



# МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО В ОБЛАСТИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И ПЕРЕДОВЫЕ ПРАКТИКИ ДЛЯ АДВОКАТОВ КАЗАХСТАНА

Февраль 2021

При поддержке



British Embassy  
Nur-Sultan



**LPRC**  
ЦЕНТР ИССЛЕДОВАНИЯ  
ПРАВОВОЙ ПОЛИТИКИ



BAR HUMAN RIGHTS  
COMMITTEE OF  
ENGLAND & WALES

# ПРАВИЛА ТРЕНИНГА

- Во время каждого тренинга доступен перевод с английского на русский. Чтобы подключить его, нажмите «перевод» в нижнем углу и выберите нужный вам языковой канал.
- Используйте функцию «Вопросы и ответы», чтобы задавать вопросы о презентации. Вопросы будут адресованы всем докладчикам в конце тренинга.
- Кнопку «чат» следует использовать только для сообщений о технических проблемах. Не задавайте вопросы, используя эту кнопку.

# ПРОГРАММА ТРЕНИНГОВ

Дата	Время	Тема	Спикеры	Ссылки на учебное пособие
Вторник 9 февраля	19:00	Нарушение прав человека во время пандемии	Джонатан Купер Гронья Меллон	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Главы I, II, III и IV</li> <li>• Глава V, раздел B</li> <li>• Глава IX</li> </ul>
	20:00	Применение стандартов справедливого судебного разбирательства в свете COVID-19. Что изменилось на практике?	Инара Масанова	
Среда 10 февраля	19:00	Право на свободу выражения мнений и ассоциаций	Джонатан Купер Гронья Меллон	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Глава XI</li> </ul>
	20:00	Свобода мирных собраний. Как изменились закон и практика в среде COVID-19?	Татьяна Чернобил	
Вторник 16 февраля	19:00	Задержание	Джонатан Купер Кейт Стоун	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Глава VI</li> <li>• Глава VII</li> <li>• Глава VIII</li> </ul>
	20:00	Доступ и отказ в медицинской помощи лицам, ожидающим судебное разбирательство и содержащихся под стражей в период COVID-19	Эльвира Боханова	
Среда 17 февраля	19:00	Дискриминация	Джонатан Купер Кейт Стоун	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Глава V, раздел A</li> </ul>
	20:00	Мигранты и просители убежища. Вопросы защиты в период COVID-19	Айна Шорманбаева	
Вторник 23 февраля	19:00	Неприкосновенность частной жизни	Джонатан Купер Билл Боуринг	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Глава X</li> </ul>
	20:00	Защита прав трудящихся и современное рабство	Айна Шорманбаева	

НАРУШЕНИЕ ПРАВ  
ЧЕЛОВЕКА ВО ВРЕМЯ  
ПАНДЕМИИ:  
ИМЕЕТ ЛИ МЕСТО  
СИТУАЦИЯ  
ЧРЕЗВЫЧАЙНОГО  
ПОЛОЖЕНИЯ?



# ОТСТУПЛЕНИЕ ОТ ГРАЖДАНСКИХ И ПОЛИТИЧЕСКИХ ПРАВ ВО ВРЕМЯ ЧРЕЗВЫЧАЙНОГО ПОЛОЖЕНИЯ

*Статья 4, МПГПП (также см. статья. 15 ЕКПЧ)*

1. Во время чрезвычайного положения в государстве, при котором жизнь нации находится под угрозой и о наличии которого официально объявляется, участвующие в настоящем Пакте Государства могут принимать меры в отступление от своих обязательств по настоящему Пакту только в такой степени, в какой это требуется остротой положения, при условии, что такие меры не являются несовместимыми с их другими обязательствами по международному праву и не влекут за собой дискриминации исключительно на основе расы, цвета кожи, пола, языка, религии или социального происхождения.
2. Это положение не может служить основанием для каких-либо отступлений от статей 6, 7, 8 (пункты 1 и 2), 11, 15, 16 и 18.
3. Любое участвующее в настоящем Пакте Государство, использующее право отступления, должно немедленно информировать другие Государства, участвующие в настоящем Пакте, через посредство Генерального секретаря Организации Объединенных Наций о положениях, от которых оно отступило, и о причинах, побудивших к такому решению. Также должно быть сделано сообщение через того же посредника о той дате, когда оно прекращает такое отступление.

