

АДВОКАТЫ

АЛМАТЫ

информационно-аналитический юридический журнал
№3-4(61-62) 12'2019



**Отмена частного
определения суда**

**Применение
электронных судебных
систем в работе
адвоката**

**«гонорар успеха»:
запретить или
разрешить?**





Адрес редакции:
Республика Казахстан, 050091,
г. Алматы, Наурызбай Батыра 49\61,
тел.\факс: 8(727) 278-04-77



АДВОКАТЫ АЛМАТЫ

СОДЕРЖАНИЕ

№3-4(61-62) 12'2019

Журнал зарегистрирован Министерством культуры, информации и общественного согласия Республики Казахстан, Свидетельство о постановке на учет средства массовой информации № 5658-Ж от 18. 02. 2005 г.

Издается с августа 2004 г.
Периодичность: 4 выпуска в год
Тираж: 1 000 экз.

Издатель:

Алматинская городская коллегия адвокатов,
Республика Казахстан, 050091,
г. Алматы, Наурызбай Батыра 49\61, тел. \факс
8(727) 278-04-77.

Главный редактор:

Неясова Н.М. – Председатель Президиума
Алматинской городской коллегии адвокатов

Выпускающий редактор:

Кусяпова Н.В., адвокат
Специализированной юридической
консультации «Адвокат»,
тел: 8 (727) 248-20-25

Редакционная коллегия:

Байгазина Г.Б. – Заместитель Председателя
Президиума Алматинской городской коллегии
адвокатов,
Пан И.В. Член Президиума
Алматинской городской коллегии
адвокатов.

Дизайн, верстка, фотографии:

Соколов Н.Н.

Адрес редакции:

Республика Казахстан, 050091,
г. Алматы, Наурызбай Батыра 49\61, тел. \факс
8(727) 278-04-77,
e-mail: ukadvokat@mail. ru

Мнение авторов не всегда отражает
точку зрения редакции.

Рукописи не возвращаются.
Перепечатка материалов, содержащихся
в журнале, допускается только по
согласованию с редакцией; ссылка на
журнал обязательна.

НОВОСТИ

Основные события2

АДВОКАТУРА

Отмена частного определения суда.

Кирильченко Н.А., Эпова Н.А 19

Применение электронных судебных систем в работе адвоката.

Кураметова А.Н. 27

«Гонорар успеха»: запретить или разрешить?

Данабаев Т.М. 31

УГОЛОВНОЕ ПРАВО И УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Суд присяжных как стимул развития адвокатуры.

Жанбаев М.А. 36

О применении положений статьи 36 Венской конвенции о консульских
сношениях в ходе оказания юридической помощи иностранным гражданам.

Кожамет Р.М. 40

СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

С кем должен проживать несовершеннолетний ребенок?

Идрисов Р.Д. 45

Мысли замечательных людей47

СПАРТАКИАДА, ПОСВЯЩЕННАЯ ДНЮ ЮСТИЦИИ

Фоторепортаж со Спартакиады, посвященной Дню юстиции 48

Основные события

Основными событиями второго полугодия 2019 года стали следующие события:

1. Результаты работы Дисциплинарной комиссии адвокатов 28.06.2019 г.

28 июня 2019 года состоялось заседание Дисциплинарной комиссии адвокатов КА «Алматинская городская коллегия адвокатов» (далее – «Дисциплинарная комиссия»).

На заседании были рассмотрены два дисциплинарных дела в отношении двух адвокатов Алматинской городской коллегии адвокатов, возбужденных распоряжением председателя Дисциплинарной комиссии, в связи с поступлением в Дисциплинарную комиссию частного определения Алатауского районного суда г. Алматы по факту нарушения норм профессиональной этики адвокатов, представления председателя Президиума АГКА, ненадлежащем исполнении адвокатом своих обязанностей перед клиентом, нарушения законодательства Республики Казахстан.

По итогам рассмотрения дисциплинарных дел:

- одно дисциплинарное производство прекращено вследствие отзыва судебного акта;
- по второму дисциплинарному делу принято решение о наличии в действиях адвоката нарушений требований законодательства Республики Казахстан, Кодекса профессиональной этики, Устава колле-

гии, выразившихся в том, что: 1) адвокат, заключил договор об оказании юридической помощи от имени адвоката, не вступив при этом в коллегия на момент заключения договора, т.е. ввел в заблуждение доверителя; 2) адвокат требовал от доверителя «гонорар успеха»). Адвокату объявлен строгий выговор.

2. Итоги презентации ЕИСЮП «Заң Көмегі» в Алматы



10-11 июля 2019 года в Департаменте юстиции города Алматы представители АО «Национальные информационные технологии» (далее – «АО «НИТ») в лице Анары Иманбаевой и Республиканской коллегии адвокатов (далее – «РКА») в лице исполнительного директора Айнаш Рақымовой провели презентацию Единой информационной системы юридической помощи «Заң Көмегі» (далее – «ЕИСЮП»).

Для информации: представитель АО «НИТ» сообщила, что 24 июня с.г. ЕИСЮП была введена в промышленную эксплуатацию и размещена на web-ресурсе по адресу: www.eur.kz. До 01 августа т.г. всем желающим адвокатам бесплатно после регистрации был доступен имевшийся на тот момент функционал системы.

В настоящее время он включает в себя доступ к трем базам данных

Министерства юстиции Республики Казахстан, а именно к базам данных «Физические лица», «Юридические лица», «Родственные связи» (данные РАГС). Также к ЕИСЮП подключен доступ к базовому пакету информационной правовой системы «Параграф».

Через месяц, по заверениям разработчиков, будет подключена база данных «Регистр недвижимости».

ЕИСЮП разрабатывается в соответствии со статьей 24 Закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» (далее – «Закон») и Государственной программой «Цифровой Казахстан», утвержденной Постановлением Правительства Республики Казахстан № 827 от 12 декабря 2017 года.

По плану разработчиков в дальнейшем будет проведена работа по интеграции ЕИСЮП с государственными базами данных «Единая информационная система «Е-лицензирование», «Единая информационная система «Е-нотариат», «Информационная система Центра обслуживания населения», а также ведомственными информационными системами Верховного суда Республики Казахстан, Генеральной Прокуратуры Республики Казахстан, министерств юстиции, внутренних дел, образования и науки, здравоохранения, информации и коммуникации, Государственного центра по выплате пенсий и пособий РК, АО «Единый накопительный пенсионный фонд», АО «Казахстанский центр модернизации и развития жилищно-коммунального хозяйства», АО «Единый регистратор

ценных бумаг», банков второго уровня.

Это позволит автоматизировать и оптимизировать деятельность адвокатов, оперативно получать необходимые сведения для оказания квалифицированной юридической помощи, сократить бумажный документооборот, временные и материальные затраты, связанные с получением сведений из информационных систем государственных органов и многое другое.

Свыше 160 адвокатов Алматинской городской коллегии адвокатов (далее – «АГКА») приняли самое активное участие в обсуждении возможностей ЕИСЮП и её использование в своей профессиональной деятельности.

Больше всего вопросов у адвокатов возникло в связи с интеграцией в ЕИСЮП всего документооборота по оказанию адвокатом юридической помощи в рамках ГГЮП. Адвокаты высказали опасения, что автоматизированное распределение дел по назначению, минуя территориальную коллегию адвокатов, вызовет хаос и нарушение прав лиц, нуждающихся в защите. Кроме того, настороженность адвокатов вызвала декларируемая добровольность при подключении к ЕИСЮП, тогда как в ближайшем будущем адвокатская деятельность в рамках ГГЮП станет невозможной без подключения к ЕИСЮП. В связи с чем, было предложено освободить адвокатов, участвующих в программе ГГЮП, от уплаты ежемесячных платежей за пользование ЕИСЮП.

Адвокаты пришли к выводу, что безбумажный документооборот (постановление о назначении, электронное уведомление о защите, заявление и постановление

об оплате труда адвокатов, а также получение вознаграждения за труд) в рамках ГГЮП не продуман.

Адвокаты, принимающие участие в пилотном проекте ЕИСЮП и тестирующие данную систему с середины 2018 года, отметили слабую динамику в развитии системы. Так, например, предложения адвокатов по интегрированию ЕИСЮП с государственными базами данных по линии миграции, пограничной службы и многими другими фактически не реализованы.

В тестовом режиме адвокатам было предложено пройти регистрацию в ЕИСЮП, однако выявилась невозможность использования системы в силу недействительности сертификата безопасности.

В ходе ознакомления адвокатов с содержанием договора № 99 от 08.02.2019 года на оказание услуг по организации, сопровождению и развитию ЕИСЮП, заключенному между АО «НИТ» и РКА (далее – «Договор»), договора присоединения для вступления в ЕИСЮП и дополнительного соглашения (о котором стало известно только в ходе презентации) не нашли ответов на следующие существенные вопросы:

- договор не описывает права на информационную систему: кто является собственником и владельцем информационной системы;
- кто является обладателем исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности и электронные информационные ресурсы;
- гарантии обеспечения информационной безопасности системы и конкретные меры для ее обеспечения, гарантии неприкосновенности адвокатской тайны;

- этапы создания и запуска системы, а также ее развития;
- полные данные по возможностям системы, с какими базами интегрирована система на момент заключения договора;
- обоснованность и неизменность стоимости оплаты адвокатов за пользование системой;
- обязательства АО «НИТ» по расширению функций информационной системы;
- обязательства по проведению независимого информационно-аудита системы и др.

Кроме того, в соответствии с Законом РКА основана на обязательном членстве коллегий адвокатов и создана в целях представительства и защиты интересов коллегий адвокатов и адвокатов в государственных и иных организациях в Республике Казахстан и за её пределами, координации деятельности коллегий адвокатов, обеспечения высокого уровня оказываемой адвокатами юридической помощи.

В этой связи РКА, выполняя функции администратора по Договору, занимается не уставной деятельностью, а также не принимает во внимание налоговые последствия как для РКА, так и для адвокатов-пользователей ЕИСЮП.



В заключение, участники встречи пришли к пониманию, что, учитывая необходимость цифровизации адвокатской деятельности, и постепенный переход к безбумаж-

ному документообороту всех государственных органов к 2025 году, ЕИСЮП необходима для оказания качественной профессиональной юридической помощи, но требует серьезной доработки как в правовом, так и в техническом плане.

3. Встреча с представителями Комитета финансового мониторинга Министерства финансов Республики Казахстан



18 июля в Центре стажировки и повышения квалификации Алматинской городской коллегии адвокатов (далее – «АГКА») состоялась встреча адвокатов АГКА с представителями Комитета финансового мониторинга Министерства финансов Республики Казахстан (далее – «Комитет»).

Встреча состоялась по инициативе Комитета и призвана была презентовать адвокатам текущее изменение законодательства о противодействии легализации (отмыванию) доходов (далее – «ПОД»), добытых преступным путем, и финансированию терроризма.

От лица Комитета во встрече приняли участие руководитель управления Комитета Игимбаев Арда Кабдыгалиевич, главный эксперт управления Комитета Еркимбаева Жулдыз Бериковна, главный эксперт управления Комитета Аубакирова Жанар Каримовна.

В случае необходимости получения адвокатами разъяснений по законодательству о ПОД, имеется

возможность обратиться к специалистам Комитета по следующим номерам телефонов: 8(7172)74-97-52, 74-97-49, 74-97-39, 74-92-26; по вопросам технического характера – 8(7172)74-97-48, 74-97-64.

4. Результаты работы Дисциплинарной комиссии адвокатов 19.07.2019 г.

19 июля 2019 года состоялось заседание Дисциплинарной комиссии АГКА.

На заседании было рассмотрено одно дисциплинарное дело в отношении одного адвоката Алматинской городской коллегии адвокатов, возбужденное распоряжением председателя Дисциплинарной комиссии, в связи с обращением Департамента юстиции города Алматы, в связи с поступлением в Департамент Частного определения Карасайского районного суда Алматинской области по факту нарушения законодательства Республики Казахстан, норм профессиональной этики адвокатов.

По итогам рассмотрения дисциплинарного дела принято решение о наличии в действиях адвоката нарушений требований законодательства Республики Казахстан, Кодекса профессиональной этики, Устава коллегии, выразившихся в нарушении норм поведения адвоката в суде, в частности, вопросы адвокатом задавались сидя, а также неэтичном высказывании в адрес представителя истца. Адвокату объявлен выговор.

5. Акция бесплатных консультаций через колл-центр

В Алматинскую городскую коллегия адвокатов из Республиканской коллегии адвокатов поступило письмо исх. № 01-06/286 от

17.07.2019 г. следующего содержания:

В Республиканскую коллегия адвокатов поступило обращение адвоката Западно-Казахстанской областной коллегии адвокатов Хабиева Д.Т., являющегося также руководителем адвокатской конторы «Қорғау», в котором сообщается о запуске социального проекта «Социальная юридическая помощь. Правовая грамотность».

По информации Хабиева Д.Т., в рамках организации данной акции, Комитетом телекоммуникаций Министерства цифрового развития, оборонной и аэрокосмической промышленности Республики Казахстан для адвокатской конторы «Қорғау» выделен короткий номер 14-15 (колл-центр) для предоставления физическим и юридическим лицам бесплатных юридических консультаций.

В этой связи, Хабиев Д.Т. предлагает адвокатам присоединиться к акции, путем предоставления бесплатных консультаций через колл-центр. Для этого необходимо, желающим адвокатам, предоставить в адрес адвокатской конторы «Қорғау» следующие сведения о себе: Ф.И.О., контактную информацию и т.д.

Принимая во внимание положения статьи 19 Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи», согласно которой адвокаты в целях реализации социальной ответственности вправе добровольно оказывать комплексную социальную юридическую помощь, предлагаем довести информацию о запуске колл-центра до сведения адвокатов, а желающим из них принять участие в социальном проекте.

6. Адвокаты АГКА оказали материальную помощь коллегам в г. Арыс

Адвокаты Алматинской городской коллегии адвокатов оказали материальную помощь коллегам из Туркестанской областной коллегии адвокатов в связи с чрезвычайной ситуацией, связанной с взрывами боеприпасов на прилегающей к городу Арыс воинской части.

Напомним, ранее в АГКА поступило письмо Республиканской коллегии адвокатов с просьбой рассмотреть вопрос о возможности оказания материальной помощи коллегам из города Арыс.

7. Адвокаты АГКА приняли участие в круглом столе по трудовым спорам



19 июля 2019 года в Районном суде № 2 Алмалинского района города Алматы состоялся круглый стол на тему: «Трудовые споры, причины их возникновения, меры по их предупреждению и профилактике».

В работе круглого стола приняли участие представители Алматинской городской коллегии адвокатов – адвокат, заведующая Юридической консультацией № 12 Кольванова Л.Л., адвокат Наилова А.Н., а также представители Акимата Алмалинского района г. Алматы, Прокуратуры Алмалинского района г. Алматы, КГУ «Управление государственной инспекции труда и миграции г. Алматы», Объ-

единения профсоюзов «Профсоюзный центр г. Алматы», медиаторы и журналисты.

Адвокат Кольванова Людмила Леонидовна обратила внимание участников на проблемные вопросы, связанные с не допуском адвокатов к представлению интересов работников при рассмотрении трудового спора согласительными комиссиями. Тем самым, адвокаты не могут в полной мере оказать юридическую помощь лицам, нуждающимся в ней, в части содействия быстрому и эффективному разрешению трудового спора на стадии досудебного урегулирования.

Представители профсоюзов поддержали позицию адвокатов и заявили, что необходимо обеспечить беспрепятственное участие адвокатов при рассмотрении трудовых споров согласительными комиссиями.

8. Результаты работы Дисциплинарной комиссии адвокатов 29.07.2019 г.

29 июля 2019 года состоялось заседание Дисциплинарной комиссии.

На заседании было рассмотрено одно дисциплинарное дело в отношении одного адвоката Алматинской городской коллегии адвокатов, возбужденное распоряжением председателя Дисциплинарной комиссии, в связи с поступлением в Дисциплинарную комиссию представления председателя Президиума АГКА по факту нарушения законодательства Республики Казахстан, норм профессиональной этики адвокатов.

По итогам рассмотрения дисциплинарного дела принято решение

о наличии в действиях адвоката нарушений требований законодательства Республики Казахстан, Кодекса профессиональной этики, Устава коллегии, выразившихся: 1) в нарушении требований законодательства, предъявляемых к договору оказания юридической помощи, заключаемому адвокатом, а именно, отсутствию в договоре ряда существенных условий, указание в договоре суммы гонорара в долларах США, наличие в договоре внесенных «от руки» в одностороннем порядке дописок; 2) нарушение финансовой дисциплины адвоката, а именно не выписке квитанции за внесенный доверителем гонорар. Адвокату объявлен строгий выговор.

9. Результаты работы Дисциплинарной комиссии адвокатов 19.08.2019 г.

19 августа 2019 года состоялось заседание Дисциплинарной комиссии.

На заседании было рассмотрено дисциплинарное дело в отношении одного адвоката Алматинской городской коллегии адвокатов, возбужденное распоряжением председателя Дисциплинарной комиссии, в связи с поступлением в Дисциплинарную комиссию представления председателя Президиума по фактам нарушений норм профессиональной этики адвокатов, законодательства Республики Казахстан.

По итогам рассмотрения дисциплинарного дела принято решение о наличии в действиях адвоката нарушений требований законодательства Республики Казахстан, Кодекса профессиональной этики, выразившихся в оказании адвокатом юридической помощи доверителю, интересы которого противоречили инте-

ресам физического лица, которому ранее оказывалась юридическая помощь (наличие конфликта интересов). Адвокату объявлен выговор.

10. Решения, принятые Президиумом АГКА от 22.08.2019 г.



