УТВЕРЖДЕНА

решением Президиума

Республиканской коллегии адвокатов

05 декабря 2022 года

**СРАВНИТЕЛЬНАЯ ТАБЛИЦА**

**Республиканской коллегии адвокатов к проекту изменений и дополнений в Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» и сопутствующие законы в целях реализации Концепции развития казахстанской адвокатуры на 2022-2025 годы «Новый Казахстан – новая адвокатура»**

**(с дополнениями и уточнениями)**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **№** | **Действующая редакция** | **Предлагаемая редакция** | **Обоснование** |
|  | **Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи»** |
|  | **Статья 15. Виды юридической помощи** Юридическая помощь оказывается в виде: 1) правового информирования; 2) правового консультирования; 3) защиты и представительства интересов физических и юридических лиц в судах, органах уголовного преследования, иных государственных органах и негосударственных организациях в случаях и порядке, установленных настоящим Законом и иными законами Республики Казахстан; 4) совершения иных правовых действий для защиты законных интересов клиента во взаимодействии с любыми лицами, являющимися участниками действующих или возможных правоотношений с клиентом. Правовое информирование, правовое консультирование, защита и представительство адвокатами интересов физических лиц являются минимальными социальными стандартами в сфере оказания гарантированной государством юридической помощи в соответствии с Законом Республики Казахстан "О минимальных социальных стандартах и их гарантиях". | **Статья 15. Виды юридической помощи** Юридическая помощь оказывается в виде: 1) правового информирования; 2) правового консультирования; 3) защиты и представительства интересов физических и юридических лиц в судах, органах уголовного преследования, иных государственных органах и негосударственных организациях в случаях и порядке, установленных настоящим Законом и иными законами Республики Казахстан; 4) совершения иных правовых действий для защиты законных интересов клиента во взаимодействии с любыми лицами, являющимися участниками действующих или возможных правоотношений с клиентом.Правовое информирование, правовое консультирование, защита и представительство адвокатами интересов физических лиц являются минимальными социальными стандартами в сфере оказания гарантированной государством юридической помощи в соответствии с Законом Республики Казахстан "О минимальных социальных стандартах и их гарантиях".**Юридическая помощь в виде правового консультирования за счет бюджетных средств, осуществляется только адвокатами и юридическими консультантами, за исключением случаев оказания этой помощи государственными органами. Осуществление указанной деятельности иными лицами не допускается.** | Пунктом 4 Основных принципов, касающихся роли адвокатов, принятых восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями (Гавана, Куба, 27 августа — 7 сентября 1990 года) правительства и профессиональные ассоциации адвокатов содействуют осуществлению программ по информированию людей об их правах и обязанностях в соответствии с законом и о важной роли адвокатов в защите их основных свобод. Особое внимание следует уделять оказанию помощи бедным и другим лицам, находящимся в неблагоприятном положении, с тем чтобы они могли отстаивать свои права и, когда это необходимо, обращаться за помощью к адвокатам.Преамбула указанных Основных принципов отводит профессиональным ассоциациям адвокатов основополагающую роль в предоставлении юридических услуг всем нуждающимся и в сотрудничестве с правительственными и другими учреждениями в содействии осуществлению целей правосудия и в отстаивании государственных интересов.Согласно утвержденному Республиканскому бюджету на 2022 год в редакции Закона от 12 мая 2022 года предусмотрено:на оказание юридической помощи адвокатами - 2 356 905 тыс. тенге;на обеспечение населения правовой информацией и ведение Единой системы правовой информации - 1 097 199 тыс. тенге.Необходимо отказаться от неэффективного расходования бюджетных средств на правовое информирование и освещение деятельности государственных органов. За счет значительных высвободившихся средств можно обеспечить правовое консультирование граждан в рамках реализации их права на бесплатную юридическую помощь.Пункт 1 раздела 7 Концепции развития адвокатуры предусматривает, что все виды финансирования различного рода правовых консультаций и иной юридической помощи, осуществляемых за счет государственного бюджета, государство должно передать адвокатуре. Лица, не имеющие специального правового статуса, не должны заниматься этой деятельностью. Оказание квалифицированной юридической помощи отнесено не только к компетенции адвокатов, но и других представителей юридической профессии – юридическим консультантам и другими лицами, указанными в ст. 20 ЗРК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи. |
| 1.
 | **Статья 21. Государственная политика в сфере оказания юридической помощи** ... **3. Законом могут быть установлены основы, порядок и условия деятельности государственной адвокатуры в Республике Казахстан.** | **Статья 21. Государственная политика в сфере оказания юридической помощи** ... **3. Исключить.** | Государственный адвокат заведомо зависим от государства и, соответственно, не сможет оказывать профессиональную помощь свободно и независимо.Пунктом 3 раздела 2 Концепции развития адвокатуры предусмотрена необходимость исключения из профильного закона нормы о возможности введения государственной адвокатуры. Экспертный анализ проекта закона «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» Комиссии по вопросам деятельности адвокатуры Международной ассоциации адвокатов (IBA) от 5 декабря 2017 года содержал заключение о том, что создание государственной адвокатуры противоречит основным принципам оказания правовой помощи и независимости адвокатуры. Государственная адвокатура, по мнению экспертов IBA, не может быть создана в правовом и демократическом государстве.В заключении Бюро ОБСЕ по демократическим институтам и правам человека на проект закона «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» (Nr. FT-KAZ/316/2017 [YM], Варшава, 28 февраля 2018 года) было указано, что контролируемая государством адвокатура будет противоречить международным стандартам. Ссылку на государственную адвокатуру было рекомендовано удалить из законопроекта, поскольку она, будучи основанной на обязательном членстве, окажется несовместимой с международными стандартами независимости адвокатов.В своем обращении специальный докладчик ООН по вопросу о независимости судей и адвокатов рекомендовал исключить из законопроекта норму, касающуюся возможности создания государственной адвокатуры (Документ ООН OL KAZ 1/2018. Специальный докладчик ООН по вопросу о независимости судей и адвокатов Диего Гарсия-Саян. Женева. 17 января 2018 года).Предложение поддержано в ходе обсуждения на рабочей группе Сената. |
|  | **Статья 26. Лица, имеющие право на получение гарантированной государством юридической помощи** 2. Гарантированная государством юридическая помощь в виде правового консультирования, а также защиты и представительства интересов физических лиц в судах, органах уголовного преследования, иных государственных органах и негосударственных организациях оказывается в порядке, установленном настоящим Законом и законодательством Республики Казахстан:…3) подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному, оправданному, потерпевшему в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством Республики Казахстан;…**5) отсутствует;****6) отсутствует;**… | **Статья 26. Лица, имеющие право на получение гарантированной государством юридической помощи** 2. Гарантированная государством юридическая помощь в виде правового консультирования, а также защиты и представительства интересов физических лиц в судах, органах уголовного преследования, иных государственных органах и негосударственных организациях оказывается в порядке, установленном настоящим Законом и законодательством Республики Казахстан: …3) подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному, оправданному, потерпевшему, **свидетелю, имеющему право на защиту**, в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством Республики Казахстан;…**5) потерпевшим от бытового насилия в соответствии с Законом Республики Казахстан «О профилактике бытового насилия»;****6) осужденным в соответствии с Уголовно-исполнительным кодексом Республики Казахстан;**… | В соответствии с пунктом 3 Основных принципов, касающихся роли адвокатов правительство должно обеспечивать предоставление достаточных финансовых и иных средств для оказания юридической помощи бедным и, в случае необходимости, другим лицам, находящимся в неблагоприятном положении. Профессиональные ассоциации адвокаты сотрудничают в организации и обеспечении услуг, средств и других ресурсов.Согласно пункту 1 раздела 7 Концепции развития адвокатуры необходимо развивать другие направления оказания бесплатной юридической помощи и расширять сферу ее применения на базе адвокатуры.Нужно включить в круг лиц, имеющих право на получение бесплатной юридической помощи, следующие социально незащищенные категории граждан:1) жертвы бытового и социального насилия;2) жертвы пыток;3) потерпевшие по уголовным делам;4) лица, находящиеся в местах лишения свободы;5) стороны по отдельным категориям гражданских дел (споры с государственными органами, трудовые споры и другие, в которых участвуют социально незащищенные категории лиц).Такое расширение потребует дополнительного расходования бюджетных средств.Для обеспечения необходимого финансирования предлагается отказаться от неэффективного расходования бюджетных средств на правовое информирование и освещение деятельности государственных органов. За счет значительных высвободившихся средств можно обеспечить расширение в законодательстве перечней категорий дел, по которым участие адвоката за счет бюджетных средств является обязательным, а также перечня социально уязвимых категорий лиц, имеющих право на бесплатную юридическую помощь.Указанные предложения требуют корректировки также для норм УПК и ГПК РК.В части 3 статьи 68 УПК предусмотрена обязанность органа, ведущего процесс обеспечить защитника свидетелю, имеющему право на защиту. Однако УПК не предоставляет такое право самому свидетелю, и не регламентирует, в каких случаях ему необходимо обеспечить защитника. На практике орган, ведущий процесс, выносит постановление о назначении защитника и отправляет его на исполнение в коллегию адвокатов. Коллегия адвокатов вынуждена исполнить постановление в силу обязательности его исполнения, и назначает адвоката для участия в качестве защитника свидетеля, имеющего право на защиту. Однако орган, ведущий процесс, не выносит постановление об оплате труда адвоката, мотивируя отсутствием в УПК нормы, регламентирующей этот вопрос. |
|  | **Статья 28. Организация, порядок оказания и учет гарантированной государством юридической помощи, оказываемой адвокатами**… 4. Список адвокатов периодически обновляется президиумом коллегии адвокатов и поддерживается в актуальном состоянии. Выбор адвоката для оказания квалифицированной юридической помощи по назначению органов, ведущих уголовный процесс, судов или органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, может осуществляться с помощью единой информационной системы юридической помощи.…**7. Оказание гарантированной государством юридической помощи в виде правового консультирования осуществляется в служебном помещении адвоката непосредственно в момент обращения заявителя.**… | **Статья 28. Организация, порядок оказания и учет гарантированной государством юридической помощи, оказываемой адвокатами**… 4. Список адвокатов периодически обновляется президиумом коллегии адвокатов и поддерживается в актуальном состоянии. Выбор адвоката для оказания квалифицированной юридической помощи по назначению органов, ведущих уголовный процесс, судов или органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, **осуществляется** с помощью единой информационной системы юридической помощи, **за исключением случаев, связанных с техническими сбоями в системе, а также с доступом к сети интернет.** **Любые действия, способные повлиять на назначение конкретного адвоката со стороны органов, ведущих уголовный процесс, судов или органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, запрещаются.**…**7. Исключить.** | Пункт 6 Основных принципов, касающихся роли адвокатов предусматривает право каждого человека, не имеющего адвоката, на эффективную помощь адвоката, с соответствующим опытом и компетентностью. Как предусмотрено пунктом 2 Раздела 3 Концепции развития адвокатуры выбор адвокатов по назначению должен определяться случайным методом через Единую информационную систему юридической помощи, за исключением случаев, связанных с техническими сбоями в системе, а также с доступом к сети интернет. Указанная система должна быть доработана для обеспечения недопустимости привлечения сотрудниками органов, ведущих уголовный процесс, знакомых ими адвокатов.Использование Единой информационной системы юридической помощи сможет стать эффективным инструментом для повышения качества юридической помощи. Однако при этом должны обеспечиваться гарантии информационной безопасности, соблюдения конфиденциальности, невозможности постороннего вмешательства, а также и возможности независимой проверки работы системы.Несовершенство действующих информационных систем (в том числе информационной системы юридической помощи) в настоящее время не позволяет обеспечить их бесперебойную работу. В связи с этим не исключается ситуация, когда выбор адвоката в определенные моменты времени с помощью информационной системы может оказаться невозможным. Для этого в статью 28 Закона предлагается включить запрет на любые действия, способные повлиять на назначение конкретного адвоката.В качестве дополнительной меры защиты от таких рисков предлагается дополнить соответствующими действиями статью 435 УК, устанавливающую ответственность воспрепятствование деятельности адвокатов.В настоящее время многие адвокаты осуществляют деятельность в онлайн-режиме, не принимают клиентов в офисах, помещения простаивают, но адвокаты вынуждены платить за аренду офисов. При этом многие судебные процессы сохранились в онлайн-формате после завершения пандемии. Законодательство в этой части меняется, в связи с чем в разделе 10 Концепции развития адвокатуры предлагается исключить норму об обязательном наличии у адвоката служебного помещения. |
|  | **Статья 32. Адвокат**…Адвокатом также не может быть лицо:…лишенное лицензии на занятие адвокатской деятельностью по основаниям, предусмотренным подпунктами 1) и 2) [пункта 4](https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1800000176#z397) статьи 44 настоящего Закона, – в течение трех лет со дня вступления в законную силу судебного решения;**Отсутствует**  | **Статья 32. Адвокат**…Адвокатом также не может быть лицо:…лишенное лицензии на занятие адвокатской деятельностью по основаниям, предусмотренным подпунктами 1) и 2) пункта 4 статьи 44 настоящего Закона, – в течение трех лет со дня вступления в законную силу судебного решения;**действие лицензии на занятие адвокатской деятельностью которого прекращено по основаниям, предусмотренным подпунктами 2), 3), 3-1), 3-2) пункта 1 статьи 60 настоящего Закона, – в течение трех лет со дня издания приказа о прекращении действия лицензии;** | В действующем Законе прекращение действия лицензии связано с очевидными событиями (смерть, утрата гражданства и т.д.), то есть с фактами, при которых возврат в профессию невозможен. При этом в случае лишения лицензии по иску лицензиара предусмотрена возможность возврата в профессию по истечении трех лет, однако в случае прекращения действия лицензии такой возврат не предусмотрен.Возможность возврата в профессию по истечении трех лет должна быть предусмотрена как при лишении лицензии, так и в случае прекращения ее действия в связи с исключением из коллегии адвокатов.Поправки в статью 32 профильного Закона нужно рассматривать во взаимосвязи с предлагаемыми поправками к статьям 44 и 60 Закона. В соответствии с предлагаемыми поправками в статью 44 Закона следующие основания для лишения лицензии переносятся в статью 60 Закона и становятся основаниями для прекращения членства в коллегии адвокатов:- невозможность исполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей вследствие недостаточной квалификации;- неустранение некоторых обстоятельств, по которым приостановлено действие лицензии (нарушение сроков повышения квалификации и занятие иной оплачиваемой деятельностью); - представление недостоверной или искаженной информации в документах, явившихся основанием для выдачи лицензии.Предлагаемые поправки в подпункты 2), 3), 3-1), 3-2) пункта 1 статьи 60 Закона предусматривают возможность исключения адвоката из коллегии вместо лишения лицензии вследствие: - грубого либо неоднократного нарушения норм законодательства;- невозможности исполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей вследствие недостаточной квалификации;- непрохождения повышения квалификации;- трехкратного приостановления действия лицензии.Обоснование уточнено с учетом обсуждения на рабочей группе Сената. Подробное обоснование содержится в предложениях по статьям 44 и 60 Закона. |
|  | **Статья 33. Права и обязанности адвоката**…3. Адвокат, **выступая в качестве защитника или представителя,** правомочен:…2) запрашивать и получать во всех государственных органах, органах местного самоуправления и юридических лицах сведения, необходимые для осуществления адвокатской деятельности;… | **Статья 33. Права и обязанности адвоката**…3. Адвокат, **оказывая юридическую помощь**, правомочен:…2) запрашивать и получать во всех государственных органах, органах местного самоуправления и юридических лицах, **а также у индивидуальных предпринимателей, частных нотариусов, частных судебных исполнителей,** сведения **и копии документов**, необходимые для осуществления адвокатской деятельности;… | Пункт 21 Основных принципов, касающихся роли адвокатов предусматривает обязанность компетентных органов обеспечивать адвокатам достаточно заблаговременный доступ к надлежащей информации, досье и документам, необходимым для оказания эффективной юридической помощи своим клиентам.Согласно подпункту 4) пункта 3 Порядка оформления адвокатского запроса адвокат при направлении запроса вправе запрашивать не только сведения, но и конкретные документы: «запрашиваемые сведения, информация или документы, заключения специалистов и иные документы, необходимые для оказания юридической помощи».На практике имеются случаи, когда лицо, получившее запрос, уклоняется от предоставления конкретных документов, ссылаясь на право адвоката запрашивать сведения (информацию), но не документы.В связи с этим необходимо подпункт 2) пункта 3 статьи 33 Закона дополнить указанием на возможность истребования документов.Встречаются случаи, когда частные судебные исполнители и нотариусы отказывают в выдаче информации, со ссылкой на то, что они не указаны в подпункте 2) пункта 3 статьи 33, пункте 8 статьи 35 профильного Закона в числе лиц, обязанных предоставлять информацию на адвокатский запрос, поэтому требуется конкретизация в этой части. Статья 18 Конституции не содержит запрет на запрос подобных сведений в целях оказания юридической помощи. Действующий закон не запрещает адвокату получать сведения и документы не только в отношении своего клиента, но и в отношении третьих лиц, за исключением случаев, прямо запрещенных законодательством. Цель адвокатского запроса – получить сведения и документы, необходимые для оказания юридической помощи, не доступные клиенту адвоката в общеустановленном порядке.В соответствии с подпунктом 8) пункта 3 статьи 33 профильного Закона адвокат вправе знакомиться с информацией, составляющей государственные секреты, а также содержащей военную, коммерческую, служебную и иную охраняемую законом тайну, если это необходимо для осуществления защиты или представительства при проведении дознания, досудебного расследования, в суде, в порядке, предусмотренном законами Республики Казахстан.Если бы клиент адвоката имел возможность получить необходимые сведения в порядке личного обращения, то в адвокатском запросе не было бы никакой необходимости. Очевидно, что адвокат, будучи наделенным специальным статусом и полномочиями, вправе требовать сведения и документы в большем объеме, чем это доступно обычному гражданину в случае, если это вызвано интересами оказания юридической помощи и с соблюдением установленного порядка.В случае злоупотреблений адвокат может быть привлечен к дисциплинарной ответственности, к административной ответственности по статье 79 КоАП (Нарушение законодательства о персональных данных и их защите) к уголовной ответственности по статье 147 УК (Нарушение неприкосновенности частной жизни и законодательства Республики Казахстан о персональных данных и их защите), статье 223 УК (Незаконные получение, разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую, банковскую и иную тайну). Редакция уточнена после обсуждения в рабочей группе Сената. Подробное обоснование содержится в обосновании к пункту 8 статьи 35 настоящей таблицы. |
|  | 5) **с момента допуска к участию в деле** иметь свидания наедине со своим подзащитным без ограничения их количества, продолжительности и в условиях, обеспечивающих конфиденциальность таковых свиданий;… | 5) с момента **вступления в дело** **безотлагательно** иметь свидания наедине со своим подзащитным **в любое время** без ограничения их количества, продолжительности и в условиях, обеспечивающих конфиденциальность таковых свиданий;… | Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой-бы то ни было форме, принятый резолюцией 43/173 Генеральной Ассамблеи ООН от 9 декабря 1988 года предусматривает, что задержанное лицо имеет право использовать помощь адвоката, обращаться и консультироваться с ним.Необходимо предоставить адвокату безотлагательный и неограниченный доступ к лицам, содержащимся под стражей и отбывающим наказание в местах лишения свободы. При текущем материально-техническом оснащении соответствующих учреждений организация свиданий адвоката и подзащитного существенно затруднена и требует либо постоянного нахождения адвоката в учреждении (в ожидании очереди), либо неоднократных попыток связаться с ним посредством видеосвязи (то есть отвлечение от исполнения других профессиональных обязанностей). Подпункт 1.2. пункта 1 Раздела 6 Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость принять комплекс организационных мер для обеспечения круглосуточного доступа адвокатов к своим подзащитным, в том числе в режиме онлайн.Согласно подпункту 2.5. пункта 2 Раздела 6 Концепции развития адвокатуры необходимо обеспечить строгое соблюдение права адвоката на конфиденциальность свиданий с подзащитным со стороны сотрудников правоохранительных органов, мест содержания под стражей и отбывания наказания.К примеру, в соответствии с пунктом 1 статьи 4 Закона Грузии «Об адвокатской деятельности» адвокат имеет право встретиться и лично пообщаться с человеком, который был задержан, арестован или размещен в других местах ограничения свободы без препятствий и контроля в любое время, в соответствии с правилами, установленными уголовно-процессуальным законодательства.Формулировка «безотлагательно» означает, что свидания должны предоставляться в максимально возможное быстрое время без промедления и необоснованных отсрочек на более поздний срок. Формулировка «безотлагательно» используется в ряде других норм УПК (например, часть 3 статьи 64, подпункт 23) части 9 статьи 64, статья 135, часть 1 статьи 220 УПК). (уточнение после обсуждения в Сенате). |
|  | **11-1) отсутствует;****…** | **11-1)** **заверять своей подписью (электронно-цифровой подписью) и печатью (при ее наличии) копии документов по делам, в которых он участвует, кроме случаев, когда законом установлен другой обязательный способ свидетельствования верности копий документов;****…** | Пункт 1 статьи 20 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» предусматривает, что во время осуществления адвокатской деятельности адвокат имеет право заверять копии документов по делам, которые он ведет, кроме случаев, когда законом установлен другой обязательный способ удостоверения копий документов.Подпункт 5) статьи 44 Закона Литовской Республики «Об адвокатуре» предоставляет адвокату право заверять копии письменных доказательств, необходимых для рассмотрения дела в суде. |
|  | **11-2) отсутствует;** | **11-2)** **с согласия своего клиента публиковать в средствах массовой информации позицию клиента по делу, а также опровержение любой недостоверной информации в отношении клиента и (или) обстоятельств дела, в том числе в качестве ответа на публикации органов уголовного преследования или судов. Указанные действия не считаются разглашением сведений об обстоятельствах, известных адвокату по делу, кроме случаев отнесения этих сведений к государственным секретам степеней «секретно» и «совершенно секретно».**… | Пунктом 23 Основных принципов, касающихся роли адвокатов предусмотрено, что адвокаты, как и другие граждане, имеют право на свободу выражения мнения, убеждений и собраний. В частности, они имеют право принимать участие в общественных дискуссиях по вопросам, касающимся права, отправления правосудия и поощрения и защиты прав человека. Осуществляя эти права, адвокаты в своих действиях всегда руководствуются правом и признанными нормами, и профессиональной адвокатской этикой.В условиях глобальной цифровизации и социальной активности населения в настоящее время распространена негативная практика создания органами уголовного преследования искусственного общественного резонанса и формирования недовольства граждан. Для этого в средствах массовой информации распространяются полученные в ходе следствия неподтвержденные данные (в том числе без получения соответствующего разрешения), а также преждевременные выводы о виновности лиц (публикации на официальных сайтах, в соцсетях, рассылка в популярных мессенджерах и т.д.). В связи с этим пунктом 2.3. Пункта 2 Раздела 6 Концепции развития адвокатуры предусматривается необходимость предоставить адвокату право на публикацию опровержения любой недостоверной информации в отношении его подзащитного. Исключение должны составлять случаи отнесения таких сведений к степеням «секретно» и «совершенно секретно» (уточнение после обсуждения в Сенате). |
|  | **11-3) отсутствует;** | **11-3)** **запрашивать в судах и административных органах практику рассмотрения судебных дел и административных процедур, а также знакомиться с принятыми вступившими в законную силу судебными актами и административными актами;**  | В связи с возрастанием значения судебной практики и практики административных процедур и для обеспечения их единообразия адвокат должен иметь возможность запрашивать и знакомиться с соответствующей практикой. Подпункт 3) статьи 44 Закона Литовской Республики «Об адвокатуре» предусматривает право адвоката знакомиться с практикой судов и других органов, рассматривающих споры и жалобы, а также и с принятыми вступившими в законную силу решениями, приговорами, определениями судов. |
|  | 4. Государственный орган или должностное лицо не может отказать в признании права адвоката представлять интересы лица, обратившегося за юридической помощью, за исключением случаев, предусмотренных законами Республики Казахстан.Адвокат пользуется правом свободного доступа в административные здания судов, прокуратуры, органов, ведущих уголовный процесс, в установленном законодательством Республики Казахстан порядке по предъявлении им удостоверения адвоката.Доступ адвоката в места содержания задержанных, содержащихся под стражей и отбывающих наказание осуществляется в соответствии с установленным пропускным режимом... | 4. Государственный орган или должностное лицо не может отказать в признании права адвоката представлять интересы лица, обратившегося за юридической помощью, **в том числе иметь при себе и применять в целях оказания юридической помощи технические средства**, за исключением случаев, предусмотренных законами Республики Казахстан.**Государственные органы и должностные лица обязаны предоставить безотлагательный и неограниченный доступ адвокату к лицам, содержащимся под стражей или отбывающим наказание, связанное с изоляцией от общества, в том числе с использованием аудио-видеосвязи.**Адвокат пользуется правом свободного доступа в административные здания судов, прокуратуры, органов, ведущих уголовный процесс, в установленном законодательством Республики Казахстан порядке по предъявлении им удостоверения адвоката. **Истребование других документов от адвоката при этом запрещается.** Доступ адвоката в места содержания задержанных, содержащихся под стражей и отбывающих наказание осуществляется в соответствии с установленным пропускным режимом.… | Действующий порядок вступления адвоката в дело с подтверждением полномочий на его ведение содержит требование о предъявлении лишь двух документов – служебного удостоверения и письменного уведомления о защите (представительстве) конкретного физического или юридического лица. Однако на практике возникают случаи, когда из-за истребования иных документов реализация адвокатом своих прав, в том числе по неограниченному доступу к своему доверителю (подзащитному), становится затруднительной либо невозможной. В соответствии с подпунктом 1.2. пункта 1 Раздела 6 Концепции развития адвокатуры необходимо установить запрет на истребование у адвокатов других документов, помимо удостоверения. |
|  | 7. Адвокат обязан:…14) в течение месяца после вступления в члены коллегии адвокатов, а также после учреждения коммерческой организации передать в доверительное управление находящиеся в его собственности доли (пакеты акций) в уставном капитале коммерческих организаций и иное имущество, использование которого влечет получение доходов, за исключением денег, законно принадлежащих ему, а также имущества, переданного в имущественный наем. Договор доверительного управления имуществом подлежит нотариальному удостоверению. Адвокат вправе не передавать в доверительное управление принадлежащие ему облигации, паи открытых и интервальных паевых инвестиционных фондов. Адвокат имеет право получать доход от переданного в доверительное управление или имущественный наем имущества;… | 7. Адвокат обязан:…14) в течение месяца после вступления в члены коллегии адвокатов, а также после учреждения коммерческой организации передать в доверительное управление находящиеся в его собственности доли (пакеты акций) в уставном капитале коммерческих организаций и иное имущество, использование которого влечет получение доходов, за исключением денег, законно принадлежащих ему, а также имущества, переданного в имущественный наем. Договор доверительного управления имуществом подлежит нотариальному удостоверению. Адвокат вправе не передавать в доверительное управление **любое имущество, сдаваемое в имущественный наем, а также** принадлежащие ему облигации, паи открытых и интервальных паевых инвестиционных фондов. Адвокат имеет право получать доход от переданного в доверительное управление или имущественный наем имущества, а также **от финансовых инструментов и финансовых активов, включая ценные бумаги, приобретенные на фондовой бирже и используемые в инвестиционных целях**;… | Одним из направлений повышения профессионального статуса адвоката в соответствии с пунктом 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры является снятие ограничений гражданских и экономических прав адвокатов в связи с их профессиональной деятельностью.В связи с этим необходимо снять необоснованные ограничения для адвокатов в получении дохода от иных источников, не входящих в конфликт с их профессиональной деятельностью, установленные в подпункте 14) пункта 3 статьи 33 Закона. Высокий статус адвокатуры обосновывает наличие повышенных требований к субъектам, оказывающим квалифицированную юридическую помощь.В то же время реализация адвокатом своих имущественных прав, гарантированных ему законом, которая не отражается профессиональной деятельности и не причиняет вреда клиентам, должна быть освобождена от ограничений.Наличие большого числа запретов и ограничений в настоящее время ничем не оправдано, не создает потенциала для развития института адвокатуры, не согласуется с современными потребностями рынка юридической помощи, препятствует пополнению адвокатуры профессиональными юристами, не желающими принимать на себя неоправданные ограничения.Большинство существующих ограничений утратили свое практическое значение, и используются только в качестве элементов контроля и преследования адвокатов.В связи с этим необходимо последовательное избавление адвокатского статуса от излишних ограничений с сохранением непредпринимательского статуса адвокатуры.Полное избавление адвокатов от ограничений в выборе вида деятельности либо придание адвокатской деятельности статуса предпринимательской деятельности противоречит публично-правовому статусу института адвокатуры и не является в настоящее время целесообразным.В большинстве западных (например, Германия, Франция) и постсоветских стран (например, Грузия, Украина, Литва, Эстония, Российская Федерация в той или иной мере существуют ограничения на занятие адвокатами иной оплачиваемой деятельности, не связанной с оказанием юридической помощи.При этом может быть принят на вооружение опыт, предоставления возможности адвокатам получать доходы, не входящие в конфликт с адвокатским статусом. |
|  | 10. Адвокат не вправе отказаться от принятого поручения по уголовному делу при отсутствии обстоятельств, указанных в пункте 8 настоящей статьи, и в случае постановления неправосудного, с точки зрения подзащитного или самого адвоката, приговора обязан обжаловать его в установленном порядке. | 10. Адвокат не вправе отказаться от принятого поручения по уголовному делу при отсутствии обстоятельств, указанных в пункте 8 настоящей статьи, и в случае постановления неправосудного, с точки зрения подзащитного или самого адвоката, приговора обязан обжаловать его в установленном порядке.**Адвокат вправе прекратить оказание юридической помощи в случае невыполнения клиентом обязательств по оплате в сроки, предусмотренные договором об оказании юридической помощи. При этом материалы и документы адвокатского делопроизводства должны быть переданы клиенту или указанному им адвокату в разумный срок.** | Адвокат не может работать по принуждению. Однако в настоящее время отказ адвоката от оказания юридической помощи в отношении клиента, не исполняющего свои обязательства перед адвокатом, создает угрозу привлечения адвоката к ответственности. В Законе должны быть предусмотрены случаи, при которых отказ адвоката от принятой на себя обязанности по оказанию юридической помощи является правомерным. Подпункт 2.7 пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры устанавливает необходимость предоставить адвокату право на прекращение исполнения обязательств защитника в случае невыполнения обязательств по оплате помощи адвоката в установленные сроки (предусмотренные договором об оказании юридической помощи), так как в настоящее время это не является основанием для отказа адвоката от принятого поручения.В целях недопущения оставления лица без дальнейшей защиты и представительства следует предусмотреть разумный срок, в течение которого лицо сможет найти другого адвоката, а также определить обязанность адвоката передать все материалы дела новому адвокат. |
| 1.