# ПРАВА, ОТСТУПЛЕНИЕ ОТ КОТОРЫХ ДОПУСКАЕТСЯ

- Некоторые права эксплицитно (явно, точно) не допускают отступлений, независимо от ситуации.
- Иные права приняты как не подлежащие отступлению, независимо от ситуации.
- Кроме того, права не подлежат отступлению на том основании, что отступление от них может подорвать принцип законности.
- См. Замечание общего порядка № 29 МПГПП к Статье 4: Отступления во время чрезвычайного положения.

# ОТСТУПЛЕНИЕ ДОЛЖНО БЫТЬ ПРАВОМЕРНЫМ

Отступление от стандартов в области прав человека может привести к их нарушению. Следовательно, чтобы отступление было правомерным, должны быть соблюдены определенные принципы.

Их можно обобщить следующим образом:

Принцип исключительности

Принцип гласности

Принцип пропорциональности

Принцип согласованности

Принцип недискриминации

Принцип уведомления



# РОЛЬ СУДОВ В ПРОВЕРКЕ ПРАВОМЕРНОСТИ ОТСТУПЛЕНИЯ

Суды полагаются на исполнительную власть в отношении наличия ситуации чрезвычайного положения, угрожающей жизни нации. Однако суды не предоставят правительству карт-бланш и сохраняют за собой право рассматривать необходимость отступления. Некоторые права не допускают отступления.

Отступление может быть рассмотрено судом.

Такое рассмотрение включает в себя рамки, продолжительность и способ осуществления.

После того, как было установлено, что существует угроза для страны, требующая отступлений, действия должны быть соразмерными и необходимыми. Если дело пойдет слишком далеко, отступление будет неправомерным.





ПРАВО НА СПРАВЕДЛИВОЕ  
СУДЕБНОЕ  
РАЗБИРАТЕЛЬСТВО:  
ВВЕДЕНИЕ В ДЕЙСТВИЕ

# ПРАВО НА СПРАВЕДЛИВОЕ СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО В МЕЖДУНАРОДНЫХ ДОГОВОРАХ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА

- **Статья 10 ВДПЧ** (Всеобщая декларация прав человека);
- **Статья 14 МПГПП** (Международный пакт о гражданских и политических правах);
- **Статья 5 КЛРД** (Конвенция о ликвидации расовой дискриминации);
- **Статья 15 CEDAW** (Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин);
- **Статья 40 КПр** (Конвенция о правах ребенка);
- **Статья 13 КПИ** (Конвенция о правах инвалидов); и
- **Статья 6 ЕКПЧ** (Конвенция о защите прав человека и основных свобод)



## Статья 14 МПГПП гласит:

1. Все лица равны перед судами и трибуналами. Каждый имеет право при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявляемого ему, или при определении его прав и обязанностей в каком-либо гражданском процессе, на справедливое и публичное разбирательство дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона. Печать и публика могут не допускаться на все судебное разбирательство или часть его по соображениям морали, общественного порядка или государственной безопасности в демократическом обществе или когда того требуют интересы частной жизни сторон, или - в той мере, в какой это, по мнению суда, строго необходимо, - при особых обстоятельствах, когда публичность нарушала бы интересы правосудия; однако любое судебное постановление по уголовному или гражданскому делу должно быть публичным, за исключением тех случаев, когда интересы несовершеннолетних требуют другого или когда дело касается матримониальных споров или опеки над детьми.