22 августа 2019 года состоялось заседание Президиума Алматинской городской коллегии адвокатов. Президиумом по результатам обсуждения повестки дня были приняты следующие решения:

- I. Удовлетворить заявления Вурос Надежды Вадимовны, Кудерина Ильяса Кадырбековича, Аманбай Дархана Тулеуханулы, Бекенова Рауфа Алиевича и исключить их из членов АГКА.
- II. Исключить из членов АГКА Нам Геннадия Мартыновича в связи со смертью.
- III. Принять в члены АГКА:
 1. Данабекову Аиду Толеубаевну;
 2. Дуйсенбаева Мейрамбека Куракбаевича;
 3. Синкевич Оксану Станиславовну;
 4. Сарсембаева Кайрата Алдангаровича;
 5. Агдарбекову Замзагул Токижановну;
 6. Баженову Алмагуль Куанышбаевну;
 7. Жузбаева Армана Сейдуллаевича;
 8. Ким Диляру Дуйсембаевну;
 9. Султанкулова Рустама Сабыржановича;
 10. Салимова Азата Камаловича;
 11. Кенжебекову Айну Тургельдиевну.
- IV. Допустить к прохождению стажировки

в АГКА Тюрейкину Е.Г., Акбергенову Д.Г., Әлпейс С.О., Агабекову А.Т., Туленову А.М., Мухатай Д.М., Келлер И.А., Омарова Б.С., Садыкова Р.З., Сатова А.О., Азбель А.Б., Усенову Г.Б., Тө А.О., Сарванова Э.Т., Омарова Р.М., Туктаганова А.А., Жумахметову Л.Б., Байтазина Р.Н., Кудайбергенову Г.Б., Стыбаева У.Е., Тимишева Г.Н.

- V. Удовлетворить ходатайство председателя Комиссии по адвокатской этике АГКА и внести представление в Дисциплинарную комиссию АГКА о возбуждении дисциплинарного дела в отношении адвоката У. (в связи с систематическим не предоставлением статистических сведений об оказанной юридической помощи) по докладной заведующего ЮК № 15.
- VI. Утвердить «Рекомендации по формированию аттестационных материалов».
- VII. Организовать с 26 августа по 29 августа 2019 года включительно проведение акции «Неделя Основного Закона».
- VIII. Назначить Кусяпову Надежду Валерьевну заведующей Специализированной юридической консультации «Адвокат».
- IX. Осуществить мониторинг и подготовить обобщение по соблюдению требований законодательства о медиации лицами, ведущими прием в зданиях судов (отдельными медиаторами), в связи с поступившими жалобами от граждан и адвокатов на предмет оказания ими юридической помощи, относящейся к адвокатской деятельности.

11. Акция «Неделя Основного Закона»



Алматинская городская коллегия адвокатов поддержала Акцию «Неделя Основного Закона», посвященную Дню Конституции Республики Казахстан.

Данная акция была проведена по инициативе Министерства юстиции Республики Казахстан на территории всей страны.

Адвокаты оказывали юридическую помощь на основе верховенства закона и не могли оставаться в стороне в деле укрепления силы и авторитета Основного Закона страны.

В этой связи во всех Юридических консультациях АГКА, с 26.08.2019 года по 29.08.2019 года с 09-00 до 18-00 часов был осуществлен бесплатный приём граждан по юридическим вопросам с целью разъяснения основных конституционных ценностей и повышения правовой грамотности населения.

Кроме этого, адвокаты приняли участие в мероприятиях, запланированных Департаментом юстиции г. Алматы, а именно в зданиях Центра обслуживания населения Ауэзовского (ул. Жандосова, 51) и Бостандыкского (мкр. Алмагуль, 9 «А») районов НАО «ГК Правительство для граждан».

12. Акция «Неделя Основного Закона». День первый.



с 26 августа по 29 августа 2019 года в стране проводилась акция «Неделя основного Закона», посвященная Дню Конституции Республики Казахстан.

Адвокаты Алматинской городской коллегии адвокатов осуществляли бесплатный приём граждан в помещениях Юридических консультаций АГКА и в Центрах обслуживания населения Бостандыкского и Ауэзовского районов.

В первый день акции, 26 августа, за бесплатной юридической помощью к адвокатам АГКА обратилось свыше 20-ти человек.

Граждане обращались по различным вопросам, в том числе по вопросам расторжения брака, незаконного захвата земельного участка, выселения, совершения дорожно-транспортных происшествий, мошенничества, наследства, административных правонарушений, защиты по уголовному делу и так далее.

Наибольшее количество обращений зафиксировано в Городской юридической консультации (6 обращений) и Юридической консультации № 15 (5 обращений).

13. Акция «Неделя Основного Закона». День второй.



Во второй день акции, 27 августа, за бесплатной юридической помощью к адвокатам Алматинской городской коллегии адвокатов обратилось около 20-ти человек.



Граждане обращались по различным вопросам, в том числе по вопросам гражданства, регистрации общественного объединения, наследства, возмещения ущерба и так далее.



14. Акция «Неделя Основного Закона». День третий.



В третий день акции, 28 августа, за бесплатной юридической помощью к адвокатам АГКА обратилось уже около 50-ти человек.

15. Адвокат АГКА избран председателем Квалификационной комиссии при ВСС



11 сентября 2019 года под руководством Председателя Высшего Судебного Совета Донакова Т.С. состоялось очередное заседание Высшего Судебного Совета, в котором, наряду с членами Совета, приняли участие представители юридического сообщества.

На заседании Совета председателем Квалификационной комиссии при ВСС избран известный и авторитетный казахстанский юрист, адвокат Алматинской городской коллегии адвокатов, управляющий партнер адвокатской конторы «Саят Жолши и Партнеры» Айдын Жолшиевич Бикебаев.

Президиум Алматинской городской коллегии адвокатов поздравляет Айдына Жолшиевича с избранием, желает ему успехов и дальнейшей плодотворной работы.

16. 17 қыркүйек 2019 жылы АҚАА Төралқасымен қабылдаған шешімдері



17 қыркүйек 2019 жылы Алматы қалалық адвокаттар алқасы Төралқасының Отырысы өтті (одан әрі «АҚАА»). Төралқа. Күн тәртібін

талқылағаннан кейін келесі шешімдерді қабылдады:

- I. Баубек Кәкенұлының, Линара Талгатовна Ахметованың арыздарын қанағаттандыруды және оларды АҚАА-сы мүшелігінен шығарылсын.
- II. Қайтыс болуына байланысты Канат Молдабекович. Салимовты АҚАА-сы мүшелігінен шығарылсын.
- III. Тағылымдамадан өту туралы келісім-шарттар бұзылсын және тағылымдамадан сәтті өту туралы қорытындыларды келесі тағылымдамадан өтушілерге берілсін:
 1. Алпысбаева Ботагоз Ораловнаға,
 2. Альжанова Арайлым Актмировнаға,
 3. Ан Сергей Иннокентьевичке,
 4. Валиханова Айнаға,
 5. Ибраимов Мағжан Ахметжанұлына,
 6. Мадзигон Анастасия Олеговнаға,
 7. Кудабаяев Канат Нукебаевичке,
 8. Менлигазиева Акерке Есенгельдыевнаға,
 9. Халимназаров Бахтияр Тахировичке,
 10. Жумабекұлы Даниярға,
 11. Акбутаев Ержан Уразлиевичке,
 12. Бекишева Динара Маратовнаға,
 13. Дильмагамбетов Мадияр Жеткербаевичке,
 14. Даекенов Акимгерей Сагинбаевичке,
 15. Дюсембеков Дархан Мейрамовичке,
 16. Баятар Жамбыл Асадинұлына,
 17. Турсынқұлов Ержан Алтынбекулына.
- IV. Шартты және 23 қараша 2018 жылы адвокаттар алқасының Республикалық конференциясында бекітілген адвокат-

тарда тағылымдамадан өтушілер «Тағылымдамадан өту тәртібі туралы» Ереже талаптарын орындамауларына байланысты Рафик Маилович Намазовпен, Еркебулан Абирбекович Конысбаевпен, Кенжетай Адылғазыұлы Алимбаевпен тағылымдамадан өту туралы келісім-шарттары бұзылсын.

- V. Фарида Абдрахмановна Нурпеисованың мүшелігін тоқтату және лицензия берушіге адвокаттық қызметпен айналысуға арналған лицензияның қолданысын тоқтата тұру өтініші жіберу туралы арызы қанағаттандырылсын.
- VI. АҚАА-ның жарғысына сәйкес, қатарынан екі айдан астам уақытша еңбекке жарамсыздығына байланысты, арыз негізінде адвокат Ерғали Меруерті мүшелік жарнаны төлеуден босатылсын.
- VII. 2019 жылы 21-27 қыркүйек аралығында «Әділет күніне» арналған барлық спорт түрлеріне қатысуды және ұйымдастыруға қажетті шығындарды төлеуге.
- VIII. «Алматы – Жасыл қала» атты қалалық іс-шарасына қатысуды, адвокаттардың ерікті жарналар есебінен адвокаттар Аллеясына ағаштарды отырғызуды. Іс-шараны ұйымдастыруға жауапты ретінде АҚАА-ның Төралқа мүшелері Н.А. Жазылбеков, Т.К. Назханов тағайындалсын.

17. Результаты работы Дисциплинарной комиссии адвокатов 20.09.2019 г.

20 сентября 2019 года состоялось заседание Дисциплинарной комиссии.

На заседании было рассмотрено два дисциплинарных дела:

Дисциплинарное дело в отношении адвоката АГКА, возбужденное

распоряжением председателя Дисциплинарной комиссии в связи с поступлением в Дисциплинарную комиссию представления председателя президиума АГКА, по факту нарушения адвокатом требований законодательства, внутренних актов АГКА (неисполнение обязанности по сдаче статистических отчетов).

Дисциплинарной комиссией принято решение о наличии в бездействии адвоката нарушений требований п.п. 4 п. 2 ст. 61 Закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи», решений органов АГКА, и о применении к адвокату мер дисциплинарной ответственности в виде замечания.

Дисциплинарное дело в отношении адвоката АГКА, возбужденное распоряжением председателя Дисциплинарной комиссии в связи с поступлением в Дисциплинарную комиссию частного постановления Бостандыкского районного суда города Алматы.

Дисциплинарной комиссией принято решение о прекращении дисциплинарного производства, в связи с отменой Алматинским городским судом частного постановления Бостандыкского районного суда города Алматы в апелляционном порядке.

18. Адвокаты приняли участие в Спартакиаде, посвященной Дню юстиции



Сетка
спортивных мероприятий Спартакиады

№ п/п	Вид спорта	Дата	Адрес	Время
1.	Шахматы	21.09.2019	ВЦ «Бизнес-Сити», ул. Жамбыла, дом 114/85, офис 107	10.00
2.	Теннис	24.09.2019	ул. Навои, 62 А (подземное спортивное сооружение выше ул. Джандосова)	10.00
3.	Волейбол	25.09.2019	СК «Триада» (мкрн. Калкаман) ул. Ангарская 97/1	08.00
4.	Футбол	26.09.2019	СК «Динамо» ул. Наурызбай батыра, 93/95	10.30-14.30 (групповые игры)
5.	Футбол (финал)	27.09.2019	СК «Football Land» ул. Акан Серы, 156	10.00-13.00
6.	Армрестлинг	27.09.2019	СК «Football Land» ул. Акан Серы, 156	10.00-13.00
7.	Перетягивание каната	27.09.2019	СК «Football Land» ул. Акан Серы, 156	10.00-13.00

В соответствии с решением Президиума Алматинской городской коллегии адвокатов от 17 сентября 2019 года адвокаты АГКА приняли участие в Спартакиаде, посвященной Дню юстиции, с 21 сентября по 27 сентября включительно по всем видам спорта.

19. АГКА – Чемпион!

Адвокаты Алматинской городской коллегии адвокатов завоевали победу и заняли ПЕРВОЕ место в общекомандном зачете на Спартакиаде, посвященной Дню юстиции, между командами Департамента юстиции г. Алматы, Нотариальной палаты г. Алматы, Региональной палаты частных судебных исполнителей по г. Алматы и Институтом судебной экспертизы по г. Алматы.

Итак, результаты команд АГКА по всем видам соревнований:

- 1. Шахматы:** Первое место в командном зачете; Лучшим шахматистом признан адвокат АГКА Марат Назарович Мурзин; Лучшей шахматисткой признана адвокат АГКА Разия Кусаиновна Нурмашева.
- 2. Настольный теннис:** Второе место в командном зачете.
- 3. Волейбол:** Первое место среди мужских команд волейболистов; Второе место среди женских команд волейболисток.
- 4. Футбол:** Третье место.
- 5. Армрестлинг:** Победа впереди!
- 6. Перетягивание каната:** Первое место.

Президиум АГКА выражает благодарность всем участникам, организаторам и болельщикам Спартакиады!



20. 80-летие Риммы Сергеевны Галяпиной

Коллектив Алматинской городской коллегии адвокатов сердечно поздравляет Римму Сергеевну Галяпину со знаменательной датой 80-летием со дня рождения.

Римма Сергеевна вступила в Алматинскую городскую коллегию адвокатов 05 января 1972 года, фактически с момента образования коллегии. Общий стаж адвокатской деятельности Риммы Сергеевны составляет 56 лет.

За годы работы Римма Сергеевна зарекомендовала себя как высококвалифицированный юрист, обладающая глубокими знаниями норм материального и процессуального права и судебной практики. Избиралась членом Президиума АГКА, была руководителем стажировки молодых специалистов. Неоднократно поощрялась руководством коллегии и Союзом адвокатов за профессионализм и добросовестное отношение к работе. Награждена медалью “За верность профессии”.

От имени Алматинской городской коллегии адвокатов желаем Вам, Римма Сергеевна, долгих лет плодотворной работы, крепкого здоровья, неиссякаемой энергии и бодрости, радости, благополучия и семейного тепла.



21. Адвокаты АГКА в составе Специальной мониторинговой группы посетили Учреждение ЛА-115/18

01 октября 2019 года адвокаты Алматинской городской коллегии адвокатов Нурлан Жазылбеков, Мурат Амитов, Бурхан Жансейтов в составе Специальной мониторинговой группы при Департаменте Национального бюро по противодействию коррупции (Антикоррупционной службы) по городу Алматы посетили учреждение ЛА 155/18 (СИ-18) и обсудили с руководством Департамента уголовно-исполнительной системы г. Алматы (далее – ДУИС г. Алматы) основные вопросы, возникающие при посещении следственного изолятора адвокатами и защитниками.

Руководство ДУИС г. Алматы заявило адвокатам, что:

- окно по выдаче талонов на посещение следственно арестованных для адвокатов будет отдельным, чтобы адвокаты не стояли в очереди с другими посетителями учреждения;
- дополнительно адвокатам выделят 10 кабинетов к 10-ти уже имеющимся;
- будет решаться вопрос о выделении дополнительных вакансий конвоиров для обеспечения ускоренного привода лиц к защитникам.

Адвокаты АГКА выразили надежду, что вышеназванные меры в скором времени будут выполнены со стороны ДУИС г. Алматы в полном объеме.



22. Адвокаты АГКА приняли участие в тренинге по защите мигрантов

04 и 05 октября 2019 года в Алматы прошел тренинг «Международное и национальное право по защите мигрантов в юридической практике».

Тренинг был организован Центром исследования правовой политики (LPRC), Международной комиссией юристов (ICJ) при финансовой поддержке Европейского союза.

Адвокаты Алматинской городской коллегии адвокатов и других территориальных коллегий приняли активное участие в сессиях тренинга.



Сессию по национальным стандартам защиты мигрантов провела Айна Шорманбаева, президент Международной правовой инициативы. Сессии по международным стандартам защиты мигрантов провели приглашенные эксперты София Боннати, старший юрист Европейского совета по делам беженцев и изгнанников, Александрос Константину, адвокат Греческого совета по делам беженцев, а также Массимо Фриго, старший юрист Международной комиссии юристов.

В ходе тренинга участники выполнили также ряд практических заданий и работали в группах.

По результатам прохождения тренинга участникам были вручены сертификаты об обучении.



23. Адвокаты АГКА создали Аллею адвокатов в дар городу Алматы

12 октября 2019 года адвокаты Алматинской городской коллегии адвокатов создали Аллею адвокатов в парке Международного выставочного центра «Атакент» в г. Алматы.

Силами и за счет средств адвокатов АГКА в парке было высажено свыше 100 ясеней и оборудованы скамейки для отдыха.

Организационную помощь в создании Аллеи адвокатов оказало Республиканское общественное объединение «Posadi Derevo KZ».



24. Решения, принятые Президиумом АГКА от 23.10.2019 г.

23 октября 2019 года состоялось заседание Президиума Алматинской городской коллегии адвокатов. Президиумом по результатам обсуждения повестки дня были приняты следующие решения:

- I. Удовлетворить заявления Хасанова В.Г., Качаевой М.Т., Ордабаевой С.Т., Тастандиева А.Р., Дадочкиной В.М., Мурзаханова Д.Ф. и исключить их из членов АГКА.
- II. Принять в члены АГКА:
 1. Бекбенбетову Салтанат Малкаждаровну;
 2. Ким Светлану Николаевну;

3. Иманкулову Светлану Мурсалиевну;
4. Нагай Татьяну Викторовну;
5. Карташова Валерия Георгиевича;
6. Загиева Болатбека Мукашевича;
7. Турсынкулова Ержана Алтынбекулы;
8. Дюсембекова Дархана Мейрамовича;
9. Жакупова Малика Борисовича;
10. Ким Дмитрия Георгиевича;
11. Рахимберлину Асель Нурлановну;
12. Сарсенову Гульнар Орынбасаровну;
13. Бадалова Тенгиза Турсыновича;
14. Алпысбаеву Ботагоз Ораловну;
15. Адам Мұрат Адамұлы;
16. Джукенова Серика Толегеновича;
17. Оралғазина Асқара Сабыржанұлы;
18. Каймакова Аскара Абаевича;
19. Даекенова Акимгерей Сагинбаевича;
20. Сапарханову Жалғас Серіпханқызы;
21. Шолпанбаева Мухтархана Тольтаевича.