 | 11. Адвокату запрещается состоять на государственной службе и заниматься предпринимательской деятельностью, занимать иную оплачиваемую должность, кроме случаев вхождения в состав Высшего Судебного Совета Республики Казахстан и наблюдательного совета (совета директоров) коммерческой организации, избрания или назначения арбитром соответствующего арбитража для разрешения спора, а также занятия преподавательской, научной или творческой деятельностью.**В случае вхождения в состав наблюдательного совета (совета директоров) коммерческой организации адвокат не вправе оказывать юридическую помощь данной организации и ее аффилированным лицам.**Адвокат вправе совмещать адвокатскую деятельность с работой на оплачиваемых выборных и назначаемых должностях в коллегии адвокатов, Республиканской коллегии адвокатов, международных общественных объединениях адвокатов.… | 11. Адвокату запрещается состоять на государственной службе и заниматься предпринимательской деятельностью, занимать иную оплачиваемую должность, кроме случаев вхождения в состав Высшего Судебного Совета Республики Казахстан **и его комиссий, а также** наблюдательного совета (совета директоров) коммерческой организации, избрания или назначения арбитром соответствующего арбитража для разрешения спора, а также занятия преподавательской, научной или творческой деятельностью, **выполнения обязанностей руководителя стажировки, административных должностей в научных и образовательных организациях.** Адвокат вправе совмещать адвокатскую деятельность с работой на оплачиваемых выборных и назначаемых должностях в коллегии адвокатов, Республиканской коллегии адвокатов, **адвокатской конторе,** международных общественных объединениях адвокатов, **с** **деятельностью патентного поверенного, администратора при проведении реабилитационных процедур и процедур банкротства, члена и (или) руководителя ликвидационной комиссии ликвидируемого юридического лица, доверительного управляющего имуществом, исполнителя завещания, доверительного управляющего наследством.** | В рамках отмены излишних ограничений гражданских и экономических прав адвокатов и повышения профессионального статуса адвоката, предусмотренных пунктом 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры необходимо оговорить право на получение вознаграждения за деятельность в качестве руководителя стажировки, члена органа управления адвокатской конторы.Высокий статус адвокатуры обосновывает наличие повышенных требований к субъектам, оказывающим квалифицированную юридическую помощь.В то же время реализация адвокатом своих имущественных прав, гарантированных ему законом, которая не отражается профессиональной деятельности и не причиняет вреда клиентам, должна быть освобождена от ограничений.Наличие большого числа запретов и ограничений в настоящее время ничем не оправдано, не создает потенциала для развития института адвокатуры, не согласуется с современными потребностями рынка юридической помощи, препятствует пополнению адвокатуры профессиональными юристами, не желающими принимать на себя неоправданные ограничения.Большинство существующих ограничений утратили свое практическое значение, и используются только в качестве элементов контроля и преследования адвокатов.В связи с этим необходимо последовательное избавление адвокатского статуса от излишних ограничений с сохранением непредпринимательского статуса адвокатуры.На текущем этапе целесообразно расширить перечень видов иной оплачиваемой деятельности, которую без ущерба для качества юридической помощи могли бы осуществлять адвокаты. Перечень этих видов приведен в поправке.Полное избавление адвокатов от ограничений в выборе вида деятельности либо придание адвокатской деятельности статуса предпринимательской деятельности противоречит публично-правовому статусу института адвокатуры и не является в настоящее время целесообразным.В большинстве западных (например, Германия, Франция) и постсоветских стран (например, Грузия, Украина, Литва, Эстония, Российская Федерация в той или иной мере существуют ограничения на занятие адвокатами иной оплачиваемой деятельности, не связанной с оказанием юридической помощи.При этом может быть принят на вооружение опыт, предоставления возможности адвокатам осуществлять виды деятельности, не входящие в конфликт с адвокатским статусом.Так пункт 4 статьи 10 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» предусмотрено распределение взносов стажеров за прохождение стажировки как в пользу руководителя стажировки, так и в пользу совета адвокатов.Статья 14 Модельного закона «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», принятым Межпарламентской Ассамблеей государств – участников СНГ (https://iacis.ru/public/upload/files/1/741.pdf) предусматривает возможность распределения между адвокатами-учредителями финансового результата деятельности адвокатского образования.В соответствии с пунктом 4 статьи 4 Закона Литовской Республики «Об адвокатуре» адвокат также за вознаграждение в установленном правовыми актами порядке вправе предоставлять услуги администратора по банкротству, имуществу и наследству, услуги лоббиста, ликвидатора, куратора, исполнителя завещания, распорядителя имущества, патентного поверенного, быть арбитром. Адвокат может являться членом органа правления или надзора юридического лица, однако за это не может получать какое-либо вознаграждение, за исключением тантьем.Согласно подпунктам 6) и 7) пункта (1) параграфа 41 Закона Эстонии «Об адвокатуре» присяжный поверенный уполномочен действовать в качестве третейского судьи и примирителя, управляющего имуществом банкрота. Параграф 40 указанного Закона предусматривает возможность осуществления адвокатом деятельности патентного поверенного.Согласно статье 115 Декрета Франции «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» адвокат вправе совмещать свою адвокатскую деятельность с деятельностью в качестве помощника депутата или сенатора, советника или посредника по разрешению споров, хранителя имущества в порядке секвестра.Необходимо также исключить запрет на оказание юридической помощи организации и ее аффилированным лицам в случае вхождения адвоката в состав ее наблюдательного совета (совета директоров).  |
|  | **Статья 35. Гарантии адвокатской деятельности**…3. 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.**Отсутствует.**… | **Статья 35. Гарантии адвокатской деятельности**…3. 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;**привлекать адвоката к конфиденциальному сотрудничеству при проведении оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий, если такое сотрудничество будет связано или может привести к раскрытию адвокатской тайны;****внесение представления следователем или прокурором,** **а также вынесение частного определения (постановления) суда относительно оценки правовой позиции и (или) качества юридической помощи в деле, по которому адвокатом оказывается юридическая помощь;****проникновение в жилище или помещение, в котором находится рабочее место адвоката, проведение в них осмотра, обыска или иных следственных действий, а также проведение личного обыска адвоката, истребование или изъятие вещей и документов адвоката, кроме случаев, когда такие действия осуществляются в рамках уголовного судопроизводства, в котором адвокат подозревается в совершении преступления;****любое уголовное или административное преследование адвокатов со стороны органов и должностных лиц, в производстве которых находится дело, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, за действия, совершенные ими в связи с оказанием юридической помощи, в том числе за публичные высказывания;**… | Подпункт 5) Введения к Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость предоставление реальных гарантий адвокатской деятельности, включая решение вопросов защищенности и безопасности адвокатов. В связи с этим предлагается вернуться к объему гарантий, который был включен в разработанный Министерством юстиции в 2018 году первоначальный проект Закона «О юридической помощи»: <http://advokatura.kz/proekt-zakona-rk-o-yuridicheskoj-pomoshhi/>.Авторами проекта был предложен значительный комплекс мер по расширению статуса адвоката и обеспечению состязательности. В ходе работы над проектом не были восприняты многие предложения по расширению прав и гарантий деятельности адвокатов. Эта ситуация требует исправления.Обеспечение гарантий независимости адвокатов и возможности беспрепятственного осуществления деятельности представителями юридической профессии должно признаваться основными условием повышения качества юридической помощи, поскольку данные гарантии направлены в первую очередь на обеспечение интересов клиентов адвокатов. **Касательно запрета на конфиденциальное сотрудничество**Несовместимость сотрудничества на конфиденциальной основе с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, в ходе осуществления адвокатской деятельности со статусом адвоката в настоящее время предусмотрена пунктом 11 Кодекса профессиональной этики адвокатов. Пунктом 3 раздела 3 Концепции развития адвокатуры предусмотрена необходимость законодательно запретить привлечение адвокатов в качестве лиц, сотрудничающих на конфиденциальной основе с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность. Сотрудничество адвокатов с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, нарушает фундаментальные принципы деятельности адвокатов по их независимости, запрету на разглашение адвокатской тайны, соблюдению верности интересам лица, обратившегося за помощью, и не совершению каких-либо действий вопреки его интересам.В юридической литературе гарантии адвоката при проведении ОРМ и следственных действий рассматриваются обычно в контексте необходимости обеспечения адвокатской тайны в целях защиты информации, предметов и документов, входящих в производство адвоката по делам его клиентов. Одним из решающих критериев при этом является возможность ограничения адвокатской тайны. В случае, если при проведении ОРМ или следственных действий не предполагается получение сведений, составляющих адвокатскую тайну, следует относиться к адвокату как к обычному гражданину (см., например, Хусаинов Р.Р. Некоторые проблемные вопросы проведения оперативно-розыскных мероприятий в отношении защищаемых лиц // Вестник Уфимского юридического института МВД России. – 2018. – № 1. – С. 98–101., Кузьмин Н.Т. Особенности проведения оперативно-розыскного мероприятия обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств у адвоката // Научный компонент. – 2020. – № 3 (7). – С. 41–46.)В соответствии с пунктом 1 статьи 23 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности»: - запрещается привлекать адвоката к конфиденциальной сотрудничества при проведении оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий, если такое сотрудничество будет связано или может привести к раскрытию адвокатской тайны (подпункт 8).**Касательно вынесения представлений, постановлений и определений в отношении адвоката** В представлениях, частных постановлениях (определениях) может быть дана оценка конкретных действий адвоката, нарушающих требования закона или профессиональной этики. Однако в указанных актах не может даваться оценка качества оказанной юридической помощи или правовой позиции адвоката по делу. В соответствии с пунктом 1 статьи 23 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности»: - запрещается внесение представления следователем, прокурором, а также вынесение частного определения (постановления) суда относительно правовой позиции адвоката в деле (подпункт 10);- запрещается вмешательство в правовую позицию адвоката (подпункт 11).**Касательно проникновения в помещения, досмотра и обыска адвоката**Особенности производства обыска, осмотра и выемки в отношении адвоката предусмотрены статьей 450.1 УПК Российской Федерации, согласно которой установлено, что обыск, осмотр и выемка в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности), производятся только после возбуждения в отношении адвоката уголовного дела или привлечения его в качестве обвиняемого, если уголовное дело было возбуждено в отношении других лиц или по факту совершения деяния, содержащего признаки преступления, на основании постановления судьи о разрешении производства обыска, осмотра и (или) выемки.Согласно пункту 5 параграфа 43 Закона Эстонии «Об адвокатуре» задержание, обыск или заключение под стражу адвоката по вытекающим из с его профессиональной деятельности обстоятельствам допускается только на основании постановления уездного или городского суда. По вытекающим из профессиональной деятельности адвоката обстоятельствам не допускается также обыск адвокатского бюро, через которое он оказывает юридические услуги.Согласно пункту 7 статьи 38 Закона Грузии прослушивание и запись переговоров между адвокатом и клиентом должны быть запрещены, и переписка между ними - неприкосновенна.В соответствии с пунктом 3 статьи 46 Закона Литовской Республики «Об адвокатуре» запрещается производить осмотр, проверку или выемку связанных с деятельностью адвоката документов или материальных носителей информации, на которых имеются связанные с его деятельностью данные, проверку почтовых посылок, прослушивание телефонных разговоры, контролировать другую передаваемую посредством телекоммуникационных сетей информацию и другие сношения или действия, за исключением случаев, когда адвокат подозревается или обвиняется в совершении преступного деяния. Это разрешение применяется только в отношении документов, связанных с предъявленными подозрениями или обвинениями.В соответствии с пунктом 5 указанного Закона запрещается, открыто или тайно, ознакамливаться с информацией, составляющей профессиональную тайну адвоката и использовать ее в качестве доказательства.В соответствии с пунктом 1 статьи 23 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности»: - запрещается проведение осмотра, разглашение, истребование или изъятие документов, связанных с осуществлением адвокатской деятельности (подпункт 4).**Касательно преследования за действия и высказывания адвоката**В соответствии с подпунктом с) пункта 16 Основных принципов, касающихся роли адвокатов правительства обеспечивают, чтобы адвокаты не подвергались судебному преследованию и судебным, административным, экономическим или другим санкциям за любые действия, совершенные в соответствии с признанными профессиональными обязанностями, нормами и этикой, а также угрозам такого преследования и санкций.Международным стандартом является подход, именуемый «свобода адвокатского высказывания», связанный с профессиональной деятельностью адвоката, согласно которому адвокат пользуется большими свободами в ходе своих высказываний, которые он осуществляет в ходе своей адвокатской деятельности.Данный подход опирается на Основные положение о роли адвокатов (принятые восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступлений в августе 1990 г. в Нью-Йорке), согласно которым адвокат должен обладать уголовным и гражданским иммунитетом от преследований за относящиеся к делу заявления, сделанные в письменной или устной форме, при добросовестном исполнении своего долга и осуществлении профессиональных обязанностей в суде, трибунале или другом юридическом или административном органе. Естественно, что данная привилегированная свобода адвоката ограничивается исключительно выполнением им своих профессиональных обязанностей (Мельниченко Р.Г. Об иммунитете устного высказывания адвоката // Адвокат. 2005. № 9. С. 29–32.)Согласно пункту 2 статьи 18 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат не может быть привлечен к какой-либо ответственности (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) за выраженное им при осуществлении адвокатской деятельности мнение, если только вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена виновность адвоката в преступном действии (бездействии).В соответствии с пунктом 1 статьи 23 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности»: - запрещается привлекать к уголовной или иной ответственности адвоката (лицо, в отношении которого прекращено или приостановлено праве на занятие адвокатской деятельностью) или угрожать применением ответственности в связи с осуществлением им адвокатской деятельности согласно закону (подпункт 14);- не могут быть основанием для привлечения адвоката к ответственности его высказывания по делу, в том числе, отражающие позицию клиента, заявления в средствах массовой информации, если при этом не нарушаются профессиональные обязанности адвоката (подпункт 15).Такой подход не освобождает адвоката от ответственности за клевету, оскорбления или иное поведение, противоречащее нормам закона или этики.В соответствии с пунктом 4 статьи 38 Закона Грузии «Об адвокатской деятельности» адвокат не несет ответственность за высказывания, которые он / она имеет в письменном виде или устно в суде или административном органе в интересы клиента.(В целом в ходе обсуждения в Сенате было признано, что имеются механизмы давления на адвокатов и требуется включение норм, обеспечивающих защищенность. Поручено представить дополнительное обоснование с использованием зарубежного опыта).  |
|  | 6. Адвокату гарантируется право на обеспечение безопасности при осуществлении адвокатской деятельности в порядке, установленном законом. | 6. Адвокату гарантируется право на обеспечение безопасности при осуществлении адвокатской деятельности в порядке, установленном законом. **Жизнь, здоровье, честь и достоинство адвоката и членов его семьи, их имущество находятся под охраной государства, а посягательство на них влекут ответственность, предусмотренную законом.** | В соответствии с пунктом 17 Основных принципов, касающихся роли адвокатов, в тех случаях, когда возникает угроза безопасности адвокатов в результате выполнения ими своих функций, власти обеспечивают им надлежащую защиту.Подпункт 2.8. пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры предусматривает в качестве одного из условий повышения процессуального статуса адвоката и обеспечения состязательности закрепление в законе права на обеспечение безопасности при осуществлении адвокатской деятельности; гарантии охраны государством жизни, здоровья, чести и достоинства адвоката и членов его семьи.В соответствии с подпунктом 6) части 1 статьи 23 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» жизнь, здоровье, честь и достоинство адвоката и членов его семьи, их имущество находятся под охраной государства, а посягательство на них влекут ответственность, предусмотренную законом.Предложение поддержано на обсуждении в рабочей группе в Сенате.  |
|  | 7. Органы уголовного преследования, их должностные лица в случаях, предусмотренных процессуальным законом, обязаны уведомлять адвоката о необходимости его участия в следственных и иных процессуальных действиях в согласованный с адвокатом срок. | 7. Органы уголовного преследования, их должностные лица в случаях, предусмотренных процессуальным законом, обязаны **заблаговременно** уведомлять адвоката о необходимости его участия в следственных и иных процессуальных действиях в согласованный с адвокатом срок.**Независимо от заявленных ходатайств указанные органы и должностные лица обязаны обеспечить участие адвоката во всех следственных и иных процессуальных действиях, затрагивающих права и законные интересы его подзащитного, которые должны проводиться с участием подзащитного, за исключением негласных следственных действий.** | Пунктом 2 Принципа 11 Свода принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой-бы то ни было форме, принятого резолюцией 43/173 Генеральной Ассамблеи от 9 декабря 1988 года установлено, что до сведения задержанного лица или его адвоката, если таковой имеется, без промедлений доводится полная информация о любом постановлении о задержании, а также о причинах задержания.В связи с регламентированным правом адвоката участвовать только в тех следственных и процессуальных действиях, которые производятся с участием его подзащитного либо по ходатайству защиты, адвокат может быть не допущен к иным мероприятиям и не уведомляется об их производстве, даже если они напрямую затрагивают права и законные интересы доверителя. К примеру, при производстве обыска по месту жительства или работы подзащитного, когда он задержан или содержится под стражей. В этой связи подпункт 1.2. пункта 1 Раздела 6 Концепции развития адвокатуры обращает внимание на необходимость регламентировать право свободного доступа адвоката к своему подзащитному в любое время и закрепить обязанность органа (а не только право адвоката) по обеспечению участия адвоката во всех следственных и иных мероприятиях, затрагивающих права и законные интересы подзащитного, а также заблаговременному уведомлению об их производстве (независимо от участия в них подзащитного и заявленных ходатайств).Предложение поддержано на обсуждении в рабочей группе в Сенате. Рекомендовано включить данную норму в УПК (реализовано в предложениях к статье 70 УПК). |
|  | **8. Государственные органы, органы местного самоуправления и юридические лица обязаны в течение десяти рабочих дней дать письменный ответ на запрос адвоката, связанный с оказанием им юридической помощи.****В предоставлении адвокату запрошенных сведений может быть отказано в случае, если информация отнесена к информации с ограниченным доступом.** | 8. **Адвокатский запрос — это письменное обращение адвоката в государственные органы, органы местного самоуправления, к юридическим лицам, физическим лицам (в том числе индивидуальным предпринимателям, частным нотариусам, частным судебным исполнителям) о предоставлении сведений и (или) копий документов, необходимых адвокату для оказания юридической помощи клиенту.****Указанные лица обязаны** **безвозмездно** **предоставить письменный ответ на запрос адвоката, а также сведения и (или) документы, необходимые для оказания юридической помощи.****Адвокат** **вправе получать и обрабатывать указанные сведения, персональные данные и (или) документы в отношении лиц, не являющихся его клиентами, без согласия данных лиц, если это необходимо для оказания юридической помощи и если получение таких сведений и документов не запрещено законами.****В предоставлении** **адвокату запрошенных сведений может быть отказано в случае, если информация отнесена к государственным секретам.****Срок предоставления ответа на адвокатский запрос составляет:****1) для государственных органов и государственных юридических лиц, а также при оказании юридической помощи по уголовному делу или по делу об административном правонарушении - три дня;****2) при оказании юридической помощи в случае задержания лица и (или) согласования прокурором либо рассмотрения в суде материалов уголовного дела об избрании меры пресечения - двадцать четыре часа.****3) в остальных случаях – десять рабочих дней.****К адвокатскому запросу прилагается письменное уведомление адвоката об оказании юридической помощи. Требовать от адвоката представления вместе с адвокатским запросом других документов запрещается.** | Согласно пункту 21 Основных принципов, касающиеся роли адвокатов, принятых восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями (Гавана, Куба, 27 августа — 7 сентября 1990 года) компетентные органы обязаны обеспечивать адвокатам достаточно заблаговременный доступ к надлежащей информации, досье и документам, находящимся в их распоряжении или под их контролем, с тем чтобы адвокаты имели возможность оказывать эффективную юридическую помощь своим клиентам. Такой доступ должен обеспечиваться, как только в этом появляется необходимость.Подпункт 2.1 пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры обращает внимание на необходимость законодательного уточнения по следующим вопросам:- Адвокат вправе требовать предоставления сведений, касающихся не только своего клиента, но и третьих лиц, если эти сведения необходимы для оказания юридической помощи клиенту- Основанием для отказа в предоставлении сведений по адвокатскому запросу может являться только распространение на указанные сведения режима государственной тайны (как это предусмотрено, например, Модельным законом «Об адвокатуре и адвокатской деятельности»).- Неполный, частичный, уклончивый, формальный ответ, неправомерные ссылки на отсутствие информации должны толковаться как отказ в представлении ответа.- в целях оперативного получения необходимой информации сократить срок исполнения адвокатских запросов до 3 суток.Требуется раскрыть содержание термина «адвокатский запрос». **Касательно оснований для отказа в предоставлении ответа**Основанием для отказа в предоставлении сведений по адвокатскому запросу может являться только распространение на указанные сведения режима государственной тайны (как это предусмотрено, например, Модельным законом «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», принятым Межпарламентской Ассамблеей государств – участников СНГ (<https://iacis.ru/public/upload/files/1/741.pdf>).Подпункт 4 параграфа 41 Закона Эстонии «Об адвокатуре» предусматривает право адвоката получать от государственных и муниципальных учреждений необходимые для оказания юридических услуг сведения, знакомиться с документами и получать их копии и выписки из них, если получение адвокатом сведений и документов не запрещено законом.Настоящий проект предлагает отказаться от процедуры допуска к государственным секретам, заменив ее подпиской об их неразглашении.Мотивированная позиция по этому вопросу изложена в предложениях по статье 29-1 Закона Республики Казахстан «О государственных секретах».**Касательно получения и обработки персональных данных.**Настоящий проект предлагает включить в статью 9 Закона «О персональных данных» право на сбор, обработку персональных данных без согласия субъекта или его законного представителя в случаях их предоставления по письменному запросу адвоката, связанному с оказанием им юридической помощи.Например. согласно подпункту 4-1) параграфа 41 Закона Эстонии «Об адвокатуре» адвокат вправе обрабатывать полученные на основании договора или закона персональные данные иных лиц, не являющихся клиентами, в том числе персональные данные особого вида без согласия этих лиц, если это необходимо для оказания юридической услуги.**Касательно безвозмездности получения ответа на запрос.**В соответствии с пунктом 1 статьи 14 Конституции Республики Казахстан все равны перед законом и судом.Согласно части 1 статьи 23 УПК РК уголовное судопроизводство осуществляется на основе принципа состязательности и равноправия сторон обвинения и защиты. В соответствии с частью 7 указанной статьи стороны, участвующие в уголовном процессе, равноправны, то есть наделены в соответствии с Конституцией и УПК равными возможностями отстаивать свою позицию.В соответствии с частью 1 статьи 15 ГПК РК гражданское судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. Стороны, участвующие в гражданском процессе, наделены настоящим Кодексом равными возможностями отстаивать свою позицию.Сведения и документы, необходимые для рассмотрения дела во всех случаях предоставляются стороне обвинения безвозмездно. Однако в ряде случаев обращение адвокатов за информацией влечет требование об их оплате. В настоящее время нет четкого указания на безвозмездность предоставления адвокатам сведений по адвокатскому запросу. В связи с этим необходимо предусмотреть, что информация должна предоставляться адвокатам на бесплатной основе. **Касательно расширения круга адресатов и сферы применения адвокатского запроса**Необходимость расширения сферы действия адвокатского запроса – одно из базовых положений Концепции развития адвокатуры. Истребование сведений и документов адвокатом способствует более полному и быстрому рассмотрению дела, способствует реальной состязательности и равноправию сторон.**Касательно сокращения сроков ответа на адвокатский запрос**В соответствии с пунктом 4 статьи 17 Закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество» копии документов, находящиеся в регистрационном деле правового кадастра, должны быть предоставлены регистрирующим органом не позднее трех рабочих дней со дня подачи запроса на получение информации. На практике такой срок проблем с ответом не вызывает. В связи с развитием информационных технологий представляется целесообразным сократить до трех дней срок ответа для всех государственных органов и государственных юридических лиц.Срок на обжалование постановления по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 826-1 КоАП составляет 10 суток. Таким образом, в случае вступления адвоката в дело после вынесения постановления о привлечении к административной ответственности, адвокат практически лишается возможности использовать такой инструмент, как адвокатский запрос.Согласно части 4 статьи 131 УПК РК лицо может быть задержано по подозрению в совершении преступления на срок не более сорока восьми часов, а несовершеннолетний - на срок не более двадцати четырех часов, за исключением случаев, когда допускается задержание на срок не более семидесяти двух часов.Если ответ на адвокатский запрос в рамках оказания юридической помощи при задержании лица и (или) согласования прокурором и (или) рассмотрения в суде материалов уголовного дела об избрании меры пресечения будет готовиться в течение трех суток, а задержание осуществляется на более короткий срок, то смысл в ответе на адвокатский запрос через 3 суток теряется. Адвокат не может предоставить ответ ни суду, ни прокурору, ни органу досудебного расследования.Необходимо сократить срок рассмотрения адвокатского запроса в указанных случаях до 24 часов. В этом случае адвокат сможет его представить соответствующим органам. |
|  | 9.Адвокат при выполнении принятого поручения имеет право использовать в суде компьютеры, смартфоны и иные технические средства, необходимые для осуществления адвокатской деятельности в порядке, установленном процессуальным законодательством. | 9. Адвокат при выполнении принятого поручения имеет право использовать в суде, **органах прокуратуры, органах, ведущих уголовный процесс и других государственных и негосударственных органах и организациях** компьютеры, смартфоны и иные технические средства, необходимые для осуществления адвокатской деятельности в порядке, установленном процессуальным законодательством, **в том числе для копирования материалов дела, по которому адвокат осуществляет юридическую помощь, фиксации процессуальных действий, в которых он принимает участие, а также хода судебного заседания в порядке, предусмотренном законом**.**В указанных случаях адвокат использует технические средства исключительно в целях выполнения профессиональных обязанностей по оказанию юридической помощи и не вправе использовать их в целях, не имеющих отношения к оказанию юридической помощи.****Применяя технические средства, адвокат обязан принимать все необходимые меры для сохранения ставших ему известными сведений, составляющих государственные секреты и иную охраняемую законом тайну, в том числе и для защиты ее от несанкционированного доступа**. | Согласно подпункту b) пункта 13 Основных принципов, касающихся роли адвокатов, адвокаты выполняют оказание клиентам помощи любыми доступными средствами и принятие законодательных мер для защиты их интересов.В целях беспрепятственного осуществления деятельности адвокатов в пункте 9 статьи 35 Закона после слова «суде» необходимо дополнить словами «и в органах досудебного расследования».Также данная норма будет корреспондировать с пунктом 5 статьи 35 Закона, касательно недопустимости изъятия средств мобильной связи.Подпункт 1.1. пункта 1 Раздела 6 Концепции развития адвокатуры обращает внимание на то, что право адвоката на свободный доступ в административные здания судов и правоохранительных органов с установлением запрета на производство досмотра закреплено в профильном законе. Соблюдение пропускного режима предусмотрено только для мест содержания задержанных, содержащихся под стражей и отбывающих наказание лиц.Вместе с тем наличие в соответствующих нормах ссылки на установленный законодательством Республики Казахстан порядок и возможность использования технических средств только в судебных органах предоставляет иным органам полномочия руководствоваться ведомственными нормативными актами по пропускному режиму, в связи с чем требуется законодательно закрепить права адвоката в части:1) свободного доступа в административные помещения правоохранительных органов путем внесения изменений в ведомственные нормативные акты;2) беспрепятственного использования в зданиях и помещениях правоохранительных, государственных и негосударственных органов, учреждений, организаций компьютеров, смартфонов и иных технических средств, необходимых для осуществления профессиональной деятельности.Согласно пункту 3 статьи 76-1 Закона юридический консультант при выполнении принятого поручения имеет право использовать в суде и других государственных и негосударственных органах и организациях компьютеры, смартфоны и иные технические средства, необходимые для оказания юридической помощи, в порядке, установленном процессуальным законодательством Республики Казахстан.Перечень органов, указанных в данном пункте значительно шире, чем перечень в пункте 9 статьи 35, который в отношении адвокатов разрешает применение только в судах. Имеет место неоправданное ограничение гарантий прав адвокатов в сравнении с юридическими консультантами. К примеру в соответствии с подпунктом 6) пункта 3 статьи 6 Федерального закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат вправе фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну.Предложение получило поддержку в ходе обсуждения на рабочей группе в Сенате. Рекомендовано исключить излишнюю детализацию названий технических устройств (принтеры, сканеры, планшетов), |
|  | **10. Отсутствует.** | **10. О задержании адвоката, избрании в отношении него меры пресечения в виде содержания под стражей лицо, принявшее соответствующее решение должно незамедлительно, а в случае невозможности в течение двадцати четырех часов уведомить коллегию адвокатов, членом которой является адвокат.** | Обязательное уведомление коллегии адвокатов в случае задержания адвоката является важной гарантией адвокатской деятельности, которую необходимо включить в профильный закон (подпункт 2.8. пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры.В соответствии с подпунктом (4) статьи 52 Закона Республики Молдова «Об адвокатуре» в случае задержания адвоката или привлечения его к уголовной ответственности принявший данные меры орган обязан проинформировать об этом Министерство юстиции и Совет Союза адвокатов в течение шести часов с момента задержания или привлечения к уголовной ответственности.Согласно пункту 6 статьи 46 Закона Литовской Республики «Об адвокатуре» о привлечении адвоката в качестве подозреваемого или обвиняемого либо о произведенных процессуальных действиях должно быть сообщено в Адвокатуру Литвы.(Дополнительное обоснование по результатам обсуждения в рабочей группе в Сенате. Поручено включить данную норму в УПК – выполнено в предложениях по новой статье 552-2 УПК). |
|  | **11. Отсутствует.** | **11.** **При проведении обыска (выемки) или осмотра жилища адвоката, а также помещений, в которых он осуществляет адвокатскую деятельность, должно быть обеспечено присутствие представителя коллегии адвокатов, в целях соблюдения неприкосновенности предметов и сведений, составляющих адвокатскую тайну.****При производстве указанных процессуальных действий представитель коллегии адвокатов вправе задавать вопросы, а также делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записи протокола следственного действия.Неявка представителя коллегии адвокатов, надлежащим образом уведомленного о проведении указанных процессуальных действий, не препятствует их проведению.****В постановлении о производстве обыска (выемки) или осмотра должен быть указан перечень вещей, документов, которые планируется обнаружить, выявить и (или) изъять.** | Необходимость включения данной гарантии предусмотрена подпунктом 2.8. пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры.В соответствии с частью 13 статьи 254 УПК РК при производстве обыска и выемки лицо, осуществляющее досудебное расследование, должно ограничиваться изъятием предметов и документов, могущих иметь отношение к делу.Статьей 450.1 УПК Российской Федерации установлено, что обыск, осмотр и выемка в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности), производятся только в присутствии обеспечивающего неприкосновенность предметов и сведений, составляющих адвокатскую тайну, члена совета адвокатской палаты или иного представителя, уполномоченного президентом адвокатской палаты.Согласно части 2 статьи 23 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» в случае проведения обыска или осмотра жилища, другого владения адвоката, помещений, где он осуществляет адвокатскую деятельность, временного доступа к вещам и документам адвоката следователь судья, суд в своем решении в обязательном порядке указывает перечень вещей, документов, которые планируется отыскать, выявить изъять во время проведения следственного действия или применения меры обеспечения уголовного производства.Во время проведения обыска или осмотра жилища, другого владения адвоката, помещений, где он осуществляет адвокатскую деятельность, временного доступа к вещам и документам адвоката должен присутствовать представитель совета адвокатов региона, кроме случаев, предусмотренных абзацем четвертым этой части. Для обеспечения его участия служебное лицо, которое будет проводить соответствующую следственное действие применять меры обеспечения уголовного производства, заблаговременно уведомляет об этом совет адвокатов региона по месту проведения такого процессуального действия.В целях обеспечения соблюдения требований по охране адвокатской тайны при проведении указанных процессуальных действий представителю совета адвокатов региона предоставляется право задавать вопросы, подавать свои замечания и возражения относительно порядка проведения процессуальных действий, указываются в протоколе.Неявка представителя совета адвокатов региона при условии заблаговременного уведомления совета адвокатов региона не препятствует проведению соответствующей процессуальной действия. |
|  | **12. Отсутствует.** | **12.** **Фактические данные, полученные в результате проведения оперативно-розыскных мероприятий, негласных следственных действиях и (или) следственных действий в отношении адвоката либо в ходе общения адвоката с лицом, которому адвокат оказывает юридическую помощь, не допустимы в качестве доказательств обвинения его подзащитного.**  | Пунктом 5 Принципа 18 Свода принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой-бы то ни было форме, принятого резолюцией 43/173 Генеральной Ассамблеи от 9 декабря 1988 года, предусмотрено, что связь задержанного или находящегося в заключении лица с его адвокатом не может использоваться как свидетельство против обвиняемого или находящегося в заключении лица, если она не имеет отношения к совершаемому или замышляемому преступлению.В соответствии с подпунктом а) пункта 16 Основных принципов, касающихся роли адвокатов правительства обеспечивают, чтобы адвокаты могли выполнять все свои профессиональные обязанности в обстановке, свободной от угроз, препятствий, запугивания или неоправданного вмешательства.Недопустимыми доказательствами следует считать фактические данные, полученные в случаях, когда информация, хотя и была получена в рамках ОРД в отношении лица, которому адвокатом оказывается юридическая помощь, но стала известна в рамках оказываемой адвокатом помощи (например, прослушивание телефона подозреваемого при диалоге с адвокатом). |
|  | **13. Отсутствует.** | **13.** **Возражения против незаконных действий, принесение жалоб, ходатайств и реализация иных полномочий адвокатом в интересах своего клиента не могут быть поставлены ему в вину и служить основанием для применения к нему мер дисциплинарной или иной ответственности.** | Пунктом 18 Основных принципов, касающихся роли адвокатов установлено, что адвокаты не отождествляются со своими клиентами или интересами своих клиентов в результате выполнения ими своих функций.В соответствии с пунктом 20 указанных Основных принципов адвокаты пользуются гражданским и уголовным иммунитетом в отношении соответствующих заявлений, сделанных добросовестно в виде письменных представлений в суд или устных выступлений в суде или в ходе выполнения ими своих профессиональных обязанностей в суде, трибунале или другом юридическом или административном органе.В соответствии со статьей 8 профильного Закона юридическая помощь оказывается и выбор ее мер производится в интересах клиента.Необходимо прекратить практику отождествления адвоката с лицом, которому он оказывает юридическую помощь. В статье 35 профильного закона имеется норма, запрещающая отождествление адвоката с лицом, которому он оказывает юридическую помощь. Несмотря на это, имеются случаи, когда в отношении адвокатов осуществлялось преследование за выражение активной и принципиальной позиции в ходе отстаивания интересов клиента. В связи с этим необходимо добиться включения в законодательство следующих норм:- Пересмотр на законодательном уровне оснований преследования адвокатов за действия, совершенные ими в связи с оказанием юридической помощи, в том числе за публичные высказывания.- Указания на то, что возражение против незаконных действий, принесение жалоб и реализация иных полномочий адвокатом в интересах своего клиента не могут быть поставлены ему в вину и служить основанием для применения к нему мер дисциплинарной или иной ответственности.(Пункт 6 раздела 3 Концепции развития адвокатуры). |
| 1.
