

## РОЛЬ АДВОКАТА И ОСОБЕННОСТИ ЕГО УЧАСТИЯ ПРИ НАЗНАЧЕНИИ НАКАЗАНИЯ В ВИДЕ ЛИШЕНИЯ СВОБОДЫ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

**МУСЕКЕНОВА Айжан Айдыновна**

магистр юридических наук, преподаватель-лектор  
Жетысуский университет имени И. Жансугурова  
г. Талдыкорган, Республика Казахстан

*В данной статье рассмотрены вопросы обеспечения прав осужденных, а именно обеспечение доступа заключенных к правосудию, получению квалифицированной юридической помощи адвокатов. Уделяется внимание проблемам работы адвокатов с пенитенциарными учреждениями. При подготовке данной статьи основным методом являлся анализ международных нормативно-правовых документов и законодательства РК по вопросам пенитенциарной политики, также рассмотрены вопросы улучшения порядка и условий исполнения уголовных наказаний в Республике Казахстан, проводимой пенитенциарной политики после гуманизации уголовного законодательства, и совершенствования законодательной базы. Используются всеобщие методы научного исследования, такие как, анализ, синтез, индукция, дедукция и исторический метод. Некоторые заключения и результаты исследования были получены при помощи применения формально-юридического метода. Цель данной статьи раскрыть некоторые проблемные моменты при реализации прав осужденных в местах лишения свободы.*

**Ключевые слова:** лишение свободы, наказание, адвокат, доступ к правосудию, исправительные учреждения, права осужденных, юридическая помощь, пенитенциарная система.

Сегодня в пенитенциарной системе нашей страны находятся чуть более 30 000 осужденных, и это с учетом того, что за годы независимости осужденных стало гораздо меньше, ведь когда-то, можно сказать, что совсем еще недавно в первые годы обретения суверенитета наша страна была третьей после США и России. Казахстан, конечно, уже очень далеко от когда-то третьего места, сейчас наша республика занимает сотую позицию в мире по количеству заключенных.

По состоянию на февраль 2022 г. в нашем государстве 64 исправительных учреждения – 25 827 осужденных, 16 следственных изоляторов – 5 805 человек. И это количество осужденных после 8 амнистий, прошедших за 30 лет независимости Казахстана, 4 последние амнистии были проведены ко дню независимости Республики [1].

И все эти люди имеют равные с другими гражданами права, гарантированные международными нормативно-правовыми актами и Конституцией.

И так п. 1, статьи 26 Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» гласит: «Право на бесплатное получение гарантированной гос-

ударством юридической помощи в виде правового информирования имеют все физические и юридические лица», такая помощь полагается подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному, оправданному, потерпевшему в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством Республики Казахстан [2].

Осужденные являются обладателями специального статуса в силу которого имеют ограничения их прав и интересов и к сожалению, не имеют возможности, поднимать вопросы об условиях отбывания наказания, нарушении их прав и свобод в рамках этого процесса.

Также анализируя законодательство и его практическое применение, можно сделать вывод, что уязвимая категория осужденных испытывает трудности в защите своих прав и законных интересов.

Это подтверждается высоким уровнем заболеваемости в ИУ, оказания давления на осужденных, большим количеством жалоб, протестов и т. п. Кроме того, сложившаяся обстановка в исправительных учреждениях, отсутствие должного уважения к правам осужденным также отрицательно сказываются

на реализации конституционных прав на доступ к правосудию.

Одним из важных средств обеспечения доступа к правосудию является оказание осужденным юридической помощи, в первую очередь людьми, призванными оказывать такую помощь на профессиональной основе – адвокатами.

Сложности в деятельности адвокатов в местах лишения свободы берут начало еще до того, как их доверители доставлены до мест отбывания наказания, потому что наименование исправительного учреждения и местонахождение сообщаются только после прибытия осужденных. По этой причине адвокат лишается возможности оказывать юридическую помощь доверителю во время его транспортировки в пенитенциарное учреждение, а в этом как раз имеется большая необходимость, так как этапирование может занимать достаточно длительное время и в так называемых «пересыльных» СИЗО к доверителю возможно применение, например, физической силы.

Одна из проблем, с которой сталкиваются адвокаты во время работы с пенитенциарными учреждениями, это непредоставление возможности встреч с осужденным, то есть отсутствие доступа. Особенно сложно получить доступ в праздничные и выходные дни, а это вызывает серьезные опасения за жизнь, здоровье, человеческое достоинство осужденного.

Постановлением Правительства Республики Казахстан от 23 октября 2014 г. № 1131 утверждены Правила оказания социально-правовой помощи условно осужденным. Согласно этим правилам, местные исполнительные органы, неправительственные организации и иные организации оказывают содействие службе пробации на основе специально разработанной индивидуальной программы. В указанных правилах рассматривается в отношении, каких лиц осуществляется оказание содействия в получении социально-правовой помощи. Основным направлением социально-правовой помощи лицам, состоящим на учете службы пробации, является оказание содействия в получении образования, овладении профессией, трудоустройстве, лечении, а также обеспечении правовой помощи.

