



МОНИТОРИНГ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА: СОБЛЮДЕНИЕ ПРАВА НА ПОЛУЧЕНИЕ ГАРАНТИРОВАННОЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ ТРУДЯЩИМСЯ-МИГРАНТАМ



МОНИТОРИНГ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА В КАЗАХСТАНЕ: СОБЛЮДЕНИЕ ПРАВА НА ПОЛУЧЕНИЕ ГАРАНТИРОВАННОЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ ТРУДЯЩИМСЯ-МИГРАНТАМ

ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКАЯ КОМАНДА:

Абышева Х.А., Халиулина Л.З., Хасанова Ш.К.

ИЗДАТЕЛЬ: ОО ПЦЖИ "Сана Сезім"

АДРЕС: Казахстан, г.Шымкент, ул. Перова 19, тел.: 8 (7252) 551 200

www.sanasezim.org



USAID
ОТ АМЕРИКАНСКОГО НАРОДА



Международная организация по миграции

Абырой мен құқықтар баршаға! Достоинство и права для всех! Dignity and Rights for All!

Жоба американдық адамдардан
көмек көрсету арқылы мүмкін болды

Проект осуществляется при поддержке
американского народа

The project is made possible through assistance
from the American people

Данная публикация стала возможной благодаря помощи американского народа, оказанной через Агентство США по международному развитию (USAID), в рамках проекта «Достоинство и права в Центральной Азии», реализуемого Международной организацией по миграции в Казахстане.

Проект реализуется МОМ Казахстана в сотрудничестве с Министерством внутренних дел Республики Казахстан и Министерством здравоохранения и социального развития Республики Казахстан.

ОО « НАЗВАНИЕ ОРГАНИЗАЦИИ» несет ответственность за содержание публикации, которое не обязательно отражает позицию USAID или Правительства США.

Мнения, выраженные в данном отчете, принадлежат авторам и не обязательно отражают взгляды Международной организации по миграции.

Все права защищены. Ни одна часть данной публикации не может быть воспроизведена, сохранена в системе поиска или передана в любой форме или любыми средствами, включая электронные, механические, средства фотокопирования, записи или иным образом, без предварительного письменного разрешения.

СОДЕРЖАНИЕ

Слова благодарности.....	2
Список сокращений.....	2
Предисловие.....	3
Глоссарий.....	5
1. Нормы национального и международного законодательства по оказанию квалифицированной юридической помощи в Казахстане для трудящихся – мигрантов.....	6
2. Практика правовой помощи в оценке доступности среди трудящихся – мигрантов, адвокатов, юристов и анализ статических данных, и анализ дела «модельного клиента».....	14
2.1. Анализ анкет по оказанию правовой помощи среди трудящихся – мигрантов.....	14
2.2. Анализ анкет для адвокатов, юристов по оценке оказания правовой помощи.....	20
2.3. Анализ доступных статистических данных.....	28
2.4. Анализ дела «модельного клиента»	33
Заключение.....	34
Рекомендации к разработке новой модели предоставления бесплатной юридической помощи в Казахстане для трудящихся – мигрантов	35
Список использованной литературы.....	36

СЛОВА БЛАГОДАРНОСТИ

Авторы публикации выражают свою благодарность всем тем, без которых проведение исследований и написание доклада не были бы возможными.

Хотели бы выразить благодарность миссии МОМ, которые способствовали своевременному и эффективному осуществлению проекта «Мониторинг прав человека в Казахстане» в рамках проекта Агентства США по международному развитию (USAID) «Достоинство и права».

Выражаем благодарность адвокатам, юристам, сотрудникам неправительственной организации, которые принимали участие в исследованиях или делились своим опытом.

Благодарим работников государственных и правоохранительных органов за предоставление данных.

Благодарим всех проанкетированных лиц, которые посвятили нам свое время и согласились принять участие в исследованиях. Хотя и много людей делилось с нами своими знаниями и оказывало помощь, никто из них не несет ответственности за возможные ошибки.

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

- МОМ** – Международная организация по миграции
- ММП** – Международное миграционное право
- ООН** – Организация Объединённых Наций
- п.п** – Подпункт
- КМСЕ** – Комитет Министров Совета Европы
- ЕСПЧ** – Европейский суд по правам человека
- Ст.** – Статья
- НПО** – Неправительственная организация
- ГПК** – Гражданско – процессуальный кодекс
- ЮКО** – Южно – Казахстанская область
- РК** – Республика Казахстан
- ГГЮП** – Гарантированная государством юридическая помощь
- КоАП** – Кодекс об административных нарушениях
- УПК** – Уголовно – процессуальный Кодекс
- УК** – Уголовный Кодекс

ПРЕДИСЛОВИЕ

С 1 октября 2015 г. началась реализация проекта «Достоинство и права» при поддержке Агентства США по международному развитию (USAID) реализуемый MOM. Основной целью проекта является продвижение вопросов достоинства и прав человека в государственной политике и общественной культуре стран Центральной Азии. Данный проект направлен на повышение осведомленности и знаний населения, в том числе трудящихся - мигрантов, об их правах. Кроме того, проект будет способствовать улучшению понимания Международного миграционного права (ММП) при содействии, как государственных организаций, так и неправительственных структур.

