



ОСОБЕННОСТИ УГОЛОВНОГО И ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА С УЧАСТИЕМ ДЕТЕЙ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН:

МЕЖДУНАРОДНЫЕ СТАНДАРТЫ И НАЦИОНАЛЬНАЯ ПРАКТИКА

ПРАКТИЧЕСКОЕ ПОСОБИЕ

УКД 347.6

ББК 67.412.1

О-75

Особенности уголовного и гражданского судопроизводства с участием детей в Республике Казахстан: международные стандарты и национальная практика. Практическое пособие. Астана, 2014, - 170 с.

ISBN 978-601-7523-00-8

Данное пособие было подготовлено Институтом правосудия Академии государственного управления при Президенте Республики Казахстан при поддержке Представительств Европейского союза и ЮНИСЕФ в Республике Казахстан.

Мнения, выраженные в данной публикации, принадлежат авторам и необязательно отражают официальную точку зрения Представительств Европейского союза и ЮНИСЕФ в Казахстане. Субъекты, изображенные на фотографиях, использованных в данном издании, не имеют отношения к его содержанию.

Издание распространяется бесплатно. При перепечатке, цитировании и ином использовании информации из пособия ссылка на данную публикацию обязательна.

УКД 347.6

ББК 67.412.1

Институт правосудия Академии государственного управления при Президенте Республики Казахстан
Республика Казахстан, 010000,
г. Астана, ул. Абая, д. 33-а.
Тел: +7 (7172) 75 34 87.
Факс: +7 (7172) 75 30 23.
www.pa-academy.kz

Представительство Европейского Союза в Республике Казахстан
Республика Казахстан, 010000,
г. Астана, ул. Космонавтов, д. 62, мкр. Чубары.
Тел: +7 (7172) 97 10 40.
Факс: + 7 (7172) 97 95 63.
www.eeas.europa.eu/delegations/kazakhstan

Детский фонд ООН (ЮНИСЕФ) в Республике Казахстан
Республика Казахстан, 010000,
г. Астана, ул. Бейбитшилик, д. 10-А.
Тел: +7 (7172) 32 17 97, 32 29 69, 32 28 78.
Факс: +7 (7172) 32 18 03.
www.unicef.kz
www.unicef.org

ISBN 978-601-7523-00-8

Детский фонд ООН (ЮНИСЕФ) в Республике Казахстан



**ОСОБЕННОСТИ УГОЛОВНОГО И
ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА
С УЧАСТИЕМ ДЕТЕЙ
В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН:
МЕЖДУНАРОДНЫЕ СТАНДАРТЫ
И НАЦИОНАЛЬНАЯ ПРАКТИКА**

ПРАКТИЧЕСКОЕ ПОСОБИЕ

Астана, 2014

Рекомендовано к печати Ученым советом Академии государственного управления при Президенте Республики Казахстан

Ответственный редактор **Бейбитов М.С.**, доктор юридических наук, профессор

Редактор-составитель **Ходжаева Н.А.**

Рецензенты

Ак-куова Г.Б., судья Верховного Суда Республики Казахстан,
Нурмаганбетов А.М., член Конституционного Совета Республики Казахстан, доктор юридических наук, профессор,
Мухаметкалиев Н.Ж., кандидат юридических наук, доцент кафедры уголовного права и процесса Института правосудия Академии государственного управления при Президенте Республики Казахстан

Авторы: профессор Я.Э. Дук – глава 1; д.ю.н., профессор М.С. Бейбитов, к.ю.н., К.Д. Шакишев, Н.А. Ходжаева – введение, глава 2; Г.А. Абдигалиева, И.И. Керн – главы 3, 4; Г.Ж. Боранбаева, А.С. Жукенов, Ж.Ж. Карибаев, Б.О. Карибжанов, Е.М. Касымбеков, Г.М. Конакбаева – глава 5; А.Т. Тлеуханова – глава 6; Н.А. Красникова – глава 7.

В данном пособии рассматриваются особенности правосудия в отношении несовершеннолетних, соответствие действующего национального законодательства и правоприменительной практики международным стандартам. Значительное внимание уделяется анализу правовых позиций правосудия, механизму защиты прав и интересов несовершеннолетних.

Пособие составлено на основе международных стандартов и практики Специализированных судов по делам несовершеннолетних городов Астаны, Алматы и Усть-Каменогорска и предназначено для судей, специалистов, работающих с детьми в контакте с законом, магистрантов специализированной магистратуры, а также для широкого круга читателей, интересующихся вопросами правосудия и защиты прав детей.

СОДЕРЖАНИЕ

Список сокращений	4
Введение	5
Глава 1. Международные стандарты: Конвенция ООН о правах ребенка и другие международные документы	6
Раздел 1. Общее введение в Конвенцию ООН о правах ребенка	7
Раздел 2. Общие принципы Конвенции ООН о правах ребенка	12
Раздел 3. Дружественное к ребенку правосудие.	15
Раздел 4. Права ребенка в системе ювенальной юстиции.	16
Раздел 5. Права ребенка, находящегося под опекой, и процедуры защиты детства	30
Раздел 6. Усыновление и Гагская конвенция о международном усыновлении	36
Раздел 7. Гагская конвенция о гражданских аспектах международного похищения детей	38
Раздел 8. Защита детей, являющихся жертвами и свидетелями преступлений	43
Глава 2. Национальное законодательство, касающееся прав детей	46
Раздел 1. Совершенствование национального законодательства по защите прав и интересов детей ...	47
Раздел 2. Законодательство о защите прав и интересов детей в гражданском судопроизводстве.	48
Раздел 3. Законодательство в отношении несовершеннолетних, попавших в сферу уголовно-правовых отношений	55
Глава 3. Деятельность специализированных судов по делам несовершеннолетних	66
Раздел 1. Исторические этапы и предпосылки создания специализированных судов по делам несовершеннолетних	67
Раздел 2. Юрисдикция специализированного суда по делам несовершеннолетних	69
Раздел 3. Опыт, проблемы и результаты деятельности казахстанских специализированных судов по делам несовершеннолетних	71
Глава 4. Рассмотрение гражданских дел по защите прав и интересов несовершеннолетних ...	76
Раздел 1. Определение места жительства детей, изменение места жительства детей и определение порядка общения с детьми	77
Раздел 2. Гражданские дела по усыновлению детей гражданами Республики Казахстан.	81
Раздел 3. Гражданские дела по усыновлению иностранными гражданами детей, являющихся гражданами Республики Казахстан	88
Раздел 4. Рассмотрение дел о лишении и восстановлении родительских прав	94
Глава 5. Рассмотрение уголовных дел в отношении несовершеннолетних.	102
Раздел 1. Подготовительные действия судьи, предварительное слушание, главное судебное разбирательство, постановление приговора и назначение наказания	103
Раздел 2. Направление несовершеннолетних в специальные организации образования или организации образования с особым режимом содержания.	120
Глава 6. Социально-педагогическое сопровождение в уголовном судопроизводстве	126
Раздел 1. Социально-психологическая характеристика несовершеннолетнего, находящегося в сфере уголовного судопроизводства	127
Раздел 2. Участие социально-педагогических служб в уголовном судопроизводстве	129
Глава 7. Привлечение социально-психологических экспертов в судебной практике	134
Раздел 1. Социально-психологические исследования в гражданском судопроизводстве	135
Раздел 2. Социально-психологические исследования в уголовном судопроизводстве	146
Перечень основных международных документов в области защиты и продвижения прав ребенка ..	151
Перечень основных нормативных правовых актов Республики Казахстан, касающихся прав несовершеннолетних	152
Приложения	154

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

ВДПЧ	Всеобщая декларация прав человека
ВС РК	Верховный Суд Республики Казахстан
Вуз	высшее учебное заведение
ГК РК	Гражданский кодекс Республики Казахстан
ГПК РК	Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан
ГУ	государственное учреждение
ДВД	Департамент внутренних дел
ДЮСШ	детско-юношеская спортивная школа
ЕНТ	Единое национальное тестирование
ЖБУ	жилищно-бытовые условия
КРК БСС	Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье»
КПР	Конвенция ООН о правах ребенка
МВУО	минимальный возраст наступления уголовной ответственности
МПППП	Международный пакт о гражданских и политических правах
МПЭСКИП	Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах
НПО	неправительственная организация
ОО	общественное объединение
ООН	Организация Объединенных Наций
ПМЖ	постоянное место жительства
РАГС	регистрация актов гражданского состояния
РК	Республика Казахстан
СНГ	Содружество Независимых Государств
СШ	средняя школа
США	Соединённые Штаты Америки
УИК РК	Уголовно-исполнительный кодекс Республики Казахстан
УК РК	Уголовный кодекс Республики Казахстан
УПК РК	Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан
УСК	уровни субъективного контроля
ФИО	фамилия, имя, отчество
ФПВК	Факультативный протокол, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах
ФПТД	Факультативный протокол, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии
ЦАН	центр адаптации несовершеннолетних
ЦО	центральный орган
ЭКОСОС	Экономический и социальный совет ООН
ЮКО	Южно-Казахстанская область
ЮНИСЕФ	Детский фонд Организации Объединенных Наций

ВВЕДЕНИЕ

Настоящее пособие знакомит с рядом международных стандартов в области защиты прав детей в судебной системе и приводит примеры из международной практики. Пособие является первой попыткой описать действующую в Казахстане систему отправления правосудия с участием несовершеннолетних на основе анализа отечественного законодательства и практики специализированных судов по делам несовершеннолетних, недавно учрежденных в Казахстане. Проводится анализ законодательства и судебной практики на предмет их соответствия международным стандартам, выносятся рекомендации по их совершенствованию.

Структура пособия соответствует общему назначению пособия. Глава 1 «Международные стандарты: Конвенция о правах ребенка и другие международные документы» подготовлена экспертом ЮНИСЕФ, экс-председателем Комитета ООН по правам ребенка профессором Якобом Дуком. Данная глава представляет подробный обзор вопросов по правам ребенка, вступающего в контакт с судебной системой, и познакомит читателя с международными стандартами по защите прав несовершеннолетних в судебной системе, а также рекомендациями, выработанными международной практикой по работе с детьми, предстающими перед судом в качестве предполагаемых правонарушителей, свидетелей, жертв или субъектов гражданских процесса.

Авторами главы 2 данного пособия являются сотрудники Института правосудия Академии государственного управления при Президенте Республики Казахстан – д.ю.н., профессор М.С. Бейбитов, к.ю.н. К.Д. Шакишев, Н.А. Ходжаева. В указанной главе дается обзор национального законодательства, касающегося прав несовершеннолетних в системе казахстанского судопроизводства.

Главы 3, 4 и 5 подготовлены судьями, накопившими большой опыт работы в специализированных межрайонных судах по делам несовершеннолетних – Г.А. Абдигалиевой, Г.Ж. Боранбаевой, А.С. Жуkenовым, Ж.Ж. Кармбаевым, Б.О. Карибжановым, Е.М. Касымбековым, И.И. Керн, Г.М. Конакбаевой. В указанных главах отражены вопросы деятельности специализированных судов по делам несовершеннолетних, даны практические рекомендации по рассмотрению дел с участием несовершеннолетних в уголовном и гражданском судопроизводстве.

В главе 6 настоящего пособия специалист совместной модельной программы ЮНИСЕФ и Союза медиаторов «Альтернативное правосудие для несовершеннолетних: медиация» А.Т. Тулеуханова раскрывает роль социально-педагогических услуг при работе с детьми, находящимися в конфликте с законом.

В главе 7 педагог-психолог ОО «Центр социальной адаптации детей» Н.А. Красникова информирует о роли социально-психологических экспертов в судебных делах с участием несовершеннолетних, освещает судебную практику использования выводов и рекомендаций проведенных социально-психологических исследований.

Представляется, что информация, составляющая содержание данного пособия, будет интересна и найдет применение в практической деятельности судей и специалистов ювенальной юстиции.



*Международные стандарты:
Конвенция ООН о правах
ребенка и другие
международные документы*

Глава 1.

Раздел 1.

Общее введение в Конвенцию ООН о правах ребенка

1.1. Конвенция ООН о правах ребенка в контексте прав человека

Первым международным документом в области прав ребенка была Женевская декларация прав ребенка, принятая при содействии Лиги Наций 26 сентября 1924 г. Следующим шагом было принятие Организацией Объединенных Наций другой Декларации прав ребенка¹. Данная декларация была частью мероприятий по разработке прав человека после второй мировой войны.

В 1945 г. Организация Объединенных Наций приняла свой Устав с целью продвижения и поощрения уважения и соблюдения прав человека и основных свобод для всех, без разделения по расовому, половому, языковому или религиозному признаку.

10 декабря 1948 г. Генеральная Ассамблея ООН приняла Всеобщую декларацию прав человека (ВДПЧ), первый международный документ, содержащий все основные права человека, одобренные и принятые всеми государствами – участниками ООН². ВДПЧ была основой и вдохновительницей разработки двух международных соглашений по правам человека:

- Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах (МПЭСКП);
- Международного пакта о гражданских и политических правах (МПГПП).

Оба пакта были приняты Генеральной Ассамблеей ООН в 1966 г. и вступили в силу в 1976 г.³. Дискуссия о значении различий этих двух наборов прав продолжается. Но существует консенсус о том, что специфическая природа экономических, социальных и культурных прав, например, право на получение образования и право на наивысший достижимый уровень физического и психического здоровья, не могут быть реализованы за короткий срок, это достаточно длительный процесс, который зависит от ресурсов, имеющихся в распоряжении государства. Гражданские и политические права требуют полного признания и немедленной реализации.

Уже в 1965 г. Генеральная Ассамблея ООН приняла более конкретный договор о правах человека – Международная конвенция о ликвидации всех

форм расовой дискриминации⁴. Это был первый международный договор о правах человека, и приоритет, который отдавался этому документу, можно объяснить тем, что и в Уставе ООН 1945 года, и в ВДПЧ 1948 года был сделан акцент на то, что все человеческие существа равны перед законом и имеют право на равную защиту от любой дискриминации и подстрекательства к дискриминации.

После принятия МПЭСКП и МПГПП, несмотря на их всеобъемлющую природу, международное сообщество ощущало потребность в предоставлении более специфической защиты таким уязвимым группам людей, как женщины, дети, рабочие-мигранты и люди с инвалидностью. Это привело к принятию Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин, Конвенции о правах ребенка (КПР), Конвенции о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и Конвенции о правах инвалидов.

Конвенция ООН о правах ребенка может, следовательно, рассматриваться как часть процесса развития в целях обеспечения уязвимых групп прямым признанием и защитой их прав. Таким образом, КПР представляет собой тщательную разработку и подробное изложение и гражданских, и политических, и экономических, и социальных и культурных прав детей. Документ является международным признанием ребенка в качестве носителя прав человека.

¹ Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН 1386 (XIV) от 20 ноября, 1959 г.

² Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН 217А (III) от 10 декабря 1948 г. Эта дата является международным днем прав человека и празднуется каждый год во многих странах, для того чтобы подчеркнуть важность данного документа.

³ Оба были приняты Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 2200А (XXI) от 16 декабря 1966 г. МПЭСКП вступил в силу 3 января 1976 г., а МПГПП – 23 марта 1976 г.; в обоих случаях прошло 3 месяца после сдачи депозитарию 25-го документа о ратификации или присоединении (статья 27 МПЭСКП и статья 49 МПГПП)

⁴ Резолюция Генеральной Ассамблеи 2106А (XX) от 21 декабря 1965 г.

Каждый из договоров о правах человека предусматривает создание комитета, в обязанности которого входит мониторинг реализации соответствующих договоров государством, которое их ратифицировало. Члены данных комитетов выбираются государствами – участниками договоров. Для того чтобы комитеты могли осуществлять свою задачу мониторинга, государства-участники должны регулярно представлять отчеты о своей деятельности по осуществлению положений договоров.

Эти же правила применяются к КПП. Комитет ООН по правам ребенка установил, что в соответствии со статьей 42 Комитет должен контролировать процесс реализации КПП государством-участником на основе информации, предоставляемой в отчетах государства-участника и отчетах агентств ООН и НПО.

Результатом этого контроля является документ, известный как Заключительные замечания, содержащий подтверждение достигнутого прогресса и вопросы по всем имеющимся недостаткам в осуществлении КПП, а также точные рекомендации по действиям, которые необходимо предпринять для их устранения⁵. КПП – это договор о правах человека, имеющий наибольшее количество государств-участников – 193⁶.

С целью усиления защиты прав ребенка с 2000 г. были приняты три факультативных протокола к КПП (см. далее пункт 1.3).

1.2. Конвенция ООН о правах ребенка, структура и содержание

КПП является всеобъемлющим договором о правах человека. Данный раздел является своего рода руководством для понимания структуры КПП и ее содержания.

⁵ Самые последние Заключительные замечания для Казахстана можно найти в документе ООН CRC/C/KAZ/CO/3, от 19 июня 2007 г.

⁶ Государствами, не ратифицировавшими КПП, являются Сомали, США и недавно образованное государство Южный Судан.

⁷ Единственной поправкой к КПП является изменение пункта 2 статьи 43, увеличивающее количество членов с 10 до 18. Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН 50/155 от 21 декабря 1995 г. Поправка вступила в силу 18 ноября 2002 г., после того, как две трети государств-участников приняли ее. С февраля 2003 г. Комитет состоит из 18 членов.

1.2.1. Структура КПП

КПП состоит из преамбулы и трех частей: часть I содержит основные статьи, часть II содержит информацию об образовании и роли Комитета по правам ребенка и часть III содержит информацию о ратификации и возможном внесении поправок и дополнений в КПП.

Преамбула является введением в КПП со ссылками на предыдущие документы, такие как Декларации прав ребенка 1924 и 1959 гг. и другие соответствующие международные принципы и правила. Кроме того, она подчеркивает важность семьи как фундаментальной ячейки общества и естественной среды для роста и благополучия детей: для обеспечения полного и гармоничного развития ребенку необходимо расти в семейном окружении.

Часть I содержит права ребенка и обязанность государств – участников КПП предпринимать все меры, необходимые для их полной реализации. Права не перечислены в каком-либо определенном порядке, тем самым отражая идею их неделимости. КПП не содержит статьи с указанием специальных обязанностей ребенка, какие можно найти в Африканской хартии прав и основ благополучия ребёнка. Но права человека и их реализация по своей природе связаны с обязанностью уважать права других.

В части II устанавливаются правила выбора членов Комитета по правам ребенка, мониторинговые мероприятия данного комитета и участие агентств ООН и НПО в его работе.

Положения части III регулируют технические вопросы ратификации, вступления в силу, возможности вносить и отменять оговорки, а также правила внесения поправок и дополнений в КПП и другие вопросы⁷.

1.2.2. Содержание КПП

В Руководстве по составлению отчетов государствами-участниками Комитет по правам ребенка отметил, что государства-участники должны подавать отчет не по каждой статье, а по каждой группе статей. Кластеры представляют собой наборы статей, имеющих отношение к определенным темам конвенции. Комитет разделил статьи КПП на 8 кластеров, и это разделение будет использовано для краткой презентации содержания КПП.

Кластер I. Общие меры по реализации

По данному кластеру государства-участники составляют отчеты о законодательных, администра-

тивных и других мерах, которые они предприняли для реализации прав, признанных в КПП (статья 4 КПП). Это означает, что они обязаны предоставлять информацию о создании инфраструктуры, способствующей реализации прав ребенка. Важными элементами данной инфраструктуры являются: принятие законов или поправок к законам, которые приводят национальное законодательство в соответствие с КПП, образование учреждений для координации действий, нацеленных на реализацию прав ребенка, создание независимых должностей для мониторинга прав ребенка (представитель или уполномоченный по правам ребенка), системы сбора данных о реализации прав ребенка, взаимодействие с НПО, постоянное распространение информации о КПП и обучение всех профессионалов и волонтеров работе с детьми или для детей⁸.

Кластер II. Определение понятия ребенка в международном праве

Статья 1 КПП определяет ребенка как каждое человеческое существо до достижения 18-летнего возраста, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достигает совершеннолетия ранее. Это исключение относится, помимо прочих, к правилам некоторых государств, согласно которым ребенок, который вступает в брак раньше 18 лет, считается совершеннолетним.

Кластер III. Общие принципы

Комитет по правам ребенка определил четыре статьи КПП как Общие принципы: статья 2 (недискриминация), 3 (наилучшие интересы ребенка), 6 (право на жизнь, выживание и развитие) и 12 (право ребенка выражать свои взгляды). Присвоение этим статьям статуса общих принципов означает, что они должны полностью соблюдаться при реализации и использовании всех остальных прав КПП. Учитывая важность этих статей, они будут представлены и обсуждены более подробно в разделе 2.

Кластер IV. Гражданские права и свободы

Как все человеческие существа дети имеют права и могут пользоваться своими гражданскими правами и свободами. В данный перечень входят право на имя, право на приобретение гражданства и право на сохранение собственной индивидуальности (статьи 7 и 8), право на свободное выражение своего мнения (статья 13), право на свободу мысли, совести и религии (статья 14), право на свободу ассоциации и мирных собраний (статья 15), право

на личную жизнь (статья 16), право на доступ к информации (статьи 17 и 13), а также право на защиту от всех форм пыток и других жестоких, бесчеловечных и унижающих достоинство видов обращения или наказания (статья 37(a)). Реализация прав, упомянутых в статьях 13 и 15, может быть объектом определенных ограничений со стороны закона, и, если это необходимо, для защиты прав или репутации других или для сохранения общественной безопасности или порядка, здоровья или фундаментальных прав и свобод других. Это ограничение также возможно в отношении исповедования религии или веры (статья 14, пункт 3). Кроме того, государство должно уважать право и обязанность родителей направлять ребенка в вопросах реализации права на свободу мысли, совести и религии; что должно осуществляться в соответствии с развитием ребенка.

Защита от пыток и бесчеловечного, унижающего и жестокого обращения или наказания требует помимо прочего запрета законом всех форм телесных наказаний⁹.

Кластер V. Семейное окружение и альтернативная опека

Как уже упоминалось (раздел 1.2.1), семья является очень важной средой для полного и гармоничного развития ребенка. Поэтому КПП содержит множество статей, признающих первичную и общую ответственность родителей (и других опекунов) за воспитание и развитие ребенка, и обязанность государств-участников – обеспечивать их необходимой помощью и поддержкой (статьи 5, 18 и 27). Разлучение ребенка с родителями возможно, только если это необходимо для соблюдения наилучших интересов ребенка и, если это так, то у ребенка есть право поддерживать личные отношения и прямой контакт с обоими родителями (статья 9). В соответствии с этим правилом государства должны принимать меры для борьбы с незаконным перемещением детей в зарубежные страны и невозвращением их из-за границы (статья 11)¹⁰. Когда дети находятся под опекой родителя (родителей), законного опекуна (опекунов) или любого друго-

⁸ Больше информации по данному кластеру можно получить в Замечаниях общего порядка № 5 Комитета по правам ребенка по общим мерам реализации Конвенции о правах ребенка; документ ООН CRC/GC/2003/5, 27 ноября, 2003 г.

⁹ Больше информации о защите можно получить в Замечании общего порядка № 8 Комитета по правам ребенка о праве ребенка на защиту от телесных наказаний и других жестоких или унижающих достоинство видов наказания. Документ ООН CRC/C/GC/8, принятый в 2006 г., пересмотренная версия (по техническим причинам) была опубликована 2 марта 2007 г.

¹⁰ В связи с этим см. также Гаагскую конвенцию о гражданских аспектах международного похищения детей.

го лица, обладающего правом опеки, они должны быть защищены от любых форм физического и психологического насилия, жестокого обращения или безнадзорности, и государства должны предпринимать все необходимые законодательные, административные, социальные и образовательные меры для обеспечения этой защиты (статья 19)¹¹.

Дети, которые лишены семейной (естественной) среды, имеют право на особую защиту и помощь, и государство должно обеспечивать им альтернативную опеку. В нее может, помимо прочего, входить помещение ребенка в приемную семью, кафала по исламскому праву, усыновление¹² или, в случае необходимости, помещение в соответствующие учреждения по уходу за детьми (статья 20). Особые правила осуществления такого усыновления (внутри страны или за рубежом), предусматривающие, что предпринимаемые меры служат в наилучших интересах ребенка, перечислены в статье 21. Помещение ребенка под альтернативную опеку должно периодически пересматриваться (статья 25). Упомянутые статьи будут представлены и более подробно обсуждены в разделе 5.

Кластер VI. Основы здравоохранения и благосостояния

Каждый ребенок имеет право на наивысший достижимый уровень здоровья. С этой целью государства должны предпринимать различные меры, перечисленные в статье 24. Они включают меры по снижению детской и младенческой смертности, развитию первичного здравоохранения, борьбе с заболеваниями и недостаточным питанием, обеспечению надлежащего пре- и постнатального медицинского ухода для матерей, а также по отмене традиционных практик, причиняющих вред здоровью детей. В статье 23 особое внимание уделено правам детей с инвалидностью¹³.

¹¹ Для получения более подробной информации по данному виду защиты детей и мерам, которые должны предпринимать государства, см. Замечание общего порядка № 13 Комитета по правам ребенка о праве ребенка на свободу от всех форм насилия. Документ ООН CRC/C/GC/13, 17 февраля, 2011 г., предварительная неотредактированная версия.

¹² В данном пособии термины «усыновление» и «удочерение» используются равнозначно.

¹³ Информация о реализации и практических последствиях реализации данной статьи находится в Замечании общего порядка № 9 Комитета по правам ребенка о правах детей-инвалидов; Документ ООН CRC/C/GC/9, 27 февраля, 2007 г.

¹⁴ Интерпретация данной статьи и ее значение для качества образования рассмотрены в Замечании общего порядка № 1 Комитета по правам ребенка о целях образования; Документ ООН CRC/C/GC/2001/1, 17 апреля 2001 г.

¹⁵ Более подробная информация об интерпретации статьи 31 дана в Замечании общего порядка № 17 Комитета по правам ребенка о праве на отдых, игру, развлекательные мероприятия, культурную жизнь и искусство; Документ ООН CRC/C/GC/17, 17 апреля 2013 г.

Каждый ребенок имеет право пользоваться благами социального обеспечения, включая социальное страхование, и государства должны предпринять все меры, необходимые для реализации этого права (статья 26).

Каждый ребенок имеет право на уровень жизни, необходимый для его физического, умственного, духовного, нравственного и социального развития. Родители несут первичную ответственность за обеспечение адекватного уровня жизни, а государства должны помогать им в выполнении этой обязанности, и при необходимости предоставлять родителям программы материальной поддержки, особенно в отношении питания, одежды и жилищных условий (статья 27).

Кластер VII. Образование, досуг и культурная деятельность

Каждый ребенок имеет право на получение образования, и государства обязаны предпринимать необходимые меры с целью трансформации этого права в ежедневную реальность ребенка: сделать начальное образование обязательным и бесплатным для всех детей, сделать разнообразие форм среднего образования, включая общее и профессионально-техническое обучение, доступным для всех детей, поощрять регулярное посещение школ, и снизить уровень непосещаемости (статья 28).

Уникальной среди всемирных прав человека на получение образования является статья 29, в которой перечисляются цели образования, такие как развитие полного потенциала личности ребенка, талантов, умственных и физических способностей, укрепление уважения прав человека, культурной индивидуальности родителей и ребенка, языка и ценностей, подготовка к самостоятельной жизни в обществе и бережное отношение к окружающей среде¹⁴.

Каждый ребенок имеет право на отдых и досуг, участие в игровых и развлекательных мероприятиях и на свободное участие в культуре и искусстве. Государства-участники должны пропагандировать это право и предоставлять надлежащие и равные возможности пользования этим правом¹⁵.

Кластер VIII. Меры особой защиты

Миллионы детей живут в очень сложных условиях и становятся жертвами экономической и сексуальной эксплуатации, торговли людьми и вооруженных конфликтов. Они нуждаются в особой защите, и различные статьи КПП предоставляют им право на необходимую защиту (статьи 22 и 32 – 38) и право на физическое и психологическое восстановление и социальную реинтеграцию (статья

39). Два факультативных протокола к КПП более подробно рассматривают защиту от сексуальной эксплуатации и участия в вооруженных конфликтах (см. раздел 1.3). Защита детей, находящихся в конфликте с законом, рассмотрена в статьях 40 и 37. Эти статьи будут обсуждены в разделе 4.

1.3. Факультативные протоколы к Конвенции ООН о правах ребенка

25 мая 2000 г. Генеральная Ассамблея ООН приняла два факультативных протокола к КПП: Протокол, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах (ФПВК), и Протокол, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии (ФПТД)¹⁶.

Они являются важными дополнениями к КПП, но не имеют большого значения для ежедневной деятельности судов по делам несовершеннолетних. Поэтому существует несколько кратких замечаний.

ФПВК. Главной причиной принятия данного факультативного протокола является то, что многие государства были недовольны малым возрастом (ст. 38 КПП) вовлечения и набора детей для участия в вооруженных конфликтах. Факультативный протокол устанавливает новые, более высокие стандарты:

- вовлечение лиц, младше 18 лет, в вооруженный конфликт (принятие непосредственного участия в военных действиях) запрещено (статья 1);
- непозволительно производить обязательный набор таких лиц в вооруженные силы государства-участника (статья 2; то же самое относится к вооруженным группировкам, статья 4);
- минимальный возраст для добровольного набора в вооруженные силы составляет 16 лет, также должны соблюдаться специфические условия (статья 3; добровольный набор лиц младше 18 лет в вооруженные группировки невозможен, статья 4).

ФПТД. Данный факультативный протокол может рассматриваться как дополнение к статьям 34 и 35 КПП. Положения данного документа могут понадобиться судьям, когда они будут рассматривать дела о сексуальной эксплуатации ребенка или детей. Поэтому упомянем некоторые положения данного протокола более подробно:

- **статья 2** содержит определения торговли детьми, детской проституции и детской порнографии и может быть полезной для судей в делах, по которым необходимо вынести решение, яв-

лялась ли какая-либо деятельность торговлей детьми, детской проституцией или детской порнографией;

- **статья 3** требует от государств признать действия, упомянутые в данной статье, преступлениями согласно своему национальному законодательству, а также установить ответственность, которую будут нести юридические лица за совершение этих преступлений;
- **статья 4** обязывает государства-участники наряду с прочим создать экстерриториальную юрисдикцию для преступлений, упомянутых в статье 3, взяв Казахстан в качестве примера, предполагая, что он реализует данную статью: а) если правонарушитель имеет казахстанское гражданство или постоянно проживает на территории Казахстана и совершает одно из упомянутых преступлений в другой стране (например, на Филиппинах или в России), он может преследоваться в уголовном порядке и подвергнут судебной процедуре в Казахстане; б) то же правило применяется независимо от гражданства правонарушителя, если жертва его преступления является ребенком, имеющим гражданство Казахстана;
- **статья 5** устанавливает порядок, согласно которому преступления, упомянутые в статье 3, являются преступлениями, влекущими выдачу преступника, и должны быть включены в договора об экстрадиции, или данная статья должна использоваться как законное основание для экстрадиции.

Факультативный протокол содержит много других статей, например, о защите детей – жертв и свидетелей подобных преступлений (статья 8), о необходимости проведения информационных кампаний для предотвращения сексуальной эксплуатации детей и распространения информации о правах жертв подобной эксплуатации на надлежащую помощь для полного физического и психологического восстановления и социальной реинтеграции (статья 9).

¹⁶ Оба протокола были приняты одной Резолюцией: Документ ООН A/RES/54/263. ФПТД вступил в силу 18 января 2002 г. (на 1 января 2013 г. он был ратифицирован 162 государствами, включая Казахстан) и ФПВК вступил в силу 18 января 2002 г. (на 1 января 2013 г. он был ратифицирован 150 государствами, включая Казахстан).

Раздел 2.

Общие принципы Конвенции ООН о правах ребенка

Как упоминалось в разделе 1.2.2, в деятельности властей, включая суды, должны соблюдаться четыре общих принципа КПП. Они особенно важны для судей, рассматривающих дела, которые касаются детей. Поэтому на эти четыре общих принципа будет обращено особое внимание:

- ♦ недискриминация;
- ♦ наилучшие интересы ребенка;
- ♦ жизнь, выживание и развитие;
- ♦ право на выражение собственного мнения.

2.1. Принцип недискриминации

Статья 2 Конвенции ООН о правах ребенка «Недискриминация» гласит:

1. 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.
2. Государства-участники принимают все необходимые меры для обеспечения защиты ребенка от всех форм дискриминации или наказания на основе статуса, деятельности, выражаемых взглядов или убеждений ребенка, родителей ребенка, законных опекунов или иных членов семьи.

¹⁷ См. также Заключительные замечания для Казахстана (2007 г.), пункт 27, в котором Комитет по правам ребенка советует правительству не использовать лексику, которая оскорбляет детей с инвалидностью и детей, рожденных вне брака.

Государства-участники должны принимать все необходимые меры для обеспечения равного обращения со всеми детьми, которые являются правонарушителями, жертвами или свидетелями. Особое внимание должно быть обращено на дискриминацию, которая может быть результатом отсутствия последовательной политики и касается уязвимых групп детей, таких как девочки, дети, принадлежащие к расовым, этническим, религиозным или языковым меньшинствам, дети с инвалидностью и дети, неоднократно нарушавшие закон (рецидивисты). Многие дети также подвергаются дискриминации, когда пытаются получить доступ к образованию или рынку труда. Необходимо, чтобы меры, предпринимаемые для предотвращения подобной дискриминации, помимо прочего, включали предоставление бывшим детям-правонарушителям необходимую поддержку и помощь в попытке реинтегрироваться в общество¹⁷.

2.2. Наилучшие интересы ребенка

Статья 3 Конвенции ООН о правах ребенка «Наилучшие интересы ребенка» гласит:

1. Во всех действиях касательно детей, предпринимаемых государственными или частными органами социального обеспечения, судами, административными или законодательными органами, наилучшие интересы ребенка имеют первостепенное значение.
2. 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.
3. Государства-участники обеспечивают, чтобы учреждения, службы и органы, ответственные за заботу о детях или их защиту, отвечали нормам, установленным компетентными органами, в частности, в области безопасности и здравоохранения и с точки зрения численности и пригодности их персонала, а также компетентного надзора.



Общепринятого определения понятия «наилучшие интересы» не существует, но общая значимость и принципы конвенции должны применяться к контексту данного понятия. Комитет по правам ребенка неоднократно подчеркивал, что конвенцию необходимо рассматривать как единое целое, и обращал внимание на ее взаимосвязанность, в особенности между теми статьями, которым был присужден статус общих принципов.

Статья 3 подчеркивает, что «наилучшие интересы ребенка имеют первостепенное значение». Данная формулировка означает, что наилучшие интересы ребенка не всегда будут единственным, важнейшим фактором для рассмотрения; возможно наличие конкурирующих или конфликтующих правозащитных интересов, например, между отдельными детьми, между различными группами детей и между детьми и взрослыми. Однако интересы ребенка должны быть предметом тщательного рассмотрения. Необходимо демонстрировать, что интересы ребенка были изучены и приняты во внимание как имеющие первостепенное значение. Очень широкий диапазон статьи 3 обо всех действиях касательно детей – включает действия, из-за которых третьи лица могут заявить о необходимости рассмотрения их интересов¹⁸.

Любая интерпретация понятия «наилучшие интересы» должна соответствовать духу конвенции, и особенно ее акценту на том, что ребенок является личностью, имеющей собственные взгляды и чувства, а также является субъектом, обладающим гражданскими и политическими правами и нуждающимся в особой защите.

Интересы ребенка являются предметом тщательного рассмотрения. Принцип, связанный с наилучшими интересами ребенка, должен быть использован в суде.

2.3. Жизнь, выживание и развитие

Статья 6 «Право на жизнь, выживание и развитие» Конвенции ООН о правах ребенка гласит:

1. Государства-участники признают, что каждый ребенок имеет неотъемлемое право на жизнь.
2. Государства-участники обеспечивают в максимально возможной степени выживание и здоровое развитие ребенка.

Это фундаментальное право должно реализовываться посредством политики, которая отвечает на детскую преступность мерами, которые поддерживают развитие ребенка-правонарушителя. Смертный приговор и пожизненный приговор без права досрочного освобождения строго запрещены согласно статье 37(а) КПР. Использование лишения свободы имеет множество опасных последствий для развития ребенка и представляет собой серьезное препятствие его реинтеграции в общество. Поэтому лишение свободы должно использоваться как крайняя мера и на максимально короткий период времени, при этом должны пропагандироваться общественные меры для полного соблюдения и обеспечения права ребенка на развитие.

¹⁸ Практическое руководство по применению Конвенции о правах ребенка, страница 40.

2.4. Уважение взглядов ребенка

Статья 12 «Уважение взглядов ребенка» Конвенции ООН о правах ребенка гласит:

1. Государства-участники обеспечивают ребенку, способному сформулировать свои собственные взгляды, право свободно выражать эти взгляды по всем вопросам, затрагивающим ребенка, причем взглядам ребенка уделяется должное внимание в соответствии с возрастом и зрелостью ребенка.
2. С этой целью ребенку, в частности, предоставляется возможность быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, затрагивающего ребенка либо непосредственно, либо через представителя или соответствующий орган, в порядке, предусмотренном процессуальными нормами национального законодательства.

Комитет по правам ребенка издал Замечания общего порядка, чтобы предоставить руководство по интерпретации и реализации статьи 12 государствам-участникам, властям, организациям и отдельным лицам¹⁹.

Более подробная ссылка на этот документ будет сделана в разделах 4 и 5. Здесь приведены ключевые взгляды комитета, изложенные в следующих пунктах данного замечания общего порядка.

20. Государства-участники обеспечивают право быть заслушанным каждому ребенку, «способному сформулировать свои собственные взгляды». Эта фраза должна рассматриваться не как ограничение, а скорее как обязанность государств-участников оценивать способность ребенка в максимально возможной степени самостоятельно формулировать мнения. Она означает, что государства-участники не могут исходить из того, что ребенок не способен сформулировать свои собственные взгляды. Напротив, государствам-участникам надлежит придерживаться того мнения, что ребенок способен сформулировать свои собственные взгляды и признавать за ним право на их выражение; ребенок не должен предварительно доказывать свои способности.

21. Комитет подчеркивает, что в статье 12 не устанавливается какого-либо возрастного ограничения в отношении права ребенка выражать свои взгляды, и она не поощряет того, чтобы государства-участники вводили в законодательство или на практике возрастные ограничения, которые бы ущемляли право ребенка быть заслушанным по



всем затрагивающим его вопросам. В этой связи комитет подчеркивает следующие моменты:

... наконец, государства-участники обязаны признавать возможные негативные последствия непродуманного осуществления этого права, особенно если речь идет о детях в самом раннем возрасте, или о случаях, в которых ребенок является жертвой уголовного преступления, сексуальных домогательств, насилия или других форм ненадлежащего обращения. Государства-участники должны принимать все необходимые меры для обеспечения осуществления права быть заслушанным в условиях полноценной защиты ребенка.

29. Устанавливаемое в статье 12 требование уделять должное внимание в соответствии с возрастом и зрелостью ребенка со всей очевидностью указывает на то, что сам по себе возраст служит недостаточным критерием для определения весомости взглядов ребенка. Когнитивные способности детей напрямую не определяются их биологическим возрастом. Согласно проведенным исследованиям выработка у ребенка способностей к формулированию взглядов зависит от информации, опыта, среды, социальных и культурных ожиданий, а также уровня поддержки. По этой причине взгляды ребенка должны оцениваться отдельно в каждом конкретном случае.

¹⁹ Замечание общего порядка № 12 (2009 г.) о праве ребенка быть заслушанным; Документ ООН CRC/C/GC/12, 1 июля 2009 г.

Раздел 3.

Дружественное к ребенку правосудие

В следующих разделах будет представлена информация о применении правосудия к детям в контексте гражданского права и ювенальной юстиции (уголовное право). Будут обсуждены международные правила, относящиеся к правосудию в отношении детей, и их применение. Полное следование этим правилам внесет свой вклад в осуществление правосудия, дружественного к ребенку. Представляется, что судьи понимают, что для установления практики дружественного к ребенку правосудия необходимо гораздо больше.

И на международном, и на национальном уровне продолжается дискуссия о ключевых элементах судебной системы, которые являются дружественными к ребенку.

В 2008 г. Генеральный секретарь ООН издал Руководящие указания относительно Подхода ООН к Правосудию в отношении детей, и в 2010 г. Комитет министров Совета Европы принял Руководство по дружественному к ребенку правосудию²⁰. Учитывая, что мы разбираем информацию, необходимую судьям для рассмотрения дел, касающихся детей, мы не будем обсуждать эти два документа в данной главе. Ограничимся лишь несколькими наблюдениями.

Некоторые документы, такие как Руководство Совета Европы, создают впечатление, что правосудие в отношении детей – это то же самое, что и ювенальная юстиция (уголовное право), включая правосудие в отношении детей, являющихся жертвами преступления. Но понятие правосудия в отношении детей намного шире, как на это указывают Руководящие указания Генерального секретаря.

Правосудие в отношении детей – это деятельность, целью которой является обеспечение полного применения международных норм и стандартов в отношении всех детей, вступающих в контакт с правосудием, и связанными с ним системами в качестве жертв, свидетелей или предполагаемых правонарушителей, либо по другим причинам, где требуется судебное, государственно-административное или негосударственное судебно-арбитражное вмешательство, например, по вопросу об их опеке, попечительству или защите.

Оба документа ясно дают понять, что для установления практики использования дружественного к ребенку правосудия необходимо предпринять многое, например, в области законодательства и политики.

В реализации дружественного к ребенку правосудия важную роль играют и судьи.

Для них особенно важным является следование принципам недискриминации, использование наилучших интересов ребенка в качестве фактора первостепенной важности и обеспечение ребенка полноценной возможностью выражать свои взгляды, а также принятие их во внимание. Кроме того, очень важным является то, что к каждому ребенку следует относиться с сопереживанием и уважать его достоинство. Этот принцип особенно важен в процессе заслушивания показаний ребенка.

Судьи должны проходить обучение навыкам общения с детьми, чтобы оно соответствовало возрасту, осуществлялось незамедлительно, было добросовестным и сосредоточенным на потребностях и правах ребенка. Для плодотворного общения важны не только условия, но также тон, природа задаваемых судьей вопросов и невербальные средства общения.

Не всегда есть необходимость заслушивать ребенка в зале суда, например, при рассмотрении дел о защите или опеке. Это можно сделать в кабинете судьи или другом подходящем месте, включая место проживания ребенка. Главным требованием является создание дружественной к ребенку атмосферы, чтобы дать ребенку возможность свободно выразить свое мнение. Присутствие других лиц, например родителей, может помешать свободно выражению взглядов ребенка. Более подробно это будет рассмотрено в следующих главах.

²⁰ Руководство было принято на 1098 заседании заместителей министров 17 ноября 2010 г.; отредактированная версия вместе с Объяснительным меморандумом была опубликована 31 мая 2011 г.

Раздел 4.

Права ребенка в системе ювенальной юстиции²¹

Конвенция о правах ребенка содержит два ключевых положения, относящихся к правам детей в системе ювенальной юстиции.

Статья 40 об отправлении правосудия по делам несовершеннолетних и статья 37 о запрете пыток и другого жестокого, бесчеловечного и унижающего достоинство обращения или наказания, которые не ограничиваются практикой ювенальной юстиции, запретом смертной казни и пожизненного заключения без права досрочного освобождения и применением лишения свободы лишь в качестве крайней меры. В следующих параграфах мы сначала рассмотрим статью 40 и статью 37 как составные части санкций, которые могут применяться к несовершеннолетним правонарушителям.

4.1. Общие принципы и цели ювенальной юстиции

Согласно п. 1 статьи 40 общие принципы правосудия по делам несовершеннолетних заключаются в том, что обращение с детьми, которые, как считается, нарушили уголовное законодательство, должно:

- способствовать развитию у ребенка чувства достоинства и значимости и
- укреплять в нем уважение к правам и основным свободам человека.

Главной целью всех мер, предпринятых относительно ребенка, находящегося в конфликте с законом, является то, что они должны способствовать его реинтеграции и выполнению им полезной роли в обществе.

Обращение, которое способствует развитию у ребенка чувства достоинства и значимости. Данный принцип отражает одно из фундаментальных прав человека, утверждающее, что все люди рождены свободными и равными в своем достоинстве и правах. Это неотъемлемое право на достоинство и значимость должно соблюдаться и защищаться в процессе общения с ребенком, начиная первым контактом с правоохранительными органами и далее.

²¹ См. также подробные рекомендации для реформы системы ювенальной юстиции в Заключительных замечаниях для Казахстана, 2007 г., пункт 70.

Обращение, которое укрепляет в ребенке уважение к правам и основным свободам человека. Данный принцип означает, что внутри системы ювенальной юстиции обращение с детьми и обучение детей должно быть направлено на укрепление уважения к правам и свободам человека (статья 29(1) (b) КПР). Очевидно, что этот принцип ювенальной юстиции требует абсолютного соблюдения для реализации гарантий справедливого судебного разбирательства согласно статье 40(2). Если ключевые действующие лица ювенальной юстиции, такие как сотрудники полиции, прокуроры, судьи и инспекторы, наблюдающие за условно осужденными, не будут полностью выполнять и защищать данные гарантии, как они могут ожидать, что при наличии таких негативных примеров ребенок будет уважать права и свободы других людей?

Обращение, при котором учитывается возраст ребенка и желательность содействия его реинтеграции и выполнению им полезной роли в обществе. Данный принцип должен применяться, соблюдаться и уважаться в процессе обращения с ребенком, начиная с первого контакта с правоохранительными органами и далее, с целью осуществления всех мер, необходимых для надлежащего обращения с ребенком. Он требует от всех профессионалов, участвующих в отправлении правосудия по делам несовершеннолетних, быть осведомленными о развитии детей, динамике и постоянном росте, который соответствует их благополучию, а также о распространенных формах насилия по отношению к детям. Реинтеграция требует отсутствия каких-либо действий, которые могут помешать ребенку полноценно участвовать в жизни сообщества, например, общественное осуждение, социальная изоляция или негативные сообщения в средствах массовой информации. Для того чтобы обеспечить ребенку, находящемуся в конфликте с законом, обращение, способствующее его реинтеграции, необходимо предпринять все меры, которые поддержат становление ребенка полноправным, полезным членом общества.

Уважение чувства собственного достоинства ребенка требует запрета и предотвращения все форм насилия в обращении с такими детьми. Отчеты, полученные Комитетом по правам ребенка, показывают, что насилие присутствует на всех стадиях процесса отправления правосудия по ювенальной

юстиции, начиная с первого контакта с правоохранительными органами, во время предварительного заключения и во время пребывания в учреждениях для детей, приговоренных к лишению свободы. Комитет по правам ребенка призывает государства-участники предпринимать эффективные меры для предотвращения подобного насилия и убедиться в том, что преступники привлечены к ответственности.

Для судей это, помимо прочего, означает, что им следует обращать пристальное внимание на жалобы несовершеннолетних о (предполагаемом) бесчеловечном или унижающем достоинство обращении в процессе допроса в полиции или в течение предварительного заключения. Например, судья может выслушать занимающегося данным делом сотрудника полиции или сотрудника соответствующей организации. Если судья сочтет, что эти заявления являются правдоподобными, он может принять это во внимание, по возможности, при вынесении своего окончательного решения.

4.2. Система правосудия по делам несовершеннолетних и минимальный возраст наступления уголовной ответственности (МВУО)

В п. 3 статьи 40 говорится, что от государств ожидается принятие законов, процессуальных норм, создание органов и учреждений, занимающихся детьми, находящимися в конфликте с законом. Коротко говоря – создание всеобъемлющей системы ювенальной юстиции.

По мнению Комитета по правам ребенка, для этого необходимо формирование специальных подразделений внутри полиции, судебной системы и прокуратуры, а также понадобятся специализированные защитники, которые предоставляют детям юридическую и другую помощь. Кроме того, государства должны создать суды по делам несовершеннолетних либо в виде отдельных структур, либо в рамках существующих судов. В случаях, когда решение этой задачи (незамедлительное) оказывается невозможным по практическим причинам, государствам-участникам следует обеспечить назначение специальных судей для рассмотрения дел, относящихся к системе ювенальной юстиции²².

Пункт 3(а) статьи 40 должен интерпретироваться как обязанность государств-участников установить минимальный возраст наступления уголовной ответственности. Но данная статья не говорит о том, каким именно должен быть этот возраст.

Комитет по правам ребенка считает, что абсолютный минимум минимального возраста несения уголовной ответственности должен составлять 12 лет. Государства, имеющие меньший возраст наступления уголовной ответственности, должны повысить его, по крайней мере, до 12 лет и продолжать его повышение, а государствам, имеющим минимальный возраст наступления уголовной ответственности выше 12 лет, не следует его снижать²³. Дети, которые совершили преступление в возрасте младше 12 лет, не могут привлекаться к уголовной ответственности. Даже (очень) маленькие дети способны нарушить уголовное законодательство, но если они совершают преступление, не достигнув минимального возраста уголовной ответственности, им, бесспорно, нельзя предъявлять официальное обвинение, и они не могут привлекаться к уголовной ответственности. Для таких детей могут быть приняты специальные защитные меры, если это необходимо для соблюдения их наилучших интересов.

Комитет по правам ребенка выразил обеспокоенность по отношению к практике введения исключений в правило о минимальном возрасте уголовной ответственности, которые позволяют применять уголовное наказание в более раннем возрасте, если ребенок обвиняется в совершении тяжкого преступления, или когда ребенок считается достаточно взрослым, чтобы нести уголовную ответственность. Комитет настоятельно рекомендует государствам-участникам установить минимальный возраст уголовной ответственности, не позволяющий в качестве исключения привлекать к уголовной ответственности детей, не достигших данного возраста.

Кроме того, существует верхняя граница возраста для применения правил ювенальной юстиции. Комитет по правам ребенка подчеркивает, что к каждому ребенку, не достигшему на момент совершения преступления 18 лет, должны применяться правила ювенальной юстиции. Комитет считает, что с детьми младше 18 лет (на момент совершения преступления) нельзя в качестве исключения, например, если они совершили очень тяжкое преступление, обращаться как со взрослыми преступниками.

Для судьи важно помнить об этом, когда перед судом предстает подросток, которому 18 или более лет. Если преступление, в котором его обвиняют, было совершено до достижения 18 лет, его необходимо судить по правилам ювенальной юстиции.

²² См. Замечание общего порядка № 10 Комитета по правам ребенка о правах детей в рамках отправления правосудия в отношении несовершеннолетних, параграфы 90 – 95; Документ ООН CRC/C/GC/10, 25 апреля 2007 г.

²³ См. Замечание общего порядка № 10, параграфы 30 – 33.



Но что если его обвиняют в преступлениях, совершенных до и после достижения 18 лет? Существуют две возможности:

- квалификация судьи по делам несовершеннолетних позволяет ему рассматривать преступления, совершенные взрослыми. Тогда он выносит два приговора: один – по правилам ювенальной юстиции, другой – по правилам правосудия для взрослых;
- квалификация судьи по делам несовершеннолетних позволяет ему иметь дело только с подростковой преступностью. В таком случае он должен вынести приговор только за преступления, совершенные до достижения подростком 18 лет.

Одной из проблем, существующих в практике ювенальной юстиции, является то, что не всегда возможно доказать, достиг ли ребенок минимального возраста уголовной ответственности. Это зачастую является результатом отсутствия (надлежащей) регистрации рождаемости или невозможностью выдать свидетельство о рождении, например, если ребенок проживает в семье рабочих-мигрантов, беженцев или в семье, ищущей убежища. В таких случаях ребенка направляют на медицинское обследование или проводят социальное расследование, которое может помочь установить возраст ребенка. Если это не приносит

результатов, презумпция невиновности должна быть на стороне ребенка. Это означает, что если невозможно установить, достиг ли ребенок минимального возраста уголовной ответственности, сомнения должны разрешаться в пользу ответной стороны, т.е. он не должен привлекаться к уголовной ответственности, и если невозможно доказать, что ребенку 18 или более лет, с ним следует поступать согласно правилам ювенальной юстиции.

4.3. Общие принципы в практике ювенальной юстиции

В разделе 2 особое внимание обращено на важность общих принципов (статьи 2, 3, 6 и 12) КПР для реализации всех статей. В дополнение к этой информации дается несколько замечаний относительно реализации статей 2 и 12 в контексте ювенальной юстиции.

Наилучшие интересы ребенка имеют первостепенное значение, статья 3 КПР

Данный принцип означает, что традиционные цели уголовного судопроизводства, такие как пресечение/ наказание, должны уступить место реабилитации и восстановительному правосудию в

случае с правонарушителями-детьми. То, каким образом это будет сделано, зависит от обстоятельств дела и желания судьи руководствоваться нетрадиционными стандартами.

В качестве примера. Пятнадцатилетний мальчик украл у шестидесятипятилетней женщины кошелек на улице. Она упала и сломала бедро, и ей пришлось провести две недели в больнице. Если бы такое действие было совершено взрослым человеком, его, скорее всего, приговорили бы к тюремному заключению. Но в данном случае произошло следующее: кошелек со всем содержимым был возвращен женщине, родители ребенка предприняли соответствующие меры (домашний арест или что-либо другое), чтобы усилить контроль за ребенком, ребенок послал женщине письмо с извинениями и цветы (купленные на его карманные деньги), ребенок посещает школу и получает хорошие оценки, и он совершил преступление впервые.

Учитывая данные факты, будут ли соблюдены интересы ребенка, если его приговорят, например, к году пребывания в специализированном закрытом учреждении (что приведет к длительному прерыванию его образования)? Не будет ли лучше приговорить его к общественным работам (например, 100 часов работы, которую ему нужно будет выполнить в выходные и на каникулах; это наказание означает значительное лишение свободного времени), или направить на процедуру медиации между жертвой и правонарушителем (восстановительное правосудие)?

В статье 40 упоминается, что наилучшие интересы ребенка находятся в непосредственной зависимости от присутствия родителей на судебном разбирательстве. Если присутствие родителей не в интересах ребенка, от этого можно отказаться (см. также раздел 4.4).

Кроме того, в статье 37(с) говорится, что дети, лишённые свободы, должны содержаться отдельно от взрослых, «если только не считается, что в наилучших интересах ребенка этого делать не следует». В таких больших странах, как Казахстан, сложно обеспечить все районы отдельными учреждениями для лишения свободы правонарушителей-подростков. Положение статьи 37(с) может означать, что ребенка необходимо поместить в учреждение вдали от дома, сделав (почти) невозможными визиты его родителей. Итак, соблюдение права на то, чтобы быть отделенным от взрослых, может серьезно воспрепятствовать праву ребенка поддерживать контакт с его родителями/ семьей, статья 37(с). Поэтому рекомендуется в отдаленных регионах страны устраивать учреждения для лишения свободы детей в местном полицейском участке или детском доме²⁴.

Право быть заслушанным, статья 12

Очевидно, что для ребенка, находящегося в конфликте с законом, который обвиняется в преступлении или признан виновным в нарушении уголовного законодательства, или вовлечен в уголовный процесс в качестве свидетеля или жертвы преступления, право быть заслушанным является основным для проведения справедливого судебного разбирательства и для соблюдения верховенства закона. Также очевидным является то, что ребенок имеет право быть заслушанным лично, а не посредством представителя или соответствующей организации, если это соответствует интересам ребенка. Данное право должно соблюдаться на всех стадиях процесса, начиная с предварительного заключения, когда ребенок имеет право сохранять молчание, точно так же, как право быть заслушанным полицией, прокурором и судьей, ведущим следствие. Это также применяется к стадиям вынесения и реализации приговора. Другими словами, в процессе слушания дела в суде по делам несовершеннолетних ребенку должна быть дана возможность свободно выразить свое мнение, и этому мнению должно придаваться значение в соответствии с возрастом и зрелостью ребенка. Это означает, что ребенок, для того чтобы принимать активное участие в судебном заседании, должен быть проинформирован не только о предъявляемом обвинении, но и о сущности судебного разбирательства по делу с участием несовершеннолетнего, а также о возможном приговоре.

Ребенку должна быть дана возможность высказать свое мнение относительно (альтернативных) мер наказания, а также должны быть учтены его специфические пожелания или предпочтения на этот счет. Утверждение о том, что ребенок может нести уголовную ответственность, подразумевает, что он должен быть осведомлен и способен принимать активное участие в принятии решений относительно наиболее подходящих ответов на обвинения в нарушении уголовного законодательства. Совершенно очевидно, что судьи, участвующие в таких судебных процессах, несут ответственность за сохранение баланса между соблюдением наилучших интересов ребенка и его правом быть заслушанным и интересами государства в данном уголовном деле. Но обращение с ребенком как с пассивным объектом не позволяет соблюсти его права, и не помогает подобрать эффективные ответные меры на вызывающее поведение. Это также применимо к реализации вынесенного приговора. Исследования показывают, что активное участие ребенка в процессе в большинстве случаев приводит к положительному результату.

²⁴ См. рекомендации Комитета по правам ребенка в заключительных замечаниях для Австралии.

4.4. Правила судопроизводства

Статья 40 «Отправление правосудия по делам несовершеннолетних» КПР:

«2. В этих целях и принимая во внимание соответствующие положения международных документов, государства-участники, в частности, обеспечивают, чтобы:

(a) ни один ребенок не считался нарушившим уголовное законодательство, не обвинялся и не признавался виновным в его нарушении по причине действия или бездействия, которые не были запрещены национальным или международным правом во время их совершения;

(b) каждый ребенок, который, как считается, нарушил уголовное законодательство или обвиняется в его нарушении, имел, по меньшей мере, следующие гарантии:

(i) сохранение презумпции невиновности, пока его вина не будет доказана согласно закону;

(ii) незамедлительное и непосредственное информирование об обвинениях против него и, в случае необходимости, через его родителей или законных опекунов и получение правовой и другой необходимой помощи при подготовке и осуществлении своей защиты;

(iii) безотлагательное принятие решения по рассматриваемому вопросу компетентным, независимым и беспристрастным органом или судебным органом в ходе справедливого слушания в соответствии с законом в присутствии адвоката или другого соответствующего лица, и, если это не считается противоречащим наилучшим интересам ребенка, в частности, с учетом его возраста или положения его родителей или законных опекунов;

(iv) свобода от принуждения к даче свидетельских показаний или признанию вины; изучение показаний свидетелей обвинения либо самостоятельно, либо при помощи других лиц и обеспечение равноправного участия свидетелей защиты и изучения их показаний;

(v) если считается, что ребенок нарушил уголовное законодательство, то он имеет право на повторное рассмотрение вышестоящим компетентным, независимым и беспристрастным органом или судебным органом согласно закону соответствующего решения и любых принятых в этой связи мер;

(vi) бесплатная помощь переводчика, если ребенок не понимает используемого языка или не говорит на нем;

(vii) полное уважение его личной жизни на всех стадиях судебного разбирательства».

В статье 40(2) содержится важный список прав и гарантий, которые предназначены для обеспечения того, что каждый ребенок который, как считается, нарушил уголовное законодательство или обвиняется в его нарушении, получает справедливое обращение и подвергается справедливому судебному разбирательству. Комитет по правам ребенка подчеркивает, что главным условием надлежащей и эффективной реализации данных прав и гарантий является квалификация лиц, участвующих в отправлении ювенальной юстиции, таких как сотрудники полиции, прокуроры, законные и другие представители ребенка, судьи, инспекторы, наблюдающие за условно освобожденными, социальные работники и другие.

Несколько кратких замечаний к данным правилам судопроизводства.

Запрет ретроспективного правосудия, статья 40, пункт 2 (a)

Одним из основных правил уголовного правосудия является то, что никому не может быть вынесен приговор за действие, которое на момент совершения не являлось уголовным преступлением согласно национальному и международному праву (см. также статью 15 МПГПП). Это правило также применяется к детям.

Презумпция невиновности, статья 40, пункты 2 (b), (i)

В параграфе 42 Замечаний общего порядка № 10 Комитет по правам ребенка отмечает:

«Ребенок, который, как считается, нарушил уголовное законодательство или обвиняется в его нарушении, имеет право на решение вопросов, вызывающих сомнение, в его пользу и признается виновным по предъявленным ему обвинениям лишь в том случае, если обоснованность этих обвинений была доказана при отсутствии разумных оснований для сомнения. Ребенок имеет право на соответствующее обращение в соответствии с этой презумпцией, и все государственные органы или другие участвующие структуры (прокуроры, сотрудники полиции и судьи) обязаны воздерживаться от предопределения исхода судебного процесса. Прокурорам следует представлять информацию о развитии ребенка в целях обеспечения того, чтобы этот принцип презумпции невиновности соблюдался на практике. Из-за недостаточного понимания процедур, незрелости, страха или в силу иных причин ребенок может вести себя подозрительно, но власти не должны считать ребенка виновным без доказательства его вины при отсутствии разумных оснований для сомнения».

Данная статья отражает положения Всеобщей декларации прав человека, статья 11, Международного пакта о гражданских и политических правах, статья 14(2), Европейской конвенции о защите прав человека (ЕКПЧ), статья 6(2). Законодательство, политика и практика должны гарантировать, что любой ребенок, который, как считается, нарушил уголовное законодательство или обвиняется в его нарушении, имеет право на презумпцию невиновности, пока его вина не доказана согласно закону.

Иногда на практике отмечается, что молчание в ответ на вопросы полиции может быть использовано в качестве доказательства виновности. Адвокат не должен допускать, чтобы молчание рассматривалось как доказательство вины. То же самое действительно для права свободы от принуждения к даче свидетельских показаний или признанию вины.

Право на незамедлительное и непосредственное информирование об обвинениях, статья 40, пункты (b), (ii)

Данное право означает, что ребенок должен получать информацию настолько возможно быстро («незамедлительно»), начиная со стадии задержания полицией. На данном этапе информация может сообщаться устно, но на языке, который гарантирует, что ребенок понимает, в чем его обвиняют. См. также статью 5, пункт 2 ЕКПЧ, где говорится, что каждый арестованный должен незамедлительно получить информацию на понятном ему языке²⁵.

Письменная информация об обвинении должна быть предоставлена прокурором, когда он выступает перед судом и до заседания суда. Также, когда власти решают применить дивергенцию, ребенок должен быть проинформирован об обвинениях против него, чтобы решить, обоснована ли дивергенция в этом случае. В официальных документах обвинения обычно излагаются в формальных, юридических формулировках. Часто, для того чтобы понять обвинение, ребенку требуется объяснение. Такое объяснение могут (попытаться) дать родители или адвокаты. Но во время судебного заседания прокурор должен предъявлять обвинения так, чтобы они были понятны ребенку, и судья должен убедиться, что ребенок понимает обвинения, например, задав ему вопрос об обвинениях. Понимание ребенком того, в чем его обвиняют, является одним из требований справедливого судебного процесса.

Право быть представленным адвокатом

В Замечании общего порядка № 10, параграф 49, Комитет по правам ребенка помимо прочего подчеркивает:

«Ребенку должна гарантироваться правовая и другая необходимая помощь при подготовке и осуществлении его защиты. КПП конкретно требует того, чтобы ребенку предоставлялась помощь, которая отнюдь не всегда может быть правовой, но она должна быть надлежащей. Вопрос о порядке предоставления этой помощи оставлен на усмотрение государств-участников, но такая помощь должна быть бесплатной. Комитет рекомендует государствам-участникам принять все возможные меры для организации надлежащей квалифицированной правовой помощи, например, силами экспертов-юристов или иных специалистов в вопросах права. Возможна и другая надлежащая помощь (например, работниками социальной сферы), но такие лица должны располагать достаточными знаниями и пониманием различных юридических аспектов процедур отправления правосудия по делам несовершеннолетних и должны иметь подготовку для работы с детьми, находящимися в конфликте с законом».

Вкратце: согласно КПП несовершеннолетний может предстать перед судом с лицом, которое является его представителем, но не является адвокатом. Судья должен разрешить это, но также проверить, обладает ли это лицо знаниями юридических аспектов ювенальной юстиции на уровне, достаточном для предоставления несовершеннолетнему необходимой помощи.

Следует отметить, что КПП не требует того, чтобы правовая помощь была бесплатной. Но мнение Комитета о том, что она должна быть бесплатной, совпадает с Пекинским правилом № 15 и со статьей 6, пунктом 3(с) Европейской конвенции о защите прав человека, где говорится, что если лицо, обвиняемое в нарушении уголовного законодательства, не имеет средств для оплаты правовой помощи, юридическая помощь должна быть предоставлена бесплатно, если этого требуют интересы правосудия.

²⁵ Европейский суд по правам человека: незамедлительно означает (по существу) в течение нескольких часов после ареста (Керр против Соединенного Королевства № 40451798, База данных Совета Европы по правам человека (1999 г.) DA), и информация может быть неполной или неокончательной, но точно сообщать о подозрениях (Дикме против Турции 2000-VIII, параграф 56).

²⁶ Европейский суд по правам человека: Салдуз против Турции



В КПП этот момент освещен не очень ясно, но существует общее мнение о том, что правовая или другая помощь должна предоставляться ребенку на всех стадиях судебного разбирательства, начиная с первого контакта с полицией. Европейский суд по правам человека считает, что лицо, обвиняемое в преступлении, имеет право на консультацию и получение информации от адвоката перед допросом в полиции²⁶.

В случае с детьми следует полагать, что адвокат или помощник должен присутствовать на допросе. Например, проект Закона по ювенальной юстиции Республики Азербайджан в статье 17 утверждает, что допрос несовершеннолетнего без участия адвоката запрещен, и что информация, полученная в ходе допроса без присутствия адвоката, не может быть использована в качестве доказательств в суде.

Все это означает, что судья по делам несовершеннолетних должен на заседании суда спросить о том, какая правовая помощь предоставлялась ребенку на предшествующих стадиях процесса, а также должен решить, будет ли он исключать из доказательств информацию, полученную при отсутствии правовой помощи.

Очевидно, что ребенку и его помощнику должно быть предоставлено необходимое время и помещение для подготовки защиты. Общение между ребенком и помощником, письменное или устное,

должно проходить в условиях конфиденциальности, в соответствии с правом ребенка на личную жизнь на протяжении всех стадий процесса (см. статью 40(2) (b), (vii) и право ребенка быть защищенным от вмешательства в его личную жизнь и переписку (статья 16 КПП).

Права родителей, статья 40, пункты 2(b), (ii) и (iii)

Информация об обвинении также может быть незамедлительно послана родителям или законным опекунам. КПП не дает дополнительных условий о способах информирования ребенка о предъявляемых обвинениях. То, какой способ будет использован, и каким образом, оставлено на усмотрение властей. Но это должно быть исключением из главного правила прямого предоставления информации ребенку.

КПП настоятельно требует, чтобы родители присутствовали на судебном слушании. Но это правило должно быть широко интерпретировано в соответствии с его целью: ребенку должна оказываться помощь в виде присутствия родителей на протяжении всего процесса, начиная с допроса в полиции. Это означает, что полиция должна как можно быстрее уведомить родителей о задержании их ребенка. Максимально возможное вовлечение родителей должно способствовать осуществлению эффективного реагирования на нарушение ребенком уголовного законодательства²⁷.

²⁷ См. Замечание общего порядка № 10, параграф 54.

Но в правиле о присутствии родителей есть исключение: если это не соответствует наилучшим интересам ребенка, принимая во внимание его возраст и зрелость, родители не должны присутствовать. КПП не предоставляет дальнейшего руководства для случая, когда присутствие родителей не соответствует наилучшим интересам ребенка. Возможно, лучшим подходом является тот, согласно которому судья не удаляет родителей из зала суда по собственному усмотрению, а только по требованию ребенка и/или его адвоката или другого помощника. Судья может спросить ребенка о причинах такого требования; это должно быть сделано, конечно же, не в присутствии родителей, чтобы позволить ребенку свободно выразить свое мнение. Принимая решение о выполнении данного требования, судья должен принимать во внимание возраст и зрелость ребенка, то есть чем старше ребенок, тем больше значения должен судья придавать его мнению.

Право на бесплатную помощь переводчика, статья 40, пункты 2(b), (vi)

Данная помощь должна быть предоставлена ребенку, если он не понимает или не может говорить на языке, который используется системой правосудия по делам несовершеннолетних. То, каким образом будет предоставлена данная помощь, остается на усмотрение властей. Если судья принимает решение о предоставлении подобной помощи, он должен потребовать предоставления переводчика, который обучен работе с детьми, потому что использование и понимание родного языка ребенка может отличаться от использования и понимания данного языка взрослым. Недостаток знаний и/или опыта может негативно повлиять на понимание ребенком поднятых вопросов, и нарушить его право на проведение справедливого судебного процесса и активное участие в нем.

