры воздействия всегда должны быть соизмеримы не только с обстоятельствами и тяжестью правонарушения, но и с положением и потребностями несовершеннолетнего, а также с потребностями общества;

2) решения об ограничении личной свободы несовершеннолетнего должны приниматься только после тщательного рассмотрения вопроса и ограничение должно быть по возможности сведено до минимума;

3) несовершеннолетнего правонарушителя не следует лишать свободы, если только он не признан виновным в совершении серьезного деяния с применением насилия против другого лица или в неоднократном совершении других серьезных правонарушений, а также в отсутствие другой соответствующей меры воздействия;

4) при рассмотрении дела несовершеннолетнего вопрос о его или ее благополучии должен служить определяющим фактором;

5) ни за какое преступление, совершенное несовершеннолетним, смертный приговор не выносится;

6) несовершеннолетние не подвергаются телесным наказаниям;

7) суд должен иметь право в любой момент прекратить судебное разбирательство. (Это является отличительной чертой ювенальных судов, чертой, присущей практике обращения с несовершеннолетними правонарушителями, в отличие от взрослых. Объясняется это тем, что на любой стадии рассмотрения дела суду могут стать известны обстоятельства, которые позво-

ляют считать полное прекращение вмешательства наилучшим способом разрешения дела).

В целях обеспечения большей гибкости и во избежание по возможности применения таких мер наказания, как лишения свободы и заключения несовершеннолетнего в исправительные учреждения, суд должен располагать при разрешении дела широким комплексом альтернативных лишению свободы мер воздействия. Тем более, что существующее казахстанское законодательство, регламентирующее юридическую ответственность несовершеннолетних, такие меры предусматривает. Так, например, согласно части 2 статьи 82 Уголовного кодекса Республики Казахстан предусмотрено, что «несовершеннолетний, впервые осужденный за совершение преступления небольшой или средней тяжести, может быть освобожден судом от наказания, если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воздействия, предусмотренных статьей 82 настоящего Кодекса». И далее, в статье 82 Уголовного Кодекса Республики Казахстан указано на то, что несовершеннолетнему могут быть назначены судом следующие меры воспитательного воздействия:

- а) предупреждение;
- б) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;
- в) возложение обязанности загладить причиненный вред;
- г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего;
- д) помещение в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних.

Статьей 75 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях также предусматривается, что несовершеннолетний, впервые совершивший административное правонарушение, может быть освобожден органом (должностным лицом), уполномоченным рассматривать дела об административных правонарушениях, от административной ответственности или от исполнения назначенного административного взыскания с применением к нему мер воспитательного воздействия, предусмотренных законодательством. И далее, статьей 76 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях указывается на то, что несовершеннолетнему могут быть назначены

следующие меры воспитательного воздействия:

- 1) разъяснение закона;
- 2) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;
- 3) возложение обязанности загладить причиненный вред;
- 4) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Международный правовой опыт отправления правосудия над несовершеннолетними правонарушителями также свидетельствует о том, что применение в отношении несовершеннолетних правонарушителей мер альтернативного характера дает положительные результаты. Поэтому эти меры узаконены на международном правовом уровне.

Литература

1 Международные договоры, ратифицированные Республикой Казахстан, в сфере борьбы с преступностью, оказания правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам / сост.: Межибовская И.В., Мухамеджанов Э.Б. – Алматы: Жеті Жарғы, 2001. – 680с.

2 Н.Омаров. Гульнара Абдигалиева: «Ювенальная суды Астаны и Алматы стали пионерами не только в СНГ, но также и в азиатском регионе...» // Фемида. – 2011. – №11. – С.8-11.

3 Жетписбаев Б.А. Административно-правовые меры профилактики и пресечения правонарушений несовершеннолетних. – Алматы: Академия труда и социальных отношений, 1998. – 90 с.

References

1 International foederum ratum per Reipublicae Kazakhstan in agro scelus praeventionis, patrocini, in civilibus, familiari et criminalibus causis / Comp.: Mezhibovskaya IV, Mukhamedzhanov EB – Almaty: Jety-Zhargy, MMI. – 680s.

2 N.Omarov. Gulnara Abdigalieva: «Juvenile Curiis Astana et Almaty erant munientibus pati non solum in Cis, sed etiam in Asian regio ...» // Themis. – MMXI. – № XI. – P.8-XI.

3 BA Zhetpisbayev Legal et administrativam providebant, ne et dimicare Iuvenalibus delinquitur. – Almaty Academy of labore et vitam socialem res MCMXCVIII. – XC sec.

Б.А. Тайторина, Л. Богатырева

Қазақстан Республикасында ювенальды соттың қызметін ұйымдастыру мәселелері

Мақалада Қазақстан Республикасында ювенальды соттың қызметін ұйымдастыру мәселелері қарастырылады. Қазақстан Республикасында ювенальды соттың тәжірибеде қалыптасуы және ювенальды әділсоттың халықаралық тәжірибесін талдау негізінде аталған құқықтық институтты дамытудың қалыптастырудың өзекті мәселелері талқыланады.

Түйін сөздер: құқықтар еркіндіктің және кәмелетке толмаған, құқықтың және еркіндіктің ығы кәмелетке толмаған, ювенальды сот, ювенальды әділет.

B.A. Taitorina, L. Bogatyreva

Problems of the organization of activity in Republic Kazakhstan

In article problems of the organization of an activity of the courts on affairs of minors in Republic Kazakhstan are considered. On the basis of the analysis of the international experience of justice on affairs of minors and practice of creation of courts on affairs of minors in Republic Kazakhstan pressing questions of formation and development of the given legal institute are lifted.

Key words: the rights and freedoms of minors, protection of the rights and freedoms of minors, juvenile court, juvenile justice