CZU: 343.121.4(574) **DOI: 10.5281/zenodo.7366929**

ПРАВО НА ЗАЩИТУ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

УРАЗБАХОВА Жанна,

Адвокат Алматинской городской коллегии адвокатов,
Республика Казахстан

Any person has the right to ask the assistance of a lawyer based on his own choice in order to represent his rights and to protect him during all stages of the criminal procedure. Essentially, it is the duty of the Governments to ensure guarantees for everyone to be informed by the competent authorities about his right to be assisted by a lawyer of his choice when he is arrested, detained or placed in prison or jail. For obstructing the legal activities of lawyers and other persons empowered to protect the rights, freedoms and legal interests of a person and citizen, as well as the provision of legal assistance to individuals and legal entities, criminal liability is provided. However, in the Republic of Kazakhstan this legal norm is absolutely inactive.

Keywords: right to defense, legal assistance, lawyer, enforcement of rights, obstruction of lawyer's activities

В соответствии с основными положениями о роли адвокатов (принятых восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступлений и обращению с правонарушителями, 27 августа — 7 сентября 1990 года, в Гаване, Куба): [1]

- Любой человек вправе обратиться за помощью адвоката по своему выбору для подтверждения своих прав и защиты на всех стадиях уголовной процедуры.

- Обязанностью Правительств является обеспечение возможности каждому быть информированным компетентными властями о его праве получить помощь адвоката, по его выбору при его аресте, задержании или помещении в тюрьму или обвинении в уголовном преступлении.

- Любое вышеуказанное лицо, которое не имеет адвоката, в случаях если интересы правосудия требуют этого, должно быть обеспечено помощью адвоката, имеющего соответствующую компетенцию и опыт ведения подобных дел, чтобы обеспечить ему эффективную юридическую помощь без оплаты с его стороны, если у него нет необходимых средств.

- Правительства должны обеспечить, чтобы человек, подвергнутый задержанию, аресту или помещению в тюрьму с предъявлением или без предъявления обвинения в совершении уголовного преступления, получил быстрый допуск к адвокату, в любом случае не позднее, чем через 48 часов с момента задержания или ареста.

- Задержанному, арестованному или помещенному в тюрьму лицу должны быть обеспечены необходимые условия, время и средства для встречи или коммуникаций и консультаций с адвокатом без задержки, препятствий и цензуры, с полной их конфиденциальностью. Такие

консультации могут быть в поле зрения, но за пределами слышимости уполномоченных должностных лиц.

В соответствии с ч.3 ст.13 Конституции Республики Казахстан: *„Каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно.”* [2]

В соответствии с ч.5 ст. 26 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан (далее-УПК РК) [3]: *„Свидетель, имеющий право на защиту, подозреваемый, обвиняемый не должны принуждаться к даче показаний, представлению органам уголовного преследования каких-либо материалов, оказанию им какого бы то ни было содействия.”*

Статья 27 УПК РК предусматривает обеспечение права на квалифицированную юридическую помощь:[3] *„Каждый имеет право на получение в ходе уголовного процесса квалифицированной юридической помощи в порядке, предусмотренном УПК РК.”* Однако, в Республике Казахстан грубо нарушаются права не только наших подзащитных, но и наших – адвокатов. Как адвокаты Казахстана могут беспрепятственно защищать своих подзащитных клиентов, если сами регулярно сталкиваются с нарушением своих прав и международных пактов, ратифицированных Казахстаном?! Для обеспечения деятельности и эффективного исполнения профессиональных обязанностей адвоката, государство в лице уполномоченных органов обязано обеспечивать и гарантировать адвокатскую неприкосновенность.