Кроме того, особое внимание должно быть уделено детям с нарушениями речи и другими инвалидностями. Им должна быть предоставлена помощь высококвалифицированных профессионалов, например, разъяснение при помощи языка жестов²⁸.

Свобода от принуждения к даче свидетельских показаний или признанию вины, статья 40, пункты 2(b), (iv)

Показания или признание вины, полученные с использованием пыток, жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения, является серьезным нарушением прав ребенка, и такие показания или признание вины не могут быть

использованы в качестве доказательств (см. также статью 15 Конвенции ООН против пыток).

Но, как заметил Комитет по правам ребенка (Замечание общего порядка № 10, параграф 57), существует множество других, менее насильственных способов сподвигнуть или подвести ребенка к признанию или даче показаний против самого себя. Термин «принуждение» следует толковать в широком смысле и не ограничивать физической силой или явными нарушениями прав человека. Возраст ребенка, его уровень развития, продолжительность допроса, непонимание происходящего со стороны ребенка, страх перед неизвестными последствиями или предполагаемой возможностью тюремного заключения – все это может подвести его к даче ложного признания. Вероятность этого может еще больше возрасти, если ребенку говорят, например: «Ты сможешь идти домой, как только скажешь нам правду», или обещают смягченные наказания или освобождение из-под стражи.

В обязанности судьи входит, во-первых, решить, использовала ли полиция ненадлежащие методы, чтобы получить признание ребенка, и во-вторых, не использовать никаких видов неправомерного влияния при допросе ребенка на судебном заседании. Избежать споров о том, использовала ли полиция ненадлежащие методы, помогает видеозапись допроса ребенка.

Право на незамедлительное информирование об обвинениях, статья 40, пункты 2(b), (iii)

В правосудии по делам несовершеннолетних время имеет большое значение: период между совершением преступления и вынесением приговора должен быть как можно короче. Для оказания необходимого влияния меры или санкции должны быть осуществлены как можно скорее после совершения преступления.

Если прокурор передает дело в суд по делам несовершеннолетних, слушание предпочтительно назначать в течение 2 – 3 недель. Потребность в такой скорости подтверждается тем фактом, что КПП требует вынесения решения по делу «незамедлительно», что является более строгим требованием, чем, например, «без лишнего промедления» (статья 14 МПГПП) или «слушание, назначенное в минимально возможные сроки» (статья 6 ЕКПЧ).

²⁸ См. Замечание общего порядка № 10, параграфы 62 и 63.

Право на изучение показаний свидетелей, статья 40, пункты 2 (b), (iv)

На практике использование показаний свидетелей против ребенка или для его защиты может быть ограничено, но возможность изучать показания свидетелей против ребенка или вызывать свидетелей для защиты является важным элементом принципа «равноправия сторон». Если свидетели присутствуют, то их использование оставляется на усмотрение адвоката ребенка. Но суд может спросить ребенка, хочет ли он задать вопросы свидетелю и/ или выразить свое мнение относительно показаний, данных свидетелем, и придать ответу значение соответственно возрасту и зрелости ребенка.

Право на полное уважение личной жизни на всех стадиях разбирательства, статья 40, пункты 2 (b), (vii)

Согласно мнению Комитета по правам ребенка данное право означает, что запрещено публиковать любую информацию, которая может привести к установлению личности ребенка-правонарушителя, так как это может привести к общественному осуждению и, вероятно, повлияет на доступ ребенка к образованию, работе, обеспечению жильем и безопасности. Это означает, что государственным властям следует отказаться от освещения в прессе преступлений, совершенных детьми, и использовать такие меры лишь в исключительных случаях. Следует принять меры, гарантирующие, что в сообщениях прессы невозможно идентифицировать ребенка.

Более того, всем государствам-участникам следует ввести правило, согласно которому судебные слушания по делу ребенка, находящегося в конфликте с законом, должны носить закрытый характер. Открытые слушания должны разрешаться только в случаях, четко определенных законом и при наличии письменного решения суда, при этом ребенок должен иметь возможность подать жалобу на это решение.

²⁹ См. Замечание общего порядка № 10, параграфы 64-67, которые также содержат рекомендации по автоматическому изъятию имени ребенка из всех уголовных документов. См. также статью 6 ЕКПЧ, где изложено правило, согласно которому пресса и общественность могут быть, помимо прочего, удалены с судебного заседания, когда этого требует соблюдение интересов несовершеннолетнего лица.

КПР не требует публичного оглашения приговора, как статья 6 ЕКПЧ. Комитет по правам ребенка считает, что приговор должен оглашаться на открытом заседании суда, но таким образом, чтобы не раскрывать личность ребенка. Учитывая то, что приговор не содержит имени ребенка, судья/ суд может при публичном оглашении приговора называть ребенка «несовершеннолетний X».

Все специалисты, участвующие в исполнении мер, назначенных судом или другим компетентным органом, во всех своих внешних контактах должны сохранять в тайне всю информацию, которая может привести к раскрытию личности ребенка.

И, наконец, право на личную жизнь означает также, что материалы дел детей-правонарушителей должны носить строго конфиденциальный характер и не передаваться третьим лицам, за исключением лиц, непосредственно участвующих в расследовании и рассмотрении дела, а также в вынесении решения по нему. Во избежание подрыва репутации и/ или формирования предубеждений материалы дел детей-правонарушителей не должны использоваться при разборе дел взрослых правонарушителей в последующих случаях, связанных с тем же правонарушителем (см. Пекинские правила, правила 21.1 и 21.2), или для усиления будущих приговоров по таким делам²⁹.

Право на повторное рассмотрение, статья 40, пункты 2 (b), (v)

Текст данного положения достаточно ясен. Но следует отметить, что данное право применяется к решению суда о том, что ребенок признан виновным в нарушении уголовного законодательства, и к мерам наказания, присужденного ребенку вследствие данного признания вины. Другими словами, если ребенок является только подозреваемым, решения о его статусе и предварительном заключении не являются предметом рассмотрения высших инстанций или судебных органов. Это следует рассматривать как серьезный недостаток в защите, предоставляемой КПР. Детей часто и надолго помещают в предварительное заключение. В национальном праве существуют примеры, которые дают ребенку право подать жалобу также касательно решений, принимаемых во время предварительного заключения в ходе процесса отправления правосудия по делам несовершеннолетних. Рекомендуется рассматривать подобные жалобы на такие решения как допустимые.

4.5. Дивергенция и восстановительное правосудие

4.5.1. Введение, отличие двух концепций

Очень важным правилом для практики ювенальной юстиции является то, что власти, при необходимости и желательности, могут принимать меры по обращению с детьми, находящимися в конфликте с законом, не прибегая к судебному разбирательству, при условии, что права человека и правовые гарантии полностью соблюдены (статья 40, пункт 3(b)). Данное правило известно как дивергенция, а также прекращение дела или переквалификация (изъятие из ведения уголовного правосудия и передача службам общины, также замена уголовной ответственности альтернативными видами воздействия). Это означает, что государство должно принять меры для изъятия дела ребенка из уголовного правосудия.

Довольно новым понятием является восстановительное правосудие. Оно определяется как «любой процесс, в ходе которого жертва и правонарушитель и, если необходимо, другие лица или члены общины, затронутые правонарушением, принимают активное участие в разрешении вопросов, возникших в результате правонарушения, обычно при содействии посредника»³⁰.

Различие двух концепций: дивергенция по своим намерениям является действием, которое должно иметь место на первых стадиях ювенальной юстиции, то есть должна осуществляться полицией или прокурором. Дивергенция, осуществляемая судьей, не соответствует своим целям, то есть разрешению дела без официального слушания в суде. Но некоторые меры, используемые как дивергенция, могут предприниматься судьей, например, для назначения выполнения общественных работ. Но подобные меры должны рассматриваться как меры, альтернативные лишению свободы.

Меры восстановительного правосудия могут быть предприняты на всех стадиях разбирательства по делам несовершеннолетних, и их использование будет зависеть от различных факторов и условий.

4.5.2. Дивергенция: некоторые международные стандарты

Учитывая, что судьи в принципе не занимаются дивергенцией, в этом пункте будет представлена только основная информация.

Во-первых, КПП не содержит специфических правил для использования дивергенции. Но в Пекинских правилах (1985 г.) присутствуют некоторые специфические правила (11.1 – 11.4), которые были усовершенствованы в Замечании общего порядка № 10 Комитета по правам ребенка. Краткое содержание:

- решать, какой будет точная природа и сущность дивергенции, предоставляется государствам. Информация из отчетов государств для Комитета по правам ребенка показывает, что существует широкий спектр мер дивергенции, таких как общественные работы или наставничество социальных работников или сотрудников службы пробации, восстановление первоначального правового положения и компенсация для жертвы;
- дивергенция должна использоваться только тогда, когда в наличии имеются убедительные свидетельства того, что ребенок совершил предполагаемое преступление;
- в законе должны иметься специальные индикаторы дел, для которых невозможна дивергенция, также должны быть урегулированы полномочия полиции, прокуроров или других органов на пользование мерами дивергенции. Дивергенция должна применяться не только в случаях мелких правонарушений, таких как кража в магазинах или имущественные правонарушения с нанесением небольшого вреда и/или в случае совершения правонарушения в первый раз;
- ребенку должна быть предоставлена необходимая и точная информация о природе, сущности и продолжительности дивергенции, а также последствиях невыполнения мер дивергенции;
- согласие ребенка является необходимым, и оно должно быть дано свободно и добровольно, в письменном виде, с возможностью прибегнуть к правовой или другой помощи перед тем, как дать согласие;
- выполнение мер дивергенции ребенком должно завершаться окончательным прекращением дела. Сведения о дивергенции, которые могут быть сохранены для административных и учетных мер, не должны регистрироваться в качестве судимости.

³⁰ См. Резолюцию ЭКОСОС 2002/12 об основных принципах использования программ восстановительного правосудия в уголовных делах, раздел I, пункт 2.

Если ребенок не выполнил меры дивергенции, прокурор передает дело в суд. В подобных ситуациях судье, возможно, придется иметь дело с отклоненной дивергенцией.

Судья может рассмотреть различные варианты:

- при вынесении окончательного решения (приговора) он может принять во внимание завершённую часть мер дивергенции. Например, он может назначить меньший штраф, чем если бы он назначил при полном невыполнении ребенком мер дивергенции;
- он также может, в зависимости от обстоятельств дела, попросить прокурора дать ребенку еще один шанс и отложить вынесение приговора. Например, ребенку было предписано выполнить 40 часов общественных работ, но он не выполнил их, так как работа, которую он должен был выполнять, становилась все тяжелее и тяжелее.

4.5.3. Восстановительное правосудие

Подробности исторического развития восстановительного правосудия выходят за рамки данной главы. Можно сказать, что его создание было вдохновлено борьбой таких коренных племен, как маори (Новая Зеландия), коренных жителей Австралии, инуитов (Канада), а также племен Африки и Азии с конфликтами в своих сообществах³¹. В восьмидесятых годах прошлого века восстановительное правосудие было заново открыто в качестве способа борьбы с уголовными преступлениями, положительные примеры восстановительного правосудия могут быть найдены в Новой Зеландии и Бельгии.

Сравнительно недавнее развитие восстановительного правосудия объясняет, почему в Пекинских правилах (1985 г.) не обращается внимания на данный подход к решению дел детей, находящихся в конфликте с законом. То же самое можно сказать о КПП и Замечании общего порядка № 10. Един-

³¹ Существует значительное количество недавно изданной литературы и исследований. См., например, Г. Бейзмор & Л. Волгрейв (под ред.). Восстановительное правосудие по делам несовершеннолетних: компенсация вреда подростковой преступности. Монси: Criminal Justice Press, 1999 г. и Г. Джонстон и Д. Ван Несс. Руководство по восстановительному правосудию. Калломптон, Девон, Соединенное Королевство: Willian Publishers, 2007 г.

³² Основные правила имеют общую природу, это означает, что они применяются для восстановительного правосудия как для взрослых, так и для несовершеннолетних правонарушителей. Резолюция ЭКОСОС не содержит специфических правил для детей, находящихся в конфликте с законом (несовершеннолетних правонарушителей). В кратком изложении будут представлены правила, применимые к несовершеннолетним правонарушителям.

ственным международным документом, затрагивающим восстановительное правосудие, является Резолюция ЭКОСОС 2002/12 об общих принципах использования программ восстановительного правосудия в рассмотрении уголовных дел. Краткое изложение основных правил и условий практики восстановительного правосудия³²:

- процессы восстановительного правосудия могут быть применены на любой стадии судопроизводства по делам несовершеннолетних полицией, прокурором и судьей. Если их использует полиция или прокурор, при наличии положительных результатов восстановительных процессов может возникнуть вопрос о дивергенции;
- процесс восстановительного правосудия, без сомнения, может проводиться только с согласия правонарушителя и жертвы, они могут отменить свое согласие в любое время в течение процесса;
- целью процесса является то, что жертва и правонарушитель приходят к соглашению о том, каким будет надлежащее реагирование на совершенное правонарушение, например, восстановление ущерба, денежная компенсация, выплачиваемая правонарушителем, или какие-либо действия правонарушителя, которые принесут пользу жертве или сообществу. Но обязанности правонарушителя должны быть разумными и соразмерными совершенному правонарушению;
- если восстановительный процесс приводит к соглашению, основные правила не очень конкретно обрисовывают последствия для правосудия по делам несовершеннолетних. Но возможно предположить, что при достижении подобного соглашения, после обращения в полицию или к прокурору, означает, что дело может быть закрыто. Если соглашение достигнуто после обращения в суд, судье предоставляется решать, какими будут последствия. Судья может решить не налагать другие меры или санкции или принять соглашение во внимание, например, при вынесении условного приговора;
- если восстановительные меры не дали результатов (соглашение не достигнуто), участие в них правонарушителя не должно использоваться как доказательство его виновности или как предлог для вынесения более сурового приговора в суде по делам несовершеннолетних.

Самым важным является то, что восстановительное правосудие – это только один из вариантов, который можно использовать при наличии условий, необходимых для эффективного рассмотрения дела. Это означает, что необходимо назначение помощников либо из социальных работников, либо из

службы пробации. Они обязаны иметь определенную квалификацию и пройти необходимое обучение. Другими словами, для осуществления восстановительного правосудия необходимо установить определенные рамки. Пока эти рамки не установлены, восстановительное правосудие не может быть вариантом для полиции, прокурора или судьи.

4.6. Меры и санкции суда

Если все попытки направить дело на дивергенцию были безуспешными, или меры дивергенции не являются подходящими, например, в случае совершения особо тяжкого преступления, дело будет рассматриваться в суде на основе обвинений, предъявленных прокурором. Во время данного судебного разбирательства должны в полной мере учитываться и реализовываться все права ребенка на справедливое судебное разбирательство, представленные в разделе 4.4. По окончании данного судебного разбирательства суд/ судья по делам несовершеннолетних должен вынести приговор, содержащий меру (меры) или санкцию, которая будет сопоставима и с положением ребенка, и с тяжестью преступления. КПП не уточняет, что именно является сопоставимым, и это оставляется на усмотрение суда/ судьи.

4.6.1. Меры, не связанные с лишением свободы

Согласно п. 4 статьи 40 необходимо:

«Наличие таких различных 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».

Данное положение четко обозначает обязанность системы правосудия по делам несовершеннолетних предоставить широкий спектр мер, не связанных с лишением свободы, который при необходимости следует использовать как приоритетный. Для того чтобы сделать меры, не связанные с лишением свободы, возможными, государство согласно мнению Комитета по правам ребенка должно иметь хорошо организованную службу пробации, позволяющую максимально эффективно применять такие меры, как приказ об осуществлении надзора, пробация, общественный мониторинг или деятельность дневного центра по надзору и досрочное освобождение.

Кроме того, во время рассмотрения дела в суде ребенку должно быть позволено выражать свое мнение касательно возможных вариантов мер, не связанных с лишением свободы, и судья должен просветить ребенка о последствиях тех или иных мер. Это позволит оценить, какие меры больше всего соответствуют наилучшим интересам ребенка. Судья также может максимально вовлечь родителей в данный диалог, потому как сотрудничество с ними в процессе осуществления мер, не связанных с лишением свободы, например, при вынесении приказа об установлении надзора, очень важны.

4.6.2. Запрет на вынесение смертного приговора или пожизненного тюремного заключения без права досрочного освобождения

В качестве напоминания: статья 37(а) запрещает определенные санкции, утверждая:

«Ни один ребенок не должен быть подвергнут пыткам или другим жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения или наказания. Ни смертная казнь, ни пожизненное тюремное заключение, не предусматривающее возможности освобождения, не назначаются за преступления, совершенные лицами моложе 18 лет».

Данная статья вновь подтверждает принятый во всем мире стандарт, согласно которому смертный приговор не может быть вынесен за преступление, совершенное лицом, которому на момент совершения преступления было меньше 18 лет (см. также статью 6, пункт 5 МПГПП).

Хотя текст статьи понятен, некоторые государства – участники КПП полагают, что данное правило запрещает осуществлять смертную казнь только в отношении тех лиц, которые не достигли 18 лет. Однако в данном правиле решающим критерием является возраст на момент совершения преступления. Это означает, что смертный приговор не может быть вынесен за преступление, совершенное лицом, не достигшим 18 лет, независимо от его возраста на момент проведения судебного разбирательства или вынесения или исполнения приговора. Кроме того, ни один ребенок, не достигший 18 лет на момент совершения преступления, не должен быть приговорен к пожизненному заключению без возможности условно-досрочного освобождения. Для всех приговоров, выносимых детям, должны регулярно пересматриваться реальные возможности освобождения. В этом от-

³³ См. Замечание общего порядка № 10, пункт 77.

ношении статья 25 КПП предоставляет право на периодический пересмотр дела всем детям, помещенным на попечение с целью ухода, защиты или лечения.

Учитывая, что пожизненное заключение ребенка делает очень сложным или невозможным достижение целей ювенальной юстиции, даже несмотря на возможность освобождения, Комитет по правам ребенка настоятельно рекомендует государствам-участникам отменить все формы пожизненного заключения для преступлений, совершенных лицами, не достигшими 18 лет³³.

4.6.3. Лишение свободы

Международные стандарты использования данной санкции применительно к детям, находящимся в конфликте с законом, можно найти в статье 37, пункты (b) – (d) КПП. Она содержит следующие положения:

(b) Ни один ребенок не должен быть лишен свободы незаконным или произвольным образом. Арест, задержание или тюремное заключение ребенка осуществляются в соответствии с законом и используются лишь в качестве крайней меры и в течение как можно более короткого соответствующего периода времени;

(c) Каждый ребенок, лишенный свободы, должен получать гуманное обращение и уважение неотъемлемого достоинства его личности с учетом потребностей лиц его возраста. В частности, каждый лишенный свободы ребенок должен быть отделен от взрослых, если только не считается, что в наилучших интересах ребенка этого делать не следует, и иметь право поддерживать связь со своей семьей путем переписки и свиданий, за исключением особых обстоятельств;

(d) Каждый ребенок, лишенный свободы, имеет право на незамедлительный доступ к правовой и другой соответствующей помощи, а также право оспаривать законность лишения его свободы перед судом или другим компетентным, независимым и беспристрастным органом и право на безотлагательное принятие ими решения в отношении любого такого процессуального действия.

³⁴ Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН 45/113 от 14 декабря 1990 г.

³⁵ См. также краткое изложение главных правил в Замечании общего порядка № 10, параграф 89.

Кроме того, Генеральная Ассамблея ООН приняла в 1990 г. правила, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы, также известные как Гаванские правила³⁴. Данный документ содержит, помимо прочего, правила по управлению учреждениями для лишения свободы несовершеннолетних, стандартам физической среды и жилых помещений, стандартам образования, профессионального обучения и работы, медицинского обслуживания, использования силы и лишения свободы, дисциплинарных мер, а также правила проведения проверок и возможности подачи жалоб³⁵. Данные правила не имеют существенной важности для работы судов по делам несовершеннолетних и, следовательно, выходят за рамки данной главы и не будут рассмотрены подробно. Но судьи должны иметь представление об этих правилах, особенно когда они посещают центры лишения свободы для несовершеннолетних. Они могут заметить условия содержания или действия, допускаемые в отношении несовершеннолетних, которые не соответствуют данным правилам, и обратить на это внимание персонала центра.

В практике судов для несовершеннолетних следует делать различие между использованием лишения свободы в качестве предварительного заключения и в качестве санкции, налагаемой судьей.

Предварительное заключение

Во многих странах дети томятся в предварительном заключении месяцами или даже годами, что является серьезным нарушением статьи 37(b) КПП. В подобных случаях должен использоваться обширный набор альтернативных мер, а лишение свободы применяться только как крайняя мера. Эта проблема требует срочного решения, так как ребенок, находящийся в предварительном заключении, считается невиновным, пока его вина не доказана судом/ судьей на официальном судебном слушании.

Кроме того, в законодательстве должны иметься специфические и ограничивающие основания для использования предварительного заключения, максимальная продолжительность этого заключения и возможность досрочного освобождения (на определенных условиях, если это необходимо) из данного заключения.

Каждый задержанный и лишенный свободы ребенок должен предстать перед компетентными властями для выяснения законности (продолжения) данного лишения свободы как можно скорее (обычно в течение 24 часов). Законность предварительного заключения должна регулярно пересматриваться, предпочтительно каждые две недели.

В случае, когда досрочное освобождение ребенка невозможно, например, при применении альтернативных мер, ребенку должны быть официально предъявлены инкриминируемые обвинения, и он должен предстать перед судом или другим компетентным, независимым и беспристрастным судебным органом не позднее, чем через 30 дней после начала предварительного заключения.

При условии, что ребенок продолжает находиться в предварительном заключении, суд должен рассмотреть его дело как можно скорее. Если слушание дела должно быть отложено, например, если прокурору требуется больше времени для завершения расследования, суд должен рассмотреть, по требованию ребенка (его адвоката) или по собственному желанию (условное) освобождение из предварительного заключения. Но суд должен вынести окончательное решение по обвинениям не позднее, чем через 6 месяцев после их предъявления.

Право на оспаривание законности предварительного заключения включает не только право на подачу жалобы, но также право на доступ к суду или другому компетентному, независимому и беспристрастному или судебному органу в случаях, когда лишение свободы является административным решением (например, вынесенным полицией, прокурором или другим компетентным органом). Право на незамедлительное вынесение решения означает, что решение должно быть принято как можно скорее, например, в течение или не позже, чем через две недели после подачи жалобы³⁶.

Правила статьи 37 КПП, такие как отделение от родителей и контакт с семьей, также применимы к детям, находящимся в предварительном заключении.

Приговор в виде лишения свободы

Традиционно прокурор представляет такую ответную меру на преступление, совершенное ребенком, которую он считает соответствующей положению ребенка и серьезности преступления. Если он требует лишения свободы, то согласно статье 37 КПП он должен объяснить, почему другие, не связанные с лишением свободы наказания, не являются приемлемыми в данном случае.

Судья, конечно же, не обязан следовать требованиям прокурора. Он должен взвесить все аспекты дела, и если считает представленную информацию недостаточной, может, например, отложить судебное заседание и отдать приказ социальному работнику о составлении отчета для следующего заседания о семейных обстоятельствах ребенка, его состоянии и возможности применения мер, не связанных с лишением свободы.

Судья должен принять во внимание такие факторы, как, например, негативное влияние лишения свободы на образование ребенка и вероятность того, что ребенок будет помещен в учреждение вдали от своей семьи, что будет представлять серьезную помеху реализации его права на поддержание контакта с семьей.

Если судья окончательно решает, что лишение свободы является адекватной мерой наказания за совершенное преступление, во внимание должны приниматься следующие правила и практические аспекты:

- назначать насколько это возможно условный приговор с испытательным сроком продолжительностью 1 или 2 года и приказом о надзоре со стороны сотрудника службы пробации или компетентного социального работника;
- в КПП не содержится специфических правил относительно продолжительности лишения свободы, но правило о том, что оно должно быть как можно более кратким, означает, что приговор не должен выноситься о заключении на протяжении множества лет. Долгий период лишения свободы делает цели ювенальной юстиции – социальную реинтеграцию и выполнение полезной роли в сообществе – более сложными для достижения;
- если ребенку исполнилось 18 лет на момент вынесения приговора, это не значит, что ребенок не должен быть помещен в учреждение для лишения свободы несовершеннолетних. В зависимости от обстоятельств дела и личности ребенка судья должен рассмотреть возможность отбывания срока лишения свободы в учреждении для несовершеннолетних. Данное мнение поддерживает Комитет по правам ребенка, утверждая, что нет необходимости переводить ребенка, помещенного в учреждение для лишения свободы несовершеннолетних, в тюрьму для взрослых, когда ему исполнится 18 лет. Продолжение его пребывания в учреждении для лишения свободы несовершеннолетних должно быть возможным, если это соответствует его наилучшим интересам и не противоречит наилучшим интересам других детей, находящихся в том же учреждении³⁷;
- в свете положений статьи 25 судьям рекомендуется регулярно посещать учреждения для лишения свободы несовершеннолетних с целью получения информации о состоянии детей, помещенных ими в данное учреждение. В эти визиты также могут, по желанию, быть включены встречи с детьми.

³⁶ См. Замечание общего порядка № 10, параграфы 83 и 84.

³⁷ См. Замечание общего порядка № 10, параграф 86.

Раздел 5.

Права ребенка, находящегося под опекой, и процедуры защиты детства

5.1. Введение

Дети могут быть вовлечены в различные гражданские судебные разбирательства, особенно в отношении семейного права и опеки, например, относительно права на имя, отцовство, наследство, опеку, опеку после развода, помещение ребенка под альтернативную опеку и т.д.

В КПП содержится всего несколько положений относительно этих и других вопросов гражданского права, касающихся детей. Специфических положений о правах и/или роли ребенка в таких судебных разбирательствах не существует, и это представляет собой большое отличие от процессуальных прав и гарантий ребенка в ювенальной юстиции (см. раздел 4.4).

Это отличие может быть объяснено тем фактом, что в большинстве государств у ребенка нет права возбудить против кого-либо судебное дело (например, чтобы получить алименты от отца), и нет права защищать себя как независимую сторону на суде касательно гражданского права. Отсутствие этих прав приводит к тому, что ребенок должен быть представленным своими родителями/родителем или опекунами/опекуном не только на судебных процессах по гражданским делам, но и в юридических действиях вне суда.

Кроме того, в течение судебных разбирательств по вопросам опеки, мер по защите ребенка, включая помещение под альтернативную опеку и усыновление, родители, а не ребенок являются сторонами, участвующими в процессе. Ребенок не имеет процессуальной правоспособности. Он традиционно считается объектом вопроса, требующего решения. Но во многих странах это отношение изменилось благодаря реализации КПП, в особенности статьи 12 о праве ребенка выражать свое мнение на судебных и административных процессах.

В контексте данной главы в данном разделе не будут рассматриваться все возможные гражданские судебные процессы, здесь будут представлены только дела об опеке и защите детей. Подобные дела в основном регулируются положениями национального законодательства, но также необходимо обратить некоторое внимание на статьи 9, 18, 20 и 21 КПП, которые имеют прямое отношение к судебным разбирательствам по поводу опеки и защиты ребенка. Но что бы ни предписывало национальное законодательство, самым важным является полная реализация общих принципов КПП. Поэтому особое внимание будет обращено на статью 3 (наилучшие интересы ребенка) и статью 12 (право выражать свои взгляды).

И, наконец, во избежание непонимания следует отметить, что все дела, представленные далее, будут рассматриваться на закрытых судебных процессах. Статья 6 ЕКПЧ требует, чтобы все судебные разбирательства по уголовным и гражданским делам были открытыми, но Европейский суд по правам человека утвердил исключения к этому правилу для дел, касающихся развода, опеки и защиты ребенка, потому что «очень важно, чтобы родители и другие свидетели чувствовали себя способными говорить откровенно о личных вопросах, не опасаясь любопытства общественности», а также с целью защиты личной жизни сторон³⁸.

5.2. Развод родителей

Очевидно (и подтверждено многими исследованиями), что развод родителей оказывает на жизнь детей значительное психологическое и социальное влияние. Но в данном контексте нам придется ограничиться рассмотрением юридических аспектов судебных разбирательств по поводу развода, которые имеют прямое отношение к ребенку: опека после развода, право на встречи с ребенком после развода и алименты.

Опека

Традиционной и преобладающей практикой во многих странах является передача заботы и едино-

³⁸ См., например, дело Бэнд П. против Соединенного Королевства. 2001-III; 34 EHRR 529.

личной опеки над ребенком одному из родителей после развода. В некоторых странах существуют специфические правила для подобных случаев, например, о том, что дети младше определенного возраста отдаются под опеку матери, а по прошествии определенного возраста помещаются под опеку отца.

Но эту практику и правила необходимо рассмотреть в свете КПП, что должно привести к предложению большего количества вариантов предоставления заботы и опеки над ребенком после развода родителей.

В этом отношении руководящим положением КПП является статья 18, которая требует, чтобы государства-участники, такие как Казахстан, приложили все усилия для обеспечения того, чтобы оба родителя несли общую ответственность за воспитание и развитие ребенка. Общая ответственность не обязательно должна аннулироваться после развода родителей. Таким образом, необходимо, чтобы родители могли сохранить общую опеку над ребенком после развода. В семейном праве может не оказаться положения, позволяющего сохранить общую опеку после развода. Но если родители хотят сохранить общую опеку и подают прошение об этом, то суд может рассмотреть его со ссылкой на статью 18 и дать согласие, но, конечно, только в том случае, если суд сочтет это соответствующим наилучшим интересам ребенка³⁹.

Во-вторых, общие правила относительно опеки над ребенком, как уже упоминалось ранее, не удовлетворяют требованиям КПП о том, что наилучшие интересы ребенка должны обладать первоочередной важностью (статья 3). Может оказаться так, что в большинстве случаев маленьких детей лучше всего помещать под опеку матери. Но такое решение должно основываться на индивидуальной оценке наилучших интересов ребенка. В некоторых ситуациях опека матерью НЕ соответствует наилучшим интересам ребенка. Но в случае развода родители могут не сойтись во взглядах относительно опеки над ребенком. Каждый из них может изъявить желание получить опеку, и это обычно приводит к очень сложным и эмоциональным судебным разбирательствам. В таких делах очень важны статьи 3 и 12 КПП.

В качестве примера. Разводящиеся родители имеют троих детей, мальчик – 14 лет, две девочки – 12 и 9 лет. Мать хочет заботиться о детях после развода и получить над ними единоличную опеку. Отец хочет после развода заботиться о детях и получить единоличную опеку. Отец переехал и теперь проживает в 200 километрах от того места, где дети жили раньше. Отец работает полный рабочий день, мать работает неполный рабочий день, что позволяет ей забо-

титься о детях после их возвращения из школы. На слушании мальчик дает ясно понять, что хочет жить с отцом, а девочки хотят жить с матерью. Если закон устанавливает минимальный возраст, в котором или по наступлению которого ребенок имеет право быть выслушанным судьей, такое положение не должно ограничивать детей младше установленного возраста в праве быть выслушанным. Статья 12 не устанавливает возрастного ограничения, и судья должен сам, в зависимости от обстоятельств дела, решать, позволит ли он ребенку высказать свои взгляды. Если ребенок, младше возраста установленного законом, хочет высказаться, то судья может разрешить ему это.

Судье предстоит нелегкая задача – решить, что соответствует наилучшим интересам ребенка. Он/она должен рассмотреть различные факторы и взвесить их. Во-первых, должно значение необходимо придать мнению мальчика. Судья должен спросить мальчика о причинах, по которым он хочет жить со своим отцом. Судья не должен пытаться повлиять на мнение мальчика, но получить четкую картину его мотиваций и принять ее во внимание. Другим фактором является то, что удовлетворение прошения отца будет означать, что мальчик потеряет круг общения, который составляют его сверстники и родственники, живущие рядом с домом родителей, и что его образование и занятия спортом или другой деятельностью могут пострадать от переезда в другое, незнакомое место. Кроме того, это разлучит его с сестрами. И, наконец, судья должен составить мнение о возможностях обоих родителей осуществлять воспитание и обеспечивать заботу. Это, возможно, самая сложная часть оценки того, что соответствует наилучшим интересам ребенка. Чтобы избежать чрезмерной субъективности, судья может попросить социального работника и/или психолога составить отчет об этом и аспектах прямого контакта.

Другой вариант, который может рассмотреть судья, это рекомендация родителям найти решение (компромисс) в данном конфликте посредством медиации. Закон Республики Казахстан о медиации делает это возможным и предоставляет соответствующие правила.

³⁹ Пример этому может быть найден в Нидерландах, где Верховный суд признал требование о совместной опеке возможным в 80-х годах прошлого века, хотя законодательством это не предусматривается. В это же время была сделана ссылка на статью 8 ЕКПЧ, в которой содержится право на уважение жизни семьи. Сегодня согласно семейному законодательству Нидерландов совместная опека сохраняется и после развода. Но один или оба родителя могут попросить суд отдать одному родителю единоличную опеку, и суд удовлетворит это прошение, если существуют убедительные причины верить в то, что это соответствует наилучшим интересам ребенка.



Данное решение не из легких, и принимать его следует после тщательного обдумывания. Особенно важно, если судья решит не удовлетворять прошение отца и отдаст опеку над всеми тремя детьми матери. В этом случае особое внимание должно быть уделено тому, как судья оценил мнение мальчика⁴⁰.

Право на встречи с ребенком после развода

В п. 3 статьи 9 КПР говорится, что ребенок, отделенный от одного или обоих родителей, имеет право на поддержание личных отношений и прямой контакт со своими родителями/ родителем, за исключением случая, когда это противоречит наилучшим интересам ребенка. Традиционной ситуацией после развода является то, что дети живут с одним из родителей (обычно с матерью) и регулярно посещают второго родителя. Частота посещений зависит от различных факторов. На этот счет не существует никаких международных стандартов или правил. В принципе, правило может быть таким, что дети навещают другого родителя один раз в две недели (на выходных) и проводят с ним 50% празд-

⁴⁰ Комитет по правам ребенка хочет, чтобы государства-участники предоставили правовые нормы, требующие объяснять степень, в которой взгляды ребенка принимаются к рассмотрению, и то, какие это имеет последствия для ребенка. Замечание общего порядка № 12, параграф 33.

ников. Но на практике для этого правила существуют различные исключения, зависящие, например, от возраста детей и географического расстояния между местами проживания родителей. Следует поддерживать родителей в достижении ими соглашения о частоте и продолжительности визитов.

Если родители не могут прийти к соглашению о праве на встречи, судьбе, возможно, придется принимать решение по просьбе одного или обоих родителей. В этом случае судья должен выслушать всех детей, потому как их мнения имеют большое значение. Ведь это вопрос реализации их права. Смотрите также наблюдения под заголовком «Опека».

В КПР не говорится, когда встречи с другим родителем противоречат наилучшим интересам ребенка. Это во многом зависит от специфических обстоятельств дела. Но если другой родитель был признан виновным в физическом или сексуальном насилии по отношению к детям, очевидно, что его прямой контакт с ребенком противоречит наилучшим интересам ребенка. Это применимо не только к ребенку, который стал жертвой данного насилия, но и к другим детям данных родителей.

Но обычного возражения родителя, с которым живет ребенок, недостаточно, чтобы сделать заключение о том, что визиты другого родителя противоречат наилучшим интересам ребенка. Этому родителю следует объяснить, что содействие и поддержка прямых контактов между детьми и другим родителем – это одна из обязанностей родителя, имеющего единоличную опеку.

Иногда случается так, что этот родитель обвиняет другого родителя в ненадлежащем сексуальном поведении по отношению к детям, а иногда и в сексуальном насилии. Подобные обвинения должны быть немедленно расследованы. Если мать делает подобное заявление в полицию, судья должен дожидаться результатов полицейского расследования, хотя оно может занять много месяцев. Судья должен рассмотреть возможность проведения расследования (опросы, тесты) психологом, которое следует провести как можно скорее (в течение двух недель).

Проблемой относительно посещений ребенка другим родителем может стать решение родителя, с которым живут дети, переехать в другую часть страны или даже в другую страну. И тогда другой родитель подает прошение в суд о запрете родителю с детьми переезжать, что фактически означает, что для детей станет невозможным поддерживать прямой контакт с ним/ с ней и, таким образом, нарушит право детей на подобный контакт, или о передаче ему единоличной опеки для того, чтобы дети жили с ним (и продолжили жить там, где они

росли, и где у них есть друзья, родственники, где они получают образование и посещают различные кружки). И это опять является прецедентом, когда необходимо выслушать детей. Выслушать их мнения и взвесить их соответственно возрасту и зрелости. Кроме того, решающим фактором должны быть наилучшие интересы детей. Это не единственные интересы, которые должен учесть судья. Родитель, который хочет переехать, тоже может иметь правомерные интересы. Например, если женщина повторно вышла замуж, и ее муж должен переехать по причине трудоустройства.

Ответ на прошение зависит от мнения детей, правомерности интересов родителя, собирающегося переехать, и возможности ребенка поддерживать прямой контакт с другим родителем. В этом случае стоит принимать во внимание такие современные технологии, как Skype и Facebook. А также рассмотреть возможность передвижения посредством автобуса и поезда и обсудить разделение затрат на поддержание прямого контакта.

В итоге в подобных делах родителей необходимо сподвигнуть на разрешение проблемы путем медиации.

Содержание ребенка (алименты)

КПР ожидает от государств-участников принятия соответствующих мер для осуществления получения ребенком содержания и внутри государства, и из-за границы. Относительно последней ситуации государство должно содействовать вступлению в международные соглашения или предпринять другие меры, делающие возможным получение ребенком содержания от родителя, который проживает в другой стране. Существуют две международные конвенции, принятые Гаагской конференцией по международному частному праву: Гаагская конвенция о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей (1980 г.) и Конвенция о международном обеспечении получения алиментов и других формах поддержки семьи (2007 г.); первая из них ратифицирована Казахстаном.

В КПР не содержится правил о финансовых и других факторах, которые должны приниматься в расчет при рассмотрении требования о предоставлении ребенку алиментов. Это остается проблемой национального права. Но КПР требует выслушать ребенка и принять во внимание его мнение. Детей неохотно вовлекают в решение подобных финансовых вопросов, но алименты являются делом, которое имеет к ним непосредственное отношение⁴¹. Поэтому им должно быть позволено высказать свое мнение.

5.3. Защита ребенка и альтернативная опека

5.3.1. Защита ребенка

В КПР содержится множество статей о том, что ребенок обладает правом на защиту от пренебрежения его потребностями, всех форм насилия и эксплуатации (статьи 19, 32 – 38), а также правом на физическое и психологическое восстановление и социальную реинтеграцию (статья 39). Такая защита требует различных законодательных, социальных и других мер, включая превентивные меры, которые должны приниматься правительством⁴².

В соответствии с целью данного руководства внимание данного параграфа будет сфокусировано на роли судьи в свете КПР. Но следует отметить, что роль судьи в защите ребенка определяется и регулируется национальным законодательством. Роль других органов, таких как местные или районные комитеты по защите детей, влияют на дела, которые будут поданы на рассмотрение судьи и будут рассматриваться им. Информация о специфике роли судьи в Казахстане будет рассмотрена в других главах данного процессуального руководства. Поэтому в данном подразделе будут представлены положения КПР, относящиеся к действиям судьи в делах о защите детей в общем (альтернативная опека будет рассмотрена в следующем подразделе).

А. Общие принципы: судья должен предоставить ребенку, в отношении которого подано прошение относительно защитных мер, полноценную возможность выразить свое мнение (статья 12 КПР), например, о его потребностях и мерах, которые рассматриваются как варианты для улучшения положения. Судья должен выслушать детей лично, по крайней мере, тех детей, которые уже достигли возраста, в котором закон предоставляет им право быть выслушанными. Младших детей тоже следует выслушать, например, психологу, который представит судье отчет о своих наблюдениях. По собственному решению судья объясняет степень, в которой мнение ребенка было принято в расчет.

Наилучшие интересы ребенка должны иметь первостепенное значение (статья 3 КПР). Это означает, помимо прочего, что меры по защите ребенка должны являться надлежащей реакцией на потребности ребенка. Следует помнить, что ребенок и

⁴¹ Например, законодательство Нидерландов предоставляет право на выражение своего мнения детям с 16 лет и старше.

⁴² Более подробную информацию о подобных мерах (включая возможное возбуждение судебной процедуры) реализации статьи 19 смотрите в Замечании общего порядка № 13 (2011 г.) Комитета по правам ребенка о праве ребенка на свободу от всех форм насилия. Документ ООН CRC/C/GC/13, 17 февраля 2011 г.



его родители имеют право на уважение их семейной жизни. Меры по защите ребенка не должны быть несоответствующим вмешательством в семейную жизнь. Например, лишение родительских прав должно быть крайней мерой и применяться только тогда, когда это соответствует наилучшим интересам ребенка.

В. Бедность родителей не должна являться оправданием для вмешательства в семейную жизнь ребенка и родителей. Судья должен изучить и рассмотреть все возможности передачи дела в существующие службы с просьбой предоставить родителям необходимые консультации и материальную поддержку. Статьи 18 и 27 КПП требуют, чтобы государство предоставило родителям надлежащую помощь посредством льгот и служб для заботы о детях, а также программ материальной поддержки, включая питание, одежду и жилье, для того, чтобы помочь родителям обеспечить их детям уровень жизни, необходимый для их всестороннего и гармоничного развития.

С. При рассмотрении иска о принятии мер по защите ребенка, судья должен сначала оценить были ли предприняты достаточные попытки помочь родителям и защитить ребенка на общественных началах прежде, чем налагать меры по защите ребенка, потому как эти меры являются крайними.

Д. Когда меры по защите ребенка необходимы для соблюдения наилучших интересов ребенка, судья должен отдавать предпочтение мерам, которые не разлучают ребенка с его родителями, например, таким как приказ об осуществлении надзора, направление родителей на консультирование или занятия по навыкам воспитания.

5.3.2. Альтернативный уход

Согласно статье 20 КПП ребенку должен предоставляться альтернативный уход, если он временно или навсегда лишен своей семейной среды, или в наилучших интересах не может оставаться в этой среде.

В первом случае ребенку может потребоваться альтернативный уход, если он потерял обоих родителей из-за болезни или дорожной аварии. Второй случай предполагает, что ребенок будет отделен от своих родителей/родителя. В статье 9 КПП говорится, что подобное отделение против воли ребенка и/или родителей возможно только в том случае, если это необходимо в наилучших интересах ребенка. Решение об отделении ребенка от родителей должно приниматься компетентными органами, например, комиссией по защите детей или судом. Но этот процесс должен подлежать рассмотрению в суде, что означает, что родители могут подать апелляцию после вынесения решения.

Единственное специфическое процессуальное правило, касающееся дел о защите детей, связано с данным решением об отделении: всем заинтересованным сторонам, родителям, ребенку и другим должна быть предоставлена возможность принимать участие в судебном процессе и высказывать свои взгляды (статья 9, пункт 3 КПП). Природа участия ребенка подробно описана в статье 12, которая подтверждает, что решение об отделении ребенка от родителей/родителя может быть принято только при полноценном участии ребенка (см. право ребенка быть заслушанным в пункте А. подраздела 5.3.1).

В статье 20 также говорится, что при использовании альтернативного ухода предпочтение должно быть отдано обстановке семейного типа, такой как проживание у приемных родителей без юридического усыновления, кафала по исламским законам или юридическое усыновление приемными родителями. Помещение ребенка в специальное учреждение должно рассматриваться только тогда, когда в этом есть необходимость. Маленькие дети, особенно дети младше 3 лет, должны быть помещены в семейную обстановку. Помещение в специальное учреждение должно производиться только в исключительных случаях, если, например, неразлучение братьев и сестер соответствует их наилучшим интересам или в качестве экстренной меры. Но в этом случае помещение должно производиться на заранее определенный и очень ограниченный срок с запланированной реинтеграцией в семью или другим подходящим долгосрочным вариантом опеки⁴³.

Согласно судебной практике Европейского суда по правам человека относительно реализации статьи 8 ЕКПЧ, в особенности реализации права на уважение семейной жизни, мера защиты ребенка, отделяющая его от родителей, должна быть, в принципе, временной и обязательно предусматривать принятие мер для воссоединения ребенка с родителями⁴⁴. В этом отношении и в качестве подтверждения взглядов Европейского суда по правам человека в Руководящих указаниях по альтернативному уходу за детьми (см. более подробную информацию далее) сделаны следующие рекомендации (параграф 11): «Все решения, касающиеся альтернативного ухода, следует принимать с полным учетом желательности в принципе содержания ребенка как можно ближе к месту его обычного проживания, с тем чтобы облегчить его контакты с семьей и потенциальную реинтеграцию в свою семью и свести к минимуму разрыв с его образовательной, культурной и социальной средой».

В контексте отделения ребенка от родителей п. 3 статьи 9 КПП признает право ребенка на поддержание личных отношений и регулярных прямых контактов с родителями/ родителем, от которых ребенок отделен. Для облегчения подобных контактов судья должен поместить ребенка как можно ближе к месту проживания его родителей (см. выше цитату из Руководящих указаний, параграф 11). Если мирное урегулирование невозможно, родители/ родитель могут подать прошение о регулярных и прямых контактах с ребенком. Для данного права ребенка существует следующее ограничение: регулярные контакты запрещены, если это противоречит наилучшим интересам ребенка.

Судья, принимающий решение по такому прошению, может оказаться в сложной ситуации. Например, ребенок временно помещен в семью приемных роди-

телей, а его родители просят о том, чтобы ребенок встречался с ними в выходные раз в две недели. Судья должен принять во внимание мнение ребенка, приемных родителей, органа по защите детей, занимающегося помещением ребенка в приемную семью, и мнение родителей ребенка. Ребенок может быть временно помещен в семью приемных родителей, если у его родителей нет возможностей предоставлять ему уход, необходимый для гармоничного развития; а также если родители действительно не заботились о нем или применяли физическое или психологическое насилие в процессе воспитания. Разрешение ребенку встречаться с родителями/ родителем раз в две недели в течение всех выходных может противоречить его наилучшим интересам. Но применимо ли это ко всем формам прямого контакта?

В данном случае и во всех остальных делах об альтернативном уходе и правах на посещение судья должен решить, спрашивать ли его совета у экспертов или обратиться к обеим сторонам с просьбой о медиации.

В итоге в статье 25 КПП говорится, что ребенок, которому предоставляется альтернативный уход, имеет право на периодическую оценку лечения, предоставляемого ему, и всех других условий, связанных с его размещением. Для того чтобы обеспечить такую оценку, судья должен ввести практику размещения ребенка в соответствующую обстановку на ограниченный период времени, например, на один год. Продление данного периода возможно, но требует хорошо обоснованного запроса от компетентных властей, например, от комиссии по защите прав детей. Это предполагает оценку лечения ребенка и других соответствующих обстоятельств, например, усилий, приложенных для воссоединения ребенка с семьей.

В качестве дополнительной информации: были приняты Международные руководящие указания по альтернативному уходу за детьми. Генеральная Ассамблея ООН призвала государства-участники принять Руководящие указания во внимание и донести их до сведения всех соответствующих органов правительства, правозащитников и адвокатов, средств массовой информации и населения в целом⁴⁵. Руководящие указания помимо прочего содержат рекомендации по предупреждению отделения ребенка от семьи, определению наиболее подходящей формы альтернативного ухода, общих условий, применимых ко всем формам альтернативного ухода, и качеству организации альтернативного ухода.

⁴³ См. параграф 22 Руководящих указаний по альтернативному уходу за детьми.

⁴⁴ См., например, дело Виттерс против Нидерландов, 25 ноября, 2004 г., № 23660/02.

⁴⁵ См. Резолюцию 64/142, принятую Генеральной Ассамблеей ООН в декабре 2009 г.; Документ ООН A/RES/64/124, 24 февраля 2010 г.

Раздел 6.

Усыновление и Гаагская конвенция о международном усыновлении

Усыновление упоминается в статье 20 КПР как форма альтернативного ухода за ребенком. В статье 21 представлены более специфические принципы и правила для усыновления внутри страны и международного усыновления⁴⁶.

Общим принципом любого усыновления является то, что наилучшие интересы ребенка имеют доминирующее, а не просто «первостепенное значение». Это означает, что наилучшие интересы ребенка являются единственным решающим критерием, и нет необходимости сравнивать значимость интересов ребенка и родителей.

Национальное законодательство устанавливает правила внутреннего и международного усыновления. В них должны входить правила относительно условий, которые должны быть выполнены, для того чтобы ребенок мог быть усыновлен/ удочерен, а также согласия родителей/ родителя, опекуна ребенка и других близких ребенку лиц (например, членов семьи, если ребенок является сиротой) или компетентных служб. Кроме того, следует установить правила, которые предоставят ребенку полноценную возможность высказать свои взгляды. Многие дети, подпадающие под усыновление/ удочерение, находятся на альтернативном попечении (часто в учреждениях/ детских домах). Люди, руководящие обеспечением альтернативного ухода для ребенка, могут быть вовлечены в процесс заслушивания мнения ребенка.

В статье 21 четко оговаривается, что международное усыновление является крайней мерой: вопрос о международном усыновлении рассматривается, только если ребенок не может быть помещен во временную или постоянную приемную семью или не может получить необходимого ухода в государстве своего происхождения. Это правило предполагает, что судья, рассматривающий запрос на международное усыновление, должен получить

информацию, демонстрирующую попытки, предпринятые для помещения ребенка во временную или постоянную приемную семью внутри страны, а также то, что эти попытки закончились неудачей.

Статья 21 также требует, чтобы меры защиты и стандарты международного усыновления были идентичными мерам защиты и стандартам, применимым для усыновления внутри страны, а также принятия мер для того, чтобы международное усыновление не привело к ненадлежащему финансовому обогащению вовлеченных в него лиц.

Казахстан ратифицировал Конвенцию о защите детей и сотрудничестве в отношении международного усыновления (1993 г.) 9 июля 2010 г., и она вступила в силу 1 ноября 2010 г. Это означает, что законы и стандарты Казахстана, касающиеся международного усыновления, должны соответствовать данной конвенции. Цели конвенции заключаются в следующем:

- обеспечить гарантии того, что международное усыновление осуществляется в наилучших интересах ребенка;
- создать систему сотрудничества между договаривающимися государствами для обеспечения действительности таких гарантий и таким образом предотвратить похищение, продажу или торговлю детьми;
- обеспечить признание договаривающимися государствами только тех усыновлений, которые осуществлены в соответствии с конвенцией.

Конвенция содержит специфические правила относительно пригодности ребенка к усыновлению, правомочности приемных родителей и необходимого согласия. Значительная часть конвенции (статьи 6 – 22) посвящена созданию центральных органов (ЦО) в договаривающихся государствах, их функциям и обязанностям, а также сотрудничеству и условиям аккредитации агентств, выступающих в качестве помощников или посредников в процессе международного усыновления. Статьи 23 – 27 содержат информацию о признании и последствиях международного усыновления. Последние главы – VI и VII (статьи 28 – 48) – содержат общие и заключительные положения.

⁴⁶ Руководящие указания по альтернативному уходу за детьми не применимы к уходу, осуществляемому приемными родителями, потому как с момента усыновления ребенка считается, что он получает уход от родителей (пункт 30(b)).

Подробное рассмотрение положений данной конвенции выходит за рамки целей этой главы. Внимание будет сфокусировано на роли судьи, рассматривающего запрос о международном усыновлении. Относительно этого существуют следующие наблюдения.

Конвенция предусматривает различие между «государством происхождения», которое является местом постоянного проживания ребенка, и «принимающим государством», то есть государством, в которое ребенок переехал или переедет либо после усыновления в государстве происхождения, либо в целях такого усыновления в принимающем государстве или в государстве происхождения (статья 2).

Это правило означает, что международное усыновление может осуществляться в государстве происхождения или в принимающем государстве. От положений национального законодательства зависит, может ли ребенок, подлежащий усыновлению, быть вывезен в принимающее государство без усыновления в государстве происхождения.

Но это значит, что судьям в Казахстане, возможно, придется иметь дело с запросами пар или отдельных лиц из принимающих государств на усыновление детей, которые проживают в Казахстане (постоянное место проживания) или запросами от пар или отдельных лиц, постоянно проживающих в Казахстане, на усыновление детей, проживающих в других странах.

В обоих случаях судье придется решить, подходит ли вариант усыновления ребенку, чтобы учесть наилучшие интересы ребенка и правомочность приемных родителей. Чтобы принять все эти решения, судья должен проверить, содержат ли материалы рассматриваемого дела следующие документы или информацию:

- отчет центральных органов принимающего государства с информацией о заявителях (приемные родители или отдельное лицо), их личности, правомочности и пригодности для усыновления, биографических данных, семейном и медицинском анамнезе, социальной среде, причинах для усыновления и т.д. (см. статью 15);
- отчет центральных органов государства происхождения, содержащий информацию о том, подлежит ли ребенок усыновлению, его личности, биографических данных, социальной среде, семейном и медицинском анамнезе, воспитании ребенка и его этнических, религиозных и культурных особенностях, а также документы, демонстрирующие, что соответствующие учреждения и лица, перечисленные в п. (с) статьи 4, дали свое согласие на усыновление и согласны, что усыновление соответствует наилучшим интересам ребенка (статья 16);



- Документ, в котором центральные органы принимающего государства и государства происхождения информируют судью о том, что разрешение на выезд из государства происхождения и на въезд и постоянное проживание в принимающем государстве получено;
- Документ, информирующий судью о том, что ребенок был проконсультирован и должным образом проинформирован о последствиях усыновления, и что ребенок, когда это потребуется, может свободно дать свое согласие на усыновление, а также, что желаниям и мнениям ребенка было уделено должное внимание.

Вся эта информация будет являться основой для вынесения судьей решения о том, соответствует ли международное усыновление наилучшим интересам ребенка, но она не должна мешать судье лично выслушать ребенка, если это возможно (следует помнить, что многие подлежащие усыновлению дети очень маленькие), а также его родителей, родственников или приемных родителей.

Вкратце: международное усыновление требует серьезной подготовки центральных органов и аккредитованных агентств, и, что важнее всего, подготовки судей, как беспристрастных и независимых специалистов, которым предстоит принимать окончательное решение.

Раздел 7.

Гаагская конвенция о гражданских аспектах международного похищения детей (1980 г.)

7.1. Международное похищение детей: общие положения

Каждый год тысячи детей похищаются из страны проживания и перемещаются в другие страны⁴⁷. Эти похищения часто осуществляются родителями, родственниками ребенка или другими лицами по просьбе родителей.

Исследования показывают, что похищение может иметь более или менее негативные последствия в основном для психологического (психического) здоровья ребенка; похищения редко связаны с использованием силы или насилия, редко наносят физический вред ребенку. Однако в результате у ребенка начинают проявляться физические симптомы стресса, такие как головная боль в течение нескольких недель, плач, боли в животе и т.д. Психологические эффекты, такие как потеря веры и чувство беспомощности, ночные кошмары, нарушения сна и общее недоверие и неуверенность могут длиться от нескольких месяцев до нескольких лет⁴⁸.

⁴⁷ Указаны приблизительные данные, т.к. нет общей статистики за неимением систематической регистрации. Статистика по международному похищению детей на www.hcch.org ограничена только теми странами, которые ратифицировали Гаагскую конвенцию 1980 г.

⁴⁸ См. Мэрилин Фриман. Международное похищение детей. Последствия. Лестер. Воссоединение. Центр международного похищения детей. Май 2006 г. Более подробная информация: www.geunite.org. Необходим национальный масштаб исследования, в силу чего мелкомасштабные данные могут быть не представлены.

⁴⁹ Более подробная информация обсуждений рабочей группы – Шэрон Дэтрик. Комментарий к Конвенции ООН о правах ребенка. С. 203 – 212. Гаага. Kluwer Law International. 1999 г.

Очевидно, что с точки зрения прав ребенка международные похищения детей должны быть предотвращены и адекватно решены в случае совершения. В рабочей группе по разработке Конвенции о правах ребенка было выражено общее мнение, что родительское похищение ребенка через международные границы является очень важным вопросом, и в этой связи необходимы эффективные средства правовой защиты⁴⁹. Обсуждения в рабочей группе в итоге привели к формированию статьи 11 КПП, требующей от государств-участников принятия мер для борьбы с незаконным перемещением и невозвращением детей из-за границы.

В ходе обсуждения, особенно в 1982 и 1983 гг., была сделана ссылка на Гаагскую конвенцию о гражданских аспектах международного похищения детей, которая была принята в 1980 году. В пункте 2 статьи 11 КПП сказано, что государствам-участникам в их попытках по борьбе с международным похищением детей следует присоединиться к международным соглашениям или способствовать заключению двусторонних или многосторонних соглашений. Комитет по правам ребенка систематически рекомендует государствам-участникам ратифицировать или присоединиться к Гаагской конвенции 1980 года.

Казахстан присоединился к этой конвенции в 2012 г., и следует разработать и внедрить нормы и правила в соответствии с конвенцией для рассмотрения дел о международном похищении ребенка.

Суды играют ключевую роль в решении таких случаев. Следующий раздел содержит информацию о принципах и правилах, которые судьи должны применять.



7.2. Гагская конвенция о гражданских аспектах международного похищения детей

Следует отметить, что конвенция имеет дело только с гражданскими аспектами международного похищения, т.е. она не имеет дела ни с похищениями внутри страны, ни с возможными уголовно-правовыми аспектами (во многих странах похищение ребенка является преступлением).

Основной упор делается на то, что можно было бы назвать похищением в семейной обстановке. В этой связи рабочая группа по разработке Конвенции о правах ребенка отметила, что проживание двух родителей разных национальностей в разных странах часто приводит к похищению детей через границы.

Международное похищение детей часто приводит к драматической ситуации, потому что родитель теряет всякую связь со своим ребенком. Средства массовой информации, в частности телевидение, уделяет регулярное внимание таким драматическим случаям международного похищения детей. Бездна надежд родителей похищенного ребенка и отсутствие адекватной поддержки властей в их попытках вернуть ребенка или хотя бы восстановить контакт с ним вызывают различные эмоциональные реакции.

Одно из общественных заблуждений заключается в том, что в большинстве случаев отец – основной похититель. Однако информация о междуна-

родном похищении показывает, что в большинстве случаев похитителем выступает мать. Вполне «естественное» объяснение этому заключается в том, что мать является родителем, который отвечает за ежедневную заботу и воспитание ребенка. Вывоз ребенка в другую страну (часто в страну ее происхождения) вызван ее обеспокоенностью по поводу развития ребенка, с которым, по ее утверждению, плохо или насильственно обращается отец.

Все это означает, что судьям часто приходится иметь дело с очень трудными и эмоциональными делами, они должны хорошо понимать не только правовые аспекты, но и иметь навыки работы с эмоциональным характером таких случаев.

7.2.1. Цели и применение конвенции

Договаривающиеся государства должны принять все необходимые меры для обеспечения в пределах их территории выполнения следующих целей конвенции (статья 1):

- Обеспечить скорейшее возвращение детей, незаконно перемещенных или удерживаемых в любом Договаривающемся государстве;
- Обеспечить, чтобы права опеки и доступ в соответствии с законодательством одного Договаривающегося государства эффективно соблюдались в другом Договаривающемся государстве.

Статья 3 гласит, что перемещение или удержание является противоправным, если:

- оно является нарушением права попечительства над ребенком, принадлежащие какому-либо лицу, учреждению или иному органу, коллективному или индивидуальному, в соответствии с законодательством государства, в котором ребенок постоянно проживал до его перемещения или захвата;
- эти права действовали во время похищения или могли бы быть действительными, если бы не произошло похищения.

Термин «удержание» используется, если ребенок, который был в Договариваемом государстве, например, с целью посетить своего отца, и не был возвращен матери в другое Договариваемое государство (удерживаемый отцом).

Конвенция применяется внутри и между Договариваемыми государствами, но это возможно, в случае если ребенок похищен из страны, которая не является Договариваемым государством, в страну, которая является Договариваемым государством, для решения дела в соответствии с правилами конвенции. Такая возможность должна быть четко оговорена в правилах (законах или предписаниях) для осуществления конвенции.

Конвенция не применяется к детям, которым на момент похищения наступило 16 лет и старше, или которым исполняется 16 в течение (судебного) процесса, инициированного с целью их возвращения в страну постоянного проживания.

Основным принципом конвенции является то, что похищенный ребенок должен быть немедленно возвращен в страну его постоянного проживания властями Договариваемого государства, в котором он был незаконно удержан, если это удержание произошло менее чем за год до начала судебного или административного разбирательства с целью его возвращения. Если между началом разбирательства и датой удержания лежит период более одного года, власти также распоряжаются о возвращении ребенка, если только не будет доказано, что ребенок адаптировался в новой среде (статья 12).

Следует отметить, что подход Гагской конвенции очень строгий: похищенный ребенок должен быть возвращен как можно скорее в страну его постоянного проживания. Предполагается, что это в лучших интересах ребенка и властей страны, в которую ребенок был похищен. Но есть и исключения из этого достаточно жесткого и строгого правила конвенции.

⁵⁰ См. ECtHR 6 декабря 2007, Момуссо и Вашингтон, Франция (приложение 39388/05 and Neulinger and Shuruk v. Швейцария 6 июля 2010 (приложение 41615/07).

7.2.2. Исключения к основному принципу немедленного возвращения ребенка

При рассмотрении просьбы о возвращении похищенного или удержанного ребенка власти запрашиваемого государства не обязаны обеспечить возвращение ребенка в следующих случаях:

- ребенок освоился в новой среде, в стране, в которую он был похищен, это исключение применяется, только если с момента похищения или удержания прошло более одного года (см. выше);
- родитель похищенного ребенка (или другое лицо или орган) в стране постоянного проживания ребенка имеет над ним опеку, но на самом деле не выполнил своих обязанностей по опеке во время удержания ребенка (статья 13(а)). В этой связи можно подумать о ситуации разведенных родителей, которые до сих пор имеют совместную опеку над ребенком. Ребенок проживает с матерью, а отца навещает время от времени.

Мать перевозит ребенка в страну своего происхождения, а отец отправляет запрос на немедленное возвращение ребенка. Мать, выступая против этого возвращения, может заявить (может продемонстрировать), что отец на самом деле не осуществляет своих опекунских функций.

- Есть серьезный риск того, что возвращение ребенка подвергнет его физической или психологической опасности или введет его в невыносимое положение (ст. 13(б)). Это правило является наиболее спорным исключением из принципа немедленного возвращения, и судьи или другие органы должны оценить, действительно ли возвращение ребенка создает серьезный риск для его развития. На самом деле это исключение не ставит под сомнение основное положение конвенции о том, что возвращение – это в наилучших интересах ребенка. Статья 13(б) – в центре многих судебных разбирательств, касающихся возвращения ребенка как на национальном уровне в Договариваемых государствах, так и на международном уровне, в частности, в Европейском суде по правам человека⁵⁰.

Европейский суд считает, что принцип немедленного возвращения похищенного ребенка Гагской конвенции не означает, что приказ вернуть ребенка является автоматическим решением. Суд регулярно подчеркивает, что наилучший интерес ребенка должен быть основным фактором (статья 3 КПР гласит, что интерес ребенка должен быть одним из (не единственным) первоочередных факторов). Наилучший интерес ребенка форми-

рует личную перспективу развития и будет зависеть от множества конкретных обстоятельств, в частности, от его возраста и степени зрелости, наличия или отсутствия родителей, его окружения и опыта. По этой причине эти главные интересы должны оцениваться в каждом отдельном случае. Иными словами, судья, рассматривая ходатайство о возвращении ребенка, не должен просто основывать свои решения только на том, что возвращение ребенка всегда в его интересах.

- Ребенок противится возвращению и достиг возраста и степени зрелости, которые позволяют считаться с мнением ребенка. Следует отметить, что конвенция не содержит четких положений, требующих от властей заслушивания ребенка, но статья 12 КПП требует того, чтобы они обеспечили ребенку возможность высказать свое мнение и приняли их во внимание. КПП (но не Гагская конвенция) не устанавливает возрастной предел в этом отношении. В совокупности это означает, что судья должен заслушать ребенка и решить, позволяют ли возраст и зрелость ребенка принять во внимание его взгляды; другими словами, должно ли возражение ребенка привести к тому, что постановление о его возвращении не будет издано.

7.2.3. Права доступа

Гагская конвенция также содержит положения, касающиеся эффективного осуществления прав доступа. Очевидно, что нелегко поддерживать контакт со своим ребенком, живущим в другой стране. Вы можете навестить ребенка либо в стране его постоянного проживания, либо он может приехать в вашу страну.

Безусловно, главным интересом ребенка является договоренность его родителей о таких визитах и условиях, которые должны быть выполнены для эффективного осуществления договоренности.

Но если такой договоренности невозможно достичь, каждый из родителей может обратиться в центральные органы (см. следующий пункт) в своих странах, чтобы принять меры для организации и обеспечения эффективного осуществления прав доступа.

В случае если мировое решение для поддержания контактов между ребенком и его родителями оказывается невозможным, центральный орган может напрямую или через посредника инициировать или помощь в разбирательстве с целью организации или защиты прав доступа и обеспечения соблюдения условий, в которых осуществляется соблюдение этих прав.

В ходе таких разбирательств судья должен принять решение не только о содержании договоренности

о посещениях, но и создать условия для эффективной и безопасной реализации.

В этой связи меры безопасности и гарантии представляют собой условия, заключающиеся в том, что родитель, посещающий ребенка, должен сдать свой паспорт и проездные документы, внести денежный залог или поручительство и/или регулярно отчитываться в полиции или другом органе на протяжении всего времени пребывания с ребенком. Эти и другие возможные меры призваны обеспечить сотрудничество со стороны второго родителя и предотвратить похищение ребенка⁵¹.

7.2.4. Создание и роль центрального органа

Гагская конвенция требует от Договаривающихся государств создания/назначения центрального органа. Федеральные государства могут назначить более одного центрального органа (статья 6). Центральные органы сотрудничают друг с другом, чтобы обеспечить скорейшее возвращение детей. В частности, они принимают все соответствующие меры, напрямую или через какого-либо посредника, в частности:

- для обнаружения местонахождения ребенка, который был незаконно похищен или удержан;
- для предотвращения дальнейшего нанесения вреда ребенку;
- для обеспечения добровольного возвращения ребенка или (попытки) достижения взаимоприемлемого решения этих вопросов;
- для инициирования или содействия судебному или административному разбирательству с целью возвращения ребенка и принятия мер, в случае необходимости, для организации и обеспечения эффективного осуществления прав доступа;
- для обеспечения или содействия предоставлению юридической помощи и консультаций;
- для создания необходимых мер, с тем чтобы обеспечить безопасное возвращение ребенка.

Договаривающиеся государства должны разработать государственные правила для создания и функционирования центрального органа. Например, в некоторых странах центральный орган может инициировать разбирательства, но в других это не является частью власти ЦО, пути и средства, используемые ЦО для установления местонахождения похищенного или удерживаемого ребенка и т.д.

⁵¹ Более подробная информация Гагская конференция по международному частному праву, Общие принципы и руководство по надлежущей практике трансграничных контактов относительно детей 2008

7.2.5. Некоторые рекомендации по реализации Гаагской конвенции

Казахстан ратифицировал Гаагскую конвенцию в ноябре 2012 года и в настоящее время (март 2013 года) в процессе создания центрального органа (см. предыдущий пункт) и разработки правил его функционирования. Пока еще не ясно, что это будет означать для роли и деятельности судей. Но на основе опыта других стран можно предположить, что ЦО, в случае похищения ребенка в Казахстан, сначала попытается достичь дружественного соглашения между заинтересованными сторонами (как правило, родителями ребенка). Только в случае безуспешной попытки приходится иметь дело с судом. Несмотря на неудачную попытку ЦО, суд может (снова) попытаться достичь дружественного урегулирования дела. Следующий пример иллюстрирует то, что суд должен рассмотреть и/или принимать во внимание при применении правил Гаагской конвенции к случаям, связанным с похищением детей.

Семья живет в Германии. Отец – немец, мать – казашка. У них двое детей, девочка 7 лет и мальчик 9 лет, и они оба опекуны. Дети родились в Германии, и семья ездит, по крайней мере, один раз в год в Казахстан, чтобы навестить родственников. В июле 2013 года мать и двое детей отправились на каникулы в Казахстан с согласия отца.

Но после каникул (3 недели) мать решает не возвращаться в Германию. Отец сразу же связывается с Центральным органом в Германии с просьбой вернуть детей в Германию. Этот ЦО связывается с ЦО в Казахстане, но усилия местного ЦО по установлению сотрудничества с матерью с целью возвращения детей терпят неудачу. 20 октября 2013 года отец подает ходатайство в суд г. Астаны с просьбой немедленно вернуть детей в Германию. Мать выступает против этого ходатайства, утверждая, что, во-первых, отец согласился с тем, что она останется в Республике Казахстан, и во-вторых, что он применяет физическое насилие над детьми, ввиду чего возвращение в Германию не в интересах детей. Она также обращается в суд, чтобы дать ей единоличное право опеки над детьми.