 | **14. Отсутствует.** | **14. Запрещается производство негласных следственных действий в отношении адвокатов, оказывающих юридическую помощь, за исключением случаев, когда имеются основания полагать, что ими готовится или совершено тяжкое или особо тяжкое преступление.****Санкционирование негласного следственного действия в отношении адвоката производится следственным судьей по постановлению органа досудебного расследования, согласованному с прокурором области и приравненным к ним прокурорам (городов республиканского значения и столицы).** | В соответствии с подпунктом а) пункта 16 Основных принципов, касающихся роли адвокатов правительства обеспечивают, чтобы адвокаты могли выполнять все свои профессиональные обязанности в обстановке, свободной от угроз, препятствий, запугивания или неоправданного вмешательства.Пункт 4 раздела 3 Концепции развития адвокатуры требует введения особого порядка проведения специальных оперативно-розыскных мероприятий и негласных следственных действий в отношении адвокатов.Например, согласно пункту 3 статьи 8 Федерального закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только на основании судебного решения.Полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) сведения, предметы и документы могут быть использованы в качестве доказательств обвинения только в тех случаях, когда они не входят в производство адвоката по делам его доверителей.  |
|  | **Статья 37. Адвокатская тайна****…****7. Отсутствует.** | **Статья 37. Адвокатская тайна****…****7.** **В случае предъявления клиентом жалоб и требований к адвокату в связи с оказанной юридической помощью, адвокат освобождается от обязанности сохранения адвокатской тайны в пределах, необходимых для защиты его прав и интересов. В таком случае суд или другие органы или должностные лица, рассматривающие жалобу или требование клиента к адвокату, или которым стало известно о предъявлении таких требований, обязаны принять меры для предотвращения доступа других лиц к адвокатской тайне и ее разглашению.****8. Клиент вправе своим письменным согласием освободить адвоката от обязанности хранения профессиональной тайны.** | В целях предоставления реальных гарантий адвокатской деятельности, включая решение вопросов защищенности и безопасности адвокатов, незыблемости соблюдения адвокатской тайны требуется оговорить в профильном Законе случаи, когда адвокат освобождается от обязанности хранить адвокатскую тайну.К примеру, согласно пункту (2) параграфа 45 Закона Эстонии «Об адвокатуре клиент или его правопреемник может своим письменным согласием освободить адвоката от обязанности хранения профессиональной тайны.Пунктом (4) указанного параграфа предусмотрено, что нарушением профессиональной тайны не считается разглашение сведений осуществляющему надзор правлению и суду чести, рассматривающему дисциплинарное виновное деяние. |
|  | **Статья 39. Комиссия по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью** 1. Лица, успешно прошедшие стажировку в коллегии адвокатов, проходят аттестацию в комиссии по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, создаваемой при территориальных органах юстиции областей, городов республиканского значения, столицы. Комиссия по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, состоит из семи членов, в том числе **трех** адвокатов, кандидатуры которых определяются общим собранием (конференцией) членов коллегий адвокатов областей, городов республиканского значения, столицы. Персональный состав комиссий по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, и регламент их работы утверждаются **приказами Министра юстиции Республики Казахстан**. **2. От прохождения аттестации освобождаются:** **1) лица, сдавшие квалификационный экзамен в Квалификационной комиссии при Высшем Судебном Совете Республики Казахстан, успешно прошедшие стажировку в суде и получившие положительный отзыв пленарного заседания областного или приравненного к нему суда;** **2) лица, прекратившие полномочия судьи по основаниям, предусмотренным подпунктами 1), 2), 3), 9), 10) и 12) пункта 1 статьи 34 Конституционного закона Республики Казахстан "О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан";** **3) лица, уволенные из органов прокуратуры и следствия, при наличии стажа работы в должности прокурора или следователя не менее десяти лет, за исключением уволенных по отрицательным мотивам.**3. Основными задачами комиссии по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, являются: 1) обеспечение качественного отбора претендентов на получение лицензии на занятие адвокатской деятельностью; 2) обеспечение открытости и гласности заседаний;**3) отсутствует.**… | **Статья 39. Комиссия по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью** 1. Лица, успешно прошедшие стажировку в коллегии адвокатов, проходят аттестацию в комиссии по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, создаваемой при территориальных органах юстиции областей, городов республиканского значения, столицы. Комиссия по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, состоит из семи членов, в том числе **четырех** адвокатов, **один из которых является председателем комиссии**, кандидатуры которых определяются общим собранием (конференцией) членов коллегий адвокатов областей, городов республиканского значения, столицы.  Персональный состав комиссий по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, и регламент их работы утверждаются **президиумом** **Республиканской коллегией адвокатов**. **2. Исключить.**3. Основными задачами комиссии по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, являются: 1) обеспечение качественного отбора претендентов на получение лицензии на занятие адвокатской деятельностью; 2) обеспечение открытости и гласности заседаний.**…** | Пункт 9 Основных принципов, касающихся роли адвокатов возлагает на профессиональные ассоциации адвокатов наряду с государством и учебными заведениями функции по обеспечению надлежащей квалификации и подготовки адвокатов и знание ими профессиональных идеалов и моральных обязанностей, а также прав человека и основных свобод, признанных национальным и международным правом.В связи с этим существует необходимость совершенствования процедуры допуска адвокатов к профессии. Подпункт 1) пункта 2 Раздела 2 Концепции развития адвокатуры предусматривает, что возглавлять Комиссию по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, должен адвокат. В составе такой комиссии адвокаты должны быть в большинстве. Пунктом 10 указанных Основных принципов установлена необходимость отсутствия дискриминации в ущерб какому-либо лицу в отношении начала или продолжения профессиональной адвокатской практики по любым признакам, за исключением принадлежности к гражданству. Действующие нормы предусматривают освобождение отдельных категорий лиц от аттестации при получении статуса адвоката, что имеет дискриминационный характер по отношению к другим кандидатам. Поэтому Концепция развития адвокатуры предусматривает необходимость отменить законодательную норму, освобождающую бывших судей, прокуроров и следователей от сдачи экзаменов.Концепция отмечает важность того, чтобы адвокатура обладала возможностью влиять на входные экзамены в профессию. На сегодня согласно статье 39 профильного закона комиссия по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, состоит из семи членов, в том числе трех адвокатов, кандидатуры которых определяются общим собранием (конференцией) членов коллегий адвокатов областей, городов республиканского значения, столицы. Персональный состав комиссий по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, и регламент их работы утверждаются приказами Министра юстиции Республики Казахстан.Концепция развития адвокатуры (пункты 1, 2 раздела 5) признает необходимым до разрешения вопроса об отмене лицензирования в краткосрочной перспективе провести следующие изменения:1. В составе комиссии по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, большинством должны быть адвокаты. Председатель комиссии также должен быть адвокатом. В мировой практике входные экзамены в адвокатуру проводят сами коллегии адвокатов.2. Персональный состав комиссий, а также регламент их работы, предлагается утверждать решением Республиканской коллегии адвокатов.Пунктом (4) параграфа 29 Закона Эстонии «Об адвокатуре» предусмотрено, что адвокат должен быть председателем комиссии по оценке профессиональной пригодности и избирается членами этой комиссии. |
|  | **Статья 40. Порядок и условия проведения аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью** 1. Порядок и условия проведения аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, устанавливаются правилами, **определяемыми уполномоченным органом**. …**5-1. Отсутствует.** 6. Аттестация состоит из двух этапов: 1) комплексного компьютерного тестирования на знание законодательства Республики Казахстан и психологической готовности к осуществлению адвокатской деятельности; 2) **практического задания по анализу обстоятельств дела с использованием необходимых источников**.… 8. Комплексное компьютерное тестирование из заданий унифицированного юридического теста проводится с использованием компьютерной техники. В случае применения для тестирования единой информационной системы юридической помощи содержание комплексного компьютерного тестирования создается автоматически из заданий унифицированного юридического теста. Формирование заданий унифицированного юридического теста осуществляется **уполномоченным органом** с привлечением на конкурсной основе независимых экспертов в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан. 9. Содержание **практического задания** для второго этапа аттестации формируется самостоятельно Республиканской коллегией адвокатов. Представители Республиканской коллегии адвокатов представляют варианты практических заданий в количестве, превышающем число претендентов. Вопросы **практического задания** являются конфиденциальной информацией и не подлежат разглашению и распространению..... | **Статья 40. Порядок и условия проведения аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью** 1. Порядок и условия проведения аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, устанавливаются правилами, определяемыми **президиумом Республиканской коллегии адвокатов**. …**5-1. Целью аттестации является проверка наличия у претендентов необходимых знаний основ права и законодательства, а также психологических качеств и безупречной репутации претендентов для осуществления адвокатской деятельности.** 6. Аттестация состоит из двух этапов: 1) комплексного компьютерного тестирования на знание законодательства Республики Казахстан и психологической готовности к осуществлению адвокатской деятельности; 2) **собеседования с членами комиссии с целью определения коммуникативных и профессиональных навыков и качеств претендента**. … 8. Комплексное компьютерное тестирование из заданий унифицированного юридического теста проводится с использованием компьютерной техники. В случае применения для тестирования единой информационной системы юридической помощи содержание комплексного компьютерного тестирования создается автоматически из заданий унифицированного юридического теста. Формирование заданий унифицированного юридического теста осуществляется **президиумом Республиканской коллегии адвокатов** с привлечением на конкурсной основе независимых экспертов в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан. 9. Содержание **вопросов** для второго этапа аттестации формируется самостоятельно Республиканской коллегией адвокатов. Представители Республиканской коллегии адвокатов представляют варианты практических заданий в количестве, превышающем число претендентов. Вопросы **для собеседования** являются конфиденциальной информацией и не подлежат разглашению и распространению..... | Необходимость указанных изменений обоснована пунктами 3-6 Раздела 5 Концепции развития адвокатуры.Первый этап в виде компьютерного тестирования знаний законодательства необходимо оставить. Научная и учебная дисциплина «Основы права» предусматривает изучение теории государства и права, явлений и процессов, проходящих в государстве и обществе, связанных с правом и его реализацией, а также других сопутствующих праву вопросов. Лица, изучившие данную дисциплину, получают представление о государстве и праве, о механизме действия права, о нормотворчестве, законодательстве и действии норм права, о формах права и его реализации, о правоотношениях, правонарушениях и юридической ответственности, а также о других вопросах, по которым личность, общество и государство регулярно обращаются к праву.Вторым этапом должно быть собеседование с членами комиссии. Решение практического задания по анализу обстоятельств дела, которое в настоящее время осуществляется во втором этапе, зачастую не позволяет выявить реальные знания кандидата. Согласно Регламенту Высшего Судебного Совета РК от 17.02.2016 года максимальный балл за собеседование при сдаче квалификационного экзамена у кандидатов в судьи равен максимальному баллу в совокупности сразу двух этапов (написания эссе и практического задания по анализу обстоятельств дела). В этой связи этап практического задания по анализу обстоятельств дела предлагается заменить на собеседование с членами комиссии.Аттестация должна быть направлена на проверку наличия у каждого кандидата необходимых знаний основ права и законодательства, а также высоких моральных и этических качеств для осуществления адвокатской практики.Действующий порядок, предусматривающий решение практических задач, не исключает субъективизма. Собеседование позволяет подходить гибко к решению о допуске претендентов в профессию. У адвокатов появится возможность не допускать кандидатов. которые дискредитировали себя ранее или действовали против интересов адвокатуры.Например, пунктом (4) параграфа 32 Закона Эстонии «Об адвокатуре» установлено, что пригодность личностных качеств лица, вступающего в члены адвокатуры, к осуществлению адвокатской деятельности оценивается на основании экзамена и проводимого в ходе экзамена собеседования. При оценке личностных качеств комиссия по оценке профессиональной пригодности может учитывать также иные существенные с точки зрения выполнения обязанностей адвоката сведения о личности, желающего вступить в члены адвокатуры лица, в том числе комиссия по оценке профессиональной пригодности может делать запросы и запрашивать мнение патрона.Пунктом 3 статьи 6 Модельного закона «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» перечень документов, представляемых претендентом на получение статуса адвоката, порядок сдачи квалификационного экзамена и оценки знаний претендента определяются органами адвокатского самоуправления. |
|  | **Статья 43. Приостановление действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью****…**3. Действие лицензии на занятие адвокатской деятельностью приостанавливается на указанный срок в случаях:**1) возбуждения производства по делу о лишении лицензии на право занятия адвокатской деятельностью – до принятия решения;**… | **Статья 43. Приостановление действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью****…**3. Действие лицензии на занятие адвокатской деятельностью приостанавливается на указанный срок в случаях:**1) исключить;**… | Не все иски о лишении адвокатов лицензии завершаются вынесением решения об удовлетворении иска. Производство по делу и вступление решения в силу может занять длительное время. Весь этот период деятельность адвоката оказывается парализованной, и адвокат лишается права на труд и его оплату, не имеет возможности обязательства перед своими клиентами по заключенным договорам. Приостановление действия лицензии на период возбуждения производства по делу о лишении лицензии на право занятия адвокатской деятельностью до принятия решения представляется излишней и чрезвычайно негативной для адвоката мерой. В связи с этим такая возможность из профильного закона должна быть исключена.  |
|  | **Статья 44. Прекращение действия и лишение лицензии на занятие адвокатской деятельностью**…4. Помимо оснований, предусмотренных пунктом 2 настоящей статьи, лишение лицензии на занятие адвокатской деятельностью осуществляется в судебном порядке по иску лицензиара в случаях:1) грубого либо неоднократного нарушения адвокатом при исполнении им профессиональных обязанностей законодательства Республики Казахстан, принципов оказания юридической помощи, Кодекса профессиональной этики адвокатов; **2) невозможности исполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей вследствие недостаточной квалификации, установленной по результатам аттестации, проведенной коллегией адвокатов в соответствии с подпунктом** **8) пункта 2 статьи 55 настоящего Закона;****3) неустранения обстоятельств, предусмотренных подпунктами 3) и 6) пункта 3 статьи 43 настоящего Закона, по которым приостановлено действие лицензии;****4) установления факта представления лицензиатом недостоверной или умышленно искаженной информации в документах, явившихся основанием для выдачи лицензии;**..5. Основанием для подготовки искового заявления о лишении лицензии на занятие адвокатской деятельностью в случаях, предусмотренных **пунктом 4 настоящей статьи**, **является ходатайство президиума коллегии адвокатов.**Основанием для подготовки искового заявления о лишении лицензии на занятие адвокатской деятельностью в случаях, предусмотренных подпунктами 1), **3), 4)** и 5) пункта 4 настоящей статьи, является также представление территориального органа юстиции. | **Статья 44. Прекращение действия и лишение лицензии на занятие адвокатской деятельностью**…4. Помимо оснований, предусмотренных пунктом 2 настоящей статьи, лишение лицензии на занятие адвокатской деятельностью осуществляется в судебном порядке по иску лицензиара в случаях: 1) грубого либо неоднократного нарушения адвокатом при исполнении им профессиональных обязанностей законодательства Республики Казахстан, принципов оказания юридической помощи, Кодекса профессиональной этики адвокатов;**2) перенести в статью 60 Закона;****3) перенести в статью 60 Закона;** **4)** **перенести в статью 60 Закона.**…5. Основанием для подготовки **иска** о лишении лицензии на занятие адвокатской деятельностью **и об** **оспаривании решения дисциплинарной комиссии (в случае его наличия)** в случаях, предусмотренных **подпунктом 1)** пункта 4 настоящей статьи, является представление территориального органа юстиции, **в одном из следующих случаев:****1) если в сроки, предусмотренные пунктом 2 статьи 72 настоящего Закона, дисциплинарной комиссией адвокатов или дисциплинарной комиссией адвокатуры не будет рассмотрено соответствующее дисциплинарное дело в отношении адвоката;****2) если лицензиар не согласен с решением дисциплинарной комиссии по вопросам, предусмотренным подпунктами 2) и 3), 3-1) 3-2) пункта 1 статьи 60 настоящего Закона.**Основанием для подготовки **иска** о лишении лицензии на занятие адвокатской деятельностью в случаях, предусмотренных подпунктами 1) и 5) пункта 4 настоящей статьи, является также представление территориального органа юстиции. | Подпунктом 2) пункта 2 раздела 2 Концепции развития казахстанской адвокатуры предусмотрено, что до подачи иска о лишении лицензии вследствие грубого либо неоднократного нарушения адвокатом законодательства РК, принципов оказания юридической помощи, Кодекса профессиональной этики адвокатов решение по данному вопросу должно быть принято дисциплинарной комиссией. Иск лицензиара о лишении лицензии может быть предъявлен, если дисциплинарные комиссии не принимают решения в разумные сроки. В случае если дисциплинарная комиссия приняла решение не исключать адвоката из коллегии, с которым лицензиар не согласен, он должен в судебном порядке оспорить данное решение, а не подавать иск без учета решения дисциплинарной комиссии.В связи с этим предлагается установить возможным подачу иска о лишении лицензии только в одном из следующих случаев:1) если в сроки, предусмотренные пунктом 2 статьи 72 Закона, дисциплинарной комиссией адвокатов или дисциплинарной комиссией адвокатуры не будет рассмотрено соответствующее дисциплинарное дело в отношении адвоката;2) при вступлении в законную силу решения суда, которым удовлетворен иск территориального органа юстиции об оспаривании решения дисциплинарной комиссии по вопросам, предусмотренным подпунктами 2) и 3), 3-1) 3-2) пункта 1 статьи 60 Закона.В действующем профильном законе не в полной мере урегулированы вопросы, связанные с прекращением действия адвокатской лицензии по решению лицензиара по основаниям прекращения членства адвоката в коллегии.Как правило, прекращение действия лицензии на практике связано с такими событиями как смерть адвоката, прекращение гражданства, признание адвоката недееспособным или ограниченно дееспособным, умершим либо безвестно отсутствующим, вступление в силу обвинительного приговора и т.д. Между тем в законе имеется основание, при котором лицензиар прекращает действие лицензии по решению президиума о прекращении членства в коллегии в случае применения дисциплинарной комиссией меры взыскания в виде исключения из коллегии за совершение адвокатом грубого нарушения законодательства, принципов оказания юридической помощи, закрепленных в уставе коллегии адвокатов, Кодекса профессиональной этики адвокатов (подпункт 2) пункта 1 статьи 60, подпункт 4) пункта 5 статьи 72).За аналогичное нарушение закон предусматривает также лишение лицензии в судебном порядке как по ходатайству коллегии, так и по представлению органа юстиции. Действующая редакция статьи 60 позволяет коллегии за такое нарушение исключить адвоката из своего состава и ходатайствовать о прекращении действия лицензии, а не о лишении ее через суд.В адвокатуре успешно действует двухуровневая система привлечения к дисциплинарной ответственности. В случае, если дисциплинарный орган местной коллегии адвокатов не принимает строгих мер дисциплинарной ответственности к адвокатам, заявители, в том числе органы юстиции обжалуют его решение в республиканский дисциплинарный орган. Решения такого органа обязательны для местной коллегии адвокатов.Дисциплинарная комиссия адвокатуры имеет достаточную практику по принятию решений об исключении адвоката из коллегии адвокатов, отменяя решения местных дисциплинарных комиссий, применивших мягкую меру наказания. Статья 72 профильного Закона также наделяет местный дисциплинарный орган правом принимать решение об исключении адвоката из коллегии адвокатов. Коллегии на местах выполняют такие решения своего дисциплинарного органа и прекращают членство адвоката в коллегии с последующим ходатайством лицензиару о прекращении действия его лицензии.Органы юстиции либо заявитель праве обжаловать любое решение дисциплинарных комиссий в случае несогласия с ним – как решение об исключении адвоката из коллегии, так и в случае, если адвокатура не находит оснований для принятия столь сурового наказания. Таким образом, прежде чем оспариваемый вопрос дойдет до суда, его рассмотрение пройдет две адвокатские инстанции, что будет свидетельствовать о тщательном и всестороннем рассмотрении данного вопроса самим адвокатским сообществом. Представляется излишним обращение лицензиара в суд с иском о лишении лицензии адвоката в связи с обнаружившейся невозможностью исполнения им своих профессиональных обязанностей вследствие недостаточной квалификации (подпункт 2) пункта 4 статьи 44 Закона). Такую невозможность обнаруживает коллегия адвокатов в ходе проведения аттестации адвокатов и организации работы по повышению квалификации, поэтому она вправе на основании подпункта 3) пункта 1 статьи 60 Закона прекратить членство адвоката. Лицензиар далее прекращает действие лицензии без обращения в суд. Аналогичным образом обстоят дела в случаях, если адвокат нарушает срок прохождения повышения квалификации более чем на 30 дней по неуважительной причине либо отказывается от его прохождения, его лицензия приостанавливается на три месяца, чтобы он устранил это нарушение (подпункт 3) пункта 2 статьи 43 Закона). Прохождение повышения квалификации адвокатами организуется коллегией адвокатов, учет часов ведет также коллегия, следовательно, сведения о нарушении адвокатом сроков прохождения квалификации либо отказа от нее, представляет в органы юстиции коллегия адвокатов. Орган юстиции не уполномочен и не имеет возможности выявлять такие нарушения самостоятельно.Если адвокат три года подряд нарушает сроки прохождения повышения квалификации либо отказывается от нее, тогда по действующему порядку лицензиар подает иск о лишении (подпункт 5) пункта 4 статьи 44 Закона). Поскольку учет адвокатов, не повышающих свою квалификацию, ведет коллегия, представляется верным прекращать действие их лицензии на основании ходатайства президиума в связи с прекращением членства в коллегии без обращения в суд. Если адвокат систематически (три и более раза в течение двенадцати последовательных календарных месяцев) оказывает гарантированную государством юридическую помощь, не соответствующую критериям качества оказания гарантированной государством юридической помощи, его лицензия приостанавливается на шесть месяцев.Факт оказания адвокатом юридической помощи, не соответствующей критериям качества ГГЮП на систематической основе, может быть установлен только решением дисциплинарной комиссии, которая вправе применить один из видов дисциплинарного взыскания. К примеру, если адвокат в течение года получил три вида взыскания, то по ходатайству президиума лицензиар может принять решение о приостановлении действия лицензии на шесть месяцев. В случае, если действие лицензии адвоката приостанавливается на шесть месяцев каждые три года подряд по тем же основаниям, то согласно учету таких нарушителей, который ведет коллегия, она должна исключить его из своего состава и ходатайствовать лицензиару о прекращении действия его лицензии. Таким образом, представляется неэффективным устанавливать лицензиару излишние функции, связанные с доказыванием в суде фактов, которые установлены не министерством, а самостоятельно коллегией, принявшей решение об исключении адвоката из своего состава. При этом следует сохранить за лицензиаром полномочия по лишению лицензии адвоката в судебном порядке, в случае если по жалобе в отношении адвоката, поступившей в органы юстиции, коллегия адвокатов:- не организует работу по проверке фактов, согласно срокам, установленным в положениях о работе дисциплинарных органов;- не находит оснований для исключения адвоката из своего состава.К примеру, в соответствии с пунктом 6 статьи 17 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» территориальный орган юстиции, располагающий сведениями об обстоятельствах, являющихся основаниями для прекращения статуса адвоката, направляет представление о прекращении статуса адвоката в адвокатскую палату. В случае, если совет адвокатской палаты в трехмесячный срок со дня поступления такого представления не рассмотрел его, территориальный орган юстиции вправе обратиться в суд с заявлением о прекращении статуса адвоката. |
|  | **Статья 47. Оплата юридической помощи, оказываемой адвокатами**1. Размер оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами, и возмещения расходов, связанных с проведением примирительных процедур, устанавливается письменным договором адвоката с лицом, обратившимся за помощью. Заключение договора является обязательным и осуществляется в порядке, установленном гражданским законодательством Республики Казахстан. Один экземпляр договора вручается лицу, с которым заключен такой договор....3. **Договоры, ставящие размер оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами, в зависимость от исхода дела или успеха адвокатской деятельности, или договоры, по которым адвокат получает часть от присужденной суммы, не допускаются.**Получение адвокатом или адвокатской конторой наличных денег в счет оплаты юридической помощи, в том числе и устных юридических консультаций, и расходов, связанных с исполнением поручения, без выдачи соответствующего финансового документа не допускается.**4. Отсутствует.****5. Отсутствует.** | **Статья 47. Договор о юридической помощи и оплата юридической помощи, оказываемой адвокатами**1. Размер оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами, и возмещения расходов, связанных с проведением примирительных процедур, устанавливается письменным договором адвоката с лицом, обратившимся за помощью. Заключение договора является обязательным, и осуществляется в порядке, установленном гражданским законодательством Республики Казахстан. Один экземпляр договора вручается лицу, с которым заключен такой договор....3. **По соглашению с клиентом в договор о юридической помощи может быть включено условие, согласно которому размер оплаты может быть поставлен в зависимость от достигнутого результата оказания адвокатом юридической помощи или исхода дела либо адвокат получает часть от присужденной суммы, за исключением юридической помощи по уголовному делу и по делу об административном правонарушении.**Получение адвокатом или адвокатской конторой наличных денег в счет оплаты юридической помощи, в том числе и устных юридических консультаций, и расходов, связанных с исполнением поручения, без выдачи соответствующего финансового документа не допускается.**4. Договор о юридической помощи может совершаться устно в случаях:****1) правового консультирования в устной или в письменной форме;****2) составления документов правового характера.****5. Договор о юридической помощи может быть расторгнут в одностороннем порядке по инициативе адвоката в случае невыполнения лицом, обратившимся за помощью, обязательств по оплате в сроки, установленные договором, о чем адвокат обязан письменно уведомить лицо, обратившееся за помощью.** | Пункт 5 раздела 7 Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость разрешить адвокатам устанавливать гонорары «успеха», когда обязанность оплаты юридической помощи ставится в зависимость от положительного исхода дела. Это распространенная в мире практика, и она в первую очередь нужна клиентам, которые не имеют возможности оплачивать труд адвокатов до получения денег с противоположной стороны в судебном порядке.Также необходимо оговорить ряд случаев, когда заключение письменного договора о юридической помощи не является обязательным. Например, в соответствии с пунктом 4.1. статьи 25 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» в соответствии с правилами, установленными советом Федеральной палаты адвокатов, в соглашение об оказании юридической помощи может включаться условие, согласно которому размер выплаты доверителем вознаграждения ставится в зависимость от результата оказания адвокатом юридической помощи, за исключением юридической помощи по уголовному делу и по делу об административном правонарушении.Пункт (3) параграфа 49 Закона Эстонии «Об адвокатуре» допускает, что по соглашению с клиентом размер оплаты может быть поставлен в зависимость от результатов работы адвоката и иных обстоятельств.Пунктом 2 статьи 50 Закона Литовской Республики «Об адвокатуре» установлено, что в гражданских делах, а также когда подается иск в уголовном деле, разрешается о вознаграждении адвоката договариваться таким образом, что его размер будет зависеть от исхода дела, если это не противоречит принципам адвокатской практики.Согласно статье 10 Закона Франции «О реформе ряда судебных и юридических профессий» за исключением экстренных и форс-мажорных ситуаций, а также случаев участия в деле в порядке оказания государственной юридической помощи, адвокат заключает с клиентом письменное соглашение об оплате. При этом законным является соглашение, по которому, наряду с оплатой выполненной работы, предусматривается дополнительное вознаграждение, в зависимости от достигнутого результата или оказания услуги.Пункт 2 статьи 24 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» предусматривает, что договор об оказании правовой помощи может совершаться устно в случаях:1) предоставление устных и письменных консультаций, разъяснений по правовым вопросам с последующей записью об этом в журнале и вручением клиенту документа, подтверждающего оплату гонорара (вознаграждения);2) если клиент безотлагательно требует предоставления правовой помощи, а заключение письменного договора при конкретных обстоятельствах невозможно - с последующим заключением договора в письменной форме в течение трех дней, а если для этого существуют объективные препятствия - в ближайший возможный срок. |
|  | **Статья 49. Формы организации адвокатской деятельности** Адвокат вправе осуществлять свою деятельность в юридической консультации, создаваемой в коллегии адвокатов, либо индивидуально без регистрации юридического лица, а также учредить самостоятельно или совместно с другими адвокатами адвокатскую контору. **Адвокат, осуществляющий профессиональную деятельность индивидуально без регистрации юридического лица, обязан иметь служебное помещение, необходимое для приема лиц, соблюдения условий для обеспечения сохранности адвокатского производства и сохранения адвокатской тайны.** | **Статья 49. Формы организации адвокатской деятельности** Адвокат вправе осуществлять свою деятельность в юридической консультации, создаваемой в коллегии адвокатов, либо индивидуально без регистрации юридического лица, **а также в составе адвокатской конторы**. **Абзац второй исключить.**  | Согласно профильному закону, адвокат, осуществляющий профессиональную деятельность индивидуально без регистрации юридического лица, обязан иметь помещение, необходимое для приема лиц, соблюдения условий для обеспечения сохранности адвокатского производства и сохранения адвокатской тайны. Вместе с тем в связи с пандемией многие адвокаты осуществляют деятельность в онлайн-режиме, не принимают клиентов в офисах, помещения простаивают, но адвокаты вынуждены платить за аренду офисов. При этом многие судебные процессы останутся в онлайн-формате даже после завершения пандемии. Законодательство в этой части меняется. В связи с этим в разделе 10 Концепции развития адвокатуры предлагается исключить норму об обязательном наличии у адвоката служебного помещения. |
|  | **Статья 54. Общее собрание (конференция) членов коллегии адвокатов** **1. Общее собрание (конференция) членов коллегии адвокатов вправе решать любые вопросы деятельности коллегии адвокатов.****1-1. Отсутствует.****1-2. Отсутствует.**  2. К исключительной компетенции общего собрания (конференции) относятся: 1) принятие устава коллегии адвокатов и решений о внесении изменений и дополнений в него; 2) избрание президиума, председателя президиума, ревизионной комиссии, председателя ревизионной комиссии, дисциплинарной комиссии коллегии адвокатов, председателя дисциплинарной комиссии коллегии адвокатов; 3) избрание других органов, предусмотренных уставом коллегии адвокатов, и их руководителей, утверждение положений об этих органах;**3-1) отсутствует;**…6) установление ставок членских и целевых взносов, исчисляемых в размере, кратном месячному расчетному показателю, установленному законом о республиканском бюджете на соответствующий финансовый год, при этом адвокаты, **осуществляющие профессиональную деятельность в сельских населенных пунктах**, либо молодежь, имеющая стаж адвокатской деятельности менее одного года, уплачивают членские и целевые взносы в размере пятидесяти процентов от установленной ставки;... | **Статья 54. Общее собрание (конференция) членов коллегии адвокатов** **1. Высшим органом коллегии адвокатов является общее собрание (конференция) членов коллегии адвокатов, которое созывается не реже одного раза в год и вправе решать любые вопросы деятельности коллегии адвокатов.****1-1. Коллегия адвокатов численностью менее двухсот членов созывает свой высший орган в форме общего собрания.** **В случае несоблюдения требований, предусмотренных пунктом 3 статьи 54 настоящего Закона при созыве общего собрания, высший орган коллегии проводится в форме конференции.****1-2. Делегаты на конференцию коллегии адвокатов избираются на собраниях адвокатов:** **осуществляющих свою деятельность в юридической консультации;** **являющихся партнерами адвокатской конторы;****осуществляющих свою деятельность индивидуально.** 2. К исключительной компетенции общего собрания (конференции) относятся: 1) принятие устава коллегии адвокатов и решений о внесении изменений и дополнений в него; 2) избрание президиума, председателя президиума, ревизионной комиссии, председателя ревизионной комиссии, дисциплинарной комиссии коллегии адвокатов, председателя дисциплинарной комиссии коллегии адвокатов; 3) избрание других органов, предусмотренных уставом коллегии адвокатов, и их руководителей, утверждение положений об этих органах;**3-1) избрание делегатов республиканской конференции коллегий адвокатов;**.... 6) установление ставок членских и целевых взносов, исчисляемых в размере, кратном месячному расчетному показателю, установленному законом о республиканском бюджете на соответствующий финансовый год, при этом адвокаты, **участвующие в оказании гарантированной государством юридической помощи в сельской местности**, либо молодежь, имеющая стаж адвокатской деятельности менее одного года, уплачивают членские и целевые взносы в размере пятидесяти процентов от установленной ставки;… | Подпункт 1) пункта 1 Раздела 2 Концепции развития адвокатуры предусматривает, что для введения полноценного самоуправления в адвокатуре необходимо выборы делегатов на конференцию территориальной коллегии адвокатов необходимо проводить на отдельных собраниях адвокатов, осуществляющих свою деятельность в юридической консультации, собраниях адвокатов, являющихся партнерами адвокатской конторы, и собраниях адвокатов, осуществляющих свою деятельность индивидуально.Право адвоката избирать и быть избранным в органы самоуправления адвокатуры в соответствии с подпунктом 2) пункта 1 Раздела 2 Концепции развития адвокатуры должно быть незыблемым, поэтому представляется, что в территориальных коллегиях адвокатов, в которых менее двухсот членов, должны проводиться общие собрания адвокатов. Проведение конференции делегатов в таких коллегиях должно быть возможным только в случае, если ранее созванное общее собрание адвокатов не состоялось по причине отсутствия установленного кворума для его проведения.Согласно подпункту 1) пункта 1 Раздела 2 Концепции для введения полноценного самоуправления в адвокатуре необходимо, чтобы выбор делегатов для участия в республиканской конференции в каждой территориальной коллегии адвокатов был исключительной компетенцией общего собрания адвокатов. |
|  | **Статья 55. Президиум коллегии адвокатов**…2. Президиум коллегии адвокатов:…4) осуществляет прием в члены коллегии адвокатов, исключает из членов коллегии, организует прохождение стажировки стажерами адвокатов;…9) подает лицензиару в отношении адвоката ходатайство о приостановлении действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью **или подготовке искового заявления** о прекращении действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью по основаниям, предусмотренным настоящим Законом;…**18-1) отсутствует;**…**3. Отсутствует.** | **Статья 55. Президиум коллегии адвокатов**…2. Президиум коллегии адвокатов:…4) осуществляет прием в члены коллегии адвокатов, **приостанавливает членство,** исключает из членов коллегии, организует прохождение стажировки стажерами адвокатов;…**9) подает лицензиару в отношении адвоката ходатайство о приостановлении или прекращении действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью по основаниям, предусмотренным настоящим Законом.**…**18-1) утверждает персональный состав комиссий по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью;**… | Редакционная правка.Предлагается включить вопрос приостановления членства в связи с предлагаемыми изменениями в статью 60 Закона.При прекращении действия лицензии не требуется подготовка искового заявления.Статьей 187 Закона «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» Франции» предусмотрено, что председатель коллегии может по собственной инициативе, по требованию окружного прокурора или по жалобе любого заинтересованного лица провести деонтологический анализ поведения адвоката из своей коллегии. На основании сведений, собранных в процессе деонтологического анализа, он составляет отчет и решает вопрос о наличии оснований для возбуждения дисциплинарного производства. |