Основные положения о роли адвокатов были приняты VIII Конгрессом ООН по предупреждению преступлений, проходившим в августе 1990 г. в Нью-Йорке США. В Преамбуле этого важнейшего для регулирования вопросов адвокатуры документа перечисляются основные международно-правовые акты, положения, которых в той или иной мере охватывают вопросы защиты гражданами своих прав, свобод и законных интересов, в том числе посредством своевременного получения профессиональной квалифицированной юридической помощи. Ключевое слово «своевременного»!

Также в соответствии с действующим у нас Законом об адвокатской деятельности и юридической помощи Республики Казахстан, [4] мне бы хотелось поговорить о проблемах нашего профильного Закона.

В нем так красиво и гармонично изложены права адвокатов, которые на практике к сожалению в большинстве случаев оказываются нерабочими. Несомненно, моей любимой статьей является статья 35 Закона, в ней по полочкам, черным по белому описан список наших прав. Хочу обратить особое внимание на следующие пункты:

- Права адвоката не подлежат ограничениям, кроме случаев, прямо предусмотренных законами Республики Казахстан. Вмешательство либо воспрепятствование законной адвокатской деятельности влечет ответственность, предусмотренную законами Республики Казахстан.

- Отождествление адвоката с лицом, которому он оказывает юридическую помощь, запрещается.

- Запрещается: допрашивать адвоката в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными при осуществлении им своих профессиональных обязанностей; истребовать или требовать от адвоката, его помощника, его стажера, лица, находящегося в трудовых отношениях с адвокатом, юридической консультацией, адвокатской конторой, руководителей и работников президиума коллегии адвокатов, а также от лица, в отношении которого прекращено или приостановлено право на занятие адвокатской деятельностью, или пытаться другим способом получить без согласия адвоката и его клиента сведения, материалы, связанные с оказанием юридической помощи, за исключением случаев, установленных законами Республики Казахстан.

- Государственные органы, должностные лица не вправе отказывать адвокату в предоставлении свиданий наедине с его подзащитным в условиях, обеспечивающих конфиденциальность таких свиданий, а также ограничивать их количество и продолжительность.

- Адвокатское делопроизводство, иные связанные с ним материалы и документы, а также имущество адвоката, в том числе средства мобильной связи, аудиоаппаратура, компьютерная техника, не подлежат досмотру, осмотру, выемке, изъятию и проверке, кроме случаев, предусмотренных законами Республики Казахстан.

- Адвокату гарантируется право на обеспечение безопасности при осуществлении адвокатской деятельности в порядке, установленном законом.

Какие красивые слова, и как они ничтожны на фоне реальности, где на эти права и Законы плюют правоохранительные и надзорные органы и не считаются с ними:

- Где отбирают телефоны и ноутбуки при посещении правоохранительных органов.
- Где адвокатов не допускают к обыску применяя физическую силу.
- Где адвокатов регулярно пытаются допросить в рамках дел, где они являются защитниками.
- Где за адвокатами осуществляется слежка, прямо запрещенная законом.

- Где судья не позволяет задавать вопросы участникам процесса, и за каждый вопрос объявляет замечание адвокату. Грозятся вывести с конвоем или привлечь к ответственности вплоть до вынесения частного постановления о лишении лицензии.
- Где прокурор, рассматривая твои жалобы, спрашивает в лицо, не боимся ли мы преследований или неожиданного отказа тормозов на автомобиле.
- Где за любую публикацию в социальной сети, где мы ищем хоть какую-то защиту и поддержку от нас требуют немедленного принесения извинений, вплоть до требования удалить неугодный пост, в случае отказа это грозит лишением лицензии. Прецеденты уже были.

