
АДВОКАТЫ ДЛЯ АДВОКАТОВ

ПРЕДСТАВЛЕНИЕ ДЛЯ УНИВЕРСАЛЬНОГО ПЕРИОДИЧЕСКОГО ОБЗОРА

КАЗАХСТАН - МАРТ 2014

Lawyers for Lawyers Foundation

PO Box 7113

1007 JC Amsterdam

The Netherlands

T +31 (0) 20 717 13 27

E Info@lawyersforlawyers.org

@ www.lawyersforlawyers.org

А. Введение

1. Адвокаты для адвокатов (далее "L4L") представляет настоящий доклад о состоянии прав человека в Казахстане, в особенности, касающихся профессии адвоката, с рекомендациями для УВКПЧ для 20-й сессии Рабочей группы по УПО в Совете ООН по правам человека в октябре-ноябре 2014 года.

2. L4L является независимым и неполитическим нидерландским фондом, который был создан в 1986 году и финансируется за счет пожертвований адвокатов. L4L содействует надлежащему обеспечению законности во всем мире посредством осуществления свободной и независимой адвокатской деятельности и имеет специальный консультативный статус при ЭКОСОС с 2013 года.

Б. Резюме

3. Данное представление освещает основные проблемы, которые вызывают озабоченность L4L в отношении соблюдения Казахстаном принятых им международных и национальных обязательств в области защиты прав человека, которые гарантируют эффективный доступ к юридическим услугам, предоставляемым независимой адвокатурой, и изложены в Основных принципах ООН, касающихся роли юристов¹ ("Основные принципы"), фокусируясь на трех основных темах: (i) Отсутствие эффективных гарантий работы адвокатов, (ii) Злоупотребления судопроизводством в отношении адвокатов, и (iii) Отсутствие эффективного доступа к юридическим услугам. Несоблюдение Основных Принципов нарушает надлежащее функционирование судебной системы и, в частности, право на справедливое судебное разбирательство.

Рекомендации правительству:

4. Касающиеся (i) отсутствия эффективных гарантий работы адвокатов:

(а) в соответствии со статьей 16 (а) Основных принципов принять все необходимые меры для предотвращения ситуаций, когда адвокаты подвергаются угрозам, запугиванию, преследованиям, создаются препятствия для выполнения ими своих профессиональных обязанностей или осуществляется неоправданное вмешательство в их профессиональную деятельность;

(б) принять все необходимые меры для обеспечения того, чтобы преступления, преследования и другие нарушения в отношении адвокатов эффективно расследовались, публично осуждались на всех уровнях, и виновные в совершении таких актов преследовались по закону;

(в) в соответствии со статьями 16 (б), 21 и 22 Основных Принципов обеспечить адвокатов всеми средствами, правами и привилегиями, необходимыми для выполнения ими своих функций, в том числе правом консультировать и связываться со своими клиентами свободно и в условиях полной конфиденциальности и иметь доступ к информации, досье и документам в кратчайшие надлежащие сроки;

(г) повышать уровень осведомленности об Основных принципах среди адвокатов, судей и прокуроров, в частности, периодически проводя соответствующее обязательное образование и профессиональную подготовку по Основным

Принципам, чтобы обеспечить их соблюдение и принятие их положений во внимание в национальных судах и в досудебных стадиях.

Касающиеся (ii) злоупотреблений судопроизводством против адвокатов:

(д) в соответствии со статьями 16 (с) и 26, 27, 28 и 29 Основных Принципов принять все необходимые меры для предотвращения судебного преследования, дисциплинарных взысканий или других санкций в отношении адвокатов на незаконных основаниях или угроз вышеперечисленного;

Касающиеся (iii) отсутствия эффективного доступа к юридическим услугам

(е) продолжать имплементировать рекомендации 54, 55, 56, 57 и 59 из цикла УПО в 2010 году на законодательном и исполнительном уровнях для обеспечения надлежащего функционирования судебной системы, включая право на справедливое судебное разбирательство.

В. Нормативные и институциональные основы государства

5. Адекватная защита прав человека и основных свобод требует, чтобы каждый гражданин имел эффективный доступ к правосудию и правовой помощи. Правовая помощь может быть обеспечена эффективно лишь в той судебной системе, в которой адвокаты наряду с судьями и прокурорами могут свободно и независимо осуществлять свои профессиональные обязанности. Это положение следует из Устава Организации Объединенных Наций, Всеобщей декларации прав человека и Международного пакта о гражданских и политических правах, участником которых является Казахстан.