|  | **Статья 60. Прекращение членства в коллегии адвокатов**1. Членство адвоката в коллегии адвокатов прекращается президиумом коллегии адвокатов в случаях:…2) грубого либо неоднократного нарушения адвокатом при исполнении им своих обязанностей требований и норм законодательства Республики Казахстан, принципов оказания юридической помощи, закрепленных в уставе коллегии адвокатов, Кодекса профессиональной этики адвокатов;3) обнаружившейся невозможности исполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей вследствие недостаточной квалификации;**3-1) отсутствует;****3-2) отсутствует** …**2-1. Отсутствует.**3. Прекращение членства в коллегии адвокатов может быть обжаловано в Республиканскую коллегию адвокатов или суд в месячный срок со дня вручения адвокату копии **постановления** президиума коллегии адвокатов.**4. Отсутствует.** | **Статья 60. Прекращение и приостановление членства в коллегии адвокатов**1. Членство адвоката в коллегии адвокатов прекращается президиумом коллегии адвокатов в случаях:…2) грубого либо неоднократного нарушения адвокатом при исполнении им своих обязанностей требований и норм законодательства Республики Казахстан, принципов оказания юридической помощи, закрепленных в уставе коллегии адвокатов, Кодекса профессиональной этики адвокатов;3) обнаружившейся невозможности исполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей вследствие недостаточной квалификации, **установленной по результатам аттестации, проведенной коллегией адвокатов в соответствии с подпунктом 8) пункта 2 статьи 55 настоящего Закона**;**3-1) неустранения обстоятельств, предусмотренных подпунктом 3) пункта 3 статьи 43 настоящего Закона, по которым приостановлено действие лицензии;** **3-2) трехкратного в течение последовательных тридцати шести месяцев приостановления действия лицензии по основаниям, предусмотренным подпунктами 3) и 4) пункта 3 статьи 43 настоящего Закона**;…**2-1. Исключение адвоката из коллегии адвокатов по основаниям, предусмотренным подпунктами 2), 3-1), 3-2), 4), 5) пункта 1 настоящей статьи, производится только в качестве меры дисциплинарного взыскания на основании решения дисциплинарной комиссии адвокатов либо дисциплинарной комиссии адвокатуры, носящих обязательный характер.** 3. Прекращение членства в коллегии адвокатов может быть обжаловано в Республиканскую коллегию адвокатов или суд в месячный срок со дня вручения адвокату копии **решения** **президиума коллегии адвокатов об исключении либо выписки из него.** **4. Членство адвоката в коллегии адвоката приостанавливается президиумом коллегии адвокатов в случаях:**  **1) приостановления действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью;** **2) нарушения адвокатом требований Закона, законодательства Республики Казахстан об адвокатской деятельности и юридической помощи, Кодекса профессиональной этики адвокатов, устава коллегии, решений органов Республиканской коллегии и коллегий адвокатов на срок не более трех месяцев.**  **После истечения срока, указанного в подпункте 2 настоящего пункта, членство адвоката в коллегии адвокатов восстанавливается по решению президиума коллегии адвокатов.**  **Приостановление членства адвоката в коллегии адвокатов влечет запрет на осуществление адвокатской деятельности на срок приостановления членства в коллегии.** | Необходимо внести уточнение о том, что для прекращения членства в коллегии в соответствии с подпунктом 2) пункта 1 статьи 60 Закона необходимо соответствующее решение дисциплинарной комиссии адвокатов или дисциплинарной комиссии адвокатуры.  Указание на обязательный характер решений позволит президиуму коллегии адвокатов не выносить вопрос на обсуждение, а прямо исполнять решение дисциплинарных комиссий.В соответствии с положениями раздела 1 Концепции развития адвокатуры необходимо обеспечить независимость дисциплинарных комиссий и коллегий адвокатов в вопросах лишения адвокатов адвокатского статуса. В связи с этим исключение из коллегии адвокатов во всех случаях, когда действия адвоката образуют дисциплинарный проступок, должно производиться на основании решения соответствующей дисциплинарной комиссии.В пункт 3 статьи 60 Закона предлагается включить уточнение касательно возможности предоставления не всего решения, а выписки из него.  В пункте 4 статьи 60 Закона предлагается рассмотреть возможность законодательного введения понятия «приостановление членства в коллегии адвокатов»**,** которое будет также являться дополнительным видом взыскания. Указанное нововведение позволит воздействовать на адвокатов эффективнее, так как мера в виде строгого выговора не всегда является действенной, а исключение из коллегии – чрезмерной.  Подобный институт успешно применяется в деятельности нотариусов.  |
|  | **Статья 63. Адвокатская контора**…**7-1. Отсутствует**.… | **Статья 63. Адвокатская контора**…**7-1. В состав адвокатской конторы наряду с партнерами могут входить адвокаты, не являющиеся стороной партнерского соглашения, не вносящие вклады в имущество адвокатской конторы.**… | Раздел 10 Концепция развития адвокатуры устанавливает необходимым улучшение регламентации и введение новых форм адвокатской деятельности.Адвокатским конторам необходимо предоставить право принимать в партнерство адвокатов в качестве советников без права быть стороной партнерского соглашения и без права участия в распределении доходов и имущества партнерства. Это необходимо молодым адвокатам, которые могут начать свою деятельность в адвокатской конторе и со временем стать партнером, когда они смогут доказать другим коллегам свой профессионализм и право быть их партнером. Также должны быть разрешены градации партнеров на старших и младших по решению партнеров адвокатской конторы, а также право адвокатов, являющихся членами разных территориальных коллегий адвокатов, быть партнерами одной адвокатской конторы.Раздел 10 Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость введения иных форм организации адвокатской деятельности. Форма адвокатской конторы предполагает становление адвокатов деловыми партнерами друг другу. Не все адвокаты хотят нести ответственность за действия своего коллеги, но для совместной аренды офиса, снижения расходов на маркетинг, бэк-офис они должны иметь возможность создания специальной формы организации своей деятельности. То есть адвокаты могут делить совместные расходы, иметь общий бренд, но каждый работает с клиентом отдельно, каждый сам заключает договор с клиентом. Это важно для случаев, когда объединяются более десяти адвокатов. В данном случае необходимо перенять опыт Российской Федерации. В России адвокаты могут создать адвокатское бюро и коллегию адвокатов. Адвокатское бюро – это аналог казахстанской адвокатской конторы. Учредившие его адвокаты обязаны заключить партнерское соглашение, и договор с клиентами подписывается управляющим партнером. В данном случае адвокаты осуществляют свою деятельность как одна команда, как одна организация. Коллегия же адвокатов – это объединение адвокатов, в которой они не заключает партнерское соглашение. Договор с клиентом подписывает каждый адвокат самостоятельно. В данном случае адвокаты не являются партнерами. Эта форма дает гибкость в тех случаях, когда адвокаты не готовы нести ответственность друг за друга по делам клиентов. Использование названия «коллегия адвокатов» для новой организационно-правовой формы не представляется возможным, так как оно уже применяется в профильном законе. Статьей 7 Закона Франции «О реформе ряда судебных и юридических профессий» установлено, что свою профессиональную деятельность адвокат вправе осуществлять в индивидуальном порядке, а также предусматривается возможность осуществления деятельности в качестве члена ассоциации либо быть членом союза на основе экономических интересов.Ассоциациями во Франции называются некоммерческие организации, объединяющие лиц, которые пожелали объединить на постоянной основе свои знания, навыки или компетенции для достижения любых легальных целей, за исключением извлечения и раздела прибыли.Союз по экономическим интересам представляет собой особую разновидность юридических лиц, образованных двумя или более лицами, в целях продолжить ранее осуществлявшуюся экономическую деятельность, ее упрощения или развития. Согласно статье 124 Закона Франции «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» адвокаты, входящие в адвокатскую ассоциацию – это физические или юридические лица, осуществляющие профессиональную адвокатскую деятельность.В статье 28 Закона Литовской Республики «Об адвокатуре» организационно-правовая форма юридического лица, создаваемого адвокатами, именуется «профессиональное сообщество адвокатов».Согласно пункту 1 статьи 15 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» аналогичная форма именуется адвокатским объединением. Адвокатское объединение является юридическим лицом, созданным путем объединения двух или более адвокатов (участников), и действует на основании устава.Таким образом, в значительном числе зарубежных государств предусмотрена одна форма коллективного адвокатского образования, которая может быть гибко подстроена под интересы и потребности самих адвокатов. В связи с этим вместо создания новой организационно-правовой формы целесообразно расширить возможности адвокатской конторы, совместив в ней признаки адвокатского бюро и коллегии адвокатов по российскому законодательству и предусмотрев диспозитивную возможность выбора конкретной модели совместной деятельности самими адвокатами.  |
|  | **Статья 67. Республиканская конференция коллегий адвокатов** 1. Высшим органом Республиканской коллегии адвокатов является Республиканская конференция коллегий адвокатов, которая созывается не реже одного раза в **два года**. Конференция считается правомочной, если в ее работе принимают участие делегаты от не менее трех четвертей членов Республиканской коллегии адвокатов. ....**3. Отсутствует.** | **Статья 67. Республиканская конференция коллегий адвокатов** 1. Высшим органом Республиканской коллегии адвокатов является Республиканская конференция коллегий адвокатов, которая созывается не реже одного раза в **год**. Конференция считается правомочной, если в ее работе принимают участие делегаты от не менее трех четвертей членов Республиканской коллегии адвокатов.....**3. По решению президиума Республиканской коллегии адвокатов в исключительных случаях по вопросам концептуального характера, требующих выражения мнения всех адвокатов, может быть проведен референдум с участием всех адвокатов Республики Казахстан по вопросам, входящим в исключительную компетенцию конференции в порядке, утвержденном Президиумом Республиканской коллегии адвокатов.****Решение, принятое путем референдума, является обязательным.**  | На сегодня высший орган Республиканской коллегии адвокатов созывается не реже одного раза в два года. Пункт 1 раздела 1 Концепции развития адвокатуры устанавливает, что такое положение должно быть изменено. Все органы Республиканской коллегии адвокатов должны ежегодно отчитываться о своей деятельности перед республиканской конференцией коллегий адвокатов. Высшему органу необходимо оперативно принимать решения по кадровым изменениям и по другим важным вопросам, входящим в его исключительную компетенцию. Представляется эффективным проводить республиканскую конференцию коллегий адвокатов не реже одного раза в год, если в повестку дня высшего органа не входит принятие решений, связанных с проведением тайного голосования.Пункт 1 раздела 2 Концепции развития адвокатуры предусматривает, что в целях введения полноценного самоуправления решения по наиболее важным вопросам профессии должны приниматься по решению президиума прямым голосованием, на котором должно выявляться волеизъявление всего сообщества. Это окажет положительное влияние на повышение авторитета и роли адвокатуры в обществе и государстве и увеличит значимость принятых решений для всего адвокатского сообщества. |
|  | **Статья 68. Президиум Республиканской коллегии адвокатов** … 3. Президиум: … 15) созывает не реже одного раза **в два года** Республиканскую конференцию коллегий адвокатов, формирует ее повестку дня; … 18-1) утверждает стандарты оказания юридической помощи **по согласованию с уполномоченным органом**; 18-2) утверждает критерий качества оказания юридической помощи **по согласованию с уполномоченным органом**; … 18-5) утверждает положение о порядке прохождения стажировки стажерами адвокатов **по согласованию с уполномоченным органом**; 18-6) утверждает стандарты повышения квалификации адвокатов **по согласованию с уполномоченным органом**; … 18-8) утверждает форму, порядок оформления и направления адвокатского запроса **по согласованию с уполномоченным органом**; …**18-11) отсутствует;**.... | **Статья 68. Президиум Республиканской коллегии адвокатов** … 3. Президиум:… 15) созывает не реже одного раза в **один год** Республиканскую конференцию коллегий адвокатов, формирует ее повестку дня;… 18-1) утверждает стандарты оказания юридической помощи; 18-2) утверждает критерий качества оказания юридической помощи; … 18-5) утверждает положение о порядке прохождения стажировки стажерами адвокатов; 18-6) утверждает стандарты повышения квалификации адвокатов; … 18-8) утверждает форму, порядок оформления и направления адвокатского запроса; …**18-11) утверждает регламент работы комиссий по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью;**... | В соответствии с пунктом 24 Основных принципов, касающихся роли адвокатов, адвокаты имеют право создавать и являться членами самостоятельных профессиональных ассоциаций, представляющих их интересы, способствующих их непрерывному образованию и подготовке и защищающих их профессиональные интересы. Исполнительный орган профессиональных ассоциаций избирается ее членами и выполняет свои функции без вмешательства извне.Действующие нормы Закона «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» входят в противоречие с этим положением.В заключении Бюро ОБСЕ по демократическим институтам и правам человека на проект закона «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» (Nr. FT-KAZ/316/2017 [YM] (Варшава. 28 февраля 2018 года) была отмечена необходимость упразднить функцию уполномоченного органа по координации субъектов оказания юридической помощи. Эксперты ОБСЕ предлагали снизить степень участия государства в установлении профессиональных стандартов и показателей качества, разъяснить и свести к минимуму роль государственных органов в определении структуры оплаты юридических услуг, предоставляемых адвокатами. Заключение содержало рекомендацию удалить требование о согласовании уполномоченным органом внутренних документов адвокатуры.Пункт 4 Раздела 2 Концепции развития адвокатуры требует исключения из профильного закона норм о согласовании с уполномоченным органом внутренних нормативных актов Республиканской коллегии адвокатов.Пункт 2 раздела 2 Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость предоставления самоуправляемым организациям адвокатуры исключительной компетенции по вопросам, связанным с допуском к профессии и дисциплинарному производству в отношении адвокатов. В целях развития этой возможности должны быть расширены полномочия президиума Республиканской коллегии адвокатов в сфере дисциплинарной ответственности.  |
|  | **Статья 69. Председатель Республиканской коллегии адвокатов** 1. Председателем Республиканской коллегии адвокатов может быть избран адвокат, имеющий стаж адвокатской деятельности не менее пяти лет. Председатель Республиканской коллегии адвокатов избирается тайным голосованием на срок четыре года. Одно и то же лицо не может занимать должность председателя Республиканской коллегии адвокатов более одного срока. 2. Председатель Республиканской коллегии адвокатов:1) представляет Республиканскую коллегию адвокатов в государственных и иных организациях, а также в отношениях с физическими лицами;2) действует от имени Республиканской коллегии адвокатов без доверенности;3) выдает доверенности;4) заключает сделки от имени Республиканской коллегии адвокатов и распоряжается имуществом Республиканской коллегии адвокатов по решению президиума Республиканской коллегии адвокатов в соответствии со сметой и назначением имущества;5) созывает заседания президиума Республиканской коллегии адвокатов;6) обеспечивает исполнение решений президиума Республиканской коллегии адвокатов и решений Республиканской конференции коллегий адвокатов;**7) отсутствует;****8) отсутствует** | **Статья 69. Председатель (Председатель Президиума) Республиканской коллегии адвокатов** 1. ПредседателемРеспубликанской коллегии адвокатов может быть избран адвокат, имеющий стаж адвокатской деятельности не менее пяти лет. Председатель Республиканской коллегии адвокатов избирается тайным голосованием на срок четыре года.**Председатель Республиканской коллегии адвокатов является членом президиума Республиканской коллегии адвокатов по должности** Одно и то же лицо не может занимать должность председателяРеспубликанской коллегии адвокатов более одного срока. 2. Председатель Республиканской коллегии адвокатов:1) представляет Республиканскую коллегию адвокатов в государственных и иных организациях, а также в отношениях с физическими лицами;2) действует от имени Республиканской коллегии адвокатов без доверенности;3) выдает доверенности;4) заключает сделки от имени Республиканской коллегии адвокатов и распоряжается имуществом Республиканской коллегии адвокатов по решению президиума Республиканской коллегии адвокатов в соответствии со сметой и назначением имущества;5) созывает заседания президиума Республиканской коллегии адвокатов, **организует его работу, председательствует на его заседаниях**;6) обеспечивает исполнение решений президиума Республиканской коллегии адвокатов и решений Республиканской конференции коллегий адвокатов;**7) руководит работой аппарата президиума Республиканской коллегии адвокатов, осуществляет прием и увольнение работников аппарата;****8) осуществляет другие полномочия, предусмотренные уставом Республиканской коллегии адвокатов, решениями органов Республиканской коллегии адвокатов и законодательством Республики Казахстан.** | На Председателя Республиканской коллегии адвокатов по должности возлагаются обязанности по организации работы Президиума, председательствованию на его заседаниях и исполнению его решений. В этой связи пунктом 1 раздела 1 Концепции развития адвокатуры предлагается синхронизировать статус и полномочия Председателя со статусом Председателей президиумов территориальных коллегий адвокатов путем внесения предложения по законодательному закреплению статуса Председателя Республиканской коллегии адвокатов в качестве председателя ее Президиума.Поправка предложена по аналогии с полномочиями председателей территориальных коллегий адвокатов, установленными в пункте 2 статьи 56 профильного Закона. Это не приводит к бюрократизации работы РКА и соответствует демократическому характеру деятельности адвокатуры. |
|  | **Статья 72. Дисциплинарная ответственность адвокатов**…4. Основанием для возбуждения дисциплинарного производства является наличие достаточных оснований, указывающих на нарушение адвокатом требований настоящего Закона, законодательства Республики Казахстан об адвокатской деятельности и юридической помощи, Кодекса профессиональной этики адвокатов, устава коллегии адвокатов, решений органов Республиканской коллегии адвокатов, коллегий адвокатов.5. Дисциплинарная комиссия адвокатов вправе применить к адвокату следующие меры дисциплинарного взыскания:1) замечание;2) выговор;3) строгий выговор;**3-1) отсутствует;**4) исключение из коллегии адвокатов по основаниям и в порядке, которые предусмотрены статьей 60 настоящего Закона. | **Статья 72. Дисциплинарная ответственность адвокатов**…4. Основанием для возбуждения дисциплинарного производства является наличие достаточных оснований, указывающих на нарушение адвокатом требований настоящего Закона, законодательства Республики Казахстан об адвокатской деятельности и юридической помощи, Кодекса профессиональной этики адвокатов, устава коллегии адвокатов, решений органов Республиканской коллегии адвокатов, коллегий адвокатов.5. Дисциплинарная комиссия адвокатов вправе применить к адвокату следующие меры дисциплинарного взыскания:1) замечание;2) выговор;3) строгий выговор;**3-1) приостановление членства в коллегии адвокатов на срок не более трех месяцев;**4) исключение из коллегии адвокатов по основаниям и в порядке, которые предусмотрены статьей 60 настоящего Закона.  | Согласно пункту 29 Основных принципов, касающихся роли адвокатов дисциплинарные меры должны определяться в соответствии с кодексом профессионального поведения и другими признанными стандартами, и профессиональной этикой юриста и в свете данных принципов.Предлагается включить в перечень дисциплинарных взысканий приостановление членства в коллегии адвокатов, введение которого предлагается выше путем включения нового пункта 4 в статью 60 Закона.Приостановление членства как вид дисциплинарного взыскания предусмотрено статьей 184 Декрета Франции «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», параграфом 114 51 Федерального закона об адвокатуре Федеративной Республики Германии, пунктом (1) статьи 57 Закона Республики Молдова «Об адвокатуре».Приостановление членства не может рассматриваться как ограничение конституционного права на труд. Предложение дополнить перечень дисциплинарных взысканий приостановлением членства в коллегии на срок до 3 месяцев связано с другим предложением – ограничением возможности Министерства юстиции подавать иски о лишении лицензии и приостанавливать действие лицензии адвоката, предусматривающее включение нормы о том, что иск о лишении лицензии уполномоченный орган сможет подать только в случае несогласия с решением дисциплинарной комиссии и только в случае судебного оспаривания этого решения (см. предложения к пункту 5 статьи 44 в таблице). Это укрепляет независимость адвокатов. В противовес этому предложению существует мнение о том, что дисциплинарные комиссии часто не привлекают недобросовестных адвокатов к ответственности либо ограничиваются минимальными наказаниями (замечание, выговор). В качестве компромиссного решения для того, чтобы не доводить сразу до исключения коллегии, предлагается норма о приостановлении членства. Эта поправка направлена на то, чтобы позволить оступившемуся адвокату сохранить свой статус, но в то же время является достаточно серьезной мерой и должна применяться дисциплинарной комиссией в исключительных случаях. В любом случае применение такой меры будет внутренним делом адвокатуры, и адвокаты избавятся от давления государства при решении вопросов приостановления или лишения их статуса, которое они сейчас испытывают. Такая практика соответствует мировому опыту тех стран, где адвокатуре предоставлена возможность самостоятельно принимать решения о приобретении и прекращении адвокатского статуса. |
|  | **Статья 73. Дисциплинарная комиссия адвокатуры**1. Привлечение к дисциплинарной ответственности членов органов управления коллегий адвокатов, членов органов управления Республиканской коллегии адвокатов осуществляется дисциплинарной комиссией адвокатуры.Дисциплинарная комиссия адвокатуры также рассматривает жалобы на решения дисциплинарной комиссии адвокатов, обобщает дисциплинарную практику.Дисциплинарная комиссия адвокатуры является независимым органом Республиканской коллегии адвокатов, избираемым Республиканской конференцией коллегий адвокатов и подотчетным ей. Решения дисциплинарной комиссии адвокатуры носят обязательный характер.В состав дисциплинарной комиссии адвокатуры включаются **шесть** адвокатов со стажем адвокатской практики не менее пяти лет по представлению Республиканской коллегии адвокатов, три представителя общественности, предложенные уполномоченным органом, два судьи в отставке.Председателем дисциплинарной комиссии адвокатуры является адвокат.Одно и то же лицо не может состоять в дисциплинарной комиссии адвокатуры более одного срока.Срок полномочий дисциплинарной комиссии адвокатуры составляет четыре года.…**3. Дисциплинарная комиссия адвокатуры вправе применить к членам органов управления коллегий адвокатов, членам органов управления Республиканской коллегии адвокатов следующие меры дисциплинарного взыскания:****1) замечание;****2) выговор;****3) строгий выговор.****4. В случае, если по результатам рассмотрения дела дисциплинарная комиссия установит наличие оснований для исключения лица, привлекаемого к ответственности, из коллегии адвокатов, она поручает соответствующей коллегии адвокатов рассмотреть вопрос о прекращении членства адвоката в коллегии.****Решение коллегии адвокатов об исключении члена из коллегии может быть обжаловано в суд в месячный срок со дня вручения адвокату копии постановления президиума коллегии адвокатов.**5. Дисциплинарная комиссия адвокатуры по результатам рассмотрения жалобы на решение, действия (бездействие) дисциплинарной комиссии адвокатов имеет право:1) оставить жалобу без удовлетворения, а решение дисциплинарной комиссии адвокатов без изменений;2) изменить решение дисциплинарной комиссии адвокатов;**3) отменить решение дисциплинарной комиссии адвокатов и принять новое решение;**4) направить дело на новое рассмотрение в соответствующую дисциплинарную комиссию адвокатов и обязать дисциплинарную комиссию адвокатов совершить определенные действия.**Решение дисциплинарной комиссии адвокатуры может быть оспорено в суде.****5-1. Отсутствует**… | **Статья 73. Дисциплинарная комиссия адвокатуры**1. Привлечение к дисциплинарной ответственности членов органов управления коллегий адвокатов, членов органов управления Республиканской коллегии адвокатов осуществляется дисциплинарной комиссией адвокатуры.Дисциплинарная комиссия адвокатуры также рассматривает жалобы на решения дисциплинарной комиссии адвокатов, обобщает дисциплинарную практику.Дисциплинарная комиссия адвокатуры является независимым органом Республиканской коллегии адвокатов, избираемым Республиканской конференцией коллегий адвокатов и подотчетным ей. Решения дисциплинарной комиссии адвокатуры носят обязательный характер.**Дисциплинарная комиссия избирается Республиканской конференцией коллегий адвокатов и состоит из десяти адвокатов** со стажем адвокатской практики не менее пяти лет, **а также** **из трех представителей** общественности **и (или) научного сообщества**, предложенны**х** уполномоченным органом, **и двух судей** в отставке.Председателем дисциплинарной комиссии адвокатуры является адвокат.**Председатель дисциплинарной комиссии адвокатуры может создавать составы из членов комиссии для рассмотрения отдельных дисциплинарных производств и принятия решений по ним.**Одно и то же лицо не может состоять в дисциплинарной комиссии адвокатуры более одного срока.Срок полномочий дисциплинарной комиссии адвокатуры составляет четыре года.…**3. Исключить.****4. Исключить.**5. Дисциплинарная комиссия адвокатуры по результатам рассмотрения жалобы на решение, действия (бездействие) дисциплинарной комиссии адвокатов имеет право:1) оставить жалобу без удовлетворения, а решение дисциплинарной комиссии адвокатов без изменений;2) изменить **или отменить** решение дисциплинарной комиссии адвокатов и принять новое решение;**3) исключить;** 4) направить дело на новое рассмотрение в соответствующую дисциплинарную комиссию адвокатов и обязать дисциплинарную комиссию адвокатов совершить определенные действия.**Дисциплинарная комиссия адвокатуры при изменении либо отмене решения дисциплинарной комиссии адвокатов и принятии нового решения вправе:****применить дисциплинарное взыскание в соответствии с пунктом 5 статьи 72 настоящего Закона;** **прекратить дисциплинарное производство в связи с отсутствием оснований для применения дисциплинарного взыскания.** **Дисциплинарная комиссия адвокатуры по результатам рассмотрения жалобы на решение, действия (бездействие) дисциплинарной комиссии адвокатов вправе вынести предписание, обязывающее члена коллегии адвокатов устранить выявленные нарушения и устанавливающее сроки их устранения.****5-1. Заседание дисциплинарной комиссии адвокатуры считается правомочным, если на нем присутствует более половины ее членов.** **Решение дисциплинарной комиссии адвокатуры принимается путем открытого голосования большинством голосов членов комиссии, присутствующих на заседании.****Решение дисциплинарной комиссии адвокатуры может быть оспорено суде в течение трех месяцев со дня вручения адвокату копии указанного решения либо выписки из него с учетом положений пункта 3 статьи 60 настоящего Закона.**… | Согласно пункту 28 29 Основных принципов, касающихся роли адвокатов, дисциплинарные меры в отношении адвокатов должны рассматриваться беспристрастным дисциплинарным органом, создаваемым адвокатами, в независимом органе и подлежат независимому судебному контролю.Пункт 1 раздела 1 Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость расширения независимости дисциплинарной комиссии адвокатуры Республиканской коллегии адвокатов. Учитывая загруженность работы комиссии, необходимо увеличить ее количественный состав. При этом в комиссии должны осуществлять деятельность адвокаты всех территориальных коллегий адвокатов. В число представителей общественности необходимо также включать представителей научного сообщества.Согласно действующей редакции статьи 73 Закона, решение об исключении адвоката из коллегии рассматривается президиумом данной коллегии. В то же время решения дисциплинарной комиссии адвокатуры Республиканской коллегии адвокатов являются обязательными для исполнения. Однако, решения дисциплинарной комиссии адвокатов не исполняются, ввиду того что, Закон содержит противоречивую норму, согласно которой территориальная коллегия адвокатов после принятия решения дисциплинарной комиссией адвокатов может рассматривать вопрос прекращения членства адвокатов в своей коллегии. Такая ситуация принижает деятельность дисциплинарной комиссии адвокатуры, так как решение об исключении адвоката после пересмотра (рассмотрения) дела высшим дисциплинарным органом передается в президиум территориальной коллегии.Таким образом, не соблюдается принцип независимости при принятии решений. В этой связи предлагается исключить пункты 3 и 4 статьи 73 Закона. Учитывая положение пункта 2 данной статьи, согласно которому привлечение к ответственности членов органов управления коллегий адвокатов и Республиканской коллегии адвокатов производится по правилам, установленным статьей 72 Закона, прекращение членства адвоката будет происходить в порядке, установленном статьей 60 Закона, то есть в том же порядке, что и в отношении адвокатов – не входящих в органы управления адвокатуры.Необходимо уточнить, что дисциплинарная комиссия адвокатуры должна руководствоваться нормами, установленными для применения мер дисциплинарного взыскания в общем порядке. Также требуется уточнить сроки для обжалования решения дисциплинарной комиссии адвокатуры по аналогии с предложениями в отношении сроков обжалования решений дисциплинарной комиссии адвокатов. |
|  | **Отсутствует** | **Статья 99. Переходные положения****Органы и лица, избранные или назначенные на должности в органах коллегий адвокатов и Республиканской коллегии адвокатов до момента вступления в силу настоящего Закона осуществляют деятельность до истечения срока, на который они были избраны.** |  |

|  |  |
| --- | --- |
|  | **Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан** |
|  | **Статья 40-1. Отсутствует.** | **Статья 40-1 Право регресса в отношении должностных лиц органов, ведущих уголовный процесс, причинивших вред незаконными действиями**1. **Государство, возместившее вред, причиненный должностными лицами органов дознания, досудебного расследования, прокуратуры и суда имеет право регресса к этим лицам в порядке, установленном гражданским законодательством.**
2. **Должностными лицами органов, ведущих процесс, к которым может быть предъявлено обратное требование в размере выплаченного возмещения (либо доли), признаются лица, чьи незаконные действия (бездействие) и решения повлекли причинение вреда лицу и его реабилитацию.**
 | В ходе встречи с предпринимателями 19 мая 2022 года Президент Республики Казахстан К. Токаев поручил определить меры повышения ответственности руководителей силовых структур, сотрудники которых дискредитируют политику государства по созданию благоприятных условий для бизнеса.Пункт 2.6 пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры ссылается на то, что при вынесении решений по жалобам на незаконные действия (бездействие) и решения конкретных должностных лиц органов прокуратуры и уголовного преследования в судебных актах и постановлениях уполномоченных лиц нередко производится ссылка на независимость следователя и прокурора в осуществлении своих полномочий. Однако на деле персональная ответственность данных лиц ничем не регламентирована (ограничивается наложением дисциплинарных взысканий), тогда как вред, причиненный лицу в результате незаконных действий органа, ведущего уголовный процесс, возмещается в полном объеме из бюджетных средств. В этой связи в целях повышения эффективности защиты прав граждан и улучшения качества досудебного расследования необходимо проработать вопрос взыскания с должностных лиц органов, ведущих уголовный процесс, затрат, связанных с реабилитацией и возмещением вреда вышеуказанным лицам, в порядке регресса. Наряду с этим следует принять меры по усовершенствованию порядка возмещения вреда в части исчисления денежной суммы и расширением перечня обязательных выплат, а также выработкой критериев по определению размера морального вреда, нанесенного незаконными действиями органа, ведущего уголовный процесс (в том числе установление минимального размера обязательной выплаты по каждой категории уголовных дел с учетом применения меры пресечения и других обстоятельств, возникших в ходе расследования). Одновременно с внесением изменений в УПК требуются корректировки статьи 933 ГК РК в части исключения требования об обязательном наличии обвинительного приговора в отношении должностных лиц органов уголовного преследования в качестве условия привлечения их к регрессной ответственности.  |
|  | **Статья 52. Состав суда**1. Рассмотрение уголовных дел в судах первой инстанции осуществляется единолично судьей, а по делам о преступлениях, за совершение которых уголовным законом предусмотрено пожизненное лишение свободы, а также по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 125 (частью третьей), 128 (частью четвертой), 132 (частью пятой), 135 (частью четвертой), по ходатайству обвиняемого - в составе одного судьи и десяти присяжных заседателей, за исключением дел об убийствах, совершенных в условиях чрезвычайной ситуации и в ходе массовых беспорядков, о воинских преступлениях, совершенных в военное время или боевой обстановке, об особо тяжких преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних и о преступлениях, предусмотренных статьями 170 (частью четвертой), 175, 177, 178, 184, 255 (частью четвертой), 263 (частью пятой), 286 (частью четвертой), 297 (частью четвертой), 298 (частью четвертой), 299 (частью четвертой) Уголовного кодекса Республики Казахстан.… | **Статья 52. Состав суда**1. Рассмотрение уголовных дел в судах первой инстанции осуществляется единолично судьей, **а по тяжким и особо тяжким преступлениям** по ходатайству обвиняемого - судом с участием присяжных заседателей в составе одного судьи и **двенадцати** присяжных заседателей.… | Пункт 4 раздела 4 Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость расширения категорий дел, подсудных суду присяжных. Обобщенный опыт ведущих стран мира показывает, что суд присяжных способен принимать наиболее справедливые судебные решения. Необходимо дальнейшее расширение категорий дел, подсудных суду присяжных, в том числе путем пересмотра необоснованных ограничений по рассмотрению судом присяжных некоторых категорий дел. Кроме того, необходимо на законодательном уровне учесть элементы, присущие классическому суду присяжных, в том числе по обеспечению принятия решения присяжными в отсутствие председательствующего судьи и без его влияния.В Послании Главы государства от 16 марта 2022 года «Новый Казахстан: путь обновления и модернизации» поручено расширить гражданское участие в отправлении правосудия. На сегодняшний день в Казахстане присяжные заседатели могут выносить вердикт только по особо тяжким преступлениям. Главой государства поручено расширить категории дел, подлежащих рассмотрению судом присяжных. Эта новелла будет способствовать демократизации судебной системы, повышению доверия к ней со стороны общества. Соответствующее мероприятие предусмотрено в пункте 21 Общенационального плана по реализации Послания, утвержденного Указом Президента от 29 марта 2022 года №847. В рамках исполнения поручения предлагается предусмотреть возможность рассмотрения судов с участием присяжных по всем делам о тяжких и об особо тяжких преступлениях, поскольку по таким делам право на личную свободу ограничивается наиболее сурово. В большинстве развитых стран мира, где существует суд присяжных, право на такой суд гарантированно даже по делам о преступлениях небольшой степени тяжести, по желанию самого подсудимого. Право на рассмотрение дела с участием присяжных – фундаментальное право, которое должно быть обеспечено по всем категориям дел о тяжких или особо тяжких преступлениях без каких-либо исключений, поскольку эти исключения в настоящий момент сформированы в интересах правоохранительных органов и по иным общественно-политическим мотивам, противоречащим таким базовым принципам правосудия как равенство перед законом и судом и неизменность подсудности. Действующая редакция части 1 статьи 52 УПК предусматривает состав суда при рассмотрении дел с участием присяжных заседателей по ходатайству обвиняемого, чьи полномочия по внесению ходатайства предусмотрены и в ст.634 УПК. |
|  | **Статья 65-1. Свидетель, имеющий право на защиту**…2. Свидетель, имеющий право на защиту, имеет право:…6) **самостоятельно или через своих родственников или доверенных лиц пригласить адвоката в качестве защитника**;... | **Статья 65-1. Свидетель, имеющий право на защиту**…2. Свидетель, имеющий право на защиту, имеет право:…6) **самостоятельно или через своих родственников или доверенных лиц пригласить защитника. В случае, если защитник не приглашен свидетелем, имеющим право на защиту, его родственниками или доверенными лицами, орган уголовного преследования обязан обеспечить его участие в порядке, предусмотренном частью третьей статьи 67 настоящего Кодекса**;... | В соответствии с пунктом 3 Основных принципов, касающихся роли адвокатов правительство должно обеспечивать предоставление достаточных финансовых и иных средств для оказания юридической помощи бедным и, в случае необходимости, другим лицам, находящимся в неблагоприятном положенииСогласно пункту 1 раздела 7 Концепции развития адвокатуры необходимо развивать другие направления оказания бесплатной юридической помощи и расширять сферу ее применения на базе адвокатуры.Право на получение квалифицированной юридической помощи, в том числе на бесплатной основе гарантировано Конституцией Республики Казахстан.Нужно включить в круг лиц, имеющих право на получение бесплатной юридической помощи, свидетелей, имеющих право на защиту.Поправка предлагается в целях регламентации порядка приглашения защитника свидетелем, имеющим права на защиту.В части 3 статьи 68 УПК предусмотрена обязанность органа, ведущего процесс, обеспечить защитника свидетелю, имеющему право на защиту. Однако УПК не предоставляет такое право самому свидетелю, и не регламентирует, в каких случаях ему необходимо обеспечить защитника. На практике орган, ведущий процесс, выносит постановление о назначении защитника и отправляет его на исполнение в коллегию адвокатов. Коллегия адвокатов вынуждена исполнить постановление в силу его обязательности, и назначает адвоката для участия в качестве защитника свидетелю, имеющему право на защиту. Однако орган, ведущий процесс, не выносит постановление об оплате труда адвоката, мотивируя отсутствием в УПК нормы, регламентирующей этот вопрос.Адвокаты вынуждены оказывать юридическую помощь бесплатно и за свой счет, на стадии, когда лицо пребывает в статусе свидетеля, имеющего право на защиту, до стадии перехода в статус подозреваемого, при этом в указанном статусе со свидетелем могут проводиться все основные процессуальные действия.  |