Каждый день, выполняя свои профессиональные обязанности, мы ходим как на поле боя, не представляя, что нас ждет сегодня. Ежедневные попытки досмотра женских сумок размером 20Х20, папок с документами по делам наших клиентов, или же изъятие мобильных телефонов стали обыденными, но я не хочу привыкать к этой обыденности, тем более мириться с ней. За последние пять лет за свою принципиальную позицию я регулярно подвергаюсь преследованию со стороны судей и правоохранительных органов. Дважды при оказании квалифицированной юридической помощи я подвергалась физическому нападению. Трижды меня пытались лишить лицензии. Были случаи вызова на допрос моих коллег, вплоть до возбуждения на них уголовных дел. Адвокатура в Республике Казахстан призвана содействовать в реализации гарантированного государством и закрепленного Конституцией Республики Казахстан права человека на судебную защиту своих прав, свобод и получение квалифицированной юридической помощи, а также содействовать мирному урегулированию спора. Но надо признать реальную проблему, в Казахстане институт адвокатуры не защищен государством.

Это наглядно видно по отношению органов прокуратуры к стороне защиты. Мне все чаще кажется, что основной функцией прокуратуры является не надзор за законностью следствия, а почтово-курьерские услуги. Кроме пересылки наших же жалоб тем же сотрудникам, на чьи действия мы жалуемся, прокуроры особо не стараются реагировать на нарушение законности.

Досмотр делопроизводства адвокатов и изъятие мобильных телефонов адвокатов отдельный пласт проблем.

Во всем мире в развитых странах Европы и США нет практики изъятия мобильных телефонов ни участников процесса, ни тем более адвокатов, так как это само по себе противоречит конституции и является незаконным

вмешательством и давлением на сторону защиты. Более того, я опасаюсь сдавать мобильный телефон по еще одной немаловажной причине. Никто не гарантирует информационную безопасность содержимого наших устройств. Я не могу доверить свой телефон постовым, из-за боязни, что мне могут установить те же подслушивающие устройства, в связи с осуществлением мной моей профессиональной деятельности. По уголовному законодательству Республики Казахстан согласно ст.435 УК РК за ***«Воспрепятствование законной деятельности адвокатов и иных лиц по защите прав, свобод и законных интересов человека и гражданина, а также оказанию юридической помощи физическим и юридическим лицам»*** предусмотрена **уголовная ответственность.**[5] Однако, это статья абсолютно бездействующая, правоохранители соблюдают коллегиальную солидарность и не дают ход делу в отношении коллег. Резюмируя все вышесказанное, хочу сказать, что невозможно полноценно осуществлять правовую защиту наших клиентов если мы сами постоянно находимся на острие ножа, рискуя быть подвергнутым уголовному или иному преследованию. Пора взглянуть проблеме в глаза, и начать отстаивать права адвокатов в законном правовом поле, требовать соблюдения принятых Законов, Конституции, международных пактов, ратифицированных Казахстаном. Для тех же, кто делает вид, что проблемы нет, или предпочитает закрывать на них глаза, хочу процитировать **Джона Дона:** „*Нет человека, который был бы как Остров, сам по себе: каждый человек есть часть Материка, часть Суши; и если Волной снесет в море береговой Утес, меньше станет Европа, и также, если смоет край Мыса или разрушит Замок твой или Друга твоего; смерть каждого Человека умаляет и меня, ибо я един со всем Человечеством, а потому не спрашивай никогда, по ком звонит Колокол: он звонит по Тебе.”*

Если мы сегодня не сможем защитить права адвокатов Казахстана, не окажется ли завтра, что некому будет защищать права казахстанцев?!

Ссылки:

1. Основные положения о роли юристов (ООН), приняты восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступлений и обращению с правонарушителями, 27 августа — 7 сентября 1990 года, в Гаване, Куба.
2. Конституция Республики Казахстан от 30.08.1995 https://adilet.zan.kz/rus/docs/K950001000_

3. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан, введен в действие Законом Республики Казахстан от 04.07.2014, nr.231-V ЗРК. https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31575852#sub_id=0
4. Закон об адвокатской деятельности и юридической помощи от 05.07.2018 г. https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1800000176
5. Уголовный кодекс Республики Казахстан, введен в действие Законом Республики Казахстан от 03.07.2014, nr.226-V ЗРК. https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31575252