ОО ПЦЖИ «Сана Сезім» с 21 июня 2016 г. начал реализацию проекта «Мониторинг прав человека в Казахстане» в рамках проекта «Достоинство и права» при поддержке Агентства США по международному развитию (USAID) реализуемый MOM. Тема проекта: «Соблюдение права на получение гарантированной юридической помощи трудящимся – мигрантам». В рамках проекта проведен мониторинг по соблюдению права на получение гарантированной юридической помощи трудящимся – мигрантов. Защита и поощрение прав человека не могут быть эффективными без мониторинга, основанного на систематическом сборе данных и анализе текущей ситуации. Мониторинг играет важную роль в процессе деятельности и оценке достигнутых результатов.

В предлагаемом правовом анализе представлен правовой экспертный обзор действующего в Республики Казахстан законодательства и норм международного права по вопросу доступа к бесплатным юридическим услугам трудящимся – мигрантам; также предоставляется оценка эффективности оказания помощи адвокатом для трудящихся – мигрантов, анализ статистических данных государственных и правоохранительных органов; анализ оказания помощи на примере «модельного клиента».

Право на защиту и квалифицированную юридическую помощь относится к числу фундаментальных положений, определяющих статус личности в свободном и демократическом государстве.

Разработка данного правового анализа является свидетельством актуальности вопросов, связанных с необходимостью правовой регламентации предоставления и оказания юридической помощи для трудящихся - мигрантов, а также организационных, материальных и правовых механизмов ее обеспечения. Поднятие качества и эффективности бесплатной правовой помощи расширит доступ к правовой помощи для трудящихся - мигрантов.

Целью исследования – содействие в реформировании национального законодательства об адвокатской деятельности, для реализации права трудящихся-мигрантов на получение гарантированной государством юридической помощи в Южно-Казахстанской области.

Задачи исследования включают:

1. Изменить практику применения законодательства в области реализации права трудящихся - мигрантов на получение ГГЮП, через проведение мониторинга адвокатской деятельности для реализации права трудящихся - мигрантов на получение ГГЮП.
2. Изучить доступ к правосудию трудящихся – мигрантов и членов их семей, а также информировать их о получении ГГЮП.
3. Предоставить разработать рекомендации, а также анализ законодательства в Министерство юстиции РК для реформирования законодательства об адвокатской деятельности.

Методология исследования. В рамках данного исследования преимущественно принимали участие мужчины (70%). Основная категория иностранных граждан, приезжающих в Казахстан для трудоустройства возрасте 18 - 29 лет (60 %). Это говорит о том, что проявляют интерес в трудоустройстве в основном экономически и социально активные группы.

Опрос проводился с июля по сентябрь 2016 года. Все интервью проводились очно с применением традиционного бумажного метода. Интервьюеры заполняли опросные листы, основываясь на ответах участников. Респонденты среди трудящихся – мигрантов

отбирались на основе методов готовой выборки и снежного кома. Респонденты адвокаты и юристы отбирались среди адвокатской коллегии Аль-Фарабийского района.

Метод готовой выборки подразумевает интервьюирование лиц, которые доступны для проведения опроса (бывшие клиенты). В нашем случае проводились интервью с теми, кто находится в местах исследования. Метод снежного кома позволяет выявлять потенциальных респондентов с помощью уже опрошенных респондентов. Закрытость целевой группы представляла определенные сложности для проведения исследования. Опрос проводился на строительных объектах, лепешечных цехах, базарах и т.д.

Анкета для трудящихся – мигрантов, адвокатов, юристов для проведения опроса была разработана специально для этого исследования, с учетом опыта реализации проектов по миграции.

Полученные результаты: Настоящее исследование позволило обозначить ключевые проблемы государственной политики в сфере доступа к правовым услугам среди трудящихся – мигрантов, определить ограничения инициатив в отношении трудящихся – мигрантов, выявить необходимость в получении бесплатной правовой помощи, а также получить исходную информацию для проведения дальнейших исследований и принятия решений, направленных на устранение проблем, связанных с доступом к юридическим услугам.

Опрос адвокатов и юристов касался, в частности, причины отсутствия представительства и возможности получения правовой помощи, путей получения правовой помощи, оценки качества работы юриста, расходов на оплату и других аспектов взаимоотношений между юристом и клиентом.

По результатам исследования разработаны рекомендации, адресованные правительству и местным, исполнительным и представительным органам, организациям гражданского общества, и направленные на решение проблем, с которыми сталкиваются трудящиеся – мигранты, и которые могут служить источниками социальной напряженности.

Каждый раздел содержит выводы, в заключении подведены общие итоги исследования, и представлены рекомендации для всех заинтересованных сторон.

ГЛОССАРИЙ

Миграция - постоянное или временное, добровольное или вынужденное перемещение физических лиц из одного государства в другое, а также внутри государства;

Мигрант - лицо, въехавшее в Республику Казахстан и выехавшее из Республики Казахстан, а также переселяющееся внутри Республики Казахстан вне зависимости от причин и длительности;

Правовое информирование - вид гарантированной государством юридической помощи, оказываемой неопределенному кругу лиц, путем предоставления информации по вопросам законодательства Республики Казахстан в устной, письменной формах, в форме электронного документа, удостоверенного электронной цифровой подписью, либо в виде визуального ознакомления;

Правовое консультирование - вид гарантированной государством юридической помощи, оказываемой физическим и юридическим лицам, имеющим право на ее получение, в форме устных и письменных консультаций, в том числе касающихся вопроса составления заявлений, жалоб, ходатайств и других документов правового характера;

Пакт (от лат. Pactum - договор, соглашение) - одно из наименований различного рода международных договоров, имеющих большое политическое значение. Пакт-3,14 -К 2 ограниченное временем по соглашению сторон, заключающих тот или иной пакт как правило в устной форме обращения;

Гарантированная государством юридическая помощь - юридическая помощь, оказываемая физическим и юридическим лицам, имеющим право на ее получение на основании и в порядке, предусмотренных настоящим Законом и иными законами Республики Казахстан, на бесплатной основе;

Субъекты оказания гарантированной государством юридической помощи - физические и (или) юридические лица, оказывающие гарантированную государством юридическую помощь;

Система оказания гарантированной государством юридической помощи - установленные законодательством Республики Казахстан правовые основы и механизмы реализации гарантированного государством права на юридическую помощь;

Уполномоченный государственный орган в сфере оказания гарантированной государством юридической помощи (далее - уполномоченный орган) - центральный исполнительный орган, осуществляющий руководство в сфере оказания правовой помощи и юридических услуг населению.