|  | **Статья 66. Защитник**…**6. Отсутствует.** | **Статья 66. Защитник**…**6. В случае, если защитник участвует в производстве по уголовному делу, в материалах которого содержатся сведения, составляющие государственные секреты, и не имеет соответствующего допуска к указанным сведениям, он обязан дать подписку об их неразглашении, которая приобщается к материалам уголовного дела.** | Подпункт 1.4. пункта 1 раздела 6 Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость отмены получения специального разрешения на допуск адвоката к государственным секретам для осуществления профессиональной деятельности с заменой его на подписку о неразглашении. В настоящее время в связи с отсутствием обособленной процедуры оформления допуска адвоката на участие в деле, которому присвоен гриф секретности, либо ознакомление с материалами, содержащими государственные секреты, адвокат вынужден получать допуск в общем порядке. Согласно подпункту 8 пункта 3 статьи 33 Закона «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» адвокат, выступая в качестве защитника или представителя, правомочен знакомиться с информацией, составляющей государственные секреты, а также содержащей военную, коммерческую, служебную и иную охраняемую законом тайну, если это необходимо для осуществления защиты или представительства при проведении дознания, досудебного расследования, в суде, в порядке, предусмотренном законами Республики Казахстан.Статья 30 Закона «О государственных секретах» предусматривает основания для отказа должностному лицу или гражданину Республики Казахстан в допуске к государственным секретам. Статья 29 данного Закона установила единый общий порядок допуска должностных лиц и граждан к государственным секретам, не предусматривая возможности использования иных способов доступа к государственным секретам и их защиты, само существование которых может быть обусловлено особенностями правового статуса отдельных категорий лиц. По сложившейся практике именно данная статья, а не уголовно-процессуальные нормы, рассматривается как единственное и достаточное правовое основание для отстранения от участия в уголовном деле адвоката, не имеющего допуска к государственным секретам. Поэтому дознаватели, следователи, прокуроры и суды требуют от адвокатов для вступления в уголовные дела в качестве защитников наличия у них допуска к государственным секретам.Исходя из буквального смысла статьи 29 Закона «О государственных секретах» устанавливаемый ею порядок носит характер общего правила, не исключающего возможности использования иных способов доступа к государственным секретам и защиты государственной тайны, само существование которых обусловлено, в частности, особенностями правового статуса отдельных категорий лиц, вытекающего из Конституции Республики Казахстан или непосредственно предусмотренного законом. В этой связи предписания статьи 29 о порядке допуска к сведениям, составляющим государственные секреты (проверочные мероприятия и принятие решения руководителем государственного органа или организации о допуске), не могут быть распространены на адвокатов. Сохранность государственных секретов в таких случаях должна гарантироваться путем использования соответствующих механизмов ответственности».Подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, оправданный и осужденный вправе выбрать любого защитника из числа адвокатов вне зависимости от наличия либо отсутствия у последнего допуска к государственной тайне. Конституция Республики Казахстан, международно-правовые акты по правам человека, законы требуют от государства предоставления лицам, вовлекаемым в сферу уголовного судопроизводства, адекватных гарантий защиты их прав и свобод.Из пункта 3 статьи 13 Конституции Республики Казахстан следует право каждого на получение квалифицированной юридической помощи и право пользоваться помощью адвоката (защитника) на всех стадиях уголовного судопроизводства. В соответствии с подпунктом b) пункта 3 статьи 14 Международного пакта о гражданских и политических правах каждый при рассмотрении предъявленного ему обвинения вправе сноситься с выбранным им самим защитником.Поэтому отказ обвиняемому (подозреваемому) в приглашении выбранного им адвоката по мотивам отсутствия у последнего допуска к государственным секретам, а также предложение обвиняемому (подозреваемому) выбрать защитника из определенного круга адвокатов, имеющих такой допуск, обусловленные распространением положений статьи 29 Закона «О государственных секретах» на сферу уголовного судопроизводства, неправомерно ограничивают конституционное право гражданина на получение квалифицированной юридической помощи и право на самостоятельный выбор защитника. Указанные конституционные права в силу части 3 статьи 39 Конституции Республики Казахстан не могут быть ограничены ни в каких случаях.Зависимость выбора обвиняемым адвоката от наличия у последнего допуска к государственным секретам противоречит также принципу состязательности и равноправия сторон в судопроизводстве, закрепленному в статье 23 УПК РК.Расследование большинства уголовных дел, в материалах которых содержатся сведения, составляющие государственные секреты, в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством возложено на органы национальной безопасности. Эти же органы согласно статье 9 Закона «О государственных секретах» проводят проверочные мероприятия в отношении лиц, которым оформляется допуск к государственным секретам, и тем самым фактически предопределяют решение о его выдаче. При таких обстоятельствах адвокат объективно оказывается в зависимости от органов, осуществляющих уголовное преследование, что ставит защиту и обвинение в неравное положение.Человек, его жизнь, права и свободы согласно пункту 1 статьи 1 Конституции Республики Казахстан являются высшей ценностью. Права и свободы человека определяют содержание и применение законов и иных нормативных правовых актов (пункт 2 статьи 12 Конституции).Исходя из этих конституционных положений законодатель, определяя средства и способы защиты государственных секретов, должен использовать лишь те из них, которые в конкретной правоприменительной ситуации исключают возможность несоразмерного ограничения прав и свобод человека и гражданина. В рамках уголовного судопроизводства такими средствами могут, в частности, выступать проведение закрытого судебного заседания, предупреждение участников процесса о неразглашении государственных секретов, ставших им известными в связи с производством по уголовному делу, и привлечение этих лиц к уголовной ответственности в случае их разглашения. Сохранность государственных секретов в уголовном судопроизводстве обеспечивается также нормами Закона «Об адвокатской деятельности и юридической помощи», которыми предусматривается обязанность адвоката хранить профессиональную тайну (статьи 9, 37), проявлять добросовестность при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей (подпункт 1) статьи 34).Законодатель вправе устанавливать и иные способы защиты государственных секретов в уголовном судопроизводстве, которые должны носить уголовно-процессуальный характер и быть соизмеримыми как со значимостью охраняемых секретов, так и с правовым статусом соответствующих участников уголовного процесса.Неправомерность требования от подозреваемого (обвиняемого) по уголовным делам, в материалах которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну, приглашения (избрания) защитников только из числа адвокатов, имеющих допуск к государственным секретам обосновывается необходимостью соблюдения конституционных и международно-правовых принципов справедливого уголовного судопроизводства - обеспечения подозреваемому (обвиняемому) права на защиту (права на получение квалифицированной юридической помощи), а также состязательности и равноправия сторон в судопроизводстве.Статья 29 Закона «О государственных секретах» предусматривает принятие адвокатом обязательств по принятие на себя письменных обязательств перед государством по неразглашению доверенных ему сведений, составляющих государственные секреты; согласие на частичные, временные ограничения его прав в соответствии со статьей 32 указанного Закона; письменное согласие на проведение в отношении их полномочными органами проверочных мероприятий.Указанные требования за некоторыми изъятиями дублируют требования законодательства об адвокатской деятельности, в частности требования о неразглашении адвокатской тайны.При этом порядок производства по уголовным делам является единым и обязательным по всем уголовным делам и для всех судов, органов прокуратуры, досудебного расследования и определяется именно данным Кодексом, а не каким-либо иным законом. Следовательно, порядок участия адвоката в уголовном судопроизводстве, в том числе по делам, связанным со сведениями, составляющими государственные секреты, также должен определяться именно УПК, который не содержит требований о какой-либо предварительной проверке адвоката и особом разрешении на участие в такого рода делах.В этой связи представляется целесообразным исходить из презумпции допуска адвоката к государственным секретам всех степеней секретности с принятием соответствующих ограничений на период участия адвоката в соответствующем уголовном деле, а также из возможности прекращения допуска адвоката к государственным секретам по основаниям, предусмотренным статьей 31 Закона.При этом необходимо ограничиться составлением подписки о неразглашении информации, содержащей государственные секреты по каждому конкретному делу, по которому принимает участие адвокат.Альтернативная редакция данной поправки предложена в настоящей таблице в части 5 статьи 70 УПК. |
|  | **Статья 67. Обязательное участие защитника**1. Участие защитника в производстве по уголовному делу обязательно в случаях, если:1) об этом ходатайствуют подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный; 2) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный не достигли совершеннолетия;3) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный в силу физических или психических недостатков не могут самостоятельно осуществлять свое право на защиту;4) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный не владеет языком, на котором ведется судопроизводство;…7) между интересами подозреваемых, обвиняемых, подсудимых, осужденных, оправданных, один из которых имеет защитника, имеются противоречия;… 10) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный находятся вне пределов Республики Казахстан и уклоняются от явки в органы уголовного преследования или суда;… | **Статья 67. Обязательное участие защитника**1. Участие защитника в производстве по уголовному делу обязательно в случаях, если:1) об этом ходатайствуют подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный, **свидетель, имеющий право на защиту**; 2) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный, **свидетель, имеющий право на защиту,** не достигли совершеннолетия;3) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный, **свидетель, имеющий право на защиту,** в силу физических или психических недостатков не могут самостоятельно осуществлять свое право на защиту;4) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный, **свидетель, имеющий право на защиту,** не владеет языком, на котором ведется судопроизводство;…7) между интересами подозреваемых, обвиняемых, подсудимых, осужденных, оправданных, **свидетелей, имеющих право на защиту,** один из которых имеет защитника, имеются противоречия;… 10) **подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный, свидетель, имеющий право на защиту,** находятся вне пределов Республики Казахстан и уклоняются от явки в органы уголовного преследования или суда;… | Согласно пункту 3 Основных принципов, касающихся роли адвокатов, правительство обеспечивает предоставление достаточных финансовых и иных средств для оказания юридических услуг бедным и, в случае необходимости, другим лицам, находящимся в неблагоприятном положении.Право на получение квалифицированной юридической помощи, в том числе на бесплатной основе гарантировано пунктом 3 статьи 13 Конституции Республики Казахстан.Предлагаемые изменения необходимы в целях регламентации порядка приглашения защитника свидетелем, имеющим права на защиту. В части 3 статьи 68 УПК предусмотрена обязанность органа, ведущего процесс, обеспечить защитника свидетелю, имеющему право на защиту. Однако УПК не предоставляет такое право самому свидетелю, и не регламентирует, в каких случаях ему необходимо обеспечить защитника. На практике орган, ведущий процесс, выносит постановление о назначении защитника и отправляет его на исполнение в коллегию адвокатов. Коллегия адвокатов вынуждена исполнить постановление в силу обязательности его исполнения, и назначает адвоката для участия в качестве защитника. Однако орган, ведущий процесс, не выносит постановление об оплате труда адвоката, мотивируя отсутствием в УПК нормы, регламентирующей этот вопрос. |
|  | **Статья 70. Полномочия защитника**…2. Защитник вправе:…5) с момента вступления в дело знакомиться со следующими материалами дела в отношении его подзащитного, **за исключением материалов дела, содержащих данные об оперативно-розыскных и контрразведывательных мероприятиях, негласных следственных действиях**:заявлением, сообщением лица о совершенном уголовном правонарушении, за исключением содержащихся в них персональных данных;рапортом о регистрации такого заявления, сообщения в едином реестре досудебного расследования, за исключением содержащихся в них персональных данных;протоколами следственных и процессуальных действий, произведенных с участием подзащитного;постановлением о применении меры пресечения и ходатайством перед судом о даче санкции на применение меры пресечения.С помощью научно-технических средств вправе снимать либо получать от лица, осуществляющего досудебное расследование, копии постановлений органа досудебного расследования в отношении его подзащитного о (об):принятии материалов досудебного расследования в производство;создании следственной, следственно-оперативной группы;установлении языка судопроизводства по уголовному делу;признании потерпевшим, за исключением содержащихся в них персональных данных;признании гражданским истцом;признании подозреваемым;квалификации деяния подозреваемого;возбуждении ходатайства о санкционировании меры пресечения;привлечении специалиста для дачи заключения;назначении судебной экспертизы;наложении ареста на имущество;прерывании сроков досудебного расследования;прекращении досудебного расследования;возобновлении прекращенного досудебного расследования;результатах рассмотрения жалоб, ходатайств стороны защиты;производстве обыска, выемки (после их завершения);производстве следственного эксперимента;получении образцов для экспертного исследования.А также с помощью научно-технических средств вправе снимать копии:заключения специалиста, эксперта, сообщения о невозможности дачи заключения в отношении его подзащитного;уведомления об окончании производства следственных действий и разъяснении права на ознакомление с материалами уголовного дела.По окончании досудебного расследования вправе знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из него любые сведения в любом объеме, снимать копии с помощью научно-технических средств, за исключением сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, и списка свидетелей обвинения;…13) быть заблаговременно извещенным органом, ведущим уголовный процесс, о времени и месте производства процессуального действия с участием подзащитного, а также обо всех судебных заседаниях, связанных с рассмотрением жалоб стороны защиты, ходатайств о применении меры пресечения, продлении срока содержания под стражей, депонировании показаний.… | **Статья 70. Полномочия защитника**…2. Защитник вправе:…5) с момента вступления в дело знакомиться со следующими материалами дела в отношении его подзащитного, **а также с помощью научно-технических средств снимать либо получать от лица, осуществляющего досудебное расследование, их копии**:заявлением, сообщением лица о совершенном уголовном правонарушении, за исключением содержащихся в них персональных данных;рапортом о регистрации такого заявления, сообщения в едином реестре досудебного расследования, за исключением содержащихся в них персональных данных;протоколами следственных и процессуальных действий, произведенных с участием подзащитного;**постановлениями о (об):**применении меры пресечения и ходатайством перед судом о даче санкции на применение меры пресечения.принятии материалов досудебного расследования в производство;создании следственной, следственно-оперативной группы;установлении языка судопроизводства по уголовному делу;признании потерпевшим, за исключением содержащихся в них персональных данных;признании гражданским истцом;признании подозреваемым;квалификации деяния подозреваемого;возбуждении ходатайства о санкционировании меры пресечения;привлечении специалиста для дачи заключения;назначении судебной экспертизы;наложении ареста на имущество;прерывании сроков досудебного расследования;прекращении досудебного расследования;возобновлении прекращенного досудебного расследования;результатах рассмотрения жалоб, ходатайств стороны защиты;производстве обыска, выемки (после их завершения);производстве следственного эксперимента;получении образцов для экспертного исследования.**заключением** специалиста, эксперта, сообщения о невозможности дачи заключения в отношении его подзащитного;**уведомлением** об окончании производства следственных действий и разъяснении права на ознакомление с материалами уголовного дела.По окончании досудебного расследования вправе знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из него любые сведения в любом объеме, снимать копии с помощью научно-технических средств, за исключением сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, и списка свидетелей обвинения;**…**13) быть заблаговременно **в согласованный с адвокатом разумный срок** **(но не позднее двух суток, если иной срок не предусмотрен настоящим Кодексом)** извещенным органом, ведущим уголовный процесс, о времени и месте производства процессуального действия с участием подзащитного, а также обо всех судебных заседаниях, связанных с рассмотрением жалоб стороны защиты, ходатайств о применении меры пресечения, продлении срока содержания под стражей, депонировании показаний.**Органы, ведущие уголовный процесс, и лица, осуществляющие досудебное расследование, обязаны заблаговременно уведомить адвоката и допустить его к участию во всех следственных и иных процессуальных действиях, затрагивающих права и законные интересы его подзащитного, независимо от участия в них самого подзащитного и заявленных им ходатайств, за исключением негласных следственных действий.****…** | Согласно подпункту b) пункта 13 Основных принципов, касающихся роли адвокатов адвокаты выполняют оказание клиентам помощи любыми доступными средствами и принятие законодательных мер для защиты их или их интересов.Согласно подпункту 1.5. пункта 1 раздела 6 Концепции развития адвокатуры с учетом принятого адвокатом обязательства по неразглашению данных досудебного расследования необходимо расширить действующий перечень процессуальных документов и иных материалов уголовного дела, предоставляемых адвокату до окончания досудебного расследования, с включением в него всех постановлений, протоколов оперативно-следственных мероприятий и иных материалов, затрагивающих права и интересы подзащитного (в том числе результатов негласных следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий в полном объеме незамедлительно после их легализации).При этом необходимо исключить имеющееся разделение на документы (подлежащие только ознакомлению; с получением либо самостоятельным снятием копий; только со снятием копий), предоставив адвокату возможность получать копии всех предъявляемых для ознакомления документов. Также необходимо установить конкретные предельные сроки уведомления адвоката о принятых процессуальных решениях и проводимых процессуальных действиях с одновременным введением запрета на использование в суде любых доказательств, не предоставленных защите в установленном порядке.В связи с регламентированным правом адвоката участвовать только в тех следственных и процессуальных действиях, которые производятся с участием его подзащитного либо по ходатайству защиты, адвокат может быть не допущен к иным мероприятиям и не уведомляется об их производстве, даже если они напрямую затрагивают права и законные интересы доверителя. К примеру, при производстве обыска по месту жительства или работы подзащитного, когда он задержан или содержится под стражей. В этой связи подпункт 1.2. пункта 1 Раздела 6 Концепции развития адвокатуры обращает внимание на необходимость регламентировать право свободного доступа адвоката к своему подзащитному в любое время и закрепить обязанность органа (а не только право адвоката) по обеспечению участия адвоката во всех следственных и иных мероприятиях, затрагивающих права и законные интересы подзащитного, а также заблаговременному уведомлению об их производстве (независимо от участия в них подзащитного и заявленных ходатайств).В поправке предлагается расширить перечень процессуальных действий с участием адвоката и его подзащитного, затрагивающих их права и законные интересы, и их заблаговременное уведомление о них, что не влечет нарушение норм статей 47 и 201 УПК, регулирующих правоотношения, связанные охраной сведений, составляющих госсекреты и иную охраняемую законом тайну, а таже неразглашением данных досудебного расследования, определяющих порядок получения и использования таких сведений, а не запрет на их получение.Все действия (бездействие) и решения в рамках уголовного дела так или иначе затрагивают интересы подозреваемого, поэтому подозреваемый вправе обжаловать в порядке статей 105-106 УПК любые действия и решения органов, однако соответствующей практики не имеется, так как судом таковыми признаются не все действия или решения.С учетом того, что право защитника не всегда трактуется как обязанность, должностные лица органов, ведущих уголовный процесс, обязаны заблаговременно уведомить адвоката и допустить его к участию в указанных случаях, независимо от заявленных ходатайств. |
|  | **Статья 76. Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя**…**6. Отсутствует** | **Статья 76. Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя**…**6. Лица, осуществляющие досудебное расследование, обязаны заблаговременно уведомить представителя потерпевшего, гражданского истца и допустить их к участию во всех следственных и иных процессуальных действиях, которые должны проводиться с участием указанных лиц, за исключением негласных следственных действий.** | Аналогично дополнениям, предложенным к статье 70 УПК касательно гарантий деятельности адвоката в качестве защитника, подлежат конкретизации полномочия представителя потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя в соответствии с подпунктом 1.2. пункта 1 Раздела 6 Концепции развития адвокатуры.При этом представитель должен иметь право участвовать только в тех действиях, которые по закону должны проводиться с участием лица, которое он представляет. |
|  | **Статья 106. Судебный порядок рассмотрения жалоб на действия (бездействие) и решения прокурора, органов уголовного преследования**       1. Лицо, чьи права и свободы непосредственно затрагиваются действием (бездействием) и решением прокурора, органов следствия и дознания, вправе обратиться с жалобой в суд на отказ в приеме заявления об уголовном правонарушении, а также о нарушении закона при начале досудебного расследования, прерывании сроков расследования, прекращении уголовного дела, принудительном помещении в медицинскую организацию для производства судебно-медицинской экспертизы, производстве обыска и (или) выемки, совершении иных действий (бездействия) и принятии решений. При рассмотрении жалобы в порядке настоящей статьи суд не должен предрешать вопросы, которые в соответствии с настоящим Кодексом могут являться предметом судебного рассмотрения при разрешении уголовного дела по существу. 2. При рассмотрении жалобы суд, не давая оценки имеющимся в деле доказательствам, должен выяснить, проверены и учтены ли дознавателем, следователем, прокурором все обстоятельства, на которые указывает заявитель в жалобе. При этом суд, не делая выводов о доказанности или недоказанности вины, допустимости или недопустимости собранных доказательств, должен проверить наличие либо отсутствие материально-правовых и процессуальных оснований для принятия решения по делу.…      5. Жалоба может быть подана в районный суд по месту нахождения органа, ведущего уголовный процесс, в течение пятнадцати сутоксо дня ознакомления с решением, с которым лицо не согласно, либо в этот же срок после получения уведомления прокурора об отказе в удовлетворении жалобы, поданной на его имя, или со дня истечения пятнадцати суток после подачи жалобы прокурору, если не был получен на нее ответ.     6. Жалоба рассматривается следственным судьей единолично без проведения судебного заседания в течение трех суток. Если необходимо исследовать обстоятельства, имеющие значение для принятия законного и обоснованного решения, следственный судья рассматривает жалобу в течение десяти суток в закрытом судебном заседании с участием соответствующих лиц и прокурора, неявка которых не препятствует рассмотрению жалобы. По распоряжению следственного судьи судебное заседание может быть проведено в режиме видеосвязи. В ходе судебного заседания ведется протокол. При необходимости следственный судья вправе истребовать дополнительные материалы, вызвать и опросить соответствующих лиц. Должностные лица, чьи действия (бездействие) и решения обжалуются, по запросу суда обязаны в течение трех суток представить в суд материалы, послужившие основанием для совершения таких действий (бездействия) и решений.    …  8. По результатам рассмотрения жалобы следственный судья выносит соответствующие постановления:      1) об отмене признанного незаконным процессуального решения;     2) о признании действия (бездействия) соответствующего должностного лица незаконным или необоснованным и его обязанности устранить допущенное нарушение;     3) о возложении на прокурора обязанности устранить допущенное нарушение прав и законных интересов гражданина или организации;      4) об оставлении жалобы без удовлетворения. | **Статья 106. Судебный порядок рассмотрения жалоб на действия (бездействие) и решения прокурора, органов уголовного преследования** 1. Лицо, чьи права и свободы непосредственно затрагиваются действием (бездействием) и решением прокурора, органов следствия и дознания,  **а равно его защитник (защитники)** вправе обратиться с жалобой в суд на отказ в приеме заявления об уголовном правонарушении, а также о нарушении закона при начале досудебного расследования, прерывании сроков расследования, прекращении уголовного дела, принудительном помещении в медицинскую организацию для производства судебно-медицинской экспертизы, производстве обыска и (или) выемки, совершении иных действий (бездействия) и принятии решений. При рассмотрении жалобы в порядке настоящей статьи суд не должен предрешать вопросы, которые в соответствии с настоящим Кодексом могут являться предметом судебного рассмотрения при разрешении уголовного дела по существу.           2. При рассмотрении жалобы суд, не давая оценки имеющимся в деле доказательствам, должен выяснить, проверены и учтены ли дознавателем, следователем, прокурором все обстоятельства, на которые указывает заявитель в жалобе. При этом суд, не делая выводов о доказанности или недоказанности вины, допустимости или недопустимости собранных доказательств, должен проверить наличие либо отсутствие материально-правовых и процессуальных оснований для принятия решения по делу, **а также достоверность предъявляемых суду материалов и пояснений от соответствующих должностных лиц, физических или юридических лиц, относительно обжалуемых действий и решений, в том числе дополнительно истребованных судом.**      5. Жалоба может быть подана в **районный (следственный) суд** по месту нахождения органа, ведущего уголовный процесс**, в течение всего досудебного расследования.**6. Жалоба рассматривается следственным судьей **(судьей)** единолично без проведения судебного заседания в течение трех суток, **за исключением случаев, когда лицом, подавшим жалобу заявлено ходатайство о ее рассмотрении с его участием.**  Если необходимо исследовать обстоятельства, имеющие значение для принятия законного и обоснованного решения, следственный судья **(судья)** рассматривает жалобу в течение десяти суток в закрытом судебном заседании с участием соответствующих лиц и прокурора, неявка которых не препятствует рассмотрению жалобы. По распоряжению следственного судьи **(судьи)** судебное заседание может быть проведено в режиме видеосвязи **в порядке, предусмотренном статьей 345 настоящего Кодекса.**  В ходе судебного заседания ведется протокол. При необходимости следственный судья **(судья)** вправе истребовать дополнительные материалы, вызвать и опросить соответствующих лиц. Должностные лица, чьи действия (бездействие) и решения обжалуются, по запросу суда обязаны в течение трех суток представить в суд материалы, послужившие основанием для совершения таких действий (бездействия) и решений. …      8. По результатам рассмотрения жалобы следственный судья **(судья)** выносит соответствующие постановления:      1) об отмене признанного незаконным процессуального решения;     2) о признании действия (бездействия) соответствующего должностного лица незаконным или необоснованным и его обязанности устранить допущенное нарушение;      3) о возложении на прокурора обязанности устранить допущенное нарушение прав и законных интересов гражданина или организации;      4) об оставлении жалобы без удовлетворения.**В случае вынесения следственным судьей постановлений, указанных в пунктах 1-3 части 8 настоящей статьи, он обязан вынести частное постановление в порядке, установленном статьей 405 настоящего Кодекса.** | Свобода обжалования процессуальных действий и решений предусмотрена статьей 31 УПК.Подпункт 3.1. пункта 3 раздела 6 Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость:1) обеспечить право адвоката на участие в рассмотрении судом любой его жалобы по соответствующему ходатайству путем введения запрета на единоличное рассмотрение жалоб следственным судьей без проведения судебного заседания при наличии ходатайства адвоката;2) возложить на следственного судью обязанность по проверке достоверности и законности получения материалов, полученных от сторон в ходе рассмотрения жалоб и ходатайств, в связи с имеющимися на практике случаями предоставления недостоверных сведений и фиктивных документов должностными лицами, которые становятся основанием для отказа в их удовлетворении;3) обеспечить возложение судом обязанности на прокурора проводить дополнительную проверку по фактам нарушения прав и свобод человека, установленным в ходе рассмотрения жалоб и ходатайств участников процесса (в том числе не являющимся предметом судебного рассмотрения), без перенаправления в сам орган (по фактам применения пыток, незаконного производства негласных следственных действий и другое);4) закрепить необходимость исчисления допустимого срока обжалования действий (бездействия) и решений должностных лиц с момента, когда о них стало известно каждому вступившему в дело адвокату, независимо от момента ознакомления лица, чьи интересы он защищает, а также принятых и непринятых мер по обжалованию другими адвокатами;5) расширить перечень подлежащих обжалованию в судебном порядке действий (бездействия) и решений должностных лиц с определением критериев проверки правомочий лица на обращение с такой жалобой, а также предоставить право на обжалование любого нарушения закона, которое может повлечь негативные последствия для заявителя;6) детальнее регламентировать порядок рассмотрения в судах жалоб, инициированных на стадии досудебного производства (в том числе в режиме онлайн), в связи с отсутствием единообразной практики проведения судебных заседаний в части наделения сторон различными полномочиями и неопределенного статуса иных лиц, которые могут быть вызваны и опрошены следственным судьей;7) установить права и обязанности таких лиц (аналогичны ли они правам и обязанностям свидетелей в главном судебном разбирательстве, необходимо ли их предупреждать об ответственности за дачу заведомо ложных показаний и т.д.), а также предоставить адвокату право на постановку вопросов всем участвующим в заседании лицам с возможностью озвучивания реплик после их выступления (в некоторых судебных заседаниях это допускается, в некоторых – запрещено).В некоторых районах областей Казахстана не существует следственных судов, поэтому в статье 106 УПК необходимо уточнение «районный (следственный) суд», «следственный судья (судья)». |
|  | **Статья 106-1. Отсутствует.** | **Статья 106-1. Судебный порядок рассмотрения жалоб на действия (бездействие) и решения иных лиц, участвующих в уголовном процессе, сотрудников мест содержания под стражей и иных государственных органов и организаций****1. Лицо, чьи права и свободы непосредственно затрагиваются действием (бездействием) и решением иных лиц, участвующих в уголовном процессе, сотрудников мест содержания под стражей и иных государственных органов и организаций, а равно его защитник (защитники), вправе обратиться с жалобой в суд на эти действия (бездействие), а также документы, отражающие ход и результаты обжалуемых действий (бездействия) и решений.**  **2. Пределы судебной проверки ограничены выяснением соблюдения норм закона при совершении действий (бездействия) и решений лиц, указанных в части первой настоящей статьи.****3. Принесение жалобы не приостанавливает производство обжалуемого действия.****4. Жалоба может быть подана в районный (следственный) суд по месту нахождения органа, ведущего уголовный процесс, в течение одного месяца со дня, когда лицу или его защитнику (защитникам) стало известно о действии (бездействии), с которым лицо не согласно, но не позднее шести месяцев с момента его совершения.** **5. Жалоба рассматривается следственным судьей (судьей) единолично без проведения судебного заседания в течение трех суток, за исключением случаев, когда лицом, подавшим жалобу заявлено ходатайство о ее рассмотрении с его участием. Если необходимо исследовать обстоятельства, имеющие значение для принятия законного и обоснованного решения, следственный судья (судья) рассматривает жалобу в течение десяти суток в закрытом судебном заседании с участием соответствующих лиц и прокурора, неявка которых не препятствует рассмотрению жалобы. По распоряжению следственного судьи (судьи) судебное заседание может быть проведено в режиме видеосвязи, в порядке, предусмотренном статьей 345 настоящего Кодекса. В ходе судебного заседания ведется протокол. При необходимости следственный судья (судья) вправе истребовать дополнительные материалы, вызвать и опросить соответствующих лиц. Должностные лица, чьи действия (бездействие) и решения обжалуются, по запросу суда обязаны в течение трех суток представить в суд материалы, послужившие основанием для совершения таких действий (бездействия) и решений.** **7. При проведении судебного заседания следственный судья (судья) объявляет, какая жалоба подлежит рассмотрению, затем заявитель, если участвует в судебном заседании, обосновывает жалобу, после чего заслушиваются другие явившиеся лица, которые вправе предоставлять суду доказательства. Бремя доказывания законности обжалованного действия (бездействия) или решения лежит на лице, совершившем или принявшем их.** **8. По результатам рассмотрения жалобы следственный судья (судья) выносит соответствующие постановления:** **1) об отмене признанного незаконным процессуального решения;** **2) о признании действия (бездействия) соответствующего лица незаконным или необоснованным и его обязанности устранить допущенное нарушение;** **3) о возложении на прокурора обязанности устранить допущенное нарушение прав и законных интересов гражданина или организации;** **4) об оставлении жалобы без удовлетворения.** | В ряде случаев действия лиц, не наделенных процессуальными полномочиями в рамках досудебного расследования, могут нарушать права участников уголовного процесса. В связи этим предлагается ввести в УПК отдельную статью, предусматривающую судебный порядок рассмотрения жалоб на действия (бездействие) и решения иных лиц, участвующих в уголовном процессе, сотрудников мест содержания под стражей и иных государственных органов и организаций.Подпункт 3.1. пункта 3 раздела 6 Концепции развития адвокатуры предлагает определить порядок судебного обжалования нарушений, допущенных лицами, органами и организациями в рамках конкретного уголовного дела, которые не наделены процессуальными полномочиями по производству досудебного расследования либо приему заявления об уголовном правонарушении, в том числе:- Генеральной и Главной транспортной прокуратурой при рассмотрении жалоб на действия нижестоящих прокуроров, осуществляющих надзор по уголовному делу;- экспертов, оперативных сотрудников, конвоиров и других.В настоящее время, несмотря на нарушение прав и законных интересов подзащитного или самого адвоката, возможность обжалования в судебном порядке незаконных действий вышеуказанных лиц и органов отсутствует. Следственными судами такие жалобы возвращаются на основании иного порядка их разрешения, а гражданскими и административными судами они также не рассматриваются со ссылкой на совершение обжалуемых действий в рамках уголовных дел (соответствующие кодексы имеют исключающие нормы).В некоторых районах областей Казахстана не существует следственных судов, поэтому в статье 106 УПК необходимо уточнение «районный (следственный) суд», «следственный судья (судья)».Данная поправка инициирована, в связи с тем, что в настоящее время порядок обжалования незаконных действий (бездействия) лиц, не являющихся участниками уголовного процесса, но непосредственно задействованных в процессе досудебного производства (конвоиры, эксперты, оперативные сотрудники и др.), не предусмотрен.При этом, в ходе внесения изменений и дополнений в соответствующее нормативное постановление Верховного Суда, судебными органами предусматривалась возможность обжалования действия данных лиц, в связи с чем данный вопрос нуждается в проработке. |
|  | **Статья 107. Обжалование, принесение ходатайства прокурора на постановления, санкции следственного судьи**…2. Постановление следственного судьи, вынесенное в соответствии с правилами настоящей статьи, в течение трех суток с момента его оглашения может быть обжаловано лицами, указанными в части первой настоящей статьи, а также прокурором на него может быть принесено ходатайство в областной и приравненный к нему суд через суд, следственный судья которого вынес постановление. Пропущенный по уважительной причине срок по ходатайству заинтересованного лица может быть восстановлен в соответствии со статьей 50 настоящего Кодекса.… | **Статья 107. Обжалование, принесение ходатайства прокурора на постановления, санкции следственного судьи**…2. Постановление следственного судьи, вынесенное в соответствии с правилами настоящей статьи, в течение трех суток с момента его оглашения может быть обжаловано лицами, указанными в части первой настоящей статьи, а также прокурором на него может быть принесено ходатайство в областной и приравненный к нему суд через суд, следственный судья которого вынес постановление. Пропущенный по уважительной причине срок по ходатайству заинтересованного лица может быть восстановлен в соответствии со статьей 50 настоящего Кодекса.**По ходатайству стороны должна быть установлена экстерриториальная подсудность, при которой выбор суда, рассматривающего жалобу или ходатайство прокурора производится случайным образом в автоматическом режиме.**… | Подпункт 3.1. пункта 3 раздела 6 Концепции развития адвокатуры указывает на необходимость изменения порядка определения территориальной подсудности при обжаловании решений следственных судей и введения автоматического случайного выбора апелляционной инстанции для рассмотрения частных жалоб и ходатайств прокурора. Подобное нововведение будет способствовать выработке единообразной судебной практики по всей республике, равномерному распределению нагрузки на областные суды, а также исключению их возможного «сотрудничества» с органами уголовного преследования и прокуратуры, и минимизации сопутствующих ему коррупционных рисков. |