6. Выполняя задачу содействия и обеспечения надлежащей роли адвокатов, правительство Казахстана должно соблюдать и учитывать Основные Принципы в рамках своего национального законодательства и практики. Основные Принципы содержат краткое описание международных стандартов, касающихся ключевых аспектов права на независимого адвоката. Соблюдение Основных Принципов является одним из основных предварительных условий для выполнения требования о наличии у каждого человека эффективного доступа к независимой правовой помощи.

7. В ходе интерактивного диалога в рамках УПО цикла 2010 года несколько рекомендаций относительно надлежащего функционирования судебной системы и роли адвокатов были поддержаны Казахстаномⁱⁱ, включая рекомендации 54ⁱⁱⁱ, 55^{iv}, 56^v, 57^{vi} и 59^{vii}. Согласно Казахстану, все эти рекомендации "уже имплементированы или находятся в процессе имплементации".^{viii}

8. Законы, регулирующие адвокатуру в Казахстане, содержат принципы, гарантирующие независимость и роль адвокатов^{ix}. Тем не менее, отчеты, собранные L4L, и информация, которую мы получили от адвокатов в Казахстане, показывают, что Казахстан не всегда поддерживает необходимые гарантии для обеспечения надлежащего функционирования адвокатуры, изложенные в Основных Принципах. Как следствие, адвокаты сталкиваются с трудностями в осуществлении своей профессии независимо. Это также нарушает надлежащее функционирование судебной системы, в том числе право на справедливое судебное разбирательство.

Г. Поощрение и защита прав человека

(i) Отсутствие эффективных гарантий для функционирования адвокатов*

9. L4L был проинформирован адвокатами в Казахстане, что они регулярно подвергаются угрозам или физическим нападениям, запугиванию и неоправданному вмешательству в их деятельность, или на них оказывается давление судьями, прокурорами и сотрудниками правоохранительных или следственных органов. Адвокаты, кажется, рассматриваются как препятствие для работы, осуществляемой этими органами. Очень часто у них нет возможности встретиться со своими клиентами в условиях полной конфиденциальности. Во время судебных слушаний судьи часто оскорбляют адвокатов. Адвокаты также сталкиваются с частными определениями, вынесенными судьями, которые могут привести к дисциплинарным взысканиям или даже лишению права на занятие адвокатской деятельностью.

Случаи:

7 декабря 2012 года во время защиты клиента в слушании по уголовному делу адвокаты Разия Нурмашева и Искандер Алимбаев испытывали трудности при осуществлении профессиональной деятельности из-за препятствий и ненадлежащего вмешательства судьи специализированного межрайонного суда по уголовным делам г.Жамбыл. По словам адвокатов, судья не разрешал адвокатам общаться со своим клиентом наедине, постоянно отклонял вопросы, задаваемые адвокатами, и пригрозил лишить адвокатов права задавать вопросы. Кроме того, судья давал ответы вместо свидетелей обвинения, игнорировал протесты против поведения свидетелей обвинения, отклонил все ходатайства, представленные стороной защиты, запретил упоминать перед присяжными заседателями о нарушениях, предположительно совершенных сотрудниками правоохранительных органов, и сделал несколько заявлений, утверждающих, что подсудимые вовлечены в преступную деятельность.^{xi}

Другой адвокат занималась резонансным делом в Астане, живя в другом городе. Ее посетил член разведки Казахстана, который настойчиво спрашивал ее, почему она взяла дело, и утверждал, что ей лучше уехать домой.

10. Случаи адвокатов Натальи Соколовой и Зинаиды Мухортовой показывают, что адвокаты подвергаются уголовному преследованию и даже помещению в психиатрическую больницу.

Случаи:

8 сентября 2011 года, профсоюзный адвокат Наталья Соколова была приговорена городским судом Актау в Казахстане к шести годам лишения свободы после признания ее виновной в "разжигании социальной розни" и "организации незаконных собраний". Помимо тюремного срока она также получила запрет на осуществление адвокатской и общественной деятельности в течение трех лет. Соколова сообщила суду, что она не организовывала забастовку или любые незаконные собрания, но действовала в ее официальной роли, как адвокат профсоюза, придя по приглашению работников, которые хотели посоветоваться с ней о заработной плате. В марте 2012 года в результате проведения международных правозащитных кампаний, Соколова была освобождена из тюрьмы после того, как ее срок отбывания наказания был сокращен.^{xii}