Конституция (от лат. Constitutio - устройство, установление, сложение) - основной закон государства, особый нормативный правовой акт, имеющий высшую юридическую силу. Конституция определяет основы политической, правовой и экономической систем государства;

Правосудие - вид правоохранительной и правоприменительной государственной деятельности, в результате которой реализуется (проявляется) судебная власть.

Адвокат (лат. Advocatus - от advoco - приглашаю) - лицо, профессией которого является оказание квалифицированной юридической помощи физическим лицам (гражданам, лицам без гражданства) и юридическим лицам (организациям), в том числе защита их интересов и прав в суде. Адвокатура как профессия известна с древнейших времён;

Право - один из видов регуляторов общественных отношений; система общеобязательных, формально-определённых, гарантированных государством правил поведения.

1. Нормы национального и международного законодательства по оказанию квалифицированной юридической помощи в Казахстане для трудящихся - мигрантов

В Казахстане право на бесплатную юридическую помощь декларировано пунктом 3 статьи 13 Конституции, который гласит «Каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно».

Право на квалифицированную юридическую помощь является гарантией таких фундаментальных основ демократического общества, как личная свобода, право на доступ к правосудию, презумпция невиновности, уважение чести, достоинства человека и многих других.

Опыт показывает, что для выбора эффективной стратегии реформирования института оказания квалифицированной правовой помощи необходима заинтересованность всех вовлеченных сторон - адвокатуры, гражданского общества - и политическая воля государства. Оттого, насколько эффективно и разумно организовано оказание такой помощи, зависит в конечном итоге благополучие и безопасность каждого человека.

Каждый человек имеет право на качественное представительство в суде. Понятие «каждый» включает в себя и тех, кто не имеет средств для оплаты услуг адвоката. Международные стандарты гарантируют таким людям право на адвоката, назначенного государством, услуги которого оплачиваются государством. Это право эволюционировало в течение десятилетий: оно не было дословно сформулировано во Всеобщей декларации прав человека. Однако право на бесплатную юридическую помощь вытекает из статьи 11 этой декларации, согласно которой: «каждый человек, обвиняемый в совершении преступления, имеет право считаться невиновным до тех пор, пока его виновность не будет установлена законным порядком путем гласного судебного разбирательства, при котором ему обеспечиваются все возможности для защиты». Кроме того, статья 2 Декларации запрещает дискриминацию и устанавливает, что «каждый человек имеет права и свободы, изложенные в Декларации, без различий, таких как... имущественные...».

Наиболее полно и точно право на юридическую помощь было сформулировано в Международном пакте о гражданских и политических правах, ратифицированным Республикой Казахстан в ноябре 2005 года. В статье 14.3.(d) пакта говорится, что каждый имеет право на защиту и «...быть уведомленным об этом праве и иметь назначенного ему защитника в любом случае, когда интересы правосудия того требуют, безвозмездно для него в любом таком случае, когда у него нет достаточно средств для оплаты этого защитника». В Европейской Конвенции по правам человека в статье 6.3 (с) также сформулировано право на бесплатную юридическую помощь, если человек «не имеет средств заплатить за адвоката» и «если интересы правосудия того требуют». Более детальное разъяснение данного права дается международными контрольными органами в ряде дел, рассмотренных ими в течение длительного периода: это решения Комитета ООН по правам человека (Международный пакт) и вердикты Европейского суда по правам человека в Страсбурге (Европейская конвенция). Кроме этого, существует такой важный аспект права на защиту, как обязательства государства. Одна из специфических особенностей данного права состоит в том, что право на защиту включает в себя не только создание условий для его реализации, но и активное распространение информации о наличии у каждого такого права.

Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод¹ провозглашает: «Любое лицо, чьи права и свободы нарушены, имеет право на эффективное средство правовой защиты в государственном органе, даже если это нарушение было совершено лицами, действовавшими в официальном качестве» (ст. 13), а также, что каждый обвиняемый в совершении уголовного преступления имеет право «защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника» (п./п. «с» п. 3. ст. 6).

Ст. 1 Конвенции о международном доступе к правосудию устанавливает, что граждане каждого из договаривающихся государств, а также лица, проживающие на их территории, должны иметь право на правовую помощь в судах по гражданским и торговым делам в

¹Принята 4 ноября 1950 г. (с изменениями от 21 сентября 1970 г., 20 декабря 1971 г., 1 января 1990 г., 6 ноября 1990 г.).

каждом Договаривающемся государстве на тех же условиях, что и граждане, а также лица, обычно проживающие в данном государстве.

Конвенция «О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам» предусматривает, что «граждане каждой из Договаривающихся Сторон и лица, проживающие на ее территории, ...пользуются бесплатной юридической помощью на тех же условиях, что и собственные граждане».