³² Более подробная информация об исполнении постановлений по возвращению - Руководство по надлежащей практике в соответствии с Гаагской конвенцией от 25 октября 1980 по гражданским аспектам международного похищения детей, часть IV Правоприменение. Бристол: Семейное право (изд-во Jordan Publishing Limited), 2010 г.

Соображения/ решения суда:

- во-первых, суд должен рассмотреть иск матери, что отец согласился с ее постоянным пребыванием, потому что, если это правда, то суд не возвращает детей в Германию (статья 13(a)). Отец отрицает, что он дал согласие на постоянное пребывание детей в Казахстане, он согласился только на 3-недельные каникулы. Суд должен приказать матери представить документы или другую информацию для доказательства предполагаемого согласия отца. Если она, по мнению суда, предоставляет достаточно доказательств согласия отца, дело может быть закрыто;
- следующим шагом суда должно быть решение о заслушивании детей, если такое решение имеется, то должно ли оно быть проведено судьей или внешним экспертом, например, психологом. Суд должен принять во внимание, что Гаагская конвенция не устанавливает возрастных ограничений для заслушивания похищенного ребенка и о том, что ст. 12 Конвенции о правах ребенка гласит, что ребенок имеет право выражать свои взгляды также без установления возрастного ограничения;
- суд не принимает решения по просьбе матери о единоличном праве на опеку, пока не будет установлено, что ребенок не должен быть возвращен (статья 16);
- мать должна предоставить информацию, обосновывающую ее претензии о насилии отца над детьми. Отец отрицает, что он физически или иным образом оказывал насилие. Он также сообщает суду, что ежедневный уход за детьми осуществлялся и им, и матерью, и по этой причине он и мать работают только 3 дня в неделю. Суду достаточно не просто оценить надежность различных заявлений. Он не может приказать провести полное расследование в Германии, чтобы выяснить правдивость утверждений матери.

Мать представляет документы, свидетельствующие о том, что она сообщила о насилии над детьми в полицию или другие соответствующие органы. Суд также может обратиться за информацией, относящейся к социальному положению семьи, предоставляемой ЦО или другим компетентным органом в Германии (статья 13, последний абзац).

Обвинения матери должны также показать, что дети, в случае возвращения, будут подвержены серьезной опасности физического или психологического насилия, или иным образом поставлены в невыносимое положение (статья 13(б)). Это кажется очень строгой интерпретацией исключения принципа немедленного возвращения, другими словами, пока не будет убедительных доказательств того, что детям грозит серьезный риск причинения вреда, требуется их возвращение³².

Раздел 8.

Защита детей, являющихся жертвами и свидетелями преступлений

8.1. Общие примечания

Согласно КПП и ее факультативным протоколам дети, являющиеся жертвами любых форм физического или психологического насилия и сексуальной или другой эксплуатации, должны получать необходимую помощь и поддержку для полного восстановления и социальной реинтеграции.

На международном, и прежде всего на национальном уровне было предпринято и предпринимается множество мер по реализации данного права. Правительства, часто при поддержке ЮНИСЕФ, НПО и других гражданских организаций, создают специальные службы для таких детей, включая, например, временные убежища и учреждения для долгосрочного пребывания и восстановления.

Вкратце: защита детей, являющихся жертвами насилия и/ или эксплуатации, путем восстановления и социальной реинтеграции – это вопрос правительственной политики, довольно часто требующий специфических защитных мер, предписываемых судом/ судьей (см. об этом в разделе 5).

В данном разделе внимание будет сфокусировано на детях, являющихся жертвами или свидетелями преступлений, и детях, которые были вовлечены в судебные, чаще всего уголовные, процессы. Так как судьям, скорее всего, регулярно придется иметь дело со свидетелями, а также потому, что существуют специфические международные стандарты относительно защиты таких детей в ходе судебных процессов⁵³.

8.2. Дети, являющиеся жертвами и свидетелями, в системе уголовного правосудия

Как уже говорилось ранее, в КПП и ее факультативных протоколах особое внимание уделено детям, являющимся жертвами преступлений, таких как серьезные побои, сексуальное насилие и эксплуатация. Но только одна статья посвящена защите детей-жертв в качестве свидетелей на су-

дебных процессах. Но данная статья 8 ФПТД, учитывая ее содержимое, ограничивается только детьми – жертвами торговли и сексуальной эксплуатации. Тем не менее в 2005 г. Экономический и Социальный Совет ООН (ЭКОСОС) принял Руководящие принципы, касающиеся правосудия в вопросах, связанных с участием детей – жертв и свидетелей преступлений, который содержит специфическую ссылку на КПП и факультативный протокол о торговле детьми, детской проституции и детской порнографии⁵⁴.

Данные руководящие принципы предназначены для использования в качестве основы, которая могла бы помочь государствам-участникам (ООН) в усовершенствовании защиты детей – жертв и свидетелей в системе уголовного правосудия. Руководящие принципы содержат множество соответствующих наблюдений, принципов, определений и рекомендаций. Например, наблюдение того, что дети-жертвы и свидетели часто проходят через дополнительные трудности, потому как их ошибочно рассматривают как правонарушителей (например, дети, являющиеся жертвами проституции или торговли). А также такие принципы, как право на недискриминацию, право на участие, право на первостепенную важность наилучших интересов ребенка, право на достойное обращение и сострадание, а также право на получение информации.

В данном разделе будет дано краткое изложение правил, которые особенно важны для функции судьи, занимающегося уголовными делами, в которые дети вовлечены в качестве жертв или свидетелей рассматриваемого преступления/преступлений.

⁵³ Более подробную информацию по другим аспектам защиты детей-жертв и свидетелей, например, согласно факультативным протоколам, можно найти в главе 5 «Дети, являющиеся жертвами и свидетелями преступлений» данного руководства, а также в пособии «Руководство и ресурсы для обучения в сфере прав ребенка» (для судей), ЮНИСЕФ, Казахстан, 2010 г.

⁵⁴ Резолюция ЭКОСОС 2005/20 от 22 июля 2005 г. В разработке данных руководящих принципов участвовала Межправительственная группа экспертов. См. отчет Группы, Документ ООН E/CN.15/2005/14/Add.1.



Специальные меры должны быть предприняты для уменьшения количества допросов, заявлений и во избежание ненужных контактов с процессом правосудия, например, посредством использования видеосъемки (параграф 33(а) руководящих принципов).

Первым контактом ребенка в системе уголовного правосудия жертвы преступления с процессом осуществления правосудия является допрос в полиции. Для того чтобы правило было выполнено, сотрудник полиции должен быть хорошо обучен технике проведения подобного допроса. В некоторых странах допрос ребенка-жертвы проводит специализированный психолог. Допрос/ беседа должен проводиться в дружественной к ребенку обстановке, предпочтительно в комнате, обустроенной специально для детей, расположенной в полицейском участке или где-либо еще⁵⁵. Такие комнаты должны быть оснащены экраном одностороннего наблюдения, позволяющим предполагаемому преступнику и/ или его адвокату наблюдать за беседой; он должен иметь возможность задавать уточняющие вопросы через человека, ведущего допрос. Такие меры необходимы для того, чтобы обеспечить соблюдение права подозреваемого на справедливое судебное разбирательство.

Возрастного ограничения для допроса детей-жертв не существует. Как сказано в руководящих принципах: «С каждым ребенком следует обращаться как с дееспособным свидетелем, который может быть допрошен и показания которого не должны считаться недействительными или недо-

стоверными лишь по причине его возраста, если возраст и степень зрелости ребенка позволяют ему давать ясные и заслуживающие доверия показания с использованием или без использования вспомогательных средств общения и других видов помощи».

Традиционным является использование, например, рисунков, чтобы помочь ребенку показать, что произошло, или позволить ребенку с помощью рисунка показать, что случилось с ним/ ней. Также важно планировать продолжительность и перерывы в допросе, учитывая возраст и зрелость ребенка.

Конечно же, ребенок, родители, опекуны или законные представители должны незамедлительно и верно информироваться о природе, продолжительности и последствиях этого первого допроса.

Данный допрос должен быть заснят с помощью видеокamеры, а судья обязан рассматривать эту запись как приемлемую улику. У видеосъемки есть следующие преимущества: она позволяет проверить, использовал ли допрашивающий навводящие вопросы либо оказывал ненадлежащее влияние на ребенка, а также сделать заслушивание ребенка в зале суда необязательным. Поступать ли таким образом, предстоит решить судье, с учетом права обвиняемого на справедливое судебное разбирательство.

Важным правом обвиняемого лица является право на проведение допроса свидетельствующего против него лица (статья 6 (3)(d) ЕКПЧ). Но, учитывая трудности, которые ребенок может испытывать при допросе, судья может рассмотреть следующие варианты.

⁵⁵ Министерство внутренних дел Республики Азербайджан разработало Руководство по созданию и использованию детских комнат полиции.

- Принять видеозапись первого допроса с возможностью участия обвиняемого лица в таком допросе как улику и счесть допрос ребенка в зале суда ненужным.
- Судья может принять прошение от ребенка или сделанное от лица ребенка о том, чтобы не подвергаться допросу в зале суда, так как это может привести к повторному травмированию. Европейский суд по правам человека одобрил исключения для права, упомянутого выше, например, исключение для жертв сексуального насилия с целью не сталкиваться с преступником⁵⁶ или исключение, освобождающее от дачи показаний в зале суда против членов своей семьи⁵⁷.

Если ребенка необходимо заслушать на судебном процессе в качестве свидетеля, судья может позволить, а если необходимо – поощрить дачу ребенком (вместе с его родителями и законными или другими помощниками) показаний в зале суда за несколько дней до проведения заседания, чтобы ознакомить с обстановкой. Сотрудник суда (но не сам судья, так как это может быть рассмотрено обвиняемым как влияние на беспристрастность) должен выполнить роль сопровождающего и ознакомить ребенка с информацией об участниках (прокуроре, судье, адвокатах защиты и других, например, экспертах или других свидетелях), участвующих в судебном процессе, их роли и местоположении в зале суда и ответить на вопросы ребенка (или его родителей).

Судья должен предоставить ребенку и обвиняемому лицу расписание/ порядок мероприятий, которые будут происходить во время судебного процесса. Он также должен составить план перерывов, особенно для проведения допроса ребенка, с учетом возраста. Ребенку, имеющему инвалидность по слуху или нарушение речи, необходимо предоставить инструменты для общения с судьей; кроме того, ребенку может понадобиться переводчик.

Прямое противостояние ребенка и обвиняемого лица в отношении совершения преступления может оказаться очень травмирующим для ребенка, и потому его следует избегать. Единственным способом осуществить это является помещение ребенка за экраном одностороннего наблюдения так, чтобы он не видел обвиняемого. Ребенок должен входить в зал суда перед обвиняемым и уходить после него. Другой возможностью избежать прямого противостояния является специальная комната, отделенная от зала суда, но сообщающаяся с ним при помощи звуковой связи. Ребенок будет находиться в этой комнате со своими родителями и помощником и слушать, что происходит в зале суда, отвечать на вопросы судьи, прокурора, обвиняемого и адвоката. Но ребенку нет необходимости находиться в этой комнате в течение всего судебного заседания. Су-

дья может установить определенный период времени для допроса ребенка в качестве свидетеля, и ребенок будет находиться в специальной комнате только в течение этого периода времени.

Обвиняемый имеет право на справедливое, открытое судебное слушание его дела (статья 14, пункт 1 МПГПП и статья 6, пункт 1 ЕКПЧ). Но в руководящих принципах подчеркивается важность защиты частной жизни ребенка путем ограничения разглашения информации, которая может привести к установлению его личности, а также защиты ребенка от неуместной демонстрации, например, путем удаления общественности и представителей средств массовой информации из зала суда на время допроса ребенка (пункты 26–28; см. также статью 8 ФПТД). Это означает, что судья должен удалить общественность и прессу из зала суда, не только если ребенок дает показания в зале суда, но даже в том случае, если он делает это из специальной комнаты⁵⁸.

Окончательный приговор должен быть оглашен судьей на открытом заседании, но он обязан защитить личность ребенка-жертвы и свидетеля, назвав его свидетелем X.

И, наконец, ребенок может выступать в качестве свидетеля на гражданском процессе. Например, в суд было подано прошение о лишении родительских прав ввиду того, что родители или один из родителей подвергали ребенка физическому и/или сексуальному насилию. Если родитель/ родители отрицают, что это имело место, ребенку, возможно, придется выступить в качестве свидетеля. В данном случае применимы все принципы и правила, упомянутые ранее, за исключением тех, которые являются специфическими для уголовных судебных процессов.

В заключение: заслушивание и допрос детей-жертв и свидетелей представляют собой серьезную проверку для судьи и его навыков предоставления ребенку необходимой защиты в сочетании с реализацией права обвиняемого лица на справедливый судебный процесс.

Очевидно, что судья и остальные участники процесса должны пройти подготовку и обучение эффективному и деликатному обращению с детьми-жертвами и свидетелями (см. руководящие принципы, пункты 40 – 46).

⁵⁶ См. Европейский суд в деле СН против Швеции. База данных Совета Европы, 2002-V; 39 EHRR 304.

⁵⁷ См. Европейский суд в деле Унтерпрингер против Австрии. А 110 (986); 13 EHRR 175.

⁵⁸ Исключения для принципа слушания уголовных дел на открытых заседаниях суда также возможны согласно статье 6 ЕКПЧ, для обеспечения безопасности или защиты личной жизни свидетелей или для поощрения свободного обмена информацией и мнениями в ходе судебного процесса; см. Европейский суд по делу Б. и П. против Соединенного Королевства 2001-III; 34EHRR 529, параграф 37.



*Национальное
законодательство,
касающееся прав детей*

Глава 2.

Раздел 1. Совершенствование национального законодательства по защите прав и интересов детей

Обеспечение соблюдения прав несовершеннолетних объявлено одним из приоритетных направлений государственной социальной политики Республики Казахстан.

Правовая защита несовершеннолетних в стране охватывает всю сферу жизнедеятельности несовершеннолетних – воспитание, образование, здравоохранение, труд, социальное обеспечение, досуг, а также защиту прав и интересов детей, попавших в сферу отправления правосудия, в том числе по уголовным делам.

В основном Республика Казахстан разделяет цели и принципы мирового сообщества и в соответствии со статьей 4 конвенции принимает законодательные, административные и другие меры для осуществления норм, определенных конвенцией.

Процесс имплементации международных норм в области обеспечения прав и интересов детей нашел свое отражение в развитии и совершенствовании национального законодательства Республики Казахстан.

Общие принципы и нормы конвенции (статьи 2, 3, 6 и 12) имплементированы в Конституцию Республики Казахстан, Уголовный, Уголовно-процессуальный, Гражданский, Гражданский процессуальный, Уголовно-исполнительный кодексы Республики Казахстан, Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье».

Был принят целый комплекс законов, основной сферой применения которых стали права и интересы детей (законы Республики Казахстан «О правах ребенка в Республике Казахстан», «Об образовании», «О детских деревнях семейного типа и домах юности», «О медиации» и др.).

Реализации прав детей способствуют и ратифицированные Казахстаном факультативные протоколы к конвенции, касающиеся участия детей в вооруженных конфликтах, торговли детьми, детской проституции и детской порнографии.

Развитие казахстанского законодательства в отношении прав и интересов детей осуществлялось в целях более полного его соответствия принципам и положениям конвенции и создания правовых условий для профилактики социального неблагополучия ребенка. Этому способствовало принятие законов Республики Казахстан «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности», «О государственных пособиях семьям, имеющим детей», «О социальной и медико-педагогической коррекционной поддержке детей с ограниченными возможностями» и других.

В определенной мере на реализацию национальной политики направлены государственные отраслевые программы по вопросам соблюдения прав детей в области образования, здравоохранения, снижения бедности, а также в сфере миграционной политики, демографического развития, реабилитации инвалидов и др.

Дальнейшее развитие получила система правовых средств защиты интересов детей. С учетом международных рекомендаций об усилении роли национальных институтов по правам человека произошло упрочение роли национального правозащитного учреждения – Уполномоченного по правам человека в Республике Казахстан, в составе которого функционирует специальный сектор по правам детей. Так, Указом Президента Республики Казахстан от 29 ноября 2004 года № 1474 «О дальнейшем совершенствовании системы защиты конституционных прав и свобод человека и гражданина» расширены правозащитные полномочия омбудсмена, введены новые функции: обращение с ходатайством о проверке законности судебных актов, инициирование парламентских слушаний и направление ходатайств о привлечении к уголовной, гражданской и дисциплинарной ответственности и т.д.

В целях обеспечения координации всех направлений деятельности на государственном и местном уровнях, включая эффективную координационную деятельность между центральными и местными исполнительными органами, а также сотрудничество с неправительственными общественными организациями и другими секторами гражданского общества постановлением Правительства Республики Казахстан от 13 января 2006 года № 36 создан специальный уполномоченный орган – Комитет по охране прав детей Министерства образования и науки Республики Казахстан.

В 2008 году в Казахстане принята Концепция ювенальной юстиции и План действий по ее реализации. Многие компоненты концепции и Плана в настоящее время реализованы. Так, Центры временной изоляции, адаптации и реабилитации для несовершеннолетних были переданы из ведения Министерства внутренних дел в ведение Министерства образования и науки. В соответствии с принятыми нормативными правовыми актами прокуратура больше не обладает полномочиями помещать детей в эти центры. Начался процесс расширения количества организаций, предоставляющих специализированные правовые услуги детям. В областях и крупных городах созданы специализированные суды по делам несовершеннолетних.

Раздел 2.

Законодательство о защите прав и интересов детей в гражданском судопроизводстве

2.1. Основные положения гражданско-правового законодательства по защите прав и интересов детей

Гражданско-правовая защита несовершеннолетних охватывает всю сферу жизнедеятельности несовершеннолетних – воспитание, физическое развитие, здравоохранение, образование, труд, социальное обеспечение, досуг и др.

Важнейшим инструментом защиты гражданских прав несовершеннолетних являются Гражданский и Гражданский процессуальный кодексы Республики Казахстан.

Дееспособность несовершеннолетних

Гражданский кодекс Республики Казахстан в статьях 22 и 23 определяет возрастную дееспособность несовершеннолетних:

«Статья 22. Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет

1. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет совершают сделки с согласия своих законных представителей. Форма такого согласия должна соответствовать форме, которая установлена законодательством для сделок, совершаемых несовершеннолетними.
2. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией, иными доходами и созданными ими объектами прав интеллектуальной собственности, а также совершать мелкие бытовые сделки.
3. При наличии достаточных оснований орган опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетних права самостоятельного распоряжения своим заработком, стипендией, иными доходами и созданными ими объектами прав интеллектуальной собственности.
4. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет самостоятельно несут

ответственность по сделкам, совершенным ими в соответствии с правилами настоящей статьи и несут ответственность за вред, причиненный их действиями по правилам настоящего Кодекса».

«Статья 23. Дееспособность несовершеннолетних в возрасте до четырнадцати лет (малолетних)

1. За несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет (малолетних), сделки совершают от их имени законные представители, если иное не предусмотрено законодательными актами.
2. Несовершеннолетние в возрасте до четырнадцати лет (малолетние) вправе самостоятельно совершать лишь соответствующие их возрасту мелкие бытовые сделки, исполняемые при самом их совершении».

Законом Республики Казахстан № 225-ІІ от 12 января 2007 года (с последующими дополнениями и изменениями, внесенными Законом РК № 421-ІV от 25 марта 2011 года) в Гражданский кодекс введена статья 22-1 относительно признания несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипированным).

До включения данной статьи в Гражданский кодекс казахстанское гражданское законодательство предусматривало лишь одно основание приобретения полной дееспособности несовершеннолетними: до достижения ими восемнадцати лет – вступление в брак, когда это допускается законом (п. 2 ст. 17 ГК).

Статья 21-1 ГК РК закрепила два новых основания: осуществление несовершеннолетним, достигшим шестнадцати лет, трудовой деятельности по трудовому договору и занятие предпринимательской деятельностью:

«Статья 21-1. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)

1. Несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору или с согласия его законных представителей занимается предпринимательской деятельностью.
2. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по

решению органа опеки и попечительства с согласия его законных представителей либо при отсутствии такого согласия по решению суда.

3. Эмансипированный несовершеннолетний обладает гражданскими правами и несет обязанность (в том числе по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда), за исключением тех прав и обязанностей, для приобретения которых законодательными актами Республики Казахстан установлен возрастной ценз.

Законные представители не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего».

Статьи 25, 227, 883, 925, 926, 927, 930, 939, 1124 ГК РК определяют механизм имущественных отношений, имущественной ответственности несовершеннолетних и взаимоотношения с органами опеки и попечительства.

Дополнительно имущественные отношения с несовершеннолетними регулируются другими нормативными правовыми актами. Так, Земельный кодекс РК в пункте 12 статьи 43 определяет порядок предоставления права на земельный участок. При этом право на земельный участок предоставляется лицам, достигшим совершеннолетия, за исключением случаев оформления прав на земельные участки несовершеннолетним, получившим данные земельные участки в порядке наследования в соответствии с гражданским законодательством Республики Казахстан. При этом законные представители несовершеннолетних вправе до достижения наследниками совершеннолетия передать земельные участки в аренду.

Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан, регулирующий общественные отношения, возникающие при отправлении судами правосудия при рассмотрении и разрешении исковых и иных дел, отнесенных к их компетенции, предусматривает особые процедуры при условии участия в таких делах несовершеннолетних или при необходимости защиты их прав и интересов.

Статья 199 ГПК РК определяет порядок ведения допроса несовершеннолетнего свидетеля. А именно допрос свидетеля в возрасте до четырнадцати лет, а по усмотрению суда и допрос свидетеля в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет производится с участием педагога, который вызывается в суд. В случае необходимости вызываются также законные представители несовершеннолетнего свидетеля. Указанные лица могут с разрешения председательствующего задавать свидетелю вопросы, а также высказывать свое мнение относительно личности свидетеля и содержания данных им показаний. В исключительных случаях, когда это необходимо для установления обстоятельств дела,

на время допроса несовершеннолетнего свидетеля из зала судебного заседания по определению суда может быть удалено то или иное лицо, участвующее в деле. После возвращения этого лица в зал заседания ему должно быть сообщено содержание показаний несовершеннолетнего свидетеля и предоставлена возможность задать свидетелю вопросы. Свидетель, не достигший шестнадцати лет, по окончании его допроса удаляется из зала судебного заседания, кроме случаев, когда суд признает необходимым присутствие этого свидетеля в зале судебного заседания.

Положения, касающиеся трудовых отношений с участием детей

Трудовые отношения, в том числе особенности трудовых отношений для несовершеннолетних, регулируются Трудовым кодексом Республики Казахстан.

Статьи 25 и 30 Трудового кодекса РК определяют гарантии равенства прав и возможностей при заключении трудового договора, а также возрастные особенности при заключении трудового договора с несовершеннолетними.

Статья 30 Трудового кодекса устанавливает возраст, с которого допускается заключение трудового договора. Так, заключение трудового договора допускается с гражданами, достигшими шестнадцатилетнего возраста. С письменного согласия одного из родителей, опекуна, попечителя или усыновителя трудовой договор может быть заключен с гражданами, достигшими пятнадцати лет, в случаях получения ими основного среднего, общего среднего образования в организации среднего образования; учащимися, достигшими четырнадцатилетнего возраста, для выполнения в свободное от учебы время работы, не причиняющей вреда здоровью и не нарушающей процесса обучения; с лицами, не достигшими четырнадцатилетнего возраста, в организациях кинематографии, театрах, театральные и концертные организации, цирках для участия в создании и (или) исполнении произведений без ущерба здоровью и нравственному развитию. В установленных Трудовым кодексом случаях трудовой договор должен подписываться одним из родителей, опекуном, попечителем или усыновителем ребенка.

Особенности регулирования труда работников, не достигших восемнадцатилетнего возраста, предусмотрены главой 16 Трудового кодекса РК:

- Статья 178. Права работников, не достигших восемнадцатилетнего возраста, в сфере труда;
- Статья 179. Работы, на которых запрещается применение труда работников, не достигших восемнадцатилетнего возраста;

- Статья 180. Обязательный медицинский осмотр работников, не достигших восемнадцатилетнего возраста;
- Статья 181. Продолжительность рабочего времени для работников, не достигших восемнадцатилетнего возраста;
- Статья 182. Оплата труда и нормы выработки для работников, не достигших восемнадцатилетнего возраста;
- Статья 183. Особенности режима труда и отдыха для работников, не достигших восемнадцатилетнего возраста;
- Статья 184. Ограничение материальной ответственности работников, не достигших восемнадцатилетнего возраста.

В целях охраны здоровья и прав несовершеннолетних статьей 26 Трудового кодекса РК вводятся ограничения по заключению трудового договора и допуска несовершеннолетних на тяжелые работы, работы с вредными (особо вредными) и (или) опасными условиями труда, а также на должности и работы, предусматривающие полную материальную ответственность работника за необеспечение сохранности имущества и других ценностей работодателя.

Законодатель определяет компетенцию уполномоченного государственного органа по труду в области регулирования трудовых отношений, который по согласованию с уполномоченным государственным органом в области здравоохранения определяет список работ, на которых запрещается применение труда работников, не достигших восемнадцатилетнего возраста, предельные нормы переноски и передвижения тяжестей работниками, не достигшими восемнадцатилетнего возраста.

Ряд статей Трудового кодекса РК предусматривает обеспечение специальных условий работы по продолжительности рабочего времени и нормам труда:

- Статья 78. Сокращенная продолжительность рабочего времени для отдельных категорий работников;
- Статья 88. Ограничение привлечения к сверхурочной работе;
- Статья 116. Нормы труда;
- Статья 200. Ограничение заключения трудового договора о работе по совместительству;
- Статья 211. Ограничения на работы вахтовым методом.

В интересах ребенка законодателем введена статья 185 ГПК, запрещающая «расторжение трудового договора по инициативе работодателя с беременными женщинами, женщинами, имеющими детей в возрасте до трех лет, одинокими матерями, вос-

питывающими ребенка в возрасте до четырнадцати лет (ребенка-инвалида до восемнадцати лет), иными лицами, воспитывающими указанную категорию детей без матери, не допускается», за исключением случаев, предусмотренных законом (ст. 54 ГПК: ликвидация работодателя; несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации; совершение работником коррупционного правонарушения, исключаяющего в соответствии с судебным актом возможность дальнейшей работы).

Право ребенка на здоровье

В Кодексе Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения» законодатель выделяет особенности по защите прав несовершеннолетних в сфере здравоохранения (статьи 93, 95, 104, 115, 118, 120, 139, 169, 180).

Так, закон определяет, что в случае отказа законных представителей несовершеннолетнего либо недееспособного лица от медицинской помощи, необходимой для спасения жизни ребенка, медицинская организация вправе обратиться в орган опеки и попечительства и (или) в суд для защиты их интересов. Предусматриваются необходимость соблюдения врачебной тайны, обеспечения прав несовершеннолетних, страдающих психическими расстройствами (заболеваниями). Законодатель регулирует правоотношения в случае искусственного прерывания беременности несовершеннолетними; устанавливает особый порядок хирургического вмешательства, переливания крови, ее компонентов и применения инвазивных методов диагностики; определяет порядок трансплантации тканей и (или) органов (части органов) и условия их изъятия; проведения медико-биологических экспериментов, доклинических (неклинических) и клинических исследований, применение новых методов диагностики, лечения и медицинской реабилитации несовершеннолетних и т.д.

Социально-профилактическую направленность несет Закон Республики Казахстан «О социальной и медико-педагогической коррекционной поддержке детей с ограниченными возможностями», где комплексно определяются формы и методы социальной, медико-педагогической коррекционной поддержки детей с ограниченными возможностями. Данный закон направлен на создание эффективной системы помощи детям с дефектами в развитии, решение проблем, связанных с их воспитанием, обучением, трудовой и профессиональной подготовкой, профилактику детской инвалидности.

Поддержка семьи и детства

Законом Республики Казахстан «О государственных пособиях семьям, имеющим детей» определена жизненно важная поддержка государства гражданам страны.

Статья 4 Закона Республики Казахстан «О государственных пособиях семьям, имеющим детей» от 28 июня 2005 года закрепляет право на получение пособий семьям, имеющим рожденных, усыновленных (удочеренных), а также взятых под опеку (попечительство) детей:

- 1) пособия на рождение;
- 2) пособия по уходу в случаях, когда:
 - лицо, осуществляющее уход за ребенком, не является участником системы обязательного социального страхования;
 - лицо, осуществляющее уход за ребенком, родившимся до 1 января 2008 года, является участником системы обязательного социального страхования;
- 3) пособия на детей в случаях, когда среднедушевой доход семьи ниже стоимости продовольственной корзины;
- 4) пособия воспитывающему ребенка-инвалида.

Закон Республики Казахстан «О детских деревнях семейного типа и Домах юношества» от 13 декабря 2000 года определяет правовое положение детских деревень семейного типа и Домов юношества, создаваемых в целях удовлетворения прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, жить и воспитываться в семье, а также всестороннего обеспечения их нравственно-духовного, трудового воспитания и образования.

Другие права

Закон Республики Казахстан «О физической культуре и спорте» фиксирует направленность государства на всемерную поддержку физической культуры и спорта, особое внимание уделяется спортивно-оздоровительному развитию несовершеннолетних. В статье 4 данного закона указано: «Государство создает условия для увеличения количества детско-юношеских спортивных школ всех видов и типов, спортивных и детских клубов по месту жительства граждан, детских и молодежных оздоровительных лагерей, специализированных групп и школ для инвалидов, лечебно-физкультурных диспансеров, укрепления их материально-технической базы».

Законом Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» предусмотрена специальная правовая регламентация оказания юридической помощи несовершеннолетним. В соответствии со статьей

6 данного закона оплата юридической помощи, оказанной адвокатами несовершеннолетним, осуществляется за счет бюджетных средств на основании соответствующего судебного решения.

В 2013 г. в РК был принят Закон «О гарантированной государством юридической помощи», которым государство гарантирует юридическую помощь в виде правового информирования, правового консультирования, защиты и представительства интересов физических лиц в судах, органах уголовного преследования, иных государственных органах и негосударственных организациях в случаях и порядке, установленных законодательством Республики Казахстан (ст. 6).

Субъектами оказания гарантированной государством юридической помощи являются:

- 1) государственные органы в пределах своей компетенции;
- 2) адвокаты, в случаях и порядке, установленных данным Законом, Законом Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» и иными законодательными актами Республики Казахстан;
- 3) нотариусы в случаях и порядке, установленных Законом Республики Казахстан «О нотариате»;
- 4) частные судебные исполнители в случаях и порядке, установленных Законом Республики Казахстан «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» (ст. 7).

Согласно п. 1 ст. 8 данного закона право на получение гарантированной государством юридической помощи бесплатно в виде правового информирования имеют все физические и юридические лица.

Правовое консультирование, защита и представительство интересов физических лиц в судах, органах уголовного преследования, иных государственных органах и негосударственных организациях, 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» (п. 2 ст. 8).

В интересах лица, нуждающегося в гарантированной государством юридической помощи, с ходатайством может обратиться его представитель (п. 4 ст. 8).

2.2. Брачно-семейное законодательство и права ребенка

Общая информация

Семья выполняет множество функций. Среди них выделяются специфические, то есть вытекающие из сущности семьи, отражающие её особенности как социального явления и присущие ей на всех этапах исторического развития, и неспецифические – к выполнению которых семья оказалась принуждённой или приспособленной в определённых исторических обстоятельствах.

Согласно Конституции Республики Казахстан от 30 августа 1995 года забота о детях и их воспитание являются естественным правом и обязанностью родителей³⁹.

Круг отношений, регулируемых брачно-семейным законодательством, очерчен в Кодексе РК «О браке (супружестве) и семье». Кодекс устанавливает права и обязанности, имущественные и личные неимущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми, а в случаях и в пределах, предусмотренных брачно-семейным законодательством Республики Казахстан, между другими родственниками и иными лицами, устанавливает условия и порядок вступления в брак (супружество), прекращения брака (супружества) и признания его недействительным, определяет формы и порядок устройства в семью детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, регулирует порядок государственной регистрации актов гражданского состояния, определяет функции государственных органов, осуществляющих государственную регистрацию актов гражданского состояния.

В соответствии со ст. 27 Конституции Республики Казахстан от 30 августа 1995 года брак и семья, материнство, отцовство и детство находятся под защитой государства, что является основополагающим моментом в правовом регулировании семейных отношений.

Брак и семейные взаимоотношения

Брачно-семейное законодательство Республики Казахстан основывается на принципах:

- 1) добровольности брачного (супружеского) союза мужчины и женщины;
- 2) равенства прав супругов в семье;

- 3) недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи;
- 4) разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию;
- 5) приоритета семейного воспитания детей, заботы об их развитии и благосостоянии;
- 6) приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних, пожилых и нетрудоспособных членов семьи;
- 7) обеспечения беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав, возможности судебной защиты этих прав;
- 8) поддержания здорового образа жизни всех членов семьи.

Брак (супружество) – равноправный союз между мужчиной и женщиной, заключенный при свободном и полном согласии сторон в установленном законом Республики Казахстан порядке, с целью создания семьи, порождающий имущественные и личные неимущественные права и обязанности между супругами.

В соответствии со ст. 1 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» семья – круг лиц, связанных имущественными и личными неимущественными правами и обязанностями, вытекающими из брака (супружества), родства, свойства, усыновления (удочерения) или иной формы принятия детей на воспитание и призванными способствовать укреплению и развитию семейных отношений.

Цели и принципы правового регулирования семейных отношений связаны с положениями Конституции РК, определяющими основные права и свободы граждан. Брачно-семейное законодательство исходит из необходимости укрепления семьи.

Соблюдение прав человека начинается с соблюдения прав ребенка. Отсутствие должного внимания со стороны государства к проблеме детей вполне можно квалифицировать как несоблюдение Казахстаном отдельных положений Всеобщей декларации прав человека и Конвенции о правах ребенка.

Безусловно, права несовершеннолетних должны защищаться в любых случаях, а в случае их нарушения подлежат восстановлению. Таким образом, нормы брачно-семейного законодательства должны содержать высокоэффективный механизм защиты прав и интересов субъектов семейно-правовых отношений.

В соответствии со статьей 5 кодекса к названным в статье 3 имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным брачно-семейным законодательством Республики Казахстан, применяется гражданское законодательство Республики Казахстан, по-

³⁹ Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 года

сколькo это не противоречит существованию брачно-сeмeйных (супружеско-сeмeйных) отношений. А в случаях, когда отношения, предусмотренные стaтьей 3 кодекса, прямо не урегулированы законодательством Республики Казахстан или соглашением сторон, и отсутствуют применяемые к ним обычаи, к таким отношениям, поскольку это не противоречит их существованию, применяются нормы брачно-сeмeйного и (или) гражданского законодательства Республики Казахстан, регулирующие сходные отношения (аналогия закона). При невозможности использования в указанных случаях аналогии закона права и обязанности субъектов брачно-сeмeйных (супружеско-сeмeйных) отношений определяются, исходя из общих начал и смысла брачно-сeмeйного или гражданского законодательства Республики Казахстан и требований добросовестности, разумности и справедливости (аналогия права), а также с соблюдением принципов действия закона во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Таким образом, брачно-сeмeйное законодательство направлено на защиту прав и интересов детей, родителей и семьи в целом, регулирует споры, вытекающие из брачно-сeмeйных отношений.

Права ребенка в контексте семьи

Согласно внесенным изменениям и дополнениям в некоторые законодательные акты по вопросам специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних от 14 июля 2008 года к спорам, связанным с воспитанием детей, относятся:

- споры об определении места жительства ребенка;
- отмена усыновления;
- о лишении (ограничении) и восстановлении родительских прав;
- об усыновлении (удочерении);
- споры, возникающие из опеки и попечительства (патронат) над несовершеннолетними в соответствии с брачно-сeмeйным законодательством РК.

Согласно Кодексу «О браке и семье» граждане по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им правами, вытекающими из брачно-сeмeйных (супружеско-сeмeйных) отношений, в том числе правом на защиту этих прав, если иное не установлено законодательными актами Республики Казахстан. Осуществление брачно-сeмeйных (супружеско-сeмeйных) прав и исполнение обязанностей не должны нарушать права, свободы и законные интересы других членов семьи и иных субъектов права⁶⁰.

В соответствии со стaтьей 7 названного кодекса защита брачно-сeмeйных (супружеско-сeмeйных) прав осуществляется судом по правилам гражданского судопроизводства. В случаях, предусмотренных настоящим кодексом, защита брачно-сeмeйных (супружеско-сeмeйных) прав осуществляется государственными органами в пределах их компетенции и в порядке, предусмотренном настоящим кодексом. Обращение за защитой нарушенного права к органу власти или управления не препятствует обращению в суд с иском о защите права.

Исковая давность не распространяется на требования, вытекающие из брачно-сeмeйных (супружеско-сeмeйных) отношений, за исключением случаев, когда срок для защиты нарушенного права установлен Кодексом о браке. При применении норм, устанавливающих исковую давность, при рассмотрении споров, вытекающих из брачно-сeмeйных (супружеско-сeмeйных) отношений, суд руководствуется нормами Гражданского кодекса Республики Казахстан. Таким образом, в введенном в действие новом законодательстве раскрывается порядок осуществления и защиты брачно-сeмeйных (супружеско-сeмeйных) отношений.

В соответствии с ч. 2 ст. 73 Кодекса «О браке (супружестве) и семье» Республики Казахстан место жительства и юридический адрес ребенка при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей. При отсутствии соглашения спор между родителями разрешается судом с участием органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству, по требованию родителей, исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения. При этом суд учитывает привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям и сестрам, возраст ребенка, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для развития и воспитания (род деятельности, режим работы родителей, материальное и семейное положение родителей и другие подобные условия).

При рассмотрении судами общей юрисдикции категории гражданских дел о расторжении брака не всегда рассматривается порядок места жительства детей. В ходе рассмотрения дел необходимо определять порядок места жительства.

⁶⁰ Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 28 декабря 2011 года

Изучение дел показало, что судами по некоторым делам указанной категории назначалась экспертиза. В соответствии с п. 1 ст. 91 ГПК РК экспертиза назначается в случаях, когда обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены в результате исследования материалов дела, проводимого экспертом на основе специальных научных знаний. Наличие таких знаний у иных лиц, участвующих в гражданском судопроизводстве, не освобождает суд от необходимости в соответствующих случаях назначить экспертизу.

Далее, согласно п. 3 ст. 91 ГПК РК суд назначает экспертизу по ходатайству стороны или по своей инициативе. Также согласно п. 5 этой же статьи лица, участвующие в деле, могут просить суд о поручении производства экспертизы конкретному лицу, обладающему необходимыми специальными научными знаниями.

В связи с этим для участия в судебном заседании и в процессуальных действиях в целях оказания содействия в собирании, исследовании и оценке доказательств путем дачи консультаций (пояснений) и помощи в применении научно-технических средств, привлекается в качестве специалиста-эксперта незаинтересованное лицо – психолог.

Когда ребенок выезжает за границу в сопровождении только одного из родителей, сразу возникает вопрос, нужно ли оформлять согласие на выезд от другого родителя. Законодательство напрямую не требует такого согласия. Оно необходимо лишь в том случае, если ребенок выезжает за пределы дома без родителей. Однако один из родителей вправе заявить несогласие на выезд ребенка за границу. Тогда вопрос правомерности запрета будет разрешаться в судебном порядке.

Медиация, как форма разрешения споров, возникающих из брачно-семейных отношений

Наиболее эффективная форма разрешения как гражданских споров, так и уголовного правосудия – это медиация. Суть ее в том, что две конфликтующие стороны могут при помощи профессионального посредника, медиатора, достигнуть согласия, не прибегая к долгим судебным разбирательствам. Основная задача медиации не в том, чтобы определить правого и виноватого в конфликте, а в том, чтобы привести стороны к консенсусу.

Согласно Закону Республики Казахстан «О медиации» от 26 января 2011 года медиация – процедура разрешения конфликта, в котором стороны проводят переговоры с целью достижения взаимоприемлемого решения, реализуемая по добровольному согласию сторон с участием одного или нескольких медиаторов⁶¹. Она применяется в спорах (конфликтах), возникающих из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и юридических лиц, а также в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, если иное не установлено законами Республики Казахстан.

В гражданском судопроизводстве предложение стороне обратиться к медиации может быть сделано по просьбе другой стороны или судом. Медиация может применяться как до обращения в суд, так и после начала судебного разбирательства.

Медиация дает возможность развиваться гражданскому правосознанию, поэтому вполне может восприниматься в качестве института гражданского общества. С принятием Закона «О медиации» медиация как технология и правовой институт приобретает устойчивые формы в казахстанской судебной практике.

В соответствии с п. 4-1 ст. 247 ГПК РК основанием для прекращения производства по делу является заключение сторонами соглашения об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации и его утверждение судом.

В 2012 г. специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних г. Астаны совместно с ОО «Союз медиаторов» при поддержке ЮНИСЕФ апробировал применение медиации в делах с участием детей с привлечением социально-правовой поддержки детям и семьям детей, находящихся в конфликте с законом. В рамках судебного разбирательства, а также внесудебного разбирательства специально обученные медиаторы проводили процедуру медиации по уголовным и гражданским делам с участием несовершеннолетних. Медиация по гражданским делам проводилась для разрешения споров об определении места жительства ребенка, а также определении порядка общения законного представителя с ребенком. В ходе работы медиаторы привлекали социальных работников и психологов для подготовки социального портрета ребенка и семьи, а также проведения семейных консультаций. Опыт показал успешность применения медиации в гражданских делах с участием несовершеннолетних и подтвердил прогрессивность принятого Закона «О медиации».

⁶¹ Закон Республики Казахстан «О медиации» от 26 января 2011 года, Казахстанская правда от 27 января 2011 года № 24

Раздел 3.

Законодательство в отношении несовершеннолетних, попавших в сферу уголовно-правовых отношений

3.1. Законодательство об охране прав ребенка от преступных посягательств

В соответствии с международными стандартами и государственно-правовой политикой уголовное и уголовно-процессуальное законодательство Республики Казахстан исходит из необходимости максимальной защиты прав и интересов несовершеннолетних.

Уголовный кодекс РК содержит ряд статей, предусматривающих ответственность за нарушение охраняемых прав ребенка. К таким видам преступлений относятся: убийство матерью новорожденного ребенка (статья 97 УК); половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста (статья 122 УК); развращение малолетних (статья 124 УК); вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность (статья 131 УК); вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий (статья 132 УК); торговля несовершеннолетними (статья 133 УК); подмена ребенка (статья 134 УК); злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (статья 136); ненадлежащее исполнение обязанностей по обеспечению безопасности жизни и здоровья детей (статья 138 УК); злоупотребление правами опекуна или попечителя (статья 139 УК); неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (статья 137 УК) и другие.

В ряде норм закона совершение преступных действий в отношении несовершеннолетних рассматривается как отягчающее обстоятельство: убийство (статья 96); умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (статья 103); истязание (статья 107); изнасилование (статья 120); насильственные действия сексуального характера (статья 121 УК); незаконное лишение свободы (статья 126); пытки (статья 141-1); нарушение трудового законодательства Республики Казахстан (статья 148); наемничество (статья 162); склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (статья 261) и другие.

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан также предусматривает особенности процессуальных действий в отношении детей жертв и свидетелей преступлений.

Так, статья 352 УПК РК определяет особенности допроса несовершеннолетнего потерпевшего и свидетеля:

1. Допрос несовершеннолетнего потерпевшего, свидетеля в возрасте до четырнадцати лет, а по усмотрению суда – и допрос этих лиц в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет производится в присутствии педагога. При необходимости вызываются также родители или иные законные представители несовершеннолетнего. Указанные лица могут, с разрешения председательствующего, задавать вопросы потерпевшему и свидетелю.
2. Перед допросом потерпевшего, свидетеля, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, председательствующий разъясняет ему значение для дела правдивых и полных показаний. Об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний указанные лица не предупреждаются, и подписка у них не отбирается.
3. По ходатайству сторон или по инициативе суда допрос несовершеннолетнего потерпевшего и свидетеля может быть проведен в отсутствие подсудимого, о чем суд выносит постановление. После возвращения подсудимого в зал судебного заседания ему оглашаются показания несовершеннолетнего потерпевшего, свидетеля, предоставляется возможность задать потерпевшему, свидетелю вопросы и дать свои показания в связи с их показаниями.
4. Потерпевший, свидетель, не достигшие восемнадцатилетнего возраста, удаляются из зала судебного заседания по окончании их допроса, кроме случаев, когда суд признает необходимым их дальнейшее присутствие.

Руководящие принципы, касающиеся правосудия в вопросах, связанных с участием детей – жертв и свидетелей преступлений (Резолюция ЭКОСОС 2005/20 от 22 июля 2005 года), регламентируют

Пункт 13, Руководящие принципы, касающиеся правосудия в вопросах, связанных с участием детей – жертв и свидетелей преступлений, ЭКОСОС, 2005 г.

Во избежание создания для ребенка дополнительных трудностей опрос, допрос и другие формы расследования должны проводиться подготовленными специалистами, предпринимающими такие действия в условиях учета, уважения и всестороннего изучения интересов ребенка.

вопросы обращения с детьми жертвами и свидетелями преступлений. Данные руководящие принципы подчеркивают значимость таких прав детей жертв и свидетелей преступления, как право на достойное обращение и сочувствие, право на защиту от дискриминации, право на получение информации, право быть заслушанным и выражать свое мнение и опасения, право на эффективную помощь, право на личную жизнь, право на защиту в трудных ситуациях во время процесса отправления правосудия, право на безопасность, право на возмещение вреда, право на специальные профилактические меры.

УПК РК предусматривает соблюдение прав и интересов несовершеннолетних и в случае задержания, ареста и применения других процессуальных мер в отношении их родителя или кормильца. В статье 155 УПК РК определено:

«Несовершеннолетние, а также нетрудоспособные лица, оставшиеся в результате ареста родителя или кормильца, а равно других действий органа, ведущего уголовный процесс, без присмотра, ухода и средств к существованию, имеют право на попечение, которое указанный орган обязан им обеспечить за счет средств республиканского бюджета. Поручения органа, ведущего уголовный процесс, организовать присмотр, уход и временное помещение нетрудоспособных лиц в государственные органы социальной помощи или медицинскую организацию обязательны для органа опеки и попечительства, а также для руководителей названных организаций. Орган, ведущий уголовный процесс, вправе также доверить попечение несовершеннолетних и нетрудоспособных лиц их родственникам с согласия последних».

Тенденция развития национального законодательства направлена на усиление защиты прав и интересов ребенка: расширяется перечень правонарушений, и усиливается ответственность за совершение правонарушений, посягающих на права несовершеннолетнего, совершенствуются процедурные вопросы уголовного судопроизводства. В качестве примера можно привести Закон Респу-

блики Казахстан от 23 ноября 2010 г. № 354-IV «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам обеспечения защиты прав ребенка».

3. 2. Отправление правосудия в отношении несовершеннолетних

3. 2.1. Общие положения

Законодательство Республики Казахстан предусматривает уголовную ответственность за совершенные преступления не только взрослыми, но и несовершеннолетними лицами.

Общая правовая основа для правосудия по делам несовершеннолетних и обращения с детьми в судебной системе главным образом заключена в специальных разделах или главах трех кодексов, принятых в 1997 г.: Уголовный кодекс (раздел VI), Уголовно-процессуальный кодекс (глава 52) и Уголовно-исполнительный кодекс (глава 17). К другим наиболее важным законам относятся Закон Республики Казахстан «О правах ребенка в Республике Казахстан» от 8 августа 2002 года № 345 и Закон Республики Казахстан «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности» от 9 июля 2004 года № 591.

Необходимо отметить, что казахстанское законодательство не предусматривает судопроизводство по делам несовершеннолетних как процедуру, коренным образом отличающуюся по своему предназначению и формам от разбирательства дел взрослых обвиняемых. Предварительное расследование и судебное разбирательство уголовных дел несовершеннолетних представляют собой лишь частные случаи общих процедур и норм. Особенностям процессуального статуса несовершеннолетних посвящена глава 52 УПК РК.

Законодатель, учитывая психологические, возрастные особенности несовершеннолетнего, установил особые правила, применяемые при расследовании и рассмотрении уголовных дел данной категории. Эти правила создают дополнительные гарантии защиты прав и законных интересов несовершеннолетних. Они направлены на то, чтобы обеспечить всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств преступления, выявление причин и условий, способствовавших их совершению, а также повышение воспитательного воздействия уголовного судопроизводства.

В частности, особенностями уголовного судопроизводства в отношении несовершеннолетнего являются:



- недопустимость обвинительного уклона, принцип презумпции невиновности;
- уважение чести и достоинства несовершеннолетнего, соблюдение неприкосновенности его личности;
- в предоставлении несовершеннолетнему обязательной психологической и эмоциональной поддержки (путем допуска к участию в деле законного представителя) и обязательной правовой помощи (ст. ст. 486, 487 УПК РК);
- ограничение гласности (ст. 482 УПК РК);
- при наличии обстоятельств, исключающих производство по делу, например, при примирении с потерпевшим производство по уголовному делу прекращать на ранней стадии судебного производства (ч. 1, 2, 3 ст. 67 УК РК);
- возможность участия педагога и психолога, а при рассмотрении дел в отношении лица, не достигшего 16 лет, а также достигшего этого возраста, но имеющего признаки отсталости в психическом развитии, обязательное участие педагога и психолога (ст. 488 УПК РК);
- порядок вызова несовершеннолетнего подсудимого в суд через его родителей или других законных представителей, а при их отсутствии – через органы опеки и попечительства (ст. 484 УПК РК);
- возможность выделения дела в отношении несовершеннолетнего в отдельное производство (ст. 483 УПК РК);
- при необходимости назначение судебной психолого-психиатрической экспертизы для установления наличия у несовершеннолетнего психического заболевания или аномалии развития и его способности полностью или частично отдавать отчет в своих действиях и руководить ими в конкретной ситуации (ст. 489 УПК РК);
- возможность исследования отдельных доказательств без участия несовершеннолетнего для предотвращения отрицательного влияния исследуемых обстоятельств на подростка (ст. 493 УПК РК);
- необходимость установления: возраста несовершеннолетнего; условий жизни и воспитания несовершеннолетнего; степени интеллектуального, волевого и психического развития, особенностей характера и темперамента, потребностей и интересов; влияния на несовершеннолетнего взрослых лиц и других несовершеннолетних (ст. 481 УПК РК);
- особенности освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности (ст. 81 УК РК) и от наказания (ст. 79 УК РК, ст. 495 УПК РК);
- возможность применения принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 82 УК РК, ст. 495 УПК РК).

3.2.2. Минимальный и максимальный возраст наступления уголовной ответственности

Статья 78 УК РК дает понятие несовершеннолетнего: несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет.



Максимальный возраст применимости правил ювенальной юстиции в Республике Казахстан составляет 18 лет. Это означает, что дело лица, возраст которого на момент совершения им преступления составляет 18 лет, будет рассматриваться согласно правилам (стандартного) уголовного законодательства для взрослых.

Несмотря на то, что минимальный возраст уголовной ответственности конвенцией не определен однозначно, общее мнение заключается в том, что каждое государство – участник конвенции имеет обязательство в определении минимального возраста наступления уголовной ответственности. Комитетом конвенции 12-летний возраст рассматривается в качестве абсолютного минимума⁶².

Согласно ст. 15 УК РК уголовной ответственности подлежит любое лицо, достигшее ко времени совершения преступления шестнадцатилетнего возраста.

С 14 лет уголовная ответственность наступает за совершение следующих видов преступлений: убийство (ст. 96), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 103), умышленное причинение средней тяжести здоровью при отягчающих обстоятельствах (ст. 104, ч. 2), изнасилование (ст. 120), насильственные действия сексуального характера (ст. 121), похищение человека (ст. 125), разбой (ст. 179), грабеж (ст. 178, ч. 2,3), кража (ст. 175, ч. 2, 3), вымогательство (ст. 181, ч. 2, 3), неправомерное завладение автомобилем или иным

другим транспортным действием при отягчающих обстоятельствах (ст. 185, ч. 2, 3, 4), умышленное уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах (ст. 187, ч. 2, 3), терроризм (ст. 233), захват заложника (ст. 234), заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 242), хищение или вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 255), хулиганство при отягчающих обстоятельствах (ст. 257, ч. 2, 3), вандализм (ст. 258), хищение или вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 260), надругательство над телами умерших и местами их захоронения при отягчающих обстоятельствах (ст. 275, ч. 2), умышленное приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 299).

Согласно части первой статьи 480 УПК особые правила применяются только в отношении лиц, не достигших восемнадцатилетнего возраста. Вместе с тем известно, что индивидуальные особенности развития человека могут приводить к ситуации, когда лицо, достигшее 18-ти лет, может не соответствовать среднестатистическим психологическим и физиологическим характеристикам этого возраста. Отставание в развитии неизбежно ставит человека в затруднительное положение. Уголовный кодекс учитывает такую возможность несоответствия в развитии несовершеннолетних, другие исключительные обстоятельства и допускает применение судом положений, распространяющихся на лиц в возрасте до 18 лет, на лиц в возрасте от 18 до 21 года (ст. 87 УК) с учетом характера совершенного деяния и личности.

⁶² Комитет по правам ребенка, Замечание общего порядка № 10 (2007). Права детей в рамках отправления правосудия в отношении несовершеннолетних, п. 30-35.

3.2.3. Особенности судопроизводства по делам о преступлениях несовершеннолетних

Производство по делам о преступлениях несовершеннолетних имеет ряд особенностей, которые в основном отражены в главе 52 «Производство по делам о преступлениях несовершеннолетних» УПК Республики Казахстан.

Кроме того, УПК РК в любом процессуальном действии, установленном данным кодексом, учитывает возрастные особенности несовершеннолетнего и обеспечивает соблюдение его прав в процессе.

Так, статья 71 признает обязательным участие защитника в производстве по уголовному делу, в случае если подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный или оправданный не достиг совершеннолетия.

Статьей 79 предписано привлечение к участию в деле о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, их законных представителей.

При применении меры пресечения к несовершеннолетним обвиняемым статьей 140 УПК предусмотрена такая специфическая мера пресечения, как отдача несовершеннолетнего под присмотр. Особенности этой меры пресечения определяются статьей 147 УПК.

Статья 158 УПК устанавливает, что в случае неявки по вызову без уважительных причин подозреваемый, обвиняемый, а также свидетель и потерпевший могут быть подвергнуты приводу (принудительному доставлению). Вместе с тем в этой же статье указано, что не подлежат приводу несовершеннолетние в возрасте до четырнадцати лет, а лица, не достигшие восемнадцати лет, не могут быть подвергнуты приводу без уведомления их законного представителя.

Статья 215 определяет особенности допроса несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего.

В статье 29 нашел свое отражение принцип гласности при судебном разбирательстве. В статье указано: «Разбирательство уголовных дел во всех судах и во всех судебных инстанциях происходит открыто». Вместе с тем в этой же статье допускается ограничение гласности, если рассматривается дело в отношении несовершеннолетних: «Ограничение гласности судебного разбирательства допускается, лишь когда это противоречит интересам охраны государственных секретов. Закрытое судебное разбирательство, кроме того, допускается по мотивированному постановлению суда по делам о преступлениях несовершеннолетних...». Статья 482 определяет: «Право несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого на конфиденциальность должно соблюдаться на всех этапах уголовного судопроизводства».

3.2.4 Правовая и другая помощь в ходе процесса: роль защиты, родителей и законных представителей, педагогов и психологов

В соответствии с уголовно-процессуальным законодательством Казахстана состав участников по уголовным делам в отношении несовершеннолетних, в отличие от общего порядка, включает законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого, педагога, психолога.

На особый статус и обязательное участие защитника в уголовном судопроизводстве в отношении несовершеннолетнего указывают п. 2 ч. 1 ст. 71, ч. 1 ст. 486 УПК РК.

Если защитник не был приглашен самим несовершеннолетним или его родственниками, обязанность обеспечить участие защитника возлагается на органы предварительного следствия. Отказ от защитника по делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, не допускается.

С момента вступления в дело защитник вправе знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении мер пресечения и иными протоколами следственных действий, произведенных с участием обвиняемого, и присутствовать при предъявлении обвинения, участвовать при допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием несовершеннолетнего правонарушителя. Полномочия защитника по делам несовершеннолетних определяются общими правилами (ст. 70 УПК). Согласно ч. 2 ст. 70 УПК в качестве защитников выступают адвокаты. Участвуя в следственных действиях, защитник может задавать вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу неправильности или неполноты записей в протоколе следственного действия. С момента допуска к участию в деле защитника задержанному, заключенному под стражу, подозреваемому, обвиняемому он вправе иметь с ними свидания наедине и конфиденциально без ограничения их количества и продолжительности. Оказывая юридическую помощь, защитник собирает и представляет доказательства для опровержения обвинения или для смягчения наказания несовершеннолетнему.

Согласно ст. 79 УПК к обязательному участию в уголовном деле о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, привлекаются их законные представители в порядке, установленном ст. 487 УПК. К участию в уголовном деле законный представитель несовершеннолетнего (подозреваемого, обвиняемого) допускается по постановлению следователя с момента первого допроса не-

совершеннолетнего, в качестве подозреваемого, либо обвиняемого в совершении преступления.

К законным представителям законодатель в соответствии с п. 22 ст. 7 УПК РК относит родителей, усыновителей, опекунов или попечителей несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого либо потерпевшего, представителей учреждений или организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый либо потерпевший. В соответствии с ч. 1 ст. 487 УПК РК при отсутствии указанных лиц обязательно участие представителя органа опеки и попечительства, который также отнесен к числу законных представителей. Таким образом, законом предусмотрен строго ограниченный перечень лиц, которые могут выступать в качестве законных представителей.

Законный представитель может быть отстранен от участия в уголовном деле, если имеются основания полагать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого. Об этом лицо, ведущее процесс, выносит постановление. В этом случае к участию в уголовном деле допускается другой законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, что, по мнению специалистов в сфере уголовного права и процесса, позволяет избежать неправомерного отстранения законных представителей от участия в уголовном деле с участием несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого.

В тех случаях, когда осуществляется допрос несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, а также достигшего этого возраста, но имеющего признаки отсталости в психическом развитии, участие педагога или психолога обязательно. Непосредственно ни педагог, ни психолог в качестве участников уголовного судопроизводства в Уголовно-процессуальном кодексе (в разделе II «Участники уголовного судопроизводства») не указаны. Фактически эти лица участвуют в уголовном процессе в качестве специалистов.

Участие педагога, психолога в допросе несовершеннолетнего обвиняемого, подсудимого обусловлено необходимостью использовать специальные познания в области педагогики, детской психологии. Участвуя в допросе, педагог (психолог) не только оказывает содействие следователю или суду в установлении психологического контакта с допрашиваемым, правильной оценке его поведения и показаний, но и оберегает психическое здоровье подростка от возможного травмирования необычной для него ситуаций. Установив, что при допросе несовершеннолетнего обвиняемого участвует педагог или психолог, статья 488 УПК не определяет, в каких случаях участвует педагог, а в каких – психолог. Если же вспомнить

схожую по своему содержанию статью 215 УПК («Особенности допроса несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего»), то в ней указано, что при допросе несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего участвует педагог. Психолог в качестве лица, участвующего при допросе, в статье не упомянут. Практика суда по делам несовершеннолетних показывает, что участие психолога в судебном процессе оказывает содействие в раскрытии обстоятельств, имеющих значение для установления обстоятельств, совершения преступления и назначения достаточной меры наказания.

3.2.5. Меры воздействия и наказания в системе правосудия в отношении несовершеннолетних

Статья 79 УК определяет виды наказаний, назначаемых судом совершеннолетним, признанным виновными в совершении инкриминируемых им преступлений:

- штраф;
- лишение права заниматься определенной деятельностью;
- привлечение к общественным работам;
- исправительные работы;
- ограничение свободы;
- лишение свободы,

а также раскрывает определение и содержание этих понятий.

Статья 80 раскрывает особенности назначения наказания несовершеннолетнему.

Статья 81 определяет основания и условия освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности и наказания.

Статья 82 определяет принудительные меры воспитательного воздействия, которые могут быть назначены судом:

- предупреждение;
- передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;
- возложение обязанности загладить причиненный вред;
- ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего;
- помещение в организацию образования с особым режимом содержания;
- возложение обязательства принести извинения потерпевшему.

При этом отмечается, что несовершеннолетнему может быть назначено одновременно несколько принудительных мер воспитательного воздействия.

Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила)

Правило 5. Цели правосудия в отношении несовершеннолетних

5.1 Система правосудия в отношении несовершеннолетних направлена в первую очередь на обеспечение благополучия несовершеннолетнего и обеспечение того, чтобы любые меры воздействия на несовершеннолетних правонарушителей были всегда соразмерны как с особенностями личности правонарушителя, так и с обстоятельствами правонарушения.

Комментарий

В правиле 5 отражены две важнейшие цели отправления 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 административные 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. (См. также правило 14.)

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 факторы, 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).

Аналогично, ответные действия, направленные на обеспечение благополучия молодого правонарушителя, могут выходить за рамки необходимого и тем самым наносить ущерб основным правам конкретного молодого человека,

как это наблюдается в некоторых системах правосудия в отношении несовершеннолетних. В этом случае следует также обеспечить соразмерность ответных действий с учетом особенностей обстоятельств правонарушения и личности правонарушителя, а также жертвы.

По сути, в правиле 5 предусматриваются всего лишь справедливые ответные действия на любое конкретное правонарушение или преступление, совершаемое несовершеннолетним. Многообразие аспектов, которые сочетает в себе это правило, может способствовать применению двух подходов: новые и новаторские виды ответных действий столь же желательны, как и меры предосторожности в отношении любого неоправданного расширения сети официального социального контроля над несовершеннолетними.

Статья 83 разъясняет содержание принудительных мер воспитательного воздействия.

Статья 84 определяет условия и порядок условно-досрочного освобождения несовершеннолетнего от отбывания наказания.

Сроки давности, предусмотренные УК РК, при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности или от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора сокращаются наполовину по сравнению с аналогичными сроками для совершеннолетних (ст. 85 УК РК).

Статья 86 устанавливает сроки погашения судимости для лиц, совершивших преступления до достижения возраста 18 лет, которые значительно сокращаются по сравнению с аналогичными сроками для совершеннолетних.

3.2.6. Применение медиации в уголовном судопроизводстве

Ранее было отмечено, что в 2011 г. в Казахстане был принят Закон «О медиации». Он предоставляет право медиации в различных видах дел (гражданских, семейных, трудовых), включая дела, касающиеся преступлений небольшой тяжести и преступлений средней тяжести, совершенных лицами, не достигшими совершеннолетия. Целями медиации являются достижение варианта разрешения спора (конфликта), устраивающего обе стороны медиации, а также снижение уровня конфликтности сторон.

Процедура медиации не применяется к спорам (конфликтам), возникающим из гражданских, тру-

довых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, когда одной из сторон является государственный орган. Процедура медиации также не применяется по уголовным делам о коррупционных преступлениях и иным преступлениям против интересов государственной службы и государственного управления.

Проведение медиации осуществляется по взаимному согласию сторон и при заключении между ними договора о медиации. Медиация при урегулировании споров, возникающих из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, может быть применена как до обращения в суд, так и после начала судебного разбирательства.

Согласно п. 5 ст. 391 судья обязан разъяснить сторонам возможность примирения, в том числе в порядке медиации. Судьи и должностные лица органов, осуществляющих уголовное преследование, не вправе в какой-либо форме принуждать стороны к медиации. Предложение стороне обратиться к медиации может быть сделано по просьбе другой стороны судом или органом уголовного преследования.

Проведение медиации начинается со дня заключения сторонами медиации договора о медиации. Если одна из сторон направила в письменной форме предложение об обращении к медиации и в течение десяти календарных дней со дня его направления или в течение иного указанного в предложении разумного срока не получила согласие другой стороны на применение медиации, такое предложение считается отклоненным.

Для проведения медиации стороны по взаимному согласию выбирают одного или нескольких медиаторов. Медиация может быть проведена либо профессиональным медиатором, либо зарегистрированным медиатором, который не является профессиональным. Согласие обеих сторон обязательно, и в случае если одна из сторон не достигла 18 лет, участие педагога или психолога обязательно.

3.2.7. Исполнение уголовного наказания в виде лишения свободы несовершеннолетнего

Согласно статье 10 УИК РК осужденные имеют право на получение информации о порядке и условиях отбывания назначенного судом вида наказания, своих правах и обязанностях. Информация предоставляется учреждением или органом, исполняющим наказание. Они также имеют право обращаться с устными и письменными предложениями, заявлениями и жалобами к администрации учреждения или органа, исполняющего наказание, в вышестоящие органы управления учреждениями

и органами, исполняющими наказания, в суд, органы прокуратуры, иные государственные органы, общественные объединения, а также в международные организации по защите прав и свобод человека.

Несовершеннолетние, приговоренные к лишению свободы, отбывают наказание в воспитательных колониях. Такие учреждения входят в общую систему исправительных учреждений Республики Казахстан (п. 1 ст. 69 УИК РК).

Уголовный кодекс РК предусматривает наличие воспитательных колоний двух видов режимов: общий и усиленный (п. 2 ст. 48 УК РК). При этом уголовный закон определяет категории несовершеннолетних осужденных, отбывающих наказание в воспитательных колониях общего и усиленного режимов, а уголовно-исполнительный закон эту норму уголовного закона не повторяет.

Как в воспитательных колониях общего, так и усиленного режима предусмотрено четыре вида условий отбывания: 1) обычные; 2) облегченные; 3) льготные и 4) строгие (п. 1 ст. 128 УИК РК). Перевод осужденных с одних условий отбывания наказания в другие производится начальником колонии по представлению учебно-воспитательного совета колонии, кроме перевода с обычных на облегченные условия, который производится по представлению совета воспитателей отряда (п. 9 ст. 128 УИК РК).

В обычных условиях в воспитательных колониях отбывают наказание осужденные, прибывшие в воспитательную колонию, а также осужденные, переведенные с иных условий отбывания наказания. Законодатель в данном случае остановился на условно называемом «нулевом» варианте, создающем наиболее оптимальные условия содержания осужденных в периоды их первоначальной адаптации и перевода на иные условия содержания.

Статья 128 УИК РК предполагает различные сроки возможного перевода осужденных с обычных на облегченные условия содержания:

- для лиц мужского пола, впервые отбывающих наказание в виде лишения свободы, а также всех категорий осужденных женского пола – по отбытии не менее трех месяцев срока наказания в обычных условиях;
- для лиц мужского пола, ранее отбывавших наказание в виде лишения свободы, – по отбытии не менее шести месяцев в обычных условиях.

В данном случае учитывается социально-правовой критерий классификации лиц, содержащихся в воспитательных колониях.

Статья 129 УИК РК определяет условия отбывания наказания в воспитательных колониях и предусматривает основные жизненно важные условия отбывания лишения свободы в воспитательных

колониях, устанавливая их в порядке значимости для осужденных: место проживания; средства, расходуемые на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости; количество свиданий в течение года; количество посылок, передач и бандеролей.

Согласно статье 129 УИК РК:

- осужденные, отбывающие наказание в обычных условиях, проживают в общежитиях или в запираемых помещениях; им разрешается: ежемесячно расходовать на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости средства, имеющиеся на их лицевых счетах, в размере до семи месячных расчетных показателей; иметь восемь краткосрочных и четыре длительных свидания в течение года; получать десять посылок или передач и десять бандеролей в течение года;
- осужденные, отбывающие наказание в облегченных условиях, проживают в общежитиях или в запираемых помещениях; им разрешается: ежемесячно расходовать на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости средства, имеющиеся на их лицевых счетах, в размере до двенадцати месячных расчетных показателей; иметь пятнадцать краткосрочных и шесть длительных свидания в течение года; по разрешению администрации воспитательной колонии длительные свидания могут проходить за пределами колонии; получать четырнадцать посылок или передач и четырнадцать бандеролей в течение года.
- осужденные, отбывающие наказание в льготных условиях, проживают в улучшенных жилых помещениях, как правило, за пределами колонии, без охраны, но под надзором; им разрешается:

расходовать на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости средства, имеющиеся на лицевых счетах, без ограничения; пользоваться деньгами; получать посылки, передачи и бандероли без ограничения; иметь краткосрочные свидания без ограничения, а также шесть длительных свиданий в течение года с проживанием вне колонии; пользоваться одеждой и обувью гражданского образца.