- III. Допустить к прохождению стажировки в АГКА Худайбердиеву Г.А., Пасечникову Н.Е., Дьяконова С.А., Дубовицкую К.В., Эйхвальд М.В., Ахмет Г.Д., Никитина С.В., Ауельханова Е.Қ., Кях-Оглы О.А., Баякеева Ж.И., Улыкпанова Н.С., Демешеву Д.Р., Темиргалиева М.М., Акбербаева Б.М., Василевскую Л.П., Абдималинова А.С., Сугирбаева Е.К., Сыдыкова Р.А., Егенова А.О., Утепова А.Б., Абдулина Е.Н., Анарбекова Н.А., Кудайбергенова С.К.
- IV. Расторгнуть договоры о прохождении стажировки и вы-

дать заключения об успешном прохождении стажировки следующим стажерам:

1. Азизов Берік Қалдыбекұлы;
 2. Арыкбай Асия Турганбайқызы;
 3. Вейсалов Нариман Сайранович;
 4. Капанова Айнура Жақановна;
 5. Мусохранова Оксана Владимировна;
 6. Нурмагамбетов Марат Кожанович;
 7. Сагова Фатима Хамитовна;
 8. Усова Наталия Александровна;
 9. Аралбай Ардан Султанулы;
 10. Пальчак Сергей Михайлович;
 11. Сарсенбеков Болатхан Мейрханович;
 12. Ахмеджанов Рамиль Равильевич;
 13. Кулиева Валентина Владимировна;
 14. Кунанбаева Зарина Жаркинбековна;
 15. Жарасбаева Гульмира Маулетхановна;
 16. Кудаш Азамат Маратулы;
 17. Разыев Диар Пархатжанович;
 18. Саржанов Галымжан Турлыбекович;
 19. Тлеубай Асия Ермекқызы;
 20. Туkenов Алибек Эдуардович;
 21. Цой Валерия Дмитриевна.
- V. Расторгнуть договоры о прохождении стажировки с Адылбек Айсулу Кульбаевной, Абдрешовым Ерболом Саулеулы в связи с несоблюдением ими требований Положения о порядке прохождения стажировки стажерами адвокатов, утвержденного Республиканской конференцией коллегий адвокатов от 23 ноября 2018 года и условий договора.
- VI. Принять к сведению инфор-

мацию о результатах работы комиссии по вопросам страхования профессиональной деятельности адвокатов. Обязать заведующих Юридических консультаций АГКА незамедлительно довести указанную информацию до сведения адвокатов.

VII. Принять к сведению письмо Департамента юстиции г. Алматы по оказанию комплексной социальной юридической помощи населению. Поручить заведующим юридических консультаций АГКА ежеквартально до 10-го числа месяца, следующего за отчетным, предоставлять в Президиум Коллегии сведения об оказании адвокатами комплексной социальной юридической помощи.

VIII. Принять к сведению информацию об участии адвокатов в Спартакиаде, посвященной «Дню юстиции». За активное участие в Спартакиаде и значительный вклад в победу АГКА в командном зачете поощрить:

- грамотами АГКА всех участников Спартакиады;
- денежной премией в размере 30 000 (тридцать тысяч) тенге каждого участника команд АГКА, занявших первое место: по шахматам – Мурзина Марата Назаровича, Ибраева Даурена, Нурмашеву Разию Кусаиновну, Тусупбекову Гулайдар; по волейболу (мужчины) – Танирбергенова Курышбека, Канафина Данияра Кайратовича, Мусина Салимжана Альмуратовича, Байдавлетова Жангельды Кадыровича, Ахметжанова Серика Аскеровича, Пан Игоря Владимировича, Каплан Александра Владими-

ровича; по перетягиванию каната – Амитова Мурата, Гайса Бауржана, Аукерова Аяна, Мухатаева Даулета, Кишкенебаева Тлеужана.

IX. В целях мониторинга исполнения органами Комитета уголовно-исполнительной системы (далее – «КУИС») МВД РК Меморандума о сотрудничестве, заключенному между Республиканской коллегией адвокатов и КУИС МВД РК от 01.10.2018 г., создать постоянно действующую рабочую группу в составе: Амитов М. (руководитель), Жазылбеков Н., Лырчиков П., Окапова Г., Рамазанова Л.

X. Принять к сведению докладную Руководителя Центра стажировки и повышения квалификации АГКА Байгазиной Г.Б. за безупречное и добросовестное исполнение трудового договора, а также выполнение большего объема работ, не входящего в круг непосредственных обязанностей за период с января по октябрь 2019 года, поощрить контент-менеджера Вуйко Я.

XI. Принять к сведению информацию адвоката, члена Президиума АГКА, Председателя Квалификационной комиссии при Высшем Судебном Совете Бикебаева А.Ж.

24. Результаты работы Дисциплинарной комиссии адвокатов 24.10.2019 г.

24 октября 2019 года состоялось заседание Дисциплинарной комиссии.

На заседании было рассмотрено два дисциплинарных дела:

Дисциплинарное дело в отношении двух адвокатов АГКА, возбужденное распоряжением председателя

Дисциплинарной комиссии в связи с поступлением в Дисциплинарную комиссию представления Департамента юстиции города Алматы, вынесенного в связи с поступлением через Министерство юстиции Республики Казахстан заявления физического лица, по факту нарушения адвокатами требований законодательства.

По результатам рассмотрения было принято решение о прекращении дисциплинарного производства в связи с истечением сроков привлечения адвокатов к дисциплинарной ответственности.

Дисциплинарное дело в отношении адвоката, возбужденное распоряжением председателя Дисциплинарной комиссии в связи с поступлением в Дисциплинарную комиссию частного определения Наурызбайского районного суда города Алматы.

Дисциплинарной комиссией принято решение о прекращении дисциплинарного производства, в связи с отменой Алматинским городским судом частного определения Наурызбайского районного суда города Алматы в апелляционном порядке.

25. Результаты работы Дисциплинарной комиссии адвокатов 04.11.2019 г.

04 ноября 2019 года состоялось заседание Дисциплинарной комиссии.

На заседании было рассмотрено дисциплинарное дело в отношении адвоката АГКА, возбужденное распоряжением председателя Дисциплинарной комиссии в связи с поступлением в Дисциплинарную комиссию представления Департамента юстиции города Алматы по факту нарушения норм законодательства

Республики Казахстан, норм профессиональной этики адвокатов (не соответствующие этике адвоката высказывания в СМИ).

Дисциплинарной комиссией принято решение о прекращении производства в отношении адвоката вследствие обнаружившегося в ходе рассмотрения дисциплинарного дела Дисциплинарной комиссией допустимого повода для возбуждения дисциплинарного производства.

Заявителю разъяснено, что споры о праве, в том числе утверждения о совершении уголовного правонарушения или гражданского деликта подлежат разрешению, соответственно, в порядке уголовного, гражданского судопроизводства.

26. Алматинский городской суд отменил незаконное частное определение суда в отношении адвоката



11 ноября 2019 года после нескольких судебных заседаний Алматинский городской суд отменил частное определение районного суда № 2 Алмалинского района г. Алматы в отношении адвоката Алматинской городской коллегии адвокатов Касымжанова А.Д.

Алматинский городской суд принял во внимание доводы адвоката Касымжанова А.Д. и его представителей – адвокатов АГКА, под-

державших позицию коллеги, о незаконности частного определения суда первой инстанции.

Напомним, ранее районный суд № 2 Алмалинского района г. Алматы вынес в отношении адвоката АГКА Касымжанова А.Д. частное определение, в котором якобы посчитал, что адвокатом юридическая помощь оказана ненадлежащим образом, действия адвоката были направлены на затягивание рассмотрения дела по существу, а именно что, при оказании юридической помощи адвокатом проявлены ненадлежащая подготовка к судебному разбирательству, незнание прав и обязанностей сторон, предусмотренных ст. 46 ГПК РК, в защиту доверителей не представлено ни одного обоснованного на законодательстве довода в обоснование встречных исковых требований, а также необоснованности требований банка к его доверителям, заявлением необоснованных ходатайств об отложении и ознакомлении с делом.

27. Итоги круглого стола Алматинского городского суда 22 ноября 2019 года



Круглый стол «Укрепление общественного согласия» – основа формирования инклюзивного общества», организован и проведен Алматинским городским судом 22 ноября 2019 года.

С приветственным словом выступил и.о. председателя Алматинского городского суда Караманов Е.С., который отметил увеличение числа

рассмотренных городским судом гражданских дел.

В 2018 году рассмотрено 140 000 исков, за 9 месяцев 2019 года – 120 000 исков. В последнее время все больше рассматриваются дела в сфере брачно-семейных отношений. Сейчас второе место по нагрузке суда занимают брачно-семейные споры. Такого не было никогда, но это так.

Проект «Семейный суд» предлагает ряд примирительных процедур, которые необходимо использовать, в том числе для снижения числа обращения граждан в суд. Решение суда не примиряет стороны, одна из них, как правило, недовольна. Примирительные процедуры наиболее эффективно разрешают семейные споры.

Этот подход возможно использовать и в других делах. 60 % рассмотренных городским судом дел вытекает из договорных обязательств.

И.о. Руководителя Администратора судов Кужахметов Е.К. отметил работу по созданию фронт-офисов в судах города Алматы. Будут снесены барьеры в зданиях судов, установлены прозрачные кабинеты для приема граждан адвокатами, медиаторами, социальными службами.

Все эти мероприятия направлены на развитие примирительных процедур, на создание благоприятной обстановки в судах, атмосферы доверия граждан, в целях реализации указания Председателя Верховного Суда Республики Казахстан Асанова Ж.

В работе круглого стола приняла участие адвокат Алматинской городской коллегии адвокатов, заведующая Специализированной ювенальной юридической консультацией, эксперт проекта «Семейный суд» Витковская С.В.

28. Результаты работы Дисциплинарной комиссии адвокатов 25.11.2019 г.

25 ноября 2019 года состоялось заседание Дисциплинарной комиссии.

На заседании было рассмотрено два дисциплинарных дела:

1. Дисциплинарное дело в отношении адвоката АГКА, возбужденное распоряжением председателя Дисциплинарной комиссии в связи с поступлением в Дисциплинарную комиссию представления Департамента юстиции города Алматы, по факту нарушения адвокатом требований законодательства.

По результатам рассмотрения было принято решение о прекращении дисциплинарного производства в связи с истечением сроков привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности.

2. Дисциплинарное дело в отношении адвоката, возбужденное распоряжением председателя Дисциплинарной комиссии в связи с поступлением в Дисциплинарную комиссию представления Департамента юстиции города Алматы, вынесенного в связи с поступлением в Министерство юстиции Республики Казахстан частного определения районного суда № 2 Алмалинского района города Алматы, по факту нарушения адвокатом требований законодательства.

В представлении Департамента юстиции города Алматы отражался текст частного определения районного суда № 2 Алмалинского района города Алматы, в котором суд посчитал, что адвокатом юридическая помощь оказана ненадлежащим образом, действия адвоката были направлены на затягивание рассмотрения дела по существу, а именно, что при оказа-

нии юридической помощи адвокатом проявлены ненадлежащая подготовка к судебному разбирательству, незнание прав и обязанностей сторон, предусмотренных ст. 46 ГПК РК, в защиту доверителей не представлено ни одного обоснованного на законодательстве довода в обоснование встречных исковых требований, а также необоснованности требований банка к его доверителям, заявлением необоснованных ходатайств об отложении и ознакомлении с делом.

Дисциплинарной комиссией принято решение о прекращении дисциплинарного производства, в связи с отменой Алматинским городским судом частного определения районного суда № 2 Алмалинского района города Алматы в апелляционном порядке.

29. Адвокаты АГКА обсудили актуальные вопросы судопроизводства по уголовным делам на круглом столе в Алматинском городском суде 29 ноября 2019

29 ноября 2019 года в Алматинском городском суде состоялся круглый стол на тему: «Актуальные вопросы судопроизводства по уголовным делам» с участием адвокатов Алматинской городской коллегии адвокатов.



В работе круглого стола приняли участие исполняющий обязанности председателя Алматинского городского суда Бахытжан Караманов, судья городского суда Людмила Бектемирова и Ирина Федотова, председа-

ли районных и приравненных к ним судов, представители прокуратуры, полиции, медиаторы.

От лица Алматинской городской коллегии адвокатов с докладами выступили адвокаты коллегии.



Адвокат Данияр Канафин подробно остановился на некоторых проблемах обеспечения прав стороны защиты в уголовном судопроизводстве. Адвокат акцентировал внимание на необходимость обеспечения подлинной состязательности сторон. В качестве простого примера Данияр Канафин описал залы судебных заседаний, где у прокурора имеется отдельный рабочий стол для работы, а адвокаты вынуждены работать, как говорится, «на коленках». Кроме этого, в ответ на критику судей в отношении адвокатов, способствующих информационному резонансу в социальных сетях по отдельным делам, он высказался, что когда люди и их адвокаты не могут добиться справедливости в суде, они вынуждены выплескивать свое недовольство в социальной сети. В связи с этим, адвокат призвал судей исключать формализм и бездушность при рассмотрении дел, разъяснять людям свои решения.

В заключение своего выступления Данияр Канафин отметил наметившийся позитив в присутствии судей в социальных сетях, их активном участии в обсуждениях и предоставлении обратной связи по обращениям адвокатов, в связи с чем, выразил надежду на продолжение конструктивного диалога.



Адвокат Салимжан Мусин осветил вопросы обеспечения следственными судами принципа беспристрастности. Адвокатом высказаны предложения по работе следственных судей, а также возражения против изменения порядка обжалования действий и бездействий органа досудебного расследования и прокурора.

Адвокат Лейла Рамазанова изложила актуальные вопросы адвокатов по обсуждаемому в судебском и адвокатском сообществе переходу к внедрению актов обвинения и актов защиты в уголовное судопроизводство по примеру Эстонии. Она акцентировала внимание на то, что в текущем уголовно-процессуальном законодательстве у стороны защиты отсутствуют достаточные возможности по сбору доказательств, а имеющиеся возможности, существенно хуже, нежели возможности стороны обвинения. Это, по мнению адвоката, существенным образом ухудшает положение стороны защиты при подготовке акта защиты по отношению к своему процессуальному оппоненту – стороне обвинения.



Комментарии по обсуждаемым вопросам дали адвокаты Жанна Уразбахова и Искандер Алимбаев.

Жанна Уразбахова отметила, что опыт Эстонии не может быть применен в Казахстане ввиду огромной разницы в уровне доверия общества к государственным органам, в частности, органам прокуратуры. Адвокат отметила, что решения прокурора в Эстонии фактически не обжалуются.

Искандер Алимбаев отметил, что внедрению эстонской модели препятствует текущее уголовно-процессуальное законодательство, где адвокат не является субъектом доказывания. Для этого понадобится принятие нового Уголовно-процессуального кодекса и предоставление адвокатам соответствующих прав.

Коллег поддержали адвокаты Рена Керимова, Мурат Жанбаев, Елена Жигаленок, Азамат Байкенов, Игорь Пан, Оксана Савчук, Наталья Гутарова и другие.



Судья следственного суда Марал Джарилгасова высказалась об отдельных случаях срыва судебных заседаний ввиду неявки адвокатов по санкционированию меры пресечения в виде содержания под стражей.



Судья Алматинского городского суда Людмила Бектемирова высказалась

по вопросу перехода к эстонской модели уголовного судопроизводства, в соответствии с которой стороной обвинения в суд направляется акт обвинения без материалов дела, а стороной защиты – акт защиты. По словам судьи в Эстонии обвинительный акт составляет прокурор, собранные органом досудебного расследования доказательства представляются суду и становятся таковыми только в случае признания их в качестве доказательств судом.



Судья Ирина Федотова подробно изложила вопросы присутствия адвокатов и судей в социальных сетях и СМИ. Судья, являясь координатором по взаимодействию со СМИ и общественностью, рассказала участникам круглого стола о направлениях работы судей координаторов в социальных сетях, в частности о созданных для конструктивного диалога с судами площадок в группах Smart-Sot-IT-Правосудие, Пожелания Верховному суду, Уголовный процесс, Гражданско-административный процесс и др.

Кроме этого, в рамках круглого стола состоялось подписание Меморандума о сотрудничестве в области укрепления взаимодействия по всестороннему развитию медиации, досудебного и внесудебного урегулирования споров (конфликтов).

30. Решения, принятые Президиумом АГКА от 05.12.2019 г.