Основные принципы, касающиеся роли юристов, предусматривают право каждого человека на обращение «к любому юристу за помощью для защиты и отстаивания его прав и защиты его на всех стадиях уголовного разбирательства».

Комиссия по правам человека ООН настоятельно призвала все государства гарантировать, чтобы все лица, дела которых переданы на рассмотрение судов или трибуналов, находящихся под их юрисдикцией, имели право быть судимыми в их присутствии и защищать себя лично или через посредство выбранного ими самими защитника (п. 4 Резолюции «О целостности судебной системы»²).

Пункт 2 Основных принципов и руководящих положений, касающихся права на правовую защиту и возмещение ущерба для жертв грубых нарушений международных норм в области прав человека и серьезных нарушений международного гуманитарного права⁴⁶, предусматривает, что государства должны обеспечить соответствие своего национального законодательства их международно-правовым обязательствам посредством, в частности, «принятия надлежащих эффективных законодательных и административных процедур и других соответствующих мер, обеспечивающих на справедливых условиях эффективный и незамедлительный доступ к правосудию», а также обеспечить адекватные, эффективные, быстрые и надлежащие средства правовой защиты.

П./п. «с» п. 3 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод предусматривает, что обвиняемый вправе «при недостатке у него средств для оплаты услуг защитника пользоваться услугами назначенного ему защитника бесплатно, когда того требуют интересы правосудия».

Пункт 3 Основных принципов о роли юристов обязывает правительства «обеспечить необходимое финансирование и другие ресурсы для юридической помощи бедным и другим несостоятельным людям. Профессиональные ассоциации адвокатов должны сотрудничать в организации и создании условий предоставления такой помощи». А п. 6 этих же принципов предусматривает: «Во всех случаях, когда того требуют интересы правосудия, каждый такой человек (задержанный, подозреваемый, обвиняемый, подсудимый), не имеющий юриста, имеет право на помощь юриста, опыт и компетентность которого соответствуют характеру правонарушения, назначенного в целях предоставления ему эффективной юридической помощи бесплатно, если у него нет достаточных средств для оплаты услуг юриста».

П./п. «в» п. 3 ст. 7. Конвенции Содружества Независимых Государств о правах и основных свободах человека (Минск, 26 мая 1995 г.)³ устанавливает, что каждый обвиняемый в совершении преступления имеет право «защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника или иметь назначенного ему защитника в любом случае, когда интересы правосудия того требуют, а также пользоваться в случаях, определенных национальным законодательством, бесплатной помощью адвоката».

В соответствии с п. 93 Минимальных стандартных правил обращения с заключенными⁴ подследственные заключенные в целях своей защиты должны иметь право обращаться там, где это возможно, за бесплатной юридической консультацией, принимать в заключении юридического советника, взявшего на себя их защиту.

Согласно принципам 17 и 18 Свода принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме⁴⁹, задержанное или находящееся в заключении лицо имеет право не только связываться и консультироваться с адвокатом, но и, если задержанное лицо не имеет адвоката по своему выбору, оно во всех случаях, когда этого требуют интересы правосудия, имеет право воспользоваться услугами

² Принята Комиссией по правам человека на Пятьдесят восьмой сессии в апреле 2002 г.

³ Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ. 1995. № 2.

⁴ Приняты на первом Конгрессе ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, состоявшемся в Женеве в 1955 г., и одобрены Экономическим и Социальным Советом в его резолюциях 663 С (XXIV) от 31 июля 1957 г. и 2076 (LXII) от 13 мая 1977 г.

адвоката, назначенного для него судебным или иным органом, без оплаты его услуг, если это лицо не располагает достаточными денежными средствами.

Согласно Резолюции (78) 8 КМСЕ «О юридической помощи и консультациях» от 2 марта 1978 г. предоставление юридической помощи должно рассматриваться не как акт милосердия к неимущим, а как обязательство, лежащее на всем обществе в целом, а также указывается, что устранению препятствий для облегчения доступа к правосудию способствует не только оказание юридической помощи, но и юридические консультации для лиц, находящихся в экономически неблагоприятном положении (преамбула). При этом указывается: «Никто не может быть лишен в силу препятствий экономического характера возможности использования или защиты своих прав в любых судах, правомочных выносить решения по гражданским, торговым, административным, социальным или налоговым делам. С этой целью любое лицо должно иметь право на необходимую юридическую помощь в судебном разбирательстве» (п. 1).

Пункт 5.17 Документа Копенгагенского совещания Конференции по человеческому измерению 1990 г.⁵ устанавливает, что «любое лицо, преследуемое в судебном порядке, имеет право защищать себя лично или без промедления через посредство выбранного им самим защитника, или, если это лицо не располагает достаточными средствами для оплаты услуг защитника, на безвозмездное получение таких услуг, когда этого требуют интересы правосудия». Документ Копенгагенского совещания Конференции по человеческому измерению 1991 г.⁶ обязывает государства обеспечивать, «чтобы любое лицо, обвиненное в совершении уголовного преступления, имело право защищать себя самостоятельно или с помощью адвоката по его собственному выбору или, в том случае, если это лицо не располагает достаточными средствами для оплаты услуг адвоката, чтобы эти услуги были предоставлены ему бесплатно, когда того требуют интересы справедливости».

Тем самым указанными международными актами установлено, что бесплатная юридическая помощь предоставляется в случаях, когда этого требуют: 1) интересы правосудия; 2) отсутствие достаточных средств для оплаты услуг адвоката у лица, нуждающегося в такой услуге.