- осужденные, отбывающие наказание в строгих условиях, проживают в изолированных жилых помещениях, запираемых в свободное от учебы или работы время; им разрешается: ежемесячно расходовать на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости средства, имеющиеся на лицевых счетах, в размере до четырех месячных расчетных показателей; иметь шесть краткосрочных и два длительных свидания в течение года; получать шесть посылок или передач и шесть бандеролей в течение года.

Законодатель, учитывая достижения педагогики и психологии, устанавливает воспитательный процесс подготовки осужденного к жизни на свободе от строгих условий до льготных.

Так, осужденные, отбывающие наказание в облегченных условиях, проживают, как и в обычных условиях (п. 1 ст. 129 УИК РК), в общежитиях, имеют право ежемесячно расходовать на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости средства, имеющиеся на их лицевых счетах, в размерах десяти месячных расчетных показателей; имеют двенадцать краткосрочных и четыре длительных свидания в течение года (в том числе и по разрешению администрации воспитательной колонии за пределами колонии); им разрешено получать двенадцать посылок или передач



и двенадцать бандеролей в течение года.

Льготные условия отбывания наказания существенно отличаются от обычных, облегченных и строгих условий. Несовершеннолетние осужденные проживают в улучшенных жилых помещениях, как правило, за пределами колонии, без охраны, но под надзором. Им разрешается: расходовать на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости средства, имеющиеся на лицевых счетах, без ограничения; пользоваться деньгами; иметь краткосрочные свидания без ограничения, а также шесть длительных свиданий в течение года с проживанием вне колонии; а также пользоваться одеждой и обувью гражданского образца.

Осужденным по их просьбе разрешается заменять длительное свидание краткосрочным, а в воспитательных колониях длительное свидание с проживанием вне учреждения – краткосрочным с выходом за пределы колонии. Порядок замены устанавливается Министерством юстиции Республики Казахстан. Это общее правило закреплено в п. 3 ст. 84 кодекса.

Что касается осужденных, нарушающих установленный режим содержания и отбывающих наказание в строгих условиях, то они содержатся в изолированных жилых помещениях, запираемых в свободное от учебы или работы время. Им ежемесячно разрешается значительно меньше, чем другим осужденным расходовать денег, получать посылки или передач и иметь краткосрочные свидания.

Ранее действующим законодательством такой регламентации не предусматривалось, подобное предложение выработала практика, что нашло закрепление в законодательстве.

Статья 130 УИК РК определяет меры поощрения, применяемые к осужденным к лишению свободы в воспитательных колониях.

Эта статья предусматривает при тех же основаниях (хорошее поведение, добросовестное отношение к труду и учебе, активное участие в работе самостоятельных организаций осужденных и в воспитательных мероприятиях) применение к воспитанникам перечисленных мер поощрения, которые не предусмотрены и не применяются к взрослым осужденным. Многолетняя практика, когда в порядке эксперимента применялись такие меры поощрения, как предоставление права выезда за пределы воспитательной колонии и права посещения культурно-зрелищных и спортивных мероприятий за пределами воспитательной колонии, показала эффективность их применения, и законодатель вполне оправданно расширил перечень подобных поощрений, применяемых к воспитанникам.

Возможно, в дальнейшем будет разработана иная система поощрительных мер применительно к

рассматриваемым видам исправительных учреждений, а также иных стимулов, которые можно было бы применить к отдельным категориям несовершеннолетних, лишенных свободы.

Статья 131 УИК РК определяет особенности применения мер поощрения к осужденным к лишению свободы в воспитательных колониях.

Эта статья Уголовно-исполнительного кодекса регламентирует жизненно важные вопросы: с кем, когда, в чем, и на какое время осужденному можно выходить за пределы воспитательной колонии. Так, законодатель ограничивает продолжительность разрешаемого времени пребывания осужденных несовершеннолетних за пределами колонии восемью часами и запрещает посещать культурно-зрелищные и спортивные мероприятия в ночное время.

На практике возникали, и будут возникать вопросы и о виде разрешаемой к ношению воспитанниками колонии гражданской одежды. Со всей очевидностью в пределах колонии необходима унифицированная верхняя одежда, и практика показывала правильность подобного решения (из соблюдения режимных требований, разрешение некоторых психолого-педагогических проблем и т.д.)

Статья 132 УИК РК определяет меры взыскания, применяемые к осужденным к лишению свободы в воспитательных колониях.

Уголовно-исполнительным законодательством Республики Казахстан предусмотрен исчерпывающий перечень мер взыскания, которые могут быть применены к лицам, отбывающим лишение свободы,

Пункт 67, Правила Организации Объединенных Наций, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы (Гаванские правила)

Все дисциплинарные меры, представляющие собой жестокое, негуманное или унижающее человеческое достоинство обращение, включая телесные наказания, помещение в карцер, строгое или одиночное заключение или любое наказание, которое может нанести ущерб физическому или психическому здоровью несовершеннолетнего, должны быть строго запрещены. Сокращение питания, ограничение или лишение контактов с семьей в каких бы то ни было целях должны быть запрещены. Труд всегда должен рассматриваться как способ воспитания и как средство внушения несовершеннолетнему самоуважения при подготовке его к возвращению в общество и не должен применяться в качестве дисциплинарной меры. Ни один несовершеннолетний не должен наказываться за одно и то же дисциплинарное нарушение более одного раза. Коллективные наказания должны быть запрещены.

в том числе и в воспитательных колониях (ст. 111 УИК РК). В этой статье дополнительно к традиционным видам наказания законодатель закрепил и иной вид наказания – лишение права на просмотр кинофильмов в течение месяца (ранее применялось «разовое лишение осужденных, содержащихся в воспитательно-трудовых колониях, посещения кино, концерта, участия в спортивных играх»). По казахстанскому законодательству осужденные к лишению свободы в воспитательных колониях за нарушения установленного порядка отбывания наказания могут водворяться в дисциплинарный изолятор на срок до семи суток с выводом на учёбу. В данном случае следует обратить внимание на международные стандарты, которыми не рекомендуется данная форма воспитательного воздействия (п. 67 Правил ООН, касающихся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы (Гаванские правила)).

Статья 133 УИК РК определяет порядок применения мер взыскания к осужденным к лишению свободы в воспитательных колониях.

Применение мер взыскания и поощрения к осужденным четко регламентируется законом. Наиболее подробно и детально описан порядок применения мер взысканий в комментируемой статье, которая озаглавлена именно так (ст. 113 УИК РК).

В контексте этой статьи следует обратить внимание на то, что к лицу, водворенному в дисциплинарный изолятор, могут применяться все меры взыскания, кроме водворения в дисциплинарный изолятор. Тем самым исключается продление срока нахождения в дисциплинарном изоляторе без освобождения из него.

Возможно досрочное освобождение из дисциплинарного изолятора в двух случаях: а) в порядке меры поощрения; б) по медицинским показаниям.

Статья 134 УИК РК четко и определенно закрепила круг должностных лиц, которые в повседневной деятельности воспитательной колонии призваны заниматься дисциплинарной практикой с тем, чтобы достичь цели и решить задачи, стоящие перед уголовно-исполнительным законодательством Республики Казахстан:

- исправление осужденных;
- предупреждение совершения новых преступлений самими осужденными (частная превенция);
- предупреждение совершения преступлений иными лицами (общая превенция);
- регулирование порядка и условий исполнения и отбывания наказаний;
- определение средств исправления осужденных;
- охрана прав осужденных, их свобод и законных интересов;
- оказание осужденным помощи в социальной адаптации.

Статья 135 УИК РК регламентирует условия, основания и порядок оставления в воспитательных колониях осужденных к лишению свободы, достигших совершеннолетия.

Законодатель закрепил положения, в соответствии с которыми осужденные к лишению свободы, достигшие 18-летнего возраста, как правило, остаются в воспитательной колонии, но не более чем до достижения ими 20-летнего возраста.

Закон создает большие возможности практикам при решении вопроса о переводе лица из воспитательной в исправительную колонию исходить из необходимости достижения результатов исправления в воспитательной колонии, а вовсе не из формального признака (события) – достижения лицом совершеннолетия.

Решение вопроса об оставлении таких лиц в воспитательной колонии принимает начальник колонии с предварительным обсуждением на совете воспитателей отряда, учебно-воспитательном совете, а также с участием представителей органов местного самоуправления.

Статья 136 УИК РК регламентирует перевод осужденных к лишению свободы из воспитательных колоний в исправительные колонии.

1. Отрицательно характеризующиеся осужденные, достигшие 18-летнего возраста, могут быть переведены из воспитательной колонии для дальнейшего отбывания наказания в исправительную колонию общего режима.
2. Решение о переводе в исправительную колонию осужденного, достигшего 18-летнего возраста, применяется судом в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством Республики Казахстан.
3. Все осужденные, достигшие 20-летнего возраста, переводятся для дальнейшего отбывания наказания из воспитательной колонии в исправительную колонию общего режима по постановлению начальника воспитательной колонии.

Перевод осужденных, достигших совершеннолетия, необходим, во-первых, чтобы сохранить назначение воспитательных колоний как учреждений с особыми условиями содержания, предусмотренными только для несовершеннолетних осужденных; во-вторых, для дифференциации исправительного воздействия, в-третьих, для недопущения отрицательного влияния взрослых преступников на несовершеннолетних.

Многолетняя практика показала, что наличие незначительного количества взрослых осужденных в условиях воспитательных колоний не влияло существенно на учебно-воспитательный процесс в учреждениях.

Статья 137 УИК РК регламентирует организацию учебно-воспитательного процесса. Содержание процесса исправления в условиях воспитательной колонии определяется общими целями воспитания подрастающего поколения и конкретными задачами воспитания несовершеннолетних правонарушителей.



*Деятельность
специализированных судов по
делам несовершеннолетних*

Глава 3.

Раздел 1.

Исторические этапы и предпосылки создания специализированных судов по делам несовершеннолетних

Если обратиться к историческим фактам, то первые специализированные суды для несовершеннолетних появились в 70-х годах XIX века в Чикаго, США. Позднее идея ювенальной юстиции получила развитие в Великобритании, где в 1908 году был принят ряд законов о детях и молодёжи. Во Франции первый ювенальный суд был учрежден в 1914 году.

В России особый статус несовершеннолетнего правонарушителя находит закрепление в ранних российских нормативных актах. К середине XVIII века просматриваются признаки создания системы ювенальной юстиции. Так, указом от 1744 года Правительствующий сенат определил, что к ребенку до 14 лет нельзя применять те же наказания, что и к взрослому. Императрица Екатерина II своим указом учредила так называемые «совестные суды», которые рассматривали дела детей до 18 лет. В 1864 году, в период судебных реформ, было решено создать отдельные исправительные учреждения для детей-правонарушителей, которые ранее содержались в общих тюрьмах. 1866 год отмечен был учреждением воспитательно-исправительных заведений для детей от 10 до 16 лет: в городах были созданы приюты, в сельской местности – колонии. Они создавались общественными организациями либо частными лицами.

Со временем ситуация с особым статусом несовершеннолетних менялась. Наиболее значительным событием стало учреждение в России в 1910 году ювенальных судов, просуществовавших до 1918 года. При становлении молодого советского государства идея создания системы ювенальной юстиции не получила своего дальнейшего развития.

К настоящему времени в развитых зарубежных странах национальные системы ювенальной юстиции совершенствовались и развивались. В мире сложилось несколько моделей ювенальной юстиции: англо-американская, континентальная, скандинавская и др. В отдельных государствах система ювенальных учреждений ограничена только судебными органами, в других государствах идея заботы о детях расширялась и оформилась в виде

законченной «ювенальной системы», куда помимо судов входят различные учреждения, занимающиеся вопросами несовершеннолетних и их социальной защитой. В Финляндии и скандинавских странах нет ювенальных судов, но функции производства по делам несовершеннолетних осуществляют комитеты по делам благосостояния детей и подростков. Суды по делам несовершеннолетних со смешанной уголовной и гражданской юрисдикцией действуют в Австрии, Испании, Португалии, Японии, Польше и др.

При этом необходимо также отметить, что во всех странах, где существуют специализированные суды по делам несовершеннолетних, они ориентированы на применение к несовершеннолетним правонарушителям преимущественно мер воспитательного воздействия, а не уголовного наказания. Кроме того, главная черта, отличающая суды по делам несовершеннолетних от судов общей юрисдикции, – это социальная ориентация деятельности суда в отношении несовершеннолетних, направленная на восстановление разрушенных или утраченных несовершеннолетним общественных связей и отношений вследствие изменения социального статуса и антиобщественного поведения личности, на преодоление последствий правонарушения и воспитательного воздействия на правонарушителя.

На момент обретения независимости в Казахстане, как и в других странах СНГ и Восточной Европы, не существовало эффективной системы ювенальной юстиции. Но уже в 2001 году активно началась работа по инициированию ее становления.

Созданию специализированных судов по делам несовершеннолетних и внедрению системы правовой защиты несовершеннолетних предшествовал пилотный проект «Ювенальная юстиция в Казахстане», проводимый в 2002–2006 годах государственными органами Казахстана при содействии международных организаций на базе двух судов – в Ауэзовском районе города Алматы и Карасайском районе Алматинской области.



В ходе реализации проекта были изучены международные нормы, мировая практика, соответствие национального законодательства и организационных основ правосудия существующим международным стандартам.

По результатам проекта внесены предложения по совершенствованию действующего законодательства, внедрению передовых методик, созданию органов ювенальной юстиции.

30 марта 2007 года на заседании Совета по правовой политике при Президенте Республики Казахстан был рассмотрен вопрос о создании системы ювенальной юстиции в Казахстане, где поддержаны основные подходы к созданию юстиции для несовершеннолетних. Государственным органам рекомендовано завершить разработку модели специализированных служб ювенальной юстиции.

Основанием для создания судов по делам несовершеннолетних стало принятие Указа Президента Республики Казахстан «Об образовании специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних» от 23 августа 2007 года № 385, согласно которому в городах Астана и Алматы были созданы специализированные межрайонные суды по делам несовершеннолетних, уполномоченные рассматривать в соответствии с законодательными актами Республики Казахстан

уголовные дела, дела об административных правонарушениях в отношении несовершеннолетних и гражданские дела, затрагивающие их интересы.

Концепция развития ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2009 – 2011 годы была одобрена Указом Президента Республики Казахстан от 19 августа 2008 года № 646, после чего постановлением Правительства Республики Казахстан от 18 ноября 2008 года утвержден План мероприятий по реализации указанной концепции. Таким образом, началось поэтапное становление ювенальной юстиции в Республике Казахстан. Для эффективного функционирования системы предписывалось образование специализированных подразделений по работе с несовершеннолетними в министерствах юстиции, внутренних дел, образования и науки, прокуратуре, адвокатуре, а также специализированных судов по делам несовершеннолетних.

4 февраля 2012 года согласно Указу Президента Республики Казахстан № 266 «Об образовании специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних и внесении изменений в некоторые указы Президента Республики Казахстан» была проведена институционализация специализированных судов по делам несовершеннолетних повсеместно в Казахстане.

Раздел 2.

Юрисдикция специализированного суда по делам несовершеннолетних

В определении направленности деятельности судов по делам несовершеннолетних очень важен Закон Республики Казахстан от 5 июля 2008 года № 64-IV «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних», согласно которому были внесены изменения в Уголовно-процессуальный, Гражданско-процессуальный кодексы, Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях в части определения юрисдикции судов по делам несовершеннолетних.

Необходимо отметить, что ювенальная юстиция исторически возникла как правосудие по уголовным делам в отношении несовершеннолетних. Однако созданная в Казахстане модель судов по делам несовершеннолетних охватывает не только уголовные дела.

К компетенции судов по делам несовершеннолетних отнесены уголовные дела о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, в отношении лиц, совершивших преступления в соучастии с несовершеннолетними, о преступлениях, непосредственно нарушающих права несовершеннолетних, предусмотренных конкретными статьями Уголовного кодекса.

Подсудность по гражданским делам включает дела об определении места жительства ребенка, лишении (ограничении), восстановлении родительских прав, усыновлении ребенка.

Подсудность по административным делам включает дела об административных правонарушениях, например, посягательство на права несовершеннолетних, невыполнение родителями обязанностей по воспитанию детей, за вовлечение несовершеннолетних в совершение административного правонарушения и др.

Представляется, что такая модель более соответствует положениям Подхода ООН к правосудию в отношении детей от 2008 г., который предусматривает обеспечение специализированного обращения со всеми детьми, вступающими в контакт с правосудием в качестве жертв, свидетелей или предполагаемых правонарушителей, либо по дру-

гим причинам, например, по вопросу об их опеке, попечительству или защите. Учитывая специфику Казахстана, именно такая комплексная специализация судов по делам несовершеннолетних может обеспечить доступ детей к правосудию в полном объеме.

Согласно статье 57 УПК РК судом, осуществляющим правосудие по уголовным делам, где обвиняемым выступает несовершеннолетний, являются специализированные межрайонные суды по делам несовершеннолетних.

Статья 290-1 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан с внесенными изменениями и дополнениями таким образом определяет подсудность специализированному межрайонному суду по делам несовершеннолетних:

«Специализированному межрайонному суду по делам несовершеннолетних подсудны уголовные дела:

- 1) о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, за исключением дел, отнесенных к подсудности специализированного межрайонного суда по уголовным делам, специализированного межрайонного военного суда по уголовным делам и военного суда гарнизона;
- 2) о преступлениях, предусмотренных статьями 120 (пункт д) части второй), 121 (пункт д) части второй), 122, 124, 131, 132, 133 (частями первой – третьей), 134, 135, 136 (частью первой), 137, 138, 139 Уголовного кодекса Республики Казахстан.

Примечание. Если на территории соответствующей административно-территориальной единицы не образован специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних, отнесенные к его подсудности дела вправе рассматривать районный (городской) суд».

Статья 30 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан дополнена частью 1 – 3 и примечанием следующего содержания:

«1-3. Специализированные межрайонные суды по делам несовершеннолетних рассматривают гражданские дела по спорам об определении места жительства ребенка; о лишении (ограничении) и вос-



становлении родительских прав; об усыновлении (удочерении) ребенка; по спорам, возникающим из опеки и попечительства (патроната) над несовершеннолетними в соответствии с брачно-семейным законодательством Республики Казахстан»;

«Примечание. Если на территории соответствующей административно-территориальной единицы не образован специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних, отнесенные к его подсудности дела вправе рассматривать районный (городской) суд».

Аналогичные изменения были внесены и в Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях. Внесены изменения и дополнения в статьи 541, 543, 544, 655, 661, 664, 668, 672. Статья 538 дополнена подпунктом 1-1) и примечанием следующего содержания:

«Примечание. Если на территории соответствующей административно-территориальной единицы не образованы специализированный межрайонный административный суд и специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних, отнесенные к их подсудности дела вправе рассматривать районные (городские) суды».

Как уже отмечалось, специализированные суды по делам несовершеннолетних уполномочены рас-

сматривать широкий спектр дел, но конкретные условия и требования, согласно которым дело должно передаваться в суды по делам несовершеннолетних, пока определены недостаточно точно. Так как критерии передачи дел достаточно обширны, судьям данных судов следует быть готовыми иметь дело с широким диапазоном детей, их прав и сопутствующих правовых вопросов.

Раздел 3.

Опыт, проблемы и результаты деятельности казахстанских специализированных судов по делам несовершеннолетних

3.1. Основные итоги работы экспериментальных специализированных судов по делам несовершеннолетних

Основным направлением деятельности судов по делам несовершеннолетних является отправление правосудия. Особенностью отправления правосудия для несовершеннолетних является значимость его воспитательного компонента.

Обычно, когда говорят о воспитательной роли суда в жизни несовершеннолетнего, подразумевают борьбу с совершаемыми им правонарушениями, тогда как этим воспитательные функции суда в отношении детей не ограничиваются. Нередко суду приходится рассматривать иски, от разрешения которых зависит судьба ребенка, подростка. Причем речь идет подчас о запутанных, противоречивых, трудных со всех точек зрения жизненных ситуациях, когда семья почему-либо не может или просто не выполняет свои воспитательные функции. Тогда-то и возникают споры о детях, примечательная особенность которых заключается в их неразрывной связи с воспитанием.

Другими словами, суду приходится разрешать споры, возникающие при чрезвычайных обстоятельствах, связанных с ломкой сложившегося уклада быта несовершеннолетнего из-за необходимости коренным образом изменить его в лучшую сторону, что, как правило, сопряжено с глубокими детскими переживаниями. Вот почему для наименее болезненного, мудрого по существу, сочетающегося с видением перспективы разрешения спора о детях мало хорошо знать закон, но также нужно ориентироваться в вопросах педагогического характера, в основах детской психологии. И подобного рода знания всякий раз следует сочетать с бережным отношением к родительским правам, чувствам родителей. Не случайно, что поэтому споры о детях всегда считались и считаются наиболее сложными.

При рассмотрении гражданских дел судом устанавливаются также проблемы воспитания, ненадлежащее материальное состояние семей, неустойчивое психологическое состояние несовершеннолетних, их родителей. Анализ, проведенный судом по делам несовершеннолетних г. Астаны, показывает, что категория уязвимых детей находится в наибольшем риске попасть в поле зрения правосудия. На сегодня в Казахстане малообеспеченные семьи предоставлены сами себе и являются одной из наиболее уязвимых категорий населения. В этой связи необходимо развивать службы поддержки семьи и ребенка, так как на данный момент суды для оказания содействия таким семьям могут направлять лишь в центры социальной адаптации детей и органы опеки и попечительства.

Несмотря на то, что основным направлением деятельности специализированного суда по делам несовершеннолетних является отправление правосудия с его особенностями, в силу ряда причин специализированный суд по делам несовершеннолетних города Астаны осуществлял и другие виды деятельности.

Участие в законотворческой деятельности

В силу специфики, наличия практической деятельности и дислокации суда в столице, суд активно привлекается к обсуждению законопроектов. Внесены предложения в законопроект «О службе пробации в Республике Казахстан». Постоянное участие в Мажилесе и Сенате было обеспечено законопроекту «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам обеспечения защиты прав детей», в который внесены существенные предложения по применению альтернативных мер воздействия, предложенные судом по делам несовершеннолетних. Кроме того, было принято участие в обсуждении в Парламенте законопроекта «О медиации».



Взаимодействие в сфере ювенальной юстиции

Суд по делам несовершеннолетних координирует свою работу с другими ведомствами, которые работают с детьми на местном уровне, в том числе государственными и правоохранительными органами: акиматами, полицией, адвокатами, прокурорами, системой образования и здравоохранения, общественными организациями, психологами.

Однако отсутствие или формальное наличие специализированных органов ювенальной полиции, прокуратуры, пробации, защиты, уполномоченного местного органа, специальных социальных служб, предусмотренных конвенцией, не позволяет в полной мере осуществить поставленные перед ювенальной системой задачи по перевоспитанию несовершеннолетних. В связи с этим судом проводятся различные мероприятия по активизации этой деятельности во всех структурах путем направления представлений, различной информации в государственные органы, привлечения

международных организаций к проведению разъяснительной работы и оказания содействия в развитии системы ювенальной юстиции в Казахстане.

Сотрудничество в сфере создания альтернативных мер лишению свободы

В системе ювенальной юстиции республики наблюдается низкий уровень развития инфраструктуры социальной профилактики, реабилитационного пространства и исполнения наказаний в отношении несовершеннолетних. Ограничение возможностей применения судом реальных воспитательных санкций во многом объясняется отсутствием сети реабилитационно-воспитательных учреждений, которым можно было бы поручить исполнение подобных мер. Охвату реабилитации подлежат не только дети, совершившие уголовные преступления, но и несовершеннолетние, вступившие в обзор ювенального поля. Это дети, совершившие административные проступки, состоящие на учете, родители которых привлекаются к административной ответственности за ненадлежащее воспитание.

По инициативе суда с участием заинтересованных органов при поддержке Представительства ЮНИСЕФ в Казахстане в 2010 году проведен экспериментальный проект «Альтернативы правосудия в отношении несовершеннолетних» для детей, к которым применена мера условного осуждения или назначены меры воспитательного воздействия. Основной задачей проекта было предоставление услуг консультирования, социального сопровождения ребенка и семьи в трудной жизненной ситуации, реабилитационного обучения, недопущения повторного вовлечения детей в преступную деятельность. В рамках проекта на базе общественного объединения был открыт центр социально-правовой поддержки «Шанс», который получил дальнейшее развитие и поддержку со стороны органов уголовно-исполнительной системы.

По результатам работы экспериментального проекта внесены предложения о структуре органов, которые должны сопровождать детей, попавших в сферу ювенальной юстиции, меры по их перевоспитанию, предполагаемые затраты при проведении этой работы, услуги, в которых нуждается несовершеннолетний. В рамках работы проекта также внесены конкретные предложения об участии психологов и социальных работников в сфере ювенальной юстиции, о структурах, при которых могут функционировать такие работники, введение их в уголовный процесс и другие организационные действия.

Ввиду специально отведенной экспериментальной роли судами по делам несовершеннолетних

г.г. Алматы и Астана регулярно в средствах массовой информации публикуются статьи, даются интервью, осуществляется участие в конференциях и «круглых столах», посвященных вопросам ювенальной юстиции.

На примере городов Астана и Алматы, где специализированные суды действуют уже более 5 лет, наблюдается снижение рецидива преступлений среди несовершеннолетних, в суды почти вдвое меньше поступает уголовных дел в отношении несовершеннолетних.

За 2008 – 2011 годы специализированным межрайонным судом по делам несовершеннолетних г. Астаны рассмотрено 297 уголовных дел в отношении 381 несовершеннолетнего.

Специализированным межрайонным судом по делам несовершеннолетних г. Астаны за этот же период рассмотрено более 800 гражданских дел, из них более 50% – об усыновлении (удочерении), 22% – о лишении родительских прав, остальные дела – об определении места жительства ребенка, об ограничении и восстановлении родительских прав. Из рассмотренных в г. Астане 1100 административных дел 65% составляют дела в отношении родителей, не выполняющих без уважительных причин обязанности по воспитанию и обучению несовершеннолетних.

За 2008 – 2010 годы лишь к 10% детей применено реальное лишение свободы (из них 5% ранее судимы, остальные совершили особо тяжкие и тяжкие преступления).

Рассмотрение дел, касающихся детей, значительно ускорилось и приобрело воспитательно-профилактический характер, увеличилось значительно количество дел, по которым уголовное преследование прекращается с применением примирения и мер воспитательного характера.

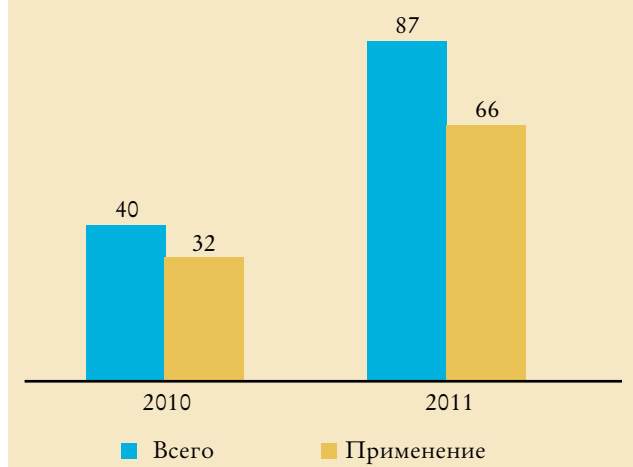
Широко практикуется политика условно-досрочного освобождения несовершеннолетних при наличии признаков исправления.

Создана межведомственная связь с государственными органами, занимающимися предоставлением образовательных, медицинских и социальных услуг для детей из уязвимых групп.

Зачастую документы и иная информация, получаемая от органов предварительного расследования, вопреки нормам уголовно-процессуального законодательства, носят формальный характер. Вместе с тем суд в ходе рассмотрения дела в соответствии с положениями главы 52 УК РК должен установить все обстоятельства, касающиеся личности несовершеннолетнего, его социально-бытового состояния, причины, приведшие к совершению правонарушения, возможные пути исправления.

График 1.

Применение примирительных процедур по гражданским делам (ед.: количество дел)



Для сбора указанных и других сведений о личностных особенностях несовершеннолетнего правонарушителя и составления карты социально-психологического сопровождения, проведения примирительных процедур в рамках восстановительного правосудия, а также осуществления контроля за исполнением судебного решения, необходимо введение в систему ювенальной юстиции служб социальной поддержки детей в контакте с законом.

Результаты работы экспериментальных судов свидетельствуют об особом, индивидуальном подходе к несовершеннолетнему, с соблюдением всех принятых ювенальных технологий в суде, введением альтернативных мер наказания.

При рассмотрении гражданских дел, в частности, специализированным межрайонным судом по делам несовершеннолетних г. Астаны, полностью поддерживается практика примирительных процедур в делах об определении места жительства и об определении порядка общения с детьми (см. график 1). Апробирована медиация по уголовным делам с участием несовершеннолетних.

Судом по делам несовершеннолетних г. Алматы ведется активное взаимодействие с психологами и социальными работниками при рассмотрении дел различных категорий, хорошо налажено сотрудничество с ювенальной адвокатурой г. Алматы.

Введение института суда по делам несовершеннолетних является значимым шагом в развитии системы ювенальной юстиции в Казахстане, началом процесса гуманизации системы правосудия и совершенствования междисциплинарного подхода среди специалистов разных направлений.

3.2. Результаты, проблемы и перспективы деятельности судов по делам несовершеннолетних в Республике Казахстан

За 5 лет работы экспериментальные специализированные суды по делам несовершеннолетних доказали свою востребованность. Именно этим обусловлено издание Указа Президента Республики Казахстан от 4 февраля 2012 года об образовании во всех регионах и в двух крупных населенных пунктах республики 16 специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних, которые с 1 июля 2012 года приступили к работе. Таким образом, с этого времени в Казахстане действуют 18 специализированных судов по делам несовершеннолетних, финансируемых из государственного бюджета.

Деятельность специализированных судов по делам несовершеннолетних повсеместно в стране только за первый год работы дала положительные результаты.

Согласно статистическим данным за 2012 год специализированными судами окончено рассмотрением 8 008 дел, из них 3 429 гражданских (с вынесением решения – 2 703), 1 255 уголовных (с вынесением приговора – 401 дело в отношении 665 лиц, в т.ч. оправдано 8 лиц), 3 324 административных.

С введением специализированных судов принцип лишения свободы является приоритетным при рассмотрении уголовных дел с участием несовершеннолетних правонарушителей, и все большее количество дел заканчивается назначением альтернативных мер воздействия. Стали чаще применяться примирительные процедуры и медиативные меры как по гражданским, так и по уголовным делам. Только за 1 год функционирования специализированных судов во всех регионах страны по сравнению с 2011 годом в целом на 21% уменьшилось число осужденных несовершеннолетних, на 1,3% уменьшилась доля осужденных к лишению свободы несовершеннолетних⁶³.

Рассмотрение административных дел, затрагивающих интересы детей, судами по делам несовершеннолетних расширило доступ к правосудию детям, родители которых не осуществляют надлежащее воспитание и уход за ними.

⁶³ Анализ Верховного Суда РК «Об итогах отправления правосудия в Республике Казахстан в 2012 г.», http://supcourt.kz/rus/analitika_i_statistika/analiz/

Сегодня с определенной уверенностью можно отметить, что ювенальные суды играют важную роль в обеспечении доступа к правосудию и защите прав детей в Казахстане.

Вместе с тем перед казахстанскими специализированными судами по делам несовершеннолетних встал ряд вопросов, решение которых будет способствовать совершенствованию судебной защиты прав ребенка.

Одним из барьеров к доступу к правосудию можно отнести низкий уровень осведомленности о правах ребенка и средствах доступа к правосудию как среди самих детей, так и родителей и законных представителей; недостаточно развитая система специализированной ювенальной прокуратуры, органов следствия и адвокатуры; несовершенство механизма прямого доступа детей к омбудсмену; отдаленность некоторых районов и населенных пунктов, связанная с обширностью территории республики.

Казахстан – страна с большой территорией. Созданные ювенальные суды являются межрайонными и расположены в областных центрах. Анализ организации работы вновь созданных ювенальных судов показал определенные проблемы, связанные с отдаленностью места проживания участников процесса. Сложившаяся ситуация затрудняет оперативное рассмотрение дел, увеличивает финансовые расходы государства и участников процесса в связи с необходимостью обеспечения их явки в межрайонные суды, находящиеся в областных центрах. В целях обеспечения доступа к правосудию суды рассматривают дела в выездных судебных заседаниях, самые отдаленные населенные пункты, в которых были проведены выездные заседания, составляют 350 – 500 км от областного центра.

Ювенальными судами используются технические возможности: прием заявлений и проведение судебных процессов в режиме онлайн. При этом необходимо отметить, что на сегодняшний день не все возможности используются, данная проблема изучается, и принимаются меры по ее разрешению.

При рассмотрении дел ювенальные суды привлекают к участию психологов, социальных работников, обращаясь в неправительственные организации, поскольку в штате самих судов таких специалистов нет, а в местных исполнительных органах такие службы пока не находят своего развития. В настоящее время в Парламенте Казахстана находится на рассмотрении проект закона, который предусматривает введение социально-психологических служб для детей, находящихся в конфликте с законом.

Необходимо отметить, что с введением судов по делам несовершеннолетних был расширен доступ



к правосудию детям, направляемым в специализированные школы. Ранее «трудные» подростки направлялись в такие учреждения по решению комиссии по делам несовершеннолетних при местных исполнительных органах. Теперь такое решение принимает только суд. В результате мы наблюдаем снижение количества детей, направляемых в специальные школы⁶⁴.

Защита прав детей – жертв бытового насилия также находится в поле зрения судов по делам несовершеннолетних. В настоящее время в работе Парламента находится законопроект, который предполагает право суда определить временную опеку над несовершеннолетними детьми и иными членами семьи, находящимися в трудной жизненной ситуации, установить временный запрет или ограничение общения с ребенком родителям, которые совершили бытовое насилие.

Международные эксперты подчеркивают, что процесс развития ювенальной юстиции, в том числе создание суда по делам несовершеннолетних, является прогрессом Казахстана в выполнении рекомендаций Комитета ООН о правах ребенка. Создание специализированного суда по делам несовершеннолетних признано положительным опытом, подлежащим изучению, оценке и распространению.

Вместе с тем дальнейшее становление ювенальной юстиции в Казахстане предполагает конкретные мероприятия:

- **законодательные:** дальнейшее приведение действующего казахстанского законодательства в этой области в соответствие с международными стандартами; формирование и реализация ювенальной политики невозможны без разработки эффективного ювенального права, как комплексной отрасли современного казахстанского права, отвечающего требованиям нынешней ситуации в Казахстане.
- **организационные** – реальное создание и функционирование органов системы ювенальной юстиции: специализированных судов по делам несовершеннолетних, ювенальных прокуроров, полиции, адвокатуры; необходимо определить уполномоченный орган, координирующий работу ювенальной юстиции; создание системы социальных услуг в системе ювенальной юстиции; нужно пересмотреть роль и функции комиссий по делам несовершеннолетних.
- **просветительские** – специализированное обучение, издание различного рода публикаций, учебных пособий, методических разработок, публикаций по вопросам прав несовершеннолетних;
- **программные** – принятие программных документов, которыми предусматриваются основные направления политики государства в совершенствовании системы ювенальной юстиции и развитие ювенальных технологий.

⁶⁴ Данные МОН РК, 2013 г.



*Рассмотрение гражданских дел
по защите прав и интересов
несовершеннолетних*

Глава 4.

Раздел 1.

Определение места жительства детей, изменение места жительства детей и определение порядка общения с детьми

1.1. Принятие иска

На стадии принятия иска об определении места жительства детей в порядке, предусмотренном главой 14 ГПК, судам следует проверять, состоят/ состояли ли стороны в зарегистрированном браке, в случае расторжения брака решением суда, определено ли место жительства детей с одним из родителей. В случае если имеется вступившее в законную силу решение суда, которым определено место жительства ребёнка, судам следует в соответствии со ст. 155 ГПК оставлять исковое заявление без движения с разъяснением истцу право на предъявление иска об изменении места жительства ребёнка, так как в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 153 ГПК судья отказывает в принятии искового заявления, если имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда. В случае расторжения брака между сторонами решением суда, необходимо изучить такое решение, так как на практике часто при расторжении брака судом определяется место жительства ребёнка.

1.2. Подготовка дела к судебному разбирательству

На стадии подготовки дела к судебному разбирательству следует руководствоваться ст. ст. 166, 170 ГПК РК и проводить следующие действия.

1. Вызвать истца и ответчика, вручить ответчику копию искового заявления, предоставить ему срок для предоставления в суд отзыва на исковое заявление в случае его несогласия с иском, разъяснить сторонам их процессуальные права и обязанности, и опросить их по существу заявленных требований, выяснить у сторон о наличии ходатайств, в том числе об истребовании доказательств и вызове свидетелей.
2. Вынести определение, которым поручить органу опеки и попечительства по месту жительства стороны провести в установленном порядке обследование условий жизни ребёнка и лица, претендующего на его воспитание, и выдать соответствующий акт (п. 2 нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан от 28 апреля 2000 года № 4 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» (нормативное постановление № 4). Копия определения направляется начальнику соответствующего отдела образования, в котором данный орган извещается о дне, месте и времени слушания дела. Отдел образования должен направить в суд своего представителя с доверенностью, для участия в судебных процессах, по итогам которого представитель данного органа суду даёт письменное заключение.
3. В случае недостижения ребёнком 10-летнего возраста решить вопрос о привлечении к делу специалиста-психолога в порядке ст. 99 ГПК РК. (Ювенальный суд г. Алматы на практике к судебным делам привлекает психологов из Ассоциации психологов Казахстана.) Согласно ч. 2 ст. 99 ГПК РК назначение специалиста оформляется определением суда.

Судебная практика подтверждает необходимость привлечения психолога по всем делам данной категории, так как нередко основными мотивами судебной тяжбы являются личные неприязненные отношения супругов. Психолог, проведя тестирование истца и ответчика, выявляет причины их конфликта, и в случае непримирения сторон предлагает сторонам свой вариант мирного решения спора.

Психолога необходимо привлекать и в случае сомнения в искренности мнения ребёнка, достигшего десятилетнего возраста. В консультациях психолога, как правило, будет изложено истинное желание ребёнка, с кем из родителей он предпочитает жить.

Так, по иску С. (отец ребёнка) к К. (мать ребёнка) об изменении места жительства ребёнка, который достиг 11-летнего возраста, каждая из сторон предложила суду своего психолога. Ходатайства были удовлетворены, и по делу в качестве специалистов привлечены два психолога, и каждый из них исследование проводил самостоятельно.

Согласно заключению специалиста-психолога Б. от 28.05.2012 г. ребёнок А. являлся свидетелем и участником семейных и супружеских конфликтов. К ребёнку применялись физические наказания. В силу конституционных особенностей данный ребёнок болезненно реагирует на определенные явления окружающего мира, в частности, на скандалы, побои, употребление спиртных напитков со стороны матери, а это, в свою очередь, заостряет конституционные особенности психики данного ребёнка. Клиническая картина личности ребёнка на данный период зависит не только от вида его заболевания, но и от вида психического травмирования и переживания данным ребёнком этих травм. Факт проживания ребёнка А. в отсутствие гармоничного отца может оказать неблагоприятное воздействие как на психическое, так и на его физическое и нравственное развитие.

Специалист Б. в судебном заседании суду пояснила, что у ребёнка А. отмечается психологическая близость к отцу. А у отца в результате тестирования выражено положительное отцовство. У ребёнка также отмечается скрытая агрессивность, что является его внутренним конфликтом.

Согласно заключению специалиста Г. от 30.05.2012 г. из 20 заданий, посвященных выявлению отношений с отцом и матерью, в 11 случаях ребёнок А. выбрал своего отца, причём при выборе позиции он выбирал всегда положение рядом с отцом и подальше от своей матери. Лишь в одном случае ребёнок выбрал свою мать. Это говорит о том, что эмоционально ребёнок расположен ближе к отцу, чем к матери. На всех рисунках, где

нужно было расположить себя среди группы людей, А. выбирал всегда крайние, отдалённые позиции. Стремления к лидерству нет, более того, испытуемый старается быть незамеченным. Этот факт наводит на мысль о начале формирования комплекса неполноценности. На вопросы, касающиеся родительских запретов, ребёнок ответил: «Ничего не скажу». То есть мальчик научился подавлять свою защитную агрессию. Подавление агрессии со временем может привести к развитию психосоматических заболеваний. Реакция на фрустрацию неадекватная: в ситуациях, когда над ним смеются или преднамеренно толкают, ответил: «Пожму плечами». Это опять говорит о страхе проявить защитную агрессию. В основном мальчик предпочитает быть с отцом или сестрой. Таким образом, испытуемый запуган, уже сформировались защитные механизмы избегания конфликтов и подавления защитной агрессии, начал формироваться комплекс неполноценности. При задании нарисовать свою семью испытуемый долго не мог нарисовать свою мать, было сильное сопротивление. Этот факт наводит на мысль о том, что мальчик запуган матерью и конфликтами между родителями. Также на семейном рисунке мальчик изобразил себя около отца и подальше от матери. Выполняя задание изобразить свою семью в виде животных, мальчик нарисовал всех членов семьи в виде собак. Это говорит о том, что испытуемый хочет семейного единства и сплочённости. На этом рисунке он назвал мать «лайкой», что говорит о том, что мальчик испытывает со стороны матери много вербальной агрессии. В целом для нормального развития ребёнка значение эмоционального тепла гораздо выше, чем материальной обеспеченности и предъявления требований выполнения моральных норм. Наблюдая за взаимоотношениями матери с сыном, специалист заметил, что у матери есть убеждение, что мальчика надо воспитывать жестко, не давая никаких поблажек. А теплоты и ласки как таковой специалист не заметил.

Таким образом, из заключений специалистов-психологов следует, что ребёнок А. нуждается в проживании со своим отцом С., и это благоприятно отразится на его нормальном физическом и нравственном развитии. Данными заключениями подтверждаются доводы искового заявления о том, что к ребёнку А. со стороны его матери применялись физические наказания. Ребёнок А. при проживании с матерью К. испытывает моральное давление, много вербальной агрессии, в результате чего ребёнок напуган, и в связи с самоподавлением защитной агрессии у него начался формироваться комплекс неполноценности. Суд пришёл к выводу, что данные обстоятельства могут отрицательно повлиять на нормальное психическое развитие ре-

Глава 4.

Рассмотрение гражданских дел по защите прав и интересов несовершеннолетних

бёнка и способствовать развитию психосоматических заболеваний.

Вышеуказанными заключениями специалистов подтверждается, что позиция ребёнка А., который в судебном заседании изъявил желание проживать со своим отцом С., является его истинным волеизъявлением.

В зависимости от обстоятельств дела судья проводит и другие подготовительные действия, предусмотренные гражданским процессуальным законодательством.

При рассмотрении дела данной категории суду необходимо устанавливать место работы истца и ответчика, график их работы, ежемесячные доходы и расходы. При этом следует исходить из того, что в ст. 3 Конвенции о правах ребенка, ратифицированной Казахстаном 8 июня 1994 года, указано, что во всех действиях в отношении детей, независимо от того, предпринимаются они государственными или частными учреждениями, занимающимися вопросами социального обеспечения, судами первоочередное внимание уделяется наилучшему обеспечению интересов ребенка.

Согласно ст. 9 Конвенции о правах ребенка государства-участники уважают права ребенка, который разлучается с одним или обоими родителями, поддерживать на регулярной основе личные отношения и прямые контакты с обоими родителями, за исключением случаев, когда это противоречит наилучшим интересам ребенка.

Согласно ст. 9 Конвенции о правах ребенка государства-участники уважают права ребенка, который разлучается с одним или обоими родителями, поддерживать на регулярной основе личные отношения и прямые контакты с обоими родителями, за исключением случаев, когда это противоречит наилучшим интересам ребенка.

Поэтому суд должен вынести такое решение, которое бы обеспечило наилучшие интересы ребёнка. Для этого суд должен установить привязанность ребёнка к каждому из родителей, братьям и сестрам, его возраст, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребёнком, возможность создания ему условий для развития и воспитания (род деятельности, режим работы родителей, их материальное и семейное положение и т.п.), а также другие обстоятельства, характеризующие обстановку, которая сложилась в месте проживания каждого из родителей. Следует иметь в виду, что само по себе преимущество в материально-бытовом положении одного из родителей не является безусловным основанием для удов-

летворения требований этого родителя (ч. 2 ст. 73 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье», п. 5 нормативного постановления № 4 Верховного Суда РК).

Необходимо установить, с кем из родителей проживал ребёнок с рождения, кто из родителей уделил для воспитания ребёнка больше времени, кто из них не мог участвовать в воспитании ребёнка по уважительным причинам, с кем из родителей, и по каким причинам предпочитает проживать ребёнок.

В случае несогласия с заключениями специалиста и представителя органа, осуществляющего функции по опеке и попечительству, которые являются одними из доказательств, суд должен указать мотивы своего несогласия.

В случае предъявления дополнительного иска об установлении порядка общения с ребёнком, необходимо проверять, обращался ли истец с подобным заявлением в соответствии с п. 3 ст. 73 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» в орган, осуществляющий функции по опеке и попечительству. Так как в соответствии с п. 7 нормативного постановления № 4 (с изменениями и дополнениями от 31.05.2012 г. нормативным постановлением № 2) судам следует иметь в виду, что истцом должен быть соблюден установленный законодательством для данной категории дел порядок предварительного досудебного разрешения спора, и возможность применения этого порядка не утрачена. В случае несоблюдения данного порядка в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 154 ГПК РК исковое заявление подлежит возврату.

Следует отметить, что иски об установлении порядка общения с ребёнком не относятся к подсудности судов по делам несовершеннолетних.

В случае принятия в производство суда встречного иска об установлении порядка общения с ребёнком, исходя из права родителя, проживающего отдельно от ребенка, на общение с ним, а также из необходимости защиты прав и интересов несовершеннолетнего при общении с этим родителем, суд с учетом обстоятельств каждого конкретного дела определяет порядок такого общения (время, место, продолжительность общения и т.п.) и излагает его в резолютивной части решения. При определении порядка общения родителя с ребенком принимаются во внимание его возраст, состояние здоровья, привязанность к каждому из родителей и другие обстоятельства, способные оказать воздействие на физическое и психическое здоровье ребенка, на его нравственное развитие (п. 7 нормативного постановления № 4).

Например, по делу Н. (мать) к Ш. (отец) об определении места жительства ребёнка и установлении по-

рядка общения ребёнка с отцом, где ребёнку мальчику 6 лет, судом после того, как место жительства ребёнка с учётом консультации психолога определено с матерью Н., данным решением установлен следующий график: еженедельно, с пятницы, после окончания занятий в школе, до 17.00 воскресенья. В дни каникул – одинаково у отца и матери. Данный график прежде всего удобен для ребёнка. Так, ребёнок А. собирается в первый класс общеобразовательной школы, которую он будет посещать с понедельника по пятницу. Поэтому изменение обстановки в учебное время для ребёнка будет создавать неудобства и отвлекать от занятий, учитывая, что в начальных классах с ребёнком необходимо заниматься интенсивно, выполнять домашние задания, чтобы ребёнок усвоил материал по соответствующей программе. Более того, как суду пояснил ответчик Ш., у него график работы осуществляется с понедельника по пятницу. В субботу и воскресенье у него выходные. Обоснован предлагаемый истцей вариант общения ребёнка А. с ответчиком Ш. до 17.00 воскресенья, так как ребёнок должен быть подготовлен в учебную неделю по месту своего основного жительства (стороны и их представители после длительного судебного разбирательства данное решение суда не обжаловали).

При вынесении таких решений суд в соответствии с ч. 4 ст. 73 кодекса в мотивировочной части решения должен разъяснить, что при неисполнении решения суда о порядке осуществления родительских прав виновный родитель несет ответственность, предусмотренную законами Республики Казахстан. При злостном неисполнении решения суда суд по требованию родителя, проживающего отдельно от ребенка, может вынести решение о передаче ему/ ей ребенка исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка.

В каждом судебном процессе судам надлежит разъяснять истцу и ответчику о возможности примирения, в том числе в порядке медиации, предусмотренного Законом РК «О медиации». Необходимо разъяснять процедуру медиации. У сторон должна быть возможность получения из канцелярии суда названия, адреса и номеров телефонов организации медиаторов.

В соответствии с п. 4-1 ст. 247 ГПК РК, в случае если стороны заключили соглашение об урегулировании спора в порядке медиации, и оно утверждено судом, производство по делу подлежит прекращению определением суда.



Глава 4.

Рассмотрение гражданских дел по защите прав и интересов несовершеннолетних

Раздел 2.

Гражданские дела по усыновлению детей гражданами Республики Казахстан

По состоянию на 2012 г. в общей сложности, начиная с 1999 года, более 47 000 детей из Казахстана были усыновлены, более 38 000 из них имеют местных приемных родителей, и более 8 800 детей усыновлены иностранцами⁶⁵. В течение последних трех лет наблюдается увеличение числа людей в Казахстане, зарегистрированных в качестве кандидатов на усыновление⁶⁶. Предполагается, что в скором будущем усыновление казахстанскими гражданами детей из зарубежных стран станет актуальным вопросом. В этой связи уже на данном этапе необходимо предусмотреть законодательное регулирование и правоприменительную практику по данному вопросу.

2.1. Подготовка дела к судебному разбирательству

Усыновление/ удочерение является мерой, проводимой в целях удовлетворения потребностей детей. Данная мера позволяет детям, лишенным родительской опеки, или детям, не имеющим возможности остаться со своими родителями, иметь возможность устройства на постоянное проживание в другой семье. Существует много случаев, когда приемные родители отказываются от усыновления в период достижения ребенком подросткового возраста по причине неудовлетворительной подготовки родителей, отсутствия поддержки и несовместимости характеров ребенка и родителей. Важно, чтобы все усыновляемые дети были переданы на воспитание подходящим и соответствующим приемным родителям, прошедшим оценку, надлежащую подготовку и обучение, и имеющим реалистические ожидания.

Допустимость доказательств по делам об усыновлении определяется не по внутреннему убеждению судьи, а на основании указаний закона. Допустимость таких доказательств определяется исходя из требований норм материального и процессу-

⁶⁵ Информация Министерством образования и науки РК, февраль 2013 г.

⁶⁶ Комитет по охране прав детей “Усыновление в Казахстане”, <http://www.bala-kkk.kz/en/node/587>, январь 2013 года.

Статья 21 Конвенции ООН о правах ребенка

Государства-участники, которые признают и/ или разрешают существование системы усыновления, обеспечивают, чтобы наилучшие интересы ребенка учитывались в перво-степенном порядке, и они:

а) обеспечивают, чтобы усыновление ребенка разрешалось только компетентными властями, которые определяют в соответствии с применимыми законом и процедурами и на основе всей относящейся к делу и достоверной информации, что усыновление допустимо ввиду статуса ребенка относительно родителей, родственников и законных опекунов и что, если требуется, заинтересованные лица дали свое осознанное согласие на усыновление на основе такой консультации, которая может быть необходимой;

б) признают, что усыновление в другой стране может рассматриваться в качестве альтернативного способа ухода за ребенком, если ребенок не может быть передан на воспитание или помещен в семью, которая могла бы обеспечить его воспитание или усыновление, и если обеспечение какого-либо подходящего ухода в стране происхождения ребенка является невозможным;

с) обеспечивают, чтобы в случае усыновления ребенка в другой стране применялись такие же гарантии и нормы, которые применяются в отношении усыновления внутри страны;

д) принимают все необходимые меры с целью обеспечения того, чтобы в случае усыновления в другой стране устройство ребенка не приводило к получению неоправданных финансовых выгод связанными с этим лицами;

е) содействуют в необходимых случаях достижению целей настоящей статьи путем заключения двусторонних и многосторонних договоренностей или соглашений и стремятся на этой основе обеспечить, чтобы устройство ребенка в другой стране осуществлялось компетентными властями или органами.

ального права. В частности, пункт 3 нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан от 22 декабря 2000 года № 17 определяет, какие письменные документы представляют в суд заявители, органы опеки и попечительства. Именно этими документами, и никакими другими доказательствами, могут подтверждаться юридически значимые обстоятельства по делу об усыновлении. Поэтому, исследуя письменные документы, представленные заявителями в обоснование их просьбы об усыновлении ребенка, а также органами опеки и попечительства, суду необходимо определить, можно ли их рассматривать в качестве допустимых доказательств по делу.

В первую очередь в начале подготовки дела об усыновлении к судебному разбирательству необходимо определить статус усыновляемого ребенка (отказной, подкидыш, оставшийся без попечения родителей, сирота).

Детально разберем каждый документ, который должен быть приложен к заявлению об усыновлении.

1) Квитанция об уплате государственной пошлины.

Согласно пп. 2 ст. 151 ГПК РК, к исковому заявлению прилагается документ, подтверждающий уплату государственной пошлины.

На основании пп. 7 п. 1 ст. 535 Налогового кодекса РК с подаваемых в суд исковых заявлений неимущественного характера государственная пошлина оплачивается в размере 50% от месячного расчетного показателя.

2) Заявление об усыновлении в трех экземплярах

Заявление должно быть подписано самим заявителем, и в нем должны быть конкретно указаны требования об изменении анкетных данных усыновляемого ребенка: даты рождения, места рождения и т.д.

3) Копия свидетельства о рождении ребенка.

В данном случае необходимо обратить внимание на дату рождения ребенка и дату выдачи свидетельства. Нередки случаи, когда свидетельство выдается повторно, в связи с этим следует выяснить причину.

4) Справка из РАГС о рождении ребенка.

В настоящем документе указаны сведения о родителях. Например, если сведения об отце ребенка записаны со слов матери, то данной факт отражается в справке.

5) Сопроводительное письмо из Управления образования о направлении для подбора семьи ребенку.

Данный документ подтверждает то, что заявители согласно требованию законодательства обратились в уполномоченный орган для решения вопроса об усыновлении ребенка.

6) Отказ фактического родителя от ребенка.

Указанный документ согласно ст. 93 Кодекса «О браке (супружестве) и семье» должен быть надлежащим образом заверен нотариусом или утвержден заведующим медицинской организации. Более того, необходимо внятно прочитать заявление об отказе. В нем в обязательном порядке должны быть указаны: данные автора заявления, его место жительства, фамилия имя, отчество, дата и место рождения отказного ребенка, пол, причина отказа. Если ребенку еще не присвоили фамилию, имя и отчество, то необходимо указать пол ребенка и дату его рождения.

В силу п. 7 ст. 93 Кодекса «О браке (супружестве) и семье», в случае отказа от ребенка после рождения в медицинской организации без оформления в установленном законодательством Республики Казахстан порядке заявления об отказе обоих родителей либо матери, не состоящей в браке (супружестве), также при обнаружении брошенного (отказного) ребенка в возрасте не более трех лет суд вправе в интересах ребенка рассмотреть дело об усыновлении гражданами Республики Казахстан по истечении трех месяцев после оставления или обнаружения ребенка.

Следовательно, суд при отсутствии в приложенных к исковому заявлению документах такого рода заявления, если не истекли три месяца после оставления или обнаружения ребенка, вправе исковое заявление оставить без движения и предоставить срок для устранения недостатков.

Кроме того, в случае если заявление родителя об отказе от ребенка заверено заведующим медицинской организации и не соответствует требованиям законодательства, суду необходимо истребовать все первичные документы, подтверждающие поступление роженицы в роддом, ее анкетные данные, сведения о ребенке. Также при необходимости следует пригласить членов комиссии, которые имели непосредственный контакт с роженицей и приняли ее заявление об отказе.

Также в силу ст. 93 Кодекса «О браке (супружестве) и семье» согласие родителей на усыновление ребенка должно быть выражено в заявлении, нотариально удостоверенном или заверенном руководителем организации, в которой находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, либо органом, осуществляющим функции по опеке или попечительству, по месту усыновления ребенка или по месту жительства родителей, а также может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления.

До вынесения решения суда об усыновлении ребенка родители вправе отменить данное ими согласие на усыновление.

Таким образом, законодатель дает возможность (право) биологическому родителю до вынесения решения суда об усыновлении ребенка отменить данное им согласие на усыновление.

В этой связи судам необходимо предпринять все действия по установлению того, не отменил ли родитель свое согласие и не собирается ли его отменить.

Для этого следует по всем делам направлять запросы нотариусу, чтобы убедиться в подлинности заявления об отказе от родительских прав, и не отменил ли его биологический родитель.

7) Акт о присвоении фамилии, имени и отчества ребенка.

В акте должны быть отражены все данные о биологическом родителе ребенка. Если мать отказалась от ребенка в родильном доме, юристу необходимо правильно составить акт. В нем должны быть указаны:

- когда мать доставлена;
- с какого адреса;
- срок беременности;
- что о себе сообщила;
- где работала;
- отец ребенка;
- родственники;
- когда родился ребенок;
- на каком месяце беременности;
- в каком состоянии ребенок, диагнозы;
- вид вскармливания;
- проявляла ли мать интерес к ребенку;
- психическое состояние роженицы;
- причина отказа от ребенка;
- последствия отказа от ребенка с разъяснением ее прав.

Акт в обязательном порядке должен быть составлен в составе комиссии. Также присвоенные ФИО ребенка должны соответствовать свидетельству о рождении.

8) Направление медицинской организацией ребенка в дом ребенка (в случае усыновления из дома ребенка, дальнейшего перевода в другое учреждение).

Данный документ необходим для достоверности установления направления ребенка и даты его направления.

9) Внутренний акт учреждения о поступлении ребенка.

Настоящий акт должен отражать действительность поступления ребенка и подписан в составе комиссии. Дата акта о направлении должна соответствовать дате акта о поступлении.

10) Выписка из истории развития и анкета ребенка.

В этих документах должны быть детально отражены все сведения о ребенке: состояние здоровья; диагнозы; какое лечение он принимает; нуждается ли в лечении и т.д.

11) Адресная справка на биологическую мать ребенка.

Справка необходима для того, чтобы в случае ненадлежащего оформления заявления биологической матери суд имел возможность незамедлительно пригласить биологическую мать для подтверждения своего заявления. Согласно п. 2 ст. 93 кодекса до вынесения решения суда об усыновлении ребенка родители вправе отменить данное ими согласие на усыновление.

12) Акт обследования жилищно-бытовых условий.

Акт должен строго соответствовать требованиям законодательства и подписан не иначе, как главным специалистом органа, осуществляющего функции по опеке и попечительству. Образец акта ЖБУ имеется в приложении № 1 постановления Правительства РК от 30 марта 2012 года (см. Приложение № 1).

13) Разрешение органов опеки и попечительства на усыновление (удочерение) ребенка

Согласно ст. 93 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» при отсутствии законных представителей несовершеннолетних родителей, или в случае если ребенок брошен несовершеннолетними родителями в медицинской организации при рождении, и его судьбой никто не интересуется более трех месяцев, необходимо согласие органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству.

Таким образом, считается необходимым, чтобы согласие органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству, было оформлено в письменном виде с указанием всех обстоятельств и подписано главным специалистом.

14) Справка о том, что дети состоят на учете (первичном, региональном и централизованном).

Данную справку должен предоставить орган, осуществляющий функции по опеке и попечительству, поскольку в силу ст. 84 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» усыновление допускается только в отношении тех детей, которые состоят на учете.

В справке должно быть указано, с какого периода ребенок поставлен на учет, и по каким основаниям.

15) Другие необходимые документы, в зависимости от места усыновления ребенка.

Примечание. Необходимо обратить внимание на то, чтобы на всех вышеизложенных документах имелись подписи, даты и соответствующие печати.

2.2. Главное судебное разбирательство

Дела об усыновлении рассматриваются и разрешаются единолично судьей (ст. 37, 317-4 ГПК) в закрытом судебном заседании, включая объявление решения, с обязательным личным участием усыновителей (усыновителя), представителя органа опеки и попечительства, прокурора. В необходимых случаях суд может привлечь к участию в деле родителей, или иных законных представителей усыновляемого ребенка, его родственников и других заинтересованных лиц, а также самого ребенка, достигшего возраста 10 лет.

Статья 12 Конвенции ООН о правах ребенка

1. Государства-участники обеспечивают ребенку, способному сформулировать свои собственные взгляды, право свободно выражать эти взгляды по всем вопросам, затрагивающим ребенка, причем взглядам ребенка уделяется должное внимание в соответствии с возрастом и зрелостью ребенка.

2. С этой целью ребенку, в частности, предоставляется возможность быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, затрагивающего ребенка, либо непосредственно, либо через представителя или соответствующий орган, в порядке, предусмотренном процессуальными нормами национального законодательства.

По смыслу ст. 317-4 ГПК неявка указанных лиц в судебное заседание исключает возможность рассмотрения дела в их отсутствие и вынесения решения об усыновлении ребенка. Следовательно, наличие у заявителя представителя, надлежащим образом уполномоченного на ведение дела в суде, не освобождает лицо, желающее усыновить ребенка, от обязанности явиться в суд.

В пункте 7 нормативного постановления от 22 декабря 2000 года № 17 даны разъяснения, помогающие уяснить смысл императивных требований ст. 317-4 ГПК в отношении участия в рассмотрении

дела несовершеннолетнего ребенка, достигшего возраста 10 лет. Эти разъяснения основаны на положениях ст. 62 Кодекса «О браке (супружестве) и семье» о праве ребенка быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, затрагивающего его интересы. Таким образом, очевидно, что нормативное постановление Верховного Суда РК ориентирует суды на то, чтобы право ребенка быть заслушанным в ходе судебного разбирательства, затрагивающего его интересы, было реализовано при рассмотрении дела об усыновлении. Вместе с тем указано, что суду необходимо выяснить мнение органа опеки и попечительства о том, чтобы присутствие ребенка в суде не оказало на него неблагоприятного воздействия. Согласие ребенка в силу ст. 95 кодекса устанавливается судом в присутствии родителей.

В целях обеспечения охраняемой законом тайны усыновления необходимо, чтобы участвующие в рассмотрении дела лица были предупреждены о необходимости сохранения в тайне ставших им известными сведений об усыновлении, а также о возможности привлечения к уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя в случаях, предусмотренных в ст. 135 УК РК. Данный факт должен отражаться в протоколе судебного заседания и подтверждаться подписями указанных лиц.

Статья 7 Конвенции ООН о правах ребенка

1. Ребенок регистрируется сразу же после рождения и с момента рождения имеет право на имя и на приобретение гражданства, а также, насколько это возможно, право знать своих родителей и право на их заботу.

2. Государства-участники обеспечивают осуществление этих прав в соответствии с их национальным законодательством и выполнение их обязательств согласно соответствующим международным документам в этой области, в частности, в случае если бы иначе ребенок не имел гражданства.

Статья 8 Конвенции ООН о правах ребенка

1. Государства-участники обязуются уважать право ребенка на сохранение своей индивидуальности, включая гражданство, имя и семейные связи, как предусматривается законом, не допуская противозаконного вмешательства.

2. Если ребенок незаконно лишается части или всех элементов своей индивидуальности, государства-участники обеспечивают ему необходимую помощь и защиту для скорейшего восстановления его индивидуальности.

Глава 4.

Рассмотрение гражданских дел по защите прав и интересов несовершеннолетних

Современная прогрессивная практика зарубежных государств не поддерживает тайну усыновления. Дети должны иметь право знать о том, что они были усыновлены (удочерены), и должны иметь доступ к исходным данным о рождении, а также к информации об их усыновлении (удочерении).

Для разрешения по существу просьбы заявителей об усыновлении ребенка суду необходимо правильно, с учетом норм кодекса об основаниях, условиях и порядке усыновления детей, установить обстоятельства, имеющим значение для дела, дать оценку всем доказательствам, их подтверждающим, по правилам ст. ст. 67, 68, 70 ГПК РК об относимости, допустимости и достоверности доказательств.

Исходя из подлежащих применению норм материального права, к юридически значимым обстоятельствам по делу об усыновлении относятся: 1) соответствие личности данного заявителя требованиям, предъявляемым кодексом к усыновителям; 2) наличие оснований для усыновления данного ребенка; 3) наличие согласия указанных в законе лиц на усыновление ребенка; 4) соответствие усыновления интересам ребенка.

Подробные разъяснения судам по установлению юридически значимых обстоятельств по делам об усыновлении и доказыванию этих обстоятельств даны в п. 9 – 13 нормативного постановления Верховного Суда от 22 декабря 2000 года № 17.

Особо необходимо выделить обстоятельства, касающиеся личности заявителей. К лицам, выразившим желание быть усыновителями, кодекс (ст. 91, 92) предъявляет определенные требования. Их соблюдение является гарантией обеспечения прав несовершеннолетних детей, а поэтому обязательно в каждом случае. Соответствие личности усыновителя требованиям кодекса проверяется судом при рассмотрении и разрешении по существу дела об усыновлении.

Следует иметь в виду, что из числа возможных усыновителей закон исключает, в частности, не состоящих в браке между собой лиц в отношении одного и того же ребенка; лиц, признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными; супругов, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным; лиц, лишенных по суду родительских прав или ограниченных судом в родительских правах; лиц, отстраненных от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей; бывших усыновителей, если усыновление отменено судом по их вине; лиц, не имеющих постоянного места жительства; лиц, имеющих на момент усыновления судимость за умышленное преступление; лиц, которые

по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права. Не могут быть также усыновителями лица, которые на момент усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте РК.

Необходимо обратить внимание и на то, что разница в возрасте между усыновителем и усыновляемым ребенком должна быть не менее шестнадцати лет и не более сорока пяти лет. Вместе с тем законодатель допускает, что по причинам, признанным судом уважительными, разница в возрасте может быть сокращена. При усыновлении ребенка отчимом (мачехой) наличия разницы в возрасте не требуется.

Важное значение для правильного разрешения судом по существу вопроса об усыновлении ребенка имеет установление наличия требуемого ст. 93 – 96 кодекса согласия на усыновление определенного круга лиц: а) законных представителей, родителей ребенка; б) самого ребенка, достигшего возраста десяти лет; в) супруга усыновителя, если ребенок усыновляется одним из супругов. Получение согласия указанных лиц в силу закона относится к обязательным условиям усыновления, а значит, и удовлетворения судом заявления об усыновлении ребенка.

Так, если у ребенка имеются родители, то наличие их согласия является обязательным условием усыновления. При усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, не достигших возраста 16 лет, необходимо также согласие их законных представителей, а при их отсутствии – согласие органа опеки и попечительства (п. 1 ст. 93 кодекса). Родители могут дать согласие на усыновление ребенка конкретным лицом либо без указания конкретного лица (п. 3 ст. 93 кодекса).

Согласие родителей на усыновление ребенка должно быть выражено в заявлении, нотариально удостоверенном или заверенном руководителем организации, в которой находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, либо органом, осуществляющим функции по опеке или попечительству, по месту усыновления ребенка или по месту жительства родителей, а также может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления.

До вынесения решения суда об усыновлении ребенка родители вправе отменить данное ими согласие на усыновление.

В указанном случае необходимо проверить, не отозвано ли согласие матери на усыновление ребенка на момент рассмотрения дела в суде.

В случае отказа от ребенка после рождения в медицинской организации без оформления в уста-

новленном законодательством Республики Казахстан порядке заявления об отказе обоих родителей либо матери, не состоящей в браке (супружестве), также при обнаружении брошенного (отказного) ребенка в возрасте не более трех лет суд вправе в интересах ребенка рассмотреть дело об усыновлении гражданами Республики Казахстан по истечении трех месяцев после оставления или обнаружения ребенка.

Представляется, что согласие на усыновление, данное родителем в суде, должно быть зафиксировано в протоколе судебного заседания и подписано им лично, а также отражено в решении. Необходимо учитывать, что, исходя из приоритета прав родителей на воспитание ребенка, любой из них может до вынесения решения суда отозвать данное им ранее согласие на усыновление, независимо от мотивов, побудивших его сделать это.

Усыновление ребенка при отсутствии согласия его родителей допускается лишь в случаях, предусмотренных ст. 94 кодекса. Применяя нормы указанной статьи, суду необходимо учитывать, что: а) признание родителя судом ограниченно дееспособным не дает оснований для усыновления ребенка без согласия такого родителя, поскольку в соответствии со ст. 27 ГК РК он ограничивается только в имущественных правах; б) причины, по которым родитель более шести месяцев не проживает совместно с ребенком, уклоняется от его воспитания и содержания, устанавливаются судом при рассмотрении заявления об усыновлении ре-

бенка на основании исследования и оценки всех представленных доказательств (например, сообщения органов внутренних дел о нахождении родителя, уклоняющегося от уплаты алиментов, в розыске, показаний свидетелей и других допустимых доказательств).