|  | **Статья 112. Фактические данные, не допустимые в качестве доказательств**…**6. Отсутствует.** | **Статья 112. Фактические данные, не допустимые в качестве доказательств**…**6. Фактические данные, полученные в результате проведения оперативно-розыскных мероприятий, негласных следственных действий и (или) следственных действий в отношении адвоката либо в ходе общения адвоката с лицом, которому адвокат оказывает юридическую помощь, не допустимы в качестве доказательств обвинения его подзащитного.** | Пунктом 5 Принципа 18 Свода принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой-бы то ни было форме, принятого резолюцией 43/173 Генеральной Ассамблеи от 9 декабря 1988 года, предусмотрено, что связь задержанного или находящегося в заключении лица с его адвокатом не может использоваться как свидетельство против обвиняемого или находящегося в заключении лица, если она не имеет отношения к совершаемому или замышляемому преступлению.В соответствии с подпунктом а) пункта 16 Основных принципов, касающихся роли адвокатов правительства обеспечивают, чтобы адвокаты могли выполнять все свои профессиональные обязанности в обстановке, свободной от угроз, препятствий, запугивания или неоправданного вмешательства.Недопустимыми доказательствами следует считать фактические данные, полученные в случаях, когда информация, хотя и была получена в рамках ОРД в отношении лица, которому адвокатом оказывается юридическая помощь, но стала известна в рамках оказываемой адвокатом помощи (например, прослушивание телефона подозреваемого при диалоге с адвокатом).В соответствии с пунктом 1 статьи 14 Закона «Об оперативно-розыскной деятельности» материалы, полученные в процессе оперативно-розыскной деятельности, могут быть использованы для подготовки и осуществления следственных действий и проведения оперативно-розыскных мероприятий по предупреждению, пресечению уголовных правонарушений, а также в процессе доказывания по уголовным делам при условии их проверки в соответствии с положениями уголовно-процессуального законодательства Республики Казахстан, регламентирующими сбор, исследование и оценку доказательств.Таким образом, эти данные потенциально могут быть использованы в качестве доказательств. Необходимо исключить такую возможность. |
|  | **Статья 140. Порядок применения мер пресечения**…**5. Отсутствует.** | **Статья 140. Порядок применения мер пресечения**…**5. Не допускается санкционирование судом изменения меры пресечения на основании результатов незаконно проведенных негласных следственных действий, в рамках которых были зафиксированы нарушения условий применения меры пресечения без соблюдения установленного порядка проверки.** | Подпункт 3.1. пункта 3 раздела 6 Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость установить запрет на санкционирование судом изменения меры пресечения на основании результатов незаконно проведенных негласных следственных действий, в рамках которых фиксируются нарушения условий домашнего ареста без соблюдения установленного порядка их проверки.Предложение соответствует предложениям Президента, озвученным в мае 2022 года на встрече с предпринимателями о защите бизнеса от необоснованного уголовного преследования.Незаконность проведения негласных следственных действий возможно установить только в ходе санкционирования изменения меры пресечения, так как соответствующие материалы предоставляются непосредственно перед или в ходе судебного заседания, в связи с чем у стороны защиты отсутствует возможность признания их таковыми до решения вопроса об изменении меры пресечения.Формулировка «незаконно проведенных», означающая по сути «проведенных с нарушением установленного порядка» использована для исключения дублирования фразы. |
|  | **Статья 232. Условия и основания проведения негласных следственных действий**…8. Запрещается проводить негласные следственные действия в отношении адвокатов, **осуществляющих профессиональную помощь**, за исключением случаев, когда имеются основания полагать, что ими готовится или совершено тяжкое или особо тяжкое преступление.… | **Статья 232. Условия и основания проведения негласных следственных действий**…8. Запрещается проводить негласные следственные действия в отношении адвокатов, **оказывающих юридическую помощь**, за исключением случаев, когда имеются основания полагать, что ими готовится или совершено тяжкое или особо тяжкое преступление.… | В соответствии с подпунктом а) пункта 16 Основных принципов, касающихся роли адвокатов правительства обеспечивают, чтобы адвокаты могли выполнять все свои профессиональные обязанности в обстановке, свободной от угроз, препятствий, запугивания или неоправданного вмешательства.Пункт 4 раздела 3 Концепции развития адвокатуры требует введения особого порядка проведения специальных оперативно-розыскных мероприятий и негласных следственных действий в отношении адвокатов.Например, согласно пункту 3 статьи 8 Федерального закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только на основании судебного решения.Полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) сведения, предметы и документы могут быть использованы в качестве доказательств обвинения только в тех случаях, когда они не входят в производство адвоката по делам его доверителей. |
|  | **Статья 234. Санкционирование негласных следственных действий**…4. Санкционирование негласного следственного действия в отношении судьи производится следственным судьей специализированного межрайонного следственного суда столицы по постановлению органа досудебного расследования, согласованному с Генеральным Прокурором Республики Казахстан.Санкционирование негласного следственного действия в отношении Генерального Прокурора Республики Казахстан производится следственным судьей специализированного межрайонного следственного суда столицы по постановлению органа досудебного расследования, согласованному с первым заместителем Генерального Прокурора Республики Казахстан.… | **Статья 234. Санкционирование негласных следственных действий**…4. Санкционирование негласного следственного действия в отношении судьи производится следственным судьей специализированного межрайонного следственного суда столицы по постановлению органа досудебного расследования, согласованному с Генеральным Прокурором Республики Казахстан.Санкционирование негласного следственного действия в отношении Генерального Прокурора Республики Казахстан производится следственным судьей специализированного межрайонного следственного суда столицы по постановлению органа досудебного расследования, согласованному с первым заместителем Генерального Прокурора Республики Казахстан.**Санкционирование негласного следственного действия в отношении адвоката производит следственный судья по постановлению, согласованному с прокурором области.**… | В соответствии с подпунктом а) пункта 16 Основных принципов, касающихся роли адвокатов правительства обеспечивают, чтобы адвокаты могли выполнять все свои профессиональные обязанности в обстановке, свободной от угроз, препятствий, запугивания или неоправданного вмешательства.Пункт 4 раздела 3 Концепции развития адвокатуры требует введения особого порядка проведения специальных оперативно-розыскных мероприятий и негласных следственных действий в отношении адвокатов.Например, согласно пункту 3 статьи 8 Федерального закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только на основании судебного решения.Полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) сведения, предметы и документы могут быть использованы в качестве доказательств обвинения только в тех случаях, когда они не входят в производство адвоката по делам его доверителей. |
|  | **Статья 272-1. Запрос адвоката, являющегося защитником, представителем потерпевшего, о производстве судебной экспертизы**1. Производство судебной экспертизы в порядке, предусмотренном пунктом 3) части третьей статьи 122 настоящего Кодекса, на основании запроса адвоката, являющегося защитником, представителем потерпевшего, **производится в случае отсутствия необходимости в истребовании объектов исследования от органа, ведущего уголовный процесс**.…**4-1.** **Отсутствует.** … | **Статья 272-1. Запрос адвоката, являющегося защитником, представителем потерпевшего, о производстве судебной экспертизы**1. Производство судебной экспертизы в порядке, предусмотренном пунктом 3) части третьей статьи 122 настоящего Кодекса, **производится** на основании запроса адвоката, являющегося защитником, представителем потерпевшего.…**4-1.** **При производстве экспертизы на основании запроса адвоката лицо, осуществляющее досудебное расследование, обязано при наличии ходатайства эксперта, предоставить в его распоряжение необходимые предметы, документы, материалы и** **полученные в ходе досудебного расследования фактические данные, как признанные, так и не признанные к этому моменту вещественными доказательствами.** … | Подпункт 2.2. пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры устанавливает, что учитывая доказательственное значение результатов судебной экспертизы, необходимо при инициировании адвокатом производства экспертизы по своему запросу исключить из закона условие о возможности реализации данного права только в случае отсутствия необходимости истребовать объекты исследования от органа, ведущего уголовный процесс (c предоставлением возможности получения экспертом необходимых объектов в соответствующем органе).В соответствии с частью 1 статьи 280 УПК объектами экспертизы могут являться вещественные доказательства, документы, тело и состояние психики человека, трупы, животные, образцы, а также относящиеся к предмету экспертизы сведения, содержащиеся в материалах уголовного дела.Согласно части 2 указанной статьи достоверность и допустимость объектов экспертного исследования гарантируют лицо, орган, назначивший экспертизу.Таким образом, представление экспертов для исследования только тех материалов, которые признаны вещественными доказательствами закон не требует. |
|  | **Статья 274. Права подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, защитника и представителя потерпевшего при назначении и производстве экспертизы**1. При назначении экспертизы и ее производстве потерпевший, подозреваемый, обвиняемый, защитник и представитель потерпевшего имеют право:…1)до проведения экспертизы знакомиться с постановлением о её назначении и получать разъяснение принадлежащих им прав, о чем составляется протокол. **4) ходатайствовать о постановке перед экспертом дополнительных вопросов или уточнении поставленных;**…**5-1. Отсутствует.** | **Статья 274. Права подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля (в том числе, имеющего право на защиту) защитника и представителя потерпевшего при назначении и производстве экспертизы**1. При назначении экспертизы и ее производстве потерпевший, подозреваемый, обвиняемый, **свидетель, имеющий право на защиту,** защитник и представитель потерпевшего имеют право:…1)до проведения экспертизы знакомиться с постановлением о её назначении и получать разъяснение принадлежащих им прав, **знакомиться с объектами экспертизы,** о чем составляется протокол, который с постановлением о назначении экспертизы подлежит направлению эксперту. **4) ставить перед экспертом дополнительные вопросы и (или) уточнять ранее поставленные вопросы;**…**5-1. Отсутствие протокола об ознакомлении с постановлением о назначении экспертизы потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, имеющего право на защиту, защитника, является основанием к отказу экспертом в производстве экспертизы до его представления эксперту органом уголовного преследования.**… | Подпункт 2.2. пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры констатирует, что даже назначение экспертного исследования следственным судьей не гарантирует адвокату производство экспертизы по всем имеющимся вопросам и объектам, а также ее поручение конкретному лицу или организации.В связи с этим существует необходимость в случае назначения экспертизы непосредственно органом наделить адвоката правом ставить перед экспертом собственные вопросы и представлять дополнительные материалы в качестве объектов, так как на сегодня адвокат вправе лишь ходатайствовать об этом.  |
|  | **Статья 308. Уголовные дела, подсудные специализированному межрайонному суду по уголовным делам**…2. Специализированным межрайонным судам по уголовным делам подсудны уголовные дела об особо тяжких преступлениях, за исключением дел, отнесенных к подсудности специализированных межрайонных военных судов по уголовным делам.… | **Статья 308. Уголовные дела, подсудные специализированному межрайонному суду по уголовным делам**…2. Специализированным межрайонным судам по уголовным делам подсудны уголовные дела об особо тяжких преступлениях, **а также дела о тяжких преступлениях, по которым обвиняемым заявлено ходатайство о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей,** за исключением дел, отнесенных к подсудности специализированных межрайонных военных судов по уголовным делам.… | Действующей редакцией УПК предусматривается участие присяжных заседателях по делам об особо тяжких преступлениях, рассмотрение которых подсудно специализированным межрайонным судам по уголовным делам и специализированным межрайонным военным судам по уголовным делам. В связи с расширением категорий дел с участием присяжных заседателей путем включения в них дел о тяжких преступлениях, требуется внесение изменений в статьи 308 и 309 УПК, определяющие подсудность специализированных межрайонных судов по уголовным делам и специализированных межрайонных военных судов по уголовным делам. Статьей 632 УПК предусмотрен состав суда с участием присяжных заседателей в межрайонном специализированном суде по уголовным делам и специализированном межрайонном военном суде по уголовным делам. Однако, для внесения конкретизации по подсудности, предложено предусмотреть непосредственно в статье 308 УПК. |
|  | **Статья 309. Подсудность уголовных дел специализированным межрайонным военным судам по уголовным делам и военным судам гарнизонов**…2. Специализированным межрайонным военным судам по уголовным делам подсудны уголовные дела:…2) о других особо тяжких преступлениях, совершенных военнослужащими, проходящими воинскую службу по призыву или контракту в Вооруженных Силах Республики Казахстан, других войсках и воинских формированиях, гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими воинских сборов, лицами гражданского персонала воинских частей, соединений, учреждений в связи с исполнением ими служебных обязанностей или в расположении этих частей, соединений и учреждений.… | **Статья 309. Подсудность уголовных дел специализированным межрайонным военным судам по уголовным делам и военным судам гарнизонов**…2. Специализированным межрайонным военным судам по уголовным делам подсудны уголовные дела:…2) о других особо тяжких преступлениях, **а также дела о тяжких преступлениях, по которым обвиняемым заявлено ходатайство о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей** совершенных военнослужащими, проходящими воинскую службу по призыву или контракту в Вооруженных Силах Республики Казахстан, других войсках и воинских формированиях, гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими воинских сборов, лицами гражданского персонала воинских частей, соединений, учреждений в связи с исполнением ими служебных обязанностей или в расположении этих частей, соединений и учреждений.… | Действующей редакцией УПК предусматривается участие присяжных заседателях по делам об особо тяжких преступлениях, рассмотрение которых подсудно специализированным межрайонным судам по уголовным делам и специализированным межрайонным военным судам по уголовным делам. В связи с расширением категорий дел с участием присяжных заседателей путем включения в них дел о тяжких преступлениях, требуется внесение изменений в статьи 308 и 309 УПК, определяющие подсудность специализированных межрайонных судов по уголовным делам и специализированных межрайонных военных судов по уголовным делам.  |
|  | **Статья 321. Проведение предварительного слушания**…4. В ходе предварительного слушания судья выясняет у подсудимого, обвиняющегося в совершении преступления, за совершение которого уголовным законом предусмотрено пожизненное лишение свободы, за исключением дел о воинских преступлениях, совершенных в военное время или боевой обстановке, об особо тяжких преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних, об убийствах, совершенных в условиях чрезвычайной ситуации и в ходе массовых беспорядков, а также о преступлениях, предусмотренных статьями 170 (частью четвертой), 175, 177, 178, 184, 255 (частью четвертой), 263 (частью пятой), 286 (частью четвертой), 297 (частью четвертой), 298 (частью четвертой), 299 (частью четвертой) Уголовного кодекса Республики Казахстан, о наличии у него ходатайства о рассмотрении его дела с участием присяжных заседателей, а в случае, если такое ходатайство заявлено, поддерживает ли он свое ходатайство.… | **Статья 321. Проведение предварительного слушания**…4. В ходе предварительного слушания судья выясняет у подсудимого, обвиняемого в совершении **тяжкого или особо тяжкого преступления** о наличии у него ходатайства о рассмотрении его дела с участием присяжных заседателей, а в случае, если такое ходатайство заявлено, поддерживает ли он свое ходатайство.… | В связи с расширением категорий дел, подсудных присяжным и дополнением их тяжкими преступлениями |
|  | **Статья 345. Распорядок главного судебного разбирательства**1. Главное судебное разбирательство происходит в условиях, обеспечивающих нормальную работу суда и безопасность участников процесса. Главное судебное разбирательство может происходить в режиме видеосвязи, решение о котором принимается председательствующим по делу.2. Перед входом суда в зал судебного заседания судебный пристав, а в отсутствие его – секретарь судебного заседания объявляет: "Суд идет", все присутствующие в судебном заседании встают, после чего по предложению председательствующего занимают свои места.**2-1. Отсутствует.****2-2. Отсутствует.****2-3. Отсутствует.****2-4. Отсутствует.****2-5. Отсутствует.**3. Все участники судебного разбирательства обращаются к суду, дают показания и делают заявления стоя. Отступление от этих правил допускается с разрешения председательствующего.… | **Статья 345. Распорядок главного судебного разбирательства**1. Главное судебное разбирательство происходит в условиях, обеспечивающих нормальную работу суда и безопасность участников процесса. Главное судебное разбирательство может происходить в режиме видеосвязи, решение о котором принимается председательствующим по делу.**По ходатайству подсудимого или его защитника суд должен обеспечить проведение главного судебного разбирательства с их присутствием в зале судебных заседаний.**2. Перед входом суда в зал судебного заседания судебный пристав, а в отсутствие его – секретарь судебного заседания объявляет: "Суд идет", все присутствующие в судебном заседании, **за исключением лиц, участвующих в режиме видеосвязи,** встают, после чего по предложению председательствующего занимают свои места.**2-1. Председательствующий судья (судьи) располагается в центральной части зала судебного заседания. По правую либо левую сторону от судьи располагается стол секретаря судебного заседания и (или) помощника судьи.****2-2. Сторона обвинения и сторона защиты должны располагаться напротив друг друга. Прокурор, потерпевший, представитель потерпевшего располагаются за столом по левую сторону от судьи. Сторона защиты, в том числе подсудимый и защитник (защитники) располагаются за столом по правую сторону от судьи.** **2-3. Подсудимый, в том числе находящийся под стражей, на все время судебного разбирательства располагается в зале судебного заседания рядом со своим защитником (при его наличии).****2-4. В исключительных случаях, представляющих угрозу жизни и здоровью участников процесса, председательствующий вправе вынести постановление о помещении подсудимого, преданного суду по тяжким и особо тяжким преступлениям против личности в изолированную кабину, находящуюся в зале суда.****2-5. Иные лица, участвующие в уголовном процессе, указанные в главе 10 настоящего Кодекса, располагаются в иных местах по распоряжению председательствующего судьи.**3. Все участники судебного разбирательства, **за исключением лиц, участвующих в режиме видеосвязи,** обращаются к суду, дают показания и делают заявления стоя. **Участники судебного разбирательства, участвующие в режиме видеосвязи, должны обеспечивать включенное видеоизображение на протяжении всего судебного заседания.** Отступление от этих правил допускается с разрешения председательствующего.… | В соответствии с подпунктом 4) пункта 3 статьи 77 Конституции Республики Казахстан в суде каждый имеет право быть выслушанным.Подпункт 2.9 пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры предусматривает, что в случае несогласия адвоката с проведением судебных заседаний посредством видеоконференцсвязи (при отсутствии режима чрезвычайного положения) суд должен обеспечить проведение судебного процесса в зале судебных заседаний с присутствием всех участников процесса.По сложившемуся порядку председательствующий судья перед началом процесса требует, чтобы подсудимый, независимо от того, какая в отношении него избрана мера пресечения и по какой статье он предан суду, занял место на так называемой «скамье подсудимых». Такое понятие УПК РК отсутствует и на практике в судах «скамьей подсудимых» называют скамьи, стоящие вдоль стен в крытых пластиковых кабинах с прозрачным стеклом. Единственное упоминание о «скамье подсудимых» содержится в статье 645 УПК РК, в которой предусмотрено, что скамья присяжных заседателей должна находиться напротив скамьи подсудимых.Такая преграда ограничивает возможность процессуального общения между подсудимым и адвокатом. Подсудимый, в силу закона имея равные права с другими участниками процесса, изолирован от общества, вынужден быть огражденным от других, лишен свободы и права свободного перемещения. При этом нарушаются нормы закона о равенстве перед судом и равноправии сторон, нормы Конституции, принципы уголовного законодательства, а также честь и достоинство подсудимого, который в силу закона считается невиновным, пока его вина не будет признана вступившим в законную силу приговором суда.Согласно части 7 статьи 23 УПК РК стороны, участвующие в уголовном процессе, равноправны, то есть наделены в соответствии с Конституцией Республики Казахстан и настоящим Кодексом равными возможностями отстаивать свою позицию.Согласно части 1 ститьи 13 УПК РК при производстве по уголовному делу запрещаются решения и действия, унижающие честь или умаляющие достоинство лица, участвующего в уголовном процессе.Распоряжение председательствующего судьи о помещении подсудимого в изолированное, обособленное место является незаконным в отношении подсудимых, которым не избрана мера пресечения в виде содержания под стражей.Помещение подсудимого в различные конструкции и закрытые помещения в зале суда негативно отражается на облике подсудимого в глазах других участников процесса, в том числе прокурора и самого суда. Невиновное лицо, помещенное в эту кабину, заранее в глазах остальных, в том числе и в глазах присяжных заседателей, при их участии, преподносится как общественно опасный человек - виновное лицо. По лицам, помещенным в защитную кабину, то есть физически и психологически изолированным от судебного заседания, Европейский суд по правам человека (ЕСПЧ), начиная с 2014 года, придерживается позиции их недопустимости и несоответствия статье 3 Европейской конвенции «О защите прав человека и основных свобод» (Рим, 4 ноября 1950 года).ЕСПЧ в своих решениях неоднократно озвучивал выводы о том, что нахождение лица в клетке или в кабине во время судебного разбирательства является унизительным и не соответствует нормам цивилизованного поведения в демократическом обществе, само по себе является оскорблением человеческого достоинства и представляет собой унижающее достоинство обращение в нарушение Европейской конвенции о правах человека (например, решения по жалобам № 50043/14 от 29 мая 2018 года, № 32541/08 и 43441/08 от 17 июля 2014 года).Наряду с подсудимыми, обвиняемыми в тяжких и особо тяжких преступлениях, под ограничение попадают и подсудимые, не представляющие физической опасности для участников процесса, например, преданные суду по коррупционным, экономическим преступлениям, даже если суд не санкционировал им меру пресечения в виде содержания под стражей. Если за пределами суда человек находится на свободе, то внутри суда его вынуждают сидеть «в клетке» как преступника. В залах судов РК не всегда имеются скамьи (скамейки) для подсудимых, а установлены лавки, которые отличаются от первых отсутствием спинок и подлокотников. Отсутствует также стол, на котором подсудимый мог бы делать записи в ходе судебного процесса, разместить тома уголовных дел, использовать технические средства, тогда как у прокурора и потерпевшей стороны такая возможность имеется. Это означает отсутствие равноправия сторон, так как уже перед началом процесса отдается предпочтение одной стороне перед другими.Также в соответствии с принципами состязательности и равноправия сторон должно быть урегулировано расположение в зале судебного заседания сторон обвинения и защиты. УПК регулирует порядок уголовного судопроизводства. Предлагаемые нормы относятся к порядку судопроизводства.Процедура главного судебного разбирательства подробно расписана в статье 345 УПК «Распорядок главного судебного разбирательства». В связи с этим предлагаемые нормы целесообразно включить в статью 345 УПК.В подпункте 3.1. пункта 3 раздела 6 Концепции развития адвокатуры предлагается по судебным заседаниям посредством видеоконференцсвязи следует дополнительно обозначить требования по демонстрации видеоизображения участника (обязанность активации функции камеры на период всего процесса либо только при выступлении), а также соблюдению требований, предусмотренных для оффлайн-режима (например, вставать при входе, выходе судьи из зала). В настоящее время некоторые судьи делают замечания участникам о несоблюдении ничем нерегламентированных требований, а другие не обращают на это внимания. Отключение изображения может означать, что участник покинул судебное заседание без разрешения председательствующего. |
|  | **Статья 415. Судебные акты, подлежащие рассмотрению в апелляционном порядке**…3. Не подлежат пересмотру по правилам настоящей главы вынесенные в ходе судебного разбирательства постановления по вопросам, указанным в части второй статьи 10 настоящего Кодекса, а также касающиеся порядка и способа исследования доказательств, ходатайств участников процесса, соблюдения порядка в зале судебного заседания, кроме постановлений о мере пресечения, наложении денежного взыскания. Возражения против указанных выше постановлений могут быть изложены в апелляционных жалобах, ходатайствах прокурора, принесенных на приговор. | **Статья 415. Судебные акты, подлежащие рассмотрению в апелляционном порядке**…3. Не подлежат пересмотру по правилам настоящей главы вынесенные в ходе судебного разбирательства постановления по вопросам, указанным в части второй статьи 10 настоящего Кодекса, а также касающиеся порядка и способа исследования доказательств, ходатайств участников процесса, соблюдения порядка в зале судебного заседания, кроме постановлений о мере пресечения, наложении денежного взыскания, **а также по результатам рассмотрения ходатайств о признании доказательств недопустимыми**. Возражения против указанных выше постановлений могут быть изложены в апелляционных жалобах, ходатайствах прокурора, принесенных на приговор. | Согласно подпункту 2.4. пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры в целях обеспечения прав и законных интересов участников процесса в ходе судебных заседаний (в том числе в ходе главного судебного разбирательства), необходимо предусмотреть дополнительные права адвоката, в частности включить в перечень судебных актов, подлежащих рассмотрению в апелляционном порядке, акты, вынесенные в ходе судебного разбирательства по результатам рассмотрения ходатайств о признании доказательств недопустимыми.Предложение направлено на расширение процессуальных прав адвокатов.Предложение не приводит к затягиванию судебного разбирательства, поскольку данная статья и без этого предусматривает порядок обжалования в главном судебном разбирательстве в апелляционном порядке постановлений о мере пресечения, о наложении денежного взыскания. |
|  | **Статья 405. Частное постановление**1. Суд **при наличии к тому оснований** выносит в совещательной комнате частное постановление, которым обращает внимание государственных органов или должностных лиц, организаций или их руководителей на установленные по делу факты нарушения закона, причины и условия, способствовавшие совершению уголовного правонарушения и требующие принятия соответствующих мер. В случае установления в действиях лица административного проступка, способствующего совершению уголовного правонарушения, суд вправе наложить на него взыскание, предусмотренное законом.2. Частное постановление может быть также вынесено при обнаружении судом нарушений прав граждан и других нарушений закона, допущенных при производстве дознания, предварительного следствия.**2-1. Отсутствует.** ...**3-1. Отсутствует.** ... | **Статья 405. Частное постановление**1. Суд **при каждом установленном факте незаконного ограничения или иных нарушений прав и свобод человека для решения вопроса об ответственности виновных лиц** выносит в совещательной комнате частное постановление, которым обращает внимание государственных органов или должностных лиц, организаций или их руководителей на установленные по делу факты нарушения закона, причины и условия, способствовавшие совершению уголовного правонарушения и требующие принятия соответствующих мер. В случае установления в действиях лица административного проступка, способствующего совершению уголовного правонарушения, суд вправе наложить на него взыскание, предусмотренное законом.2. Частное постановление **должно** быть также вынесено при обнаружении судом нарушений прав граждан и других нарушений закона, допущенных при производстве дознания, предварительного следствия.**2-1.** **В частном постановлении суд также возлагает на прокурора обязанность провести дополнительную проверку по фактам нарушения прав и свобод человека, установленным в ходе рассмотрения жалоб и ходатайств участников процесса (в том числе не являющимся предметом судебного рассмотрения), без перенаправления в сам орган.****По результатам проведенной дополнительной проверки прокурор письменно сообщает суду в течение одного месяца о принятых мерах по фактам нарушения прав и свобод человека, установленных в судебном разбирательстве.**...**3-1. В частном постановлении, вынесенном в отношении адвоката, суд обращает внимание соответствующей коллегии адвокатов на допущенные адвокатом нарушения законодательства и (или) норм профессиональной этики.** **Частное постановление суда обязательно для рассмотрения соответствующей дисциплинарной комиссией коллегии адвокатов, по итогам которого в установленном порядке принимается решение о наличии или отсутствии оснований для применения к адвокату мер дисциплинарной ответственности.** … | Согласно подпункту 3.1. пункта 3 раздела 6 Концепции развития адвокатуры необходимо регламентировать обязанность вынесения частных постановлений судом при каждом установленном факте незаконного ограничения или иных нарушений прав и свобод человека для решения вопроса об ответственности виновных лиц. В настоящее время при подтверждении незаконности действий (бездействия) и решений должностных лиц судьи зачастую ограничиваются возложением обязанности по устранению допущенных нарушений, и даже при последующем игнорировании судебного акта и повторном обжаловании суды часто не находят достаточных оснований для вынесения частного постановления. Однако несмотря на предусмотренное право следственных судей по вынесению частных постановлений в нормативном постановлении Верховного Суда «О практике вынесения частных постановлений по уголовным делам», Уголовно-процессуальным кодексом в этой части регламентированы обязывающие нормы для всех категорий судов. В результате непринятие мер по вынесению частных постановлений по привлечению должностных лиц к ответственности за нарушение прав и законных интересов участников процесса приводит к системности таких нарушений и необходимости их обжалования, то есть неоправданным затратам временных и человеческих ресурсов как участников процесса, так и самого суда. Также данный подпункт Концепции предусматривает необоходимость обеспечить возложение судом обязанности на прокурора проводить дополнительную проверку по фактам нарушения прав и свобод человека, установленным в ходе рассмотрения жалоб и ходатайств участников процесса (в том числе не являющимся предметом судебного рассмотрения), без перенаправления в сам орган (по фактам применения пыток, незаконного производства негласных следственных действий и другое).Указанные положения необходимо реализовать путем внесения изменений в статью 405 УПК. В этой же статье слово «может» необходимо заменить на «должен», с целью вменения в обязанность судов вынесения частных постановлений судом при каждом установленном факте незаконного ограничения или иных нарушений прав и свобод человека для решения вопроса об ответственности виновных лиц. Подпункт 5) Введения к Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость предоставление реальных гарантий адвокатской деятельности, включая решение вопросов защищенности и безопасности адвокатов. В связи с этим предлагается вернуться к объему гарантий, который был включен в разработанный Министерством юстиции в 2018 году первоначальный проект Закона «О юридической помощи»: Авторами проекта был предложен значительный комплекс мер по расширению статуса адвоката и обеспечению состязательности. В ходе работы над проектом не были восприняты многие предложения по расширению прав и гарантий деятельности адвокатов, в частности запрет вынесения частных постановлений относительно оценки действий адвоката в деле, по которым оказывается юридическая помощь о наличии признаков уголовного правонарушения суда относительно оценки действий адвоката.В целях расширения независимости адвокатов в уголовном процессе, частное постановление суда в отношении адвоката должно быть обязательным для рассмотрения в соответствующей дисциплинарной комиссии. Но оно не может быть обязательным для исполнения. Вопрос о наличии или отсутствии оснований для привлечения адвоката к ответственности должен решаться независимой дисциплинарной комиссией.  |
|  | **Статья 552-2. Отсутствует** | **Статья 552-2.**  **Особенности производства досудебного расследования в отношении адвоката****1. Регистрация повода к началу досудебного расследования в Едином реестре досудебных расследований в отношении адвоката может быть продолжена только с согласия прокурора области или приравненного к нему прокурора.****2. О задержании адвоката, избрании в отношении него меры в виде содержания под стражей лицо, принявшее соответствующее решение должно незамедлительно, а в случае невозможности в течение двадцати четырех часов уведомить коллегию адвокатов, членом которой является адвокат.****3. Обыск, осмотр и выемка в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности), производятся только после начала в отношении адвоката досудебного расследования или**  **признания его в качестве подозреваемого, если досудебное расследование начато в отношении других лиц или по факту совершения деяния, содержащего признаки преступления, на основании постановления, санкционированного следственным судьей, и в присутствии обеспечивающего неприкосновенность предметов и сведений, составляющих адвокатскую тайну, представителя коллегии адвокатов, на территории которой производятся указанные процессуальные действия.****4. В постановлении о производстве обыска (выемки) или осмотра должен быть указан перечень вещей, документов, которые планируется обнаружить, выявить и (или) изъять. Изъятие иных объектов не допускается, за исключением предметов и документов, изъятых из оборота. В ходе обыска, осмотра и (или) выемки в жилых и служебных помещениях, используемых для осуществления адвокатской деятельности, запрещается изъятие всего производства адвоката по делам его клиентов, а также фотографирование, киносъемка, видеозапись и иная фиксация материалов указанного производства.****5. До начала в отношении адвоката досудебного расследования или**  **признания его подозреваемым, если досудебное расследование было начато в отношении других лиц или по факту совершения деяния, содержащего признаки преступления, осмотр жилых и служебных помещений, используемых для осуществления адвокатской деятельности, может быть произведен только в случае, если в указанных помещениях обнаружены признаки совершения преступления. В таком случае осмотр места происшествия без участия представителя коллегии адвокатов, на территории которой производится осмотр, допускается только при невозможности обеспечения его участия.****6. При проведении обыска (выемки) или осмотра жилища адвоката, а также помещений, в которых он осуществляет адвокатскую деятельность, должно быть обеспечено присутствие представителя коллегии адвокатов, в целях соблюдения неприкосновенности предметов и сведений, составляющих адвокатскую тайну.****При производстве указанных процессуальных действий представитель коллегии адвокатов вправе задавать вопросы, а также делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записи протокола следственного действия.****Неявка представителя коллегии адвокатов, надлежащим образом уведомленного о проведении указанных процессуальных действий, не препятствует их проведению.****В постановлении о производстве обыска (выемки) или осмотра должен быть указан перечень вещей, документов, которые планируется обнаружить, выявить и (или) изъять.** | В соответствии с подпунктом а) пункта 16 Основных принципов, касающихся роли адвокатов правительства обеспечивают, чтобы адвокаты могли выполнять все свои профессиональные обязанности в обстановке, свободной от угроз, препятствий, запугивания или неоправданного вмешательства.Пункт 4 раздела 3 Концепции развития адвокатуры требует введения особого порядка проведения специальных оперативно-розыскных мероприятий и негласных следственных действий в отношении адвокатов.Например, согласно пункту 3 статьи 8 Федерального закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только на основании судебного решения.Полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) сведения, предметы и документы могут быть использованы в качестве доказательств обвинения только в тех случаях, когда они не входят в производство адвоката по делам его доверителей.Обязательное уведомление коллегии адвокатов в случае задержания адвоката является важной гарантией адвокатской деятельности, которую необходимо включить в профильный закон (подпункт 2.8. пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры.В соответствии с подпунктом (4) статьи 52 Закона Республики Молдова «Об адвокатуре» в случае задержания адвоката или привлечения его к уголовной ответственности принявший данные меры орган обязан проинформировать об этом Министерство юстиции и Совет Союза адвокатов в течение шести часов с момента задержания или привлечения к уголовной ответственности.Пункт 22 Основных принципов, касающихся роли адвокатов, обязывает правительства признавать и обеспечивать конфиденциальный характер любых сношений и консультаций между юристами и их клиентами в рамках их профессиональных отношений.Обыск и выемка в отношении адвоката представляют угрозу адвокатской тайне. Необходимость включения данной гарантии предусмотрена подпунктом 2.8. пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры.В качестве примера может быть использована принятая в 2017 году статья 450.1 УПК Российской Федерации, устанавливающая исключительный перечень случаев, в которых возможен обыск или выемка в отношении адвоката и предусматривающая необходимость участия в обыске представителя коллегии адвокатов. Необходимость включения данной гарантии предусмотрена подпунктом 2.8. пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры.Статьей 450.1 УПК Российской Федерации установлено, что обыск, осмотр и выемка в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности), производятся только в присутствии обеспечивающего неприкосновенность предметов и сведений, составляющих адвокатскую тайну, члена совета адвокатской палаты или иного представителя, уполномоченного президентом адвокатской палаты.Согласно части 2 статьи 23 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» в случае проведения обыска или осмотра жилища, другого владения адвоката, помещений, где он осуществляет адвокатскую деятельность, временного доступа к вещам и документам адвоката следователь судья, суд в своем решении в обязательном порядке указывает перечень вещей, документов, которые планируется отыскать, выявить изъять во время проведения следственного действия или применения меры обеспечения уголовного производства.Во время проведения обыска или осмотра жилища, другого владения адвоката, помещений, где он осуществляет адвокатскую деятельность, временного доступа к вещам и документам адвоката должен присутствовать представитель совета адвокатов региона, кроме случаев, предусмотренных абзацем четвертым этой части. Для обеспечения его участия служебное лицо, которое будет проводить соответствующую следственное действие применять меры обеспечения уголовного производства, заблаговременно уведомляет об этом совет адвокатов региона по месту проведения такого процессуального действия.В целях обеспечения соблюдения требований по охране адвокатской тайны при проведении указанных процессуальных действий представителю совета адвокатов региона предоставляется право задавать вопросы, подавать свои замечания и возражения относительно порядка проведения процессуальных действий, указываются в протоколе.Неявка представителя совета адвокатов региона при условии заблаговременного уведомления совета адвокатов региона не препятствует проведению соответствующей процессуальной действия.Согласно пункту 6 статьи 46 Закона Литовской Республики «Об адвокатуре» запрещается производить осмотр, проверку или выемку связанных с деятельностью адвоката документов или материальных носителей информации, на которых имеются связанные с его деятельностью данные, проверку почтовых посылок, прослушивание телефонных разговоры, контролировать другую передаваемую посредством телекоммуникационных сетей информацию и другие сношения или действия, за исключением случаев, когда адвокат подозревается или обвиняется в совершении преступного деяния. Это разрешение применяется только в отношении документов, связанных с предъявленными подозрениями или обвинениями.В соответствии с пунктом 4 указанной статьи обыск или выемка в конторе, жилом помещении, транспортном средстве адвоката, внесенного в список практикующих адвокатов Литвы, личный обыск, досмотр документов, почтовых посылок, проверка или выемка могут осуществляться только при участии члена совета адвокатов Адвокатуры Литвы или уполномоченного им адвоката. Адвокатура Литвы обязана утвердить и представить заинтересованным органам список уполномоченных адвокатов Адвокатуры Литвы. Принимающий участие член совета адвокатов Адвокатуры Литвы или уполномоченный им адвокат должен гарантировать, что не будут изъяты документы, не связанные с предъявленными адвокату подозрениями или обвинениями.Согласно пункту 6 статьи 46 указанного Закона о привлечении адвоката в качестве подозреваемого или обвиняемого либо о произведенных процессуальных действиях должно быть сообщено в Адвокатуру Литвы.В соответствии с частью 13 статьи 254 УПК РК при производстве обыска и выемки лицо, осуществляющее досудебное расследование, должно ограничиваться изъятием предметов и документов, могущих иметь отношение к делу.**Исправлены юридические ошибки в предложении по данной статье.** |