Вместе с тем, как следует из указанных документов, устанавливая право на субсидируемую юридическую помощь, большинство международных актов не содержат прямого указания на доступ к бесплатной юридической помощи по не уголовным делам. Вместе с тем, в международных документах особо оговаривается обязанность государства обеспечить доступ к правосудию посредством предоставления субсидируемой помощи для уязвимых групп (несовершеннолетних, малоимущих, беженцев, апатридов и других), а также для лиц, пострадавших от конкретного вида правонарушений (жестоких, бесчеловечных и унижающих достоинство видов обращения и наказания, пыток и т.п.).

В отношении других уязвимых групп на государства возлагаются обязанности по обеспечению эффективными средствами правовой защиты от дискриминации (ст. 6 Конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации⁷), доступа жертвам пыток к процедурам компенсации (ст. 14 Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных и унижающих достоинство видов обращения и наказания⁸); предоставлению беженцам и апатридам тех же условий доступа к правосудию, что и гражданам страны, включая доступ к юридической помощи (ст. 16 Конвенции о статусе беженцев⁹ и ст. 16 Конвенции о статусе апатридов).

Например, ст. 16 Конвенции о статусе беженцев и ст. 16 Конвенции о статусе апатридов предусматривают, что беженцы и лица без гражданства должны «пользоваться в отношении права обращения в суд тем же положением, что и граждане, в частности, в вопросах юридической помощи и освобождения от обеспечения уплаты судебных расходов».

Некоторыми международными органами и организациями, исходя из указанных международных актов и собственной практической деятельности, разработаны конкретные

⁵Подписан 29 июня 1990 г.

⁶Утверждена резолюцией 2106 (XX) Генеральной Ассамблеи ООН от 21 декабря 1965 г.

⁷Утверждена резолюцией 2106 (XX) Генеральной Ассамблеи ООН от 21 декабря 1965 г.

⁸Приняты резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 43/173 от 9 декабря 1988 г.

⁹Принята 28 июля 1951 г. Конференцией полномочных представителей по вопросу о статусе беженцев и апатридов, созванной в соответствии с резолюцией 429 (V) Генеральной Ассамблеи от 14 декабря 1950 г.

стандарты, касающиеся оказания субсидируемой юридической помощи, а также меры, которые могут предприниматься государствами для обеспечения права на юридическую помощь. Так, ряд документов ООН посвящен именно указанным вопросам (например, Основные принципы о роли юриста¹⁰, Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме¹¹; Принципы защиты психически больных лиц и улучшения психиатрической помощи¹²; Правила ООН, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы¹³; Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних¹⁴ и др.).

Например, Резолюция (78) 8 «О юридической помощи и консультациях» устанавливает: «Никто не может быть лишен в силу препятствий законодательного характера возможности использования или защиты своих прав в любых судах, правомочных выносить решения по гражданским, торговым, административным, социальным или налоговым делам. С этой целью любое лицо должно иметь право на необходимую юридическую помощь в судебном разбирательстве».

В Рекомендации № R (93) 1 «Об эффективном доступе к праву и правосудию малообеспеченных слоев населения» указывается о содействии «эффективному доступу беднейших слоев населения к судам, в особенности путем: ...оказания юридической или любых других форм помощи всем судебным инстанциям (гражданским, уголовным, коммерческим, административным, общественным и т.д.) и всем состязательным или не состязательным процессам независимо оттого, в каком качестве выступают заинтересованные лица».

В ряде документов указывается, что если задержанный, обвиняемый, а также содержащийся под стражей не имеет защитника по своему выбору, то в таких случаях он имеет право на защитника, назначенного судьей или судебными властями, если этого требуют интересы правосудия. Если человек не в состоянии оплатить услуги адвоката, ему должен быть назначен адвокат бесплатно.

Значительное внимание вопросам оказания субсидируемой юридической помощи уделяет Совет Европы, которым разработан ряд стандартов, рекомендаций, резолюций и директив по вопросам, касающимся юридической помощи, в том числе и субсидируемой (например: Хартия Европейского Союза об основных правах¹⁵, Резолюция (78) 8 «О юридической помощи и консультациях»¹⁶; Резолюция (76) 5 «О правовой помощи по гражданским, коммерческим и административным делам»¹⁷, Рекомендация № R (93) 1 «Об эффективном доступе к праву и правосудию малообеспеченных слоев населения»¹⁸, Рекомендация № R 2000(21) «О свободе осуществления профессии адвоката»¹⁹; Директива 2003/8/ ЕС «Об улучшении доступа к правосудию в трансграничных спорах посредством установления общих минимальных правил, касающихся предоставления юридической помощи»²⁰ и др.).

Во многих постановлениях ЕСПЧ указывается не только на стандарты предоставления юридической помощи, но и на основные принципы оказания такой помощи за счет государства (например, о сфере применения права на бесплатную юридическую помощь, применения финансового критерия; применения критерия «интересы правосудия», о бесплатной юридической помощи по гражданским делам, о праве на эффективное средство правовой защиты и выплату компенсации и др.).

Таким образом, все указанные международные акты объединяет то, что в них нашли закрепление положения, гарантирующие, во-первых, право на доступ к квалифицированной

¹⁰Приняты восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, Гавана, 27 августа - 7 сентября 1990 г.

¹¹Приняты резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 43/173 от 9 декабря 1988 г.

¹²Приняты резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 46/119 от 17 декабря 1991 г.

¹³Приняты резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 45/113 от 14 декабря 1990 г.