На практике чаще всего усыновителями ребенка являются оба супруга совместно. Усыновление ребенка только одним из супругов (другой супруг при этом не является родителем усыновляемого ребенка) менее предпочтительно, но законом не запрещается. Однако если ребенок усыновляется лицом, состоящим в браке, то в соответствии с п. 1 ст. 96 кодекса усыновление возможно только при наличии согласия супруга заявителя.

Исключение составляют случаи, когда супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства супруга заявителя неизвестно. Указанные обстоятельства могут быть установлены средствами доказывания, предусмотренными ст. 64 ГПК, а также вступившим в законную силу решением суда о признании этого супруга безвестно отсутствующим.

Согласие другого супруга на усыновление должно быть выражено в письменной форме и приложено к заявлению об усыновлении (п. 3 нормативного постановления от 22 декабря 2000 года № 17). По аналогии со ст. 93 кодекса подпись супруга на его письменном согласии может быть удостоверена нотариусом, заверена руководителем учреждения,



в котором находится ребенок, либо органом опеки и попечительства по месту производства усыновления ребенка или по месту жительства этого супруга. Практика суда по делам несовершеннолетних г. Алматы показывает, что удостоверение подписи супруга заявителя в указанном порядке не требуется, если он лично явился в судебное заседание и подтвердил свое согласие на усыновление ребенка.

Решая вопрос о том, не будет ли состояние здоровья заявителя, желающего усыновить ребенка, препятствовать надлежащему осуществлению им родительских прав и обязанностей, необходимо учитывать, что в целях выявления возможного наличия у кандидатов в усыновители заболеваний, препятствующих им надлежащим образом осуществлять родительские права и обязанности, они проходят медицинское освидетельствование специалистами различных отраслей медицины (инфекциониста, невропатолога, онколога, психиатра, нарколога и др.) в государственных учреждениях системы Министерства здравоохранения РК, по результатам которого выдается медицинское заключение установленной формы (справка № 086).

Практика суда по делам несовершеннолетних г. Алматы показывает, что при подготовке дела об усыновлении к судебному разбирательству или при рассмотрении его по существу в необходимых случаях судья вправе обязать кандидата в усыновители представить медицинское заключение, полученное в порядке, установленном для граждан Республики Казахстан. Представленные в суд лишь медицинские справки, выданные семейным врачом, считаются недействительными.

Обязательным условием усыновления является согласие ребенка, достигшего возраста десяти лет, на его усыновление, которое в силу ст. 95 кодекса устанавливается судом в обязательном присутствии родителей и отражается в отдельном документе либо в заключении органа опеки и попечительства об обоснованности и соответствии усыновления интересам ребенка.

Поскольку п. 1 ст. 85 кодекса обязывает усыновителей лично познакомиться с усыновляемым ребенком и встречаться с ним не менее двух недель, то судье надлежит в ходе судебного разбирательства исследовать обстоятельства общения заявителей с усыновляемым ребенком, убедиться в установлении между ними контакта.

Законом (п. 1 ст. 84 кодекса) усыновление допускается только в интересах ребенка с учетом возможностей обеспечить детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие.

Общее правило для судов отсюда заключается в следующем. На первое место при усыновлении должны быть поставлены интересы ребенка. В кодексе не дается понятия интересов ребенка. Данный пробел в законодательстве устранен в определенной степени нормативным постановлением Верховного Суда Республики Казахстан от 22 декабря 2000 года № 17, предложившим в пункте 13 под интересами детей при усыновлении, в частности, понимать обеспечение условий, необходимых для его полноценного физического, психического и духовного развития. Данное понятие позволяет суду в каждом конкретном случае отнести к интересам ребенка самые разнообразные обстоятельства, влияющие на соблюдение его прав. Также следует заметить, что интересы ребенка – это многоаспектное понятие, несомненно, включающее в себя и материальные факторы, пренебречь которыми суд не вправе.

При решении вопроса о соответствии усыновления интересам ребенка и допустимости усыновления в каждом конкретном случае суду следует проверять и учитывать нравственные и иные личные качества усыновителей (обстоятельства, характеризующие поведение заявителя (заявителей) на работе, в быту, наличие судимости за умышленные преступления), состояние его здоровья, а также проживающих вместе с ним членов семьи, сложившиеся в семье взаимоотношения, отношения, возникшие между этими лицами и ребенком. Данные обстоятельства в равной мере должны учитываться при усыновлении ребенка как посторонними лицами, отчимом, мачехой, так и его родственниками (п. 13 нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан от 22 декабря 2000 года № 17).

Также следует учитывать, что закон не предусматривает каких-либо ограничений для усыновления детей в зависимости от состояния их здоровья. Вместе с тем, если усыновляемый ребенок страдает какими-либо заболеваниями, суду необходимо выяснить, известно ли усыновителям об имеющихся у ребенка заболеваниях, а также смогут ли они обеспечить такому ребенку надлежащий уход и соответствующее лечение.

Выводы суда о соответствии личности заявителей требованиям кодекса к усыновителям, наличии оснований для усыновления ребенка, соблюдении обязательных условий усыновления, соответствии усыновления интересам ребенка должны быть основаны на допустимых доказательствах, т.е. доказательствах, отвечающих требованиям закона.

После исследования всех доказательств по делу об усыновлении заключение по существу дела дает прокурор.

Раздел 3.

Гражданские дела по усыновлению иностранными гражданами детей, являющихся гражданами Республики Казахстан

3.1. Механизм международного усыновления

В рассматриваемой главе необходимо в первую очередь отметить, что международное усыновление/ удочерение ребенка может применяться в качестве альтернативной формы устройства ребенка только в тех случаях, когда отсутствует возможность обеспечить надлежащий уход или устроить ребенка в приемную семью в стране проживания. Иными словами, международное усыновление ребенка является крайней мерой, которую могут применить государства в отношении детей, лишенных родительской опеки.

Лица, желающие усыновить ребенка из другой страны, обращаются в соответствующий центральный орган государства своего постоянного места жительства, которыми осуществляется проверка криминального прошлого данных лиц, их социально-бытовые и моральные условия, финансовая состоятельность, медицинское обследование, также потенциальные усыновители должны получить рекомендации от других лиц на право усыновления. После соответствующей проверки местными органами выдается разрешение на усыновление.

Если центральный орган принимающего государства убежден в том, что заявители имеют право на усыновление и подходят для этого, он готовит доклад, включающий информацию об их личности, правах и пригодности осуществить усыновление, биографические данные, медицинскую карту и историю семьи, социальное окружение, причины усыновления, способность осуществить иностранное усыновление, а также характеристику детей, о которых они должны будут заботиться. Он передает доклад центральному органу государства происхождения.

После этого иностранцы обращаются в уполномоченные органы в области защиты прав детей Республики Казахстан через загранучреждения Республики Казахстан с письменным заявлением о желании усыновить ребенка, а также справками

о доходах, семейном положении, состоянии здоровья, в том числе психического, об отсутствии наркотической (токсической), алкогольной зависимости, об отсутствии судимости, о личных нравственных качествах потенциальных родителей, выдаваемые специально уполномоченными иностранными государственными органами и организациями по усыновлению.

Если центральный орган государства происхождения убежден в том, что ребенок может быть усыновлен, то он: готовит доклад, включающий информацию о его личности, возможности быть усыновленным, данные биографии, о социальном окружении, историю семьи, медицинскую карту, включая таковую семьи ребенка, и любые особые потребности ребенка, должным образом учитывает воспитание ребенка и его этнические, религиозные и культурные связи и окружение, определяет, в частности, на основе докладов, относящихся к ребенку и предполагаемым родителям, осуществляющим усыновление, отвечает ли предусмотренная передача лучшим интересам ребенка. Он передает центральному органу принимающего государства свой доклад о ребенке. После получения письменного согласия от потенциальных родителей, а также согласия центральных органов обоих государств о том, что усыновление может иметь место, государство происхождения может принять решение о возможности доверения ребенка предполагаемым приемным родителям.

Потенциальные родители обязаны лично ознакомиться с документами усыновляемого ребенка и подтвердить в письменной форме факт ознакомления с медицинским заключением о состоянии здоровья ребенка.

При получении ответа из уполномоченного органа в области защиты прав детей Республики Казахстан о возможном усыновлении ребенка, загранучреждение выдает заявителям визу для въезда в Республику Казахстан и оформления усыновления ребенка в соответствии с брачно-семейным законодательством.

При принятии документов загранучреждения Республики Казахстан направляют материалы по

Глава 4.

Рассмотрение гражданских дел по защите прав и интересов несовершеннолетних

усыновлению в 2-х экземплярах в департамент консульской службы для препровождения в уполномоченный орган Республики Казахстан. Данные документы представляются с заверенным переводом на государственный или русский язык, и должны быть апостилированы или легализованы.

Один экземпляр хранится в загранучреждении. При приеме документов загранучреждение проверяет соответствие заявителей условиям, указанным в статьях 84, 85, 90, 91, 92 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье». В случае несоответствия указанным условиям документы не принимаются, и разъясняются причины отказа.

После въезда в страну Министерство образования и науки РК как уполномоченный орган в области международного усыновления/ удочерения выдает иностранцам направление в органы образования областей для посещения ребенка по его фактическому месту нахождения и решения вопроса об усыновлении/ удочерении. Областное управление выдает направление непосредственно в орган опеки и попечительства.

После определения ребенка, подлежащего усыновлению/ удочерению, иностранцы пишут заявление в орган опеки и попечительства, и орган опеки и попечительства направляет запрос в центральный исполнительный орган в области образования для подтверждения факта нахождения данного ребенка на централизованном учете.

После представления документов в уполномоченный орган в области защиты прав детей Республики Казахстан и при согласии усыновителя/ удочерителя на усыновление/ удочерение ребенка усыновитель/ удочеритель должен иметь с ребенком непосредственный контакт (личное знакомство с ребенком, его привычками, вкусами, особенностями характера, воспитания, с его этническими, религиозными и культурными связями и окружением) не менее четырех недель в месте нахождения ребенка с соблюдением режима соответствующего воспитательного учреждения. Общение происходит в присутствии представителя органа опеки и попечительства и при необходимости переводчика.

По завершении 4-недельного контакта орган опеки и попечительства на основании заключения комиссии о возможности выдачи разрешения о передаче детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление/ удочерение выдает заключение об обоснованности усыновления/ удочерения и его соответствии интересам усыновляемого ребенка, с указанием сведений о факте личного общения иностранца, претендующего на усыновление/ удочерение, с этим ребенком.

После всех процедур потенциальные усыновители/ удочерители имеют право обратиться с заявлением в суд.

Обязательное личное участие иностранцев, желающих усыновить/ удочерить ребенка, в процес-



се усыновления/ удочерения не лишает их права иметь одновременно своего представителя, права и обязанности которого установлены гражданским и гражданским процессуальным законодательством, а также пользоваться в необходимых случаях услугами переводчика.

При удовлетворении заявления судом, после вступления решения суда в законную силу, усыновление/ удочерение регистрируется в органах РАГС.

При рассмотрении дел о международном усыновлении/ удочерении судьи должны проверять соблюдение всех указанных выше этапов международного усыновления/ удочерения.

3.2. Особенности рассмотрения дел об усыновлении/ удочерении иностранными гражданами

Дела об усыновлении рассматриваются в специализированном межрайонном суде по делам несовершеннолетних по месту жительства (нахождения) ребенка в порядке особого производства, по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством. Если на территории соответствующей административно-территориальной единицы не образован специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних, отнесенные к его подсудности дела вправе рассматривать районный (городской) суд по месту жительства (нахождения) ребенка (ст. 317-1 ГПК РК).

Заявление в суд подается после завершения 4-недельного непосредственного контакта потенциального усыновителя/ удочерителя с ребенком (п. 3 ст. 85 КРКоБС). Контакт детей иностранцами должен проходить в присутствии представителя органа опеки и попечительства. В ходе судебного разбирательства суды должны выяснять у представителя органа опеки и попечительства, кто из работников учреждения посещал детский дом с заявителями, как будущие родители общались с ребенком.

Заявление об усыновлении/ удочерении, поданное иностранцем до истечения вышеназванного срока, подлежит возврату заявителю.

Дела об усыновлении/ удочерении ребенка суд рассматривает в закрытом судебном заседании (ст. 317-4 ГПК РК).

Судом должны исследоваться даты приезда иностранцев в Республику Казахстан (миграционные карточки и т.д.), свидетельствующие подтверждение контакта.

Если апостилированный документ, выданный иностранным агентством, имеет ограниченный срок действия, который истек к моменту его предъявления суду, то необходимо решить вопрос о непризнании такого документа допустимым доказательством.

Документы, выданные, составленные или удостоверенные по установленной форме компетентными органами иностранных государств, совершенные вне пределов Республики Казахстан по законам иностранных государств в отношении граждан Республики Казахстан или иностранных лиц, принимаются судами Республики Казахстан при наличии консульской легализации, если иное не предусмотрено законом или международным договором Республики Казахстан. Судам следует иметь в виду, что под консульской легализацией понимается придание законной силы – засвидетельствование консулом своей подписью и печатью подлинности подписей на любом акте или документе, составленном в пределах его консульского округа и утвержденного местными властями. Консульская легализация совершается, когда документ, составленный за границей, должен быть предъявлен в стране, назначившей консула, и требуется по законодательству этого государства. Вместе с тем следует иметь в виду, что легализации документов не требуется в отношениях между государствами – участниками конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов (Гаага, 5 октября 1961 года), вступившей в силу для Республики Казахстан 30 января 2001 года. В соответствии с требованиями статей 3, 5 данной конвенции вместо дипломатической или консульской легализации официальных документов в государствах – участниках конвенции в подтверждение подлинности подписей должностных лиц, печатей или штампов на документе, компетентным органом государства, в котором этот документ был совершен, проставляется апостиль.

Заявления иностранных граждан, желающих усыновить/ удочерить детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, принимаются судьями с соблюдением требований ст. ст. 150-151, 317-1, 317-2 ГПК РК к форме, содержанию и документам, прилагаемым к заявлению об усыновлении/ удочерении, а именно в заявлении должны быть указаны наименование суда, в которое подается заявление, полные фамилия, имя, отчество усыновителя и его место жительства, фамилия, имя, отчество и дата рождения усыновляемого ребенка, его место жительства (нахождения), сведения о родителях усыновляемого ребенка, наличие у него братьев и сестер, обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей об усыновлении ребенка, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства,

Глава 4.

Рассмотрение гражданских дел по защите прав и интересов несовершеннолетних

просьба об изменении фамилии, имени, отчества усыновляемого ребенка, даты его рождения и т.д. Заявления об усыновлении подаются в суд по месту нахождения ребенка. В заявлении могут быть указаны и иные сведения, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, например, заинтересованные лица – представитель дома ребенка и т.п.

Заявление должно быть подписано лично усыновителем (усыновителями), подача заявления кем-либо в интересах усыновителей недопустима. В соответствии с требованиями ст. 151 ГПК РК к заявлению должны быть приложены все копии документов для заинтересованных лиц, квитанция об уплате госпошлины, документы, подтверждающие обстоятельства, на которых заявитель основывает свои требования.

Суд обязан истребовать от иностранцев заключение об условиях жизни и возможности его быть усыновителем, выданное компетентным органом государства, гражданином которого он является, либо государства, в котором это лицо имеет постоянное место жительства, документ дипломатического представительства или консульского учреждения Республики Казахстан, подтверждающий регистрацию в указанных органах иностранного гражданина как лица, желающего усыновить ребенка – гражданина Республики Казахстан.

Суд должен проверить аккредитацию агентства по усыновлению, имеющего свои филиалы и (или) представительства, которые оказывают содействие в усыновлении. При этом нужно учитывать, что агентства аккредитуются сроком на один год. Необходимо проверить учетную регистрацию филиалов и (или) представительств после получения аккредитации.

Дела рассматриваются при непосредственном участии заявителя в суде, с обязательным участием представителя органа опеки и попечительства, а также прокурора. Кроме того, в целях максимального учета интересов ребенка суд должен привлечь к участию в деле родителей (родителя) усыновляемого ребенка, его близких родственников при отсутствии родителей, представителей учреждения, в котором находится оставшийся без попечения родителей ребенок, других заинтересованных лиц, а также самого ребенка, достигшего возраста десяти лет.

Если суд придет к выводу о целесообразности опроса в судебном заседании усыновляемого ребенка, достигшего 10 лет, для выяснения его мнения по рассматриваемому вопросу, то суду следует предварительно выяснить мнение органа опеки и попечительства с тем, чтобы присутствие ребенка в суде не оказало на него неблагоприятного воздействия. При опросе необходимо выяснить, не является ли мнение ребенка следствием воздействия на

него со стороны заинтересованных лиц, осознает ли он свои собственные интересы при выражении этого мнения, и как он его обосновывает.

При наличии оформленного в установленном законодательством Республики Казахстан порядке письменного заявления об отказе от ребенка в медицинской организации матери, не состоящей в браке (супружестве), суд не вправе истребовать другие документы, подтверждающие согласие родителей на усыновление (ст. 94 КРКоБС).

Разрешая по существу требования об усыновлении, суду необходимо обсуждать вопрос о том, нет ли оснований, исключающих для заявителя возможность быть усыновителем (п. 2 ст. 91, п. 1 ст. 92 КРКоБС).

При рассмотрении дела об усыновлении ребенка иностранцами суд обязан удостовериться в реализации уполномоченным органом в области защиты прав детей Республики Казахстан права первоочередного усыновления или патронатное воспитание этого ребенка родственниками независимо от их гражданства и места жительства либо гражданами Республики Казахстан, до представления ребенка на международное усыновление (ст. 84 КРКоБС).

Суд обязан проверить соблюдение органами опеки и попечительства требований законодательства Республики Казахстан о постановке детей, оставшихся без попечения родителей, на первичный, региональный, централизованный учет: местный исполнительный орган районов, городов областного значения, городов республиканского значения, столицы по месту нахождения детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, в течение месяца со дня поступления сведений о них обеспечивает устройство ребенка (первичный учет). При невозможности передать ребенка на воспитание в семью по истечении месяца направляет сведения о ребенке в орган, осуществляющий функции по опеке или попечительству, соответствующих административно-территориальных единиц для регионального учета и оказания содействия в последующем устройстве ребенка на воспитание в семью граждан Республики Казахстан, постоянно проживающих на территории Республики Казахстан. Местные исполнительные органы областей, городов республиканского значения, столицы при невозможности передать детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, гражданам Республики Казахстан на усыновление, под опеку или попечительство, на воспитание в семью патронатным воспитателям по истечении двухмесячного срока со дня поступления к нему сведений о ребенке обязаны сообщить в уполномоченный орган в области защиты прав детей Республики Казахстан для постановки на централизованный учет детей-сирот, детей, остав-

шихся без попечения родителей (ст. 117 КРКоБС). Для выяснения достоверности соблюдения всех видов учета в судебном заседании обязательно должна быть исследована анкета на усыновляемого ребенка, заполняемая всеми соответствующими органами, осуществляющими учет, а также суду следует истребовать данные о регистрации усыновляемого ребенка на первичный, региональный и централизованный учет.

Суд обязан удостовериться, что ребенок, об усыновлении которого ставит вопрос иностранный гражданин, состоит на централизованном учете не менее трех месяцев.

Для усыновления ребенка необходимо согласие его родителей, если они не лишены родительских прав. Согласие родителей на усыновление ребенка должно быть выражено в заявлении, нотариально удостоверенном или заверенном руководителем организации, в которой находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, либо органом, осуществляющим функции по опеке или попечительству, по месту усыновления ребенка или по месту жительства родителей, а также может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления. При отсутствии законных представителей несовершеннолетних родителей, или в случае если ребенок брошен несовершеннолетними родителями в медицинской организации при рождении, и его судьбой никто не интересуется более трех месяцев, необходимо согласие органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству. В случае отказа от ребенка после рождения в медицинской организации без оформления в установленном законодательством Республики Казахстан порядке заявления об отказе обоих родителей либо матери, не состоящей в браке (супружестве), также при обнаружении брошенного (отказного) ребенка в

возрасте не более трех лет суд вправе в интересах ребенка рассмотреть дело об усыновлении гражданами Республики Казахстан по истечении трех месяцев после оставления или обнаружения ребенка (ст. 93 КРКоБС). Не требуется согласия родителей ребенка на его усыновление, если они неизвестны или объявлены судом умершими, признаны безвестно отсутствующими; признаны судом недееспособными; лишены судом родительских прав; не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания более шести месяцев по причинам, признанным судом неуважительными. При наличии оформленного в установленном законодательством Республики Казахстан порядке письменного заявления об отказе от ребенка в медицинской организации матери, не состоящей в браке (супружестве), суд не вправе истребовать другие документы, подтверждающие согласие родителей на усыновление (ст. 94 КРКоБС). Суд должен обеспечить соблюдение принципа защиты прав как несовершеннолетних детей, так и их биологических родителей.

Согласно п. 6 ст. 93 для усыновления детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в организациях образования, медицинских и других организациях, необходимо согласие в письменной форме руководителей данных организаций. Суд должен обратить внимание на то, что данное согласие должно иметь место только по результатам истечения установленного срока общения.

Необходимо тщательно изучать справки об отсутствии судимости (касательно США, например, информация должна предоставляться не только из одного штата США, а должны предоставляться уполномоченными органами информационной службы уголовного правосудия США).



Суд должен располагать полной информацией о состоянии здоровья ребенка, с заключениями всех специалистов, со всеми данными различных анализов, с отражением данных о развитии ребенка со дня его рождения до момента усыновления, также необходимо выяснить, можно ли излечить заболевание ребенка в Республике Казахстан.

При усыновлении ребенка, достигшего 10-ти лет, суд должен установить согласие ребенка на его усыновление (ст. 95 КРКоБС). Изменение имени, отчества и фамилии усыновляемого ребенка, достигшего 10-ти лет, может быть произведено только с его согласия, за исключением случаев, требующих тайны усыновления (ст. 97 КРКоБС).

Суд обязан учитывать, что усыновление братьев и сестер, воспитывающихся в одной семье, разными лицами не допускается, за исключением случаев, когда усыновление отвечает интересам детей, и дети не знают о своем родстве, не проживали и не воспитывались совместно (п. 2 ст. 90 КРКоБС).

Суд обязан досконально изучить и проверить содержание документов, характеризующих потенциальных усыновителей. Проверить соответствие нравственных личных качеств потенциальных усыновителей характеристикам, выданным иностранными агентствами.

Суд должен выяснить, состоялся ли психологический контакт потенциальных усыновителей с ребенком; что преследуют заявители, усыновляя данного ребенка.

В соответствии со ст. 98 КРКоБС для обеспечения тайны усыновления по просьбе усыновителя могут быть изменены дата рождения усыновленного ребенка, но не более чем на шесть месяцев, а также место его рождения. Изменение даты рождения усыновленного ребенка допускается только при усыновлении ребенка в возрасте до трех лет. Изменение места рождения усыновленного ребенка производится только в пределах территории Республики Казахстан и допускается по желанию усыновителя независимо от возраста ребенка. Также согласно ст. 27 Закона «О гражданстве» предусмотрено, что ребенок, являющийся гражданином Республики Казахстан, усыновленный иностранцами, сохраняет гражданство до своего совершеннолетия.

Суд обязан разъяснить иностранным усыновителям их обязанность в первые три года после вступления в законную силу решения суда об усыновлении: через каждые шесть месяцев, в последующие годы – не реже одного раза в год до достижения ребенком восемнадцатилетнего возраста представлять в уполномоченный орган в области защиты прав детей Республики Казахстан отчеты об условиях жизни, обучения, воспитания и состоянии здоро-

Руководство по имплементации Конвенции ООН о правах ребенка, ЮНИСЕФ, 2007 г.

Некоторые государства – участники Конвенции ООН о правах ребенка заявляют, что тайна усыновления необходима для обеспечения успешности усыновления/удочерения. Тем не менее опыт других стран, которые применяют политику открытого усыновления, показывает, что открытое усыновление/удочерение не имеет отрицательного влияния на ребенка.

вья усыновленного ребенка, через заграничные учреждения Республики Казахстан, находящиеся в стране проживания усыновителя и ребенка. В случае непредставления или несвоевременного представления усыновителями, являющимися гражданами Республики Казахстан, постоянно проживающими за пределами Республики Казахстан, и иностранными усыновителями вышеупомянутых отчетов деятельность агентства по усыновлению, представлявшего их интересы при усыновлении ребенка в Республике Казахстан, подлежит досрочному прекращению.

Не допускается обращение исполнения решения суда об усыновлении к немедленному исполнению в соответствии со ст. 238 ГПК Республики Казахстан. Из содержания указанной нормы следует, что суд может обратиться к немедленному исполнению решения суда, если вследствие особых обстоятельств замедление в исполнении решения может привести к значительному ущербу для заявителя, или исполнение решения может оказаться невозможным. То есть данная норма относится к искам материального характера.

Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении ребенка направить его в орган регистрации актов гражданского состояния и в орган опеки и попечительства по месту вынесения решения.

Необходимо обратить внимание, что вопросы усыновления крайне деликатные и вызывают наибольший отклик в сердцах людей. Поэтому особенно важно, чтобы вся процедура по переходу детей в новые семьи происходила в строгом соответствии с требованиями законодательства, а главное – с учетом прав и интересов детей.

Дополнительно смотрите Приложение № 2 «Образец решения суда по делу об усыновлении иностранными гражданами детей, являющихся гражданами Республики Казахстан» и Приложение № 3 «Образец протокола судебного заседания по делу об усыновлении иностранными гражданами детей, являющихся гражданами Республики Казахстан».

Раздел 4.

Рассмотрение дел о лишении и восстановлении родительских прав

4.1. Подготовка дела к судебному разбирательству о лишении родительских прав

После принятия заявления и возбуждении гражданского дела судья производит подготовку дела к судебному разбирательству с целью обеспечения своевременного и правильного его разрешения.

Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству является необходимой частью стадии производства в суде первой инстанции и создает необходимые условия для полного, всестороннего и объективного исследования в судебном заседании представленных сторонами доказательств, действительных прав и обязанностей сторон, вынесения законного и обоснованного судебного акта.

Судьи при принятии заявлений в производство суда обязаны неукоснительно соблюдать требования статей 150 и 151 Гражданско-процессуального кодекса Республики Казахстан (ГПК), т.е. форму и содержание заявления, доказательства об обосновании предъявляемых требований.

В соответствии со ст. 167 ГПК подготовка гражданского дела к судебному разбирательству должна быть проведена не позднее, чем в семидневный срок со дня принятия заявления. По некоторым делам особой сложности срок может быть продлен до одного месяца по мотивированному определению судьи.

Согласно ст. 168 ГПК судья обязан вынести определение о подготовке дела к судебному разбирательству и указывать действия, которые следует произвести.

Руководствуясь ст. 14 ГПК язык судопроизводства устанавливается в определении суда в зависимости от языка, на котором подано в суд исковое заявление (заявление).

В порядке ст. 170 ГПК судья должен совершить следующие действия по подготовке дела к судебному разбирательству:

- опросить истца по существу заявленных им требований, в случае необходимости предложить представить дополнительные доказательства;

- вызвать ответчика, вручить ему копию искового заявления, разъяснить требования ст. 169-1 ГПК, по которому он должен представить отзыв на исковое заявление с приложением документов, которые подтверждают возражения относительно иска, а также документов, которые подтверждают направление копий отзыва и прилагаемых к нему документов истцу и другим лицам, участвующим в деле;
- разъяснить истцу и ответчику предусмотренные ст. 47 ГПК процессуальные права и обязанности, в том числе о возможности разрешения возникшего спора, путем заключения мирового соглашения или соглашения об урегулировании спора посредством обращения к медиатору в соответствии с требованиями Закона Республики Казахстан «О медиации»;
- уточнить предмет иска, исходя из требования истца, при этом принимая во внимание особенности применения действующего семейно-брачного законодательства;
- принять меры по истребованию необходимых документов по делу, т.е. актовую запись рождения ребенка, справки о состоянии его здоровья, акт исследования материально-бытовых условий сторон, при наличии алиментных обязательств, подтверждающие документы о задолженности по алиментам и т.п.;
- обеспечить вручение копии искового заявления прокурору и органу опеки и попечительства;
- рассмотреть вопрос привлечения по делу психолога и педагога;
- в случае назначения дела к главному судебному разбирательству надлежащим образом известить стороны и участников по делу о времени и месте рассмотрения гражданского дела.

4.2. Лишение родительских прав

Одной из форм защиты прав несовершеннолетних является лишение родительских прав тех граждан, которые ненадлежащим образом осуществляют свои родительские обязанности.

Лишение родительских прав представляет собой исключительную меру, повлекшую за собой се-

рзные правовые последствия, как для родителей, так и для ребенка. Это означает, что лишение родительских прав допускается, когда изменить поведение родителей (одного из них) в лучшую сторону уже невозможно. Также необходимо иметь в виду, что лишение родительских прав производится только в судебном порядке. Никакой другой, кроме суда, орган государства не вправе выносить решения о лишении родительских прав.

Лишение родительских прав касается каждого ребенка в отдельности. Нельзя лишить родительских прав вообще, не выделяя ребенка, чьи права и интересы грубо попираются родителями. Не допускается также лишение прав в отношении ребенка, которого еще нет.

Лишение родительских прав может быть результатом лишь осознанного поведения родителей (одного из них). Если они не в состоянии разумно руководить своими действиями и поступками по причинам, от них не зависящим (тяжелое психическое заболевание, глубокое слабоумие, инвалидность и т.п.), то, по общему правилу, их нельзя лишить родительских прав. Таким образом, наличие вины родителей относится к обязательным условиям лишения родительских прав. При отсутствии вины применяется ограничение родительских прав по суду в соответствии с п. п. 1, 2 ст. 79 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» (далее по тексту – КРК БСС), либо устройство ребенка как лишившегося родительского попечения в соответствии со ст. 118 КРК БСС.

Согласно указанному в нормативном постановлении Верховного Суда Республики Казахстан № 4 от 28.04.2000 года (с изменениями, внесенными нормативным постановлением ВС РК № 12 от 22.12.2008 года) «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей», под родительскими правами, которых могут быть лишены родители, следует понимать предоставленные им до совершеннолетия детей права: на воспитание на заботу о здоровье, на получение детьми среднего образования, на представительство и защиту их интересов, на истребование детей от других лиц, на согласие либо отказ в даче согласия передать ребенка на усыновление, на дачу согласия на совершение детьми в возрасте от 14 до 18 лет сделок, за исключением сделок, названных в п. 2 ст. 22 Гражданского кодекса Республики Казахстан, на ходатайство об ограничении или лишении тех же подростков права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией, иными доходами и созданными ими объектами интеллектуальной собственности и т.д.

Вынесение решения о лишении родительских прав влечет за собой утрату родителями (одним из них)

не только вышеуказанных, но и других прав, основанных на факте родства с ребенком, вытекающим как из семейных, так и иных правоотношений (на получение содержания, предусмотренного ст. 145 КРК БСС, на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющие детей, на наследование по закону и др.)

В силу статьи 75 КРК БСС дела о лишении родительских прав рассматриваются по заявлениям одного из родителей (лиц их заменяющих), органов или организаций, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органов, осуществляющих функции по опеке или попечительству, комиссий по делам несовершеннолетних, учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в частности, домов ребенка, школ-интернатов, детских домов, домов инвалидов, интернатов для детей с физическими недостатками и других), а также по иску прокурора.

При подготовке к судебному разбирательству дела о лишении родительских прав одного из родителей судья в целях защиты прав несовершеннолетнего и обеспечения надлежащих условий его дальнейшего воспитания, а также охраны прав родителя, не проживающего вместе с ребенком, должен в каждом случае извещать этого родителя о времени и месте судебного разбирательства, разъяснить, что он вправе заявить требование о передаче ему ребенка на воспитание.

В целях всестороннего выяснения обстоятельств дела и характера отношения родителей к детям иски о лишении родительских прав должны рассматриваться с участием ответчиков в судебном заседании.

Родители могут быть лишены судом родительских прав по основаниям, предусмотренным в ст. 75 КРК БСС, только в случае их виновного поведения:

1. Если они уклоняются от выполнения обязанностей родителей, в том числе при злом уклонении от уплаты алиментов.

Уклонение от выполнения родительских обязанностей предполагает систематическое, то есть неоднократное невыполнение родительского долга, отсутствие заботы об их нравственном и физическом развитии, обучении, подготовке к общественно полезному труду, в чем бы оно не выразилось (не кормят, не обеспечивают необходимой одеждой, медицинской помощью, словом, ничего не делают для удовлетворения жизненно важных потребностей ребенка). Чаще всего равнодушное отношение к страдающим от голода, холода, болезней детям сочетается с безразличием к условиям их воспитания или с тлетворным, разрушаю-



щим личность ребенка собственным поведением (пьянство на глазах ребенка, превращение его в непосредственного свидетеля своих безнравственных поступков и т.п.).

Ст. 75 КРК БСС выделяет как разновидность уклонения от выполнения родительских обязанностей злостное уклонение от уплаты алиментов. Достаточно убедиться в постоянном стремлении уклониться от уплаты алиментов, материальной поддержки своих детей. Но если родитель по объективным причинам платить алименты не может, нет оснований по этому признаку лишать его родительских прав.

2. Если они отказываются без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения), из организаций для детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и иных организаций.

При этом имеется в виду, что такой отказ не вызывается причинами, признанными судом уважительными (тяжелая болезнь, инвалидность, отсутствие всякого жилья и т.п.). Сам по себе факт существования у родителей (одного из них) тяжелых бытовых условий подлежит критической оценке в каждой конкретной ситуации. Кроме того, всякий раз надо учитывать, имеют ли родители (один из них) какие-либо льготы, установленные законом.

Так, согласно ст. 89 Кодекса Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения» несовершеннолетние с недостатком физического или психического развития по заявлению родителей или лиц, их замещающих, могут содержаться в учреждениях социальной защиты в счет средств бюджетов всех уровней, благотворительных и иных фондов, а также за счет средств родителей (лиц, их замещающих). Поэтому их отказ взять ребенка домой нельзя рассматривать как неправомерный. Той же оценке подлежит отказ женщины-матери, не состоящей в браке, поскольку ее безусловное право на устройство ребенка в детское учреждение на полное государственное попечение имеет правовые основания. Однако это правило касается устройства ребенка одинокой матери только на воспитание. Поэтому она не вправе отказаться взять своего ребенка, например, из больницы, где он проходил курс лечения. Что же касается родильного дома (отделения), то если одинокая мать бросает здесь новорожденного, не выразив при этом своего намерения устроить его в другую семью либо детское учреждение на полное государственное попечение (когда, к тому же, ее поступок не продиктован серьезными объективными причинами), следует оценивать ее поведение как неправомерное, говорящее о наличии оснований для лишения родительских прав.

Глава 4.

Рассмотрение гражданских дел по защите прав и интересов несовершеннолетних

3. Если они злоупотребляют своими родительскими правами.

Злоупотребление родительскими правами может иметь разные формы выражения, например, создание условий, затрудняющих или делающих невозможным получение ребенком образования; приучение его к употреблению алкогольных напитков, наркотиков, использование несовершеннолетнего при совершении преступления, приобретении доходов преступным путем. В любом случае злоупотребляющий родительскими правами использует беспомощное состояние ребенка, его зависимость от родителя, демонстрирующего свою власть. Злоупотребление родительскими правами, как правило, не носит разового характера, выражается в целом ряде поступков и действий родителя.

4. Если родители жестоко обращаются с ребенком, в том числе осуществляют физическое или психическое насилие над ним, покушаются на его половую неприкосновенность.

Жестокое обращение заключается в физическом и психическом насилии. В первом случае речь может идти о побоях, причинении физических страданий любым способом. Психическое насилие выражается в угрозах, внушении чувства страха, подавлении всякой воли ребенка. Особую опасность для несформировавшейся личности ребенка является покушение на его половую неприкосновенность.

5. Злоупотребляют спиртными напитками или наркотическими средствами, психотропными веществами и (или) их аналогами.

Хронический алкоголизм или наркомания относятся к числу тяжелых заболеваний, сопряженных с полным поражением волевой сферы человека. Однако эти заболевания сами по себе представляют особую опасность для ребенка. В семье алкогользависящих родителей чаще всего дети голодают, не имеют самого необходимого, за ними никто не смотрит, они невольно впитывают в себя нездоровую семейную атмосферу, от чего гибнут нравственно и физически. Опасность хронического алкоголизма в том, что его состояние служит, как правило, первопричиной возникновения всех других оснований для лишения родительских прав. Поэтому отсутствие вины родителя правового значения не имеет. То же самое можно сказать относительно наркомании, которая в основном носит хронический характер. Присутствие злоупотребления спиртными напитками или наркотической зависимости должно подтверждаться соответствующим медицинским заключением. Для лишения родительских прав по этим основаниям нет необходимости в предварительном признании родителя, злоупотребляющего спиртными напитками или алкоголем, ограниченно дееспособным в порядке, предусмотренном ст. 27 ГК.

6. Если родители совершили умышленное преступление против жизни или здоровья ребенка, супруга либо других членов семьи.

Умышленное (осознанное, целенаправленное) преступление против жизни и здоровья ребенка, совершенное его родителями, относится к числу наиболее тяжких и общественно опасных. Речь идет о покушении на убийство, стремлении довести до самоубийства, нанесении тяжких телесных повреждений, побоях, истязаниях, заражении венерической болезнью, изнасиловании, половом сношении со своим ребенком, не достигшим половой зрелости, развратных действиях в отношении своих несовершеннолетних детей, оставлении их в опасности и др. Лицо, совершившее подобного рода преступление, не может быть обладателем родительских прав и обязанностей, защищать права своих несовершеннолетних детей, представлять их интересы. Однако лишение родительских прав по этим основаниям может состояться только при наличии приговора суда.

Причинить вред ребенку могут не только преступные действия, непосредственно направленные против его жизни и здоровья. Он может пострадать и в тех случаях, когда объектом преступления становится жизнь и здоровье супруга, т.е. другого родителя ребенка. В этих случаях опасность для несовершеннолетнего представляет не всякое умышленное преступление против жизни и здоровья близкого ему человека, а лишь тяжкие телесные повреждения, убийство и изнасилование. По смыслу ст. 75 КРК БСС для лишения родительских прав не обязательно, чтобы преступление совершалось на глазах ребенка. Но и здесь необходимо наличие приговора в отношении виновного.

Исходя из ст. ст. 75, 79 КРК БСС, не могут быть лишены родительских прав лица, не выполняющие свои родительские обязанности вследствие стечения тяжелых обстоятельств и по другим причинам, от них не зависящим (например, психического расстройства или иного хронического заболевания, за исключением лиц, страдающих хроническим алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией). В указанных случаях, а также когда при рассмотрении дела не будет установлено достаточных оснований для лишения родителей (одного из них) родительских прав, суд может в порядке ограничения родительских прав вынести решение об отобрании ребенка и передаче его на попечение органов опеки и попечительства, при условии, что оставление ребенка у родителей опасно для него (ст. 79 КРК БСС).

Поскольку в соответствии с п. 2 ст. 77 КРК БСС лишение родительских прав не освобождает родителя от обязанности содержать своего ребенка, суд в соответствии с п. 3 ст. 76 КРК БСС при рассмо-

трени дела о лишении родительских прав решает и вопрос о взыскании алиментов на ребенка, независимо от того, предъявлен ли такой иск.

При лишении родительских прав одного родителя и передаче ребенка на воспитание другому родителю, опекуну или попечителю либо патронатным воспитателям алименты взыскиваются в пользу этих лиц в соответствии со ст. ст. 139-141, 142 КРК БСС.

Судам следует учитывать, что лишение родительских прав является крайней мерой. В исключительных случаях при доказанности виновного поведения родителя суд с учетом характера его поведения, личности и других конкретных обстоятельств вправе отказать в удовлетворении иска о лишении родительских прав и предупредить ответчика о необходимости изменения своего отношения к воспитанию детей, возложив на органы, осуществляющие функции по опеке или попечительству, контроль за выполнением им родительских обязанностей. Отказывая в иске о лишении родительских прав, суд при наличии указанных выше обстоятельств вправе в соответствии со ст. 79 КРК БСС также разрешить вопрос об отобрании ребенка у родителей и передаче его органам, осуществляющим функции по опеке или попечительству, если этого требуют интересы ребенка.

В решении суда о лишении родительских прав должно быть указано, кому передается ребенок на воспитание: другому родителю, органу, осуществляющему функции по опеке и попечительству, или опекуну (попечителю), если он уже назначен в установленном порядке. Поэтому передача ребенка на воспитание родственникам и другим лицам допускается только в случае, когда эти лица назначены его опекунами и попечителями.

При невозможности передать ребенка другому родителю или лишении родительских прав обоих родителей, когда опекун (попечитель) еще не назначен, ребенок передается на попечение органам, осуществляющим функции по опеке или попечительству (п. 5 ст. 77, ст. 115 КРК БСС). При этом суды не вправе определять конкретный порядок устройства ребенка (помещение в детское учреждение, школу-интернат, назначение опекуна и т.п.), поскольку этот вопрос относится к исключительной компетенции указанных органов.

Выписка из решения суда о лишении родительских прав в течение трех дней со дня вступления его в законную силу в соответствии с п. 5 ст. 76 КРК БСС должна быть направлена судом в регистрирующий орган по месту государственной регистрации рождения ребенка и в орган, осуществляющий функции по опеке или попечительству, по месту проживания ребенка.

Учитывая, что лицо, лишенное родительских прав, утрачивает и право получать назначенные детям пенсии, пособия, иные платежи, а также алименты, взысканные на ребенка (п. 1 ст. 77 КРК БСС), суду после вступления в законную силу решения о лишении родительских прав необходимо направить его копию также органу, производящему указанные выплаты, или в суд, по месту вынесения решения (выдачи приказа), или в территориальный орган Комитета по исполнению судебных постановлений для обсуждения вопроса о перечислении платежей лицу, которому ребенок передан на воспитание, или на счет детского учреждения.

Иски о лишении родительских прав не могут быть предъявлены к усыновителям и к лицам, фактически воспитывающим ребенка, но не указанным в качестве родителей в записи о его рождении, поскольку права и обязанности возникают у них не в результате происхождения от них детей.

В случае уклонения усыновителя от выполнения обязанностей, злоупотребления родительскими правами, жестокого обращения с усыновленными может быть поставлен вопрос об отмене усыновления, но не о лишении родительских прав. Усыновление может быть отменено судом и в других случаях, когда этого требуют интересы ребенка (ст. 106 КРК БСС).

В случаях ненадлежащего исполнения опекуном (попечителем) лежащих на нем обязанностей, в т.ч. при использовании им опеки или попечительства в корыстных целях либо при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи, указанные лица могут быть отстранены от исполнения обязанностей опекуна (попечителя), а не лишены родительских прав. Вопрос об отстранении опекуна (попечителя) от выполнения его обязанностей решается не судом, а органами, осуществляющими функции по опеке или попечительству. Однако, если лицо, отстраненное от обязанностей по опеке (попечительству), отказывается передать ребенка, к нему может быть предъявлен иск о его отобрании.

При рассмотрении дела о лишении родительских прав в суде, стороны в соответствии со ст. 65 Гражданско-процессуального кодекса Республики Казахстан должны представить письменные и вещественные доказательства по своим требованиям и опровержениям, представить свидетелей, заключения экспертов.

К доказательствам основания иска по делам о лишении родительских прав относятся:

- свидетельства (или копии свидетельства) о рождении детей;
- акты обследований условий жизни детей;
- заключения отделов образования, органов, осу-

ществляющих функции по опеке или попечительству, комиссии по делам несовершеннолетних;

- протоколы полиции, постановлений следственных органов, копии приговоров суда;
- постановления о задолженности по алиментам;
- исполнительное производство по алиментным обязательствам;
- характеристики на родителей;
- справки медицинских учреждений о том, что родители страдают хроническим алкоголизмом или наркоманией;

Поскольку при рассмотрении дела о лишении родительских прав решается вопрос о взыскании алиментов, к материалам, направленным в суд, необходимо прикладывать справку о сумме среднемесячного заработка ответчика, за вычетом удержанного организацией подоходного налога.

Также могут быть представлены иные документы, касающиеся возникшего требования о лишении родительских прав.

4.3. Рассмотрение дел о восстановлении родительских прав

В соответствии со статьей 21 Закона Республики Казахстан от 8 августа 2002 года «О правах ребенка в Республике Казахстан» каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, право знать своих родителей и других близких родственников, право на их заботу и воспитание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Лишение родительских прав определено законодательством Республики Казахстан как крайняя мера, применяемая к родителю, не выполняющему свои обязанности в отношении несовершеннолетнего ребенка.

Вместе с тем лишение родительских прав является обратимой мерой. В порядке, установленном законодательством Республики Казахстан, суд наряду с лишением родительских прав, рассматривает дела о восстановлении в родительских правах.

Восстановление в родительских правах осуществляется судом по иску родителя, лишеного родительских прав.

Требование о восстановлении в родительских правах предъявляется к другому родителю либо лицам, на попечении которых находится ребенок (опекуну, попечителю, патронатному воспитателю, детскому учреждению и т.п.).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 78 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» родители могут быть восстановлены в родительских правах судом в случаях, если они изменили поведение, образ жизни и отношение к воспитанию ребенка.

В исковом заявлении должны быть указаны обстоятельства, свидетельствующие о наличии указанных обстоятельств. Данные обстоятельства должны быть подтверждены в суде соответствующими доказательствами. В этих целях истец предоставляет в суд характеристики с места жительства и работы, сведения о доходах, сведения о том, что он не состоит на учете по поводу злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами и их аналогами и т.п.

Также органом опеки и попечительства в обязательном порядке проводится обследование жилищно-бытовых условий истца на предмет создания им условий для нормального проживания ребенка.

Характеристика истца с места жительства предоставляется инспектором по делам несовершеннолетних, на контроле которого находится неблагополучная семья.

Суд не ограничивается исследованием представленных истцом документов, в необходимых случаях истребует дополнительные сведения об истце, опрашивает свидетелей (в числе которых могут быть соседи, педагоги, работодатель истца либо его представители, инспектор по делам несовершеннолетних и т.д.).

В случаях, если ребенок после лишения родителей родительских прав находится в детском учреждении, то родитель, намеревающийся восстановить в родительских правах, с разрешения органа опеки и попечительства посещает ребенка.

В таких случаях судом опрашивается педагог-психолог детского учреждения на предмет выяснения вопроса о сложившихся взаимоотношениях между ребенком и родителем, поведении ребенка при встречах с родителем.

При рассмотрении в суде дела о восстановлении в родительских правах обязательно участие органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству, и прокурора.

Обязательным требованием для восстановления в родительских правах в отношении ребенка, достигшего возраста десяти лет, является согласие ребенка.

В случаях, когда ребенок был усыновлен, то восстановление в родительских правах не допускается, если усыновление ребенка не отменено.

Суд восстанавливает истца в родительских правах, только в случае если по результатам исследования всех обстоятельств по делу суд придет к выводу о том, что отсутствуют вышеуказанные препятствия для восстановления в родительских правах; и восстановление родителя в родительских правах не противоречит интересам ребенка.

На практике имеются случаи, когда родитель, лишенный родительских прав, с согласия другого родителя либо иных лиц, на попечении которых находится ребенок, общался с ребенком, осуществлял действия по уходу за ребенком, проявлял заботу о нем в иных формах.

Так, судом рассмотрено дело по иску А. к К. о восстановлении родительских прав.

В исковом заявлении А. указала, что в 2007 году она была лишена родительских прав в отношении двоих детей: Н., 2002 года рождения, П., 2004 года рождения. После этого дети находились с отцом К. В 2008 году она вернулась в семью, в настоящее время она полностью изменила свое поведение, образ жизни и отношение к воспитанию своих детей, вместе с К. занимается ведением личного подсобного хозяйства, перестала употреблять спиртные напитки. Дети и ответчик согласны на восстановление ее в родительских правах.

В судебном заседании достоверно установлено, что в связи с изменением образа жизни и поведения истица с согласия К. с августа 2008 года проживает совместно с К. и детьми, по месту жительства характеризуется положительно, содержит жилище в хорошем состоянии. В подтверждение данных обстоятельств истицей А. представлены характеристики с места жительства, акт обследования жилищных условий, необходимые справки.

К. подтвердил в суде указанные А. обстоятельства, пояснил, что А. изменила образ жизни, перестала употреблять алкогольные напитки, работала, в настоящее время временно не работает, так как К. занят работой, а истица занимается уходом за детьми, которые также желают, чтобы мать жила с ними.

Органом опеки и попечительства по месту жительства истца и детей в суд представлено заключение о том, что А. имеет все условия для содержания несовершеннолетних детей.

Представитель органа опеки и попечительства в суде выразил мнение о том, что восстановление истицы в родительских правах отвечает интересам несовершеннолетних детей.



Решением суда иски о восстановлении ее в родительских правах в отношении несовершеннолетних детей: Н., 2002 года рождения, П., 2004 года рождения, удовлетворены.

В другом случае С. обратилась в суд с иском к Т. о восстановлении в родительских правах в отношении несовершеннолетнего сына Р., 2000 года рождения. Решением суда в 2003 году она была лишена родительских прав в отношении ребенка, опекуном ребенка назначена бабушка ребенка Т. В настоящее время С. имеет нормальные жилищно-бытовые условия, материальную возможность для содержания ребенка, по месту жительства характеризуется положительно, изменила свое поведение, образ жизни и отношение к воспитанию ребенка.

В судебном заседании было установлено, что оба родителя несовершеннолетнего ребенка Р., 2000 года рождения, были лишены судом родительских прав, в связи с чем опекуном ребенка была назначена бабушка ребенка по линии отца – ответчик Т.

В суде Т. с иском С. согласилась частично, пояснила, что она является бабушкой несовершеннолетнего ребенка Р. со стороны отца, отец ребенка лишен родительских прав, о чем она сама обращалась в орган опеки и попечительства с заявлением. С 2010 года ребенок регулярно общается с матерью С., она не препятствует этому, так как С. просила не лишать ее общения с ребенком. В последнее время ребенок без ее разрешения стал уходить домой к матери, она понимает, что ребенку нужна мать, но считает, что необходимо время для того, чтобы передавать ребенка матери, а ребенку надо учиться в школе-гимназии по месту ее жительства, поэтому надо отсрочить решение данного вопроса.

Судом установлено, что истица С. в 2003 году была лишена судом родительских прав в отношении сына Р. Отец ребенка также лишен родительских прав в 2006 году. В связи этим несовершеннолетний ребенок находится на попечении бабушки – ответчицы Т.

Исследованными судом доказательствами по делу подтверждается, что истица С. изменила поведение, образ жизни и отношение к воспитанию ребенка.

Так, истица в 2012 году приобрела жилой дом с земельным участком. Из акта обследования жилищных условий следует, что истицей созданы надлежащие условия для проживания несовершеннолетнего ребенка.

Истица не употребляет спиртные напитки, наркотические вещества, по месту жительства характеризуется положительно.

Опрошенная судом педагог ребенка суду пояснила, что в мае 2012 года в школу приходила мать ребенка С., интересовалась успеваемостью ребенка, ребенок тянется к матери.

Опрошенный судом в присутствии педагога несовершеннолетний ребенок Р. пояснил, что он живет в доме у матери, желает постоянно проживать с матерью и общаться с бабушкой; знает, что в случае проживания с матерью будет учиться в другой школе, на что он согласен.

По пояснению бабушки ребенка она с 2010 года не возражала на общение ребенка с матерью.

Органом опеки и попечительства представлено заключение о том, что восстановление истицы в родительских правах отвечает интересам ребенка.

Исследовав обстоятельства по делу, суд пришел к выводу, что иск является обоснованным, решением суда С. восстановлена в родительских правах в отношении сына Р.

Необходимо отметить, что в настоящее время растет количество детей, которые в силу разных обстоятельств проживают в государственных детских учреждениях: домах ребенка, школах-интернатах или детских домах. Большая часть детей, размещенных в такие учреждения, проводят там все свое младенчество, детство и подростковый возраст. Хотя часть этих детей имеют семью, они за время пребывания в детском учреждении теряют связь с семьей. Покидая учреждение по достижении 18 лет, указанные дети наиболее подвержены риску необустроенности в обществе, не имея той поддержки, которую могла бы дать семья в вопросах обучения, трудоустройства, поведения в обществе. Кроме того, что указанные несовершеннолетние подвержены риску остаться без работы, вступать в конфликты с законом, они чаще всего могут быть подвергнуты разным формам насилия и эксплуатации.

Поэтому наилучшим образом интересы ребенка могут быть защищены при условии, когда родители надлежащим образом исполняют обязанности в отношении ребенка, обеспечивают ему необходимые условия жизни для физического, психического, нравственного и духовного развития.



*Рассмотрение уголовных
дел в отношении
несовершеннолетних*

Глава 5.

Раздел 1.

Подготовительные действия судьи, предварительное слушание, главное судебное разбирательство, постановление приговора и назначение наказания

1.1. Подготовительные действия судьи по поступившему уголовному делу

При рассмотрении уголовных дел о преступлениях несовершеннолетних важно иметь в виду, что несовершеннолетние не сразу ориентируются в необычной для них обстановке судебного заседания. Одни замыкаются, проявляют растерянность, скованность, а другие, наоборот, понимая, что находятся в центре внимания большой группы лиц, чувствуют себя «героями», бравируют, полагая, что положение подсудимого поднимает их авторитет среди присутствующих в зале, а особенно среди сверстников.

Последнее обстоятельство также относится к психологическим особенностям несовершеннолетних правонарушителей, стремлению самоутвердиться, завоевать любыми средствами авторитет в коллективе.

Все эти психологические факторы необходимо учитывать суду и участникам процесса. Грубость, окрики, нетерпимость недопустимы на судебных процессах вообще, а при разбирательстве дел о преступлениях несовершеннолетних в особенности. Повышенная впечатлительность, внушаемость, отсутствие жизненного опыта у подростков обязывают проводить судебные процессы с большим тактом, умением и осмотрительностью.

По уголовным делам в отношении несовершеннолетних желательно назначать предварительное слушание дела.

До назначения предварительного слушания дела судья обязан тщательно изучить материалы уголовного дела, ознакомиться с данными, характеризующими личность несовершеннолетнего подсудимого и несовершеннолетних участников процесса (потерпевшего, свидетелей), чтобы с учетом их индивидуально-личностных особенностей правильно организовать судебный процесс.

Наряду с вопросами, предусмотренными в ст. 300 УПК, подлежащими выяснению по поступившему делу, судья особенно тщательно должен проверить, имеются ли обстоятельства, влекущие прекращение либо приостановление производства по делу; установлена ли точная дата рождения несовершеннолетнего подсудимого, а также наличие документов, подтверждающих его возраст; имеются ли сведения, дающие основания предполагать наличие признаков умственной отсталости несовершеннолетнего; допущен ли в процесс законный представитель несовершеннолетнего; требуется ли участие в судебном разбирательстве специалиста, педагога, психолога; достаточно ли в деле данных о личности несовершеннолетнего; обоснованно и законно ли избран в отношении несовершеннолетнего подсудимого вид меры пресечения и другие необходимые вопросы.

О времени и месте предварительного слушания дела суд извещает стороны (подсудимого, потерпевшего, законных представителей несовершеннолетнего подсудимого, потерпевшего, защитников, государственного обвинителя, при необходимости – педагога, психолога).

Несовершеннолетние подсудимые, потерпевшие вызываются в суд через их родителей или других законных представителей, при их отсутствии – через органы опеки и попечительства, несовершеннолетний, содержащийся в специальном детском учреждении или под арестом, – через администрацию места его содержания.

Повестка законному представителю несовершеннолетнего подсудимого, свидетеля, потерпевшего кроме общих сведений должна содержать указание на обязанность законного представителя обеспечить явку несовершеннолетнего в суд.

1.2. Предварительное слушание дела

Суд в предварительном слушании выясняет все вопросы, указанные в п. п. 2-6 ч. 2 ст. 299 УПК РК, а также разрешает ходатайства сторон, решает вопрос о возможности проведения процесса в сокращенном порядке в соответствии со ст. 363 УПК РК.

На этой стадии суд устанавливает точную дату рождения несовершеннолетнего (число, месяц и год рождения), наличие документа, подтверждающего возраст. При этом следует помнить, что лицо считается достигшим определенного возраста не в день рождения, а начиная со следующих суток. При отсутствии документов, подтверждающих возраст несовершеннолетнего, либо при наличии сомнений в достоверности этих документов суду в соответствии с п. 2 ст. 241 УПК РК необходимо назначить экспертизу. В таких случаях днем рождения считается последний день того года, который назван экспертами. При определении экспертами возраста минимальным и максимальным количеством лет (например, от 14 до 15 лет), следует исходить из предлагаемого экспертизой минимального возраста.

Согласно Замечанию общего порядка № 10 Комитета ООН по правам ребенка⁶⁷ ребенок, не имеющий доказанной даты рождения, оказывается крайне уязвимым перед лицом всевозможных злоупотреблений и несправедливости в вопросах семейных отношений, работы, образования и трудоустройства, особенно в рамках системы правосудия по делам несовершеннолетних. Каждому ребенку должно бесплатно выдаваться свидетельство о рождении всякий раз, когда ему нужно доказать свой возраст. Если доказательств возраста не имеется, то ребенок имеет право на надежное медицинское или социальное расследование, позволяющее установить его возраст, а в спорных ситуациях или в случае отсутствия исчерпывающих доказательств ребенок должен иметь право на решение вызывающего сомнение вопроса в его пользу.

Суду следует с особой тщательностью выяснять, имеются ли обстоятельства для прекращения дела по основаниям, предусмотренным в УК РК, в частности, достиг ли подсудимый возраста, по достижении которого, согласно закону, возможно возложение уголовной ответственности; не подлежит ли лицо освобождению от уголовной ответственности в силу положений УК РК, например, при-

мечаний к статьям 252, 259 УК РК (добровольная сдача оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, наркотических средств и психотропных средств и т.д.), с применением принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 81-82 УК РК); в связи с примирением с потерпевшим (ст. 67 УК), вследствие акта амнистии и другие.

Прекращение дела/ медиация

Согласно ч. 1, 2 и 3 ст. 67 УК РК несовершеннолетний подсудимый, совершивший преступление небольшой тяжести, впервые совершивший преступление средней тяжести, а также впервые совершивший тяжкое преступление, не связанное с причинением смерти или нанесением тяжкого вреда здоровью, может быть освобожден судом от уголовной ответственности, если он примирился с потерпевшим, загладил причиненный потерпевшему вред. В связи с чем суд обязан тщательно проверить, имеется ли возможность исправления несовершеннолетнего без привлечения его к уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного характера, предусмотренных ст. 82 УК РК. Если такая возможность имеется, то суд может в предварительном слушании дела освободить несовершеннолетнего от уголовной ответственности с прекращением производства по делу и применить к нему принудительные меры воспитательного характера.

Суду необходимо особо обращать внимание на выяснение вопроса о возможности применения ст. 67 УК РК (освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением подсудимого с потерпевшим).

Суду следует разъяснить сторонам, участвующим в деле, что примирение имеет ряд следующих преимуществ:

- потерпевший получает возможность быстрого возмещения ущерба, что вызывает определенные сложности в ходе судопроизводства;
- несовершеннолетний правонарушитель получает возможность избежать традиционного суда, а также понять последствия своего неправомерного поведения и загладить их. Суду необходимо подчеркнуть воспитательную ценность примирения;
- обе стороны могут непосредственно влиять на дело, получая шанс на разрешение конфликта, возникшего в результате неправомерного поведения. Это дает возможность эмоционального осознания, взаимопонимания и причин действий каждой из сторон;
- система правосудия получает положительный экономический и организационный эффект,

⁶⁷ Комитет ООН по правам ребенка, Замечание общего порядка № 10 (2007): Права детей в рамках отправления правосудия в отношении несовершеннолетних, пункт 39.



поскольку примирение позволяет прекратить дело, экономит время и средства;

- общество снижает судебные издержки системы правосудия, связанные с судопроизводством.

В ч. 1, 2 ст. 67 УПК РК предусмотрено применение медиации. В ходе предварительного слушания предлагается следующий вариант процедуры медиации: если стороны в ходе предварительного слушания придут к согласию на процедуру медиации, то суду необходимо дать такую возможность, отложить назначение главного судебного разбирательства.

Нужно иметь в виду, что в соответствии со ст. 24 Закона РК «О медиации», заключение сторонами договора о медиации не приостанавливает производство по делу. Медиация в ходе уголовного судопроизводства должна быть осуществлена в установленные уголовно-процессуальным законом сроки досудебного и судебного производства.

При применении медиации, проводимой в рамках уголовного процесса, стороны обязаны незамедлительно направить суду, в случае подписания соглашения об урегулировании конфликта, указанное соглашение; в иных случаях – уведомление о прекращении медиации с указанием оснований, указанных в ст. 26 Закона РК «О медиации». После получения всех документов по результатам примирения (медиации) рассмотреть вопрос о пре-

кращении производства в связи с примирением с потерпевшим либо назначить главное судебное разбирательство. При проведении медиации, одна из сторон которой является несовершеннолетним, предлагается участие педагога или психолога.

Суду следует иметь в виду, что согласно ст. 67 УК РК подлежит безусловному освобождению от уголовной ответственности лицо, совершившее преступление небольшой тяжести, преступление средней тяжести, не связанное с причинением смерти или нанесении тяжкого вреда здоровью, если состоялось примирение между лицом, совершившим преступление, и потерпевшим; лицо, совершившее преступление, загладило причиненный потерпевшему вред. Несовершеннолетний, впервые совершивший тяжкое преступление, не связанное с причинением смерти или нанесения тяжкого вреда здоровью человека, может быть освобожден судом от уголовной ответственности, если он примирился с потерпевшим, загладил причиненный потерпевшему вред. При этом к нему применяются принудительные меры воспитательного воздействия. При отсутствии хотя бы одного из указанных оснований применение ч. 1, 2, 3 ст. 67 УК РК не допустимо.

Необходимо отметить, что дальнейшее развитие ювенальной юстиции в Казахстане должно предусмотреть эффективный механизм заглаживания вреда несовершеннолетним с учетом интересов

наиболее уязвимых детей, в том числе детей из малообеспеченных семей, у которых практически отсутствуют возможность возмещения нанесенного материального вреда. Кроме того, необходимо продумать вопрос, насколько целесообразно финансовое разрешение конфликта, где ответчиком является ребенок, так как такой вид разрешения конфликта не способствует полному осознанию вины и последствий совершенного несовершеннолетним деяния.

К документам примирения без процедуры медиации относятся заявления от подсудимого и потерпевшего о примирении с просьбой прекратить производство, документы о том, что вред, причиненный потерпевшему, заглажен лицом, совершившим деяние.

В случае применения процедуры медиации суду должно быть представлено соглашение об урегулировании спора в соответствии с ст. 24 и 27 Закона РК «О медиации».

Если потерпевшим является несовершеннолетний, то примирение осуществляется с согласия его законного представителя. Если потерпевшим является малолетний (не достигший 14 лет) или гражданин, признанный недееспособным, то право на примирение осуществляют их законные представители.

По всем делам, по которым суд придет к выводу о возможности не привлекать подростка к уголовной ответственности, он на данной стадии выносит постановление о прекращении дела.

Психолого-психиатрическая экспертиза

Если в деле имеются сведения, дающие основание предполагать наличие признаков умственной отсталости (отставании) несовершеннолетнего, и органами предварительного расследования не проведена соответствующая экспертиза, то суд обязан на стадии предварительного слушания назначить комплексную психолого-психиатрическую экспертизу для выяснения уровня психического развития несовершеннолетнего.

Для установления интеллектуального, волевого и психического развития, особенностей характера и темперамента, степени проявления возрастных особенностей психики несовершеннолетнего может быть назначена судебная психологическая экспертиза.

В зависимости от вида экспертизы перед экспертами могут быть поставлены следующие примерные вопросы: страдает ли лицо каким-либо психическим расстройством; находилось ли оно в период инкриминируемого деяния в состоянии времен-

ного расстройства психической деятельности; могло ли оно осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия), либо руководить ими в период инкриминируемого ему деяния и в какой мере; нуждается ли оно в применении принудительных мер медицинского характера; может ли оно по своему психическому состоянию участвовать в судебном процессе; имеется ли у несовершеннолетнего отставание в психическом развитии, не связанное с психическим расстройством, и если есть, то могло ли оно в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими; могли ли оказать индивидуально-психологические особенности несовершеннолетнего существенное, ограничивающее осознанность и произ-

Пункт 80, Замечание общего порядка № 10 (2007 г.) Комитета ООН по правам ребенка: Права детей в рамках отправления правосудия в отношении несовершеннолетних

Комитет с озабоченностью отмечает, что во многих странах дети находятся под стражей в ожидании суда в течение месяцев или даже лет, что грубо нарушает статью 37 b) КПР. Должен существовать эффективный набор альтернатив (см. главу IV, Замечания общего порядка № 10), позволяющий государствам-участникам выполнить свое обязательство по статье 37 b) КПР относительно использования лишения свободы лишь в качестве крайней меры. Использование этих альтернатив должно быть строго упорядочено, с тем чтобы сократить также масштабы использования досудебного содержания под стражей и не расширять контингент детей, подвергаемых санкциям. Кроме того, государствам-участникам следует принять надлежащие законодательные и другие меры для сокращения количества лиц, содержащихся под стражей в ожидании суда. Использование досудебного содержания под стражей в качестве наказания является нарушением принципа презумпции невиновности. В законе следует четко указать условия, которые требуются для определения того, следует ли заключать ребенка под стражу или оставлять его под стражей до суда, особенно для обеспечения его присутствия на суде, и представляет ли он непосредственную опасность для себя или других лиц. Продолжительность досудебного содержания под стражей следует ограничить законом, и она должна регулярно пересматриваться.

Пункт 83, Замечание общего порядка № 10 (2007 г.) Комитета ООН по правам ребенка: Права детей в рамках отправления правосудия в отношении несовершеннолетних

Каждый арестованный и лишенный свободы ребенок должен быть в течение 24 часов доставлен в компетентный орган для рассмотрения законности (продолжения) этого лишения свободы. Комитет рекомендует также государствам-участникам принять строгие законодательные положения, обеспечивающие пересмотр законности содержания под стражей до суда на регулярной основе, желательно с периодичностью в две недели.

Если условное освобождение ребенка, например, в порядке применения альтернативных мер невозможно, то не позднее чем через 30 дней после заключения под стражу до суда ребенку должно быть официально предъявлено обвинение в совершении предполагаемых преступлений, и он должен предстать перед судом или другим компетентным, независимым и беспристрастным органом власти или судебным органом.

Памятуя о практике частых перерывов в судебных заседаниях, комитет настоятельно призывает государства-участники ввести в действие законодательные положения, необходимые для обеспечения того, чтобы суд/судья по делам несовершеннолетних или другой компетентный орган выносил окончательное решение по обвинениям не позднее чем через шесть месяцев после их предъявления.

вольность инкриминируемых действий, влияние на поведение лица в конкретной ситуации; находилось ли лицо в момент совершения инкриминируемого ему деяния в состоянии аффекта или ином эмоциональном состоянии, связанном с конфликтной ситуацией, которое могло существенно повлиять на его сознание и действия; имеются ли у лица признаки отставания (отсталости), аномалии в психическом развитии, если имеются, то в чем они выражаются и с чем связаны, могло ли оно вследствие этого в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий или в полной мере руководить ими в конкретной ситуации; способно ли лицо с учетом его психического состояния, индивидуально-психологических особенностей и уровня психического развития правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них правильные показания.

Согласно статье 150 УПК РК арест и содержание под стражей допускаются только в предусмотрен-

ных законодательством случаях и лишь с санкции суда с предоставлением арестованному права судебного обжалования. Без санкции суда лицо может быть подвергнуто задержанию на срок не более семидесяти двух часов. Если в отношении несовершеннолетнего подсудимого в ходе предварительного расследования избрана мера пресечения в виде ареста, то в предварительном слушании судья обязан тщательно проверить обоснованность ареста несовершеннолетнего. При этом следует иметь в виду, что такая мера пресечения может быть избрана лишь в исключительных случаях при совершении им тяжкого либо особо тяжкого преступления (ст. 491 УПК РК), если имеются основания, предусмотренные статьей 150 УПК РК, при наличии доказанных обстоятельств, которые в совокупности не позволяют применение иных мер пресечения.

Кроме того, в соответствии со ст. 37 Конвенции о правах ребенка «арест, задержание или тюремное заключение ребенка осуществляются согласно закону и используются лишь в качестве крайней меры в течение как можно более короткого соответствующего периода времени».