9 августа 2013 года Зинаида Мухортова была задержана и принудительно помещена в психиатрическую больницу, что нарушило ее право на свободу и личную неприкосновенность. Проблемы Мухортовой начались в 2009 году после того, как она направила жалобу президенту Казахстана на члена парламента, который вмешивался в судопроизводство по гражданскому делу, в котором она принимала участие на тот момент. В ответ на эту жалобу уголовное расследование было начато против нее за "умышленную ложную подачу жалобы" в соответствии со статьей 351 (2) Уголовного кодекса. 12 февраля 2010 года ее арестовали в зале судебного заседания городского суда г. Балхаш и содержали под стражей в следственном изоляторе. В июле 2010 года ей была назначена психиатрическая экспертиза и поставлен диагноз "бредового расстройства".^{xiii}

12 августа 2013 года ее адвокат Шорманбаев попытался посетить Мухортову в психиатрической больнице. И хотя по закону больница не имеет оснований отказывать Мухортовой в праве встречаться со своим законным представителем, главный врач отказался позволить Шорманбаеву общаться со своим клиентом и без дальнейших объяснений сказал ему "идти в прокуратуру".^{xiv}

11. До внимания L4L было доведено, что прокуроры по-прежнему играют доминирующую роль в судопроизводстве, в результате чего адвокаты не находятся в равном положении, чтобы представлять интересы своих клиентов. Одним из примеров является то, что адвокаты получают только ограниченный доступ к досье их клиентов или не получают его совсем. Статистика показывает, что ходатайства или заявления прокуратуры, например, чтобы заслушать свидетелей, почти всегда удовлетворяются, в то время как ходатайства и заявления защиты отклоняются.

12. Рекомендации для правительства Казахстана:

(а) в соответствии со статьей 16 (а) Основных принципов принять все необходимые меры для предотвращения ситуаций, когда адвокаты подвергаются угрозам, запугиванию, преследованиям, создаются препятствия для выполнения ими своих профессиональных обязанностей или осуществляется неоправданное вмешательство в их профессиональную деятельность;

(б) принять все необходимые меры для обеспечения того, чтобы преступления, преследования и другие нарушения в отношении адвокатов эффективно расследовались, публично осуждались на всех уровнях и виновные в совершении таких актов преследовались по закону;

(в) обеспечить адвокатов всеми средствами, правами и привилегиями, необходимыми для выполнения ими своих функций, в том числе правом консультировать и связываться со своими клиентами свободно и в условиях полной конфиденциальности и иметь доступ к информации, досье и документам в кратчайшие надлежащие сроки в соответствии со статьями 16 (b), 21 и 22 Основных Принципов;

(г) повысить осведомленность об Основных принципах среди адвокатов, судей и прокуроров, чтобы гарантировать, что их положения соблюдались и принимались во внимание в национальных судах и в досудебных стадиях.

(ii) Злоупотребление судопроизводством в отношении адвокатов

13. Правительства должны защитить адвокатов от несправедливых или произвольных дисциплинарных разбирательств. Это положение следует из статьи 16 (с) Основных принципов в сочетании со статьями 26, 27, 28 и 29. Дисциплинарное взыскание в отношении адвокатов должно быть основано исключительно на кодексе профессионального поведения, согласованного с признанными этическими и профессиональными стандартами, включая Основные принципы. Согласно национальному законодательству, дисциплинарные производства в отношении адвокатов в Казахстане входят в компетенцию Президиума Коллегии адвокатов.

14. Фонду L4L сообщили, что несколько адвокатов в Казахстане были уже лишены права на занятие адвокатской деятельностью или находятся в процессе лишения права на неправомерных основаниях. В ряде случаев суд уклонился от дисциплинарного производства, установленного законом, путем вынесения частных определений, на основании которых Министерство юстиции прекратило действие лицензии адвокатов на занятие адвокатской деятельностью. Таким образом, избегается рассмотрение жалоб на адвокатов установленными дисциплинарными органами при Президиуме Коллегии адвокатов.