05 октября 2019 года состоялось заседание Президиума Алматинской городской коллегии адвокатов. Пре-

зидиумом по результатам обсуждения повестки дня были приняты следующие решения:

- I. Удовлетворить заявления Исагалиевой А.К., Бурыбаева К.А., Куанышевой Г.Г., Шароева А.Б., Ильжанова Р.Т., Султанахметова С., Мусакожаевой А.К., Синева В.И., Баековой А.С. и исключить их из членов АГКА.
- II. Принять в члены АГКА:
 1. Аубакирову Анель Ермаковну;
 2. Даирова Азата Файзуллаевича;
 3. Ким Ларису Сергеевну;
 4. Шегемова Жандоса Шынқуатұлы;
 5. Молдабекова Кошкара Сапаровича;
 6. Абдрахманова Гали Жанатаевича;
 7. Пальчак Сергея Михайловича;
 8. Ан Сергея Иннокентьевича;
 9. Данабаева Тимура Маратовича;
 10. Тульбаеву Сымбат Барлыбековну;
 11. Қадырбекұлы Мырзадильды;
 12. Иптилдаева Галымжана Турдагуловича;
 13. Рахимбаева Марата Алимовича;
 14. Белгишева Кайрата Маратовича;
 15. Жаксибаеву Айгерим Мелдбековну;
 16. Иманбердиева Азизбека Паримбековича.
- III. Допустить к прохождению стажировки в АГКА Карипжанову Талшын Ерболқызы, Исакову Жаннат Бахтыбековну, Тасыбекова Шалкара Кожаметовича, Сарыбекова Асылжана Байдуллаевича, Канатову Гаухар Канатовну, Даулетову Зарину Дауреновну, Кадинову Жансиру Мамырбековну, Нурбалину Жанар Сейфуллиновну, Абдималинова Азата Армановича, Темирбаева Жандарбека

- Ануарбековича, Дүйсенбаеву Гүлзипу Жұмабайқызы, Максутхан Шынар Максутхановну, Молдабекову Зубайды Санайқызы, Хояшева Бахтияра Серікұлы, Салманова Аскара Арапбаевича, Акишева Максата Сериковича, Азанбекову Жанну Темирхановну, Мамыркулова Дулата Зулпыхаровича, Достыгалиева Серика Хусейновича, Махамбетову Айгуль Хадыргалиевну, Линко Ивана Валерьевича, Намаз Мадину Бақытқызы, Тулендинову Юлию Александровну, Касымжанова Булата Муратовича, Аханова Абдукаса Ахметовича, Каирову Карину Темиралановну.
- IV. Расторгнуть договоры о прохождении стажировки и выдать заключения об успешном прохождении стажировки следующим стажерам:
 1. Арынову Ержану Маратовичу;
 2. Резникову Николаю Григорьевичу;
 3. Юсупбаеву Марату Анатольевичу;
 4. Бекгожаевой Гульмире Борибаевне;
 5. Бойко Анжелике Дмитриевне;
 6. Имбаеву Адалу Серикжанулы;
 7. Бирсин Светлане Александровне;
 8. Малышеву Андрею Геннадьевичу;
 9. Джаркимбаевой Диноре Ержебаевне;
 10. Ибрагимову Умидбеку Раскуловичу;
 11. Касымовой Диане Ермуханбетовне;
 12. Пальчак Ярославу Сергеевичу;
 - 1.3 Сагалиеву Елжану Сериковичу.
- V. Расторгнуть договоры о прохождении стажировки с Беркимбаевой Асем Жакамбаевной, Исаковым Талгатом Маратовичем, Галидин Азатом Галидинулы, в связи с несоблюдением ими

требований Положения о порядке прохождения стажировки стажерами адвокатов, утвержденного Республиканской конференцией коллегий адвокатов от 23 ноября 2018 года, и условий договора.

- VI. Принять к сведению справку Службы уголовного преследования Генеральной прокуратуры Республики Казахстан о результатах анализа по реализации прав на получение квалифицированной юридической помощи участниками уголовного процесса.

Обязать заведующих юридических консультаций в срок до 25.12.2019 года организовать проведение собраний адвокатов, участвующих в системе гарантированной государством юридической помощи (далее – «ГГЮП») для ознакомления со Справкой и обсуждения изложенной в ней информации. Протоколы собраний представить в Президиум АГКА.

В целях контроля над качеством квалифицированной юридической помощи, оказываемой адвокатами по назначению органов, ведущих процесс, а также целевым использованием государственных средств, выделяемых на её оплату, принять постановление следующего содержания:

«Обязать:

- 1) адвокатов, участвующих в системе ГГЮП, представлять к оплате постановление об оплате юридической помощи по конкретному делу вместе с адвокатским производством, содержащим данные, подтверждающие объем проделанной адвокатом по делу работы и соответствие этих данных сведениям, отраженным в постановлении;

- 2) заведующих юридическими консультациями принимать от адвокатов к оплате постановление об оказанной ими юридической помощи по конкретному делу только при наличии адвокатского производства, содержащего сведения о проделанной адвокатом работе и соответствии этих сведений данным, отраженным в постановлении. Заведующим юридическими консультациями в срок до 14 декабря 2019 года ознакомить с данным постановлением под роспись адвокатов, участвующих в системе ГГЮП».

- VII. Принять к сведению информацию о результатах проверки фактов и доводов, изложенных в Справке Генеральной прокуратуры Республики Казахстан.

Докладную заместителя Председателя Президиума АГКА с приложенными к ней материалами передать в Комиссию по адвокатской этике АГКА для проведения проверки.

Провести проверку в срок до 05.01.2020 года выполнения заведующей ЮК № 10 обязанности по организации и контролю оказания адвокатами ГГЮП за 2019 год.

Для проведения вышеуказанной проверки создать комиссию в следующем составе: Байгазина Г.Б. (председатель комиссии), Алимова Л.Ш. (член комиссии), Бикебаев А.Ж. (член комиссии), Кадырбекова Б.У. (член комиссии).

- VIII. В соответствии со статьей 28 Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» утвердить список адвокатов, изъявивших желание участвовать в системе

оказания ГГЮП.

- IX. Докладную бухгалтерии АГКА принять к сведению.

Обязать заведующих юридическими консультациями провести работу с адвокатами, работающими в системе ГГЮП, по недопущению ошибок при оформлении документов, представляемых к оплате.

- X. Удовлетворить ходатайство главного бухгалтера АГКА о зачислении в доход Коллегии несписанных адвокатами и не востребованных к возврату сумм за период с 2006 по 2013 годы, находящихся на лицевых счетах адвокатов, исключенных из АГКА, на общую сумму – 1545008,26 тенге.

- XI. Согласиться с выводами Комиссии по адвокатской этике АГКА о наличии оснований для возбуждения дисциплинарного производства в отношении адвоката К.

Поручить Председателю Президиума АГКА внести представление в Дисциплинарную комиссию АГКА о возбуждении дисциплинарного производства в отношении адвоката К.

- XII. Удовлетворить заявление адвоката Тарабрина А.В. о переносе его аттестации с 2019 на 2020 год по состоянию здоровья.

- XIII. Внести в повестку дня очередной Конференции вопрос о приобретении помещения для Центра стажировки и повышения квалификации АГКА. Руководителю Центра провести проверку и подготовку к сделке всех необходимых документов и процедур.

- XIV. Довести до сведения адвокатов письмо Департамента юстиции г. Алматы от 03.12.2019 года о предоставлении списков адвокатов, желающих подключиться к ИС «Е-заң көмегі» и в срок до 10.12.2019 года представить информацию в Президиум АГКА.

АДВОКАТУРА



**Отмена частного
определения суда**

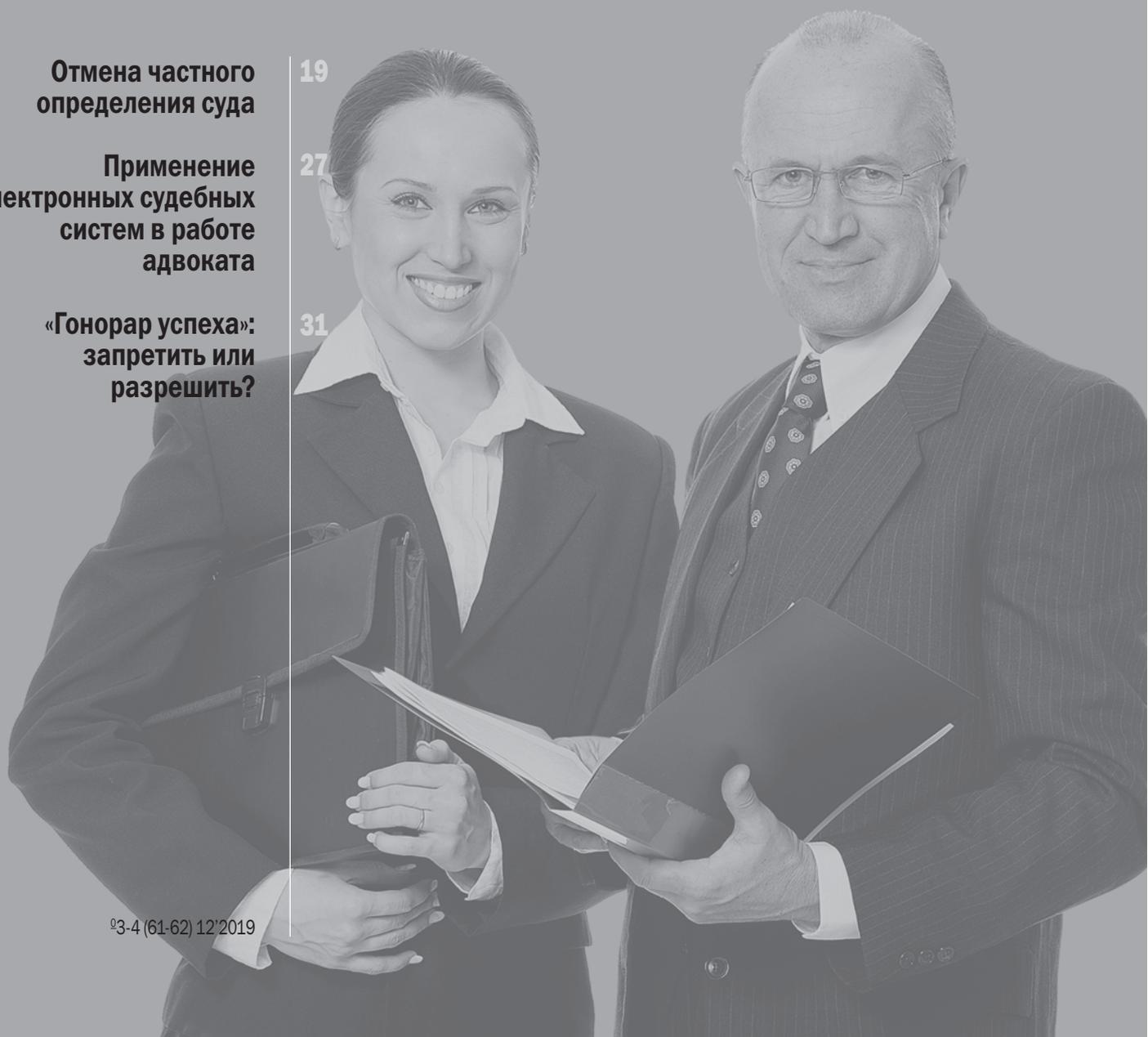
19

**Применение
электронных судебных
систем в работе
адвоката**

27

**«Гонорар успеха»:
запретить или
разрешить?**

31



ОТМЕНА ЧАСТНОГО ОПРЕДЕЛЕНИЯ СУДА



11 ноября 2019 года после нескольких судебных заседаний Алматинский городской суд отменил частное определение Районного суда № 2 Алмалинского района г. Алматы в отношении адвоката Алматинской городской коллегии адвокатов (далее – «АГКА») Касымжанова А.Д.

КИРИЛЬЧЕНКО Наталья Алексеевна
адвокат Городской юридической консультации
Алматинской городской коллегии адвокатов

ЭПОВА Никара Абишевна
адвокат Городской юридической консультации
Алматинской городской коллегии адвокатов

Алматинский городской суд принял во внимание доводы адвоката Касымжанова А.Д. и его представителей – адвокатов АГКА, поддержавших позицию коллеги, о незаконности частного определения суда первой инстанции.

Напомним, ранее Районный суд № 2 Алмалинского района г. Алматы вынес в отношении адвоката АГКА Касымжанова А.Д. частное определение, в котором посчитал, что адво-

катом юридическая помощь оказана якобы ненадлежащим образом, действия адвоката были направлены на затягивание рассмотрения дела по существу, а именно, что при оказании юридической помощи адвокатом проявлены ненадлежащая подготовка к судебному разбирательству, незнание прав и обязанностей сторон, предусмотренных ст. 46 ГПК РК, в защиту доверителей не представлено ни одного обоснованного на законодательстве довода в обо-

снование встречных исковых требований, а также необоснованности требований банка к его доверителям, заявлением необоснованных ходатайств об отложении и ознакомлении с делом.

С учетом правоприменительной практики, разрешения авторов и самого адвоката, приводим Вашему вниманию выработанную позицию адвокатов в целях защиты прав адвоката АГКА Касымжанова Абзала Дюсембековича.

Несоответствие выводов суда первой инстанций, изложенных в частном определении, обстоятельствам дела является основанием к отмене частного определения суда.

Во-первых, относительно поданных адвокатом ходатайств по делу.

Из материалов гражданского дела достоверно установлено, что судебное разбирательство 05.08.2019 года было отложено ввиду ознакомления адвокатом с материалами гражданского дела (заявление адвокатом было подано через электронный портал «Судебный кабинет» 03.08.2019 года).

Сам факт того, что судья отложила судебное заседание на более поздний срок и дала возможность адвокату ознакомиться с делом 06.08.2019 года, подтверждает обоснованность, законность заявленного адвокатом ходатайства о повторном ознакомлении с делом, которое вызывалось необходимостью ознакомления с двумя заключениями экспертов после их получения судом.

В том случае, если бы адвокат не ознакомился с заключениями экспертов, то это являлось бы свидетельством его недобросовестности, непрофессионализма при оказании юридической помощи, нарушением прав и законных интересов доверителей.

Данные обстоятельства судья не вправе был относить к незаконным методам оказания юридической помощи и совершению адвокатом действий вопреки интересам доверителей.

Действия адвоката Касымжанова А.Д. о повторном ознакомлении с материалами дела, отложении судебного заседания, проверкой полномочий представителей второй стороны подтверждают верность адвоката, принявшего на себя поручение, интересам лиц, обратившихся к нему за юридической помощью.

Вывод суда, о том, что **«оказание юридической помощи адвокатом Касымжановым А.Д. было направлено исключительно на затягивание рассмотрения дела по существу»** является неправомерным, незаконным и необоснованным.

Считаем также несостоятельным в определении вывод суда: **«Установленные при рассмотрении гражданского дела нарушения в действиях адвоката Касымжанова А.Д. нарушают принципы оказания профессиональной юридической помощи...», так как данный вывод не соответствует фактическим обстоятельствам и материалам дела.**

Согласно п.п. 1, 2 статьи 35 Закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической

помощи», права адвоката не подлежат ограничениям, кроме случаев, прямо предусмотренных законами Республики Казахстан. Вмешательство либо воспрепятствование законной адвокатской деятельности влечет ответственность, предусмотренную законами Республики Казахстан. Отождествление адвоката с лицом, которому он оказывает юридическую помощь запрещается».

Согласно «Основным принципам, касающимся роли юристов» (принятым восьмым Конгрессом Организации Объединенных Наций 27 августа - 07 сентября 1990 года):

- п. 18 гласит, юристы не отождествляются со своими клиентами или интересами своих клиентов в результате выполнения ими своих функций;
- п. 19 гласит, ни один суд или административный орган, в котором признается право на адвоката, не отказывается признавать права юриста отстаивать в суде интересы своего клиента;
- п. 21 гласит, компетентные органы обязаны обеспечить юристам достаточно благоприятный доступ к надлежащей информации, досье и документам, находящимся в их распоряжении или под их контролем, с тем, чтобы юристы имели возможность оказывать эффективную юридическую помощь своим клиентам. Такой доступ должен обеспечиваться как только в этом появляется необходимость».

Адвокат трижды знакомился с делом, т.к. этого требовала защита интересов доверителя:

первый раз 07.12.2018 года – при вступлении в дело,

второй раз 16.05.2019 года - при ознакомлении с банковским кредитным досье, истребованным судом по запросу эксперта,

третий раз 06.08.2019 года – после возобновления дела в связи с полученными заключениями судебных экспертов.

Во-вторых, относительно поданного адвокатом встречного иска.

Согласно п. 10 ст. 33 Закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи», адвокат обязан выполнять любые не запрещенные законом действия по установлению фактических обстоятельств, направленные на обеспечение прав, свобод и законных интересов клиента.

На стадии подготовки гражданского дела адвокатом представлен суду отзыв на иск и заявлен от имени клиента встречный иск к истцу.

Встречный иск заявлен для защиты против первоначального иска в соответствии со ст.ст. 153, 154 ГПК РК. Совместное рассмотрение в одном процессе первоначального и встречного исков служит гарантией защиты прав доверителей, гарантией правильности разрешения спора, исключает возможность вынесения противоречивых решений по гражданскому делу. Встречный иск находился во взаимной связи с первоначальным исковым требованием.

Вывод суда в определении о том, что **«При оказании юридической помощи адвокатом Касымжа-**

новым А.Д. проявлены ненадлежащая подготовка к судебному разбирательству, незнание прав и обязанностей сторон, предусмотренных ст. 46 ГПК РК, в защиту доверителей не представлено ни одного обоснованного на законодательстве довода в обоснование встречных исковых требований, а также необоснованности требований АО «Банк Центр Кредит» к его доверителям» не соответствует действительности и противоречит определению суда о принятии встречного иска.

Так, 10.12.2018 определением судьи Аскарлова Ж. встречный иск принят к производству суда (т. 1 л.д. 96).

В случае отсутствия обоснования встречных исковых требований, суду согласно статье 152 часть 1 п. 3 ГПК РК подлежало вернуть встречный иск.

Однако, суд, принимая встречный иск, согласился с доводами доверителя адвоката Касымжанова А.Д., что имеются обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, а также содержание доказательств, подтверждающих эти обстоятельства, документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования.

Из определения судьи Аскарлова Ж. следует, **«форма и содержание встречного иска, а также документы, прилагаемые к нему, соответствуют требованиям статей 148, 149 ГПК РК. Оснований для отказа в принятии встречного иска или его возвращения не имеется. В соответствии со ст. 154 ГПК судья принимает встречный иск».**

Определение судьи Аскарлова Ж. о принятии встречного иска действительно, законно, до настоящего времени не отменено и полностью опровергает доводы судьи Досыбаевой С.Т. об отсутствии обоснований встречных исковых требований.