В постановлении об аресте должно быть дано обоснование принятого решения с указанием доказательств невозможности применения иных мер, кроме ареста.

В случае несоблюдения органами следствия вышеперечисленных требований и необоснованного ареста несовершеннолетнего суд обязан эту меру пресечения изменить или отменить, независимо от наличия ходатайства участников процесса.

Уважение личной жизни ребенка

На предварительном слушании судья решает вопрос о целесообразности проведения закрытого или открытого судебного разбирательства, исходя из требований ст. ст. 29, 482 УПК РК об ограничении гласности по делам несовершеннолетних.

Закон допускает закрытое судебное разбирательство по делам о преступлениях несовершеннолетних по мотивированному постановлению суда, но не содержит указаний, в каких случаях следует рассматривать такие дела в закрытом судебном заседании.

В соответствии с п. 8.1 Минимальных стандартных правил ООН, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних, право несовершеннолетнего на конфиденциальность должно уважаться на всех этапах, чтобы избежать причинения ему вреда из-за ненужной гласности и возможности влияния уголовного процесса на репутацию несовершеннолетнего в будущем.

В интересах защиты личной жизни ребенка в большинстве государств – участников КПП существует правило, иногда допускающее возможность исключений, согласно которому судебные или иные слушания по делу ребенка, обвиняемого в нарушении уголовного законодательства, должны быть закрытыми. Это правило допускает присутствие экспертов или других специалистов при наличии специального разрешения суда. Открытые слушания в системе правосудия по делам несовершеннолетних должны быть возможны лишь в четко определенных случаях и при наличии письменного решения суда. Ребенок должен иметь возможность обжаловать такое решение.

В соответствии с п. 8.1 Минимальных стандартных правил ООН, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних, право несовершеннолетнего на конфиденциальность должно уважаться на всех этапах, чтобы избежать причинения ему вреда из-за ненужной гласности и возможности влияния уголовного процесса на репутацию несовершеннолетнего в будущем.

Суду следует по данному вопросу выслушать мнение всех участников процесса, присутствующих на данной стадии, в том числе мнение и самого несовершеннолетнего подсудимого, а также несовершеннолетнего потерпевшего, их законных представителей. Комитет рекомендует всем государствам-участникам ввести правило, согласно которому судебные или иные слушания по делу

Следует иметь в виду, что результаты современных криминологических исследований свидетельствуют об отрицательном влиянии на несовершеннолетних открытых процессов, о чем свидетельствует концепция стигматизации («клеймения») несовершеннолетнего обвиняемого, подсудимого.

Когда имеются данные о том, что подросток в силу особенностей своего характера в присутствии многих лиц может замкнуться, что осложнит его допрос, а также весь процесс судебного разбирательства, или когда не исключается возможность нежелательного воздействия на несовершеннолетнего со стороны лиц, находящихся в зале, возможна необходимость закрытого судебного разбирательства. Это особенно важно в тех случаях, когда имеются основания полагать, что не все участники преступной группы разоблачены, и что именно с целью воздействия на подростка некоторые из них могут прийти в зал судебного заседания.

ребенка, находящегося в конфликте с законом, должны носить закрытый характер. Исключения из этого правила должны быть строго ограничены и четко оговорены в законе. Решение/ приговор должны оглашаться на открытом заседании суда таким образом, чтобы не раскрывать личность ребенка. Право на личную жизнь (статья 16) требует того, чтобы все специалисты, участвующие в исполнении мер, назначенных судом или другим компетентным органом, во всех своих внешних контактах сохраняли в тайне всю информацию, которая может привести к раскрытию личности ребенка. Кроме того, право на личную жизнь означает также, что материалы дел детей-правонарушителей должны носить строго конфиденциальный характер и не передаваться третьим лицам, за исключением лиц, непосредственно участвующих в расследовании и рассмотрении дела, а также в вынесении решения по нему.

Информация о личности несовершеннолетнего, условиях проживания и другие характеристики

Судья выясняет у защитника, законного представителя наличие у них дополнительных документов, характеризующих личность подростка. К таким документам относятся: характеристики с места работы или учебы, с места жительства; справка из полиции, если подросток состоял на учете; копия приговора, если подросток ранее был судим; заключение о социально-психологическом исследовании несовершеннолетнего и другие документы, имеющие значение для установления личности несовершеннолетнего.

Для выяснения условий жизни и воспитания несовершеннолетнего в материалах дела должны быть собраны данные в отношении:

- родителей или лиц, их заменяющих, профессия, место работы, образование;
- моральные качества: отношение друг к другу и детям; выполнение обязанностей по воспитанию детей и др.;
- материально-бытовые условия проживания семьи, наличие у несовершеннолетнего имущества, заработка, его размера;
- учебы или работы несовершеннолетнего: где учится, какова его успеваемость, где и в качестве кого работает, отношение к учебе и работе;
- участие школы или иного общеобразовательного учреждения в его воспитании, поддержании связи с семьей;
- обстоятельств, свидетельствующих о злостном неисполнении родительского долга родителями или лицами, заменяющими их, об угрозе жизни или здоровью детей в данной семье.

Если обнаружится отсутствие необходимых документов или их неполнота, судье следует сделать соответствующие запросы, с тем чтобы к главному судебному разбирательству они были представлены.

Суд обязан рассмотреть все ходатайства родителей несовершеннолетних или их защитников о приобщении к делу дополнительных документов, характеризующих личность несовершеннолетнего правонарушителя, о вызове в суд дополнительных свидетелей, которые могли бы охарактеризовать условия жизни и воспитания подростка, окружающую его среду, связи и наклонности. Допрос указанных свидетелей в суде поможет выявить обстоятельства, приведшие несовершеннолетнего к совершению преступления.

Участие родителей и других законных представителей в деле

В ходе предварительного слушания судья обязан проверить, допущен ли к участию в деле законный представитель несовершеннолетнего, а при его отсутствии – орган опеки и попечительства.

Законными представителями несовершеннолетнего могут быть лишь лица, перечисленные в п. 22 ст. 7 УПК РК, а именно: родители, усыновители, опекуны, попечители подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, а также представители организаций и лиц, на попечении или иждивении которых находится несовершеннолетний.

Факты родства, осуществления опеки и попечительства, нахождения на иждивении должны быть подтверждены в установленном порядке соответствующим документом.

Законные представители допускаются к участию в деле постановлением следователя.

В случае отсутствия в деле указанных документов судья обязан истребовать их. В постановлении по результатам предварительного слушания судья должен решить вопрос о допуске конкретного законного представителя к судебному процессу, о замене его, если имеются противоречия интересов несовершеннолетнего и его законного представителя и участие последнего может нанести ущерб интересам несовершеннолетнего подсудимого. Суду следует иметь в виду, что с момента достижения лицом совершеннолетия, функция законного представителя прекращается.

Если несовершеннолетний достиг совершеннолетия к моменту предварительного слушания, то в постановлении предварительного слушания указывается о прекращении полномочий законного представителя несовершеннолетнего и ведении производства по делу в общем порядке в соответствии с ч. 3 ст. 480 УПК.

Если несовершеннолетний достиг совершеннолетия в ходе судебного разбирательства, о прекращении функции законного представителя несовершеннолетнего указывается в протоколе судебного заседания.

В ходе предварительного слушания суд также должен решить вопрос об обязательном участии педагога и психолога в судебном разбирательстве по делам несовершеннолетних, не достигших 16-летнего возраста, в соответствии с требованиями ч. 1 ст. 488 УПК РК.

Педагог и психолог допускаются в судебный процесс для того, чтобы помочь суду установить психологический контакт с несовершеннолетними участниками процесса, а также исключить возможность оказания психологического воздействия со стороны на указанных лиц.

В соответствии с требованиями ст. 303 УПК РК суд на предварительном слушании рассматривает ходатайства сторон о направлении дела для дополнительного расследования.

Дополнительное расследование

Указанные в ч. 1 ст. 303 УПК РК основания направления дела для дополнительного расследования являются исчерпывающими и расширительному толкованию не подлежат, по указанным основаниям дело может быть направлено для дополнительного расследования исключительно по ходатайству сторон.

Судья по результатам предварительного слушания дела, не назначая главного судебного разбирательства, вправе как по ходатайству сторон, так и по собственной инициативе направить дело для дополнительного расследования в случаях неправильного соединения или разъединения дела, либо обнаружения других существенных нарушений уголовно-процессуального закона, препятствующих назначению главного судебного разбирательства.

Выделение уголовного дела

Когда по делу привлекаются к уголовной ответственности несколько взрослых и несовершеннолетних подсудимых, или дело многоэпизодное, а несовершеннолетний обвиняется не по всем эпизодам, суд должен в каждом случае решать вопрос о возможности выделения дела в отдельное производство в отношении несовершеннолетнего, если это не отразится на всесторонности, полноте исследования и разрешения дела (ст. 49 УПК РК).

Данные действия преследуют цель ускорить производство в отношении несовершеннолетнего,

пресечь влияние на него взрослых соучастников, создать условия для углубленного выяснения обстоятельств дела, на которые закон предписывает обратить внимание.

Если материалы дела в отношении несовершеннолетнего не выделены в отдельное производство, то суд обязан принять меры по изоляции его от взрослых подсудимых.

Нарушение процессуальных принципов и процедур

Существенным нарушением уголовно-процессуального закона на предварительном следствии по делам о преступлениях несовершеннолетних следует признавать такие нарушения, как нарушение языка судопроизводства; нарушение права на защиту, в частности, отсутствие защитника при предъявлении обвинения несовершеннолетнему; нарушение требований закона об обязательном назначении экспертизы; отсутствие в деле документов, удостоверяющих личность, в том числе возраст несовершеннолетнего, допущение ошибки при написании анкетных данных несовершеннолетнего, которые не могут быть исправлены судом; отсутствие части и пункта статьи УК, по которой обвиняемый привлечен к уголовной ответственности и предан суду; отсутствие в деле адресов лиц, подлежащих вызову в суд, описи материалов дела и т.д.

При обнаружении таких нарушений до назначения главного судебного разбирательства судья по ходатайству сторон или по собственной инициативе вправе возвратить дело на доследование только со стадии предварительного слушания дела.

В случае обнаружения иного рода нарушений процессуального закона, таких как содержание подростка под стражей без продления срока, предъявление обвинения несовершеннолетнему позднее 10 дней после его заключения под стражу, производство отдельных следственных действий с участием несовершеннолетнего без защитника или законного представителя и т.д., дело не может быть направлено для дополнительного расследования.

На такого рода нарушения суд должен реагировать частным постановлением.

При установлении нарушения права несовершеннолетнего на защиту суд при наличии предусмотренных законом оснований в соответствии с требованиями ст. ст. 9, 116, 128 УПК РК должен решить вопрос о признании соответствующих материалов дела не имеющими силы доказательств.

Предварительное слушание производится судьей единолично в закрытом судебном заседании с уча-

стием сторон, участие подсудимого, его защитника и государственного обвинителя обязательно.

В ходе предварительного слушания дела ведется протокол. О результатах предварительного слушания дела выносится постановление.

1.3. Главное судебное разбирательство

Подготовительная часть главного судебного разбирательства по делу о преступлении несовершеннолетнего также имеет некоторые особенности.

Присутствие ребенка, родителей, защитника и других лиц

При рассмотрении дела по обвинению несовершеннолетнего в зале судебного заседания могут находиться подростки – друзья и знакомые подсудимого. Поэтому прежде всего следует выяснить, имеются ли среди них лица моложе 16 лет, и удалить их из зала, поскольку лица, не достигшие 16 лет, не могут присутствовать на судебном процессе. При этом отмечается, что согласно международным стандартам право несовершеннолетних на конфиденциальность должно соблюдаться на всех этапах следствия и суда.

Если при проверке явки в суд (ст. 332 УПК РК) будет установлено, что находившийся на свободе несовершеннолетний подсудимый по неизвестным причинам отсутствует, не следует во всех случаях прибегать к изменению меры пресечения и его аресту.

Закон предоставляет суду право (ст. 315 УПК РК) подвергнуть не явившегося подсудимого приводу. Эта мера относительно подростка во многих случаях может быть достаточной. Указанная рекомендация не носит категорического характера. Разумеется, когда суд располагает данными о злостном уклонении подростка от явки в суд и невыполнении лицом, под поручительство которого передан несовершеннолетний, своих обязательств по обеспечению явки несовершеннолетнего в суд, судья вправе изменить избранную в отношении несовершеннолетнего меру пресечения. В этих случаях судья обязан тщательно мотивировать свое решение о невозможности оставления несовершеннолетнего на свободе. Необходимо помнить, что арест может быть избран в отношении несовершеннолетнего только в исключительных случаях, а по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести вовсе исключается.

Участие в судебном разбирательстве защитника по делам несовершеннолетнего обязательно (ст.

486 УПК РК). В силу ч. 2 ст. 73 УПК РК суд не должен принимать отказ несовершеннолетнего от защитника, независимо от мотивов такого отказа.

В судебное заседание должны быть вызваны родители или иные законные представители несовершеннолетнего подсудимого. Они имеют право участвовать в исследовании доказательств на судебном следствии, давать показания, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на действия и решения суда, участвовать в заседании суда, рассматривающего дела в апелляционном порядке, и давать пояснения к жалобам. Указанные права должны быть им разъяснены в подготовительной части судебного разбирательства. Законные представители присутствуют в зале судебного заседания в течение всего судебного разбирательства. С их согласия они могут быть допрошены судом в качестве свидетелей.

Когда в судебное заседание явились оба родителя, суд, с учетом их мнения и исходя из задачи обеспечения защиты законных интересов подсудимого, может права законного представителя, предусмотренные законом, предоставить одному из родителей, что отражается в протоколе судебного заседания.

Суду следует помнить, что согласно ч. 5 ст. 487 УПК РК законный представитель может быть отстранен от участия в деле, если имеются основания считать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего или направлены на воспрепятствование объективному рассмотрению дела. Об этом суд выносит мотивированное постановление, в котором излагаются конкретные основания для такого решения. В таких случаях к участию в деле может быть допущен другой законный представитель несовершеннолетнего, а при их отсутствии обязательно участие представителя органа опеки и попечительства (ч. 1 ст. 487 УПК РК).

Представляется, что необходимость в применении этой нормы закона может возникнуть в связи со спецификой отношений, сложившихся в семье подростка (например, когда он боится родителей и в их присутствии не станет давать правильные показания). Подобные обстоятельства следует постоянно иметь в виду, поскольку игнорирование их может привести к неоправданному усложнению судебного разбирательства.

Отстранение законных представителей от участия в судебном разбирательстве дела производится как по инициативе самого суда, так и по ходатайству прокурора или защитника.



Судебное следствие

Судебное следствие начинается с изложения обвинителем сущности предъявленного подсудимому обвинения, а по делам частного обвинения – с изложения жалобы лицом, ее подавшим, или его представителем, а в их отсутствие – секретарем судебного заседания.

Исследование доказательств по делам несовершеннолетних в судебном заседании имеет некоторую специфику, например, очередность допроса: кого следует допрашивать первым – подсудимого, потерпевшего, свидетелей.

Этот вопрос в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть решен по-разному. Представляется целесообразным начинать исследование доказательств с допроса лица, наиболее полно освещающего обстоятельства совершенного преступления. В одном случае таким лицом может быть подсудимый, дающий подробные показания, признающий свою вину, называющий участников преступлений и их конкретные действия. В другом случае таким лицом может быть признан потерпевший. Подсудимый отрицает свою вину или признает ее лишь частично, а потерпевший хорошо запомнил обстоятельства дела, подробно и последовательно излагает события, интересую-

щие суд. Иногда целесообразно исследование доказательств начинать с допроса свидетелей, так как потерпевший ничего не помнит, а подсудимый отрицает свое участие в совершении преступления.

Допрос несовершеннолетнего подсудимого целесообразно начинать с выяснения условий его жизни и воспитания, а затем допрашивать по существу предъявленного обвинения. Такая последовательность поможет установить необходимые контакты с несовершеннолетним, снимет напряженность, создаст атмосферу доверия к суду.

В необычной обстановке, когда допрос производится судом, прокурором и адвокатом, а в зале судебного заседания находятся родственники и знакомые подростка, он может замкнуться, смутиться. Это отразится на полноте и качестве его показаний. В таких случаях допрашивающему необходимо проявить такт и терпение, не требовать от несовершеннолетнего сразу же исчерпывающих пояснений по каким-либо обстоятельствам, а вернуться к ним позднее, когда подросток уже освоится с окружающей обстановкой. Председательствующий обязан немедленно пресекать малейшие проявления развязности, неуважения к суду, которые могут допускать отдельные несовершеннолетние в силу особенностей своего характера.

В соответствии с требованиями ст. 493 УПК РК суд по собственной инициативе, с учетом мнения сторон, вправе удалить несовершеннолетнего из зала суда на время исследования доказательств, которые могут оказать на него отрицательное воздействие.

Суд в каждом конкретном случае должен внимательно исследовать соответствующие обстоятельства дела для того, чтобы оценить, не повлияет ли отрицательно на формирование личности несовершеннолетнего его присутствие при исследовании и обсуждении определенных вопросов и доказательств по делу. На время удаления несовершеннолетнего подсудимого из зала суда он должен быть изолирован от постороннего влияния на него. После возвращения несовершеннолетнего в зал судебного заседания председательствующий судья сообщает ему о результатах исследования доказательств по делу в его отсутствие в тех пределах, которые не могут оказать на него негативного влияния, а также предоставляет ему возможность задать вопросы лицам, допрошенным без его участия.

Многоэпизодные групповые дела

По многоэпизодным групповым делам рекомендуется составлять заранее план ведения судебного процесса. Этот план необязательно должен совпадать с порядком исследования доказательств, ко-

торый будет принят в судебном заседании, но он непременно будет полезен, так как в нем отражаются моменты, требующие выяснения в процессе судебного следствия, в частности, при допросах.

В большинстве случаев подростки совершают преступления в группах, которые в основном формируются не специально для совершения преступлений, а на почве совместного озорства и употребления спиртных напитков. Разоблачаются эти группы, как правило, довольно быстро, после совершения небольшого числа преступлений. Часто преступления носят ситуационный характер, и поэтому суду при рассмотрении дел данной категории обычно не приходится сталкиваться с заранее продуманным распределением ролей между участниками преступной группы, с разработанной системой сокрытия следов преступлений, с подготовленным алиби и т.д.

При рассмотрении групповых дел в первую очередь рекомендуется допрашивать тех, кто, судя по материалам предварительного следствия, наиболее полно рассказал о совершенном преступлении, больше раскаялся в содеянном.

Но наряду с нестойкими и случайными группами встречаются преступные группы, существовавшие довольно длительное время и совершившие значительное число преступлений. В таких группах нередко имеется «вожак» – инициатор совершения преступлений. Это обычно юноша, старший по возрасту, имеющий уже некоторый «печальный» жизненный опыт (ранее судился, отбывал наказание в воспитательной колонии, находился в специальном учреждении). Он пользуется подчас авторитетом в группе, иногда остальные члены группы боятся его, и их поведение в суде зависит от позиции, избранной «вожаком». В такой ситуации очередность допросов приобретает особое значение. Если «вожак» признает свою вину, дает развернутые показания о совершенных преступлениях, не отрицает и своей ведущей роли в преступной группе, то, очевидно, имеет смысл допрашивать его первым. Если же он избрал иную линию поведения: отрицает роль инициатора и организатора преступлений, умаляет или отрицает свое участие в преступной деятельности, то допрашивать его следует последним. В таких случаях суд может допросить остальных или некоторых членов группы в отсутствие «вожака».

Особую осмотрительность нужно проявлять в случаях, когда в состав преступной группы входили не только несовершеннолетние, но и взрослые. При этом следует проанализировать, что собой представляют взрослые участники группы, какова разница в возрасте между ними и несовершеннолетними, роль взрослых в преступной группе и избранная ими линия поведения на предвари-

тельном следствии. В ряде случаев суд вправе и в данном случае применить положения ст. 493 УПК РК, удалив взрослого соучастника на время допроса несовершеннолетнего. Такая необходимость может возникнуть, например, в случае, когда имеются данные, что подросток в присутствии взрослого не будет давать правдивых показаний о роли последнего в преступной группе, о его подстрекательской деятельности и т.д.

В тех случаях, когда на скамье подсудимых оказываются не один, а несколько подростков, при допросах необходимо установить роль каждого из них в совершении преступления. Это достигается четко продуманной системой вопросов, которые задаются подсудимым в определенной последовательности. В таких случаях рекомендуется выяснять обстоятельства, непосредственно предшествовавшие совершению преступления (например, где встретились, что делали, как, и у кого возникла мысль совершить преступление, что говорил и делал каждый из них и т.д.).

Если в процессе предварительного следствия составлялись какие-либо планы или схемы, фиксирующие, например, местонахождение отдельных участников во время совершения преступления, рекомендуется пользоваться этими схемами и планами и при допросах в суде. Это помогает наиболее четко уяснить действительную картину произошедшего события, а также определить конкретные преступные действия отдельных участников преступной группы.

Изменение показаний несовершеннолетним

При изменении несовершеннолетним в суде своих показаний, данных им на предварительном следствии, суд обязан обстоятельно выяснить причины и мотивы дачи несовершеннолетним иных показаний. Наиболее часто подросток сообщает, что следователь применял незаконные методы ведения следствия, результатом чего явился самооговор или оговор им других лиц, или следователь его не понял, поэтому неправильно записал показания. Такие заявления также нужно детально проверять, выяснять, когда и в чем выражались незаконные методы ведения следствия, почему подросток не обратился ранее по этому поводу с жалобой к прокурору или своему защитнику и т.д.

Если в процессе предварительного следствия применялись звуко-видеозаписи, в суде необходимо прослушать и просмотреть их в целях проверки показаний подсудимого.

Изменение показаний подсудимым может повлечь за собой различные последствия в зависимости от того, какое значение имеют показания этого лица

в системе собранных доказательств. В одном случае доказанность вины подсудимого может не зависеть от изменения им показаний, а в другом случае – явиться основанием для признания их недопустимыми доказательствами и исключения из числа доказательств.

Допрос свидетелей и потерпевших; роль педагога

Допрос свидетелей и потерпевших по делам рассматриваемой категории также имеет определенную специфику, поскольку ими часто выступают также несовершеннолетние.

В соответствии со ст. 215 УПК РК при допросе свидетелей или потерпевшего в возрасте до 14 лет, а по усмотрению суда и при допросе свидетеля или потерпевшего в возрасте от 14 до 18 лет вызывается педагог. В случае необходимости в суд могут быть вызваны и законные представители несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего.

Целью вызова педагога, законного представителя в данных случаях является установление психологического контакта с допрашиваемыми несовершеннолетними, получение от них полных и объективных показаний, а также обеспечение их прав и законных интересов.

В данном случае педагог имеет процессуальный статус специалиста в соответствии со ст. 84 УПК РК.

При допросе малолетних (до 14 лет) в качестве педагога выступают воспитатели дошкольных учреждений, учителя средней школы.

Указанные лица с разрешения председательствующего могут задавать несовершеннолетнему свидетелю вопросы. Участие педагога в судебном разбирательстве несколько смягчает непривычную для несовершеннолетнего свидетеля и потерпевшего обстановку в суде, располагает его к большей откровенности и правдивости.

В соответствии с требованиями ст. 493 УПК РК допрос несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего, когда этого требуют интересы установления истины, может быть по постановлению суда проведен в отсутствие подсудимого.

Этим правом суд может пользоваться в случаях, когда несовершеннолетние свидетели или потерпевшие замыкаются, боятся правдиво говорить о подсудимых (например, по делам о половых преступлениях, о вовлечении несовершеннолетних в преступную и иную антиобщественную деятельность).

Необходимо обратить внимание и на то, что нередко в суд в качестве свидетелей вызываются под-

ростки, совершавшие совместно с подсудимыми преступление, но относительно которых дело прекращено, и применены меры воспитательного или общественного воздействия. Эти свидетели бывают более чем кто-либо другой осведомлены о характере и мотивах преступления; о роли каждого участника преступной группы. Поэтому их допрос может быть весьма результативным.

Когда показания несовершеннолетних свидетелей или потерпевшего имеют особо важную роль по уголовному делу, суду необходимо получить предварительную консультацию у психолога относительно особенностей методики допроса конкретного лица. Существенное значение могут иметь результаты судебной психологической экспертизы. При назначении такой экспертизы вопрос о способности свидетеля, потерпевшего правильно воспринимать определенные обстоятельства и давать о них показания целесообразно детализировать с тем, чтобы выяснить, не могли ли возрастные и индивидуальные особенности личности создать неустранимые сомнения в достоверности сообщаемых фактических данных.

Свидетели и потерпевшие в возрасте до 16 лет не предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Им разъясняется необходимость говорить только правду, а также право отказаться от дачи показаний, уличающих в совершении преступления их самих или близких родственников (ст. 27 УПК РК).

Выяснение условий жизни и воспитания несовершеннолетнего

Для правильного решения вопросов о привлечении несовершеннолетнего к уголовной ответственности и назначении ему наказания существенное значение имеет установление кроме обстоятельств, предусмотренных ст. 117 УПК РК, также обстоятельств, предусмотренных ст. 481 УПК РК.

При выяснении условий жизни и воспитания несовершеннолетнего суд должен выяснить следующие вопросы:

а) кто занимался воспитанием подростка в семье, каково влияние семьи на формирование его взглядов и склонностей; где и в качестве кого работают родители; каковы отношения между ними, состоят ли они в зарегистрированном браке, живут ли вместе; их моральный облик, образовательный и культурный уровень; материальные и жилищные условия семьи; есть ли в семье еще дети, есть ли в семье алко- или наркозависимые члены и ранее судимые; как семья реагировала на уход подростка из школы, на оставление им работы.

Перечисленные обстоятельства необходимо выяснить потому, что именно в семье формируется мировоззрение подростка, его характер, жизненные принципы, отношение к коллективу, к труду, к противоположному полу. В условиях семьи ребенок получает свои первые представления о морали, он наблюдает за поведением взрослых, иногда слепо подражает им, не умея в силу возрастных особенностей критически относиться к действиям окружающих. Все эти обстоятельства нужно учитывать при определении степени вины подростка;

б) в каком учебном заведении учится подросток; каковы его успеваемость и поведение; дублировал ли он классы; принимает ли участие в общественной жизни, и в чем это выражается; с кем дружит.

Если подросток оставил учебу, следует выяснить, по каким причинам и когда это произошло; как реагировал на его уход из учебного заведения педагогический коллектив; какие меры принимались для возвращения подростка в учебное заведение.

Если несовершеннолетний работает, выясняется, где и в качестве кого он работает; нравится ли ему избранная специальность; каков его заработок; каково поведение на работе; как относятся к нему лица, которым он подчинен; каковы моральные качества этих лиц; учится ли он в вечерней школе; каковы его успехи в учебе; работал ли где-либо ранее; причины увольнения; каков общий трудовой стаж; принимает ли участие в общественной жизни.

Обширный перечень вопросов, подлежащих выяснению в связи с учебой или работой несовершеннолетних, объясняется тем, что учебное заведение, а в последующем место работы призваны продолжить воспитание, получаемое детьми и подростками в семье. Именно здесь при надлежащей постановке воспитательной работы, правильной организации учебы, труда и досуга молодежи завершается формирование юношей и девушек в полноценных членов общества.

Выясняя обстановку в учебном заведении или по месту работы, где учится или работает подросток, суд должен проанализировать все обстоятельства и постараться ответить на вопросы, в силу каких причин произошло преступление, какие условия способствовали его совершению;

в) как подросток проводит свободное время: посещает ли кино, театры, клубы, дискотеки; читает ли, что именно; занимается ли спортом; имеет ли хобби, друзей, кто они, и как влияют на подростка; употребляет ли несовершеннолетний спиртные напитки, как давно, и как часто, в каком количестве, употребляет ли наркотические средства и психотропные вещества, кто приобщил его к употреблению этих средств и веществ.

Злоупотребление спиртными напитками и наркомания является одним из условий, способствующих совершению правонарушений вообще и среди несовершеннолетних в особенности. Между тем лица, вовлекающие несовершеннолетних в употребление алкоголя и наркотиков, антиобщественную деятельность, также должны нести ответственность.

Суду необходимо по каждому делу выяснять поведение подростка до совершения преступления, чтобы установить, случайно ли совершено подростком преступление, или оно является логическим завершением его предшествующего поведения.

Относительно отрицательного поведения несовершеннолетнего в прошлом рекомендуется выяснять следующие обстоятельства: совершал ли ранее преступления, когда, какие, в каком возрасте; к каким наказаниям осуждался; где отбывал наказание; отбыл ли наказание полностью или частично; не был ли приговорен к мерам наказания, не связанным с лишением свободы; не передавался ли под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа; находился ли в специальном воспитательном учреждении для несовершеннолетних; сколько времени там находился; привлекался ли к административной ответственности, обсуждалось ли поведение подростка ювенальной полицией, не состоит ли на учете в ювенальной полиции и т.д.

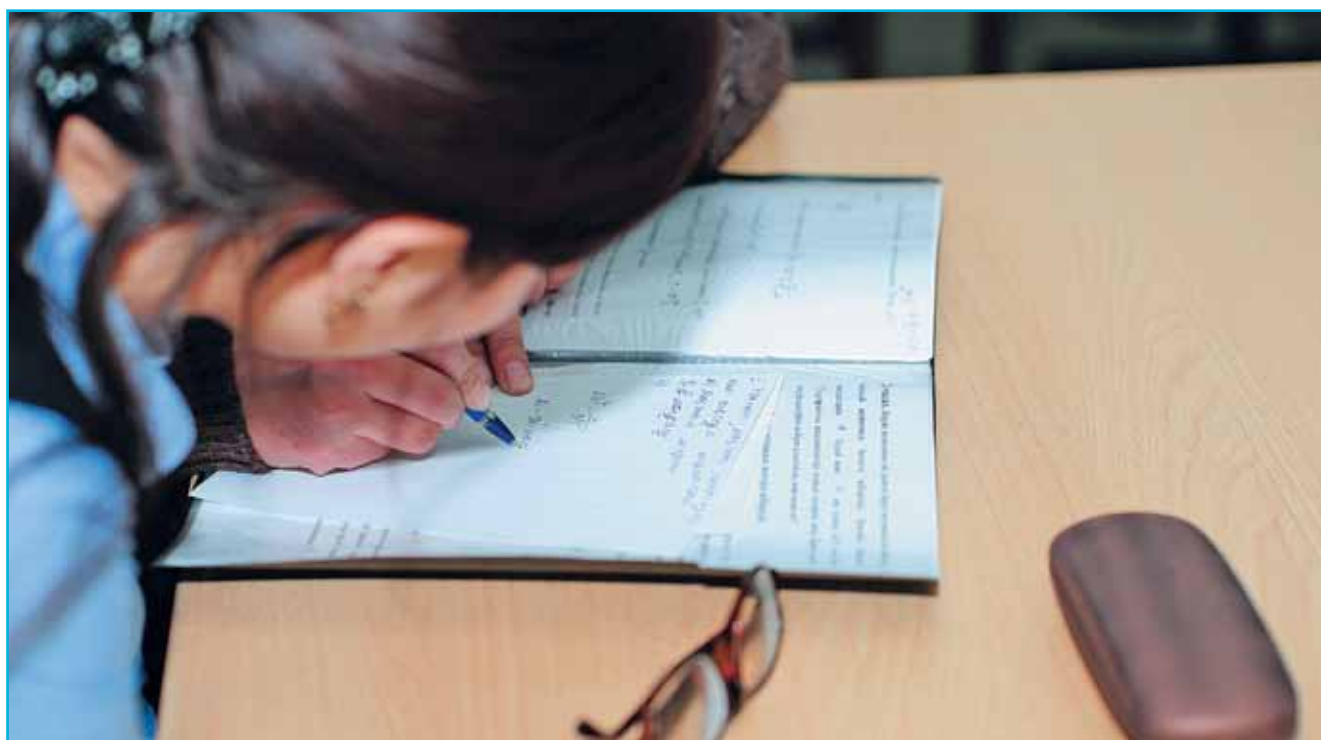
Исследование этих вопросов в процессе судебного следствия путем допроса подсудимого, его законных представителей, свидетелей, а также оз-

накомление с различными документами, характеризующими личность несовершеннолетнего, поможет суду выяснить условия жизни и воспитания подсудимого и обстоятельства, приведшие его к совершению преступления.

Собранные в процессе предварительного следствия материалы позволяют суду составить определенное представление о личности подростка, условиях его жизни и воспитания, обстоятельствах, способствовавших совершению преступления. Все эти материалы нуждаются в тщательной проверке и оценке судом. Они позволяют суду производить допросы более целенаправленно, с наименьшей затратой времени, обращая внимание лишь на обстоятельства, имеющие существенное значение для дела.

Особое внимание при этом должно быть уделено допросу подсудимого. В результате допроса несовершеннолетнего подсудимого может быть выявлена подстрекательская роль взрослого, не разоблаченного на предварительном следствии.

Суд, допрашивая подсудимого, должен выяснить, не был ли он вовлечен в преступную деятельность взрослым. Следует обратить внимание на разницу в возрасте несовершеннолетних и взрослых, на характер и продолжительность их знакомства, на прошлое поведение взрослых, в частности, на его судимость. Суду необходимо выяснить действительную роль взрослых в совершении преступления, их конкретные действия непосредственно перед совершением преступления, а также уточнить, что именно сказал взрослый несовершеннолетнему, и как понял его подросток и т.д.



Круг свидетелей, могущих сообщить важные сведения об условиях жизни и воспитания подростка, достаточно широк. К таким свидетелям относятся родители и другие родственники, соседи по квартире, педагоги и воспитатели, товарищи по дому, учебе или работе.

Родители и другие родственники несовершеннолетнего, проживающие вместе с ним, могут рассказать о взаимоотношениях, сложившихся в семье, о том, как протекало детство подростка, как он развивался. На вопрос о том, как вел себя подросток дома, родители обычно отвечают, что его поведение не вызывало нареканий. Поэтому психологи рекомендуют задавать вопрос в другой форме: с какими трудностями воспитательного характера они встречались в процессе воспитания своего ребенка. Отвечая на него, родители обычно называют ряд обстоятельств, позволяющих выяснить действительное поведение несовершеннолетнего, особенности его характера, степень педагогической запущенности и другие существенные вопросы. Допрос родителей необходимо строить таким образом, чтобы составить себе представление об их внутреннем мире, интересах, как они выполняют свой родительский долг. Из показаний указанных свидетелей нередко можно выявить факторы, сыгравшие отрицательную роль в формировании личности подростка. Следует помнить о необходимости в ряде случаев применения ст. 493 УПК РК, позволяющей удалять несовершеннолетнего из зала судебного заседания, когда исследуются обстоятельства, могущие повлиять на него отрицательно. Особенно это относится к допросам родителей, не выполнявших своих обязанностей по воспитанию детей, соседей по квартире. Товарищи подростка по месту жительства часто сообщают суду важные сведения о положении в семье подсудимого, о его поведении, о том, как и с кем он проводит свободное время, каковы его связи и знакомства, нередко помогают выявить всех соучастников преступления.

Допросы педагогов и воспитателей позволяют глубже познакомиться с обстановкой в учебном заведении, вскрыть недостатки и упущения в организации воспитательной работы, выяснить характер и склонности несовершеннолетнего, его отношение к учебе и коллективу, определить время, когда поведение подростка изменилось в неблагоприятную сторону.

Если подросток работает, следует допросить его товарищей по работе и лиц, которым он непосредственно подчинен, выяснить условия труда и производственного обучения несовершеннолетнего, недостатки воспитательной работы по месту работы, характер взаимоотношений несовершеннолетнего и людей, работающих с ним вместе.

Нередко допросы этих лиц позволяют вскрыть обстоятельства, отрицательно повлиявшие на

подростка: систематические, нарушения трудовой дисциплины на производстве, употребление алкоголя, в которое был вовлечен несовершеннолетний взрослыми коллегами, использование подростка на работе не по специальности и т.д.

При исследовании в судебном заседании обстоятельств, относящихся к условиям жизни и воспитания несовершеннолетнего, рекомендуется оглашать имеющиеся в деле документы, характеризующие личность подсудимого: справки, характеристики, акты обследования, копии приговоров и др. Такое ознакомление участников процесса с перечисленными документами также способствует более полному выяснению причин, приведших несовершеннолетнего на скамью подсудимых. Судебный процесс по делам о преступлениях несовершеннолетних должен быть направлен на воспитательно-профилактические цели.

Однако решение поставленных перед судом задач воспитательно-предупредительного характера связано с определенными трудностями.

Нередко факты, установленные в судебном заседании об аморальном поведении родителей, употреблении алкоголя и наркотиков, куда был втянут подросток, о дурном примере взрослых из ближайшего окружения несовершеннолетнего и т.д., могут создать у подростка и у лиц, находящихся в зале, мнение, что виноваты все (родители, плохие товарищи, нечуткие педагоги и др.), а сам подросток является жертвой неблагоприятно сложившейся ситуации. В таких случаях при установлении вины несовершеннолетнего судам следует понять личную вину и возникающую в связи с этим личную ответственность несовершеннолетнего за совершенное им деяние. Целью судебного процесса является оказание помощи несовершеннолетнему, нарушившему уголовный закон, в пресечении и предупреждении совершения в будущем аналогичных правонарушений, вынесении справедливого решения с учетом исключительных обстоятельств конкретного дела, а также защиты общества в целом от правонарушений.

Причины и условия, способствовавшие совершению преступления, не могут служить оправданием личных противоправных действий подсудимого, они обычно учитываются судом при назначении наказания как смягчающие вину обстоятельства.

Следует помнить о необходимости бережного отношения к авторитету воспитателей (родителей, учителей), которые в дальнейшем будут в той или иной мере принимать участие в воспитании ребенка. Поэтому рекомендуется в судебном процессе соблюдать особую осмотрительность, такт и терпимость, а при необходимости допрос лиц, воспитывающих подростка, производить в его отсутствие.

1.4. Постановление приговора

При постановлении приговора несовершеннолетнему суды должны разрешать вопросы, перечисленные в статьях 371 и 494 УПК РК.

Применительно к делам о преступлениях несовершеннолетних закон не содержит каких-либо дополнительных указаний, касающихся постановления приговора, его составления и процедуры оглашения.

Вместе с тем во вводной части приговора, в которой дается характеристика личности подсудимого, помимо сведений, указанных в ст. 378 УПК РК, следует указать данные о прежнем поведении подростка (судимость, пребывание в специальных воспитательных учреждениях, привлечение к административной ответственности, применение принудительных мер воспитательного воздействия, учет в ювенальной полиции и др.).

По вопросу семейного положения необходимо указать с кем и где проживает несовершеннолетний, если он не имеет родителей – кто является его опекуном.

Поскольку в процессе судебного следствия устанавливаются обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, желательно краткое изложение их в описательной части приговора. Эти сведения могут быть полезными в дальнейшем при исполнении приговора суда соответствующими органами, составлении программы работы с несовершеннолетним по его исправлению, реабилитации и ресоциализации, а также при проведении профилактической работы по предупреждению новых преступлений.

Приговор в отношении несовершеннолетнего должен содержать полную информацию о несовершеннолетнем, убедительные доводы о справедливости и законности принятого судом решения.

При постановлении приговора несовершеннолетнему суд наряду с вопросами, перечисленными в статье 371 УПК РК, обязан обсудить вопрос об условном осуждении, назначении наказания, не связанного с лишением свободы, а также об освобождении от наказания в случаях, предусмотренных Уголовным кодексом РК. В случаях условного осуждения, назначения наказания, не связанного с лишением свободы, применения принудительных мер воспитательного воздействия, суд уведомляет об этом специализированный государственный орган и возлагает на него осуществление контроля за поведением несовершеннолетнего.

1.5. Возможные меры воздействия и наказания: применение и последствия

Согласно ст. 79 УК РК несовершеннолетним могут быть назначены следующие виды уголовного наказания:

- штраф (при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, в размере от 10 до 500 месячных расчетных показателей или в размере заработной платы или иного дохода за период от 2 недель до 6 месяцев);
- лишение права заниматься определенной деятельностью (на срок от 1 до 2 лет);
- привлечение к общественным работам (на срок от 40 до 160 часов в свободное от учебы и основной работы время);
- исправительные работы (назначаются несовершеннолетним, достигшим 16 лет к моменту вынесения приговора, на срок до 1 года);
- ограничение свободы (на срок от одного года до двух лет);
- лишение свободы.

Лишение свободы несовершеннолетним может быть назначено на срок не свыше 10 (десяти) лет, а за убийство при отягчающих обстоятельствах или по совокупности преступлений, одним из которых является убийство при отягчающих обстоятельствах, – 12 (двенадцати) лет.

Несовершеннолетним лицам, впервые совершившим преступление небольшой тяжести или впервые совершившим преступление средней тяжести, лишение свободы не назначается.

Лица, не достигшие к моменту совершения преступления 18 лет, не могут быть приговорены к смертной казни, аресту и конфискации имущества.

Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций (ООН), касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила), рекомендуют государствам следующие руководящие принципы вынесения судебного решения и выбор мер воздействия в отношении несовершеннолетних:

- а) меры воздействия всегда должны быть соразмерны не только с обстоятельствами и тяжестью правонарушения, но и с поло*

жением и потребностями несовершеннолетнего, а также с потребностями общества;

- б) решения об ограничении личной свободы несовершеннолетнего должны приниматься только после тщательного рассмотрения вопроса и ограничение должно быть по возможности сведено до минимума;*
- в) несовершеннолетнего правонарушителя не следует лишать личной 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;*
- г) при рассмотрении дела несовершеннолетних вопрос о его или ее благополучии должен служить определяющим фактором.*

Данные рекомендации в наибольшей степени отвечают признанным международным принципам, а также общим принципам казахстанского уголовного законодательства. Соблюдение указанных рекомендаций способствует обеспечению защиты основных прав несовершеннолетних правонарушителей на развитие личности и образования.

Верховный Суд Республики Казахстан в своем нормативном постановлении № 6 от 11 апреля 2002 г. (в редакции от 11.07.2003 г.) «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних и о вовлечении их в преступную и иную антиобщественную деятельность» обратил внимание на то, что суды не должны допускать случаев применения уголовного наказания к несовершеннолетним, совершившим преступления, не представляющие большой общественной опасности, если их исправление и перевоспитание может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных статьями 82 УК РК.

При решении вопроса о возможности применить принудительные меры воспитательного воздействия необходимо учитывать, что если в результате рассмотрения уголовного дела в отношении несовершеннолетнего, впервые осужденного за совершение преступления небольшой или средней тяжести, суд придет к выводу, что его исправление возможно путем применения мер воспитательного воздействия, то уголовное дело по указанным основаниям может быть прекращено, и принято решение о применении в отношении несовершеннолетнего этих мер.

В соответствии со ст. 82 УК РК несовершеннолетнему одновременно может быть назначено несколько принудительных мер воспитательного воздействия, например, предупреждение и передача под надзор родителей, возложение обязанности загладить причиненный вред и ограничение досуга.

При передаче несовершеннолетнего под надзор родителей или лиц, их заменяющих, суд должен убедиться в том, что указанные лица имеют положительное влияние на подростка, правильно оценивают содеянное им, могут обеспечить надлежащее поведение и повседневный контроль над несовершеннолетним. Для этого необходимо истребовать характеризующий материал, проверить условия жизни родителей или лиц, их заменяющих, возможность материального обеспечения подростка и т.д. Несмотря на то, что закон не требует согласия родителей или лиц, их заменяющих, на передачу им несовершеннолетнего под надзор, такое согласие судом должно быть получено.

Согласно п. 15 вышеназванного нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан принудительные меры воспитательного воздействия в виде передачи под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа, а также в виде ограничения досуга и установления особых требований к поведению, могут быть применены к несовершеннолетнему в течение срока, необходимого, по мнению суда, для его исправления или перевоспитания либо до достижения им 18 лет, о чем должно быть указано в приговоре.

При назначении наказания несовершеннолетним суды обязаны помимо обстоятельств, указанных в статье 52 УК РК, учитывать условия их жизни и воспитания (неблагополучная обстановка в семье, грубое, порой жестокое отношение к подросткам со стороны родителей, близких родственников и т.д.), уровень психического развития, особенности личности (наличие психического расстройства, неуравновешенность, вспыльчивость и т.д.), мотивы совершения преступлений (детское озорство, «за компанию», зависть, мстительность и т.д.), влияние на подростка старших по возрасту лиц.

В силу ст. 53 УК РК несовершеннолетие виновного является обстоятельством, смягчающим ответственность и наказание.

Также согласно ч. 2 ст. 17 УК РК психическое расстройство, не исключающее вменяемости, учитывается судом при назначении наказания как смягчающее обстоятельство и может служить основанием для назначения принудительных мер медицинского характера, предусмотренных Уголовным кодексом.

Верховный Суд Республики Казахстан в своем постановлении однозначно указал на то, что суд вправе назначить несовершеннолетнему наказание в виде лишения свободы только тогда, когда исправление и перевоспитание его невозможно без изоляции от общества. При этом суд в приговоре должен убедительно обосновать принятое решение. Не допускаются факты необоснованного назначения несовершеннолетним лишения свободы на длительный срок.

При назначении наказания лицу в соответствии с частью 4 ст. 13 УК РК судимости за преступления, совершенные в возрасте до 18 лет, не учитываются при признании рецидива преступлений.

В силу того, что несовершеннолетнему не может быть назначен такой вид наказания, как конфискация имущества, наказание за преступления, по которым конфискация имущества является обязательным дополнительным наказанием, назначается без ссылки на ст. 55 УК РК.

Согласно ст. 926 Гражданского кодекса РК несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред (в том числе и моральный) на общих основаниях.

В связи с этим в случаях, когда у несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточного для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Поэтому суду прежде всего следует обсудить вопрос о возможности возмещения вреда самим несовершеннолетним.

Судам необходимо повысить воспитательное значение судебных процессов по делам несовершеннолетних, уделять особое внимание их профилактическому значению. По каждому делу суду необходимо: устанавливать причины и условия, способствовавшие совершению преступления несовершеннолетними; не оставлять без реагирования установленные в судебном заседании недостатки и упущения в работе комиссий по делам несовершеннолетних, учебных заведений и общественных организаций; выносить частные постановления с указанием конкретных обстоятельств, способствовавших совершению преступления подростком и лиц, по вине которых оно стало возможным.

Частное постановление по усмотрению суда может быть оглашено в судебном заседании сразу же после провозглашения приговора. При этом следует учитывать характер частного постановления. Некоторые частные постановления (например, о недостатках в деятельности органов полиции и

расследования и др.) оглашать не рекомендуется, поскольку такого рода постановления могут быть неправильно поняты аудиторией. В соответствии с правилами педагогики не следует оглашать частные постановления и по поводу недостойного поведения родителей несовершеннолетнего.

Копия приговора об условном осуждении подростка или осуждении его к мере наказания, не связанной с лишением свободы, направляется в Комиссию по делам несовершеннолетних по месту жительства подростка, поскольку она обязана осуществлять наблюдение за этой категорией правонарушителей (ст. 13 Положения о комиссиях по делам несовершеннолетних).

В случаях, когда к условной мере наказания осуждаются несовершеннолетние, которые нигде не работают и не учатся, суду необходимо принимать действенные меры к их трудоустройству или определению на учебу с помощью комиссий по делам несовершеннолетних.



Раздел 2.

Направление несовершеннолетних в специальные организации образования или организации образования с особым режимом содержания

Законом Республики Казахстан от 23 ноября 2010 года № 354-ІУ «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам обеспечения защиты прав ребенка» Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 13 июля 1999 года № 411 (ГПК РК) дополнен главой 33-1 «Производство по делам о направлении несовершеннолетних в специальные организации образования или организации с особым режимом содержания». В то же время согласно УК РК направление несовершеннолетних в организации образования с особым режимом содержания является принудительной мерой воспитательного воздействия. В этой связи рассматриваемый вопрос приводится в настоящей главе.

Необходимо отметить, что направление детей в специальные организации образования является крайней мерой, которая применяется судами только в случаях, когда отсутствуют возможности применить альтернативные виды воспитательного воздействия на детей, находящихся в группе риска, быть направленными в такие учреждения. Кроме того, Комитет по правам ребенка ООН рекомендует, что работу над поведенческими проблемами детей, такими, как бродяжничество, уклонение от посещения школы или побеги из дома, следует строить на основе мер по защите детей, включая оказание эффективной поддержки родителям и/или другим лицам, занимающимся вопросами попечения, а также мер, направленных на устранение первопричин этого поведения.

В соответствии с пунктом 8-1 статьи 13 Закона Республики Казахстан от 9 июля 2004 года № 591 «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности» (Закон о профилактике правонарушений среди несовершеннолетних) порядок направления несовершеннолетнего в специальные организации образования определяется Гражданским процессуальным кодексом Республики Казахстан.

Комитет ООН по правам ребенка. Замечание общего порядка № 10 (2007 г.): Права детей в рамках отправления правосудия в отношении несовершеннолетних

Довольно часто уголовные кодексы содержат положения, устанавливающие уголовную ответственность за поведенческие проблемы детей, такие как бродяжничество, уклонение от посещения школы, побег из дома и другие акты, которые нередко являются результатом психологических или социально-экономических проблем. Особую озабоченность вызывает тот факт, что жертвами этой криминализации нередко оказываются девочки и бездомные дети. Эти акты, известные также как статусные правонарушения, не считаются правонарушениями, если их совершают несовершеннолетние лица. Комитет рекомендует государствам-участникам отменить положения о статусных правонарушениях, с тем чтобы обеспечить равное обращение для детей и совершеннолетних лиц в рамках закона. В этом контексте комитет ссылается также на статью 56 Эр-Риядских руководящих принципов, которая гласит: «В целях предотвращения дальнейшего подрыва репутации, виктимизации и криминализации молодых людей следует принять законодательство, предусматривающее, что действия, не рассматриваемые в качестве правонарушения и не влекущие за собой наказания в случае их совершения взрослыми, не должны рассматриваться в качестве правонарушения и не должны влечь за собой наказания в случае совершения их молодыми лицами».

9. Кроме того, работу над поведенческими проблемами, такими как бродяжничество, уклонение от посещения школы или побеги из дома, следует строить на основе мер по защите детей, включая оказание эффективной поддержки родителям и/или другим лицам, занимающимся вопросами попечения, и мер, нацеленных на устранение первопричин этого поведения.

Порядок направления несовершеннолетних, указанных в подпункте 1) пункта 2 статьи 14 Закона о профилактике правонарушений среди несовершеннолетних, в организации образования с особым режимом содержания определяется Гражданским процессуальным кодексом Республики Казахстан. Порядок направления несовершеннолетних, указанных в подпункте 2) пункта 2 статьи 14 Закона о профилактике правонарушений среди несовершеннолетних, определяется Уголовно-процессуальным кодексом Республики Казахстан

Статья 308-1 ГПК РК. Помещение несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию с особым режимом содержания

1. Заявление о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию образования с особым режимом содержания подается органом опеки и попечительства либо органами внутренних дел в специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних по месту жительства (нахождения) ребенка.
2. В заявлении о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию образования с особым режимом содержания должны быть изложены обстоятельства и представлены документы, свидетельствующие о наличии предусмотренных законом оснований для направления в специальную организацию образования или организацию образования с особым режимом содержания и об отсутствии у несовершеннолетнего заболевания, препятствующего его содержанию и обучению в указанных организациях образования.

Данной статьей регламентируется порядок подачи заявления о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию образования с особым режимом содержания.

Основным нормативным правовым актом, регламентирующим вопросы правового статуса специальных организаций образования или организаций образования с особым режимом содержания, является Закон Республики Казахстан от 9 июля 2004 года № 591 «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности» (Закон о профилактике правонарушений среди несовершеннолетних). В подзаконных актах, а именно положениях «О специальных организациях образования» и «Об организации образования с особым режимом содержания», утвержденных, соответственно, приказами министра образования и науки Республики Казахстан от 27 января 2005

года № 42 и от 5 февраля 2005 года № 68, подробно регламентирован порядок создания, управления и деятельности организаций образования с особым режимом содержания.

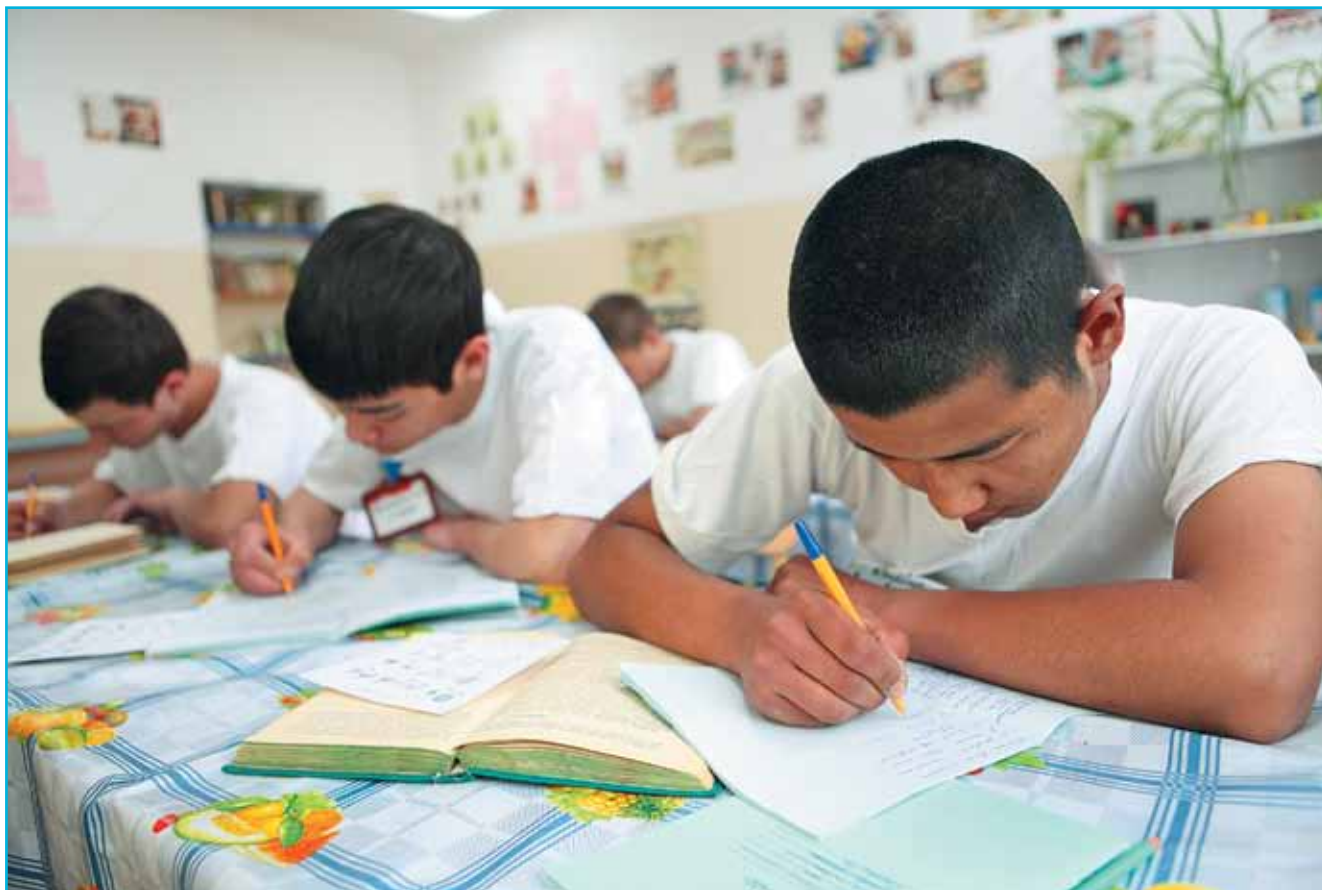
Так, согласно пункту 1 статьи 13 Закона о профилактике правонарушений среди несовершеннолетних специальными организациями образования являются учебно-воспитательными или лечебно-воспитательными учреждениями и создаются в целях обеспечения воспитания, обучения и социальной реабилитации несовершеннолетних в возрасте от одиннадцати до восемнадцати лет, систематически совершающих правонарушения, влекущие меры административного воздействия, злостно уклоняющихся от получения начального, основного среднего и общего среднего образования, систематически совершающих самовольные уходы из семьи и детских учебно-воспитательных организаций, совершающих иные антиобщественные действия.

Под организациями образования с особым режимом содержания понимаются учебно-воспитательные или лечебно-воспитательные учреждения, которые создаются в целях обеспечения особых условий воспитания, обучения и социальной реабилитации несовершеннолетних в возрасте от одиннадцати до восемнадцати лет, совершивших общественно опасные деяния, содержащие признаки преступления, освобожденных от уголовной ответственности. (пункты 1 и 2 статьи 14 Закона о профилактике правонарушений среди несовершеннолетних).

Согласно пункту 1 данной статьи правом подачи заявления о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию образования с особым режимом содержания обладают органы опеки и попечительства либо органы внутренних дел в рамках закрепленной за ними законом компетенции.

Рассматриваемая статья определяет подсудность дел о направлении несовершеннолетних в специальные организации образования или организации образования с особым режимом содержания. Так, пунктом 1 статьи 308-1 ГПК РК закрепляется правило о рассмотрении указанной категории дел специализированными межрайонными судами по делам несовершеннолетних.

В статье 30 ГПК РК на основании изложенного расширен перечень категорий дел, рассматриваемый данным специализированным судом, в него внесены дела о направлении несовершеннолетних в специальные организации образования или организации с особым режимом содержания. В примечении к этой статье указано, что если на территории соответствующей административно-



территориальной единицы не образован специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних, отнесенные к его подсудности дела вправе рассматривать районный (городской) суд.

Территориальная подсудность таких дел определяется по месту жительства (нахождения) ребенка. При определении места жительства следует руководствоваться пунктом 1 статьи 16 Гражданского кодекса Республики Казахстан (Общая часть) от 27 декабря 1994 года (ГК РК), согласно которому местом жительства признается тот населенный пункт, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. При этом местом жительства лиц, не достигших четырнадцати лет (малолетних), или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей (пункт 2 статьи 16 ГК РК).

Следует обратить внимание, что если законные представители, например, родители лица, не достигшего четырнадцати лет, проживают в разных населенных пунктах, то местом жительства лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, считается место жительства того из родителей, с которым он фактически проживает.

По смыслу данной нормы в остальных случаях, когда установить точно место жительства несовершеннолетнего затруднительно в силу разных об-

стоятельств (отсутствуют законные представители и др.), то указанное заявление подается по месту фактического нахождения ребенка.

В пункте 2 данной статьи определяются требования, предъявляемые к содержанию заявления, а также прилагаемые к нему документы.

В заявлении о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию образования с особым режимом содержания должны быть изложены обстоятельства дела, которые должны подтверждаться прилагаемыми к нему документами, свидетельствующими о наличии предусмотренных законом оснований для направления несовершеннолетнего в указанные организации, и об отсутствии заболевания, препятствующего содержанию и обучению в таких учреждениях.

В соответствии с ч. 2 ст. 13 Закона о профилактике правонарушений среди несовершеннолетних решение о целесообразности направления несовершеннолетних в специальные организации образования принимается судом по представлению комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав. При рассмотрении вопроса о направлении в специальные организации образования несовершеннолетних, злоупотребляющих алкогольными напитками, наркотическими средствами и психотропными веществами, в обязательном по-

рядке изучается целесообразность назначения им прохождения курса лечения от наркологических заболеваний. Согласно указанной норме к материалам дела обязательно должно быть приложено решение указанного органа о целесообразности направления несовершеннолетнего в специальные организации образования.

Основаниями помещения несовершеннолетних в специальные организации образования являются систематическое совершение ими правонарушений, влекущих меры административного воздействия, злостное уклонение от получения начального, основного среднего и общего среднего образования, систематическое совершение самовольных уходов из семьи и детских учебно-воспитательных организаций, совершение иных антиобщественных действий.

Сбор документов, необходимых для помещения несовершеннолетних в специальные организации образования, обеспечивают государственные органы, осуществляющие выявление и учет несовершеннолетних.

Законом о профилактике правонарушений среди несовершеннолетних, в частности, в статье 14, предусмотрены порядок, процедура направления несовершеннолетних в организации с особым режимом содержания. 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 случае если они:

- 1) после вынесения в отношении них постановления об отказе в возбуждении уголовного дела или о прекращении уголовного дела 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 81 Уголовного кодекса Республики Казахстан.

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 статьи 14 Закона о профилактике правонарушений среди несовершеннолетних, 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 или об отказе в его возбуждении. В исключительных случаях этот срок может быть продлен до тридцати суток на основании постановления органов внутренних дел или прокурора. Материалы, указанные в пункте 3 статьи 14 Закона о профилактике правонарушений среди несовершеннолетних, 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.

В специальные организации образования и организации образования с особым режимом содержания не могут быть помещены несовершеннолетние, имеющие заболевания, препятствующие их содержанию и обучению в указанных учреждениях. Перечень таких заболеваний утверждается Правительством Республики Казахстан, в частности, в настоящий момент действует Перечень заболеваний, препятствующих содержанию и обучению несовершеннолетних в специальных организациях образования и организациях образования с особым режимом содержания», утвержденный постановлением Правительства Республики Казахстан от 13 июня 2005 года № 592 (Перечень заболеваний).

В этот перечень включены отдельные проблемы, связанные со здоровьем, а также заболевания, относящиеся к таким классам болезней, как некоторые инфекционные и паразитарные болезни; новообразования; болезни крови, кроветворных органов и отдельные нарушения, вовлекающие иммунный механизм; болезни эндокринной системы, расстройства питания и нарушения обмена веществ; психические и поведенческие расстройства; болезни нервной системы; болезни глаз и его придаточного аппарата; болезни уха и сосцевидного отростка; болезни системы кровообращения; болезни органов дыхания; болезни органов пищеварения; болезни костно-мышечной системы и соединительной ткани; болезни мочеполовой системы; беременность, роды и послеродовый период; врожденные аномалии (пороки развития), деформации и хромосомные нарушения; симптомы, признаки и отклонения от нормы, выявленные при клинических и лабораторных исследованиях, не классифицированные в других рубриках; травмы, отравления и некоторые другие последствия воздействия внешних причин.

Статья 308-2 (ГПК РК). Рассмотрение заявления о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию с особым режимом содержания

1. В суд вызываются несовершеннолетний, его законные представители, представители органов опеки и попечительства, а также иные лица по усмотрению суда.
2. Участие прокурора в рассмотрении заявления о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию с особым режимом содержания является обязательным.
3. Заявитель освобождается от уплаты судебных издержек, связанных с рассмотрением дела о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию с особым режимом содержания.

В данной статье определяется круг участников производства по делам о направлении несовершеннолетних в специальные организации образования или организации с особым режимом содержания. Лицами, участвующими в деле, согласно данной статье ГПК РК являются, помимо заявителей, несовершеннолетний, его законные представители, прокурор, представители органов опеки и попечительства и иные лица, допускаемые к участию в деле по усмотрению суда.

Поскольку производство по данной категории дел затрагивает интересы несовершеннолетних, участие прокурора по таким делам в силу указанной нормы является обязательным.

Что касается законных представителей ребенка, то под ними понимаются родители, усыновители (удочерители), опекун, попечитель, патронатный воспитатель, другие заменяющие их лица, осуществляющие в соответствии с законодательством Республики Казахстан заботу, образование, воспитание, защиту прав и интересов ребенка (подпункт 6) статьи 1 Закона Республики Казахстан от 8 августа 2002 года № 345 «О правах ребенка в Республике Казахстан»).

Пунктом 3 данной статьи закрепляется правило об освобождении заявителя от уплаты судебных издержек, определяемых в соответствии со статьей 107 ГПК РК.

Необходимо также обратить внимание на то, что согласно подпункту 14) статьи 541 Кодекса Республики Казахстан от 10 декабря 2008 года № 99-ГУ «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» (Налоговый кодекс) физические и юридические лица освобождаются от уплаты государственной пошлины в судах за подачу заявлений о помещении несовершеннолетних в специальные организации образования и организации образования с особым режимом содержания.

Статья 308-3 ГПК РК. Решение суда по заявлению о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию с особым режимом содержания



1. Рассмотрев заявление о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию с особым режимом содержания по существу, судья выносит решение, которым отклоняет либо удовлетворяет заявление.
2. Решение об удовлетворении заявления является основанием для помещения несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию образования с особым режимом содержания.
3. Срок пребывания несовершеннолетнего в специальной организации образования или организации с особым режимом содержания исчисляется со дня вступления решения в законную силу.

Согласно содержанию данной статьи итогом рассмотрения заявления о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию с особым режимом содержания является вынесение решения, в резолютивной части которого судом определяется, подлежит ли заявление отклонению либо удовлетворению.

Порядок оформления решений, выносимых по результатам рассмотрения указанных заявлений, подчиняется общим правилам, установленным в ГПК РК касательно оформления решения, а также правилам, определенным в нормативном постановлении Верховного Суда Республики Казахстан от 11 июля 2003 года № 5 «О судебном решении».

Несовершеннолетний может быть направлен в специальную организацию образования на срок от одного месяца до одного года. Пребывание несовершеннолетнего в специальной организации образования может быть прекращено досрочно в связи с достижением лицом совершеннолетия, а также если на основании представления администрации учреждения либо территориальной комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав суд по месту нахождения специальной организации образования придет к выводу, что несовершеннолетний для своего исправления больше не нуждается в применении данной меры.

Срок пребывания несовершеннолетних в специальных организациях образования, определенный судом, может быть продлен судом по месту нахождения специальной организации образования в порядке, установленном пунктами 2 и 3 статьи 13 Закона о профилактике правонарушений среди несовершеннолетних, только в случаях: 1) необходимости завершения несовершеннолетним общеобразовательной или профессиональной подготовки, но не более чем до достижения им совершеннолетия; 2) систематического совершения

правонарушений, влекущих меры административного воздействия, злостного уклонения от получения среднего образования, самовольных уходов из специальных организаций образования, совершения иных антиобщественных действий.

До направления несовершеннолетнего в специальную организацию образования суд выносит постановление о направлении несовершеннолетнего в соответствующий центр адаптации несовершеннолетних. Данные центры адаптации несовершеннолетних представляют собой организации, находящиеся в ведении органов образования, обеспечивающие прием и временное содержание несовершеннолетних:

- 1) безнадзорных и беспризорных в возрасте от трех до восемнадцати лет для установления родителей или других законных представителей;
- 2) оставшихся без попечения родителей или лиц, их заменяющих, в случае невозможности их своевременного устройства, а также отобранных при непосредственной угрозе их жизни или здоровью органом опеки и попечительства от родителей (одного из них) или от других лиц, на попечении которых они находятся;
- 3) направляемых в специальные организации образования.

Вопросы содержания несовершеннолетних в центрах адаптации несовершеннолетних регулируются Правилами содержания несовершеннолетних в центрах адаптации несовершеннолетних, утвержденными приказом министра образования и науки Республики Казахстан от 10 января 2011 года № 1. Данное положение обеспечивает содержание детей в соответствующих условиях до рассмотрения дела судом по существу. Следовательно, в случае необходимости и рекомендации комиссии по делам несовершеннолетних, до разрешения дела в суде, суд вправе по ходатайству заявителя вынести постановление о направлении несовершеннолетнего в указанный центр для кратковременного содержания.

Решение суда, которым удовлетворяется заявление о направлении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию с особым режимом содержания, служит юридическим фактом для помещения ребенка в указанные организации в целях обеспечения условий воспитания, обучения и социальной реабилитации несовершеннолетних.



*Социально-педагогическое
сопровождение в уголовном
судопроизводстве*

Глава 6.

Раздел 1.

Социально-психологическая характеристика несовершеннолетнего, находящегося в сфере уголовного судопроизводства

1.1. Социально-психологическая характеристика несовершеннолетнего правонарушителя

Социальная работа в Казахстане была введена Законом РК «О специальных социальных услугах» 2008 г. и находится на этапе развития. Вопрос внедрения социальной работы в системе правосудия в отношении несовершеннолетних является предметом обсуждения в рамках реформы законодательства. В то же самое время в Казахстане действует институт социальных педагогов. В этой связи в настоящей главе описывается экспериментальный опыт работы социальных педагогов с детьми, находящимися в конфликте с законом, в г. Астане.

Вопрос участия детей в уголовном процессе остается одним из самых актуальных. Предупреждение правонарушений и реабилитация жертв преступлений среди несовершеннолетних должно быть одним из важнейших аспектов деятельности правоохранительных органов и социальных служб.

Из всех переживаемых ребенком кризисных периодов наиболее трудным как для самих детей, так и для тех, кто занимается их воспитанием (родителей, учителей и др.), является кризис подросткового возраста.