2. Каждый обвиняемый в уголовном преступлении имеет право считаться невиновным, пока виновность его не будет доказана согласно закону.

## **Статья 14, МПГПП:**

### **3. Каждый имеет право при рассмотрении любого предъявляемого ему уголовного обвинения как минимум на следующие гарантии на основе полного равенства:**

- a) быть в срочном порядке и подробно уведомленным на языке, который он понимает, о характере и основании предъявляемого ему уголовного обвинения;
- b) иметь достаточное время и возможности для подготовки своей защиты и сноситься с выбранным им самим защитником;
- c) быть судимым без неоправданной задержки;
- d) быть судимым в его присутствии и защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника; если он не имеет защитника, быть уведомленным об этом праве и иметь назначенного ему защитника в любом таком случае, когда интересы правосудия того требуют, безвозмездно для него в любом таком случае, когда у него нет достаточно средств для оплаты этого защитника;
- e) допрашивать показывающих против него свидетелей или иметь право на то, чтобы эти свидетели были допрошены, и иметь право на вызов и допрос его свидетелей на тех же условиях, какие существуют для свидетелей, показывающих против него;
- f) пользоваться бесплатной помощью переводчика, если он не понимает языка, используемого в суде, или не говорит на этом языке;
- g) не быть принуждаемым к даче показаний против самого себя или к признанию себя виновным.

## Статья 14 МПГПП:

- (4) В отношении несовершеннолетних процесс должен быть таков, чтобы учитывались их возраст и желательность содействия их перевоспитанию.
- (5) Каждый, кто осужден за какое-либо преступление, имеет право на то, чтобы его осуждение и приговор были пересмотрены вышестоящей судебной инстанцией согласно закону.
- (6) Если какое-либо лицо окончательным решением было осуждено за уголовное преступление и если вынесенный ему приговор был впоследствии отменен или ему было даровано помилование на том основании, что какое-либо новое или вновь обнаруженное обстоятельство неоспоримо доказывает наличие судебной ошибки, то это лицо, понесшее наказание в результате такого осуждения, получает компенсацию согласно закону, если не будет доказано, что указанное неизвестное обстоятельство не было в свое время обнаружено исключительно или отчасти по его вине.
- (7) Никто не должен быть вторично судим или наказан за преступление, за которое он уже был окончательно осужден или оправдан в соответствии с законом и уголовно-процессуальным правом каждой страны.

# ПРАВО НА СПРАВЕДЛИВОЕ СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО: КАК ОНО РАБОТАЕТ

- Право на справедливое судебное разбирательство распространяется на уголовные и гражданские дела.
- Право на справедливое судебное разбирательство считается основополагающим для всей системы прав человека.
- Подлежит расширительному толкованию.

# ПРАВО НА СПРАВЕДЛИВОЕ СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО. КАК ОНО РАБОТАЕТ: ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ГОСУДАРСТВА

Правительство должно создать правовые и институциональные рамки для защиты и гарантии права.

В частности, в контексте уголовного права право на справедливое судебное разбирательство требует, чтобы государство как минимум обеспечило:

- доступность юридической помощи, в том числе правовой консультации;
- независимость деятельности прокуратуры;
- квалифицированные кадры и независимую судебную систему.



# НЕОБХОДИМЫЕ ЭЛЕМЕНТЫ СПРАВЕДЛИВОГО СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА ВКЛЮЧАЮТ В СЕБЯ СЛЕДУЮЩИЕ ПРАВА:

- публичное слушание и доступ к суду
- независимый и беспристрастный суд
- разумные сроки судебного разбирательства
- доступ к адвокату и юридической консультации
- присутствие на состязательном процессе
- эффективное участие в слушании
- равенство сторон
- общественное мнение и мотивированное решение

# ПОНИМАНИЕ ЭЛЕМЕНТОВ СПРАВЕДЛИВОГО УГОЛОВНОГО СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА:

Что означает «обвинение в совершении уголовного преступления»?