Случаи:

Адвокаты Любовь Агушевич и Полина Жукова представляли подсудимого в уголовном судопроизводстве. Во время суда, они представляли запросы и ходатайства на отвод. В то время как адвокаты утверждают, что они только защищали права клиентов, используя свои профессиональные навыки, председательствующий судья интерпретировал их действия как нарушения профессиональной этики. Согласно судье проступок адвокатов заключался в представлении заявления о невиновности своего клиента и подачи ходатайства о допросе свидетеля, который присутствовал на слушании. Судья также обвинил одного из адвокатов, что она "задала вопрос, на который она знала ответ" и "зачитывала страницу из материалов дела". Любовь Агушевич и Полина Жукова были лишены права на занятие адвокатской деятельностью вследствие дисциплинарных разбирательств, инициированных Министерством Юстиции.^{xv}

7 декабря 2012 года, Специализированный межрайонный суд по уголовным делам Жамбылской области вынес частное определение, требующее Министерство юстиции прекратить действие лицензии на занятие адвокатской деятельностью двух адвокатов, Разии Нурмашевой и Искандера Алимбаева, которые представляли подзащитного в уголовном деле. По мнению суда, это частное определение было вынесено в связи с предполагаемыми нарушениями Закона Республики Казахстан об адвокатской деятельности, в том числе, среди прочего: подачи ходатайства об отводе судьи, прокурора, присяжных заседателей; отсутствие на судебном заседании под предлогом ухудшения состояния здоровья (одного из адвокатов). Хотя по этим обвинениям никогда не проводилось должного расследования, лицензии обоих адвокатов на занятие адвокатской деятельностью были отозваны.^{xvi}

Рекомендация:

15. В соответствии со статьями 16 (с) и 26, 27, 28 и 29 Основных принципов Правительство Казахстана должно принять все необходимые меры для предотвращения ситуаций, когда адвокаты подвергаются преследованию,

дисциплинарным взысканиям или другим санкциям или подвергаются угрозам такого преследования на неправомерных основаниях.

(iii) Отсутствие эффективного доступа к правовой помощи

16. Вышеуказанные нарушения Основных Принципов не только препятствуют надлежащему функционированию адвокатов, но и осуществлению права каждого человека на справедливое судебное разбирательство, существенный элемент которого составляют принципы равенства сторон и эффективного доступа к правовой помощи.^{xvii}

Рекомендация:

17. Правительству Казахстана следует продолжать имплементировать рекомендации 54, 55, 56, 57 и 59 из цикла УПО 2010 года на законодательном и исполнительном уровнях для обеспечения надлежащего функционирования судебной системы, включая право на справедливое судебное разбирательство

ⁱ Основные принципы, касающиеся роли юристов, принятые восьмым Конгрессом Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, Гавана, Куба, 27 августа - 7 сентября 1990 года.

ⁱⁱ Доклад Рабочей группы по универсальному периодическому обзору от 23 марта 2010 года, A/HRC/14/10, § 95, стр. 14.

ⁱⁱⁱ "Усилить роль судей и защитников в уголовном процессе и гарантировать подсудимым полный доступ к адвокату по своему выбору", там же, стр. 18.

^{iv} "Принять меры для предотвращения любого вмешательства в осуществление адвокатами своих функций, в соответствии с Международным пактом о гражданских и политических правах», там же.

^v "Принять меры для ограничения полномочий прокуроров и приведения уголовного процесса в большее соответствие со статьей 14 Международного пакта о гражданских и политических правах», там же.

^{vi} "Продолжать развитие верховенства права, в том числе независимости судебной власти и беспристрастности судебных процессов, в целях приведения законодательства и практики в дальнейшее соответствие с принципами международной правовой системы», там же.

^{vii} "Реформировать судебную систему в соответствии с международными стандартами в сфере отправления правосудия (...), и обеспечить независимость судей и адвокатов", там же.

^{viii} Там же, § 96, стр. 21.

^{ix} Закон Республики Казахстан об адвокатской деятельности.

^x Основные принципы, касающиеся роли юристов, принципы 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22.

^{xi} <http://www.advocatenvooradvocaten.nl/8977/kazakhstan-lawyers-disbarred-on-improper-grounds/>

^{xii} <http://www.advocatenvooradvocaten.nl/8983/kazakhstan-criminal-trial-against-lawyer/>

^{xiii} <http://www.advocatenvooradvocaten.nl/8521/kazakhstan-zinaida-mukhurtova-released-from-psychiatric-confinement/>

^{xiv} Там же

^{xv} <http://www.advocatenvooradvocaten.nl/8774/kazakhstan-disbarment-of-lawyers/>

^{xvi} <http://www.advocatenvooradvocaten.nl/8977/kazakhstan-lawyers-disbarred-on-improper-grounds/>

^{xvii} Основные принципы, касающиеся роли юристов, принципы 1, 2, 7.