На основании этих правил, правовая по-

мощь лицам, состоящим на учете службы пробации, предусматривает следующие услуги:

1) оформление документов, имеющих юридическое значение, в случаях отсутствия у них средств, на получение положенных по законодательству социальных пособий, социальных выплат, для их подачи на трудоустройство, обучение, медицинскую помощь;

2) юридическое консультирование по установленным законодательством правам на социальную помощь, социальное обеспечение и способы защиты от их нарушений;

3) оказание содействия в получении установленных законодательством льгот, пособий и других социальных выплат, способствующего решению вопросов, создающих условия для выхода из трудной жизненной ситуации [3].

Для оказания правовой помощи служба пробации направляет копию индивидуальной программы в местные исполнительные органы по месту их жительства.

Ни в Законе Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи», ни в Постановлении Правительства Республики Казахстан от 23 октября 2014 г. № 1131 «Правила оказания социально-правовой помощи условно осужденным» не рассмотрен порядок оказания правовой помощи, не раскрыта суть оказания правовой помощи, кем, как, когда, каким образом и при каких условиях может быть оказана правовая помощь осужденному.

Как мы и писали, наиболее целесообразным является то, что правовая помощь лицам, чьи права и свободы на определенный период ограничены, оказывалась бы профессиональными правозащитниками, т. е. адвокатами, но в действующем законе Республики Казахстан от 30 декабря 2016 № 38-VI «О пробации», вообще не встречается термин «адвокат», и это очень удручает [4].

Доступ к правосудию является неотъемлемым правом каждого гражданина и государство в свою очередь, обязано обеспечить этот доступ, это подтверждается п. 3 статьи 13 Конституции РК, которая гласит: «Каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи [5]. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно», каждый это

значит даже осужденный несмотря на свой «статус», если он является гражданином Республики Казахстан, являясь осужденным имеет, неотъемлемое право на получение квалифицированной юридической помощи. А именно через адвокатов, как представителей независимого института гражданского общества это статья и реализуется, но тем не менее в казахстанском законодательстве порядок предоставления квалифицированной юридической помощи именно осужденным всё еще не регламентирован, как следует. Как только приговор вступает в законную силу, теперь уже заключенный, практически лишается своего права закрепленного в п. 3 ст. 13 Конституции РК, хотя в этот момент, такие лица в этой помощи, нуждаются больше всего, так как могут быть подвергнуты пыткам, жестокому обращению.

План нации «100 конкретных шагов» определяет ряд последовательных этапов по реализации Пяти институциональных реформ, предложенных Главой государства Нурсултаном Назарбаевым. Вторая из них – верховенство права. Для граждан свидетельством торжества законности и справедливости служит не только раскрытие преступления, но и соответствующее наказание для тех, кто его совершил. Однако, как показала мировая практика, исключительно карательная система, которая просто изолирует преступника от общества, зачастую не только не приводит к его перевоспитанию, а, наоборот, еще больше криминализирует личность и в дальнейшем, после освобождения, делает весьма затруднительным ресоциализацию экс-осужденного. Поэтому в большинстве развитых стран мира уже давно идут по другому пути – активно применяя альтернативные методы наказания, развивая службу пробации, модернизируя инфраструктуру исправительных учреждений. Практически с момента обретения независимости Казахстан также начал проводить гуманизацию пенитенциарной системы в соответствии с международными стандартами. Эти позитивные изменения, а также работа в условиях нового уголовного, уголовно-исполнительного и уголовно-процессуального кодексов способствовали сокращению численности «тюремного населения» [6].

И так желая уменьшить «тюремное население», Казахстан обратился к международному опыту. Результатом поиска стало внедрение в казахстанское законодательство уже известного в Европе правового института – пробация. 30 декабря 2016 г. был принят самостоятельный Закон «О пробации», который придал казахстанской модели пробации определенную систему, выстраивает логическую цепочку из ее разновидностей, заложил основные организационные положения. Основной сутью пробации, как и прежде, являлось оказание социально-правовой помощи, которая теперь распространялась не только на осужденных и бывших осужденных, но и подозреваемых, обвиняемых.

Как показывает практика, профессиональная, квалифицированная помощь адвоката требуется практически на всех стадиях исполнения наказания, но, к сожалению, большинство лиц находящихся в местах лишения свободы, не могут ее получить из-за отсутствия на это финансовых возможностей, т. е. фактически, доступ к помощи адвокатов у осужденных отсутствует. Правовой нигилизм, отсутствие надежды на получение доступа к правосудию, порождают новые проступки и преступления.

Исправительное учреждение также не может обеспечить доступ к квалифицированной юридической помощи, так как штатный юрист учреждения физически не справляется с нагрузкой, не является адвокатом и зачастую не специализируется в уголовно-процессуальном праве.

Наряду с вышеуказанным осужденные не всегда достаточно информированы о своих правах, в том числе это касается и уязвимых категорий осужденных, которые отбывают наказание в равных условиях с остальными.