Что означает «независимый и беспристрастный суд»?

Что означает «разумные сроки судебного разбирательства»?

Что означает «справедливое слушание»?

# КЕЙС

С., 11 лет, с низкими интеллектуальными способностями, вместе с другим мальчиком попытался ограбить старуху. Его дело было рассмотрено в суде для совершеннолетних при участии судьи и присяжных. Он был признан виновным и приговорен к двум с половиной годам лишения свободы. Однако он не понимал роли жюри и необходимости произвести на них хорошее впечатление. Кроме того, С. не понимал, что приговор к лишению свободы означает, что он не сможет вернуться домой. Но экспертная оценка показала, что он понимал, что его действия были неправильными и что он годен к судебному разбирательству.

**Как вы думаете, суд над С. был справедливым?**

# ЧТО ОЗНАЧАЕТ «ОБВИНЕНИЕ В СОВЕРШЕНИИ УГОЛОВНОГО ПРЕСТУПЛЕНИЯ»?

Обвинение в совершении уголовного преступления - это официальное уведомление, направляемое физическому лицу компетентным органом о совершении им уголовного преступления.

Право на справедливое судебное разбирательство так же может быть применено, когда расследование ставит лицо в заведомо невыгодное или ущемляющее его положение.

Обвинение в совершении уголовного преступления - это автономное понятие. Приравнение к обвинению в совершении уголовного преступления зависит от:

- классификации деяний в национальном законодательстве;
- характера нарушения;
- и строгости наказания.

Если преступление может быть совершено кем угодно, а не только ограниченной группой, такой как врачи или бухгалтеры, и цель состоит в том, чтобы наказать и воспрепятствовать, то это говорит о том, что нарушение является уголовным.



# КЕЙС

Пятеро заявителей - военнослужащие срочной службы. Они были наказаны за различные нарушения воинской дисциплины, в том числе за распространение запрещенных материалов, самовольный выход из казармы, опоздание и безответственное вождение. Наказания за эти нарушения включали:

**легкий арест:** не заключение, но ограничение передвижения (в пределах казармы) вне службы;

**задержание при отягчающих обстоятельствах:** не заключение, но содержание в специально отведенном месте вне службы;

**строгий арест:** заключение в камере, следовательно, обязанности не исполняются - содержание под стражей от 1 до 14 суток;

**помещение в дисциплинарную единицу:** содержание под стражей с осужденными от 3 до 6 месяцев.

Подлежат ли дисциплинарные проступки  
уголовной ответственности?

Имело ли место лишение свободы?

# ЧТО ОЗНАЧАЕТ «НЕЗАВИСИМОЕ И БЕСПРИСТРАСТНОЕ СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО»?

Суд, которому поручено принимать решения по делу, должен:

- быть создан на основании закона;
- иметь компетенции;
- быть независимым и беспристрастным;
- быть свободным от какого-либо вмешательства государства, сторон и внешнего влияния.

Независимый и беспристрастный суд требует независимости исполнительной власти и сторон.

Состав его членов и способ их назначения, включая срок полномочий, имеют значение.

# ЧТО ОЗНАЧАЕТ «БЕСПРИСТРАСТНЫЙ СУД»?

Беспристрастность требует соблюдения следующих условий:

- судьи (и присяжные) непредвзяты;
- судопроизводство ведется справедливо; и
- решения принимаются исключительно на основании доказательств.

Существует общее предположение, что судья (и присяжные) беспристрастны, если нет доказательств обратного.

Формальная беспристрастность так же важна, как и фактическая беспристрастность.

Любые утверждения о беспристрастности должны расследоваться надлежащим образом, если они явно не лишены оснований.

Тот факт, что судья рассматривал дело обвиняемого ранее, не обязательно делает судебное разбирательство несправедливым. Ключевым вопросом будет содержание и характер предыдущего решения.