¹⁴Приняты резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 40/33 от 10 декабря 1985 г.

¹⁵Принята 7 декабря 2000г.

¹⁶Принята Комитетом Министров ЕС 2 марта 1978 г. на заседании Представителей Министров.

¹⁷Принята Комитетом Министров ЕС 18 февраля 1976 г. на 254-ом заседании Представителей Министров.

¹⁸Принята Комитетом Министров ЕС 8 января 1993 г. на 484-ом заседании Представителей Министров.

¹⁹Принята Комитетом Министров ЕС 25 октября 2000 г. на 727-ом заседании Представителей Министров.

²⁰Принята Советом ЕС 27 января 2003 г.

юридической помощи, во-вторых, право на субсидируемую юридическую помощь для определенных категорий лиц (1), а также в случаях, когда того требуют интересы правосудия(2).

Первая из указанных гарантий предполагает:

- равный доступ к юридической помощи, исключающий неравенство и дискриминацию в доступе к квалифицированной помощи юриста, в том числе и к субсидируемой юридической помощи;
- право на справедливую и эффективную процедуру рассмотрения заявлений о предоставлении юридической помощи, в том числе и субсидируемой;
- право на юридическую помощь не только по уголовным делам, но и по гражданским и административным делам;
- право выбора юриста (за исключением ограничения такого права в отношении субсидируемой юридической помощи).

Вторая группа - гарантии права на субсидируемую помощь предполагают:

- право на субсидируемую юридическую помощь не только для лиц, привлеченных к уголовной ответственности и пострадавших от преступлений, в случае отсутствия у них средств для оплаты помощи адвоката, но и для лиц из социально уязвимых групп, а также отдельных категорий лиц;
- информирование о праве на получение юридической помощи;
- финансовое, организационное и ресурсное обеспечение программ субсидируемой юридической помощи;
- ее качество и эффективность.

Указывая на финансовое, организационное и ресурсное обеспечение программ субсидируемой юридической помощи как важнейшей и основной гарантии, оказание такой помощи предполагает следующее.

Государство должно не только гарантировать квалифицированную юридическую помощь, но и создать такие условия, чтобы она была эффективной. Например, п. 2 Основных принципов о роли юриста устанавливают: «Правительство обеспечивает эффективные процедуры и гибкие механизмы эффективного и равного доступа к юристам для всех лиц, находящихся на их территории и попадающих под юрисдикцию».

Во многих документах государствам рекомендуется организовывать программы юридической помощи, гарантирующие возможность лицу самому выбрать адвоката. Так, в Рекомендации № R (93) 1 «Об эффективном доступе к праву и правосудию малообеспеченных слоев населения» указывается: «Содействовать эффективному доступу беднейших слоев населения к судам, в особенности путем: ...признания права на помощь соответствующего адвоката, насколько возможно, по выбору обвиняемого». Вместе с тем, право свободы выбора адвоката может быть ограничено при предоставлении субсидируемой юридической помощи. Например, ЕСПЧ, неоднократно указывая на этот фактор в своих решениях, отмечал, что: «...право выбирать представителя не может считаться абсолютным. В том случае, когда речь идет о бесплатной юридической помощи, оно может быть предметом необходимых ограничений. Назначая адвоката, национальные суды, несомненно, должны принимать во внимание пожелания обвиняемого. Однако, они могут отклонить эти пожелания, если имеются весомые основания полагать, что это необходимо в интересах правосудия».

Вместе с тем, международные документы устанавливают условия предоставления субсидируемой юридической помощи - это требования интересов правосудия и материального положения лица, которое не способно самостоятельно оплатить юридические услуги. Однако при этом не дается определений понятия «интересы правосудия», а также не содержится положений, касающихся определения критериев материального положения лица, его неспособности оплатить юридическую помощь.

Таким образом, международные акты предусматривают следующие принципы предоставления квалифицированной юридической помощи, в том числе и субсидируемой:

- равный доступ к юридической помощи;
- право лица быть информированным о возможности получения квалифицированной юридической помощи, в том числе и субсидируемой юридической помощи;
- право выбора юриста и его ограничение применительно к субсидируемой

юридической помощи;

- право на назначение защитника (при отсутствии у лица защитника по соглашению) в любом случае, когда того требуют интересы правосудия;
- право на безвозмездную юридическую помощь назначенного защитника при условии недостаточности средств для оплаты его услуг;
- круг лиц, имеющих право на субсидируемую юридическую помощь;
- требования, предъявляемые к качеству субсидируемой юридической помощи;
- установление порядка доступа к субсидируемой юридической помощи;
- обязанность государства по организации системы субсидируемой юридической помощи, ее достаточного финансирования и предоставления иных ресурсов;
- обязательность необходимой квалификации, компетентности и опыта защитников по назначению;
- обязанность адвокатских ассоциаций содействовать программам правового информирования общественности о правах граждан и участвовать в предоставлении субсидируемой юридической помощи;
- контроль качества предоставляемой юридической помощи, а также некоторые другие принципы.

Важно указать, что международные документы предусматривают получение такой помощи не только подозреваемыми, обвиняемыми, подсудимыми, осужденными, но и другими категориями лиц: пострадавшими от совершенного в отношении них преступления; малоимущими; лицами из определенных социальных групп: престарелыми, инвалидами, беженцами, вынужденными переселенцами, апатридами, лицами, находящимися на лечении в психиатрических, психоневрологических медико-социальных учреждениях, реабилитационных центрах, иностранцами, лицами без гражданства и некоторыми другими лицами.