Подтверждением того, что адвокат Касымжанов А.Д. действовал при оказании юридической помощи добросовестно, соблюдая нормы и законы Республики Казахстан, являются также нотариально заверенные заявления доверителей от 04.10.2019 г., где указано, **«адвокат Касымжанов А.Д. надлежащим образом оказывает мне квалифицированную помощь на профессиональной основе. Правовая позиция и подача всех процессуальных документов, включая, но не ограничиваясь, подача встречного иска, ходатайств, заявления об отводе и других документов в суд адвокатом Касымжановым А.Д. в рамках указанного судебного гражданского дела были предварительно согласованы и одобрены мною».**

Использование доверителем своих законных прав на предъявление встречного иска, судом неправомерно расценивается как затягивание дела, **«ненадлежащая подготовка к судебному разбирательству»** и противоречит доводам судьи Аскарлова Ж. в определении об объединении встречного иска с первоначальным иском от 10.12.2018 года, где указано, **«судья считает необходимым встречный иск объединить для его совместного рассмотрения с первоначальным иском».**

Таким образом, даже, если признать, что суд при вынесении реше-

ния посчитал, что во встречном исковом заявлении недостаточное доказательств в обоснование иска, то данные обстоятельства являются основанием к отказу в удовлетворении исковых требований, но никак не к вынесению частного определения.

Из определения судьи Аскарова Ж. от 22.01.2019 года о назначении экспертиз следует: *«На судебном заседании представитель ответчиков Касымжанов А.Д. не согласился с иском и просил назначить судебно-психиатрическую, а также судебную почерковедческую экспертизу, пояснив, что со слов ответчика она не подписывала договор банковского займа... Заслушав пояснения сторон и исследовав материалы гражданского дела для всестороннего и полного рассмотрения дела суд считает необходимым назначить судебно-психиатрическую и судебно-почерковедческую экспертизу...».*

В обоснование определения суд указывает: *«судебная экспертиза назначается в случаях, когда обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены в результате исследования её объектов, проводимого экспертом на основе специальных научных знаний».*

Суд под председательством судьи Аскарова Ж. рассматривал дело объективно, всесторонне, обеспечивая полноту, соблюдая равноправие и состязательность сторон, не нарушая принципы судопроизводства, права и законные интересы граждан, в том числе адвоката Касымжанова А.Д., удовлетворил все заявленные ходатайства в процессе,

признав их обоснованными, не воспрепятствовал законной адвокатской деятельности. В связи с законным ведением процесса судьей Аскарору Ж. не был заявлен отвод.

В-третьих, относительно нарушения принципа равенства всех перед законом и судом (ст. 13 ГПК РК).

Назначенное на 04.12.2018 года судебное заседание в связи с уходом судьи Аскарова Ж. в отпуск без содержания отложено на 21.12.2018 года (т.1 л.д. 91). Исходя из протоколов судебных заседаний представитель истца АО «Банк Центр Кредит» не являлся на судебные заседания - 21 декабря 2018 года, 08 и 31 января 2019 года, 16 и 17 мая 2019 года согласно хронологии судебных заседаний (том 2, л. д. 151) и материалов дела, ввиду чего судебные заседания неоднократно были отложены; документы, подтверждающие уважительные причины неявки истца в судебные заседания в материалах дела до настоящего времени отсутствуют. Представители банка участвовали на судебных заседаниях только 22 января 2019 года, 5 и 9 августа 2019 года. Адвокат Касымжанов А.Д., его доверители не пропустили ни одного назначенного судом заседания, не затягивали судебный процесс.

Вместе с тем, судья Досыбаева С.Т. допустила к участию в деле представителя банка без документов, подтверждающих его полномочия, суд после заявленного 09.08.2019 года ходатайства адвоката Касымжанова А.Д. об отстранении от участия в процессе стороны, отложил судебное заседание на 40 минут (для полу-

чения документов от представителя банка).

В судебном заседании 09.08.2019 года, начатом в 11 ч. 11 мин., адвокат Касымжанов А.Д. заявил судьей о том, что представитель истца не предоставил все документы, подтверждающие его полномочия, а именно: приказ о его назначении на должность или документ подтверждающий, что представитель истца является юридическим консультантом. На что, судья заявила, *«это суд проверяет полные или не полные».*

После чего адвокатом был заявлен отвод судьей Досыбаевой С.Т.

Считаем, что адвокат Касымжанов А.Д. действовал профессионально, добросовестно, не нарушая интересы доверителей, не воспрепятствовал осуществлению правосудия, не затягивал судебный процесс, действовал в соответствии с требованиями статьи 46 ГПК РК, когда ознакомился с материалами дела, заявил отвод судьей, заявлял ходатайства, приводил свои доводы по всем возникающим в ходе судебного процесса вопросам. Адвокат был **вправе выяснять полномочия** представителя другой стороны, иначе это можно было бы расценить как процессуальное упущение стороны, некачественное оказание юридической помощи.

Вывод суда о том, что **«оказание юридической помощи адвоката Касымжанова А.Д. было направлено исключительно на затягивание рассмотрения дела по существу с заявлением необоснованных ходатайств, в том числе об отложении судебных заседаний, неоднократным**

ознакомлением с материалами дела, проверкой полномочий представителей второй стороны» опровергается материалами гражданского дела:

- все ходатайства адвоката Касымжанова А.Д. были удовлетворены судом, а значит, были обоснованными;
- по ходатайству адвоката Касымжанова А.Д. судебное заседание было отложено один раз с 05.08.2019 года, в связи с ознакомлением стороны с полученными судом заключениями экспертов и выездом в командировку адвоката;
- ознакомления адвокатом с материалами дела никак не повлияло на сроки рассмотрения дела, т.к. при первом ознакомлении - судья Аскарров Ж. вышел в отпуск, при втором ознакомлении - дело было приостановлено, при третьем ознакомлении судебный процесс был перенесен лишь на три дня с 05.08.2019 года на 09.08.2019 года. И то, если бы суд ознакомил адвоката с заключениями экспертиз сразу после получения ходатайства, Касымжанову А.Д. не пришлось бы просить об отложении судебного заседания;
- выяснение вопроса о полномочиях представителя второй стороны было заявлено 09.08.2019 года – суд закончил рассмотрение дела по существу в тот же день;
- стенограммы АВФ от 05.08.2019 и 09.08.2019 подтверждают то обстоятельство, что суд проверил полномочия Касымжанова А.Д. затребовав доверенность, в нарушение принципа равенства сторон не проверил полномочия представителя банка, не

затребовав доверенности подтверждающей полномочия, получив доверенность не истребовал приказ о принятии на должность или выписку из реестра ПЮК, тем самым не удостоверился в полном объеме в законности полномочий представителя банка, как того требует закон.

Согласно доверенности от 02.07.2019 года (т. 2 л.д. 10) директор Алматинского городского филиала АО «Банк Центр Кредит» уполномочивает ведущего юриста отдела работы с судами и государственными органами ... представлять интересы Банка.

В доверенности указано, что нотариусом правоспособность АО «Банк Центр Кредит» и полномочия его представителя проверены. Личность подписавшего доверенность установлена, дееспособность проверена.

Нигде не указано, что нотариус проверил полномочия поверенного как сотрудника банка. Тем более, нотариус не уполномочен проверять в каких трудовых отношениях состоит поверенный с доверителем, это прерогатива суда.

Представитель истца (АО «Банк Центр Кредит») в судебном заседании от 05.08.2019 года безмотивно заявил, что **«ознакомление с делом это уже будет затягивание дела, потому что на протяжении сколько времени уже длится этот процесс».**

Несмотря на тот факт, что сторона истца – представитель банка не являлся пять раз в судебные заседания, ввиду чего судебные заседания неоднократно пере-

носились, также 09.08.2019 года дважды судебное заседание было отложено первый раз – в связи с истребованием документов, подтверждающих полномочия представителя истца, второй раз – ввиду того, что истец ходатайствовал перед судом **«В связи с тем, что судебное следствие окончено. Просто у меня сейчас процесс в 12 часов в Алматинском городском суде. Прошу, если имеется такая возможность, то прения сторон отложить на вторую половину дня. Я просто физически не успею»** судом полностью проигнорированы данные обстоятельства.

Суд не истребовал от истца доказательства заявленного ходатайства об отложении дела, удовлетворил ходатайство, отложив прения сторон, при продолжении слушания дела не истребовал у истца документы, подтверждающие его участие в другом процессе, а у Касымжанова А.Д. он их истребовал, получил повестку, доверенность под запись АВФ.

Однако, суд в частном определении необоснованно указал, что подтверждающие документы его участия в другом процессе у Касымжанова А.Д. отсутствуют. В материалах дела имеется посадочные талоны, авиабилеты, справка из гостиницы, протоколы с/з, свидетельствующие об участии Касымжанова А.Д. в процессах 6-8 августа 2019 года.

Тем самым, суд проявил предвзятость, необъективность, односторонность, ущемляя права ответчика и его представителя адвоката Касымжанова А.Д.

Исходя из указанного выше, очевидно, что судья Досыбаева С.Т. незаконно оценила обстоя-

тельства дела и сделала неправильный вывод, что адвокат Касымжанов А.Д. виноват в затягивании процесса и в тоже время проигнорировала неоднократное отсутствие представителей банка и отложение судебного процесса ввиду отсутствия документов, подтверждающих полномочия представителя истца.

В гражданском процессе никому из сторон не может быть отдано предпочтение. Считаю, что именно истцу было отдано предпочтение, в связи с чем, адвокатом был заявлен отвод. Суд нарушил принцип равенства всех перед законом и судом (ст. 13 ГПК РК), незаконно отреагировал на отвод и вынес частное определение в отношении адвоката Касымжанова А.Д.

Так, статья 14 Конституции Республики Казахстан предусматривает, что все равны перед законом и судом. Положение о равенстве перед законом и судом закреплено в статье 7 Всеобщей декларации прав человека, провозгласившей, что все люди равны перед законом и имеют право, без всякого различия на равную защиту законом.

Согласно ч. 2 ст. 5 ГПК РК **нарушение принципов гражданского судопроизводства в зависимости от его характера и существенности влечет отмену вынесенных судебных актов.**

В апелляционной жалобе Касымжановым А.Д. подробно расписаны нарушения норм процессуального права, допущенные судом первой инстанции, а именно дело рассмотрено в незаконном составе суда (ст. 427 п. 4 пп. 1 ГПК РК), что подтверждается ответами Верховного

Суда Республики Казахстан на адвокатские запросы адвоката Касымжанова А.Д., а также ответом от 05.11.2019 г. Верховного Суда Республики Казахстан, где указано:

«...9 августа 2019 года в период с 11 ч. 11 мин. по 15 ч. 51 мин. технические или иные работы в АИАС «Төрелік» и сервисе «Судебный кабинет», ограничивающие доступ судьям республики для подписания и вложения судебных актов в систему, не проводились. Автоматизированная информационно-аналитическая система «Төрелік» и сервис «Судебный кабинет» работали в штатном режиме, наличие технических сбоев 9 августа 2019 года не подтверждается».

Кроме того, в деле отсутствует протокол судебного заседания, когда обязательность его ведения предусмотрена ГПК РК, что также является основанием к отмене частного определения.

В-четвертых, относительно направления судом Частного определения в Министерство юстиции Республики Казахстан, в Прокуратуру г. Алматы.

Из материалов дела (т. 2 л.д. 43) и ответа председателя Алматинского городского суда Абдиканова Н. следует, что судья Досыбаева С.Т. направила Частное определение подписав его в окончательной форме 12.08.2019 года сразу же на следующий день в адрес Министерства юстиции Республики Казахстан и в Прокуратуру г. Алматы для сведения.

Действия судьи, считаем преждевременными и нарушающими права и законные интересы

адвоката, так как Частное определение не вступило в законную силу.

В ответе председателя Алматинского городского суда от 05.09.2019 года указано:

«Проверкой установлено, что по делу с Вашим участием вынесено частное определение. 13 августа 2019 года указанное Частное определение направлено в Министерство Юстиции Республики Казахстан и Прокуратуру г. Алматы для сведения, но не для исполнения».

Как Вами указано в обращении, обязательному исполнению подлежат судебные акты, вступившие в законную силу, поэтому направленное для сведения частное определение, **не затрагивает Ваши права и законные интересы как гражданина и адвоката».**

Однако, несмотря на то, что указано, что судебный акт направлен для сведения, Департаментом юстиции г. Алматы в Алматинскую городскую коллегия адвокатов дважды внесено Представление о возбуждении дисциплинарного производства в отношении адвоката АГКА Касымжанова 27.08.2019 года, 24.09.2019 года, где указано: **рассмотреть вопрос о возбуждении дисциплинарного производства в отношении адвоката Касымжанова А.Б., решить вопрос о дисциплинарной ответственности адвоката АГКА Касымжанова А.Д. ...**

В ответе председателя Президиума Алматинской городской коллегии адвокатов Неясовой Н. от 14.10.2019 года сообщается:

«В соответствии с п.п. 1 п. 50 параграфа 3 Положения о дисциплинарной комиссии адвокатов, утвержденного Республиканской коллегией адвокатов 23.11.2018 года поводом для возбуждения дисциплинарного производства является вступивший в законную силу судебный акт.

Вместе с тем, в соответствии с п.п. 2, вышеуказанного пункта Положения, поводом для возбуждения дисциплинарного производства, **в том числе, является представление органа юстиции.**

В этой связи, распоряжением председателя Дисциплинарной комиссии адвокатов АГКА Кусяповой Н.В. от 30.09.2019 года **было возбуждено дисциплинарное дело** в отношении адвоката АГКА Касымжанова А.Д., затем **было приостановлено до вынесения Алматинским городским судом судебного акта по частной жалобе** адвоката Касымжанова А.Д. на частное определение.

Из Представления Департамента юстиции г. Алматы следует, что адвокатом Касымжановым А.Д. **нарушен Кодекс профессиональной этики адвокатов, его поведение является порочащим звание адвоката.**

Как следует из Представления, «Согласно п. 2 Кодекса профессиональной этики адвокатов забота о престиже профессии, сохранение чести и достоинства, авторитета адвокатуры, является нравственным долгом каждого адвоката. Поведение, порочащее звание адвоката, подрывает общественное доверие к институту адвокатуры и несовместимо с адвокатским статусом».

Частное определение, не вступившее в законную силу, необоснованно судом направлено в Министерство юстиции Республики Казахстан.

Суд необоснованно направил для сведения Частное определение в Прокуратуру г. Алматы, поскольку рассмотренное гражданское дело не затрагивает интересы государства [том 2, лист дела 43].

Согласно Закону РК «О прокуратуре» от 30.06.2017 года в компетенцию органов прокуратуры не входит оценка профессиональной деятельности адвоката при осуществлении им квалифицированной юридической помощи физическим лицам, в том числе выполнение лицами, участвующими в деле процессуальных обязанностей по доказыванию.

Законность частного определения зависит и от соблюдения судом пределов полномочий при их постановлении.

Считаем, что суд вышел за пределы полномочий, когда направил Частное определение прокурору г. Алматы, так как судебный акт направляется прокурору только в случае, если при рассмотрении дела суд обнаружит в действиях стороны, других участников процесса... признаки уголовного правонарушения, об этом он сообщает прокурору (ч. 3 ст. 270 ГПК РК).

Согласно ст. 6 Закона РК «Об адвокатской и юридической помощи», лица, оказывающие юридическую помощь, **независимы при осуществлении своих прав и исполнении профессиональных обязанностей. Вмешательство** в их деятельность со стороны прокуратуры, судов,

других государственных органов, иных организаций и лиц, за исключением случаев, прямо предусмотренных законами Республики Казахстан, **недопустимо.**

11 ноября 2019 года, судебной коллегией по гражданским делам Алматинского городского суда было вынесено Определение, согласно которого судебная коллегия приходит к следующему:

«Определение суда первой инстанции может быть отменено либо изменено в апелляционном порядке по основаниям, предусмотренным ст. 427 ГПК РК.

При рассмотрении дела, судом первой инстанции неправильно определен и выяснен круг обстоятельств, имеющих значение для дела и несоответствие выводов суда, изложенных в частном определении, обстоятельствам дела.

Суд первой инстанции, вынесение частного определения, мотивировал тем, что адвокатом Касымжановым А.Д. оказана ненадлежащая юридическая помощь, действия последнего были направлены на затягивание рассмотрения дела по существу, а именно что, при оказании юридической помощи адвокатом проявлены ненадлежащая подготовка к судебному разбирательству, незнание прав и обязанностей сторон, предусмотренных ст. 46 ГПК РК, в защиту доверителей не представлено ни одного обоснованного на законодательстве довода в обоснование встречных исковых требований, а также необоснованности требований АО «Банк Центр Кредит» к его доверите-

лям, заявлением необоснованных ходатайств об отложении и ознакомлении с делом.

Статьей 34 Закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» предусмотрены профессиональные нормы поведения адвокатов: проявлять добросовестность при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей; корректно вести себя по отношению к органам и должностным лицам; не допускать умышленного затягивания дела, незаконных методов оказания юридической помощи, обмана, формируя и ограничивая свое профессиональное поведение в соответствии с правами и законными интересами лица, обратившегося за помощью; соблюдать верность интересам лица, обратившегося за помощью, и не совершать каких-либо действий вопреки его интересам.

05 августа 2019 года судом было удовлетворено ходатайство адвоката Касымжанова А.Б. об отложении судебно-

го разбирательства в связи с необходимостью очередного ознакомления с материалами дела, необходимостью его участия в судебном разбирательстве в суде Мангистауской области, однако документов, подтверждающих поездку в г. Актау, личное участие в судебном разбирательстве в суде Мангистауской области, т.е. обоснованность отложения судебного разбирательства на 4 рабочих дня суду не представлено.

Однако, из материалов дела следует, что заявленные адвокатом Касымжановым А.Д. ходатайства о назначении экспертиз, об ознакомлении с их результатами, об отложении судебного заседания ввиду участия в Межрайонном следственном суде города Алматы и в Мангистауском областном суде являются обоснованными, направленными в защиту интересов представляемой стороны, что подтверждается определениями о назначении экспертиз, приложенными к частной жалобе документами (доверен-

ностью, судебной повесткой, постановлениями судов, проездными документами и т.п.), однако адвокатом данные документы не были своевременно предоставлены суду первой инстанции.

Таким образом, коллегия считает, вынесенное судом первой инстанции, частное определение является преждевременным и не соответствующим фактическим обстоятельствам дела, в связи с чем, подлежит отмене, а частная жалоба адвоката подлежит удовлетворению.