Поэтому, необходимо обеспечить качественный доступ к правосудию, и законодательно закрепить доступ осужденных в стадии исполнения приговора к гарантированной государством юридической помощи.

Каждый человек, живущий в любой точке мира, в какой бы сфере общественных отношений, регулируемых правом, он ни находился, имеет определенное правовое положение, то есть, правовой статус. Всеобщая декларация прав человека, принятая Гене-

ральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г., в статье 6 определяет, что каждый человек, где бы он ни находился, имеет право на признание его правосубъектности. Нормы этой статьи имеют прямое отношение к сфере общественных отношений, возникающих при исполнении уголовных наказаний, в том числе наказания в виде лишения свободы [7].

Права обращаться в суд за защитой своих законных прав и интересов на законодательном уровне недостаточно. Необходимо создать такие условия и предусмотреть средства, которые бы позволяли гражданам осуществлять эти права во всех случаях, когда появляется необходимость обращения за защитой своих конституционных прав и законных интересов.

Каждый человек, живущий в любой точке мира, в какой бы сфере общественных отношений, регулируемых правом, он ни находился, имеет определенное правовое положение, то есть, правовой статус. Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г., в статье 6 определяет, что каждый человек, где бы он ни находился, имеет право на признание его правосубъектности [6]. Нормы этой статьи имеют прямое отношение к сфере общественных отношений, возникающих при исполнении уголовных наказаний, в том числе наказания в виде лишения свободы.

Большинство ученых полагают, что обобщающее понятие «правосубъектность» базируется на категориях «правоспособность» и «дееспособность», и которые в свою очередь, являются основой правообладания, возникновения и существования правосубъектности в любом правоотношении.

Республика Казахстан, гарантируя правосубъектность любого лица, в основном законе страны, закрепляет, что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только законом и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, охраны общественного порядка, здоровья и нравственности населения, и только в законном порядке (статья 13, 39) [5].

Наиболее наглядно ограничение отдельных прав отражается на лицах, в отношении

которых применено уголовное наказание в виде лишения свободы, поскольку данное наказание предполагает определенный режим, ограничивающий в определенных элементах. При этом правовой статус человека и гражданина, в общей теории права определяется как совокупность социально-значимых черт и социальных отношений данного общества, и представляет собой систему признанных и закрепленных государством в законодательном порядке прав, свобод и обязанностей, а также законных интересов личности как субъекта права.

При этом необходимо согласиться с мнением тех ученых, которые отмечают тождественность категорий «правовое положение» и «правовой статус». И как справедливо отмечает З.С. Токубаев «понятия «правовое положение» и «правовой статус» личности, являются определяющими по отношению друг к другу».

Понятие правового положения (статуса) человека и гражданина, находящегося в сфере правового регулирования, многообразно как в общей теории права, так и в отраслевых юридических дисциплинах. По существу, оно охватывает всю жизнедеятельность человека, ставшего участником реальных общественных отношений, урегулированных правовыми нормами, то есть правосубъектным лицом [8].

Государственная политика в сфере обеспечения надлежащих прав осужденных значительно изменила и гуманизировала действующее уголовно-исполнительное законодательство и расширила возможности последственных и осужденных, при наличии позитивных изменений в их поведении, в реализации своих прав на замену режима и условий содержания – на условно-досрочное освобождение либо замену меры лишения свободы на более мягкие виды наказания».

Таким образом, осужденные, отбывающие лишение свободы, несмотря на совершенные ими преступления, находятся под защитой, прежде всего, государства. Республика Казахстан берет на себя обязанность уважать и охранять права, свободы и законные интересы осужденных наравне с другими гражданами.

## ЛИТЕРАТУРА

1. *Акимжанов Т.* О переосмыслении некоторых подходов противодействия преступности в процессе исполнения уголовных наказаний в рамках реализации принципа «слышащего государства» // Материалы Международной научно-практической конференции, посвященной 30-летию Независимости Республики Казахстан и 100-летию со дня рождения академика Салыка Зимановича Зиманова – Костанай, 2021. – С. 24-31.
2. Закон РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» от 5 июля 2018 г. – URL:<https://adilet.zan.kz/rus>.
3. Постановление Правительства Республики Казахстан от 23 октября 2014 года № 1131 «Правила оказания социально-правовой помощи условно осужденным. – URL:<https://adilet.zan.kz/rus>.
4. Закон РК «О пробации» от 30 декабря 2016 г. – URL:<https://adilet.zan.kz/rus>.
5. Конституция РК от 30 августа 1995 г. – URL:<https://adilet.zan.kz/rus>.
6. URL: <https://www.kazpravda.kz/articles/view/penitentsiarnaya-sistema-perehodit-k-mezhdunarodnim-standartam> .
7. Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН от 10 декабря 1948 г. – URL:<https://www.coe.int/>.
8. *Чукмаитов Д.* Уголовно-исполнительное право Республики Казахстан. Учебное пособие. – 2 изд. перераб. – Алматы: Жеты Жаргы, 2016. – 312 с.