Важно также указать, что совершенствование системы предоставления юридической помощи должно проводиться в направлении приведения ее в соответствие, прежде всего, международным стандартам, установленным в этой сфере. Пункт 3 ст. 4 Конституции РК гласит: «Международные договоры, ратифицированные Республикой, имеют приоритет перед ее законами и применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание закона». В соответствии с данной нормой п.1 ст. 20 ЗРК от 30 мая 2005 г. № 54-III «О международных договорах Республики Казахстан» гласит: «Каждый действующий международный договор Республики Казахстан подлежит обязательному и добросовестному выполнению Республикой Казахстан». Тем самым указанные нормы обязывают Казахстан соблюдать общепризнанные принципы и нормы международного права и имплементацию их в национальное законодательство, что в равной степени относится и к международным актам в области права на квалифицированную юридическую помощь, в том числе и на ее бесплатное получение.

Казахстанским законодательством предусмотрено оказание помощи бесплатно в уголовном, административном судопроизводстве при участии в нем адвоката в качестве защитника по назначению органов, ведущих судопроизводство. В этом случае труд адвоката оплачивается из государственного бюджета по ставкам, утвержденным Правительством РК. Предоставление бесплатной юридической помощи предусмотрено также и в гражданском судопроизводстве, но только для отдельных категорий малоимущих граждан и по весьма ограниченному кругу вопросов. В данную категорию не включены трудящиеся – мигранты. И как мы видим на практике, кроме НПО на бесплатной основе никто не оказывает помощь трудящимся – мигрантам. Между тем, не урегулированы вопросы предоставления юридической помощи по другим вопросам, не связанным с обращением в суд, а также информации юридического характера и юридической консультации.

В этой связи, необходима консолидация и системное развитие принципов и основ оказания бесплатной юридической помощи, что требует реформирования действующей системы предоставления и оплаты юридической помощи: создания правовых, ресурсных и организационных механизмов реализации, гарантированного Конституцией РК права малоимущих и социально уязвимых лиц на получение бесплатной юридической помощи, которые должны найти свое воплощение в Концепции гарантированной субсидируемой

юридической помощи.

Вместе с тем, необходимо, чтобы государство само организовало систему оказания бесплатной юридической помощи, то есть международные органы оставляют за государством право решать, какой будет структура и процедуры оказания помощи; главное, чтобы система гарантировала право на получение бесплатной юридической помощи. Основные Принципы ООН касательно роли адвокатов, принятые Восьмым Конгрессом ООН по предотвращению преступлений и обращению с преступниками, принятые в сентябре 1990 года, закрепляют следующее: «Правительства должны обеспечить достаточное финансирование и другие источники для обеспечения оказания юридической помощи неимущим и другим социально-уязвимым слоям населения. Профессиональные ассоциации адвокатов должны сотрудничать при организации и обеспечении услуг».

В отношении выбора системы предоставления бесплатной юридической помощи должна применяться такая доктрина международного права, как *margin of appreciation*, позволяющая государствам самостоятельно определять, какой будет система оказания квалифицированной юридической помощи за счет государственного бюджета

Однако нормы действующего законодательства, предусматривающие предоставление бесплатной юридической помощи, несовершенно и не гарантируют ее получение лицам, нуждающимся в ней и не имеющим финансовых возможностей оплатить работу адвоката. Бесплатная юридическая помощь, согласно действующему законодательству, может быть предоставлена в следующих случаях:

Статья 71 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан предусматривает обязательное участие защитника в случае, если об этом ходатайствует подозреваемый, обвиняемый или подсудимый. Однако, к сожалению, уголовно-процессуальное законодательство не устанавливает четкого требования для органов следствия и суда информировать лицо, попавшее в сферу уголовного правосудия, о праве воспользоваться услугами адвоката, оплаченного государством.

В соответствии с пунктом 4 статьи 12 Конституции Республики Казахстан, иностранцы и лица без гражданства пользуются в Республике правами и свободами, а также несут обязанности, установленные для граждан, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами.

Вместе с тем Конституция Республики Казахстан предоставляет человеку и гражданину право защищать свои права и свободы всеми не противоречащими закону способами (пункт 1 статьи 13). Данная конституционная норма предполагает свободное волеизъявление человека и гражданина в выборе законных средств защиты своих прав, свобод и интересов.

Из части 3 статьи 13 Конституции РК также следует, что каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно. Согласно подпункту 1) пункта 1 статьи 4 Закона РК «О миграции населения», одним из основных принципов, на которых основывается государственная политика в области миграции населения, является признание и гарантирование прав и свобод мигрантов в соответствии с Конституцией Республики Казахстан, законами и международными договорами.

Из статьи 18 Закона «О правовом положении иностранцев» следует, что иностранцы в Республике Казахстан имеют право на обращение в суд и иные государственные органы для защиты принадлежащих им имущественных и 99 личных неимущественных прав. Иностранцы пользуются в суде процессуальными правами наравне с гражданами Республики Казахстан, за исключением случаев, предусмотренных международными договорами Республики Казахстан. Аналогичное положение закреплено в подпункте 1) пункта 1 статьи 5 Закона РК «О миграции населения». Согласно данной нормы иммигранты в Республике Казахстан имеют право пользоваться правами и свободами, установленными для граждан Республики Казахстан, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами, обращаться в суд и государственные органы для защиты принадлежащих им имущественных и личных неимущественных прав. Право каждого на получение квалифицированной юридической помощи в ходе гражданского или уголовного процесса закреплено в статье 18 Гражданско-процессуального кодекса и статье 28 Уголовно-процессуального кодекса. Указанные процессуальные нормы основаны на Конституции Республики Казахстан и тесно взаимосвязаны с таким конституционным