В соответствии с ч. 7 ст. 429 ГПК РК определение суда апелляционной инстанции, вынесенное по частной жалобе, обжалованию и пересмотру по ходатайству прокурора в кассационном порядке не подлежит.

На основании вышеизложенного и руководствуясь п.п. 3) ч. 6 ст. 429, ст. 431 ГПК РК, судебная коллегия ОПРЕДЕЛИЛА:

Частное определение районного суда № 2 Алмалинского района города Алматы от 09 августа 2019 года по данному делу отменить, частную жалобу адвоката Касымжанова А.Д. - удовлетворить.

Определение является окончательным, обжалованию и пересмотру по ходатайству прокурора в кассационном порядке не подлежит.

Председательствующий, судья
Умаров Ж.А.
Судьи
Карибаев Ж.Ж.
Кубашев А.Е.».





Применение электронных судебных систем в работе адвоката

Система «Электронное правосудие» создана в рамках программ Президента Республики Казахстан, в том числе программы План нации «100 конкретных шагов Современное государство для всех», предусматривающее дальнейшее совершенствование правовой системы страны, в котором особая роль уделена укреплению правосудия и реформированию судебной системы в Республике Казахстан. Много сделано в рамках государственных программ, но для меня созданный Судебный кабинет (<http://office.sud.kz/index.shtml>) – является настоящим прорывом в работе судебной системы, а факт проведения судебных заседаний посредством видеоконференций гарантирует реализацию принципа непосредственности и устности судебного разбирательства.

В настоящей статье остановлюсь на тех элементах электронной судебной системы, с которой, мы сталки-

ваемся повседневно, но некоторые специалисты не в полной мере их реализуют на практике.

Так, форум «Талдау» (<http://office.sud.kz/forumTaldau/index.shtml>) в Судебном кабинете предназначен и интересен не только для начинающих адвокатов, которые в уголовной системе никогда не работали, но и, наоборот, для лиц, проработавших долгие годы следователями и решивших посвятить себя адвокатуре, но без опыта участия в гражданских и административных делах.

В данной системе «Талдау» можно ознакомиться с судебной практикой в виде судебных актов и обобщений, по классификатору категорий судебных дел, с судебными актами и нормативными постановлениями, по гражданским, уголовным и административным делам.

Это очень удобно. Например выбираешь обобщение по клас-

КУРАМЕТОВА Аида Нурмахановна
адвокат Юридической консультации № 15
Алматинской городской коллегии адвокатов

сификатору категорий судебных дел, прочитав судебную практику уже можно иметь определенные познания того или иного вопроса. Особенно это актуально, когда находишься на дежурстве в суде или в юридической консультации и люди обращаются к тебе с тем или иным вопросом, но ввиду отсутствия опыта в том или ином вопросе, форум «Талдау» позволит предоставить достоверную и точную консультацию по заданным вопросам как в гражданском, уголовном, так и в административном законодательстве Республики Казахстан.

Одним из удобных элементов Судебного кабинета – является поиск судебных дел. К примеру, к Вам обратился клиент указав, что наложен арест на счета в банке, а его основанием явился – судебный акт. Данную информацию можно проверить посредством портала АИС ОИП (автоматизированная информационная система органов исполнительного производства) (<http://www.adilet.gov.kz/ru/kisa/ERD>), но можно и поискать решение в судебном кабинете, тем более для поиска не требуется использовать электронно-цифровой ключ (далее – «ЭПЦ») клиента.

Поиск судебного акта можно найти по месту жительства клиента, а также по месту нахождения его имущества. Скачав решение из судебной базы данных, можно определить с клиентом дальнейший план действий и соответственно стратегию по делу. Облегчением в данном случае является то, что нет необходимости обращаться в суд с определенным заявлением о выдаче судебного акта, поскольку принцип Судебного кабинета

– облегчить поиск документов без официального запроса.

Далее, в разделе «Судопроизводство», можно подавать в электронном формате иски, заявления, отзывы, апелляционные и кассационные жалобы и другие процессуальные документы по делу.

В подразделе «Мои дела» с использованием ЭЦП, можно ознакомиться с судебными материалами и делами, находящимися в производстве суда. С электронными уголовными делами можно ознакомиться прямо на судебном заседании на предоставленном судом компьютере, получив код доступа от секретаря судебного заседания.

Что касается заявления о вынесении постановления об оплате услуг адвоката, то его можно направлять посредством раздела «Отправка писем», удобно это тем, что не надо искать номер дела и не надо указывать наименование сторон. В случае, если суд очень затягивает с выдачей постановления об оплате услуг представителя, обращение можно направить председателю суда, в котором рассматривается дело или председателю судебной коллегии вышестоящего суда посредством элемента «Подача обращений» через Судебный кабинет. Ваше заявление будет зарегистрировано, рассмотрено по существу и будет принято определенное решение.

Многие знают, что имея ЭЦП клиента можно выписать доверенность на участие представителя в суде без каких-либо материальных затрат для клиента. Данный раздел носит наименование «Электронная доверенность» и по

указанному документу можно с уверенностью участвовать в суде.

Одним из нововведенных актуальных элементов Электронного правосудия является – участие сторон в судебном заседании посредством видеоконференцсвязи (далее – «ВКС»). Существует ВКС и «Мобильная видеоконференцсвязь» (далее – «МВКС»).

С помощью МВКС можно подключиться к залу судебного заседания по видеоконференцсвязи с обычного мобильного устройства (обязательно смартфона). Для проведения МВКС стороне по делу необходимо скачать программу TrueConf из приложения Play Маркет (для Android) или AppStore (для IOS) и установить их на свой телефон.

МВКС и ВКС проводится на основании заявленного ходатайства. Документ подается в суд, где рассматривается судебное разбирательство. По гражданским делам проведение ВКС предусмотрено статьями 186 и 202 ГПК РК, а по уголовным делам ВКС проводится с лицами, содержащимися под стражей, или с осужденными, отбывающими наказание в виде лишения свободы. При рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции с использованием систем ВКС могут быть допрошены только свидетели. Вместе с тем, в моей практике был случай, когда ВКС проводился с подсудимой, при этом участвовали все стороны процесса, адвокат подсудимой, представитель потерпевшего, прокурор. Судебное заседание проводилось в г. Талдыкорган, а сами стороны находились в суде г. Алматы.

Пункт 10 Правил технического применения средств видеокон-

ференцсвязи утвержденных, приказом Руководителя Департамента по обеспечению деятельности судов при Верховном Суде Республики Казахстан (аппарата Верховного Суда Республики Казахстан) от 07 июня 2018 года № 6001-18-7-6/185 гласит, проведение судебного заседания с использованием средств видеоконференцсвязи осуществляется по собственной инициативе суда либо по ходатайству лица, участвующего в деле или иного участника судебного процесса и при наличии технической возможности осуществления видеоконференцсвязи в суде, рассматривающем дело и в суде, указанном в ходатайстве в качестве организующего видеоконференцсвязь либо в следственном изоляторе или исправительном учреждении.

Убедена, многие наши коллеги из адвокатуры используют ВКС, МВКС для экономии времени и денежных средств своих доверителей. Допустим, нужные для защиты свидетели живут вдали от места проведения судебных слушаний, а посредством современной системы видеоконференцсвязи можно провести их допрос в суде по месту их проживания. Особенно это актуально для лиц, находящихся в местах лишения свободы, так как для их участия в судебном заседании, осужденный переводится из исправительного учреждения в следственный изолятор. Поэтому использование видеоконференции не только экономит бюджетные деньги и время на этапирование, но, главным образом, служит комфортным условием для использования современных цифровых технологий в современном мире.

В настоящее время, в каждом суде назначен как минимум

один специалист, который курирует работу ВКС, к нему поступают заявки, направленные от секретарей судебных заседаний от судов, где рассматриваются гражданские, уголовные или административные дела. За 20-30 минут до начала судебного заседания, проводимого путем применения средств ВКС, секретарь судебного заседания устанавливает соединение с судом, осуществляющим организацию видеоконференцсвязи или со следственным изолятором. При невозможности устранения технической неисправности, задержке начала судебного заседания по техническим либо иным причинам, секретарем судебного заседания составляется акт об отсутствии технической возможности (в произвольной форме), который подписывается заведующим канцелярией, секретарем судебного заседания и техническим специалистом. Акт об отсутствии технической возможности применения средств видеоконференцсвязи приобщается к материалам дела.

Таким образом, для многих адвокатов ВКС является очень удобным и необходимым элементом, который экономит не только деньги, но, главное, перелеты из одного города в другой, которые отнимают немало времени и сил.

Однако, для сложных судебных дел с большим объемом доказательств, использование видеоконференции может быть неоправданным и даже рискованным.

Понятно, что при личном общении с судом, представителю по делу легче изложить позицию по спору, и сориентировать суд в материалах дела. Данные

риски должны быть доведены до своих доверителей. Если же дело основывается на активном допросе свидетелей, то участие в видеоконференции практически исключено. Видеосвязь очень сильно искажает коммуникацию со свидетелями, а значит, важные фрагменты их показаний могут быть потеряны либо неверно интерпретированы, что хуже всего.

В конечном счете, в коммерческих делах расходы на командировки даже в самые отдаленные регионы Республики Казахстан оказываются ничтожными по сравнению с теми суммами, которые составляют предмет спора. В этой связи, экономить за счет использования современных технологий связи может привести к плачевным результатам в определенных случаях, поэтому клиент об этом непременно должен знать.

В современной работе адвоката применение и использование Электронного правосудия уже является необходимостью, а не делом выбора, так как экономит время и материальные средства.

Широкое внедрение передовых IT-технологий в судебную систему, интеграция информационных систем намного повышает мобильность и прозрачность правосудия, способствует максимальной экономии бюджетных средств, а также упрощает возможность защиты прав, свобод и законных интересов граждан и юридических лиц в суде.

Для Вашего внимания представляем процессуальный образец ходатайства об участии в судебном заседании посредством видеоконференции.

Судье

От представителя по доверенности

в интересах ТОО « _____ »

адвоката _____

ХОДАТАЙСТВО

об участии в судебном заседании посредством видеоконференцсвязи

В Вашем производстве находится гражданское дело по иску _____

В соответствии с п. 3 ст. 186 ГПК РК, заслушивание объяснений сторон, других лиц, участвующих в деле, показаний свидетелей, заключений экспертов, заключений государственных органов и органов местного самоуправления может осуществляться судом посредством видеоконференцсвязи.

Также в соответствии с п. 4 ст. 202 ГПК РК объяснения лиц, участвующих в деле, могут быть получены, а доказательства исследованы судом с помощью средств видеоконференцсвязи через суд по месту нахождения данных лиц или доказательств.

Согласно п. 10 Правил технического применения средств видеоконференцсвязи утвержденных, приказом Руководителя Департамента по обеспечению деятельности судов при Верховном Суде Республики Казахстан (аппарата Верховного Суда Республики Казахстан) от 07 июня 2018 года № 6001-18-7-6/185, Проведение судебного заседания с использованием средств видеоконференцсвязи осуществляется по собственной инициативе суда либо по ходатайству лица, участвующего в деле или иного участника судебного процесса и при наличии технической возможности осуществления видеоконференцсвязи в суде, рассматривающем дело и в суде, указанном в ходатайстве в качестве организующего видеоконференцсвязь либо в следственном изоляторе или исправительном учреждении.

Исполнительный орган ТОО _____ постоянно находится в г. Алматы, также как представитель ТОО адвокат _____, более того, ТОО ограничено в денежных средствах для выезда адвоката в г. Нур-Султан.

В связи с вышеизложенным,
ПРОШУ СУД:

1. Провести судебное заседание назначенное на _____ года на _____ минут посредством видеоконференцсвязи в _____ районном суде г. Алматы.

Адвокат



«ГОНОРАР УСПЕХА»: ЗАПРЕТИТЬ ИЛИ РАЗРЕШИТЬ?

Запрет на использование казахстанскими адвокатами «гонорара успеха», или условного гонорара, под которым понимается способ оплаты юридической помощи, при котором вся или преобладающая часть оплаты оказанных правовых услуг производится только в случае положительного для заказчика исхода судебного разбирательства, предусмотрен пунктом 3 статьи 47 Закона Республики Казахстан от 05 июля 2018 года № 176-VI «Об адвокатской деятельности и юридической помощи»: *«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».*

Полагаю, что основные причины такого запрета в следующем:

- предметом договора возмездного оказания услуг по

судебному представительству являются определенные действия исполнителя, но никак не результат его действий, в т.ч. в виде решения, выносимого судом по своему собственному усмотрению в условиях независимости и самостоятельности судебной власти. Видимо, по этой причине отечественный законодатель запретил «гонорар успеха», посчитав, что адвокаты как сторона договора об оказании юридической помощи не вправе обуславливать размер и обязанность выплаты вознаграждения принятием судом или иным государственным органом определенного решения по рассматриваемым ими делам;

- повышенная заинтересованность представителя стороны судебного спора в определенном исходе дела, по сути (с учетом наличия у него существенной матери-

ДАНАБАЕВ Тимур Маратович
адвокат Юридической консультации № 9
Алматинской городской коллегии адвокатов





альной заинтересованности в финальном результате разбирательства), превращает такого представителя чуть ли не в сторону такого дела, что повышает риски злоупотребления правами представителя, а также повышает коррупционные риски для беспристрастного и объективного рассмотрения таких дел судами;

- применение гонорара успеха по уголовным и административным делам заведомо неприемлемо в силу самой специфики такой категории дел, поскольку в таких делах существенна преобладающая роль государства, государственной власти и поэтому любая увязка размера оплаты услуг представителя по таким делам с будущими результатами их рассмотрения судами или иными уполномоченными государственными органами недопустима, в том числе исходя из морально-этических соображений. Возможно именно с этим связано то, что

практически ни в одном из развитых зарубежных правовых порядков использование «гонорара успеха» не является допустимым по уголовным и административным делам;

- как предусмотрено в части 1 статьи 109 ГПК РК, стороне, в пользу которой состоялось решение, суд присуждает с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы. Резолютивная часть решения должна содержать указание на распределение судебных расходов (часть 6 статьи 226 ГПК РК). 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 (часть 1 статьи 113 ГПК РК). Такой подход законодателя к возмещению судебных рас-

ходов создает для заказчика по договору с «гонораром успеха» заведомую невозможность взыскать с проигравшего оппонента сумму расходов на оплату помощи представителя, т.к. на момент вынесения судом решения такие расходы, как правило, еще не понесены заказчиком (они будут понесены заказчиком в будущем, если судебное разбирательство завершится с положительным для заказчика результатом);

- в целях недопущения формирования практики, когда судебные представители отдают предпочтение явно выигрышным (с их точки зрения) спорам или делам со значительной по сумме ценой иска, игнорируя споры, являющиеся малозначительными по сумме, или споры, положительный исход по которым не представляется им очевидным.

Вместе с тем, ниже приведены не менее весомые аргументы в поддержку института условного вознаграждения («гонорара успеха»). Поскольку рассматриваемая норма (пункт 3 статьи 47 Закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи») не содержит каких-либо исключений, соответственно, она распространяется на все виды судебных дел, в которых участвуют адвокаты (уголовные, административные, гражданские). И если оправданность и обоснованность такого запрета по уголовным и административным делам однозначно бесспорна, то в отношении представительства интересов доверителей по гражданским делам такой запрет не выглядит столь же бесспорно, если принять во внимание следующее:

- пункт 1 статьи 5 Закона РК

от 05 декабря 1997 года № 195-1 «Об адвокатской деятельности», утратившего силу в соответствии с Законом РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи», допускал использование адвокатами «гонорара успеха» по имущественным спорам физических и негосударственных юридических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность: «Договоры, ставящие размер оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами, в зависимости от исхода дела или успеха адвокатской деятельности, или договоры, по которым адвокат получает часть от присужденной суммы, не допускаются, за исключением договоров по делам об имущественных спорах, сторонами по которым выступают физические, негосударственные юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность».

Интересно, что практически аналогичная норма содержится в части 3 статьи 16 действующего в настоящее время в Российской Федерации «Кодекса профессиональной этики адвокатов»: «Адвокат вправе включать в соглашение об оказании юридической помощи условия, в соответствии с которыми выплата вознаграждения ставится в зависимость от благоприятного для доверителя результата рассмотрения спора имущественного характера»;

- «гонорар успеха», безусловно, является существенным мотивирующим стимулом для адвоката и позволяет более старательному адвокату в случае успешности

исхода дела зарабатывать существенно больше;

- поддержка «гонорара успеха» содержится в Особом мнении судьи Конституционного Суда Российской Федерации А.Л. Кононова к Постановлению Конституционного Суда РФ от 23 января 2007 года № 1-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 779 и пункта 1 статьи 781 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами общества с ограниченной ответственностью «Агентство корпоративной безопасности» и гражданина В.В. Макеева»: «...Вообще договор, называемый *quota litis*, т.е. исчисление вознаграждения адвоката в определенном проценте от имущества, о котором идет спор, давно известен и в мировой практике, и в российском дореволюционном праве. Считается, что он весьма выгоден малообеспеченным истцам, поскольку облегчает им доступ к правосудию и, кроме того, стимулирует юриста выиграть дело и получить наибольшую компенсацию для клиента.

Вот что писал по этому поводу известный правовед К.К. Арсеньев в «Заметках о русской адвокатуре» (1875 год): «Нам кажется, что такой порядок вещей наиболее соответствует жизни. Тяжущийся, проигравший дело, весьма часто не в состоянии оплатить своему поверенному даже самой небольшой суммы, или, по крайней мере, такая уплата была бы для него затруднительна и неприятна. Тяжущийся, выигравший дело, охотно готов уделить сравнительно большую часть выигрыша

тому, с помощью которого он получил его...»

Вознаграждение за труд определяется не только усилиями и временем, которых он стоил, но и результатами, к которым он привел, сообразно с ценностью тех интересов, охранению которых он содействовал. Размер его определяется свободным соглашением в соответствии с важностью дела для тяжущегося, приписывающего выигрыш дела, по крайней мере, отчасти, таланту и усердию своего защитника...