Подростковый возраст характеризуется специалистами как переходный, сложный, трудный, критический период. С повышенной возбудимостью, неустойчивостью эмоций и поведения, подростки плохо контролируют себя, эмоциональны и нестабильны, что приводит к повышению агрессивности и конфликтности.

Социально-психологическими факторами, приводящими к совершению правонарушения, могут быть: неумение подростка принимать ответственность за свою жизнь и свои действия; непринятие подростком определенных норм и принци-

пов (граница между «своим» и чужим», ценность личных границ другого человека); отсутствие необходимых для успешной социальной адаптации навыков (позитивные способы реакции на агрессию, бесконфликтные способы решения проблем и т.п.); а также специфика семейной системы, особенности детско-родительских отношений; разрыв социальных связей; неумение организовать свой досуг; неумение самостоятельно зарабатывать деньги на свои личные нужды; проблемы в школе или неспособность выбрать учебное заведение, в котором было бы интересно и хорошо; отсутствие позитивного уважаемого взрослого; употребление психоактивных веществ; различные психологические особенности (неумение контролировать агрессию, конформность и т.п.); правовая безграмотность и др.

Особенности социальных отношений, характерные для несовершеннолетних правонарушителей, часто включают стойкую утрату связей с учебным или трудовым коллективом, полное игнорирование их правовых и нравственных ценностей.

В эмоционально-волевой сфере подростков, совершивших преступления, чаще всего фиксируются ослабление чувства стыда, равнодушное отношение к переживаниям других, несдержанность, грубость, отсутствие самокритики.

Последствиями ситуации для правонарушителя могут быть потеря доверия со стороны родителей и значимых взрослых, а иногда и друзей; ухудшение положения ребенка в школе или другом учебном заведении после того, как там становится известно о произошедшем; «клеймение», в результате которого за подростком закрепляется образ преступника; сильные чувства, возникшие во время следствия и судебного процесса, ощущение несправедливости, недоверие; чувство оторванности от социума.

Последствиями для социального окружения подростка являются: потеря доверия к ребенку, чувство стыда, возникшая ответственность за разре-



шение ситуации (которая при этом часто кажется неразрешимой); потеря чувства безопасности.

1.2. Социальная характеристика ребенка, потерпевшего от преступных действий

Последствиями для потерпевшего являются: физическая травма, психологическая травма, связанная с потерей ощущения безопасности и доверия к миру; материальные лишения. Кроме того, потерпевший, так же как и правонарушитель, во время следствия испытывает сильные эмоции, в том числе чувство несправедливости, а также, порой, недовольство собой, может воспринимать себя как «неудачника», иногда даже сталкивается с «клеветанием» в социальной среде.

Обычно жертву волнуют следующие вопросы: почему это произошло именно со мной; было ли совершено преступление в отношении меня случайно или преднамеренно; как обезопасить себя в дальнейшем; не будет ли обидчик мстить за правдивые сведения о совершенном преступлении.

Чувство гнева или ярости, а также бессилия являются естественной реакцией в ситуации соверше-

ния над ним неправомерных насильственных действий. Человек, и особенно ребенок, став жертвой преступления, может впасть в злость и оставаться в этом состоянии. Если ему не с кем обсудить свои проблемы, злоба и гнев могут подавлять его. Такое состояние особенно опасно, когда в близком окружении ребенка появляются лица, которые одобряют чувство злобы и обиды, подталкивая на месть. На самом деле они, возможно, искренне пытаются помочь, но наносят тем самым большой вред жертве.

При отсутствии соответствующей помощи у ребенка появляется стойкая ориентация лишь на силовые способы разрешения конфликтов, отсутствие сочувствия к другим и агрессивность в поведении. Часто возникает дополнительная агрессия на обидчика, его родителей и близких.

Раздел 2.

Участие социально-педагогических служб в уголовном судопроизводстве

2.1. Социальная педагогика, ее функции и задачи

Социально-педагогическая помощь участникам уголовно-правовой ситуации заключается в выявлении и устранении факторов, приведших к правонарушению, поскольку они, не будучи изменены, могут привести к дальнейшим правонарушениям и принятию подростком криминального стиля поведения. Из поля внимания правосудия, рассматривающего преступление подростка прежде всего как юридический факт, на который необходимо определенным образом отреагировать, эти факторы (в их социальном и психологическом содержании) обычно выпадают.

Основное назначение социального педагога в сфере судопроизводства заключается в осуществлении профессиональной деятельности, направленной на сохранение социального благополучия несовершеннолетних. Такой специалист проводит социально-педагогическую диагностику различного профиля и назначения; участвует в планировании и разработке восстановительно-реабилитационных программ с учетом индивидуальных и возрастных особенностей ребенка; осуществляет морально-психологическую поддержку несовершеннолетним; способствует повышению социально-психологической компетентности родителей.

В целях оказания квалифицированной социально-педагогической помощи социальный педагог, взаимодействуя с учителями, родителями и иными законными представителями ребенка, выполняет следующие функции:

- изучает психолого-педагогические особенности ребенка и его микросреды, условия жизни, выявляет интересы и потребности, проблемы, конфликтные ситуации; на основе такой информации готовит социальный портрет ребенка для рассмотрения судом;
- определяет задачи, формы, методы социально-педагогической работы, способы решения личных и социальных проблем ребенка, принимает меры по социальной защите и социальной помощи в реализации прав и свобод ребенка;
- выступает посредником между ребенком, семьей, социальной средой, специалистами различных социальных служб, ведомств и административных органов;

- осуществляет комплекс мер по воспитанию, образованию, развитию и социальной защите ребенка;
- способствует созданию условий для развития талантов, умственных и физических способностей ребенка во внеурочное время;
- способствует установлению гуманных, нравственно здоровых отношений в социальной среде.

Социальный педагог должен знать Конституцию Республики Казахстан, законы Республики Казахстан «Об образовании», «О браке и семье», «О социальной и медико-педагогической коррекционной поддержке детей с ограниченными возможностями», «О правах ребенка в Республике Казахстан», «О социальной защите инвалидов в Республике Казахстан», «О специальных социальных услугах», «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности», «О борьбе с коррупцией», «О языках в Республике Казахстан» и другие нормативные правовые акты по вопросам образования; основы социальной политики; общей и социальной педагогики; педагогическую, социальную, возрастную и детскую психологию; основы правоведения, основы валеологии и социальной гигиены; социально-педагогические и диагностические методики; методику воспитательной работы, основные направления развития педагогической науки; анализ и программирование социально-педагогической работы; основы законодательства о труде; правила и нормы охраны труда, техники безопасности и противопожарной защиты; санитарные правила и нормы.

2.2. Особенности социально-педагогической работы с несовершеннолетними правонарушителями

Факт совершения правонарушения необратим и не может не оказать влияние на жизнь подростка.

Обычно дело подростка попадает к специалисту непосредственно перед тем, как оно будет рассматриваться в суде или иметь другие последствия юридического характера. Поэтому на момент начала работы с подростком основная его мотивация внешняя – стремление «облегчить свою участь» (добиться того, чтобы дело было закрыто, или получить условный срок, или побыстрее сняться

с учета и т.п.). Задача при работе с ним состоит в том, чтобы внешняя мотивация сменилась внутренней, направленной на изменения.

У подростка есть довольно ограниченный отрезок времени для того, чтобы понять, что он хочет изменить в своей жизни, сделать конкретные шаги навстречу изменению и наметить дальнейший путь. Это очень серьезная работа, которую самостоятельно он сделать, как правило, не может.

Зачастую «цена», которую он платит за правонарушение, кажется подростку слишком высокой; часто он ощущает себя жертвой еще большей, чем тот, кто пострадал от его собственных действий.

Появившихся в его жизни социальных педагогов он может поначалу воспринимать как еще одну инстанцию, которой он боится и от которой ничего хорошего не ждет, а зачастую настроен настороженно, скептически, даже агрессивно.

Другой вариант, противоположный – ситуация, в которой подросток и его семья ищут «помощи». В этом случае социальный педагог воспринимается ими как человек, который эту помощь им может «дать», а они, соответственно, ее «возьмут», и таким «волшебным» образом ситуация сама собой разрешится. А учитывая то, что ситуация подсудности со всеми возможными вариантами ее разрешения очень серьезна и зачастую является переломным моментом в судьбе подростка и его семьи, то масштабы возможностей и ответственности специалиста за решение проблемы становятся неоправданно высокими.

Специалисту, работающему с подростками, совершившими правонарушения, необходимо хорошо ориентироваться в юридической составляющей ситуации, поскольку именно на ней основана фактическая канва происходящего, и невозможно до конца отделить социально-педагогическую основу работы специалиста от юридических аспектов.

В процессе работы социальному педагогу необходимо объяснять подростку, его семье или опекунам юридические понятия, связанные с ситуацией, в которую он попал, совершив правонарушение. При этом специалист должен обладать информацией о том, какие реальные последствия могут наступить для подростка, каковы его права, обязанности и возможности. В частности, специалист должен ориентироваться в следующих моментах:

- что такое «тяжесть правонарушения», каковы основания для квалификации правонарушения;
- каковы возможные юридические последствия каждого конкретного правонарушения (прекращение дела по одному из оснований, условный срок и пр.);
- что такое условная мера наказания, каковы ее возможные последствия;

- каковы юридические основания для программ восстановительного правосудия, каково их место в судебном разбирательстве, каким образом эти программы встраиваются в судебный процесс, каковы возможные юридические последствия их проведения;
- каковы юридические основания для участия специалиста в судебном процессе; каковы при этом его права и обязанности, какими возможностями он обладает, и какие требования могут быть к нему предъявлены.

Специалисты, работающие с несовершеннолетними правонарушителями, порой могут попадать в довольно сложные ситуации. Например, в судебном процессе подросток не признает свою вину, но в разговоре со специалистом откровенно рассказывает о своем участии в правонарушении. К каждой такой ситуации стоит отнестись очень внимательно, и каждая из них требует от специалиста необходимости вникать в юридические тонкости, постоянно соотносить происходящее в процессе принятия решения по делу подростка с теми гуманистическими ценностями, которые несет в себе специалист.

С другой стороны, специалист строит отношения с подростком и его семьей на основе доверия и партнерства, и важно не нарушать эти принципы.

2.3. Этапы работы специалиста с несовершеннолетними правонарушителями

Первый, самый важный этап в работе с подростком, – знакомство и установление контакта. От этого будет зависеть успешность последующей работы.

Когда специалист знакомится с несовершеннолетним и его семьей, он должен четко определить свою позицию по отношению к ним.

Прежде всего необходимо подчеркнуть, что социальный педагог не является «врачом», который «исправит» плохого ребенка, сделав его хорошим. Порой родители и педагоги обращаются в социально-реабилитационные или психологические центры с просьбами: «Этот ребенок плохо себя ведет, не выполняет наших требований, хулиганит, совершает правонарушения. Сделайте с ним что-нибудь, чтобы он стал хорошим, послушным и перестал доставлять нам беспокойство». В такой ситуации люди, составляющие ближайшее окружение несовершеннолетнего, пытаются скинуть с себя ответственность за все, что происходит с их ребенком, на специалиста. Эта позиция удобна и для самого ребенка: ему также не надо прикладывать никаких усилий для изменения ситуации. Он может либо принять направленные на него дей-

ствия специалиста в надежде, что ситуация, от которой он и сам страдает, изменится; либо почувствовать себя жертвой и направить свою энергию на избежание оказываемого на него воздействия.

В работе с подростком важно установление контакта. Основные правила, выполнение которых может помочь при взаимодействии с подростком, состоят в следующем:

- никогда не обещать того, чего не можешь выполнить;
- с уважением относиться к личности подростка, к его мировоззрению;
- не допускать со своей стороны неискренности;
- быть открытым и честным;
- видеть в общении с подростком не только свою работу, свою обязанность, но и возможные ресурсы для собственного развития;
- быть готовым понимать и принимать;
- иметь собственные твердые жизненные принципы и обоснованные позиции по важным жизненным вопросам.

Контакт начинает устанавливаться с первой беседы. Он может установиться сразу, но возможно, что для этого потребуется несколько встреч. Однако первая беседа с подростком, безусловно, крайне важна. Она преследует несколько целей. Это и первичная диагностика, в ходе которой специалист начинает получать информацию о социальной ситуации подростка, его отношении к совершенному правонарушению, возможных причинах правонарушения. Здесь же начинается разработка начального плана дальнейших мероприятий.

Иногда именно позитивный контакт со специалистом является основным фактором, побуждающим несовершеннолетнего активно стремиться к изменению собственной жизни.

Например, подросток Б. двенадцати лет регулярно совершал правонарушения, все усилия ювенальной полиции и других служб оказывались безрезультатными. Социально-педагогическому работнику удалось установить с Б. позитивный доверительный контакт. Б. впервые почувствовал, что его понимают и принимают. Благодаря этому контакту он осознал разрушительные последствия своего поведения и мотивированно начал совершать действия, направленные на восстановление ситуации.

Другой важный этап работы с несовершеннолетними правонарушителями – определение запросов участников. Чтобы понять и сформулировать запрос участников для составления программы действий в случае работы с ситуацией правонарушения можно построить беседу по следующей схеме:

1) разговор о правонарушении;

- 2) определение причин, способствовавших совершению правонарушения;
- 3) определение последствий правонарушения для самого несовершеннолетнего, его семьи, ближайшего окружения, для потерпевшего, других вовлеченных в ситуацию субъектов.

Далее совместно может быть выработан план устранения причин и исправления последствий.

Произвести более полный анализ ситуации можно, прояснив следующие вопросы:

1. Состав семьи и возраст членов семьи.
2. Род занятий членов семьи.
3. Психологический климат в семье:
 - к кому обращается подросток, если у него появились проблемы и необходим совет;
 - кто является главой семьи и принимает окончательные решения по наиболее важным вопросам;
 - границы в семье (насколько члены семьи свободны по отношению друг к другу или находятся в зависимости).
4. Образ жизни семьи (употребление алкоголя; ссоры и скандалы; отношения родителей между собой, их отношение к детям; применяются ли физические наказания; были ли факты насилия и т.п.).
5. Жилищные условия (есть ли у несовершеннолетнего собственное пространство, если нет, то с кем он живет в одном пространстве; соблюдаются ли генетические нормы и т.п.).
6. Где и в каких школах и/или других учебных заведениях обучался несовершеннолетний; если менял учебные заведения, то почему?
7. Где сейчас обучается или работает несовершеннолетний?
8. Успеваемость несовершеннолетнего. Добровольен ли для него процесс обучения? Насколько интересуется его учеба? Какие у него любимые и нелюбимые предметы?
9. Если несовершеннолетний уже получает профессиональное образование или намерен в будущем его получать, то кто или что повлияло на его выбор?
10. Посещал ли, и посещает ли подросток кружки по интересам или спортивные секции? Какие? Кто повлиял на выбор? Если перестал посещать занятия, то почему?
11. Чем несовершеннолетний увлекался и увлекается? Чем интересуется? Почему? Кто повлиял на выбор?
12. Каковы планы подростка на будущее? Чем собирается заниматься? Какова его мотивация в отношении этих занятий? Какова степень его готовности в реализации планов? Что в этих планах

он может сделать сам, а в чем ему нужна помощь? Что поможет ему реализовать свои планы?

13. Сколько у несовершеннолетнего друзей? Скольких из них он считает близкими? Каков для него критерий близких/ дружеских отношений? Скольких его друзей знают его родители? Сколько из них приходит к нему домой?

Для определения индивидуальных психологических особенностей с согласия несовершеннолетнего и его семьи может быть проведена психологическая диагностика с привлечением соответствующих специалистов.

Сбор информации может быть произведен не только со слов несовершеннолетнего и его ближайшего окружения. Специалист может провести также расширенную диагностику ситуации, обращаясь за информацией в учебное заведение, в котором обучается несовершеннолетний, те организации, которые осуществляли или осуществляют работу с ним (медицинские, социальные, психологические).

Важно, чтобы подросток и его семья понимали, что социальный педагог не имеет полномочий следователя, дознавателя, судьи или защитника, у него другие задачи и функции. Специалиста интересует реальная картина правонарушения и социально-психологическая возможность реабилитации несовершеннолетнего правонарушителя.

Анализ ситуации поможет несовершеннолетнему и его семье правильно увидеть и оценить ситуацию не с позиции защиты и смягчения предполагаемой меры воздействия, а с позиции принятия подростком на себя ответственности за конкретные действия и возможности заглаживания вреда, причиненного этими конкретными действиями. Проведенный анализ сместит акцент с позиции защиты и обороны на позицию возможности для подростка предпринять собственные активные действия, направленные на разрешение ситуации.

Можно привести пример из практики.

В драке принимали участие несколько человек. Подросток готов отвечать за причинение потерпевшему телесных повреждений (он действительно ударил потерпевшего), но за то, что у потерпевшего пропал мобильный телефон, он отвечать не готов, поскольку никакого отношения к этому факту он не имеет.

Дальнейшая работа с подростком направлена на социальную реабилитацию. Социальная реабилитация заключается в устранении причин противоправного поведения и минимизацию влияния негативных факторов социального положения ребенка.

Реабилитационная программа составляется с учетом особенностей личности несовершеннолетнего после ознакомления родителей и подростка с проектом. Программа индивидуального социального развития включает следующие задачи:

- психолого-педагогическое сопровождение;
- адаптация подростка к новым условиям;
- перенаправление несовершеннолетних в кружки по интересам, спортивные секции, подростковые клубы; трудоустройство;
- предупреждение социальной дезадаптации, поведенческих нарушений и др.;
- коррекция поведения, учебы на основе создания оптимальных условий для развития личностного потенциала.

Работу социальных работников-педагогов с несовершеннолетними правонарушителями можно проиллюстрировать на опыте сотрудничества специализированного суда по делам несовершеннолетних города Астаны, Детского фонда ООН (ЮНИСЕФ) в Казахстане и общественного объединения «Союз медиаторов» в рамках реализации пилотного проекта «Альтернативное правосудие в отношении несовершеннолетних. Медиация».

Поэтапная работа с подростком начиналась с привлечения специализированным судом по делам несовершеннолетних города Астаны специалистов (сотрудников) социальной службы ОО «Союз медиаторов». Специалисты общественного объединения знакомы с делом, подростком и его родителями. При этом родителям и подросткам разъяснялись задачи и функции социального работника.

Конкретная работа социального работника заключалась в изучении ситуации посредством бесед, анкетирования, психодиагностики и других методов, составлении социального портрета несовершеннолетнего, разработке индивидуального плана развития и реабилитации, предоставлении выводов и рекомендаций в специализированный суд по делам несовершеннолетних г. Астаны.

Необходимо отметить, что при реализации запланированных мероприятий проводилось разъяснение норм закона как индивидуально, так и в группах, что способствовало повышению правовых знаний несовершеннолетних и их родителей. Практиковалось проведение социально-психологических тренингов, способствовавших развитию самоанализа и углублению самораскрытия; формированию эффективных способов общения со сверстниками на основе анализа целей, намерений, потребностей участников коммуникации; приобретению опыта взаимодействия с группой при выполнении новых задач.

В практике взаимодействия социально-педагогических работников со специализированным судом по делам несовершеннолетних города Астаны имеются положительные примеры эффективности реабилитационно-профилактической работы (см. Приложение № 4).

2.4. Особенности работы социально-педагогического работника с несовершеннолетними, потерпевшими от преступных действий

Встреча с преступлением и преступностью никогда не проходит для человека бесследно. Для ребенка эта встреча может иметь необратимые негативные последствия. Задача социально-педагогического работника при работе с детьми, потерпевшими от преступных действий, заключается в фиксации изменений его сознания после случившегося, последующей корректировке сформировавшихся негативных изменений и проведении реабилитационных социально-педагогических мероприятий.

Прежде всего необходимо найти контакт с ребенком-жертвой, выслушать его, помочь высказаться, чтобы информация и эмоции нашли свой выход.

Работа с детьми, потерпевшими от совершенного правонарушения, должна основываться на следующих позициях.

1. Обращение с детьми-жертвами (как и с детьми-свидетелями) преступления должно основываться на проявлении заботы и учета их интересов в течение судебного разбирательства.
2. С каждым ребенком следует обращаться как с личностью, имеющей собственные потребности, пожелания и чувства.
3. Специалисты, которые расследуют преступление, должны проводить с ребенком столько времени, сколько необходимо для проведения процессуальных действий.
4. Специалисты, которые проводят опрос ребенка, ставшего жертвой или свидетелем преступления, должны быть подготовлены для работы с детьми и задавать необходимые вопросы корректным, уважительным образом, учитывая возрастные особенности и потребности ребенка.
5. Все люди, которые находятся в контакте с ребенком, ставшим жертвой или свидетелем преступления, должны разговаривать с ребенком в месте, где он чувствует себя комфортно и в безопасности. Они должны говорить на таком языке, который ребенок знает и понимает.

Дети-жертвы, общаясь со специалистами в процессе судебного разбирательства, должны чувствовать заботу о своих потребностях и интересах. Необходимо создать такую атмосферу, при которой они открыто могут заявлять о плохом самочувствии, усталости, боязни и т.д., при этом будучи уверенными, что это будет учтено.

Дети-жертвы (как и дети-свидетели) имеют право знать, что происходит, задавать вопросы, если им

что-то непонятно. Детям необходимо разъяснить их права и обязанности, чего ожидают от них при даче показаний, почему их показания важны, как это поможет выяснению произошедшего.

Специалисты социально-педагогических служб должны находиться вместе с детьми-жертвами (как и с детьми-свидетелями) в судебном процессе, оказывая им помощь и поддержку. Так, при помощи судьи необходимо обеспечить, чтобы вопросы, задаваемые детям в суде, были понятны и не пугали их. При необходимости нужно свести к минимуму контакт (отсутствие контакта) с правонарушителем.

В случае проведения процедур восстановительного правосудия, например, примирение или медиация, между жертвой и правонарушителем, специалисту социальной службы важно убедиться в том, что правонарушитель выразил искреннее раскаяние в своих действиях, при этом возмещая нанесенный ущерб, в этом случае жертва может принять решение к прощению.

Например, несовершеннолетний А. стал жертвой насилия: у него отобрали мобильный телефон, он был напуган. Еще до происшествия у него имелся дефект речи в форме заикания. Судом к судебному разбирательству был привлечен социально-педагогический работник для осуществления контроля за эмоциональной и психологической нагрузкой в отношении несовершеннолетнего.

Во время судебного процесса, в ходе дачи пояснения несовершеннолетним и обращения к нему участников процесса с дополнительными вопросами, выявилось повышение эмоциональной нагрузки на несовершеннолетнего, вследствие чего он от волнения стал запинаться и заикаться. Для предупреждения возможных последствий, которые могут негативно отразиться на здоровье несовершеннолетнего, специалистом было предложено прервать допрос несовершеннолетнего, предоставив ему время для восстановления.

В дальнейшем в ходе судебного процесса обвиняемый возместил материальный ущерб и извинился перед потерпевшим А. и его родителями. В связи с чем А. и его родители не имели претензий по отношению к обвиняемому. По окончании судебного процесса здоровье А. восстановилось, заикание уменьшилось.

Опыт работы экспериментальных специализированных судов по делам несовершеннолетних показал, что привлечение к судопроизводству социально-педагогических работников дает положительные результаты.

Раздел 1. Социально-



*Привлечение социально-
психологических экспертов в
судебной практике*

Глава 7.

ПСИХОЛОГИЧЕСКИЕ ИССЛЕДОВАНИЯ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

1.1. Взаимодействие специализированных судов по делам несовершеннолетних с социально-

психолого-педагогическими объединениями

Необходимость совместной работы общественного объединения «Центр социальной адаптации детей» и специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних г. Астаны является закономерным этапом развития взаимосвязи государственных структур и НПО в г. Астане. Работа ОО «Центр САД», направленная на профилактику социального сиротства, организацию социально-психолого-педагогической работы с семьями и защиту прав детей, оказавшихся в трудной жизненной ситуации, предполагает в первую очередь работу с подрастающим поколением. В связи с этим возникла необходимость совместной деятельности данных структур, основанных на знаниях ювенальной психологии, педагогики и законодательства.

Работа со всей семьей рассматривается как необходимый этап, имеющий целью защитить права ребенка в любой ситуации. При посещении семьи и проведении «семейного интервью» сразу высвечиваются причины создавшей ситуации, обозначаются все проблемы, затрагивающие интересы ребенка, выстраивается структура работы с семьей.

На данном этапе целесообразно использование методик, направленных на:

- выявление личностных особенностей членов семьи;
- диагностику личности подростка;
- диагностику родительства;
- диагностику детско-родительских отношений;
- диагностику школьных проблем;
- диагностику школьной адаптации разных возрастов детей.

Таким образом, совместная работа специалистов ювенальной юстиции и социально-психологических экспертов может помочь разрешению целого ряда проблем:

- положительно влиять на развитие несовершеннолетних, ограничивать проявление нежелательных тенденций, способствовать сплоченности семьи либо способствовать формированию

приемлемых отношений сотрудничества в распавшихся семьях;

- воздействовать на формирование личности подростка и семьи в целом;
- прогнозировать возможные последствия отклоняющегося поведения несовершеннолетних и применять социальные программы воспитания, не прибегая к мерам правового принуждения; помогать родителям лучше понять своего ребенка;
- достигать намеченных социально-правовых и психолого-педагогических целей, формируя у детей активную позицию.

Первоначально проект «Защиты ребенка» ОО «Центр САД» (2008–2010 гг., при поддержке Европейского союза) показал, что деятельность специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних г. Астаны вместе с налаженной системой профилактики социального сиротства, осуществляемой центром САД в городе Астане, активной работой его психологической и социальных служб, помогли качественнее разрешать вопросы, касающиеся нарушения прав детей в гражданских и некоторых уголовных делах, когда потерпевшими оказывались школьники проектных школ г. Астаны; провести профилактическую работу среди родителей по снижению уровня преступности среди подростков, оказавшихся в трудной жизненной ситуации, после развода родителей.

Наибольшее количество определений из специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних г. Астаны поступает по вопросам определения места жительства детей после развода родителей, по вопросам определения порядка общения детей с их биологическими родителями; усыновления или удочерения детей ближайшими родственниками или гражданами РК, также проводится исследование при выезде в ближнее и дальнее зарубежье на ПМЖ.

1.2. В помощь психологическим службам, работающим с семьями по

запросу судов

В процессе работы по написанию психологических заключений для специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних г. Астаны сложилась определенная методология работы с семьями.

Для проведения комплексной диагностики с семьей сначала, как правило, приглашается сторона истца, затем сторона ответчика. Диагностику проходит истец, ответчик, дети данной супружеской пары, а также гражданские или повторные законные супруги (если таковые имеются), с которыми проживают дети; либо, в дальнейшем, при встречах с одним из родителей, будут общаться. При усыновлении и удочерении диагностику проходят биологические родители ребенка и усыновители (другие родственники либо граждане РК). При работе по уголовным делам, связанным с несовершеннолетними правонарушителями, исследование можно проводить как с обвиняемыми, так и с потерпевшими, для возможного примирения в дальнейшем, используя медиацию. Могут быть ситуации, когда потерпевший может отказаться от исследования, тогда работа ведется индивидуально, с одной стороной.

ОО «Центр САД» отобран блок методик, который используется при исследовании всех семей: первоначально проводится «семейное интервью», затем обязательным этапом проводится электронное и проективное тестирование. ОО «Центр САД» использует психологические тесты «Амалтея». Необходимо отметить, что каждый психолог вправе подбирать блок методик для исследуемой семьи индивидуально, с учетом запроса суда.

Используемые психодиагностические программы позволяют получить объективную информацию о тестируемом. Высокая степень валидности (достоверности), компьютерная интерпретация результатов тестов, а также их графическое изображение являются очень удобной формой работы для специалиста, работающего с судами, так как:

- заключение специалистов, проводящих социально-психологическое исследование, предполагает уголовную ответственность организации за дачу ложных показаний;
- адвокаты любой стороны вправе ознакомиться с результатами исследования (больше доверяют компьютерной интерпретации) в спорных ситуациях;
- обработка данных для заключения сохраняет временной ресурс.

Тесты для работы с взрослыми

- Личностный опросник Р. Кеттелла (сокращен-

ный и полный вариант: особенности характера, темперамента, склонностей к тем или иным нарушениям).

- Блок психологических тестов «Родительско-детские отношения», который позволяет выявить сферы проблем и ресурсов в отношениях между родителями и их детьми.

Содержание блока:

- Анализ семейного воспитания (Э.Г. Эйдемиллер);
- «Сенсорные предпочтения» (Н.Л. Васильева);
- Экспресс-диагностика семейного состояния (Р.В. Овчарова);
- «Родительская тревожность» (А.М. Прихожан);
- PARI (измерение родительских установок и реакций) (в адаптации Т.В. Нещерет).

- Блок психологических тестов «Диагностика родительства» (методика Р.В. Овчаровой) – комплексная авторская программа, которая позволяет исследовать родительство как интегральное и динамическое образование личности отца и/или матери, его различных компонентов, субъективно-психологических проявлений.

Содержание блока:

- Опросник «Сознательное родительство» (изучение осознанности всех компонентов родительства: родительских позиций, родительских чувств, родительской ответственности, родительских установок и ожиданий, семейных ценностей, стиля семейного воспитания, родительского отношения);
- Методика «Представления об идеальном (реальном) родителе» (изучение представления об идеальном родителе и соотношения с реальным родителем);
- Методика «Принятие и исполнение родительской роли» (выявление степени и уровня принятия родительской роли и характера родительской идентичности);
- Методика «Позитивные родительские чувства» (определение уровня развития позитивных родительских чувств, их компонентов);
- Опросник «Родительская любовь и симпатия» (изучение психологических составляющих родительских чувств);
- Опросник «Родительские победы и поражения» (выявление ключевых проблем в отношениях между родителями и их детьми, планирование на основе полученной информации групповой и индивидуальной работы с семьей).

Тесты для работы с детьми

- Личностный Кеттелла (подростковый).
- Интеллектуальный Кеттелла (невербальный).
- «Подростки о родителях» (модификация «ADOR» Шафера).
- Блок психологических тестов «Личностные отклонения подросткового возраста», который позволяет определить особенности личности и поведения подростка, наличие у него акцентуированных черт, склонность к агрессивному поведению.

Содержание блока:

- Патохарактерологический диагностический опросник по А.Е. Личко (ПДО);
- Опросник Басса-Дарки (в адаптации А.К. Осницкого);
- Диагностика предрасположенности личности к конфликтному поведению К. Томаса (в адаптации Н.В. Гришиной);
- Тест «Субъективное время» – классическая психофизиологическая проба;
- «Уровень субъективного контроля» Д. Роттера (в адаптации Е.Ф. Бажина, С.А. Голынкиной, А.М. Эткинда);
- Тест тревожности Теммла и Дорки (рисуночный);
- Тест школьной тревожности Филлипа;
- Диагностика развития понятийных форм мышления;
- Интеллектуальный тест Кеттелла;
- Рисунок человека (Гудиаф-Харриса).

Обязательным компонентом работы является использование проективных методик: «Моя семья», «Семейная серия», «Дом, дерево, человек», «Автопортрет», тест межличностного взаимодействия Рене Жиля, тест Розенцвейга и др., которые необходимы как отражающие подсознание ребенка, а также при работе с детьми-билингвами.

Далее, согласно запросу суда (личностные характеристики истца и ответчика, анализ внутрисемейных отношений и особенностей воспитания, отношение ребенка к действительности и сторонам, уровень развития ребенка, диагностика семейного состояния и т.д. до 20 параметров, если отъезд за пределы РК) проводится анализ полученных данных и написание рекомендаций с учетом прав и интересов ребенка.

Независимость социально-психологического исследования (экспертизы) заключается в позиции специалистов: защита интересов ребенка, независимо от интересов его родителей, а также экспертная позиция директора организации как третьей стороны.

По окончании исследования одним или группой психологов (при квалификации сложных дел) психолог сдает вариант подготовленного заключения с рекомендациями на рассмотрение директору организации, который освобожден от субъективного мнения, которое может сложиться при работе специалиста с семьей, и подписывает заключение, руководствуясь только результатами диагностики.

Работа с семьей предполагает не менее 5-ти встреч, учитывая посещение семьи по месту жительства. Количество встреч достаточно условно, так как в спорных ситуациях необходимы дополнительные встречи, дополнительное тестирование гражданских супругов, их детей. ОО «Центр САД» разработан хронометраж времени работы психолога, который может быть представлен коллегам при необходимости.

Защита интересов ребенка в суде предполагает присутствие психолога в суде, зачитывание заключения, ответы на вопросы прокурора, адвокатов, судьи, а также психологическое сопровождение детей для снятия негативных последствий, эмоционального напряжения.

Следует отметить, что при работе с семьей психологом могут использоваться знания основ медиации, психокоррекции, так как совместная работа считается более успешной, если стороны заключили мировое соглашение.

Индивидуально, если есть запрос семьи, ведется психологическое сопровождение семьи в течение 3 – 6 месяцев для стабилизации отношений родителей с детьми и между собой в период кризиса.

1.3. Особенности общения с детьми младшего возраста и подростками при рассмотрении гражданских дел

В практике работы по гражданским делам психологов центра САД со специализированным межрайонным судом по делам несовершеннолетних г. Астаны сложился следующий алгоритм работы, включающий присутствие ребенка в суде, как прописано в Кодексе РК «О браке (супружестве) и семье».

Случай первый.

При условии, если супруги после проведения психологического исследования могут прийти к мировому соглашению, в суде психологом зачитывается заключение, и необходимости заслушивать ребенка не возникает, так как сами родители стараются оградить детей от любого психологического воздействия других людей (например, вопросов

прокурора, опеки, адвокатов), самой ситуации конфликта и присутствия ребенка в здании суда, считая, что этот процесс может быть травмирующим психику ребенка.

Пример встречи отца с ребенком, побудившей отца найти компромисс с матерью ребенка и прийти к мировому соглашению.

Во время встречи в центре САД Адель⁶⁸ (3 года) с удовольствием пошла к отцу на руки, спокойно сидела у него на коленях, обнимала его, позволяла себя целовать. При этом мать, по просьбе психолога, выходила, а девочка продолжала общаться с отцом. Поведение ребенка подтверждает участие отца в воспитании дочери и сформированную привязанность к отцу. В процессе встречи девочка играла с отцом в развивающие игры, понимала рекомендации отца, принимала его желание помочь ей. Исследование также подтверждает, что у ребенка хорошо развит познавательный интерес. В течение встречи ребенок чувствовал себя комфортно, но мать постоянно ограждала ее от отца, не позволяла отцу поправлять одежду и угощать дочку. Прослеживалось крайне негативное отношение матери к биологическому отцу ребенка.

Учитывая данные исследования, с целью сохранения благоприятных условий жизни, психологического здоровья и полноценного развития ребенка, рекомендовано: установить порядок встреч с биологическим отцом А. Мауленом К. в следующем режиме: 2 раза в неделю, в среду (отец может забирать ребенка из детского сада и привозить матери) и в воскресенье, поочередно: 3 – 4 часа в детских развлекательных центрах, на городских детских площадках; и по месту жительства отца для общения с родными, где рос ребенок. Время общения, в дальнейшем, может быть увеличено по договоренности родителей ребенка.

Случай второй.

При условии, если супруги после проведения психологического исследования не могут прийти к обоюдному согласию (мировому соглашению), в суде психологом зачитывается заключение в отсутствие ребенка (он может находиться с родственниками в холле), и возникает необходимость заслушать ребенка, так как суду важно услышать его мнение. При этом родители мало или совсем не заботятся о психологическом комфорте для своего ребенка, считая его настроенным другой стороной, часто не слышат его мнения и отстаивают только свои интересы.

⁶⁸ Учитывая конфиденциальность, во всех приведенных примерах указаны вымышленные имена, адреса и другая идентификационная информация.

Пример описания встречи отца с 11-летним сыном, когда отец не хочет слышать мнения ребенка и понять его, ребенка заслушивали в суде.

Во время встречи в центре САД ребенок Роман спокоен, готов к конструктивному разговору. Интеллект в норме, акцентуации не выражены.

Роман выразил желание проживать только с мамой, так как она добрая, и он любит ее. На вопросы о проживании с отцом отвечает категорически отрицательно, но от встреч во время каникул и летом не отказывается. На вопросы о проживании в селе Покровка Роман отвечает, что это временно, так как у них в доме, после развода родителей, нет печки, и не было света (отец так поделил дом после развода и проживает за стенкой со второй супругой). Роман уверен, что как только мама продаст свою половину дома, она сразу переедет к нему, в Покровку, где он временно находится у бабушки с дедушкой. «Сейчас мама приезжает часто, привозит все, что необходимо; у дедушки и бабушки мне хорошо и интересно: я помогаю по хозяйству и дружу со школьными друзьями (Стас, Вадим, Коля, Дима). Через два-три месяца мы будем вместе» (записано дословно).

Во время исследования мальчик объяснил отцу, что хочет проживать только с матерью, но отец настоял на решении суда, и суд заслушивал ребенка.

Учитывая результаты исследования, права ребенка с целью сохранения нормальных условий жизни, его полноценного психического и физического здоровья, рекомендовано:

- 1) определить место жительства ребенка у биологической матери К. Марины О.;
- 2) порядок встреч с биологическим отцом М. Русланом. У. в следующем режиме: в период школьных каникул; в летнее время: по 1,5 месяца с каждым из родителей, учитывая отпуск. По желанию ребенка возможны встречи в праздничные дни.

В первом случае дети, как мальчики, так и девочки легче переносят психологическую травму развода родителей, так как родители в состоянии спокойно обсудить с детьми их дальнейшее проживание и периоды встреч со вторым биологическим родителем. Во втором случае дети испытывают амбивалентные чувства: они то грустны, то веселы; то агрессивны, то пребывают в эйфории от вседозволенности родителей, желающих «перетянуть» их на свою сторону. Не понимая происходящего, дети младшего возраста часто замыкаются, их трудно вызвать на контакт. У подростков чаще всего бывают выражены такие акцентуации характера, как демонстративность, гипертимность, астено-невротичность, лабильность нервной системы. Дети начинают вспоминать мелкие обиды, нане-

сенные одним из родителей, подчас забытые, но актуализированные с помощью второго родителя, и у ребенка развивается гипертрофированный образ матери либо отца. Пока родители судятся, дети переживают один из сложнейших кризисов в своей жизни, который может привести к психологической травме на всю жизнь, к неумению строить свои отношения в будущем с противоположным полом.

1.4. Особенности общения с мальчиками и девочками при рассмотрении гражданских дел

Доброжелательный тон, побуждение ребенка к разговору, максимальная заинтересованность в соблюдении интересов ребенка выстраивают доверительные отношения в процессе общения с детьми. Поведенческие реакции мальчиков и девочек отличаются как в процессе психологического исследования, так и в суде.

Мальчики возраста 3 – 9 лет после развода родителей часто замыкаются в себе, становятся более агрессивными, с неохотой выполняют задания психолога, пытаются лавировать между отцом и матерью, боясь обидеть любого из них.

Пример 1

Данияр, 6 лет.

Первая встреча. Данияр подвижен, легко вступает в контакт, непосредствен и открыт. Мальчик интеллектуально развит, хорошо учится в школе, имеет большой словарный запас, грамотно излагает свои мысли.

Тестирование («Семейная серия») подтверждает сформированную привязанность с бабушкой больше, чем с мамой, но ребенок любит мать, считает ее самой доброй и любимой. Данияр рассказывает о том, что бабушка и мама ссорились вечером, ночью, утром, что мама плакала. «А когда бабушка с мамой ругались из-за квартиры, они кричали, бабушка разбила часы; мне было страшно, я сидел под кроватью; так было много раз» (записано дословно).

Вторая встреча. Ребенок расторможен, нет концентрации внимания, по словам отца, стал агрессивен в школе, эмоционально неустойчив. Тест «Несуществующее животное» подтверждает наличие тревожности, агрессивности, отсутствие чувства защищенности. Тест Рене Жиля, дающий результат глубинного изучения личности, подтверждает любовь к обоим родителям: 13 баллов

мать; 12 баллов отец; 7 баллов из 10 – ребенок воспринимает мать и отца как своих родителей. При выполнении теста, несмотря на вечер, усталость после школы и уроков, мальчик в уме подсчитывал количество приоритетных позиций для каждого из родителей, хотя это трудно сделать, учитывая особенности теста. Это подтверждает любовь к обоим родителям, страх и нежелание ребенка обидеть любого из них.

Третья встреча. Данияр пришел на встречу с условием, что она будет недолгой, так как устал от отношений родителей, но понимает ответственность происходящего. В беседе с психологом он говорит о том, что лучше всего ему у бабушки. Следует отметить, что подсознательно мальчик изображает себя медведем, отца – слоном, бабушку – бабочкой, но близкой к нему, а маму – птичкой, парящей высоко в облаках.

Необходимо отметить, что у мальчиков старше 9 лет чаще всего выражена обида на мать, связанная с повторными браками и рождением сводных братьев и сестер.

Девочки 3–10 лет чаще всего идентифицируют себя с матерями, также желают совместного проживания родителей, не разделяя их в рисунках. Девочки быстро становятся на позицию «приспособление» и начинают манипулировать родителями, что мешает им в дальнейшем социализироваться и выстраивать отношения сотрудничества; развивается эгоцентризм.

Пример 2

Ольга, 7 лет.

Ребенок старается держать себя в руках и не поддаваться случайным колебаниям настроения, но раздражается достаточно легко. При достижении цели демонстрирует упорство, настойчивость, обижается, если кто-то указывает на ее недостатки.

Тестируемая верит в себя, обычно веселая и бодрая, она долго переживает жизненные неудачи.

Тестируемую характеризуют внутренняя конфликтность (связано с актуальными событиями), низкий самоконтроль, недисциплинированность, несоблюдение правил, спонтанность в поведении, подчиненность своим страстям (высокая тревожность, как следствие – сосание пальцев рук). Она не способна придать своей энергии конструктивное направление и не расточать ее, слабовольна, не умеет организовывать свое время и порядок выполнения дел. Как правило, эти черты свидетельствуют о неумении ребенка контролировать свое поведение в соответствии с социальными нормативами.

В связи с отсутствием однозначного ответа со стороны девочки была проведена дополнительная диагностика типов акцентуаций характера и получены результаты: ребенка характеризует акцентуация смешанного лабильно-демонстративного типа. При данных акцентуациях ребенку свойственен эгоцентризм, ненасытная жажда внимания к своей личности, восхищенного удивления, почитания, сострадания и сочувствия. Предпочитается даже негодование или ненависть окружающих в свой адрес, но только не безразличие и равнодушие, только не перспектива остаться незамеченным. Этим объясняется поведение ребенка, так как, с ее слов, мать ребенка, Наталья Е., грозила ей, в случае если дочь выразит желание жить с отцом, забыть ее и никогда не видеть. Оля говорит: «Я хочу жить с папой, но я боюсь, что мама от меня откажется, не захочет меня видеть. Так было, когда я жила у папы на каникулах» (записано дословно).

Девочки более старшего возраста (10 – 16 лет) могут четко проговаривать свое отношение к сторонам, высказывать обиды и желания. Принимать адекватные решения.

Пример 3

Ляйля, 13 лет.

Тест «Подростки о родителях».

Отношение к матери: дочь-подросток не чувствует эмоциональной поддержки, внимания, нет дружеского взаимоотношения. Отношение матери к себе дочь определяет как эмоциональное отгораживание.

Поведение матери может проявляться как отвержение, отрицание необходимости близких отношений и маскироваться под сдержанность, либо выражаться в отсутствии интереса – когда мать настолько занята решением собственных проблем, что на решение детских дел не хватает ни времени, ни сил.

Отношения между дочерью и матерью характеризуются враждебностью.

Воспитательная практика со стороны матери девочкой понимается как непоследовательная. Существует резкая смена стиля, приемов, представляющих собой переход от очень строгого поведения к либеральному, и наоборот, переход от психологического принятия дочери к эмоциональному ее отвержению.

Во взаимоотношениях с ребенком родитель ориентирован преимущественно на применение своей власти и авторитета. Тем не менее это не слепая властность, подчиняющая себе ребенка, а скорее сверхопека, подразумевающая определенную свободу подростка.

Проективные тесты подтверждают замкнутость, тревожность, агрессивность девочки-подростка; обиду на мать, неприятие ее в настоящее время. Подсознательно ребенок осознает изолированность отца, но по отношению к брату и бабушке испытывает позитивные чувства.

Во время встречи в центре САД на диагностике Ляйля вела себя адекватно своему возрасту и своей характеристике. При встрече с матерью девочка вела себя вызывающе, стала истерически плакать, высказывала обиды, перечисляя ситуации (мать била, таскала за волосы, угрожала), порывалась уйти, объяснений матери слушать не хотела, сидела далеко, не позволяла матери называть себя «доченька». Девочка-подросток на протяжении всего исследования и в дальнейшем, в суде, высказывала четко свою позицию и желание проживать с одним из родителей.

1.5. Практические примеры использования социально-психологических исследований в гражданском судопроизводстве

Социально-психологические исследования и составленные на их основе рекомендации могут оказать действенную помощь при вынесении судебных решений по гражданским делам. Ниже приводятся заключительные материалы исследований.

Пример 1

Заключение социально-психологического исследования З. Владислава В., Н. Натальи Г., З. Анастасии и З. Евгения по определению порядка общения с детьми по запросу суда по делам несовершеннолетних г. Астаны

ФИО биологического отца: З. Владислав В.

Возраст: 40 лет.

Образование: среднетехническое; техникум транспортного строительства.

Место работы: ТОО, снабженец.

Домашний адрес: переулок Чукаева, дом 1, кв. 1.

ФИО биологической матери: Н. Наталья Г.

Возраст: 42 года.

Образование: среднетехническое; машиностроительный техникум.

Место работы: ТОО, бухгалтер.

Домашний адрес: ул. Ауэзова, дом 12, кв. 99.

ФИО ребенка: З. Настя.

Возраст: 8 лет.

Место учебы: СШ ...

Домашний адрес: по месту жительства матери.

ФИО ребенка: З. Женя.

Возраст: 4 года.

Место учебы: ясли-сад ...

Домашний адрес: по месту жительства матери.

По данным психологического обследования и проведения «Семейного интервью» с З. Владиславом В. выявлено: В.В. проживал с Н.Г. с 2003 года гражданским браком, с 2007 г. оформили законный брак. По его словам, развод произошел из-за нарушения иерархии в семье: жена пыталась всегда главенствовать, вмешивалась в семьи друзей, его работу и «старалась открыть всем глаза на правду». В.В. устал от постоянных советов жены и ее родителей. В.В. отрицает употребление алкоголя, как причину развода, хочет видеть детей 2 суток в неделю в своем доме. С его слов, в настоящее время он проживает с гражданской супругой Татьяной А. и ее дочерью Лерой (8 лет) в своем доме. Отношения между двумя девочками (Настя и Лера) считает хорошими, отношение новой супруги к детям также считает положительным.

По данным исследования установлено: тестируемый отличается яркими, бурными, живыми эмоциональными реакциями. Характерна экспрессивность, эмоциональная выразительность. Любит работать с людьми. Гибок в общении. Чуток и внимателен к людям. Легко уживается в коллективе. Легко создает активные группы. Обнаруживает готовность к сотрудничеству.

Тестируемый быстро схватывает новое и обучается. Имеет высокие абстрактно-логические способности. Умеет анализировать ситуации, способен к осмысленным заключениям.

Тестируемый смело смотрит в лицо фактам, не скрывает от себя собственных недостатков. Спокоен, уверен в себе. Свои обязанности старается выполнять, если они не противоречат его принципам.

Тестируемый пытается следовать основным нормам поведения, принятым в обществе. Он достаточно ответственен, но при недостатке контроля может пренебрегать своими обязанностями.

Тестируемый смел в социальном и эмоциональном смысле и в физически опасных ситуациях. На него мало действует угроза. Свободно вступает в контакты. Хорошо переносит утомление. Способен выдерживать значительные эмоциональные нагрузки при работе с людьми. Скрывает сокровенные мысли и чувства и непросто поддается обману. Готов к сотрудничеству с другими людьми, но предпочитает работу, в которой может контролировать весь процесс.

Тестируемый мало заботится о практических, повседневных делах. Причиной этого может быть апатия, высокая напряженность нервной системы. Отличается богатым воображением. Выдумщик и фантазер. Ориентирован на собственные желания. Экцентричен и своеобразен. Не любит традиций и условностей. У него самобытное мировоззрение, неповторимая манера поведения.

Обращает внимание на «основное» и забывает о конкретных людях и реальностях. Изнутри направленные интересы иногда ведут к нереалистическим ситуациям, сопровождающимся экспрессивными взрывами. Однако способен хорошо адаптироваться в светском обществе. Знает, когда стоит промолчать, и как показать себя в лучшем свете.

У тестируемого доминирует тревожно-депрессивный фон настроения. Эти люди неизменно чем-либо озабочены, подавлены, испытывают дурные предчувствия. Высоко чувствителен к реакции окружающих, легко поддается эмоциям. Нуждается в поощрении, поддержке.

Возможно, это все реакция на повторяющиеся неудачи, переживания и восприятие их как внутренний конфликт.

Тестируемый имеет высокую самооценку. Волевой. Хорошо осознает социальные требования и старается их аккуратно выполнять. Заботится о впечатлении, которое производит своим поведением, своей общественной репутацией.

При диагностике детско-родительских отношений (тест «Родительская тревожность») установлено: уровень тревожности по отношению к выполнению родительской роли является нормальным, что свидетельствует о достаточной включенности родителя в воспитание ребенка.

Тест «Экспресс-диагностика семейного состояния» (в новой семье): тестируемый пристально следит за достижениями детей, требует от них успеха, послушания и дисциплины. К сожалению, не хватает понимания ребенка (Настя), тестируемый напрасно сравнивает ее с другими детьми, ограничивает самостоятельность и активность. Следовало бы принять ребенка таким, каков он есть, больше ему доверять, уважать как личность.

Эмоциональное взаимодействие членов семьи можно оценить как благоприятное. Наличие тревожности и напряженности незначительно и не нарушает внутрисемейных взаимоотношений.

Тест «Анализ семейных взаимоотношений»: патологические стили воспитания не выявлены; диагностируются нарушения: гиперпротекция, потворствование, недостаточность требований-запретов, минимальность санкций.

По данным психологического обследования и проведения «Семейного интервью» с Н. Натальей Г. выявлено: Наталья Г. рассказала о том, что она проживает с В.В. с 2002 года, официального развода еще нет. Кроме того, она, насколько ей известно, является третьей женой В.В., который, по ее мнению, является многоженцем. Во время проживания с В.В. она терпела злоупотребление алкоголем, агрессию и измены, но, родив двоих детей, надеялась на лучшее. Со временем отношения ухудшались, муж стал проявлять ненависть к ее ребенку от первого брака Маше и ругаться с родителями. После рождения сына Жени обстановка в семье еще более ухудшилась. Однажды В.В. выгнал Наталью Г. с маленьким сыном на улицу, и ее забрал отец. Наталья Г. стала проживать с 2009 года у родителей. С ее слов, у матери был инфаркт из-за переживаний за дочь. В 2009 году состоялся административный суд, на котором В.В. был назначен штраф. Н.Г. получает от В.В. алименты в размере 20000 тенге на двоих детей; считает, что если бы не было новой жены у В.В., то они могли бы еще помириться. Наталья Г. понимает, что дети должны видаться с отцом, но она против того, чтобы дети оставались ночевать в доме отца, так как они еще маленькие и она не может доверить своих детей чужой женщине. Она также возмущена тем, что отец, взяв детей в цирк, оставил их с Татьяной А. и ее дочерью, а сам уехал на работу. Она считает, что отец сам должен общаться с детьми во время встреч, а не оставлять их со своей очередной женщиной. С ее слов, дочь Настя, приходя от отца, рассказывает, что в доме пьют, и ей неприятно, что в доме, где она росла, командует другая девочка (Лера, дочь Татьяны А.).

По данным исследования установлено: тестируемая отличается яркими эмоциональными реакциями. Характерна экспрессивность, эмоциональная выразительность. Склонна к компромиссам. Ценит социальное признание. Обнаруживает готовность к сотрудничеству. Мягкосердечна.

Уверена в себе. Постоянна в своих планах и привязанностях. Не поддается случайным колебаниям настроения. Не расстраивается по пустякам. Отличается высоким уровнем восприятия моральных норм, обладает чувством ответственности, хорошим самоконтролем, стойкими моральными

принципами, добросовестна, сознательна.

Тест «Измерение родительских установок и реакций»: отношения между родителем и ребенком характеризуются адекватной межличностной дистанцией. Родитель в достаточной мере является для ребенка авторитетным лицом и осознает это, но не стремится поставить его в зависимость от себя.

Мать способствует развитию личности ребенка, предоставляет ему свободу для проявления самостоятельности. Сохраняя ему право на собственные ошибки, она в то же время доступна, если ребенку необходима помощь или совет. Родитель признает право ребенка на собственное мнение, уважает его интересы. Активность ребенка приветствуется в рамках, установленных родителем. Родитель уважает мнение ребенка, но относится к нему с позиции старшего. Эмоциональный контакт с ребенком оптимален. Родитель поощряет инициативу ребенка.

Ребенок имеет возможность активно проявлять себя при участии и поддержке родителя. При этом не происходит навязывания дружеских отношений с ребенком, сохраняется комфортная для него дистанция, и поддерживаются ясные границы в родительско-детских отношениях. Эмоциональная дистанция в родительско-детских отношениях оптимальна. Концентрация на ребенке адекватна возрасту ребенка. Он окружен заботой и вниманием в той степени, которая не мешает его естественному развитию. Родитель может предпринимать действия, направленные на развитие ребенка, но эти действия соответствуют возможностям ребенка.

Следует обратить внимание на шкалу «Невключенность мужа в дела семьи». Высокие показатели по этой шкале (18) связаны с напряженностью в супружеской сфере, недостаточностью моральной и эмоциональной поддержки.

Следует обратить внимание на шкалу «Раздражительность, вспыльчивость родителей». Низкие показатели по этой шкале свидетельствуют о наличии эмоциональных нарушений в семье.

Следует обратить внимание на шкалу «Чрезмерное вмешательство в мир ребенка». Высокие показатели по этой шкале (20) свидетельствуют о нарушении личностных границ ребенка, лишая его ощущения безопасности в общении с родителем.

3. Настя, 8 лет: девочка приветлива, коммуникабельна, легко вступает в контакт, знает правила этикета. При прохождении методик показала высокий уровень интеллекта, норму школьной тревожности и хорошие способности для развития («Матрицы Равенна», тест «Школьной тревожности Филиппа», «Адаптация первоклассников»,

проективные тесты). Проективные тесты подтверждают сформированную привязанность с братом, матерью, старшей сестрой Машей. Отца Настя рисует далеко от себя и меньше всех остальных фигур, изображая его маленькой собачкой, которая смотрит вслед уходящей группе из двух лошадок (Настя и брат Женья) и кошек (мама и Маша). В беседе Настя рассказывает о том, что была на дне рождения новой жены отца, тети Тани, где все пили пиво и коньяк, а Лера (дочь Татьяны) обижала Настю. Настя, рассказывая об отце, говорит о том, что отец может накричать на нее. Девочка готова видиться с отцом, но «в парке, без тети Тани и ее дочки Леры».

3. Женья, 3 года 10 мес.: мальчик активен, подвижен, легко увлекается играми, быстро переключается с одной игры на другую. Развитие интеллекта соответствует возрасту ребенка («Пирамида», «Цветы», «Домашние и дикие животные», «Конструирование» и т.д.). Женья знает стихи, поет песни, но концентрация внимания нарушена вследствие высокой тревожности ребенка (92%), мальчик лабильный, неуравновешенный. Причиной является нарушение эмоциональной обстановки и детско-родительских отношений в семье. В беседе Женья говорит о том, что будет гулять с отцом, что любит его.

Во время встречи в центре САД: первая встреча проходила только с родителями детей, так как психолог предложила родителям рассмотреть условия встреч, максимально помогающие детям адаптироваться в тяжелой для них жизненной ситуации, а родителям – помочь им в этом. После часовой беседы мать была согласна на встречи отца с детьми в течение дня, но отец, сказав: «Если бы здесь были дети, я бы их спросил», хлопнул дверями и ушел.

Вторая встреча была организована в присутствии детей. Настя, сидя рядом с психологом (маму попросили выйти), сказала отцу, что ей обидно, что Лера залазит к нему на колени и называет его папой, командует дома и не дает ноутбук; «Почему она называет тебя папой? Ты же мой папа! Почему она командует? Это же мой дом!»; «Я буду ходить с тобой гулять, но без тети Тани»; «Ночевать я не буду» (записано дословно).

Ребенок был искренен: у Насти дрожали губы, она расплакалась, но психолог успокоила ребенка, оказав ему поддержку.

В. В., казалось, впервые слышал чувства дочери, но, взяв себя в руки, сказал: «Ее научили», потом, так же как и при первой встрече, хлопнул дверью и ушел.

Резюме: данные личностных характеристик обоих супругов подтверждают их плохую совместимость; подтверждается злоупотребление алкоголем био-

логическим отцом детей, вспышки агрессии и неадекватное поведение.

Вследствие этого, рекомендуется оградить детей от пребывания их в доме отца в ночное время. Кроме того, рекомендуется во время встреч не разделять детей, так как это отрицательно скажется на младшем ребенке. Как доказано учеными, взаимодействие со старшими детьми стимулирует интеллектуальное и социальное развитие, поскольку, по сравнению с другими дошкольниками младшие дети чаще говорят о своих фантазиях, чаще задают и отвечают на вопросы, более склонны к сотрудничеству в игре. Уже в дошкольном возрасте старшие сиблинги (братья и сестры) могут эффективно выполнять роль учителя, обучая и наставляя своих младших братьев и сестер, присматривая за ними, видоизменяя свои собственные указания с тем, чтобы помочь младшему ребёнку, а это поможет снять уровень тревожности младшему ребенку (Жене).

Учитывая данные исследования, с целью сохранения благоприятных условий жизни, психологического здоровья и полноценного развития детей, рекомендовано:

1. Установить порядок встреч с биологическим отцом З. Владиславом В. в следующем режиме: 1 раз в неделю в течение 6-8-ми часов по месту жительства отца и в детских развлекательных центрах (1 и 3 суббота; 2 и 4 воскресенье). Порядок встреч определен на два года, до 10 лет старшей дочери и 6 лет сына.
2. Учитывая высокую значимость авторитета обоих родителей как фактора для полноценного развития детей, их стабильного эмоционального состояния, суду указать на высокую ответственность биологических родителей, а также родственников за использование каких-либо методов настраивания детей против одного из родителей.

14.09.2011 г.

Психолог высшей категории Н.А. Красникова

Пример 2

Заключение социально-психологического исследования В. Дарьи по определению места жительства ребенка по запросу суда по делам несовершеннолетних г. Астаны

ФИО ребенка: В. Дарья.

Возраст: 12 лет.

Место учебы: СШ ...

Домашний адрес: с рождения проживает с матерью.

При диагностике детско-родительских отношений (тест «Подростки о родителях») выявлено:

Отношение к матери: присутствует положительное отношение к дочери со стороны матери, основанное на психологическом принятии.

Такое отношение обычно описывается подростками-девочками, как отношение к маленькому ребенку, который постоянно требует внимания, заботы, помощи, который сам по себе мало что может.

Такие матери часто одобряют обращение за помощью дочерей в случаях ссор или каких-либо затруднений, с одной стороны, и ограничение самостоятельности – с другой. Наряду с этим девочки отмечают фактор потворствования, когда мать находится как бы «на побегушках» и стремится удовлетворить любое желание дочери (подтверждено «Анализом семейных взаимоотношений»).

Недостаточная директивность в отношении дочери может восприниматься ею как отсутствие поддержки при решении актуальных жизненных проблем. Это может вызывать чувство собственной незащищенности, неприспособленности.

Отсутствие враждебности проявляется в доброжелательных и открытых отношениях, эмоциональном контакте между мамой и дочкой.

По оценке дочери, мать в достаточной степени заботится о ней, когда это необходимо, контролирует ее. Однако этот контроль не является тотальным, и дочь может в определенной степени проявлять свою самостоятельность. Девушка-подросток ощущает определенную последовательность в воспитательных действиях матери. При этом мать и дочь взаимно подстраиваются друг под друга, сохраняя гибкость во взаимоотношениях. Это дает подростку ощущение безопасности в отношениях с матерью и обеспечивает успешное взаимодействие с ней.

Отношение к отцу: отсутствие позитивного интереса со стороны отца проявляется как эмоциональное неприятие, отвержение. Дочке может не хватать внимания и открытости в отношениях.

Девочка-подросток ощущает директивность отца в виде образа «твердой мужской руки», готовой то сжаться в кулак, то указать на ее место в обществе и, в частности, в семье. Директивный отец как бы направляет растущую девушку на путь истинный, заставляя ее подчиняться нормам и правилам поведения, принятым в обществе, и определенной культуре, вкладывая в ее душу заповеди морали.

В данном случае речь идет о таком неблагоприятном типе отцовского отношения к дочери, как сочетание сверхтребовательности, ориентиро-



ванной на эталон «идеального ребенка» и соответствующей слишком жесткой зависимости, с одной стороны, и эмоционально-холодным, отвергающим отношением – с другой. Все это ведет к нарушениям взаимоотношений между отцом и дочерью-подростком, что, в свою очередь, обуславливает повышенный уровень напряженности, нервозности и нестабильности последней.

Девушка-подросток оценивает отца как заинтересованного, активно участвующего в делах семьи и детей. Взаимодействие с отцом определяется в первую очередь его желанием быть в курсе событий, дел, интересов, друзей дочери. Возможно, это желание в какой-то мере даже ограничивает самостоятельность подростка.

Родитель стремится в максимальной степени подчинить развитие ребенка своей воле. Он часто прибегает к авторитарным воздействиям, наказаниям, ограничениям, будучи искренне убежденным, что все это делается во благо подростка, и что это единственный способ «сделать из ребенка человека». Эти ограничения лишают подростка возможности проявлять свою самостоятельность, развивать личностные качества и формировать мировоззрение.

Проективные тесты: подтверждают адекватную самооценку девочки, ее устойчивую жизненную позицию, способность себя защищать, любовь и доброжелательность по отношению к своим родным и близким, а также к окружающим людям. Подросток уверен в своих действиях и считает их правильными (тест «Несуществующее животное»). Проективные тесты, «Семья в образе цветов», «Семейная серия» подтверждают сформированную привязанность с матерью, бабушкой, родными со стороны матери. В «Семейной серии»: семья изображена в форме генограммы, выражена связь поколений и желание девочки быть защищенной матерью, бабушкой и родными со стороны матери. Подсознательно ребенок любит домашний уют, безбиден, раним, ласков. Приоритет отдает бабушке (дедушка умер), как главе семьи, представляя ее в образе «мать-моржиха», которая создаст комфорт, уют, одарит теплом и защитит. В будущем девочка видит себя умной, веселой, довольной, защищенной, с мамой, бабушкой и родными со стороны матери. Отца Дарья нигде не изображает, говорит, что не хочет, так как теперь боится его; в беседе еще раз подтверждает, что хочет жить только с мамой и бабушкой.

Дарья считает мать лидером, любит ее и старается подражать ей (подтверждено также личностными характеристиками по Кеттеллу).

Резюме:

Учитывая данные исследования, волеизъявление подростка, с целью сохранения благоприятных ус-

ловий жизни, психологического здоровья и полноценного развития ребенка рекомендовано:

1. Определить место жительства В. Дарья у биологической матери М. И.А.
2. Учитывая высокую значимость авторитета обоих родителей как фактора для полноценного развития ребенка, его стабильного эмоционального состояния, суду указать на высокую ответственность биологических родителей за использование ими каких-либо методов настраивания Дарья против одного из родителей.
5. Предупредить биологического отца ребенка о соблюдении прав ребенка, исключающем любые виды насилия по отношению к ребенку.

04.12.2012 г.

Психолог высшей категории Н.А. Красникова

Раздел 2.

Социально-психологические исследования в уголовном судопроизводстве

2.1. Общение с детьми

Для общения с несовершеннолетними обвиняемыми в Астанинском специализированном суде по делам несовершеннолетних имеется комната психологической разгрузки, где адвокаты и психологи могут беседовать с самими подростками, преступившими закон, а также с их родителями для объяснения сути происходящего и поддержания адекватного состояния несовершеннолетних детей до заседания суда.

Особенностью ведения судебного процесса является не авторитарная позиция судьи, а индивидуальный подход к несовершеннолетним с разъяснением, если это необходимо, ошибок поведения подростков с целью осознания ими совершенного преступления. Подростки не всегда понимают, что если они, например, забрали на пару дней сотовый телефон у другого подростка, то они нарушили его права и должны отвечать за это. Судебное заседание может проходить в форме вопросов и ответов по отношению к несовершеннолетнему подзащитному для того, чтобы последний мог оценить свои поступки в обществе. Судья использует различные методы общения (беседа, наблюдение и т.д.) при работе с подзащитным, чтобы предусмотренная законодательством мера воздействия была направлена на исправление подростком своего поведения.

Для установления интеллектуального, волевого и психического развития, особенностей характера и темперамента, степени проявления возрастных особенностей психики несовершеннолетнего может быть назначена судебная психологическая экспертиза.

Судебное разбирательство должно отвечать интересам несовершеннолетнего и осуществляться в атмосфере понимания, что позволит несовершеннолетнему участвовать в нем и свободно излагать свою точку зрения. Все эти психологические факторы необходимо учитывать суду и участникам процесса. Грубость, окрики, нетерпимость недопустимы на судебных процессах вообще, а при разбирательстве дел о преступлениях несовершеннолетних – особенно. Повышенная впечатлительность, внушаемость, отсутствие жизненного опыта у подростков обязывают проводить судеб-

ные процессы с большим тактом, умением и осмотрительностью. По уголовным делам в отношении несовершеннолетних желательно назначать предварительное слушание дела.

Общение с несовершеннолетними детьми, оказавшимися подзащитными, либо жертвами, либо свидетелями преступлений, строится на индивидуальной основе, в зависимости от акцентуаций характера подростков. Подростки могут быть затравленными, обескураженными, испытавшими стресс, шок (в позиции жертвы или свидетеля); могут быть грубыми, агрессивными, демонстративно-вызывающими (в позиции подзащитных).



Мальчики и девочки, нарушившие закон, ведут себя по-разному: у девочек больше выражены асте-но-невротические акцентуации характера (они слезливы, истеричны, часто плачут).

Председательствующий обязан немедленно пре-секать малейшие проявления развязности, неува-жения к суду, которые могут допускать отдельные несовершеннолетние в силу особенностей своего характера.

2.2. Практические примеры использования социально-психологических исследований в уголовном судопроизводстве

Процессуальные и тактические особенности судебного рассмотрения уголовных дел о пре-ступлениях несовершеннолетних определяются психофизиологическими и социальными особен-ностями личности детей и подростков. В связи с чем социально-психологические исследования и составленные на их основе рекомендации могут оказать действенную помощь при вынесении су-дебных решений по уголовным делам. Ниже при-водятся заключительные материалы исследований.

Пример 1

Заключение социально-психологического ис-следования несовершеннолетнего подсудимого Ильяса К. (15 лет) по запросу суда по делам несовершеннолетних

Социально-психологическое исследование про-водилось по запросу специализированного меж-районного суда по делам несовершеннолетних г. Астаны в связи с рассмотрением уголовного дела в отношении К. И.Н., обвиняемого в совершении преступления, предусмотренного ст. 178, ч. 2, п. «а, в».

28.10.2008 г. специалисты ОО «Центр САД» встретились с семьей К.

Цель: социально-психологическое обследование К. Ильяса, его семьи для обеспечения содействия семье в ходе уголовного процесса по обвинению подростка в совершении преступления.

Социальная картина семьи из «Семейного интер-вью»:

Мать: К. Сайран А., 43 года (временно не работа-ет), воспитывает 4 сыновей, с 2002 года разведена.

Отец: К. Нурлан Ж., 45 лет, безработный, прожи-вает в Костанайской области.

Сыновья:

К. Рустам Н., 21 год, работает в ОО «Татинвест», электромонтажник;

К. Талгат Н., 17 лет, ТОО «Эйкос», разнорабочий;

К. Ильяс Н., 15 лет, ученик 9 «Б» класса СШ № ...

К. Дамир Н., 12 лет, ученик 6 «Д» класса СШ № ...

Семья проживает по адресу: г. Астана, ул. ..., в однокомнатной квартире.

К. Ильяс является третьим ребенком в семье. Ро-дители разведены с 2002 года. В данное время отец проживает в Костанайской области в другой се-мье.

Отец изредка навещает своих сыновей, но сыновья равнодушны к отцу, не любят его.