|  | **Статья 631. Подсудность дел суду с участием присяжных заседателей**1. Суд с участием присяжных заседателей рассматривает дела о преступлениях, за совершение которых уголовным законом предусмотрено пожизненное лишение свободы, а также дела о преступлениях, предусмотренных статьями 125 (частью третьей), 128 (частью четвертой), 132 (частью пятой), 135 (частью четвертой), за исключением дел о преступлениях, предусмотренных статьями 170 (частью четвертой), 175, 177, 178, 184, 255 (частью четвертой), 263 (частью пятой), 286 (частью четвертой), 297 (частью четвертой), 298 (частью четвертой), 299 (частью четвертой) Уголовного кодекса Республики Казахстан, а также об убийствах, совершенных в условиях чрезвычайной ситуации и в ходе массовых беспорядков, о воинских преступлениях, совершенных в военное время или боевой обстановке, об особо тяжких преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних.2. Если лицо обвиняется в совершении преступлений, предусмотренных несколькими статьями Уголовного кодекса Республики Казахстан, обвиняемый имеет право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей, если в такую совокупность преступлений входят хотя бы одно преступление, за совершение которого уголовным законом предусмотрено пожизненное лишение свободы, а также дела о преступлениях, предусмотренных статьями 125 (частью третьей), 128 (частью четвертой), 132 (частью пятой), 135 (частью четвертой), за исключением дел о преступлениях, предусмотренных статьями 170 (частью четвертой), 175, 177, 178, 184, 255 (частью четвертой), 263 (частью пятой), 286 (частью четвертой), 297 (частью четвертой), 298 (частью четвертой), 299 (частью четвертой) Уголовного кодекса Республики Казахстан, а также об убийствах, совершенных в условиях чрезвычайной ситуации и в ходе массовых беспорядков, о воинских преступлениях, совершенных в военное время или боевой обстановке, об особо тяжких преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних.… | **Статья 631. Подсудность дел суду с участием присяжных заседателей**1. Суд с участием присяжных заседателей рассматривает дела по ходатайству обвиняемого **по всем тяжким и особо тяжким преступлениям.**2. Если лицо обвиняется в совершении преступлений, предусмотренных несколькими статьями Уголовного кодекса Республики Казахстан, обвиняемый имеет право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей, если в такую совокупность преступлений **входит хотя бы одно преступление, относящееся к подсудности суда с участием присяжных.**… | Идея расширения подсудности суда присяжных отражена в Плане Нации 100 шагов по реализации пяти институциональных реформ Главы государства в рамках второй институциональной реформы «Обеспечение верховенства закона». 21-ый шаг Плана предусматривает: «Расширение области применения суда присяжных. Законодательное определение категории уголовных дел, по которым суд присяжных должен являться обязательным». Этот шаг до сих пор не реализован. План Нации требует от законодателя четко определить категории дел, по которым суд присяжных должен быть обязательным составом суда. Этот шаг подразумевает, что суд присяжных должен иметь конкретную подсудность, основанную на понятном юридическом критерии. Любые исключения из этого правила должны носить ограниченный характер и не быть основаны на соображениях удобства для органов уголовного преследования или иных конъюнктурных соображениях.Необходимость расширения подсудности суда присяжных обусловлена в первую очередь кризисом судебной системы, неспособной в настоящее время вершить правосудие по-настоящему справедливо и качественно. В обществе накопилось напряжение в связи с ситуацией, сложившейся в сфере отправления правосудия. Суды не справляются с гипертрофированным репрессивным началом в деятельности правоохранительных органов и не всегда могут защитить граждан, их права и законность. От этого страдает не только общество, но и экономика нашей страны, поскольку произвол сотрудников силовых ведомств подрывает право собственности, подавляет предпринимательскую инициативу, существенно ухудшает инвестиционный климат. Иногда это приводит к прямому ущербу для государства.Суды, особенно по уголовным делам, нуждаются в усилении их независимости и беспристрастности. Суды должны стать основной гарантией от произвола в отношении граждан и бизнеса.В настоящее время единственным по настоящему эффективным способом реформирования уголовного правосудия является расширение народного участия в уголовном процессе. Рассмотрение дел в судах с участием присяжных способствует развитию начал демократии при отправлении уголовного судопроизводства, распределяет ответственность за справедливость правосудия между государством и его гражданами. Это способствует снижению социального напряжения, большему доверию населения судебной и правоохранительной системам, а, следовательно, укрепляет политическую и экономическую стабильность в обществе.Во исполнение шага 21 Плана нации, который прямо говорит о необходимости определения категории уголовных дел, по которым суд присяжных должен являться обязательным. В целях обеспечения подозреваемому (обвиняемому) права на рассмотрение дела судом присяжных и возможности выбирать состав суда без оказания какого-либо давления со стороны следователя или прокурора, расширения области применения суда с участием присяжных заседателей и развития института народного участия в отправлении правосудия рекомендуется ввести норму, согласно которой все дела, о преступлениях, указанных в части 1 статьи 631 УПК, по умолчанию рассматриваются присяжными заседателями, кроме случаев, когда подозреваемый (обвиняемый) прямо возражает против этого и ходатайствует, о рассмотрении дела профессиональным судьей без участия присяжных. |
|  | **Статья 632. Состав суда с участием присяжных заседателей** Суд с участием присяжных заседателей в межрайонном специализированном суде по уголовным делам и специализированном межрайонном военном суде по уголовным делам действует в составе одного судьи и десяти присяжных заседателей. | **Статья 632. Состав суда с участием присяжных заседателей** Суд с участием присяжных заседателей в межрайонном специализированном суде по уголовным делам и специализированном межрайонном военном суде по уголовным делам действует в составе одного судьи и **двенадцати** присяжных заседателей. | Расширение коллегии присяжных до двенадцати членов необходимо по следующим причинам. С точки зрения психологии, в группах людей, состоящих из более чем пяти человек, всегда появляется неформальный лидер. Если коллегия состоит из 12 человек, таких лидеров становится двое, и каждый из них начинает бороться за влияние на коллегию присяжных. В ходе обсуждения основной задачи группы возникает спор как между неформальными лидерами, так и теми, кто их поддерживает. В ходе этого спора детали дела и аргументы в ту или иную сторону разбираются более четко, подробно и аргументированно. В результате этого другие присяжные получают возможность более квалифицированной и критической дискуссии относительно существа уголовного дела. Благодаря этому, решения, вынесенные коллегиями, состоящими из 12 и более людей, как правило, носят особенно взвешенный, разумный и объективный характер. Данный вывод подтверждается историческим опытом использования этого института. С ХI века в Великобритании число присяжных не меньше, чем двенадцать. В некоторых штатах США по отдельным категориям дел, число присяжных даже превышает эту цифру, так, например, Большое жюри в отдельных юрисдикциях может состоять из 24 человек. Снижение количества присяжных, как правило, связано с попытками контролировать этот институт, приводит к ослаблению объективности такого суда, и в истории европейских государств всегда совпадало с приходом к власти тоталитарных режимов или диктатур. Необходимость введения классической (англо-американской) модели суда присяжных обусловлена тем, что на практике известны случаи оказания профессиональным судьей давления на присяжных с целью принуждения их к вынесению обвинительного приговора. О таких фактах говорится в нескольких публикациях в СМИ и социальных сетях.В настоящее время присутствие судьи в совещательной комнате не исключает, что он может представлять заседателям любую информацию, включая и доказательства, которые не должны доводиться до их сведения, и тем самым манипулировать индивидуальными решениями заседателей. При этом тайна совещательной комнаты защищает судью от ответственности за такие неправомерные действия.Отсутствие запрета для судьи противозаконно воздействовать на присяжного заседателя является недостатком законодательства и подлежит исправлению в целях обеспечения большей объективности, справедливости и честности отправления правосудия в суде с участием присяжных. Подлинным судом присяжных является такая форма суда с участием народных представителей, в которой граждане самостоятельно, без вмешательства представителя государства в лице профессионального судьи решают вопрос о виновности или невиновности подсудимого.Изменение числа кандидатов в присяжные направлено на замену существующей смешанной модели суда, где судья выносит приговор совместно с заседателями, на классическую модель суда присяжных с двенадцатью представителями народа, разрешающими вопрос факта по существу без помощи судьи. Переход к этой модели усилит независимость судебной власти, будет способствовать развитию начал народовластия и демократии при отправлении правосудия, распределит ответственность между государством и его гражданами за результаты уголовного судопроизводства. Переход к классической модели суда присяжных сделает суд более объективным и справедливым, избавит судей от необходимости управлять действиями присяжных в совещательной комнате и подталкивать их к принятию того или иного решения. В этой модели суда присяжных установлены четкие границы между фактической и правовой сторонами дела и потому на присяжных не налагается несвойственная им обязанность принимать решения по вопросам, относящимся к специальным юридическим знаниям. |
|  | **Статья 634. Ходатайство о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей**…2. При ознакомлении подозреваемого со всеми материалами дела после окончания производства следственных действий лицо, осуществляющее досудебное расследование, обязано разъяснить ему право ходатайствовать о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей, а также правовые последствия удовлетворения такого ходатайства, включая особенности обжалования и рассмотрения жалоб на приговоры суда с участием присяжных заседателей.… | **Статья 634. Ходатайство о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей**…2. **После ознакомления** подозреваемого со всеми материалами дела **по окончанию** производства следственных действий **следственный судья обязан** разъяснить ему право ходатайствовать о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей, а также правовые последствия удовлетворения такого ходатайства, включая особенности обжалования и рассмотрения жалоб на приговоры суда с участием присяжных заседателей.**…** | Основная задача судебного контроля в уголовном процессе - обеспечение законности и прав участников процесса. По этой причине вопрос о разъяснении права на рассмотрение дела судом с участием присяжных заседателей следует отнести к компетенции следственного судьи, а не следователя, как это предусмотрено действующим законодательством. Очевидно, что органы уголовного преследования, как правило, не заинтересованы в рассмотрении дела с участием народных заседателей, поскольку в этой форме отправления правосудия требования к качеству и полноте доказательной базы по делу намного выше и поддерживать обвинение в суде намного сложнее. В этой связи, передача полномочий по разъяснению права на суд присяжных следственному судье исключит воздействие на подозреваемого со стороны лица, осуществляющего досудебное расследование, при решении вопроса о выборе формы отправления правосудия и существенно затруднит возможность склонения подозреваемого к отказу от выбора суда с участием присяжных. Как показывают исследования, такого рода склонение на практике может принимать форму угроз, дезинформации о сути института, убеждения в бесперспективности дела в суде с участием присяжных. Наличие возможности такого давления усугубляется отсутствием в действующем законодательстве гарантий присутствия адвоката во время разъяснения права подозреваемому/обвиняемому на заявление ходатайства о рассмотрении его дела судом с участием присяжных заседателей. Очевидно, что закон должен пресекать подобного рода манипуляции.В этой связи функция обеспечения права на суд присяжных должна быть передана следственному судье, а подозреваемому предоставлены необходимые время и условия для выражения своей воли по этому вопросу. |
|  | **Статья 638. Порядок предварительной случайной выборки кандидатов в присяжные заседатели для участия в судебном разбирательстве**…2. После назначения главного судебного разбирательства по распоряжению председательствующего секретарь судебного заседания производит предварительную случайную выборку кандидатов в присяжные заседатели из находящихся в суде единого и запасного (годовых) списков.3. Одно и то же лицо не может участвовать в судебных заседаниях в качестве присяжного заседателя более одного раза в год.… | **Статья 638. Порядок предварительной случайной выборки кандидатов в присяжные заседатели для участия в судебном разбирательстве**…2. После назначения главного судебного разбирательства по распоряжению председательствующего секретарь судебного заседания производит предварительную случайную выборку кандидатов в присяжные заседатели из **находящегося в суде единого списка**.**Стороны вправе присутствовать при проведении случайной выборки кандидатов присутствовать при формировании списков кандидатов в присяжные заседатели.****О дате и времени проведения выборки стороны заблаговременно извещаются судом.**3. Одно и то же лицо не может участвовать в судебных заседаниях в качестве присяжного заседателя более одного раза в **пять лет**.… | Действующий порядок случайной выборки кандидатов в присяжные предполагает производство этой выборки только сотрудниками суда. К сожалению, Закон не предусматривает права сторон присутствовать при формировании списков кандидатов в присяжные, что не позволяет участникам процесса убедиться, в том, что случайная выборка действительно имела место и насколько правильно она была проведена. Предлагаемые изменения будут способствовать обеспечению открытости и объективности процесса отбора кандидатов в присяжные заседатели, поскольку создают условия для процессуального контроля сторонами за действиями суда.Использование двух списков кандидатов в присяжные заседатели не оправдано с точки зрения организации процесса, поскольку на практике отсутствует прямая потребность в использовании двух списков, ибо для отбора присяжных вполне достаточно одного – единого расширенного списка, а создание второго – запасного ведет лишь к дополнительным затратам времени и сил и не обусловлено какой-либо практической необходимостью. В этой связи целесообразно использовать один, но большой список кандидатов, так как это не только упростит процесс отбора присяжных, но и приведет к изрядной экономии государственных сил и средств.Это изменение направлено на то, чтобы обеспечить более репрезентативную выборку присяжных из граждан соответствующей административно-территориальной единицы. Для того, чтобы вовлечь в процесс как можно большее число граждан, а также исключить неоднократное принуждение одних и тех же людей к выполнению обязанностей присяжного, рекомендуется пересмотреть положение ч. 3 ст. 638 УПК РК и увеличить срок, в течение которого одно лицо может участвовать в суде с участием присяжных заседателей. Например, в других странах этот срок для категории особо тяжких преступлений составляет не менее 5 лет. |

|  |  |
| --- | --- |
|  | **Кодекс Республики Казахстан «Об административных правонарушениях»**  |
|  | **Статья 32. Административная ответственность военнослужащего, прокурора и иных лиц, на которых распространяется действие дисциплинарных уставов либо специальных положений, за совершение ими административных правонарушений**1. Военнослужащие и находящиеся на воинских сборах военнообязанные несут ответственность за административные правонарушения, совершенные при исполнении служебных обязанностей, по дисциплинарным уставам, за исключением случаев, предусмотренных статьями 651, 652, 667, 676, 677, 680, 681 настоящего Кодекса. Сотрудники специальных государственных и правоохранительных органов за административные правонарушения, совершенные при исполнении служебных обязанностей, несут ответственность в соответствии с нормативными правовыми актами, регламентирующими порядок прохождения службы в соответствующих органах.… | **Статья 32. Административная ответственность военнослужащего, прокурора и иных лиц, на которых распространяется действие дисциплинарных уставов либо специальных положений, за совершение ими административных правонарушений**1. Военнослужащие и находящиеся на воинских сборах военнообязанные несут ответственность за административные правонарушения, совершенные при исполнении служебных обязанностей, по дисциплинарным уставам, за исключением случаев, предусмотренных статьями 651, 652, 667, **668,** 676, 677, 680, 681 настоящего Кодекса. Сотрудники специальных государственных и правоохранительных органов за административные правонарушения, совершенные при исполнении служебных обязанностей, несут ответственность в соответствии с нормативными правовыми актами, регламентирующими порядок прохождения службы в соответствующих органах, **за исключением случаев, предусмотренных статьей 668 настоящего Кодекса.**… | На практике адвокаты регулярно сталкиваются с невозможностью привлечь сотрудников специальных государственных и правоохранительных органов к ответственности за воспрепятствование законной деятельности адвоката. Это необоснованно сужает круг гарантий адвокатской деятельности, во многих случаях делает невозможной реализацию права на получение доказательств по адвокатскому запросу.В связи с этим подлежат корректировке нормы КоАП, исключающие возможность привлечения военнослужащих, а также сотрудников специальных государственных и правоохранительных органов к административной ответственности за воспрепятствование адвокатской деятельности. |
|  | **Статья 668. Воспрепятствование законной деятельности адвоката**Воспрепятствование осуществлению законной деятельности адвоката либо коллегии адвокатов, юридической консультации, адвокатской конторы, выразившееся в непредставлении либо отказе от представления в установленные законодательством сроки по письменному запросу необходимых документов, материалов или сведений, требуемых для осуществления их профессиональных обязанностей, если эти действия не имеют признаков уголовно наказуемого деяния, -влечет штраф на должностных лиц в размере пятнадцати, на юридических лиц - в размере двадцати месячных расчетных показателей. | **Статья 668. Воспрепятствование законной деятельности адвоката.****1.** Воспрепятствование осуществлению законной деятельности адвоката либо коллегии адвокатов, юридической консультации, адвокатской конторы, выразившееся в непредставлении**,** либо отказе от представления в установленные законодательством сроки **либо представлении информации в неполном объеме или заведомо недостоверной информации** по письменному запросу необходимых документов, материалов или сведений, требуемых для осуществления их профессиональных обязанностей, **либо в отказе от принятия адвокатского запроса,** если эти действия не имеют признаков уголовно наказуемого деяния, -влечет штраф на должностных лиц в размере пятнадцати, **на индивидуальных предпринимателей, частных нотариусов и частных судебных исполнителей в размере десяти**, **на должностных лиц - в размере пятнадцати**, на **индивидуальных предпринимателей** **и** юридических лиц- в размере двадцати месячных расчетных показателей.**2. Воспрепятствование осуществлению законной деятельности адвоката либо коллегии адвокатов, юридической консультации, адвокатской конторы, выразившееся в непредоставлении свободного доступа в административные здания судов, прокуратуры и органов, ведущих уголовный процесс, либо в ограничении права при выполнении поручения использовать технические средства, либо в необеспечении условий, обеспечивающих конфиденциальность свидания и общения адвоката с клиентом или** **иные действия, направленные на воспрепятствование законной деятельности адвокатов, если эти действия не имеют признаков уголовно наказуемого деяния, - влечет штраф на на индивидуальных предпринимателей, частных нотариусов и частных судебных исполнителей в размере двадцати, на должностных лиц – в размере тридцати и на юридических лиц и индивидуальных предпринимателей - в размере сорока месячных расчетных показателей.****3. Действия, предусмотренные частями первой и второй настоящей статьи, совершенные повторно в течение года после наложения административного взыскания,****- влекут штраф на на индивидуальных предпринимателей, частных нотариусов и частных судебных исполнителей – в размере тридцати, на должностных лиц в размере сорока и юридических лиц и индивидуальных предпринимателей - в размере пятидесяти месячных расчетных показателей.** | Согласно пункту 21 Основных принципов, касающиеся роли адвокатов, принятых восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями (Гавана, Куба, 27 августа — 7 сентября 1990 года) компетентные органы обязаны обеспечивать адвокатам достаточно заблаговременный доступ к надлежащей информации, досье и документам, находящимся в их распоряжении или под их контролем, с тем чтобы адвокаты имели возможность оказывать эффективную юридическую помощь своим клиентам. Такой доступ должен обеспечиваться, как только в этом появляется необходимость.Анализ судебной практики по привлечению юридических лиц и должностных лиц к административной ответственности по статье 668 КоАП РК за воспрепятствование законной деятельности адвоката показывает ежегодный рост числа таких дел, большинство из которых завершается привлечением виновных лиц к ответственности в виде административного штрафа.При этом состав указанного правонарушения предусматривает включает в настоящее время непредставление либо отказ от представления в установленные законодательством сроки по письменному запросу необходимых документов, материалов или сведений, требуемых для осуществления профессиональных обязанностей адвоката.Однако воспрепятствование деятельности адвоката часто выражается в других формах. Поэтому целесообразно установить административную ответственность и за другие действия (бездействие), направленные на ограничение установленных законом гарантий адвокатской деятельности, к примеру:1) недопуск адвоката в помещения правоохранительных органов и судов;2) необеспечение условий по применению адвокатом технических средств;3) необеспечение условий по конфиденциальности общения адвоката с клиентом;4) отказ от принятия адвокатского запроса.На практике встречаются случаи, когда юридические лица отказывают адвокату принимать адвокатский запрос от адвоката или работника связи в виде заказного письма. Необходимо включить в статью 668 КоАП уточнение в соответствии с пунктом 28 НП ВС «О некоторых вопросах применения судами норм Особенной части Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях» от 6 октября 2017 года № 7, согласно которому предоставление в неполном объеме адвокату запрашиваемых им документов, материалов или сведений, также образует состав административного правонарушения по данной статье.Перечень не должен быть исчерпывающим, в связи с чем надлежит добавить «и иные действия, направленные на воспрепятствование законной деятельности адвокатов …»В санкцию части 1 статьи 668 КоАП РК необходимо включить нотариусов и частных судебных исполнителей. |
|  | **Уголовный кодекс Республики Казахстан** |
|  | **Статья 435. 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**1. Воспрепятствование законной деятельности адвокатов и иных лиц по защите прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в уголовном процессе, а равно оказанию физическим и юридическим лицам юридической помощи либо иное нарушение самостоятельности и независимости такой деятельности, **если эти деяния причинили существенный вред правам, свободам или законным интересам человека и гражданина, правам или законным интересам юридических лиц, охраняемым законом интересам общества или государства,** –наказываются штрафом в размере до двух тысяч месячных расчетных показателей либо исправительными работами в том же размере, либо привлечением к общественным работам на срок до восьмисот часов, либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на тот же срок.2. Деяния, предусмотренные частью первой настоящей статьи, совершенные лицом с использованием своего служебного положения, –наказываются штрафом в размере до трех тысяч месячных расчетных показателей либо исправительными работами в том же размере, либо привлечением к общественным работам на срок до одной тысячи часов, либо ограничением свободы на срок до пяти лет, либо лишением свободы на тот же срок, с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет или без такового. | **Статья 435. 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**1. Воспрепятствование законной деятельности адвокатов и иных лиц по защите прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в уголовном процессе, а равно оказанию физическим и юридическим лицам юридической помощи либо иное нарушение самостоятельности и независимости такой деятельности, **выразившиеся в вынесении незаконного частного определения или частного постановления в отношении адвоката, в принуждении адвоката к отказу от принятого поручения по делу и (или) к отказу от заключенного договора об оказании юридической помощи, незаконном обыске или досмотре адвоката и (или) его помещения, незаконном требовании и (или) изъятии сведений и документов, составляющих адвокатскую тайну, нарушении конфиденциальности встречи адвоката с клиентом, проведении незаконных негласных следственных действий в отношении адвоката, незаконном допросе адвоката в качестве свидетеля, задержании адвоката, недопуске адвоката к подзащитному, либо лицу, в интересах которого третьими лицами был заключен договор об оказании юридической помощи, в совершении действий, повлиявших на назначение конкретного адвоката при оказании гарантированной государством юридической помощи** –наказываются штрафом в размере до двух тысяч месячных расчетных показателей либо исправительными работами в том же размере, либо привлечением к общественным работам на срок до восьмисот часов, либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на тот же срок.2. Деяния, предусмотренные частью первой настоящей статьи, совершенные лицом с использованием своего служебного положения, –наказываются штрафом в размере до трех тысяч месячных расчетных показателей либо исправительными работами в том же размере, либо привлечением к общественным работам на срок до одной тысячи часов, либо ограничением свободы на срок до пяти лет, либо лишением свободы на тот же срок, с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет или без такового.**3.Деяния, предусмотренные частью первой настоящей статьи, совершенные с применением насилия, –**наказывается лишением свободы на срок до пяти лет, с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до десяти лет. | В соответствии со статистическими данными Комитета по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры Республики Казахстан, размещенными на портале <https://qamqor.gov.kz/crimestat/statistics>, за период с 2015 года (с момента введения в действие нового Уголовного кодекса Республики Казахстан) по настоящее время не имеется ни одного случая привлечения к уголовной ответственности по статье 435 за воспрепятствование законной деятельности адвокатов. Данная статья является неработающей.Пунктом 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры в целях полноценной реализации прав и гарантий адвокатской деятельности предусмотрена необходимость пересмотреть нормы об ответственности за воспрепятствование деятельности адвокатов.Статья 435 УК РК предусматривает уголовную ответственность 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. Для привлечения виновных к ответственности по данной статье требуется наличие общественно опасных последствий в виде существенного вреда правам, свободам или законным интересам человека и гражданина, правам или законным интересам юридических лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, что затрудняет ее использование на практике.Выходом видится использование формального состава преступления в данной статье по аналогии, например, со статьей 158 УК, предусматривающей воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналиста. Перечисление конкретных деяний, препятствующих адвокатской деятельности, облегчит применение данной статьи, а также позволит отграничить их от составов, подпадающих под административную ответственность.Среди таких деяний могут быть указаны:1) вынесение в отношении адвоката незаконного частного постановления;2) принуждение адвоката к отказу от ведения дела;3) незаконный обыск, досмотр адвоката и его помещения, незаконное изъятие документов, содержащих адвокатскую тайну;4) нарушение конфиденциальности общения адвоката с клиентом;5) незаконные негласные следственные действия в отношении адвоката;6) незаконные допрос и задержание адвоката;7) незаконное требование сведений и материалов, содержащих адвокатскую тайну.В связи с тем, что процесс оказания юридической помощи подзащитным носит непрерывный характер, отказ в допуске адвокатов неминуемо приводит к невозможности осуществления полноценной защиты, нарушению прав лиц, содержащихся под стражей.В связи с чем необходимо дополнить перечень конкретных действий следующим: «недопуск адвоката к подзащитному, либо лицу, в пользу которого третьими лицами был заключен договор об оказании юридической помощи».Необходимо предусмотреть введение более строгой санкции, в случае воспрепятствования законной деятельности адвоката с применением насилия. Такие случаи имеют место на практике.Предложение дополнено в связи с дополнительным обоснованием к статье 28 профильного закона. |
|  | **Кодекс Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» (Налоговый кодекс)** |
|  | **Статья 289. Налогообложение некоммерческих организаций**...2. При соблюдении условий, указанных в пункте 1 настоящей статьи, следующие доходы некоммерческой организации подлежат исключению из совокупного годового дохода:доход по договору на осуществление государственного социального заказа;вознаграждения по депозитам;вступительные и членские взносы;взносы собственников квартир, нежилых помещений многоквартирного жилого дома;превышение суммы положительной курсовой разницы над суммой отрицательной курсовой разницы, возникшее по размещенным на депозите деньгам, в том числе по вознаграждениям по ним;доход в виде безвозмездно полученного имущества, в том числе благотворительной помощи, гранта, включая указанный в подпункте 13) пункта 1 статьи 1 настоящего Кодекса, спонсорской помощи, денег и другого имущества, полученных на безвозмездной основе.... | **Статья 289. Налогообложение некоммерческих организаций**...2. При соблюдении условий, указанных в пункте 1 настоящей статьи, следующие доходы некоммерческой организации подлежат исключению из совокупного годового дохода:доход по договору на осуществление государственного социального заказа;вознаграждения по депозитам;вступительные и членские взносы;взносы собственников квартир, нежилых помещений многоквартирного жилого дома;превышение суммы положительной курсовой разницы над суммой отрицательной курсовой разницы, возникшее по размещенным на депозите деньгам, в том числе по вознаграждениям по ним;доход в виде безвозмездно полученного имущества, в том числе благотворительной помощи, гранта, включая указанный в подпункте 13) пункта 1 статьи 1 настоящего Кодекса, спонсорской помощи, денег и другого имущества, полученных на безвозмездной основе;**доход, полученный по договору об оказании юридической помощи, заключенному адвокатской конторой в пользу адвокатов, в случаях, когда адвокатская контора выступает представителем адвокатов по расчетам с клиентами и третьими лицами;****взносы адвокатов в адвокатскую контору в целях обеспечения материальных, организационно-правовых и иных условий оказания юридической помощи.**... | Раздел 10 Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость изменений в налоговом законодательстве с тем, чтобы адвокатская контора могла выступать в качестве налогового агента адвокатов по доходам, полученным ими в связи с осуществлением адвокатской деятельности.Пунктом 5 статьи 63 Закона «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» предусмотрена такая возможность, однако в Налоговом кодексе данная возможность не реализована. Также в соответствии с указанным пунктом адвокатская контора может выступать представителем адвокатов по расчетам с клиентами и третьими лицами и другим вопросам. Доход, полученный в указанных случаях, не должен расцениваться как доход адвокатской конторы и не подлежит обложению корпоративным подоходным налогом. Адвокатская контора является некоммерческой организацией. В целях конкретизации данных положений требуется внесение изменений в статью 289 Налогового кодекса, исключающих из совокупного дохода адвокатской конторы доходы полученные в пользу адвокатов, а также взносы адвокатов в адвокатскую контору.  |
|  | **Статья 30. Налоговая тайна**…3. Налоговые органы представляют сведения о налогоплательщике (налоговом агенте), составляющие налоговую тайну, без получения письменного разрешения налогоплательщика (налогового агента) в следующих случаях:…**4) отсутствует.** | **Статья 30. Налоговая тайна**…3. Налоговые органы представляют сведения о налогоплательщике (налоговом агенте), составляющие налоговую тайну, без получения письменного разрешения налогоплательщика (налогового агента) в следующих случаях:…**4) по письменному запросу адвоката, связанному с оказанием им юридической помощи.** | В целях расширения сферы применения адвокатского запроса и обеспечения гарантий беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности (пункт 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры). |
|  | **Статья 364. Налогооблагаемый доход адвоката (действие статьи приостановлено до 1 января 2025 года)** … 3. Адвокат вправе применить профессиональные вычеты по расходам, предусмотренным пунктом 4 настоящей статьи, одновременно соответствующим следующим условиям: 1) произведены в связи с получением дохода от осуществления адвокатской деятельности; 2) подтверждены документально; 3) отражены в налоговых регистрах адвоката. 4. К профессиональным вычетам адвоката относятся: 1) расходы на приобретение канцелярских принадлежностей; 2) расходы по имущественному найму (аренде) помещения для осуществления адвокатской деятельности; 3) амортизационные отчисления, исчисленные в размере 25 процентов от стоимости активов на конец налогового периода; 4) расходы по оплате услуг банка второго уровня, организаций, осуществляющих отдельные виды банковских операций, услуг связи, коммунальных услуг; 5) расходы налогоплательщика по доходу работника, подлежащему налогообложению у источника выплаты; 6) расходы, предусмотренные пунктом 11 статьи 243 и статьей 263 настоящего Кодекса; 7) компенсации при служебных командировках согласно пункту 5 статьи 361 настоящего Кодекса; 8) членские взносы, **вносимые в коллегию адвокатов, в пределах 1-кратного месячного расчетного показателя, установленного законом о республиканском бюджете и действующего на 1 января соответствующего финансового года**; 9) возмещенные в соответствии с законодательством Республики Казахстан расходы, связанные с защитой и представительством, не предусмотренные подпунктами 1) – 8) настоящего пункта. | **Статья 364. Налогооблагаемый доход адвоката** … 3. Адвокат вправе применить профессиональные вычеты по расходам, предусмотренным пунктом 4 настоящей статьи, одновременно соответствующим следующим условиям: 1) произведены в связи с получением дохода от осуществления адвокатской деятельности; 2) подтверждены документально; 3) отражены в налоговых регистрах адвоката. 4. К профессиональным вычетам адвоката относятся: 1) расходы на приобретение канцелярских принадлежностей; 2) расходы по имущественному найму (аренде) помещения для осуществления адвокатской деятельности; 3) амортизационные отчисления, исчисленные в размере 25 процентов от стоимости активов на конец налогового периода; 4) расходы по оплате услуг банка второго уровня, организаций, осуществляющих отдельные виды банковских операций, услуг связи, коммунальных услуг; 5) расходы налогоплательщика по доходу работника, подлежащему налогообложению у источника выплаты; 6) расходы, предусмотренные пунктом 11 статьи 243 и статьей 263 настоящего Кодекса; 7) компенсации при служебных командировках согласно пункту 5 статьи 361 настоящего Кодекса; 8) **членские взносы, в размере фактически уплаченных расходов**; 9) возмещенные в соответствии с законодательством Республики Казахстан расходы, связанные с защитой и представительством, не предусмотренные подпунктами 1) – 8) настоящего пункта;**10) расходы по страхованию профессиональной ответственности адвоката;** **11) расходы повышению квалификации адвоката.** | Пунктом 14 Дорожной карты по реализации предложений по решению проблем адвокатуры, утвержденной Министром юстиции 31 марта 2022 года предусмотрена необходимость проработать вопрос сокращения срока введения в действие изменений в статью 364 Налогового кодекса касательно уменьшения налогооблагаемого дохода адвоката на сумму профессиональных вычетов.В пункте 2 раздела 11 Концепции развития адвокатуры отмечено, что адвокаты, применяющие общеустановленный налоговый режим, должны получить право вычитать из налогооблагаемого дохода все расходы, связанные с осуществлением адвокатской деятельности, включая:* расходы по страхованию профессиональной ответственности адвоката;
* расходы по оплате повышения квалификации адвоката;
* членские взносы в полном объеме фактических расходов.