Существование процентного вознаграждения представляется, таким образом, вполне совместным с интересами тяжущихся, как и с достоинством присяжных поверенных... Мы не видим причин, по которым заключение таких условий должно было бы считаться предосудительным».

И действительно, таких причин не видят как принятый российскими адвокатами Кодекс профессиональной этики, так и принятый в Страсбурге адвокатами и юридическими сообществами Европейского Союза Кодекс поведения для юристов.

Таким образом, достигнутое по обоюдному соглашению сторон условие договора возмездного оказания правовых услуг в делах



об имущественных спорах, когда вознаграждение устанавливается в доле или процентах от удовлетворенной суммы иска, соответствует юридической природе подобного договора, не имеет законного ограничения и должно подлежать судебной защите»;

- принципы свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав составляют основы гражданского законодательства Республики Казахстан.

Так, пунктом 2 статьи 2 Гражданского кодекса Республики Казахстан (Общая часть) предусмотрено: «Граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права, а также отказываются, если иное не установлено законодательными актами, от прав своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в

определении любых его условий, не противоречащих законодательству».

Также нельзя не отметить, что содержащийся в пункте 3 статьи 47 Закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» запрет заключать договоры, ставящие размер оплаты юридической помощи в зависимость от исхода дела или успеха деятельности, или договоры, по которым лицо, оказавшее юридическую помощь, получает часть от присужденной суммы, действует в отношении адвокатов, но не распространяется на юридических консультантов, деятельность которых регулируется этим же Законом Республики Казахстан.

Если учесть, что адвокаты имеют исключительное право осуществлять функции защитника по уголовным и административным делам, но вместе с тем не имеют каких-либо приоритетов перед юридическими консультантами при представительстве интересов доверителей по гражданским

делам, то наличие указанного ограничения для деятельности адвокатов в гражданском процессе порождает следующие вопросы:

- 1) почему запрет «гонорара успеха», содержащийся в пункте 3 статьи 47 Закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи», распространяется на адвокатов, но не затрагивает юридических консультантов, деятельность которых регулируется этим же Законом Республики Казахстан?
- 2) если с точки зрения законодателя запрет «гонорара успеха» относится к уголовному и административному процессам, но не к гражданскому (и по этой причине указанный запрет не был распространяется на деятельность юридических консультантов), то почему бы тогда не включить в эту норму уточняющее исключение из общего правила, идентичное тому, которое содержалось в пункте 1 статьи 5 утраченного силу Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности»: «...за исключением договоров по делам об имущественных спорах, сторонами по которым выступают физические, негосударственные юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность»?

В обоих рассмотренных случаях результатом соответствующей доработки рассматриваемой нормы будет необходимое уравнивание правомочий адвокатов и юридических консультантов в виде равного разрешения или запрета на применение обоими указанными категориями юридических представителей «гонорара успеха» при представительстве интересов доверителей по гражданским делам.





УГОЛОВНОЕ ПРАВО И УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

36

**Суд присяжных как стимул
развития адвокатуры**

40

**О применении
положений статьи 36
Венской конвенции о
консульских сношениях в
ходе оказания
юридической помощи
иностранным гражданам**

Суд присяжных как стимул развития адвокатуры



ЖАНБАЕВ Мурат Акынович
адвокат Специализированной юридической
консультации «Адвокат»
Алматинской городской коллегии адвокатов

Доклад был озвучен на IV Казахском форуме адвокатов «Право на защиту и состязательность: эффективная реализация в Казахстане», прошедшем в городе Нур-Султан 18 ноября 2019 года.

В своем выступлении я хочу заострить ваше внимание на обсуждении темы суда присяжных как стимула для развития адвокатуры.

Мы привыкли видеть в кино как работает суд присяжных, где основное действие концентрируется на состязании прокурора и адвоката.

И прокурор, и адвокат вынуждены проявлять изрядное ораторское и, зачастую, актерское мастерство, знать детали рассматриваемого дела «на зубок», чтобы завоевать внимание присяжных к своей позиции.

Если Вы обратили внимание, то выступления и адвоката, и прокурора, как правило, построены не на формальном и довольно скучном зачитывании юридически выверенного текста, а на понятной простому обывателю речи, но при этом изобилующей фактами, сравнениями и образами. Настоящий профессионал понимает, насколько сложно изложить все запутанные хитросплетения фактов и норм права в ясной, простой и лаконичной форме.

А потом присяжные удаляются в совещательную комнату и не возвращаются, пока не вынесут вердикт. При этом

момент вынесения присяжными вердикта ожидает не только сам подсудимый, его защитники, прокурор, но и профессиональный судья. И именно в суде присяжных мы можем слышать чаще, чем в обычном (профессиональном) суде вердикт «НЕ ВИНОВЕН!».

Но в кино мы видим классическую модель суда присяжных, которая успешно функционирует в основном в системах англо-американского права (США, Великобритания). Эта модель также применяется и в России. Не даром Никита Михалков снял ремейк под названием «12» (по числу присяжных) на известный американский фильм «12 разгневанных мужчин». В классической модели профессиональный судья не участвует в вынесении присяжными вердикта.

Но в Казахстане решили пойти по пути, так называемой, континентальной модели, то есть смешанной модели суда, когда в совещательной комнате находятся не только народные заседатели, но и профессиональный судья.

При этом при обсуждении введения суда присяжных в Казахстане в середине двухтысячных годов, многие эксперты, юридическая общественность и депутаты подвергали критике континентальную модель суда присяжных, однако, в итоге, ей все же было отдано предпочтение.

Существование суда с участием присяжных заседателей закреплено также на уровне Конституции нашей страны.



Конституционализация института суда присяжных заседателей является важной гарантией, препятствующей его противникам отказаться от этой формы участия представителей населения в отправлении правосудия, т.к. изменение Конституции требует более сложной процедуры.

Общепризнанно, что использование суда присяжных является гарантом независимости судов, вносит подлинную состязательность сторон в судебный процесс, житейскую мудрость – в атмосферу формальной юстиции, уменьшает риск злоупотребления в досудебной и судебной стадиях, возможность коррупции и навязывания суду принятия определенного судебного решения.

С точки зрения влияния суда присяжных как уголовно-процессуального института на эффективность защиты и квалифицированной юридической помощи - трудно найти что-то более значительное в этом плане.

Первое. Говоря об эффективности защиты, стоит обратить внимание на показатель оправдательных приговоров в суде с участием присяжных заседателей.

Так, с момента введения в 2007 году в Казахстане суда с участием присяжных заседателей в разное время процент оправдательных приговоров составлял от 8 до 11 %.

Это неплохой результат, даже учитывая текущую, если можно так выразиться, усеченную подсудность дел суду с участием присяжных заседателей.

Хотя в странах, применяющих классическую модель суда присяжных этот показатель варьируется в районе 17-20 %.

В сравнении с этим, процент оправдательных приговоров в целом по стране составлял мизерные 0,4 %. Этот показатель говорил либо о фактически идеальной работе правоохранительных органов, либо о чрезмерно репрессивном характере

их работы. Какой вывод ближе к истине, думаю, каждый сделает сам.

Понимаем, что получение оправдательного приговора не является самоцелью. Однако в любой системе имеются погрешности. А погрешности при решении судьбы человека, вовлеченного в орбиту уголовного преследования, по тому или иному делу, я как защитник, считаю просто недопустимыми.

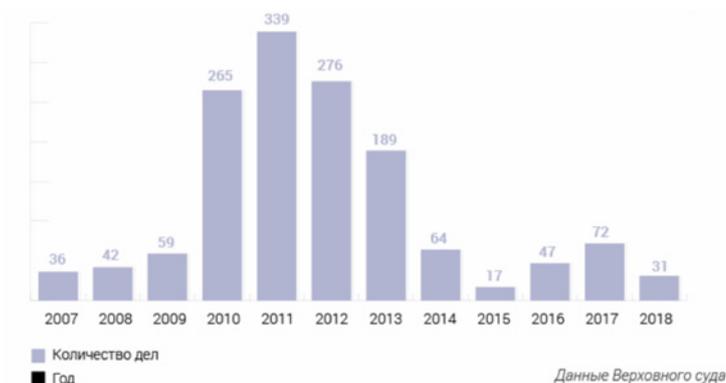
В этой связи, значение суда присяжных как механизма, повышающего эффективность защиты и препятствующего возникновению судебной ошибки, сложно переоценить.

Отрадно видеть, что сейчас наблюдается положительная динамика по оправдательным приговорам за последние годы, без учета дел частного обвинения и проступков.

Так, если в 2015–2017 годах их число в среднем за год составляло всего 0,4 % от общего количества рассмотренных дел, то в 2018 году их было 3,4 %, а в нынешнем – 5,3 %. Больше всего оправдательных

Суд присяжных не приживается в Казахстане

Количество дел, рассмотренных судом присяжных заседателей



приговоров в текущем году приходится на тяжкие (113 лиц из 208), а меньше всего (12) – на особо тяжкие дела.

Второе. Текущая узкая подсудность дел суду с участием присяжных заседателей является сдерживающим фактором усиления эффективности защиты.

В настоящий момент назрела необходимость расширения подсудности данной категории дел.

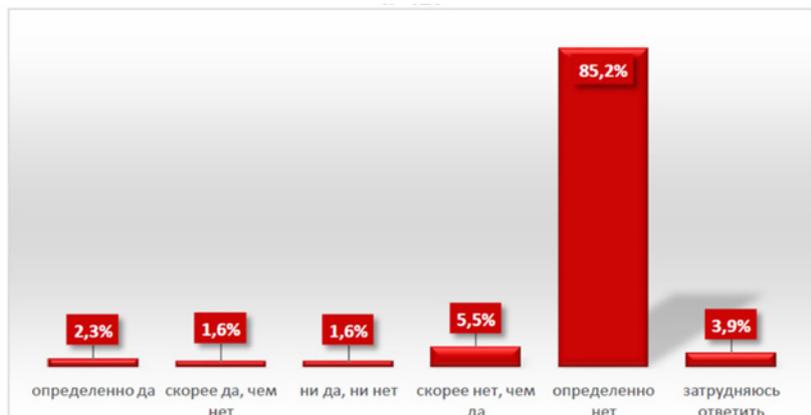
В научных и практикующих кругах есть разные мнения

на этот счет. От расширения подсудности дел судам с участием присяжных заседателей по тяжким и особо тяжким категориям преступлений, до распространения подсудности даже на гражданские дела.

Думаю, в этой связи важным является выполнение 21 шага Плана нации «100 конкретных шагов по реализации пяти институциональных реформ» в Республике Казахстан, где предусмотрено расширение области применения суда присяжных. Предусматривается законодательное определение категории уголовных дел, по которым суд присяжных должен являться обязательным. Какие именно категории дел должны быть обязательными является дискуссионным вопросом.

Считаю, что следует установить право лица, привлекаемого к уголовной ответственности по тяжким и особо тяжким категориям преступлений, ходатайствовать о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей. То есть необходимо расширить подсудность

Распределение ответов на вопрос «Поддерживаете ли Вы процедуру совместного совещания и принятия решений судьями и присяжными заседателями?»



суда с участием присяжных заседателей на дела по тяжким и особо тяжким категориям преступлений.

Третье. Практикующие адвокаты, кто так или иначе сталкивался с делами, рассматриваемыми судами с участием присяжных заседателей, высказываются о необходимости удаления профессионального судьи из совещательной комнаты при вынесении присяжными заседателями вердикта.

85,2 % опрошенных Центром исследования правовой политики адвокатов не поддерживают процедуру совместного совещания профессионального судьи и присяжных заседателей при вынесении вердикта.

Ясно, что это подразумевает изменение всей модели суда присяжных и переход от континентальной (смешанной) модели к классической модели суда присяжных.

История знает и обратные примеры, когда от классической модели суда присяжных переходили к модели смешанной. Например, Япония.

С 1928 по 1943 годы в Японии действовала система суда присяжных (Байшин-ин), при которой жюри присяжных состояло из двенадцати граждан, выбранных случайным образом из сообщества. Только люди с богатым происхождением могли претендовать на роль присяжных заседателей, при этом высоко-привилегированные и «консервативные» присяжные выносили оправдательный приговор в **17 % всех уголовных дел**. Рабо-

та этой модели всеобщего судебного разбирательства при участии присяжных резко прекратилась в 1943 году из-за отсутствия кандидатов на роль присяжных заседателей, а также нехватки у государства ресурсов, необходимых для

поддержки функционирования суда присяжных в разгар Второй Мировой Войны. После того, как было приостановлено гражданское рассмотрение уголовных дел, неограниченная власть японской прокуратуры привела к **обвинительным приговорам почти в 100 % всех уголовных дел**. Столь идеальный коэффициент осуждения в уголовных процессах был достигнут за счет злоупотребления полномочиями обвинения, в том числе с использованием «тюрьмы – заменителя», где от обвиняемых в уголовных деяниях добивались принудительных признаний. Кроме того, слепая оценка таких признаний судьями способствовала большому числу неправомерных осуждений в Японии (сведения взяты из исследования доктора права Хироши Фукураи).

В этой связи приходим к следующим выводам:

Необходимо постепенно расширять подсудность дел суду с участием присяжных заседателей, сначала, по всем особо тяжким составам, а впоследствии и по тяжким составам.



Необходимо исключить контакт профессионального судьи с присяжными заседателями при вынесении последними вердикта по делу.

Развитие суда присяжных в Казахстане способствует укреплению независимости суда и вносит подлинную состязательность сторон в судебный процесс, а это, в свою очередь, является мощным стимулом развития адвокатуры.

Суд присяжных подразумевает наличие как у стороны защиты, так и у стороны обвинения наряду с профессиональными знаниями, еще и дополнительных навыков: виртуозное владение ораторским мастерством, знание индивидуальной и групповой типов психологии и т.п.

Все это мотивирует адвокатов на дальнейшее самосовершенствование, усиление своей профессиональной квалификации.

А когда силен каждый в отдельности, силен и институт в целом.

О применении положений статьи 36 Венской конвенции о консульских сношениях в ходе оказания юридической помощи иностранным гражданам



КОЖАХМЕТ Руслан Маликович
адвокат, партнер АК «International Major Lawyers»,
Алматинская городская коллегия адвокатов

Применение норм международного права и практика выполнения Республикой Казахстан своих международных обязательств по уведомлению консульских учреждений иностранных государств, находящихся на ее территории,

о задержаниях и содержании под стражей представляемых ими граждан – заслуживает отдельного внимания.

Данная тема позволит адвокатам организовать эффективную защиту при обжаловании действий или бездействия должностных лиц при производстве по уголовным делам и делам об административных правонарушениях в отношении иностранных граждан.

Согласно нормам международного права в любом государстве при задержании и ином лишении личной свободы иностранных граждан должностные лица, ведущие процесс, обязаны разъяснять им право на уведомление о его задержании, аресте, избрании меры пресечения в виде содержания под стражей в консульство или посольство страны его гражданства.



Данное право иностранного гражданина отражено в Венской конвенции о консульских сношениях от 24 апреля 1963 года, к которой Республика Казахстан присоединилась 13 марта 1993 года.

Статьей 36 Венской конвенции закреплено, что в целях облегчения выполнения консульских функций в отношении граждан представляемого государства:

- а) консульские должностные лица могут свободно сношиться с гражданами представляемого государства и иметь доступ к ним. Граждане представляемого государства имеют такую же свободу в том, что касается сношений с консульскими должностными лицами представляемого государства и доступа к ним;
- б) компетентные органы государства пребывания должны безотлагательно уведомлять консульское учреждение представляемого государства о том, что в пределах его консульского округа какой-либо гражданин этого государства арестован, заключен в тюрьму или взят под стражу в ожидании судебного разбирательства или же задержан в каком-либо ином порядке, если этот гражданин этого потребует. Все сообщения, адресуемые этому консульскому учреждению лицом, находящимся под арестом, в тюрьме, под стражей или задержанным, также безотлагательно передаются этими органами консульскому учреждению. Указанные органы должны безотлагательно сообщать

этому лицу о правах, которые оно имеет согласно настоящему подпункту;

- с) консульские должностные лица имеют право посещать гражданина представляемого государства, который находится в тюрьме, под стражей или задержан, для беседы с ним, а также имеют право переписки с ним и принимать меры к обеспечению ему юридического представительства. Они также имеют право посещать любого гражданина представляемого государства, который находится в тюрьме, под стражей или задержан в их округе во исполнение судебного решения. Тем не менее, консульские должностные лица должны воздерживаться выступать от имени гражданина, который находится в тюрьме, под стражей или задержан, если он определенно выражает против этого.

Для соблюдения принятого международного обязательства Республика Казахстан имплементировала отдельные нормы данной Конвенции в законодательство.

В действующем Уголовно-процессуальном кодексе Республики Казахстан от 04 июля 2014 года предусмотрена статья, обязывающая органы уголовного преследования сообщать о задержаниях иностранных граждан.

В соответствии со статьей 135 УПК РК о задержании иностранца немедленно, а в случае невозможности в течение двадцати четырех часов, также



должны быть уведомлены посольство, консульство или иное представительство этого государства через Министерство иностранных дел Республики Казахстан в порядке, установленном совместным приказом Министра иностранных дел Республики Казахстан и Генерального Прокурора Республики Казахстан.

Совместным приказом Генерального прокурора Республики Казахстан от 03 сентября 2014 года № 87 и и.о. Министра иностранных дел Республики Казахстан от 26 сентября 2014 года № 08-1-1-1/428 утверждены Правила об уведомлении дипломатических представительств или консульских учреждений иностранных государств о задержаниях и содержании под стражей иностранцев.

В соответствии с ними дипломатические представительства или консульские учреждения иностранных государств, аккредитованные в Республике Ка-



захстан, в том числе по совместительству, уведомляются обо всех случаях задержания и содержания под стражей их граждан или граждан представляемых ими государств. Письменные уведомления составляются должностными лицами органов досудебного расследования, осуществляющими производство по уголовному делу и направляются по системе электронного документооборота между государственными органами, факсом или телефонограммой.