Сыновья и мать считают себя дружной семьей, се-мейные вопросы решают вместе. Старшие братья помогают матери, покупая одежду и продукты на свою зарплату.

Из беседы с матерью выяснено, что Ильяс – добрый, отзывчивый мальчик, ласковый по отношению ко всем членам семьи, он слушается старших братьев и мать. У Ильяса много друзей в школе, но учится он посредственно.

Со слов матери, после произошедшего инциден-та она предполагала, что конфликт будет улажен без заявления в суд, но, к сожалению, все оказалось по-другому.

Данные обследования подростка К. Ильяса вы-явили: во время обследования Ильяс легко всту-пил в контакт со специалистами, все тестовые и электронные инструкции понимал, выполнял с интересом.

Особенности познавательной сферы и речи: об-щее представление об окружающем мире доста-точно полное, характерен познавательный инте-рес, развиты коммуникативные навыки. Уровень агрессивности и враждебности находится в норме, но отмечается тревожность, связанная с неблаго-приятным психическим фоном в классе, не позво-ляющим подростку развивать свои потребности в успехе, достижении высокого результата. У под-ростка средний интеллект, что является потенци-алом для развития.

Особенности эмоционально-волевой и лич-ностной сферы: Результаты обследования свиде-тельствуют об адекватной самооценке, высоком уровне притязаний, т.е. Ильяс считает себя спо-собным к достижению тех целей, которые ставит перед собой. Он разумно эгоистичен, заинтересо-ван в социальных контактах. По типу акцентуаций характера (гипертимный и аффективный) Ильяс способен быть подвижным, общительным, чрез-

мерно самостоятельным, что может служить источником конфликтов, в которых он может быть как активной, так и пассивной стороной, в зависимости от круга общения. Он может легко приходить в восторг от радостных событий и в полное отчаяние – от печальных.

Возможны вспышки гнева, раздражения, и вместе с тем привязанность к близким, друзьям, чувство сострадания, искренность чувств, альтруизм. Высокая интровертированность выражается в замкнутости, внешнем спокойствии, необъяснимых поступках, одиночестве, что является причиной неуверенности, подавления воли со стороны старших по возрасту. Ильяс любит доверительные отношения, но не способен противостоять натиску старших по возрасту, подавляющих его волю. Ильяс легко может уступить более старшим по возрасту, может быть подвержен сиюминутному настроению, повышенной раздражительности в экстремальной ситуации. Эти проявления обусловлены характером воспитания в семье, что подтверждается исследованиями, проведенными с матерью Ильяса – К. Сайран А. Результаты методики свидетельствуют о свержавторитете матери, ее доминировании, «безучастности» отца, его невключенности в дела семьи, подавлении воли ребенка, преодолении его сопротивления.

Данное отношение характерно для матерей, воспитывающих детей без отца, так как им свойственны опасения «упустить» ребенка, и они выстраивают уравнительные отношения между родителями и детьми, стремятся ускорить развитие ребенка, подавляют здоровую агрессивность, волю, тем самым делая своих детей ведомыми и неуверенными во многих ситуациях. Результаты методик подтверждают вышесказанное. Также данное отношение подкрепляется влиянием старших братьев на Ильяса, которым он подчиняется беспрекословно, что характерно для менталитета семьи.

Данные проективных методик на анализ семейных взаимоотношений свидетельствуют о высоком уровне эмоциональных связей между членами семьи, доброжелательном отношении друг к другу, доверии и заботе друг о друге, но нарушении особенностей воспитания.

Таким образом, исследование показало, что несовершеннолетний (К. Ильяс), находясь в критической ситуации (был в группе подростков, сорвавших золотую цепочку с потерпевшего), опасной для благополучия ребенка, мог проявить безволие и неумение отстоять свою точку зрения вследствие вышеуказанных причин.

Рекомендуется:

1. Коррекционная работа по развитию волевых качеств у подсудимого, повышению чувства от-

ветственности и внимания к мотивам собственной деятельности в повседневной жизни.

2. Центр САД (социальной адаптации детей) ходатайствует о минимальной мере наказания в связи с особенностями развития подростка в семье и считает необходимым дать возможность подростку социализироваться.

30.10.2008 г.

Психолог Н.А. Красникова

Социальный педагог Ж.М. Мукажанова

Пример 2

Заключение экспериментально-психологического исследования Ш. Анель по запросу суда по делам несовершеннолетних г. Астаны (дети – жертвы преступлений)

ФИО ребенка: Ш. Анель.

Возраст: 7 лет.

Данные психологического обследования согласно запросу: 14.11.2009 г. в Центре социальной адаптации детей г. Астаны было проведено экспериментально-психологическое исследование состояния Ш. Анель на наличие психологической травмы из прошлого, а также диагностика детско-родительских отношений.

На момент исследования по шкале самочувствие получено среднее значение, т.е. испытываемая нагрузка является адекватной, но высший балл по шкале активности свидетельствует о возбужденном состоянии ребенка, при котором он ориентирован на максимальную эффективность и готов к восприятию нового.

Исследование подтверждает отсутствие симптомов посттравматического стрессового расстройства по следующим параметрам:

- физиологические (боли в животе, тошнота, рвота, нарушение мочеиспускания, сна, тики);
- когнитивные, диагностика памяти: память развита очень хорошо, при задаче запомнить большой объем информации затруднений не возникает; мышление развито достаточно хорошо, выделение значимых признаков, объектов и ситуаций не вызывает затруднений; уровень развития восприятия очень высокий. Легко выделяются значимые элементы фигуры, нарушение целостности объекта быстро замечаются; произвольное внимание развито на высоком уровне. Задачи, требующие высо-

кой концентрации внимания и длительного его удержания, не вызывают трудностей у ребенка и выполняются им с высокой успешностью;

- поведенческие (проигрывание событий в игре, детализация и забота о безопасности, нестабильное агрессивное поведение, изменение поведения, депрессия или чрезмерная привязанность).

При исследовании эмоциональной сферы (избегание контакта, поглощенность собственными действиями, озабоченность своей ответственностью, страхи от воспоминаний, одиночество, страх расстроить родителей) и уровня тревожности у девочки пошла реакция на состояние одиночества и негативного разговора с матерью, при которой Анель неожиданно сказала: «А к нам приезжал дядя из другого города, он лег в мою постель и зачем-то стал кусать меня и мою писю...» (записано дословно).

Таким образом, исследование показало, что долговременная память ребенка хранит воспоминания некоторых эмоциональных симптомов посттравматического стрессового расстройства, что позволяет установить сам факт наличия действий по отношению к ребенку и его последствий.

Наблюдения подтверждают последствия страха у ребенка: констатируется удивление по поводу непонятных действий взрослого человека, тревога, что также подтверждается проективными методиками «Дом, дерево, человек», «Несуществующее животное» (выраженная демонстративность, потребность в безопасности, нехватка психологического тепла, заботливого контроля, тревожность, бессилие).

При возникшей ситуации была проведена диагностика детско-родительских отношений, которая подтвердила дискомфортное состояние ребенка, связанное также с нарушенными детско-родительскими отношениями.

При проведении теста «Психодиагностика родительства» с биологической матерью девочки – Д. Гульнарой Б. диагностируются нарушения:

- минимальность санкций по отношению к ребенку;
- сниженный уровень осознанности семейных ценностей, родительской составляющей своей личности, родительских позиций, чувств, родительского отношения, родительской ответственности, стиля воспитания;
- недооценка значения родительства в развитии личности матери.

Беседа с биологической матерью подтвердила отсутствие ее дома в ночь, когда ребенок подвергался насильственным действиям сексуального харак-

тера со стороны приезжего родственника, а также равнодушие матери к своему ребенку. С просьбой защитить интересы ребенка обратилась тетя девочки, родная сестра матери.

Пример 3

Заключение социально-психологического исследования Ш. Сабины по запросу специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних г. Астаны (дети – жертвы преступлений)

20 августа 2011 года в ОО «Центр социальной адаптации детей» г. Астаны было проведено психологическое исследование Ш. Сабины на определение:

- 1) личностных особенностей характера и поведения;
- 2) наличие тревожности и определение состояния после случившихся с ней обстоятельств (девочка утверждала, что отчим насильствовал ее в течение полугода);
- 3) психологического восприятия произошедшей действительности.

Результаты исследования личностных особенностей ребенка после травмирующих событий: тестируемая сдержанна, не склонна к аффектам и бурным, живым эмоциональным проявлениям, в контактах характерны холодность и формальность. Тревожна и насторожена даже в окружении знакомых. Испытывает трудности в обучении, не умеет анализировать и обобщать материалы, не может решать абстрактные задачи.

Тестируемая раздражительна, нетерпелива. Часто ей не хватает энергии, и она чувствует себя беспомощной и не способной справиться с жизненными трудностями. Склонна к озабоченности и огорчениям, легко расстраивается, выражен классический невроз тревожности. Ее состояние является следствием психической травмы.

При исследовании уровня субъективного контроля (УСК) выявлено: тестируемую характеризует низкий уровень субъективного контроля над любыми значимыми ситуациями. Такие люди не видят связи между своими действиями и значимыми для них событиями жизни, не считают себя способными контролировать эту связь и полагают, что большинство событий и поступков являются результатом случая или действий других людей.

Низкие показатели по шкале интернальности в семейных отношениях указывают на то, что подросток считает не себя, а других членов семьи, пре-

жде всего своих родителей, причиной значимых ситуаций, возникающих в его семье.

Из беседы с Сабиной: «в конфликтной ситуации предпочитаю избегание, чем что-либо предпринимать, так легче». На вопрос: «Почему не обратилась к школьному психологу или социальному педагогу?» – девочка ответила: «Я считала, что лучше умереть, поэтому пила таблетки, пыталась вскрыть вены».

Также исследование подтверждает, что в семье наблюдалось и эмоциональное насилие со стороны отчима, включающее: открытое неприятие и постоянная критика ребенка, унижение его достоинства (крики, проявление гнева), преднамеренная физическая и социальная изоляция ребенка, предъявление к нему чрезмерных требований, не соответствующих его возможностям, грубое психическое воздействие (поднятие руки на мать ребенка), вызвавшее у ребенка психическую травму (из беседы с ребенком и материалов дела).

Из беседы с матерью: «Сначала Сабина была активной и общительной, но в какой-то период стала агрессивной, стала перечить, участились конфликты с отчимом. Я перестала ее понимать; когда дочь все рассказала соседке-психологу, у которой мы снимали квартиру, поведение второго супруга стало меня настораживать». «С раннего детства я не возражала, чтобы Сабина виделась и со своим родным отцом, на этой почве также были конфликты с ее отчимом» (записано дословно со слов матери).

При исследовании детско-родительских отношений был проведен тест «Анализ семейных взаимоотношений» с матерью Ш. Сабины – У. Сауле М., результаты которого свидетельствуют о диагностируемых нарушениях со стороны матери при воспитании дочери:

- чрезмерность требований-обязанностей;
- чрезмерность требований-запретов.

Результаты теста свидетельствуют об отсутствии поддержки со стороны матери, что также подтверждается при беседе с девочкой.

Подросток не ощущала участия родителей в своей жизни, что предполагает:

- создание благоприятной эмоциональной атмосферы принятия и доверительности в общении;
- раскрытие и развитие личности подростка, его позитивного потенциала;
- безусловное, позитивное принятие значимым взрослым;
- помощь в раскрытии, формировании ресурсов и жизненных выборах.

Психологическое восприятие произошедшей действительности подростком: характерны низкие адаптационные возможности. Ожидание вызывает тревогу, ситуации, носящие соревновательный характер, являются фрустрирующими (диагностика личностных отклонений подросткового возраста «Тест отсчитывания минут»).

Из беседы с Сабиной: «Я чувствую боль, обиду, хочется кричать, плакать; еще чувствую страх при мыслях о нем (отчине), если будет жить с нами. Особенно больно, когда он приходит ужинать и смеется, что я ничего не докажу, а сначала просил прощения; потом, правда, сказал, что ему все равно, если его посадят; мама постоянно приспосабливается, когда он ее унижает, а я не хочу так» (записано дословно).

Следует отметить, конгруэнтное состояние подростка: поведенческие реакции подростка соответствуют испытываемым состояниям, также подросток детально описывает сцены насилия.

Таким образом, исследование подтверждает, что Ш. Сабина находилась в кризисной ситуации, характеризующейся повышенной тревожностью и страхами, неуверенностью и беспомощностью, повышенной эмоциональностью, ощущением внешнего давления и напряжения, а также испытывала острую потребность в помощи, что подтверждается исследованием.

Насилие, включающее следующие действия, присутствовало в семье:

- принуждение совершать действия или поступки, которые ребенок совершать не хочет;
- вовлечение в деятельность с помощью угрозы физической расправы;
- злоупотребление властью взрослого над ребенком.

Ш. Сабина, как сотрудничающая жертва (это дети, вовлеченные в длительные сексуальные отношения), прошла все стадии, характеризующие сексуальное насилие: шок, отрицание, депрессия, попытки суицида, угрозу смерти, принятие решения, что подтверждает наличие домашнего насилия (эмоционального и сексуального).

Психолог высшей категории Н.А. Красникова

ПЕРЕЧЕНЬ ОСНОВНЫХ МЕЖДУНАРОДНЫХ ДОКУМЕНТОВ В ОБЛАСТИ ЗАЩИТЫ И ПРОДВИЖЕНИЯ ПРАВ РЕБЕНКА

- Конвенция ООН о правах ребенка, принятая на сессии Генеральной Ассамблеи ООН 20 ноября 1989 года.
- Факультативный протокол к Конвенции о правах ребёнка, касающийся участия детей в вооружённых конфликтах, принят резолюцией ООН A/RES/54/263 от 25 мая 2000 года.
- Факультативный протокол, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии, принят резолюцией ООН A/RES/54/263 от 25 мая 2000 года.
- Гаагская конвенция о гражданских аспектах международного похищения детей от 25 октября 1980 года.
- Минимальные стандартные правила Организации Объединённых Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила), приняты резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН № 40/33 от 29 ноября 1985 года.
- Руководящие принципы Организации Объединённых Наций для предупреждения преступности среди несовершеннолетних (Эр-Риядские руководящие принципы), приняты резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН № 45/112 от 14 декабря 1990 года.
- Правила Организации Объединённых Наций, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы (Гаванские правила), приняты Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 45/113 от 14 декабря 1990 года.
- Гаагская конвенция о защите детей и сотрудничестве в области международного усыновления от 29 мая 1993 года.
- Руководящие принципы, касающиеся правосудия в вопросах, связанных с участием детей – жертв и свидетелей преступлений, приняты Экономическим и Социальным Советом в его резолюции 2005/20 от 22 июля 2005 года.
- Замечание общего порядка № 10 (2007 г.) о правах детей в рамках отправления правосудия в отношении несовершеннолетних. Комитет ООН по правам ребенка, CRC/C/GC/10 от 25 апреля 2007 г.
- Руководящие указания Генерального секретаря ООН. Подход ООН к правосудию в отношении детей, сентябрь 2008 г.
- Руководящие указания по альтернативному уходу за детьми. Резолюция, принятая Генеральной Ассамблеей по докладу Третьего комитета (A/64/434), 24 февраля 2010 г.

ПЕРЕЧЕНЬ ОСНОВНЫХ НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТОВ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН, КАСАЮЩИХСЯ ПРАВ НЕСОВЕРШЕНОЛЕТНИХ

- Конвенция «О правах ребенка» от 20 ноября 1989 года.
- Конституция Республики Казахстан.
- Гражданский кодекс Республики Казахстан.
- Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан.
- Уголовный кодекс Республики Казахстан.
- Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан.
- Кодекс Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый кодекс)».
- Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье».
- Кодекс Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения».
- Трудовой кодекс Республики Казахстан.
- Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 года № 195.
- Закон Республики Казахстан «О физической культуре и спорте» от 2 декабря 1999 года № 490.
- Закон Республики Казахстан «О ратификации Факультативного протокола к Конвенции о правах ребенка, касающегося участия детей в вооруженных конфликтах» от 4 июля 2001 года № 221.
- Закон Республики Казахстан «О ратификации Факультативного протокола к Конвенции о правах ребенка, касающегося торговли детьми, детской проституции и детской порнографии» от 4 июля 2001 года № 219.
- Закон Республики Казахстан «О детских деревнях семейного типа и Домах юношества» от 13 декабря 2000 года № 113-II.
- Закон Республики Казахстан «О социальной и медико-педагогической коррекционной поддержке детей с ограниченными возможностями» от 13 июля 2001 года № 815.
- Закон Республики Казахстан «О правах ребенка в Республики Казахстан» от 8 августа 2002 года № 345.
- Закон Республики Казахстан «О репродуктивных правах граждан и гарантиях их осуществления» от 16 июня 2004 г. № 565.
- Закон Республики Казахстан «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности» от 9 июля 2004 г. № 591.
- Закон Республики Казахстан «О государственных пособиях семьям, имеющим детей» от 28 июня 2005 года № 63.
- Закон Республики Казахстан «Об образовании» от 27 июля 2007 года № 319-III.
- Закон Республики Казахстан от 12 марта 2010 года № 253-IV «О ратификации Конвенции о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления» от 12 марта 2010 года № 253-IV.
- Закон Республики Казахстан от 23 ноября 2010 г. № 354-IV «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам обеспечения защиты прав ребенка».
- Закон Республики Казахстан «О медиации» от 28 января 2011 года № 402-IV.
- Закон Республики Казахстан «О гарантированной государством юридической помощи» от 3 июля 2013 года № 122-V.

- Указ Президента Республики Казахстан «Об образовании специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних» от 23 августа 2007 года № 385.
- Указ Президента Республики Казахстан «О Концепции развития ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2009 – 2011 годы» от 19 августа 2008 года № 646.
- Указ Президента Республики Казахстан «Об образовании специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних и внесении изменений в некоторые указы Президента Республики Казахстан» от 4 февраля 2012 года № 266.
- Постановление Верховного Совета Республики Казахстан «О ратификации Конвенции о правах ребенка» от 8 июня 1994 года.
- Постановление Правительства Республики Казахстан «Об утверждении Положений об органах опеки и попечительства Республики Казахстан, о патронате и Правил организации централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей» от 9 сентября 1999 года № 1346.
- Постановление Правительства Республики Казахстан «Об утверждении Правил передачи детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление (удочерение) иностранцам» от 12 ноября 2002 года № 1197.
- Постановление Правительства Республики Казахстан «Вопросы Комитета по охране прав детей Министерства образования и науки Республики Казахстан» от 13 января 2006 года № 36.
- Постановление Правительства Республики Казахстан «О мерах по обеспечению выполнения Республикой Казахстан обязательств, вытекающих из Конвенции о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления» от 21 сентября 2010 года № 966.
- Постановление Правительства Республики Казахстан «Об утверждении Правил передачи детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление» от 30 марта 2012 года № 380.
- Постановление Правительства Республики Казахстан «Об утверждении Правил учета лиц, желающих усыновить ребенка» от 30 марта 2012 года № 386.
- Постановление Правительства Республики Казахстан «Об утверждении Правил деятельности и состава комиссии, выдающей заключение о возможности выдачи разрешения о передаче детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление» от 30 марта 2012 года № 387.
- Правила деятельности и состава комиссии, выдающей заключение о возможности выдачи разрешения о передаче детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление, утвержденные постановлением Правительства Республики Казахстан от 30 марта 2012 года № 387.
- Постановление Правительства Республики Казахстан «Об утверждении Правил организации учета детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей и подлежащих усыновлению, и доступа к информации о них» от 30 марта 2012 года № 388.
- Постановление Правительства Республики Казахстан «Об утверждении Перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку или попечительство, патронат» от 30 марта 2012 года № 404.
- Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку или попечительство, патронат, утвержденный постановлением Правительства Республики Казахстан от 30 марта 2012 года № 404.
- Постановление Правительства Республики Казахстан «Об утверждении Правил учета иностранцев, желающих усыновить детей, являющихся гражданами Республики Казахстан» от 5 мая 2012 года № 578.
- Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» (с изменениями, внесенными нормативным постановлением ВС РК № 12 от 22 декабря 2008 года) от 28 апреля 2000 года № 4.
- Нормативное постановление Верховного Суда РК «О некоторых вопросах применения судами законодательства о браке и семье при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) ребенка» от 22 декабря 2000 года.
- Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» от 13 декабря 2001 года № 21.
- Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые нормативные постановления Верховного Суда Республики Казахстан» от 31 мая 2012 года № 2.

ПРИЛОЖЕНИЕ 1

АКТ обследования жилищно-бытовых условий граждан, желающих быть кандидатами в усыновители

к Правилам учета лиц, желающих усыновить детей

Дата проведения обследования _____

Обследование проведено _____

(фамилия, имя, отчество, должность, место работы лиц, проводивших обследование)

Адрес и телефон органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству: _____

Цель обследования: _____

(усыновление)

1. Общая характеристика граждан, желающих быть кандидатами в усыновители

Фамилия _____ имя _____

отчество _____ дата рождения _____

место работы _____ должность _____

образование _____ гражданство _____

Фамилия _____ имя _____

отчество _____ дата рождения _____

место работы _____ должность _____

образование _____ гражданство _____

Место жительства _____

В браке _____ с _____

(состоит, не состоит)

(дата регистрации брака)

Предыдущие браки у мужа _____ с _____ по _____ (да, нет)

Предыдущие браки у жены _____ с _____ по _____ (да, нет)

Дети _____ (имеют, не имеют)

Сведения о детях:

1) Фамилия _____ имя _____

отчество _____ дата рождения _____

Правоотношения (с мужем и женой отдельно) _____

(родной, усыновленный, подопечный)

Место жительства _____

2) Фамилия _____ имя _____

отчество _____ дата рождения _____

Правоотношения (с мужем и женой отдельно) _____

(родной, усыновленный, подопечный)

Место жительства _____

3) Фамилия _____ имя _____

отчество _____ дата рождения _____

Правоотношения (с мужем и женой отдельно) _____

(родной, усыновленный, подопечный)

Место жительства _____

2. Характеристика жилищно-бытовых условий граждан, желающих быть кандидатами в усыновители

Общая площадь _____ (кв. м) жилая площадь _____ (кв. м)

Количество жилых комнат _____

Прописаны _____

(постоянно, временно)

Проживают на правах _____

(собственника, нанимателя, поднанимателя)

Принадлежность дома, квартиры _____

(государственный, частный)

Благоустроенность жилья _____

(благоустроенное, неблагоустроенное, с частичными удобствами)

Санитарно-гигиеническое состояние _____

(хорошее, удовлетворительное, неудовлетворительное)

Дополнительные сведения о жилье _____

Другие члены семьи, проживающие совместно:

Фамилия, имя, отчество	Дата рождения	Родственные отношения	Годовой доход

3. Биографические данные (семейная обстановка в детстве и юности, отношения с родителями, братьями, сестрами, другими родственниками): _____

4. Внутрисемейные взаимоотношения (характеристика супружеской жизни в прошлом и обстановка в семье в настоящее время, личностные качества усыновителей, интересы, занятия в свободное время, мировоззрение, отношение к религии, воспитанию, имеется ли опыт общения с детьми, отношение к усыновлению близких родственников) _____

5. Мотивы усыновления _____

6. Состояние здоровья (согласно врачебному заключению о состоянии здоровья граждан, желающих быть кандидатами в усыновители) _____

7. Граждане, желающие быть кандидатами в усыновители

Не признавались судом недееспособными или ограниченно дееспособными.

Не лишались судом родительских прав и не были ограничены в них.

Не отстранялись от обязанностей опекунов, попечителей за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей.

Не являются бывшими усыновителями, если усыновление отменено судом по их вине.

Не имеют судимости за умышленное преступление.

(подпись)

(инициалы, фамилия)

(дата)

ПРИЛОЖЕНИЕ 2

Образец решения суда по делу об усыновлении иностранными гражданами детей, являющихся гражданами Республики Казахстан⁶⁹

Специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних города Алматы в составе председательствующего судьи _____, при секретаре _____, с участием помощника прокурора района _____, представителя органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству _____, представителя ГУ «Дом ребенка № __» _____, переводчика _____, рассмотрев в закрытом судебном заседании гражданское дело по заявлению граждан Канады Грей Смит и Эмили Смит об усыновлении Ивановой Анжелы Константиновны, 16 мая 2010 года рождения,

УСТАНОВИЛ:

Заявители граждане Канады Грей Смит и Эмили Смит обратились в суд с заявлением об усыновлении воспитанницы ГУ «Дом ребенка № __» города _____, Ивановой Анжелы Константиновны, 16 мая 2010 года рождения, мотивируя свои требования тем, что они состоят в зарегистрированном браке с 19 марта 2003 года, от данного брака имеют сына Пола Смита, 2005 года рождения, всегда мечтали о большой семье, однако по медицинским показаниям больше своих биологических детей иметь не могут. Хотели бы увеличить свою семью, поэтому решили усыновить ребенка. Они зарегистрированы в посольстве Республики Казахстан в Канаде в качестве иностранных граждан, желающих усыновить ребенка – гражданина Республики Казахстан. Заявители просят суд удовлетворить заявление об усыновлении и внести изменения в актовую запись о рождении ребенка, фамилию изменить на «Смит», имя на «Анжела Лэйс», отчество исключить, дату рождения и место рождения оставить прежними, в графе отец указать «Грей Смит», в графе мать «Эмили Смит».

В судебном заседании заявители Грей Смит и Эмили Смит полностью поддержали свое заявление и пояснили, что имеют сына, однако не могут больше иметь своих биологических детей, поэтому решили усыновить ребенка. Они зарегистрированы в посольстве Республики Казахстан в Канаде за № __ от ____ числа ____ месяца ____ года. Приехав в город _____, посетили Дом ребенка № __ и в течение четырех недель они ежедневно посещали Анжелу и полюбили ребенка, между ними возникла взаимная привязанность. Они имеют все условия для воспитания ребенка, живут в собственном доме, где готовится отдельная комната для ребенка со всеми необходимыми принадлежностями. О состоянии здоровья ребенка осведомлены и готовы ей помочь. Просят удовлетворить заявление об усыновлении и внести изменения в актовую запись о рождении ребенка.

Заслушав объяснение заявителей, представителя Дома ребенка № __, представителя органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству, заключение прокурора, полагавшего, что заявленные требования подлежат удовлетворению, изучив материалы дела и оценив представленные документы, суд считает, что заявление граждан Канады Грей Смит и Эмили Смит об усыновлении Ивановой Анжелы подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

В соответствии со ст. 84 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» усыновление допускается в отношении несовершеннолетних детей, и только в их интересах с учетом возможностей обеспечения полноценного физического, психического, духовного и нравственного развития.

В статье 3 Конвенции «О правах ребенка», ратифицированной Республикой Казахстан 8 июня 1994 года, указано, что во всех действиях в отношении детей первоочередное внимание уделяется наилучшему обеспечению интересов ребенка.

В соответствии с преамбулой вышеназванной Конвенции ребенку для полноценного и гармоничного развития его личности необходимо расти в семейном окружении, в атмосфере счастья, любви и понимания.

⁶⁹ Учитывая конфиденциальность, во всех приведенных примерах указаны вымышленные имена, адреса и другая идентификационная информация.

Согласно п. 4 ст. 84 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» дети, являющиеся гражданами Республики Казахстан, состоящие на централизованном учете детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, могут быть переданы на усыновление иностранцам только в случаях, если ребенок не может быть усыновлен родственниками, гражданами Республики Казахстан, проживающими на территории Республики Казахстан и за ее пределами. При рассмотрении дела об усыновлении ребенка иностранцами суд обязан удостовериться в реализации уполномоченным органом в области защиты прав детей Республики Казахстан права первоочередного усыновления этого ребенка родственниками независимо от их гражданства и места жительства либо гражданами Республики Казахстан.

Из материалов дела видно, что заявители граждане Канады Грей Смит и Эмили Смит, исходя из интересов несовершеннолетней Анжелы желают усыновить ребенка, заниматься ее воспитанием и содержанием, имеют возможности обеспечить ребенку нормальные условия жизни, необходимые для полноценного физического, психического, духовного и нравственного развития, ребенок состоит на централизованном учете детей, оставшихся без попечения родителей, также ребенок не был усыновлен родственниками и гражданами Республики Казахстан.

В соответствии с заявлением, написанным собственноручно матерью ребенка Кривко Ириной Федоровной, от 19 мая 2010 года, заверенным нотариусом, также заявлением заверенным нотариусом от 16 февраля 2011 года об отказе от родительских прав и согласии на усыновление, несовершеннолетняя Иванова Анжела Константиновна, 16 мая 2010 года рождения подлежит усыновлению как отказная.

Согласно актовой записи, справке о рождении и свидетельства о рождении имеется запись о рождении за № _____ от _____ день _____ месяц _____ год на Иванову Анжелу Константиновну, 16 мая 2010 года рождения, в графе родители записаны: отец – Иванов Константин Иванович, в графе мать – Кривко Ирина Федоровна. Сведения об отце записаны со слов матери в соответствии с пп. 2 п. 4 ст. 192 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье».

Согласно акту о присвоении имени от 21 июня 2010 года сведения в свидетельство о рождении Ивановой Анжелы присвоены комиссией ГКП «Городской Перинатальный центр».

Судом в ходе рассмотрения были приняты меры к установлению местонахождения Кривко Ирины Федоровны – матери усыновляемой Ивановой Анжелы. Согласно справке адресного бюро ДВД г. _____ от _____ день _____ месяц _____ год на территории города _____ Кривко Ирина Федоровна не прописана.

Согласно справке _____ районного отдела образования от _____ день _____ месяц _____ год Иванова Анжела Константиновна, _____ день _____ месяц _____ год рождения была поставлена на первичный учет _____ день _____ месяц _____ год, на региональный учет _____ день _____ месяц _____ год. Ребенок состоит на централизованном учете Республиканского банка данных Комитета по охране прав детей Министерства образования и науки Республики Казахстан с _____ день _____ месяц _____ год за № _____, что подтверждается справкой от _____ день _____ месяц _____ год, откуда следует, что несовершеннолетняя состоит на централизованном учете более трех месяцев. Ребенок не был востребован на усыновление казахстанскими гражданами, что подтверждается справкой Дома ребенка № _____ от _____ день _____ месяц _____ год.

За время нахождения девочки в Доме ребенка никто ее не навещал, никто ею не интересовался, также мать ребенка ни разу не посещала, родственники девочки не объявлялись, никто не выразил желания усыновить ее, несмотря на то, что она была предложена нескольким гражданам Республики Казахстан для усыновления.

В ходе изучения судом направлений областного департамента образования, выданных гражданам Республики Казахстан, пожелавшим усыновить воспитанников Дома ребенка № _____, а также журнала ознакомления граждан Республики Казахстан с группой детей, находящихся в Доме ребенка, установлено, что необходимые попытки подобрать семью для Анжелы с участием всех кандидатов, выразивших желание усыновить детей с данными, совпадающими с возрастными, медицинскими и другими характеристиками Анжелы, предпринимались. Допрошенные в судебном заседании в качестве свидетелей _____ и _____ подтвердили данное обстоятельство.

Судом в ходе рассмотрения дела установлено, что администрацией Дома ребенка принимались необходимые меры к устройству усыновляемого ребенка в семье казахстанских граждан, однако они оказались безрезультатными. В связи с этим суд приходит к выводу, что все нормы международного права и казахстанского законодательства, защищающие интересы ребенка по данному процессу усыновления, администрацией Дома ребенка были соблюдены.

Согласно выписке из истории болезни от _____ день, _____ месяц _____ год видно, что Иванова Анжела име-

ет диагноза: перинатальная энцефалопатия, синдром повышенной нейрорефлекторной возбудимости, малая аномалия сердца, дополнительная хорда в полости левого желудочка, внутривентрикулярное кровоизлияние 2-й степени. Заявители с диагнозом ребенка ознакомлены, что подтверждается заявлением от __ день ____ месяц ____ год.

В соответствии со ст. 89 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» учет иностранцев, желающих усыновить детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, производится загранучреждениями Республики Казахстан в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан.

Из справки посольства Республики Казахстан в Канаде за № __ от __ день ____ месяц ____ год усматривается, что граждане Канады Грей Смит и Эмили Смит официально зарегистрированы в посольстве, как желающие усыновить ребенка – гражданина Республики Казахстан за № __, имеется направление Министерства образования и науки Республики Казахстан на подбор ребенку семьи за № _____ от __ день ____ месяц ____ год.

Согласно п. 6 ст. 93 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» для усыновления детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в организациях образования, медицинских и других организациях, необходимо согласие в письменной форме руководителей данных организаций.

Администрация Дома ребенка № __ г. _____ дает согласие на усыновление ребенка Ивановой Анжелы Константиновны, 16 мая 2010 года рождения, заявителями, что подтверждается справкой от __ день ____ месяц ____ год.

В судебном заседании представитель Дома ребенка № 1 города _____ пояснила, что несовершеннолетняя Анжела является отказным ребенком, она по направлению управления здравоохранения от __ день ____ месяц ____ год была распределена в Дом ребенка г. _____. За время нахождения Анжелы в Доме ребенка обращения со стороны матери и других родственников не поступали, несмотря на неоднократные попытки, подбор семьи среди граждан Республики Казахстан не удался. Анжела имеет следующие диагнозы: перинатальная энцефалопатия, синдром повышенной нейрорефлекторной возбудимости, малая аномалия сердца, дополнительная хорда в полости левого желудочка, внутривентрикулярное кровоизлияние 2-й степени. Ребенок находится на Республиканском централизованном учете в банке данных на усыновление с __ день ____ месяц ____ год за № __. В результате процесса подбора семьи для Ивановой Анжелы супруги граждане Канады Грей Смит и Эмили Смит были определены в качестве потенциальных усыновителей. В течение четырех недель они ежедневно посещали ребенка, процесс показал, что Анжела с удовольствием общается с ними. Заявители были полностью осведомлены о состоянии здоровья ребенка. Представитель Дома ребенка считает, что усыновление Ивановой Анжелы супругами Грей Смит и Эмили Смит отвечает интересам ребенка, поэтому администрация Дома ребенка дает свое согласие на усыновление Ивановой Анжелы Константиновны, 16 мая 2010 года рождения, заявителями.

Согласно п. 7 ст. 84 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» разрешение о передаче на усыновление выдается органом, осуществляющим функции по опеке или попечительству, на основании заключения комиссии. В соответствии с п. 3 ст. 93 вышеназванного Кодекса органы, осуществляющие функции по опеке или попечительству, представляют в суд заключение о соответствии усыновления интересам ребенка.

В соответствии с заключением комиссии о возможности выдачи разрешения о передаче ребенка, являющегося гражданином Республики Казахстан, на усыновление от __ день ____ месяц ____ год причин, исключающих возможность усыновления несовершеннолетней Ивановой Анжелы Константиновны, 16 мая 2010 года рождения, в ходе заседания комиссии не установлено, и комиссия считает, что усыновление ребенка будет соответствовать ее интересам.

Согласно разрешению отдела образования _____ района усыновление Ивановой Анжелы Константиновны, 16 мая 2010 года рождения, гражданами Канады Грей и Эмили Смит отвечает интересам ребенка.

В судебном заседании представитель органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству по _____ району города _____, поддержала заявление заявителей, и показала, что несовершеннолетняя по социальному статусу – отказной ребенок, имеется заявление матери. Мать ребенка Кривко И.Ф., 1987 года рождения, отказалась от родительских прав на дочь в ГКП «Городской Перинатальный центр». Имя и отчество ребенку были присвоены комиссией городского перинатального центра. Отец девочки записан в соответствии с пп. 2 п. 4 ст. 192 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супруже-

стве) и семье». Согласно данным адресного бюро ДВД г. ____ Кривко И.Ф. не зарегистрирована по г. _____. С момента постановки на республиканский централизованный учет усилия по подбору семьи для удочерения Анжелы гражданами Республики Казахстан оказались безрезультативными. Заявители проживают в собственном доме, где есть все необходимые условия для воспитания ребенка. Грей Смит по образованию юрист, осуществляет частную адвокатскую практику. Эмили Смит работает юристом в нотариальной конторе. В интересах несовершеннолетней Анжелы ходатайствует перед судом о положительном решении вопроса усыновления, о чем представила суду письменное заключение от __ день ____ месяц ____ год.

Согласно п. 3 ст. 85 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» иностранцы, претендующие на усыновление ребенка, подают в уполномоченный орган в области защиты прав детей Республики Казахстан письменное заявление о желании усыновить ребенка, а также справки о доходах, семейном положении, состоянии здоровья, в том числе психического, об отсутствии наркотической (токсической), алкогольной зависимости, об отсутствии судимости, о личных нравственных качествах потенциальных родителей, выдаваемые специально уполномоченными иностранными государственными органами и организациями по усыновлению. После предоставления документов в уполномоченный орган в области защиты прав детей Республики Казахстан и при согласии усыновителя на усыновление ребенка усыновитель должен иметь с ребенком непосредственный контакт не менее четырех недель.

Согласно журналу посещения заявители с ____ день ____ месяц ____ год ежедневно, в течение четырех недель, посещали Дом ребенка № __, где общались с усыновляемым ребенком.

Из имеющегося в материалах дела социального отчета, подготовленного агентством «____», действующим на основании государственной лицензии, усматривается, что заявители имеют благоприятные жилищно-бытовые условия, стабильный материальный доход, для нормального развития, воспитания и образования ребенка, состоят в браке более семи лет, имеют одного несовершеннолетнего сына, однако по медицинским показаниям больше иметь детей не могут. Грей Смит по образованию юрист, имеет частную адвокатскую практику. Эмили Смит работает юристом в нотариальной конторе «____», ежемесячный доход семьи составляет 17 000 долларов США. Супруги имеют автомашину, частный дом, сбережения, медицинскую страховку.

Согласно представленным медицинским справкам следует, что заявители здоровы и имеют право быть усыновителями, то есть оснований, предусмотренных п. 2 ст. 91 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье», исключающих их как усыновителей, нет.

Согласно выписке из судебного реестра Канады от __ день ____ месяц ____ год следует, что заявители не имеют судимостей на всей территории Канады.

При установленных судом обстоятельствах, учитывая первоочередное внимание наилучшему обеспечению интересов ребенка, личность заявителей, их возможностей обеспечения ребенку полноценного физического, психического, духовного и нравственного развития, а также другие обстоятельства, суд считает, что у заявителей имеются все основания для удочерения Ивановой Анжелы, поскольку ими соблюдены все требования, установленные Кодексом Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье», в связи с чем заявление граждан Канады Грей Смит и Эмили Смит об усыновлении Ивановой Анжелы Константиновны, 16 мая 2010 года рождения, подлежит удовлетворению.

Суд также считает возможным по желанию усыновителя, в соответствии с п. 2 ст. 97 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье», изменить фамилию и имя ребенка.

Заявители желают изменить фамилию ребенка «Иванова» на «Смит», имя «Анжела» на «Анжела Лэйс», отчество «Константиновна» исключить, дату рождения «16 мая 2010 года» и место рождения «г. ____» оставить без изменения, в графе отец вместо «Иванов Константин» указать «Грей Смит», в графе мать вместо «Кривко Ирина Федоровна» указать «Эмили Смит».

Согласно ст. 99 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье», по просьбе усыновителей суд принимает решение о записи усыновителей в книге записей актов о рождении в качестве родителей усыновленного ими ребенка.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. ст. 217-221, 317-5 ГПК Республики Казахстан суд

РЕШИЛ:

Заявление граждан Канады Грей Смит и Эмили Смит об усыновлении Ивановой Анжелы Константиновны удовлетворить.

Установить усыновление в отношении несовершеннолетней Ивановой Анжелы Константиновны, 16 мая 2010 года рождения, уроженки г. _____, гражданки Республики Казахстан гражданами Канады Грей Смит, 15 сентября 1976 года рождения, и Эмили Смит, 18 марта 1978 года рождения.

Внести изменения в актовую запись № _____ от ____ день ____ месяц ____ год о рождении несовершеннолетней Ивановой Анжелы Константиновны, 16 мая 2010 года рождения:

- фамилию «Иванова» – на «Смит», имя «Анжела» – на «Анжела Лэйс», отчество «Константиновна» исключить, дату рождения «16 мая 2010 года» и место рождения «г. _____» оставить без изменения;
- в графе отец вместо «Иванов Константин» указать «Грей Смит»;
- в графе мать вместо «Кривко Ирина Федоровна» указать «Эмили Смит».

Копии настоящего решения направить в орган РАГС для государственной регистрации усыновления, в органы опеки и попечительства и Дом ребенка № __ для сведения.

Решение суда может быть обжаловано или опротестовано в течение 15 дней со дня вручения его копии в _____ городской суд через специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних города _____.

Председательствующий _____

Решение отпечатано председательствующим в совещательной комнате на компьютере «LG» и изготовлено в одном экземпляре.

Судья _____

ПРИЛОЖЕНИЕ 3

Образец протокола судебного заседания по делу об усыновлении иностранными гражданами детей, являющихся гражданами Республики Казахстан⁷⁰

Специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних г. _____
 в составе председательствующего _____
 при секретаре судебного заседания _____
 с участием прокурора _____

рассмотрел в закрытом судебном заседании в помещении специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних города _____ день _____ месяц _____ год гражданское дело по заявлению граждан Канады Грей Смит и Эмили Смит об усыновлении Ивановой Анжелы Константиновны, 16 мая 2010 года рождения.

В 10:00 часов в соответствии со ст. 180 ГПК Республики Казахстан председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению.

В соответствии со ст. 181 ГПК Республики Казахстан, председательствующий выясняет о явке сторон на судебное заседание.

Секретарь судебного заседания доложила, что на судебное заседание явились помощник прокурора _____ района города _____, заявители Грей Смит и Эмили Смит, переводчик _____, представитель органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству по _____ району города _____, представитель ГУ «Городской дом ребенка № _____» г. _____.

Председательствующий устанавливает личность переводчика:

Переводчик: _____, 3.06.1980 года рождения, уроженка г. _____, образование высшее, состою в зарегистрированном браке, не судима, являюсь индивидуальным предпринимателем, проживаю по адресу: г. _____, ул. _____, дом ____.

Вопрос председательствующего: на каком уровне владеете русским и английским языком?

Переводчик _____: я окончила курс по программе английского языка, а русским языком владею свободно (представила суду диплом и удостоверение личности).

Судом исследованы диплом и удостоверение личности, к материалам дела приобщены копии.

Вопросов по анкетным данным не поступило

Председательствующий в соответствии со ст. 182 ГПК Республики Казахстан разъясняет переводчику ее обязанности:

Переводчик обязан переводить объяснения, показания, заявления лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, а этим лицам – содержание объяснений, показаний, заявлений участвующих в деле лиц и свидетелей, оглашаемых и имеющихся в деле документов, звукозаписей, заключений экспертов, консультаций специалистов, а также распоряжений судьи, постановлений и решений суда. В случае уклонения переводчика от явки в суд или от исполнения своих обязанностей на него может быть наложено административное взыскание в соответствии с законодательством об административных правонарушениях.

На вопрос председательствующего:

Переводчик _____: обязанности ясны, вопросов не имею.

⁷⁰ Учитывая конфиденциальность, во всех приведенных примерах указаны вымышленные имена, адреса и другая идентификационная информация.

Председательствующий разъясняет участникам процесса их право заявить отвод переводчику.

На вопрос председательствующего:

Прокурор _____: отвода не имею.

Заявитель Грей Смит: отвода не имею.

Заявитель Эмили Смит: отвода не имею.

Представитель ГУ «Городской дом ребенка № __» _____: отвода не имею.

Представитель органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству _____: отвода не имею.

Председательствующий предупреждает переводчика об ответственности, предусмотренной Уголовным кодексом Республики Казахстан, за заведомо неправильный перевод. В случае уклонения переводчика от явки в суд или от исполнения своих обязанностей на него может быть наложено административное взыскание в соответствии с законодательством об административных правонарушениях.

Председательствующий устанавливает личность явившихся сторон:

Заявитель: Грей Смит, 15.09.1976 года рождения, уроженец г. _____, Канада, гражданин Канады, по национальности канадец, образование высшее, не судим, состою в зарегистрированном браке, юрист, имею частную адвокатскую практику, проживаю по адресу: _____, Канада.

Вопросов по анкетным данным не поступило.

Заявитель: Эмили Смит, 18.03.1978 года рождения, уроженка г. _____, Канада, гражданка Канады, по национальности канадка, образование высшее, не судима, состою в зарегистрированном браке, работаю юристом в нотариальной конторе «_____», проживаю по адресу: _____, Канада.

Вопросов по анкетным данным не поступило.

Представитель ГУ «Городской дом ребенка № __»: _____, 18.09.1969 года рождения, уроженка _____ области, образование среднее специальное, работаю в ГУ «Городской Дом ребенка № __» на должности патронажной медицинской сестры, действую на основании доверенности за № __ от __ день _____ месяц __ год, проживаю по адресу: г. _____, ул. ____, дом ____, кв. __.

Вопросов по анкетным данным не поступило.

Представитель органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству: _____, 8.12.1972 года рождения, уроженка _____ области, образование высшее, работаю в отделе образования _____ района г. _____ на должности главного специалиста, действую на основании доверенности за № __ от __ день _____ месяц __ год, проживаю по адресу: г. _____, мкр. ____, ул. _____, дом __.

Вопросов по анкетным данным не поступило.

В соответствии со ст. 184 ГПК Республики Казахстан, председательствующий объявляет состав суда, председательствующий судья _____, секретарь судебного заседания _____, прокурор _____ и разъяснила процессуальные права заявлять отвод.

На вопрос председательствующего:

Прокурор _____: судье _____, секретарю судебного заседания _____ отвода не имею.

Заявитель Грей Смит: судье _____, секретарю судебного заседания _____, прокурору _____ отвода не имею.

Заявитель Грей Смит: судье _____, секретарю судебного заседания _____, прокурору _____ отвода не имею.

Представитель ГУ «Городской дом ребенка № __» _____: судье _____, секретарю судебного заседания _____, прокурору _____ отвода не имею.

Представитель органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству _____: судье _____, секретарю судебного заседания _____, прокурору _____ отвода не имею.

В соответствии со ст. ст. 185, 413 ГПК Республики Казахстан председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, их процессуальные права, предусмотренные ст. 47 ГПК Республики Казахстан: лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них и снимать копии; заявлять отводы; представлять доказательства и участвовать в их исследовании; задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании дополнительных доказательств; давать устные и письменные объяснения суду; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного процесса вопросам; возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; участвовать в судебных прениях; знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него письменные замечания; обжаловать решения и определения суда; пользоваться другими процессуальными правами, предоставленными законодательством о гражданском судопроизводстве. Они должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами. Лица, участвующие в деле, несут свои процессуальные обязанности, в случае неисполнения которых наступают последствия, предусмотренные законодательством о гражданском судопроизводстве. Заявители вправе изменить основание или предмет заявления или отказаться от иска. Изменение основания или предмета заявления, отказ от заявления производятся путем подачи письменного заявления и допускаются до принятия решения судом первой инстанции.

На вопрос председательствующего:

Заявитель Грей Смит: права ясны.

Заявитель Эмили Смит: права ясны.

Представитель ГУ «Городской дом ребенка № __» _____: права ясны.

Представитель органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству _____: права ясны.

Председательствующий согласно ст. 102 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» и ст. 135 УК Республики Казахстан разъясняет лицам, участвующим в деле, последствия разглашения тайны усыновления.

Прокурор _____: последствия разглашения тайны усыновления ясны.

Заявитель Грей Смит: последствия разглашения тайны усыновления ясны.

Заявитель Эмили Смит: последствия разглашения тайны усыновления ясны.

Представитель ГУ «Городской дом ребенка № __» _____: последствия разглашения тайны усыновления ясны.

Представитель органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству _____: последствия разглашения тайны усыновления ясны.

В соответствии со ст. 186 ГПК Республики Казахстан председательствующий выясняет у лиц, участвующих в деле, о наличии ходатайств перед началом судебного разбирательства.

Заявитель Грей Смит заявил ходатайство: прошу суд приобщить к материалам дела копию актовой записи о рождении, направление в отдел образования, обновленные справки.

Председательствующий огласила представленные документы.

Председательствующий выясняет мнение сторон по поводу заявленного ходатайства заявителя.

На вопрос председательствующего:

Прокурор _____: не возражаю.

Заявитель Эмили Смит: не возражаю.

Представитель ГУ «Городской дом ребенка № __» _____: не возражаю.

Представитель органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству _____: не возражаю.

Председательствующий, выслушав мнение сторон, на месте определила: ходатайство заявителя удовлетворить, приобщить к материалам дела все представленные документы.

Представитель органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству _____, заявила ходатайство: прошу суд приобщить к материалам дела акт по факту выезда, нотариально заверенное заявление, копию удостоверения личности биологической матери ребенка, централизованную справку, справку о том, что ребенок поставлен на первичный и региональный учет.

Председательствующий огласила представленные документы.

Председательствующий выясняет мнение сторон по поводу заявленного ходатайства представителя органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству.

На вопрос председательствующего:

Прокурор _____: не возражаю.

Заявитель Эмили Смит: не возражаю.

Заявитель Грей Смит: не возражаю.

Представитель ГУ «Городской дом ребенка № __» _____: не возражаю.

Председательствующий, выслушав мнение сторон, на месте определил: ходатайство представителя органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству, удовлетворить, приобщить к материалам дела все представленные документы.

Других ходатайств не поступило.

Председательствующий переходит к рассмотрению дела по существу.

На вопрос председательствующего:

Заявитель Грей Смит: я полностью поддерживаю наше заявление, не желаю его ничем дополнить или изменить.

На вопрос председательствующего:

Заявитель Эмили Смит: я также полностью поддерживаю наше заявление, не желаю его ничем дополнить или изменить.

В соответствии со ст. 194 ГПК Республики Казахстан председательствующий предлагает сторонам процесса дать пояснения суду.

Заявитель Эмили Смит суду пояснила: мы состоим в зарегистрированном браке с 19 марта 2003 года, в совместном браке имеется сын Пол, 2005 года рождения, мы всегда мечтали о большой семье, однако по медицинским показаниям больше своих биологических детей иметь не можем. Хотели бы увеличить свою семью, поэтому решили усыновить ребенка. Мы зарегистрированы в посольстве Республики Казахстан в Канаде за № ____ от __ день ____ месяц ____ год в качестве иностранных граждан, желающих усыновить ребенка – гражданина Республики Казахстан. В течение четырех недель мы ежедневно посещали ее и полюбили ребенка, между нами возникла взаимная привязанность. Мы имеем все условия для воспитания и содержания ребенка, живем в собственном доме, где для приема девочки готовится отдельная комната со всеми необходимыми принадлежностями. Мы материально обеспечены, не судимы и болезнями, препятствующими усыновлению, не страдаем. Также мы ознакомлены с диагнозом и происхождением ребенка, и готовы ей помочь в обеспечении медицинского обслуживания. Прошу суд удовлетворить наше заявление об усыновлении и внести изменения в актовую запись о рождении ребенка, фамилию изменить на «Смит», имя на «Анжела Лэйс», отчество исключить, дату рождения и место рождения оставить без изменения, в графе «отец» указать «Грей Смит», в графе мать указать «Эмили Смит».

На вопросы прокурора _____:

- в случае удовлетворения заявления я возьму отпуск по уходу за ребенком, также нам в воспитании ребенка будут помогать наши родители;

- да, мы знаем, что в случае удовлетворения заявления мы будем обязаны присылать отчет в Республику Казахстан до 18-летия ребенка;

- у меня на праве собственности имеется дом, в котором мы проживаем, также на супруга зарегистрирован еще один дом, где расположен его офис, еще у моего супруга и его сестры имеется дом на побережье, счета в банке, медицинская страховка, которая будет распространяться и на усыновленного ребенка;

- в случае нашей смерти все наше имущество будет делиться поровну на наших детей, в том числе и на усыновленного ребенка.

На вопросы представителя органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству _____:

- мы в совместном браке проживаем с 2003 года;

- мы хотим иметь большую семью, поэтому приняли решение усыновить ребенка;
- да, с диагнозом ребенка ознакомлены и готовы ей помочь.

На вопросы председательствующего:

- да, наши родственники и друзья знают о нашем решении усыновить ребенка из Республики Казахстан и полностью поддерживают нас;
- да, наше материальное положение позволяет содержать еще одного ребенка;
- наш сын Пол знает, что мы хотим усыновить ребенка, и очень рад тому, что у него появится младшая сестра;
- да, контакт между ребенком и нами состоялся, мы очень полюбили его;
- нет, ранее в другом браке не состояла;
- в случае если у ребенка в дальнейшем возникнут другие диагнозы, мы сделаем все необходимое для ее выздоровления, но никогда не откажемся от нее;
- не являюсь недееспособной или ограниченно дееспособной;
- не лишалась судом родительских прав и не была ограничена судом в родительских правах;
- не являюсь бывшим усыновителем, не усыновляла ранее;
- не страдаю какими-либо заболеваниями, препятствующими усыновлению;
- имею постоянное место жительства;
- не придерживаюсь нетрадиционной сексуальной ориентации;
- не имею непогашенную или неснятую судимость за совершение умышленного преступления на момент усыновления;
- имею доход, обеспечивающий усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный законодательством Республики Казахстан;
- не состою на учетах в наркологическом или психоневрологическом диспансерах.

Других вопросов не поступило.

Заявитель Грей Смит суду пояснил:

- я полностью поддерживаю пояснение своей супруги. По медицинским показаниям мы больше не можем иметь своих биологических детей, поэтому решили усыновить ребенка. Я уверен, что мы сможем дать Анжеле родительскую любовь, отцовскую заботу, хорошее воспитание и получение образования. Прошу суд удовлетворить наше заявление об усыновлении и внести изменения в актовую запись о рождении ребенка, фамилию изменить на «Смит», имя на «Анжела Лэйс», отчество исключить, дату рождения и место рождения оставить без изменения, в графе «отец» указать «Грей Смит», в графе мать указать «Эмили Смит».

На вопрос прокурора _____:

- нет, в другом браке не состоял, детей вне брака не имею.

На вопросы председательствующего:

- да, мы проходили курсы по подготовке к усыновлению ребенка, еще мы купили книги, чтобы изучить историю и культуру Республики Казахстан;
- да, у меня имеются отцовские чувства к ребенку, за время посещения я очень привязался к ней;
- не являюсь недееспособным или ограниченно дееспособным;
- не лишался судом родительских прав и не был ограничен судом в родительских правах;
- не являюсь бывшим усыновителем, не усыновлял ранее;
- не страдаю какими-либо заболеваниями, препятствующими усыновлению;
- имею постоянное место жительства;
- не придерживаюсь нетрадиционной сексуальной ориентации;

- не имею непогашенную или неснятую судимость за совершение умышленного преступления на момент усыновления;
- имею доход, обеспечивающий усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный законодательством Республики Казахстан;
- не состою на учете в наркологическом или психоневрологическом диспансерах.

Других вопросов не поступило.

Представитель ГУ «Городской дом ребенка № __» _____ суду показала:

- несовершеннолетняя Анжела по социальному статусу является отказным ребенком, она по направлению Управления здравоохранения от __ день _____ месяц __ год была распределена в Дом ребенка № __ г. _____. За время нахождения Анжелы в Доме ребенка обращения со стороны матери и других родственников не поступали. С момента постановки на Республиканский централизованный учет усилия по подбору семьи для удочерения Анжелы гражданами Республики Казахстан оказались безрезультативными. Несовершеннолетняя девочка имеет следующие диагнозы: перинатальная энцефалопатия, синдром повышенной нейрорефлекторной возбудимости, внутрижелудочковое кровоизлияние 2-й степени. Ребенок находится на Республиканском централизованном учете в банке данных на усыновление с __ день _____ месяц __ год за № _____. Супруги Грей Смит и Эмили Смит в течение четырех недель ежедневно посещали ребенка, Анжела с удовольствием общается с ними. Заявители были полностью осведомлены о состоянии здоровья ребенка. Считаю, что усыновление несовершеннолетней Анжелы супругами Грей Смит и Эмили Смит отвечает интересам ребенка, поэтому администрация Дома ребенка дает свое согласие на усыновление Ивановой Анжелы Константиновны, 16 мая 2010 года рождения, заявителями.

На вопрос прокурора _____:

- я выезжала в составе комиссии по адресу биологической матери, указанный в заявлении об отказе от родительских прав, где она подтвердила свой отказ от родительских прав в отношении дочери Анжелы и дала согласие на ее усыновление.

На вопрос председательствующего:

- да, я думаю, что мы можем доверить ребенка заявителям, за время посещения у них состоялся хороший контакт.

Вопросов больше не поступило.

Представитель органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству _____ суду показала: _____ районный отдел образования рассмотрел документы на усыновление воспитанницы Дома ребенка № __ г. ____ Ивановой Анжелы Константиновны, 16 мая 2010 года рождения, супругами Смит, гражданами Канады, проживающими по адресу: _____, Канада. Документы вышеуказанных граждан, желающих усыновить ребенка – гражданина Республики Казахстан, зарегистрированы в посольстве Республики Казахстан в г. _____, Канада за № _____. Изучением представленных документов нами установлено следующее: Грей Смит родился 15 сентября 1976 года в г. _____, Канада, юрист, имеет частную адвокатскую практику. Эмили Смит родилась 18 марта 1978 года в г. _____, Канада, работает юристом в нотариальной конторе «_____». Годовой доход семьи – 180 000 долларов США. Состоят в зарегистрированном браке с 19 марта 2003 года. Имеют биологического сына Пола, 2005 года рождения. Хотели бы увеличить свою семью, однако по медицинским показаниям больше не могут иметь биологических детей, в связи с чем приняли решение усыновить ребенка. Дом семьи состоит из 3 спален, 3 ванных, также кухни, гостиной, столовой. Для ребенка готовится комната. Имеется сад и площадка для игр. Недвижимость находится в отличном состоянии и отвечает стандартам чистоты. Все вышеуказанные сведения подтверждены необходимыми документами, имеются медицинские заключения, подробная биография, рекомендация агентства. Из представленных документов Дома ребенка № __ г. ____ следует, что Иванова Анжела родилась 16 мая 2010 года. Ребенок отказной. Ее мать нотариально отказалась от родительских прав на дочь в ГККП «Городской Перинатальный центр». Имя и отчество ребенку были присвоены комиссией городского перинатального центра. Отец девочки записан в соответствии с пп. 2 п. 4 ст. 192 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье». Согласно данным адресного бюро ДВД г. _____ мать ребенка не зарегистрирована по адресу: г. _____. Комиссия совершила выезд по данному адресу, которая установила, что мать ребенка проживает по указанному адресу, она подтвердила, что 16 мая 2010 года родила в ГККП «Городской Перинатальный центр» дочь и отказалась от родительских прав на нее. Также мать ребенка заявила, что свою дочь из Дома ребенка забирать не желает, за прошедшее со дня родов время ее решение отказаться от ребенка не изменилось. 29

января 2011 года она повторно отказалась от родительских прав на дочь Анжелу и дала согласие на усыновление, что подтверждается нотариально заверенным заявлением. В интересах несовершеннолетней Анжелы ходатайствую перед судом о положительном решении вопроса усыновления.

На вопрос председательствующего:

- да, мы полностью изучили пакет документов, поступивших к нам, и убедились, что заявители смогут стать достойными родителями для ребенка;

- вот, я хочу предоставить, заключение органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству, прошу приобщить к материалам дела.

Вопросов больше нет.

Председательствующий выясняет мнение сторон о приобщении к материалам представленные документы представителем органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству. На вопрос председательствующего:

Прокурор _____: не возражаю.

Заявитель _____: не возражаю.

Заявитель _____: не возражаю.

Представитель ГУ «Городской дом ребенка № __» _____: не возражаю.

Председательствующий, выслушав мнение сторон, на месте определила: приобщить к материалам дела заключение органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству.

В соответствии со ст. 198 ГПК Республики Казахстан председательствующий переходит к исследованию письменных доказательств по делу.

Оглашаются: копия свидетельства о рождении, копия заявления об отказе от родительских прав, копия удостоверения личности биологической матери, копия справки о рождении, копия анкеты ребенка, копия акта о присвоении имени, копия внутреннего акта, копия направления ребенка в Дом ребенка № __, выписка из истории развития ребенка, адресная справка, копия журнала контроля посещения детей усыновителями, справка о том, что ребенок поставлен на централизованный учет республиканского банка данных, доверенность, фотографии, консульская справка, направление в отдел образования, направление заявителей в Дом ребенка № __ на процедуру подбора, копия паспортов заявителей, личное дело для усыновления, заключение комиссии о возможности выдачи разрешения о передаче ребенка, являющегося гражданином Республики Казахстан, на усыновление, разрешение отдела образования _____ района на усыновление, заключение органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству _____ района г. _____, обновленные справки о судимости, о состоянии здоровья, с места работы заявителей, акты по факту выезда, нотариально заверенное заявление, копия актовой записи о рождении, доверенности.

Вопросов по оглашенным материалам нет.

В соответствии со ст. 210 ГПК Республики Казахстан председательствующий выясняет у участников процесса о наличии ходатайств.

Ходатайств не поступило.

Председательствующий объявила исследование дела законченным.

Суд переходит к судебным прениям.

Заявитель Грей Смит в судебных прениях: Уважаемый суд! Я прошу удовлетворить наше заявление об усыновлении и внести изменения в актовую запись о рождении ребенка, фамилию изменить на «Смит», имя на «Анжела Лэйс», отчество исключить, дату рождения и место рождения оставить без изменения, в графе «отец» указать «Грей Смит», в графе мать указать «Эмили Смит».

Заявитель Эмили Смит в судебных прениях:

- Уважаемый суд! Я также прошу удовлетворить наше заявление об усыновлении и внести изменения в актовую запись о рождении ребенка, фамилию изменить на «Смит», имя на «Анжела Лэйс», отчество ис-

ключить, дату рождения и место рождения оставить без изменения, в графе «отец» указать «Грей Смит», в графе мать указать «Эмили Смит».

Представитель ГУ «Городской дом ребенка № ___» _____ в судебных прениях: - Уважаемый суд! В интересах несовершеннолетней Анжелы прошу удовлетворить заявление об ее усыновлении.

Представитель органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству _____ в судебных прениях:

Уважаемый суд и участники процесса! Я также в интересах несовершеннолетней Анжелы прошу суд удовлетворить заявление об ее усыновлении гражданами Канады Грей Смит и Эмили Смит.

Судебные прения окончены.

Реплик нет.

Председательствующий предлагает прокурору _____ дать заключение.

Прокурор _____ в своем заключении:

- Уважаемый суд и участники процесса! Граждане Канады Грей Смит и Эмили Смит обратились в суд с заявлением об усыновлении Ивановой Анжелы Константиновны, 16 мая 2010 года рождения. Изучив материалы гражданского дела, выслушав заявителей, представителей Дома ребенка и органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству, учитывая интересы несовершеннолетнего ребенка, полагаю, что данное заявление подлежит удовлетворению.

20 октября 2012 года в 11:30 часов председательствующий удаляется в совещательную комнату.

20 октября 2012 года в 11:40 часов председательствующий возвращается из совещательной комнаты и оглашает решение, разъясняет срок и порядок его обжалования, а также ознакомления с протоколом судебного заседания и принесения на него замечаний.

В порядке ст. 236 ГПК Республики Казахстан председательствующий разъясняет срок и порядок исполнения решения суда. Также согласно п. 4 ст. 86 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» разъясняет обязанности иностранных усыновителей после вступления в законную силу решения суда об усыновлении представлять в уполномоченный орган в области защиты прав детей Республики Казахстан отчеты об условиях жизни, обучения, воспитания и состоянии здоровья усыновленного ребенка.

20 октября 2012 года в 11:45 часов судебное заседание объявлено закрытым.

Председательствующий: _____

Секретарь судебного заседания: _____

Протокол судебного заседания изготовлен 20 октября 2012 года на компьютере «Асер» в одном экземпляре.

Секретарь судебного заседания: _____

ПРИЛОЖЕНИЕ 4

Примеры работы с детьми в конфликте с законом из практики социально-педагогических работников

Пример 1

Несовершеннолетний К., 1997 г. р., не уверен в себе, испытывает трудности в общении со сверстниками и в семье, общается в основном с мамой и сестрой. Легко может поддаваться давлению со стороны сверстников, об этом свидетельствуют его действия в групповом совершении правонарушения, когда он поддался на воздействие третьего лица.

Результат акта социального обследования показывает, что он воспитывался в «условно» полной (он проживал с мамой, сестрой, братом и отчимом), но благополучной семье.

При составлении индивидуальной программы по развитию и созданию условий для развития К. специалистами с учетом его личностных особенностей поставлены следующие задачи: 1) формирование социальной активности, мобильности личности; 2) формирование коммуникативных и лидерских качеств; 3) формирование целеустремленности и целенаправленности; 4) воспитание уверенности в себе.

Для решения задачи социальной активности и мобильности использованы спортивные секции в ДЮСШ «Толкын». В качестве трудовой терапии подросток устроен на работу в мебельный цех, где работает его отчим. При этом решались две задачи: формирование трудовых и коммуникативных навыков.

Кроме того, специалистами была запланирована комплексная работа с семьей.

В данный момент К. обучается в одной из школ города Астаны. Учится хорошо, замечаний и нареканий со стороны школы и родителей не имеется. Посещает спортивную секцию, планирует в будущем получить среднетехническое образование.

Недавно мама К. вышла на работу, поэтому К. не имеет возможности часто посещать объединение и свободное время проводит дома, ухаживая за младшим братом. Телефонная связь с К. и его матерью поддерживается постоянно.

Пример 2

Е., 1995 г. р., немного скрытный в общении, спокойный. Из результатов акта социального обследования выявлено, что он воспитывается в неполной семье, родители в разводе с 2001 года. Испытыва-

ет жилищные и материальные трудности, изредка общается со своим отцом.

Для решения задачи социальной активности и мобильности использована трудовая терапия. В каникулярное время он помогает матери.

Проведена беседа с юристом о защите прав ребенка.

Провели индивидуальную консультацию по безопасному поведению, где обсуждали, какие навыки и умения необходимы для решения нестандартных и экстремальных ситуаций, как избежать и дать отпор негативному влиянию окружения, как выразить свое мнение, как разрешать конфликтные ситуации.

Провели консультацию по профориентации, т.к. подросток не хотел учиться. Семья была информирована об учебных заведениях, где обучение предоставляется на бесплатной основе. Кроме того, было предложено сопровождение и помощь в подготовке к вступительным экзаменам.

В данный момент Е. обучается в колледже города Астаны. Согласно отзывам педагогического состава и в ходе беседы с родителями было выявлено, что несовершеннолетний учится хорошо, замечаний и нареканий нет. До настоящего времени связь с Е. поддерживается постоянно.

Пример 3

С., 1994 г. р., спокойный, доброжелательный, чувствует неуверенность в себе, не всегда открыт в общении.

Результат акта социального обследования: воспитывается в неполной семье, испытывает жилищные и материальные трудности. Родители в разводе с 2007 года. Отец принимает активное участие в воспитании детей.

В результате реализации индивидуальной программы развития, консультаций по безопасному поведению, работы с семьей и близким окружением укрепились результаты реабилитационно-профилактической работы. В 2012 году С. получил диплом по специальности «пекарь-кондитер». В настоящее время работает по свободному найму. В будущем собирается поступить в колледж и обучаться по специальности «казахский язык и литература».



Подход ООН к правосудию в отношении детей

Цель подхода ООН к правосудию в отношении детей состоит в том, чтобы обеспечить, чтобы дети, определяемые Конвенцией ООН о правах ребенка, как все лица, не достигшие возраста восемнадцати лет, получали лучшие услуги и были лучше защищены системами правосудия, а также секторами безопасности и социального обеспечения.

Руководящие принципы Подхода ООН к правосудию в отношении детей:

- 1. Обеспечение того, что наилучшим интересам ребенка придается первостепенное значение*
- 2. Гарантия справедливого и равного обращения с каждым ребенком, свободного от каких-либо форм дискриминации*
- 3. Содействие праву ребенка свободно выразить свои взгляды и быть выслушанным*
- 4. Защита каждого ребенка от злоупотреблений (жестокое обращение), эксплуатации и насилия*
- 5. Обращение с каждым ребенком с достоинством и сочувствием*
- 6. Соблюдение правовых гарантий и мер правовой защиты во всех процессах*
- 7. Предотвращение конфликта с законом как важнейший элемент любой политики правосудия по делам несовершеннолетних*
- 8. Применение лишения детей свободы лишь в качестве крайней меры и на кратчайший соответствующий период времени*
- 9. Широкое внедрение вопросов детства во все мероприятия, связанные с верховенством закона*