Для реализации указанных предложений необходимо ввести в действие указанную статью с учетом предлагаемых изменений и дополнений.  |
|  | **Гражданский кодекс Республики Казахстан** |
|  | **Статья 830. Тайна страхования**…5. Сведения, содержащие тайну страхования, предоставляются:…**5-2) отсутствует.** | **Статья 830. Тайна страхования**…5. Сведения, содержащие тайну страхования, предоставляются:…**5-2) по письменному запросу адвоката, связанному с оказанием им юридической помощи.** | В целях расширения сферы применения адвокатского запроса и обеспечения гарантий беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности (пункт 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры). |
|  | **Статья 933. Право регресса к лицу, причинившему вред**…. 3. Государство, возместившее вред, причиненный должностными лицами органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда (пункт 1 статьи 923 настоящего Кодекса), имеет право регресса к этим лицам **в случаях, когда вина таких лиц установлена приговором суда, вступившим в законную силу**.… | **Статья 933. Право регресса к лицу, причинившему вред**…. 3. Государство, возместившее вред, причиненный должностными лицами органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда (пункт 1 статьи 923 настоящего Кодекса), имеет право регресса к этим лицам.**Степень вины и размер возмещаемого вреда устанавливаются судом.** … | В ходе встречи с предпринимателями 19 мая 2022 года Президент Республики Казахстан К. Токаев поручил определить меры повышения ответственности руководителей силовых структур, сотрудники которых дискредитируют политику государства по созданию благоприятных условий для бизнеса.Пункт 2.6 пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры описывает данную проблему, указывая, что при вынесении решений по жалобам на незаконные действия (бездействие) и решения конкретных должностных лиц органов прокуратуры и уголовного преследования в судебных актах и постановлениях уполномоченных лиц нередко производится ссылка на независимость следователя и прокурора в осуществлении своих полномочий. Однако на деле персональная ответственность данных лиц ничем не регламентирована (ограничивается наложением дисциплинарных взысканий), тогда как вред, причиненный лицу в результате незаконных действий органа, ведущего уголовный процесс, возмещается в полном объеме из бюджетных средств. В этой связи в целях повышения эффективности защиты прав граждан и улучшения качества досудебного расследования необходимо проработать вопрос взыскания с должностных лиц органов, ведущих уголовный процесс, затрат, связанных с реабилитацией и возмещением вреда вышеуказанным лицам, в порядке регресса. Наряду с этим следует принять меры по усовершенствованию порядка возмещения вреда в части исчисления денежной суммы и расширением перечня обязательных выплат, а также выработкой критериев по определению размера морального вреда, нанесенного незаконными действиями органа, ведущего уголовный процесс (в том числе установление минимального размера обязательной выплаты по каждой категории уголовных дел с учетом применения меры пресечения и других обстоятельств, возникших в ходе расследования). В настоящее время статья 930 ГК не работает, так как требуется наличие обвинительного приговора в отношении виновных лиц. |
|  | **Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан** |
|  | **Статья 73. Представление доказательств**…5. В ходатайстве об оказании содействия в истребовании доказательства должны быть указаны доказательство, а также какие обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены или опровергнуты этим доказательством, причины, препятствующие самостоятельному получению доказательства, и место его нахождения. | **Статья 73. Представление доказательств**…5. В ходатайстве об оказании содействия в истребовании доказательства должны быть указаны доказательство, а также какие обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены или опровергнуты этим доказательством, причины, препятствующие самостоятельному получению доказательства, и место его нахождения.**В случае, если законодательством установлена невозможность самостоятельного получения стороной доказательств, сторона вправе заявить ходатайство об истребовании доказательства непосредственно в суд без предварительного обращения к лицу, у которого находится необходимое доказательство.****…** | Подпункт 2.1. пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры предлагает расширить возможности адвоката по получению доказательств.Данный вопрос в настоящее время частично урегулирован только в уголовном судопроизводстве, где предусмотрено истребование следственным судьей и приобщение к уголовному делу таких сведений, документов и предметов по ходатайству адвоката (в случаях отказа в исполнении либо непринятия решения по запросу), в гражданском – установлен запрет на истребование сторонами таких сведений, в административном – порядок не регламентирован. В этой связи необходимо законодательно закрепить право адвоката инициировать через суд получение таких сведений без предварительного обращения к обладателю информации (с учетом установленного права исполнителя запроса отказать адвокату в предоставлении сведений с ограниченным доступом).  |
|  | **Статья 112. Оказание бесплатной юридической помощи**1. Судья при подготовке дела к судебному разбирательству или суд при рассмотрении дела обязан освободить полностью от оплаты юридической помощи и возмещения расходов, связанных с представительством, и отнести их за счет бюджетных средств при рассмотрении дел следующих лиц:1) истцов по спорам о возмещении вреда, причиненного смертью кормильца;2) истцов по спорам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья, **связанным с работой, либо причиненного уголовным правонарушением**;3) истцов и ответчиков по спорам, не связанным с предпринимательской деятельностью, являющихся участниками Великой Отечественной войны, лицами, приравненными по льготам к участникам Великой Отечественной войны, а также ветеранами боевых действий на территории других государств, военнослужащими срочной службы, инвалидами I и II групп, пенсионерами по возрасту;4) истцов по спорам о возмещении вреда реабилитированным в соответствии с законом.5) отсутствует;6) отсутствует;7) отсутствует;8) отсутствует;9) отсутствует.… | **Статья 112. Оказание бесплатной юридической помощи**1. Судья при подготовке дела к судебному разбирательству или суд при рассмотрении дела обязан освободить полностью от оплаты юридической помощи и возмещения расходов, связанных с представительством, и отнести их за счет бюджетных средств при рассмотрении дел следующих лиц:1) истцов по спорам о возмещении вреда, причиненного смертью кормильца;2) истцов по спорам о возмещении **любого** вреда, причиненного повреждением здоровья;3) истцов и ответчиков по спорам, не связанным с предпринимательской деятельностью, являющихся участниками Великой Отечественной войны, лицами, приравненными по льготам к участникам Великой Отечественной войны, а также ветеранами боевых действий на территории других государств, военнослужащими срочной службы, инвалидами I и II групп, пенсионерами по возрасту;4) истцов по спорам о возмещении вреда реабилитированным в соответствии с законом;**5) истцов по спорам о взыскании алиментов;****6) истцов по спорам, затрагивающие права и интересы несовершеннолетних, предусмотренным частью первой статьи 27 настоящего Кодекса;****7) истцов, находящихся в трудной жизненной ситуации, в соответствии с Законом Республики Казахстан "О специальных социальных услугах";****8) истцам по искам о возмещении ущерба, причиненного вследствие чрезвычайных ситуаций техногенного и природного характера.**… | Пункт 1 раздела 7 Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость развивать другие направления оказания бесплатной юридической помощи и расширять сферу ее применения на базе адвокатуры.В соответствии с пунктом 2 раздела 7 Концепции в гражданском процессуальном кодексе необходимо установить категории дел с участием граждан, по которым участие адвоката является обязательным, в частности:1) дела о взыскании алиментов;2) дела о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью;3) дела, затрагивающие права и интересы несовершеннолетних;4) дела с участием социально незащищенных категорий населения (дольщики, пострадавшие в чрезвычайных ситуациях и т. п.);5) имущественные споры при цене иска, превышающей установленный предел. |
|  | **Статья 113. Возмещение расходов по оплате помощи представителя**1. По ходатайству стороны, в пользу которой состоялось решение, суд присуждает с другой стороны понесенные ею расходы по оплате помощи представителя (нескольких представителей), участвовавшего в процессе и не состоящего с этой стороной в трудовых отношениях, в размере фактически понесенных стороной расходов. **По имущественным требованиям общая сумма этих расходов не должна превышать десять процентов от удовлетворенной части иска. По требованиям неимущественного характера сумма расходов взыскивается в разумных пределах, но не должна превышать триста месячных расчетных показателей.**… | **Статья 113. Возмещение расходов по оплате помощи представителя**1. По ходатайству стороны, в пользу которой состоялось решение, суд присуждает с другой стороны **все** понесенные ею **и документально подтвержденные** расходы по оплате помощи представителя (нескольких представителей), участвовавшего в процессе и не состоящего с этой стороной в трудовых отношениях, в размере фактически понесенных стороной расходов. … | Правовая природа судебных расходов практически не отличается от правовой природы убытков. В действующем законодательстве закреплен принцип полного возмещения убытков (пункт 4 статьи 9 ГК РК). Пункт 4 раздела 7 Концепции развития адвокатуры предусматривает необходимость пересмотреть законодательство в части возмещения расходов по оплате помощи представителей в судебном процессе. В гражданском процессе необходимо снять ограничения суммы возмещаемых расходов, которые установлены в размере десяти процентов от удовлетворенной части иска по имущественным требованиям и триста месячных расчетных показателей по неимущественным искам. Нормативное постановление Верховного Суда РК в настоящее время уже скорректировано с тем, чтобы суды возмещали подтвержденные суммы расходов по оплате помощи адвоката, участвовавшего в процессе. Данные изменения положительно повлияют на загруженность судов. Снижение судами расходов на адвокатов с проигравшей судебное дело стороны на практике ведет к многочисленным необоснованным искам и долголетним судебным разбирательствам. В международной практике эффективным и справедливым средством для разгрузки судебной системы признается не повышение государственной пошлины за подачу исков, а именно возмещение расходов по оплате помощи адвокатов со стороны, против которой вынесено судебное решение.К примеру, пункт (2) параграфа 91 Гражданского процессуального уложения Германии предусматривает принцип полного взыскания законного вознаграждения и издержек адвоката стороне, в пользу которой состоялось решение.  |
|  | **Статья 186. Непосредственность и устность судебного разбирательства**...3. Заслушивание объяснений сторон, других лиц, участвующих в деле, показаний свидетелей, заключений экспертов, заключений государственных органов и органов местного самоуправления может осуществляться судом посредством видеоконференцсвязи. | **Статья 186. Непосредственность и устность судебного разбирательства**...3. Заслушивание объяснений сторон, других лиц, участвующих в деле, показаний свидетелей, заключений экспертов, заключений государственных органов и органов местного самоуправления может осуществляться судом посредством видеоконференцсвязи.**По ходатайству стороны суд должен обеспечить проведение судебного заседания с присутствием данной стороны в зале судебных заседаний.****По ходатайству стороны суд должен обеспечить допрос свидетеля в зале судебных заседаний.**  | В соответствии с подпунктом 4) пункта 3 статьи 77 Конституции Республики Казахстан в суде каждый имеет право быть выслушанным.В целях реализации данного конституционного права пунктом 2.9 пункта 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры предлагается, что в случае несогласия адвоката с проведением судебных заседаний посредством видеоконференцсвязи (при отсутствии режима чрезвычайного положения) суд должен обеспечить проведение судебного процесса в зале судебных заседаний. |
|  | **Земельный кодекс Республики Казахстан** |
|  | **Статья 158. Предоставление сведений государственного земельного кадастра и пользование информацией кадастра**…6. Сведения земельного кадастра, не содержащие государственных секретов и иных ограничений, являются общедоступными и предоставляются заинтересованным физическим и юридическим лицам на платной основе. Предоставление сведений земельного кадастра в государственные органы осуществляется на бесплатной основе за счет предусмотренных на эти цели бюджетных средств.Срок предоставления такой информации не должен превышать три рабочих дня со дня подачи заявления. | **Статья 158. Предоставление сведений государственного земельного кадастра и пользование информацией кадастра**…6. Сведения земельного кадастра, не содержащие государственных секретов и иных ограничений, являются общедоступными и предоставляются заинтересованным физическим и юридическим лицам на платной основе. Предоставление сведений земельного кадастра в государственные органы, а также **по письменному запросу адвоката, связанному с оказанием им юридической помощи,** осуществляется на бесплатной основе за счет предусмотренных на эти цели бюджетных средств.Срок предоставления такой информации не должен превышать три рабочих дня со дня подачи заявления **или запроса**. | В целях расширения сферы применения адвокатского запроса и обеспечения гарантий беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности (пункт 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры). |
|  | **Закон «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество»** |
|  | **Статья 17. Предоставление сведений из правового кадастра**… 2. Копии документов, находящиеся в регистрационном деле правового кадастра, представляются по мотивированным запросам судебных, правоохранительных и других государственных органов в соответствии с их компетенцией, установленной законодательством Республики Казахстан, временных, банкротных и реабилитационных управляющих в рамках проведения процедур реабилитации и банкротства, ликвидационной комиссии (ликвидатора) принудительно ликвидируемого юридического лица, а также судебных исполнителей в пределах их компетенции, установленной законодательством Республики Казахстан, по находящимся в их производстве делам исполнительного производства с приложением копии исполнительного документа, заверенной печатью частного судебного исполнителя или территориального отдела. Иным лицам указанная информация выдается с письменного согласия правообладателя.… | **Статья 17. Предоставление сведений из правового кадастра**… 2. Копии документов, находящиеся в регистрационном деле правового кадастра, представляются по мотивированным запросам судебных, правоохранительных и других государственных органов в соответствии с их компетенцией, установленной законодательством Республики Казахстан, **адвокатов**, временных, банкротных и реабилитационных управляющих в рамках проведения процедур реабилитации и банкротства, ликвидационной комиссии (ликвидатора) принудительно ликвидируемого юридического лица, а также судебных исполнителей в пределах их компетенции, установленной законодательством Республики Казахстан, по находящимся в их производстве делам исполнительного производства с приложением копии исполнительного документа, заверенной печатью частного судебного исполнителя или территориального отдела. Иным лицам указанная информация выдается с письменного согласия правообладателя.… | В целях расширения сферы применения адвокатского запроса и обеспечения гарантий беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности (пункт 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры). |
|  | **Закон Республики Казахстан «О банках и банковской деятельности»** |
|  | **Статья 50. Банковская тайна**…6. Справки о наличии и номерах банковских счетов юридического лица и (или) его структурного подразделения, а также текущих счетов физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, частного нотариуса, частного судебного исполнителя, адвоката, профессионального медиатора об остатках и движении денег на этих счетах выдаются:…**д-4) отсутствует.** | **Статья 50. Банковская тайна**…6. Справки о наличии и номерах банковских счетов юридического лица и (или) его структурного подразделения, а также текущих счетов физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, частного нотариуса, частного судебного исполнителя, адвоката, профессионального медиатора об остатках и движении денег на этих счетах выдаются:…**д-4) по письменному запросу адвоката, связанному с оказанием им юридической помощи.** | В целях расширения сферы применения адвокатского запроса и обеспечения гарантий беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности (пункт 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры). |
|  | **Закон Республики Казахстан «О пенсионном обеспечении»** |
|  | **Статья 57. Тайна пенсионных накоплений**…4. Справки об остатках и движении денег на индивидуальных пенсионных счетах могут выдаваться:**13) отсутствует.** | **Статья 57. Тайна пенсионных накоплений**…4. Справки об остатках и движении денег на индивидуальных пенсионных счетах могут выдаваться:**13) по письменному запросу адвоката, связанному с оказанием им юридической помощи.** | В целях расширения сферы применения адвокатского запроса и обеспечения гарантий беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности (пункт 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры). |
|  | **Закон Республики Казахстан «О связи»** |
|  | **Статья 36. Защита прав пользователей услугами связи**…4. Получение от оператора связи служебной информации допускается только с согласия абонента и в случаях, предусмотренных настоящим Законом и законами Республики Казахстан "Об оперативно-розыскной деятельности", "О контрразведывательной деятельности", "О персональных данных и их защите". | **Статья 36. Защита прав пользователей услугами связи**…4. Получение от оператора связи служебной информации допускается только с согласия абонента и в случаях, предусмотренных настоящим Законом и законами Республики Казахстан "Об оперативно-розыскной деятельности", "О контрразведывательной деятельности", "О персональных данных и их защите", а также **по письменному запросу адвоката, связанному с оказанием им юридической помощи в соответствии с Законом «Об адвокатской деятельности и юридической помощи».** | В целях расширения сферы применения адвокатского запроса и обеспечения гарантий беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности (пункт 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры). |
|  | **Закон Республики Казахстан «О рынке ценных бумаг»** |
|  | **Статья 43. Раскрытие коммерческой тайны на рынке ценных бумаг** 1. Сведения, составляющие коммерческую тайну на рынке ценных бумаг, не подлежат разглашению, за исключением случаев, установленных настоящей статьей. Не является разглашением коммерческой тайны на рынке ценных бумаг осуществление обмена информацией, в том числе сведениями, составляющими коммерческую тайну на рынке ценных бумаг, между Национальным Банком Республики Казахстан и уполномоченным органом. Не является разглашением коммерческой тайны на рынке ценных бумаг представление должностным лицом государственного органа или лицом, выполняющим управленческие функции в организации, документов и сведений, содержащих коммерческую тайну на рынке ценных бумаг, в качестве подтверждающих документов и материалов при направлении органу уголовного преследования сообщения об уголовном правонарушении. | **Статья 43. Раскрытие коммерческой тайны на рынке ценных бумаг** 1. Сведения, составляющие коммерческую тайну на рынке ценных бумаг, не подлежат разглашению, за исключением случаев, установленных настоящей статьей. Не является разглашением коммерческой тайны на рынке ценных бумаг осуществление обмена информацией, в том числе сведениями, составляющими коммерческую тайну на рынке ценных бумаг, между Национальным Банком Республики Казахстан и уполномоченным органом. Не является разглашением коммерческой тайны на рынке ценных бумаг представление должностным лицом государственного органа или лицом, выполняющим управленческие функции в организации, документов и сведений, содержащих коммерческую тайну на рынке ценных бумаг, в качестве подтверждающих документов и материалов при направлении органу уголовного преследования сообщения об уголовном правонарушении, **а также** **по письменному запросу адвоката, связанному с оказанием им юридической помощи.** | В целях расширения сферы применения адвокатского запроса и обеспечения гарантий беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности (пункт 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры). |
|  | **Закон Республики Казахстан «О государственной границе»** |
|  | **Статья 66. Обязанности Пограничной службы Комитета национальной безопасности Республики Казахстан**… При защите и охране Государственной границы Пограничная служба Комитета национальной безопасности Республики Казахстан обязана:…**23-1) отсутствует;** | **Статья 66. Обязанности Пограничной службы Комитета национальной безопасности Республики Казахстан**… При защите и охране Государственной границы Пограничная служба Комитета национальной безопасности Республики Казахстан обязана:…**23-1) предоставлять сведения о пересечении Государственной границы по письменному запросу адвоката, связанному с оказанием им юридической помощи;** | В целях расширения сферы применения адвокатского запроса и обеспечения гарантий беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности (пункт 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры). |
|  | **Закон Республики Казахстан «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей»** |
|  | **Статья 148. Обязанности частного судебного исполнителя**… 1. Частный судебный исполнитель обязан:…7) в случаях, предусмотренных законом, представлять сведения о совершенном исполнительном действии, иные копии документов, а в необходимых случаях - личные объяснения, в том числе по вопросам несоблюдения требований Кодекса профессиональной чести частных судебных исполнителей;**….** | **Статья 148. Обязанности частного судебного исполнителя**… 1. Частный судебный исполнитель обязан:…7) в случаях, предусмотренных законом, **в том числе** **по письменному запросу адвоката, связанному с оказанием им юридической помощи,** представлять сведения о совершенном исполнительном действии, иные копии документов, а в необходимых случаях - личные объяснения, в том числе по вопросам несоблюдения требований Кодекса профессиональной чести частных судебных исполнителей;**…** | В целях расширения сферы применения адвокатского запроса и обеспечения гарантий беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности (пункт 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры). |
|  | **Закон Республики Казахстан «О персональных данных и их защите»** |
|  | **Статья 9. Сбор, обработка персональных данных без согласия субъекта** Сбор, обработка персональных данных производятся без согласия субъекта или его законного представителя в случаях:…**9-4) отсутствует;**… | **Статья 9. Сбор, обработка персональных данных без согласия субъекта** Сбор, обработка персональных данных производятся без согласия субъекта или его законного представителя в случаях:…**9-4) предоставления по письменному запросу адвоката, связанному с оказанием им юридической помощи;**… | В целях расширения сферы применения адвокатского запроса и обеспечения гарантий беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности (пункт 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры). |
|  | **Закон Республики Казахстан «О доступе к информации»** |
|  | **Статья 11. Предоставление информации по запросу**…19. Отсутствует. | **Статья 11. Предоставление информации по запросу**…**19. Информация с ограниченным доступом предоставляется по письменному запросу адвоката, связанному с оказанием им юридической помощи, за исключением случаев, когда такая информация отнесена к государственным секретам.** | В целях расширения сферы применения адвокатского запроса и обеспечения гарантий беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности (пункт 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры). |
|  | **Закон Республики Казахстан «О государственных секретах»** |
|  | **Статья 29-1. Отсутствует**. | **Статья 29-1. Особый порядок допуска к государственным секретам.**Адвокаты, участвующие в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по делам, связанным со сведениями, составляющими государственные секреты, допускаются к сведениям, составляющим государственные секреты, без проведения проверочных мероприятий, предусмотренных статьей 29 настоящего Закона.Адвокаты предупреждаются о неразглашении государственных секретов, ставших им известными в связи с исполнением ими своих полномочий, и о привлечении их к ответственности в случае ее разглашения, о чем у них отбирается соответствующая расписка.Сохранность государственных секретов в таких случаях гарантируется путем установления ответственности указанных лиц, предусмотренной настоящим законом. | Подпункт 1.4. пункта 1 раздела 6 Концепции предусматривает отмену получения специального разрешения на допуск адвоката к государственным секретам для осуществления профессиональной деятельности с заменой его на подписку о неразглашении. В настоящее время в связи с отсутствием обособленной процедуры оформления допуска адвоката на участие в деле, которому присвоен гриф секретности, либо ознакомление с материалами, содержащими государственные секреты, адвокат вынужден получать допуск в общем порядке. Согласно подпункту 8 пункта 3 статьи 33 Закона «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» адвокат, выступая в качестве защитника или представителя, правомочен знакомиться с информацией, составляющей государственные секреты, а также содержащей военную, коммерческую, служебную и иную охраняемую законом тайну, если это необходимо для осуществления защиты или представительства при проведении дознания, досудебного расследования, в суде, в порядке, предусмотренном законами Республики Казахстан.Статья 30 Закона «О государственных секретах» предусматривает основания для отказа должностному лицу или гражданину Республики Казахстан в допуске к государственным секретам. Статья 29 данного Закона установила единый общий порядок допуска должностных лиц и граждан к государственным секретам, не предусматривая возможности использования иных способов доступа к государственным секретам и их защиты, само существование которых может быть обусловлено особенностями правового статуса отдельных категорий лиц. По сложившейся практике именно данная статья, а не уголовно-процессуальные нормы, рассматривается как единственное и достаточное правовое основание для отстранения от участия в уголовном деле адвоката, не имеющего допуска к государственным секретам. Поэтому дознаватели, следователи, прокуроры и суды требуют от адвокатов для вступления в уголовные дела в качестве защитников наличия у них допуска к государственным секретам.Правомерность и необходимость существования правового института сведений, составляющих государственные секреты, не вызывает сомнений. Исходя из буквального смысла статьи 29 Закона «О государственных секретах» устанавливаемый ею порядок носит характер общего правила, не исключающего возможности использования иных способов доступа к государственным секретам и защиты государственной тайны, само существование которых обусловлено, в частности, особенностями правового статуса отдельных категорий лиц, вытекающего из Конституции Республики Казахстан или непосредственно предусмотренного законом. В этой связи предписания статьи 29 о порядке допуска к сведениям, составляющим государственные секреты (проверочные мероприятия и принятие решения руководителем государственного органа или организации о допуске), не могут быть распространены на адвокатов. Сохранность государственных секретов в таких случаях должна гарантироваться путем использования соответствующих механизмов ответственности».Подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, оправданный и осужденный вправе выбрать любого защитника из числа адвокатов вне зависимости от наличия либо отсутствия у последнего допуска к государственной тайне. Конституция Республики Казахстан, международно-правовые акты по правам человека, законы требуют от государства предоставления лицам, вовлекаемым в сферу уголовного судопроизводства, адекватных гарантий защиты их прав и свобод.Из пункта 3 статьи 13 Конституции Республики Казахстан следует право каждого на получение квалифицированной юридической помощи и право пользоваться помощью адвоката (защитника) на всех стадиях уголовного судопроизводства. В соответствии с подпунктом b) пункта 3 статьи 14 Международного пакта о гражданских и политических правах каждый при рассмотрении предъявленного ему обвинения вправе сноситься с выбранным им самим защитником.Поэтому отказ обвиняемому (подозреваемому) в приглашении выбранного им адвоката по мотивам отсутствия у последнего допуска к государственным секретам, а также предложение обвиняемому (подозреваемому) выбрать защитника из определенного круга адвокатов, имеющих такой допуск, обусловленные распространением положений статьи 29 Закона «О государственных секретах» на сферу уголовного судопроизводства, неправомерно ограничивают конституционное право гражданина на получение квалифицированной юридической помощи и право на самостоятельный выбор защитника. Указанные конституционные права в силу части 3 статьи 39 Конституции Республики Казахстан не могут быть ограничены ни в каких случаях.Зависимость выбора обвиняемым адвоката от наличия у последнего допуска к государственным секретам противоречит также принципу состязательности и равноправия сторон в судопроизводстве, закрепленному в статье 23 УПК РК.Расследование большинства уголовных дел, в материалах которых содержатся сведения, составляющие государственные секреты, в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством возложено на органы национальной безопасности. Эти же органы согласно статье 9 Закона «О государственных секретах» проводят проверочные мероприятия в отношении лиц, которым оформляется допуск к государственным секретам, и тем самым фактически предопределяют решение о его выдаче. При таких обстоятельствах адвокат объективно оказывается в зависимости от органов, осуществляющих уголовное преследование, что ставит защиту и обвинение в неравное положение.Человек, его жизнь, права и свободы согласно пункту 1 статьи 1 Конституции Республики Казахстан являются высшей ценностью. Права и свободы человека определяют содержание и применение законов и иных нормативных правовых актов (пункт 2 статьи 12 Конституции).Исходя из этих конституционных положений законодатель, определяя средства и способы защиты государственных секретов, должен использовать лишь те из них, которые в конкретной правоприменительной ситуации исключают возможность несоразмерного ограничения прав и свобод человека и гражданина. В рамках уголовного судопроизводства такими средствами могут, в частности, выступать проведение закрытого судебного заседания, предупреждение участников процесса о неразглашении государственных секретов, ставших им известными в связи с производством по уголовному делу, и привлечение этих лиц к уголовной ответственности в случае их разглашения. Сохранность государственных секретов в уголовном судопроизводстве обеспечивается также нормами Закона «Об адвокатской деятельности и юридической помощи», которыми предусматривается обязанность адвоката хранить профессиональную тайну (статьи 9, 37), проявлять добросовестность при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей (подпункт 1) статьи 34).Законодатель вправе устанавливать и иные способы защиты государственных секретов в уголовном судопроизводстве, которые должны носить уголовно-процессуальный характер и быть соизмеримыми как со значимостью охраняемых секретов, так и с правовым статусом соответствующих участников уголовного процесса.Неправомерность требования от подозреваемого (обвиняемого) по уголовным делам, в материалах которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну, приглашения (избрания) защитников только из числа адвокатов, имеющих допуск к государственным секретам обосновывается необходимостью соблюдения конституционных и международно-правовых принципов справедливого уголовного судопроизводства - обеспечения подозреваемому (обвиняемому) права на защиту (права на получение квалифицированной юридической помощи), а также состязательности и равноправия сторон в судопроизводстве.Статья 29 Закона «О государственных секретах» предусматривает принятие адвокатом обязательств по принятие на себя письменных обязательств перед государством по неразглашению доверенных ему сведений, составляющих государственные секреты; согласие на частичные, временные ограничения его прав в соответствии со статьей 32 указанного Закона; письменное согласие на проведение в отношении их полномочными органами проверочных мероприятий.Указанные требования за некоторыми изъятиями дублируют требования законодательства об адвокатской деятельности, в частности требования о неразглашении адвокатской тайны.При этом порядок производства по уголовным делам, как это установлено статьей 1 УПК, является единым и обязательным по всем уголовным делам и для всех судов, органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания и определяется именно данным Кодексом, а не каким-либо иным законом. Следовательно, порядок участия адвоката в уголовном судопроизводстве, в том числе по делам, связанным со сведениями, составляющими государственные секреты, также должен определяться именно УПК, который не содержит требований о какой-либо предварительной проверке адвоката и особом разрешении на участие в такого рода делах.В этой связи представляется целесообразным исходить из презумпции допуска адвоката к государственным секретам всех степеней секретности с принятием соответствующих ограничений на период участия адвоката в соответствующем уголовном деле, а также из возможности прекращения допуска адвоката к государственным секретам по основаниям, предусмотренным статьей 31 Закона.При этом необходимо ограничиться составлением подписки о неразглашении информации, содержащей государственные секреты по каждому конкретному делу, по которому принимает участие адвокат. |
|  | **Кодекс Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения»** |
|  | **Статья 273. Тайна медицинского работника****…**4. Предоставление сведений, составляющих тайну медицинского работника, без согласия лица допускается в следующих случаях:3) по запросу органов дознания и предварительного следствия, прокурора, **адвоката** и (или) суда в связи с проведением расследования или судебного разбирательства; | **Статья 273. Тайна медицинского работника****…**4. Предоставление сведений, составляющих тайну медицинского работника, без согласия лица допускается в следующих случаях:3) по запросу органов дознания и предварительного следствия, прокурора, и (или) суда в связи с проведением расследования или судебного разбирательства;**3-1) по письменному запросу адвоката, связанному с оказанием им юридической помощи в соответствии с Законом «Об адвокатской деятельности и юридической помощи»;** | **В целях расширения сферы применения адвокатского запроса и обеспечения гарантий беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности (пункт 2 раздела 6 Концепции развития адвокатуры).** |