Правилами также дополнительно предусматривается, что лицо, осуществляющее досудебное расследование, задержавшее иностранца или ходатайствующее о применении к нему меры пресечения в виде содержания под стражей, уведомляет об этом в срок не более 6 (шести) часов с момента задержания и санкционирования судом меры пресечения в виде содержания под стражей. В случаях отсутствия документов, удостоверяющих личность иностранца, либо предоставления документов, по

которым имеются основания полагать об их недостоверности, которые подлежат проверке, вышеуказанные уведомления направляются в срок не более 18 (восемнадцати) часов с момента задержания. На Министерство иностранных дел Республики Казахстан возложена также обязанность в срок не позднее 24 (двадцати четырех) часов с момента фактического задержания и содержания под стражей препроводить уведомление в соответствующее дипломатическое представительство или консульское учреждение путем официальной переписки, электронной почтой, факсом или телефонограммой.

Данный механизм уведомления позволяет осуществлять надлежащий контроль за обеспечением соблюдения международного обязательства Республики Казахстан, возложенного Венской конвенцией о консульских сношениях 1963 года, и двусторонними консульскими конвенциями участником которых является Казахстан.

Тем не менее, в отличие от УПК РК в Кодексе об административных правонарушениях отсутствует норма обязывающая должностных лиц уведомлять о каждом задержании либо аресте иностранного гражданина в консульство или посольство.

Частью второй статьи 788 КоАП РК закреплено, что по просьбе лица, задержанного за совершение административного правонарушения, о месте его нахождения незамедлительно уведомляются посольство, консульство или иное представительство иностранного государства в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан.

Тот факт, что на практике иностранные граждане по делам об административных правонарушениях редко пользуются данным правом, является следствием неосведомленности и не разъяснения им этого права отдельно. Должностные лица ограничиваются прочтением прав, перечисленных в части первой статьи 744 КоАП РК, тогда как право на уведомление консульства или посольства о его задержании не перечислено наряду с этими правами. Как было указано выше, оно закреплено отдельно в ч. 2 ст. 788 КоАП РК.

Отсутствие прямого указания данного права в статье 744 КоАП РК влияет на осведомленность об этом задержанных иностранных граждан и является причиной недобросовестного исполнения своих обязанностей должностными лицами по надлежащему разъяснению прав лиц, задержанных в ходе

производства об административных правонарушениях.

Обязанность о безотлагательном уведомлении представителя иностранного государства о задержании и ином лишении личной свободы ее гражданина закреплена подпунктом в пункта 1 статьи 36 Венской конвенции о консульских сношениях и не зависит от вида производства в ходе которого иностранный гражданин подвергся лишению личной свободы.

В силу этого изложение нормы ч. 2 ст. 788 КоАП РК не соответствуют принятому на себя Республикой Казахстан международному обязательству согласно Венской конвенции.

Здесь стоит заметить, что упомянутые выше правила об уведомлениях дипломатических представительств и консульских учреждений, утвержденные приказом ГП РК распространяют свое действие также на факты задержания иностранных граждан в ходе производства об административном правонарушении, поскольку определение «задержания» не ограничено в его тексте.

Пунктом 2 статьи 36 Венской конвенции определено, что права, о которых говорится в пункте 1 данной статьи, должны осуществляться в соответствии с законами и правилами государства пребывания, при условии, однако, что эти законы и правила должны способствовать полному осуществлению целей, для которых предназначены права, предоставляемые в соответствии с настоящей статьей.

Сразу обращает на себя внимание то, что имплементация Венской конвенции в законодательство Республики Казахстан проведена в недостаточной и неполной мере.

Так, в УПК и КоАП РК, не предусмотрены механизмы реализации иностранным гражданином его права на передачу своих сообщений консульскому учреждению, права на посещение его консульским должностным лицом при содержании под стражей или при задержании, для беседы с ним, а также для принятия мер к обеспечению ему юридического представительства.

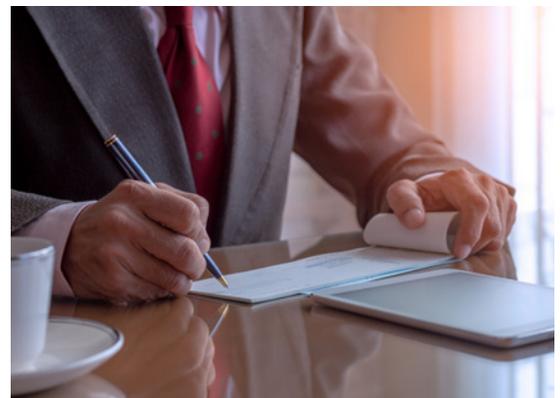
В Венской конвенции о консульских сношениях, ратифицированной Республикой Казахстан, закреплены более широкие права у иностранных граждан, чем те, которые предусмотрены законодательством Республики Казахстан об административных правонарушениях и уголовном судопроизводстве.

И поскольку эти права предоставлены международным актом, который согласно части 2 статьи 1 УПК РК и части 3 статьи 1 КоАП РК, признается составной частью уголовно-процессуального права и законодательства об административных правонарушениях, то рекомендуется в ходе осуществления защиты по уголовным делам и делам об административных правонарушениях часто ссылаться на них и использовать в своей деятельности по защите прав и свободы иностранных граждан.

Выяснение адвокатом по уголовным делам и делам об административных правонарушени-

ях в отношении иностранных граждан о том, разъяснялось ли им право об уведомлении консульства (посольства) о его задержании, аресте, направлялись ли уведомления должностными лицами, ведущими процесс, передавались ли безотлагательно все их сообщения консульским должностным лицам, а также использовали ли они право на встречу с консульскими должностными лицами для беседы с ними, а также переписки и какие меры приняты по обеспечению ему юридической помощи, позволит организовать эффективную защиту по делу.

Автор призывает в ходе оказания юридической помощи иностранным гражданам уделять внимание реализации прав, предоставленных статьей 36 Венской конвенции, поскольку консульская защита граждан за рубежом в отличие от дипломатической защиты обладает широким инструментарием по выполнению данной функции, и практическое взаимодействие с консульскими учреждениями либо консульскими отделами дипломатических представительств заключает действенный потенциал достижения целей адвокатской деятельности.



СЕМЕЙНОЕ ПРАВО



**С кем
должен
проживать
несовершеннолетний
ребенок?**

45



С кем должен проживать несовершеннолетний ребенок?



Дети – это самое прекрасное, что может быть у человека. Они являются продолжением нашего рода, культуры, языка, истории и многого другого. Когда создается семья, люди, как правило, всегда желают молодоженам мира, взаимопонимания, любви и крепких уз. Проходит время, в семье появляются дети.

Однако, в жизни происходит так, что семейные пары по той или иной причине перестают жить вместе и здесь возникает дилемма – где и с кем должен проживать несовершеннолетний ребенок? С матерью либо с отцом, а следовательно, кто будет больше времени заниматься его воспитанием?

На данную тему, имеется огромное количество статей, правил, комментариев, законов, международных конвенций, определяющих и закрепляющих права и обязанности родителей, интересы ребенка и

иных родственников по отношению к ребенку.

В большинстве случаев (свыше 90% судебных решений по определению места жительства ребенка в Республике Казахстан) вопрос разрешают в пользу матерей. Однако, статистика в тоже время определяет, что и со вторым родителем (отцом) детей также оставляют, исходя из определенных и заслуживающих внимания ситуаций и оснований.

В настоящей статье, не буду отражать новые идеи и мысли, поскольку, как указано выше, об этом имеется множество информации, но хотелось бы поделиться с читателями о судебном процессе, которым был сломан закрепленный стереотип и суд определил место жительства ребенка (девочки 6 лет) - с отцом.

Исходя из соображений адвокатской этики, все персонажи данной истории будут иметь псевдонимы и любые совпадения случайны.

ИДРИСОВ Равиль Дамирович,
адвокат Специализированной юридической консультации «Адвокат»
Алматинской городской коллегии адвокатов,
магистр права (LLM)

Итак, в начале года ко мне на консультацию пришел один молодой человек по имени Бейбит со следующей проблемой: его общению с несовершеннолетней дочерью возраста шести лет препятствовала его экс-супруга по имени Раушан. Причем из первой встречи, можно было понять, что Бейбит являлся вполне серьезным, адекватным, практичным человеком и меня даже слегка поразило, как и, собственно, в чем заключалось нежелание Раушан предоставлять Бейбиту общаться с ребенком?! Спустя время ситуация прояснилась и стало понятно в чем именно заключалась проблема.

Мы попытались с Бейбитом, разрешить ситуацию мирным путем без принятия кардинальных мер, т.е. обращения в суд. Однако, главной сложностью было то, что Раушан не желала проводить переговоры, она была, мягко говоря, слишком самоуверенна, что если она не пожелает предоставлять право на свидания с ребенком, то ни один орган, в том числе и суд, не сможет её обязать к этому.

Мы обратились в орган опеки и попечительства, чтобы он посодействовал в разрешении «конфликта», но, к сожалению, это не дало того эффекта, на который мы изначально рассчитывали.

Тогда, единственным решением Бейбита было обратиться в суд, с постановкой вопроса об определении места жительства ребенка с отцом ввиду того, что образ жизни Раушан не позволял ей в полной мере заботиться о воспитании ребенка, её нравственном развитии и дальнейшем становлении как личности.

Первыми шагами перед обращением в суд был сбор необходимых документов, свидетельствовавших об образе жизни Бейбита и Раушан,

их увлечении, хобби, образовании, работе и многом другом. Эта процедура заняла некоторое время, но Facebook наравне с Instagram хорошо этому способствуют. Эти социальные сети прекрасно демонстрируют то, как человек живет и какие «приоритеты» перед собой ставит либо просто как проводит время. Наверняка, здесь читатель будет удивлен, как такие факты, могут приниматься судом во внимание, но, как не странно, суды обращают на это очень пристальное внимание.

Кроме того, важными и действенными подтверждающими документами по сбору доказательств – явилась переписка в Whatsapp мессенджере, исходя из которой было достоверно установлено, что мать в целом не проявляла должной родительской заботы по отношению к ребенку, при этом вела аморальный образ жизни, оказывая эскорт-услуги, время от времени употребляя наркотические средства и алкоголь. Всю эту переписку Раушан сама не стыдясь описывала Бейбиту, а после лично подтвердила на судебных заседаниях.

Весьма странно слышать и видеть от матери такие «неадекватные» действия, но самое важное здесь заключалось в том, что суд их принял и исследовал все представленные доказательства, при этом Раушан официально не состояла на учете в нарко и психо диспансере, но абсолютно не скрывала свой образ жизни.

В итоге, решение суда, как и требовалось доказать, состоялось в пользу Бейбита, причем суд не просто основывался на предоставленных доказательствах, но судебным органом были привлечены ряд специалистов из органа опеки и попечительства, которые дали свои заключения по жилищным услови-

ям Бейбита и Раушан (хотя последняя, предоставила заключение позже, в суде второй инстанции), а также основополагающим фактором было заключение специалиста-психолога, который провел и составил тщательный психологический портрет обоих родителей, включая их личные качества и особенности, непосредственно ребенка, отношение ребенка к каждому из родителей, её привязанность, мнение ребенка с кем ей комфортно жить и как каждый из них определял, что малышу разрешено, а что нет.

Подводя итог, суд, разумеется, основывался исключительно на законе и непосредственно учитывал и принимал во внимание права и наилучшие интересы несовершеннолетнего. При этом, суд решил, что наилучшим условием для проживания ребенка будет определение места жительства с отцом. Поскольку Бейбитом создавались все необходимые для этого условия. Отец регулярно занимался и занимается высоким нравственным развитием малышки, отдавая её на спорт, записывая в различные развивающие кружки, где дочери было бы не только интересно, но и окружающий мир был бы для нее познавателен.

Родители, вне зависимости от того, с кем будут проживать ваши дети, проявляйте заботу, любовь, старание и уважение к ним. Дети не всегда будут маленькими, рано или поздно они повзрослеют и будут вспоминать кто из родителей больше времени уделял их становлению и развитию, кто с ними был рядом в ту или иную минуту. Ведь главное, не обида или плохое отношение ко второму супругу, а совместное усердие над обучением, воспитанием, становлением, развитием детей.

Мысли замечательных людей

Искусство – быть мудрым состоит в умении знать, на что не следует обращать внимание.

Уильям Джеймс

Вернейший способ быть обманутым – это считать себя умнее других.

Франсуа де Ларошфуко

Как тяжесть собственного тела носишь, не замечая его веса и чувствуешь каждую постороннюю тяжесть, так и не замечаешь собственных пороков и недостатков, а видишь только чужие.

Артур Шопенгауэр

Юношей, человек собирается построить мост на Луне или Храм до небес, однако, состарившись, он часто строит лишь деревянный сарай.

Генри Торо

Наша жизнь состоит не из событий, а из нашего отношения к событиям.

Скилеф

Нежными словами и добротой можно на волоске вести слона.

Саади

Видя чужие пороки, умный избавляется от своих.

Публий сир

Лучше страшный конец, чем бесконечный страх.

Фридрих Шиллер

Большое препятствие для счастья – это ожидание большего счастья.

Бернар де Фонтенель

Мы приписываем своей судьбе все наши несчастья, но никогда не приписываем ей своих успехов.

Шарль Режисмансе

Брак – основная причина разводов.

Лоуренс Питер

Истинная сила человека не в порывах, а в нерушимом спокойствии.

Лев Толстой

Люди видят то, что хотят видеть, слышат то, что хотят слышать, верят в то, во что хотят верить и отказываются верить в то, что им не нравится.

Скилеф

Гениальность – это лишь не привычный взгляд на вещи.

Уильям Джеймс

Лишь те способны понять цену жизни, кому случалось быть на краю смерти.

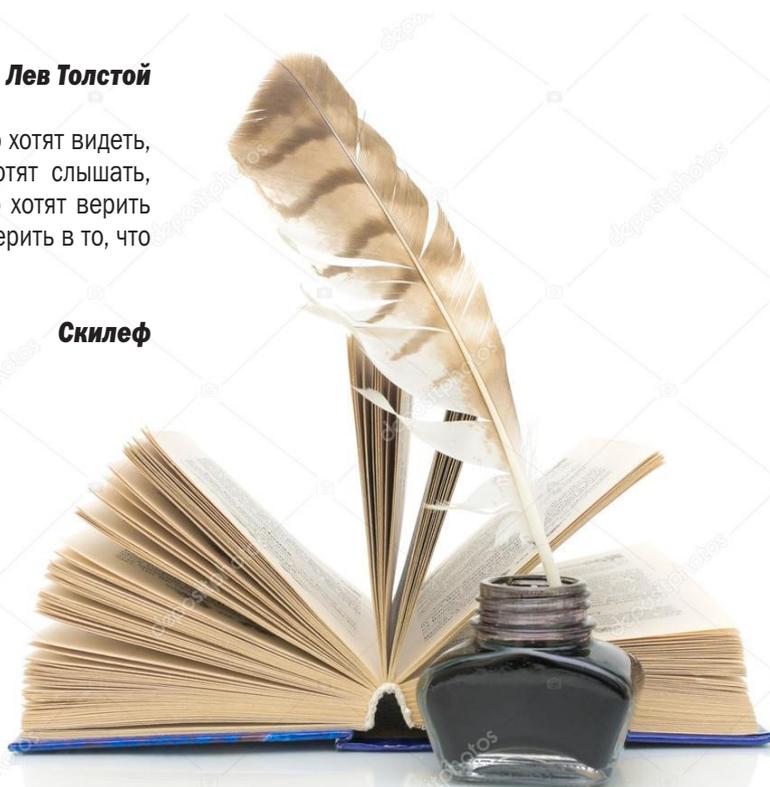
Джаварралал Неру

Разум дан человеку для того, чтобы он разумно жил, а не для того только, чтобы он видел, что не разумно живет.

Виссарион Белинский

Сознание своего несовершенства, приближает к совершенству.

Иоганн Гёте



СПАРТАКИАДА, ПОСВЯЩЕННАЯ ДНЮ ЮСТИЦИИ



Шахматы	49
Настольный теннис	57
Волейбол	65
Футбол	76
Армрестлинг	94
Перетягивание каната	98
Награждение	100







































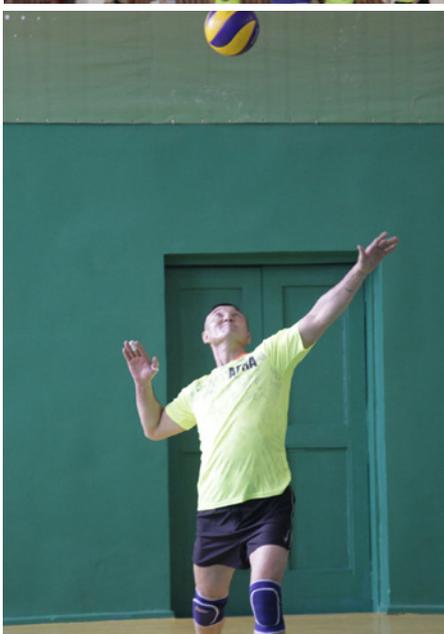
































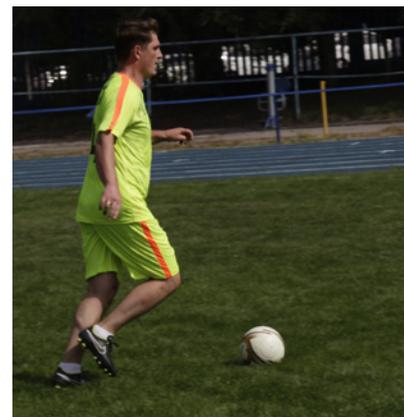




























СПАРТАКИАДА, ПОСВЯЩЕННАЯ ДНЮ ЮСТИЦИИ / перетягивание каната