Суд также должен иметь возможность выносить обязательное решение.



# КЕЙС

С., гражданин Великобритании индийского происхождения, обвиняется по нескольким случаям мошенничества, которые он отрицает. Во время судебного разбирательства от одного из присяжных другие присяжные услышали расистскую шутку. Присяжные информируют судью об этом. Затем судья напоминает всем членам жюри об их обязанности быть беспристрастным, но не отстраняет ни одного из присяжных. Присяжные подписывают коллективное письмо на имя судьи, в котором утверждают, что они беспристрастны и будут рассматривать дело без какой-либо расовой предвзятости. С. признан виновным в мошенничестве. Он подает апелляцию, утверждая, что присяжные были предвзяты и что его права, предусмотренные Конвенцией, были нарушены.

**Какие права задействованы в этом кейсе?**

**Имеет ли место нарушение прав С.?**



BAR HUMAN RIGHTS  
COMMITTEE OF  
ENGLAND & WALES

# ЧТО ОЗНАЧАЕТ «РАЗУМНЫЕ СРОКИ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА»?

Исчисление срока начинается, когда лицу предъявляют обвинение (или расследование ставит его в невыгодное положение).

Срок истекает по окончании разбирательства, включая рассмотрение апелляции.

При оценке того, можно ли считать сроки разумными, нужно принимать во внимание следующие факторы:

- сложность дела;
- поведение заявителя;
- поведение судебных и административных органов государства; и
- условия и обстоятельства заявителя (т.е. находится ли он под стражей).

Власти не могут оправдывать задержки загруженностью суда или нехваткой ресурсов

*Является ли пандемия оправданием задержек?*

# КОНКРЕТНЫЕ ГАРАНТИИ В ОТНОШЕНИИ УГОЛОВНЫХ ПРОЦЕССОВ ВКЛЮЧАЮТ:

- a) Право на своевременное уведомление об обвинении
- b) Достаточное время и возможности для подготовки к защите
- c) Право на юридическую помощь по выбору
- d) Право на изучение свидетелей
- e) Право на переводчика

# КЕЙС

О. - лидер запрещенной организации. Он арестован 15 февраля и находится под стражей. Ему отказано в доступе к своему адвокату. 22 февраля О. дает признание. 23 февраля О. предстает перед судом. 25 февраля О. в течение 20 минут разговаривает со своим адвокатом в присутствии судьи и членов служб безопасности. С момента ареста до суда О. видит своих адвокатов двенадцать раз в течение не более одного часа, всегда в пределах слышимости членов служб безопасности.

24 апреля О. было предъявлено обвинение в совершении тяжких преступлений, связанных с терроризмом. 7 мая адвокатам О. предоставляется доступ к обвинительному заключению и материалам дела. Объем - более 17000 страниц. О. предстает перед судом государственной безопасности, в состав которого входит военный судья, но позже этого судью заменяют. 29 июня он признан виновным и приговорен к смертной казни.

*Справедлив ли суд над О.?*

# КЕЙС

Н арестован за распространение героина в крупном размере. Доказательства против него исходят от осведомителя П. На суде обвинение ходатайствует о том, чтобы заявление П. было зачитано в суде без необходимости явки П. для дачи показаний в устной форме. Обвинители утверждают, что его жизнь окажется под угрозой, если Н. узнает П. Кроме того, задействованные полицейские утверждают, что их жизни и жизни их семей могут быть поставлены под угрозу, если они будут давать показания в суде без использования экранов, скрывших бы их внешность. Они ссылаются на то, что в предыдущих случаях банды торговцев наркотиками были причастны к насилию в отношении сотрудников полиции.

**Какие права и права кого задействованы в этом кейсе?**

# ПОНИМАНИЕ ЭЛЕМЕНТОВ СПРАВЕДЛИВОГО СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

Что означает «определение»?

Что означает «справедливый и беспристрастный суд»?

Что означает «судебное разбирательство в разумные сроки»?

Что означает «справедливое разбирательство»?

# ПОЧЕМУ СПРАВЕДЛИВЫЙ СУД ВАЖЕН?



# ВАЖНОСТЬ ПРАВА НА СПРАВЕДЛИВЫЙ СУД

Право на справедливый суд играет ключевую роль в поддержании порядка, верховенства закона и доверия к государственным властям.

Если система справедливого судебного разбирательства перед независимыми и беспристрастными судьями работает, то есть гарантия, в принципе:

- что приговоры «надежны» (safe conviction);
- что исполнительная власть правительства может быть привлечена к ответственности в случае необходимости; и
- что существует эффективная система разрешения споров между частными сторонами.

Право на справедливый суд является краеугольным камнем демократического общества и одним из главных бастионов против хаоса, анархии и произвола правительства.

# ЯВЛЯЕТСЯ ЛИ ПРАВО НА СПРАВЕДЛИВЫЙ СУД АБСОЛЮТНЫМ ПРАВОМ?

# ПРАВО НА СПРАВЕДЛИВЫЙ СУД САМО ПО СЕБЕ - АБСОЛЮТНОЕ ПРАВО

- Государство не может проводить несправедливые судебные разбирательства
- Составные элементы права на справедливое судебное разбирательство могут подлежать определенным ограничениям или интерпретациям
- Любое такое ограничение не должно нарушать право на справедливое судебное разбирательство в целом.
- Он также подлежит проверке на строгую необходимость и соразмерность.
- Допускается отступление от определенных аспектов права на справедливое судебное разбирательство.
- *Требуют ли обстоятельства пандемии отступления от прав?*

# ВОПРОСЫ, КАСАЮЩИЕСЯ ПРАВА НА СПРАВЕДЛИВЫЙ СУД

- Право хранить молчание
- Доказательства (улики), полученные незаконно
- Соккрытие улик
- Специальные судебные процедуры
- Специальные адвокаты

# КЕЙС: ПРАВО ХРАНИТЬ МОЛЧАНИЕ

М. утверждает, что его право хранить молчание и его право на справедливое судебное разбирательство были нарушены законодательством о борьбе с терроризмом, которое позволяло суду делать выводы из неупоминания фактов во время допроса. Во время контртеррористической операции М. был пойман полицией за уничтожением улик. Он был арестован и допрошен. М. отказался отвечать на любые вопросы или давать какое-либо объяснение относительно своего поведения. Ему также было отказано в доступе к адвокату на начальном этапе расследования.

Был ли суд над М справедливым?

# КЕЙС

Таможенным кодексом предусмотрена презумпция уголовной ответственности лиц, у которых обнаружены запрещенные товары. С. утверждает, что кодекс налагает на него почти неопровержимую презумпцию вины в нарушение его права считаться невиновным до тех пор, пока его вина не будет доказана. Таможня обнаружила в багаже С. марихуану (каннабис) в крупном размере.

Прав ли С.?

# СПЕЦИАЛЬНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ

- Использование секретных материалов
- Судебное слушание в отсутствие истца
- Слушание *при закрытых дверях*
- Анонимность свидетелей
- Использование специальных адвокатов
- Резолюции Совета Безопасности ООН, приводящие к отказу в справедливом судебном разбирательстве



# ПРИНЦИПЫ СПРАВЕДЛИВОГО СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА И ПРАВА НА ПРАВОСУДИЕ ТАКЖЕ ВКЛЮЧАЮТ:

- Эффективное средство правовой защиты. Достаточно ли справедливого судебного разбирательства для обеспечения эффективности средства правовой защиты?
- Независимые и беспристрастные расследования серьезных нарушений прав человека
- Возможность обжаловать законность задержания: хабеас корпус
- Права жертвы
- Соразмерность и процессуальная справедливость
- Надлежащее управление
- Механизмы справедливого рассмотрения жалоб (омбудсмен)