принципом, как равенство всех перед законом и судом, закрепленным в пункте 1 статьи 14 Конституции Республики Казахстан. В соответствии с пунктом 1 статьи 1 Закона «Об адвокатской деятельности» адвокатура в Республике Казахстан призвана содействовать реализации гарантированного государством и закрепленного Конституцией Республики Казахстан права человека на судебную защиту своих прав, свобод и получение квалифицированной юридической помощи. Согласно пункту 3 вышеуказанной статьи Закона, адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе адвокатами в порядке, установленном настоящим Законом, в целях защиты и содействия в реализации прав, свобод и законных интересов физических лиц, а также прав и законных интересов юридических лиц.

В настоящее время право на помощь адвоката за счет государства гарантировано в определенных законом случаях. К сожалению, далеко не всегда это право обеспечивается должным образом для трудящихся – мигрантов. Следовательно редко заинтересован в том, чтобы квалифицированный адвокат появился в деле на самом раннем этапе его расследования. Далеко не все адвокаты горят желанием работать с полной отдачей. По гражданским и административным делам люди получают бесплатную правовую помощь в небольших объемах и на платной основе. В гражданском законодательстве основания для предоставления адвоката за счет государства описаны весьма размыто.

В свою очередь, статьей 413 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (ГПК РК) установлено, что иностранные лица пользуются процессуальными правами и выполняют процессуальные обязанности наравне с гражданами и организациями Республики Казахстан. При этом, статьей 114 ГПК РК и статьей 6 Закона РК «Об адвокатской деятельности» регламентированы случаи оказания бесплатной юридической помощи гражданам. В этой связи, в целях исключения двоякого толкования в правоприменительной практике норм ГПК РК, Закона РК «Об адвокатской деятельности» и Закона РК «О правовом положении иностранцев» касательно случаев оказания бесплатной юридической помощи, считаем целесообразным рассмотреть вопрос о корреспондировании указанных норм.

На практике это порождает определенные проблемы с качеством, своевременностью и доступностью правовой помощи. К сожалению, трудящиеся - мигранты не всегда могут рассчитывать на то, что их права и интересы будут представлены юристом, даже в тех ситуациях, когда, по их мнению, это необходимо.

Из вышеизложенного следует, что каких-либо ограничений на получение мигрантами квалифицированной юридической помощи действующее законодательство РК не устанавливает оказание бесплатной юридической помощи, а требует в определенной степени совершенствования.

2. Практика правовой помощи в оценке доступности среди трудящихся – мигрантов

2.1 Анализ анкет по оказанию правовой помощи среди трудящихся - мигрантов

Тема проекта – Соблюдение права на получение гарантированной юридической помощи среди трудящихся – мигрантов.

Цель исследования:

Изучить соблюдение права на получение гарантированной юридической помощи трудящимися - мигрантами.

Методика исследования:

Анкетирование трудящихся - мигрантов работающих в ЮКО, г. Шымкент.

Источник информации:

Трудящиеся – мигранты прибывшие в Казахстан, ЮКО с целью трудоустройства. Анкетирование проходило на строительных объектах, в местах общественного питания, лепешечных цехах и т.д.

Объем выборки: 20 респондентов, из них 14 мужчин, 6 женщин. Отбор респондентов осуществлялся случайным образом среди участников по возрастному квотированию (18+).

Период проведения: июль - август 2016 года.

Анализ результатов:

В результате анализа анкетных данных трудящихся - мигрантов был определен следующий портрет участников анкетирования:

Состав респондентов по полу (см. Диаграмму 1).



Возрастной состав респондентов в рамках анкетирования (см. Диаграмму 2).



Из Диаграммы 1 и Диаграммы 2 мы видим, что респонденты преимущественно мужчины (70%), возраст - 18-29 лет (60%); 30-39 лет (25%); 40-49 лет (15%). Основная категория граждан, приезжающих в Казахстан для трудоустройства возрасте 18 - 29 лет (60 %). Это говорит о том, что проявляют интерес в трудоустройстве в основном экономически и социально активные группы.

Наличие образования у респондентов в рамках анкетирования (см. Диаграмму 3).

Из Диаграммы 3 мы видим, что образование у респондентов в основном среднее общее (45%), среднее профессиональное (40%), высшее (3%), незаконченное среднее – 0, другое - 0.

Наличие профессии/квалификации у респондентов

Анализ анкет на наличие у респондентов профессии выглядит следующим образом:

Повар – 2 человека;

Педагог узбекского языка и литературы - 1 человек;

Бухгалтер - 1 человек;

Швея – 2 человека;

Не имеет профессии – 1 человек;

Только закончил школу - 2 человека;

Сварщик - 1 человек;

Слесарь – 1 человек;

Не указал – 2 человека;

Строитель – 1 человек;

Педагог истории – 1 человек;

Не указал – 2 человека;

Строитель – 2 человека;

Агроном - 1 человек;

Таким образом, из 20 респондентов не имеет профессии только один человек и двое только окончили школу, двое не ответили на вопрос.

Наличие гражданства у респондентов(см. Диаграмму 4)

Как показывает анкетирование в основном в ЮКО с целью трудоустройства едут из Таджикистана (5%), Кыргызстана (25%), Узбекистана (14%).

Нахождение респондентов всего (в общем) по времени проработавших на территории Казахстана.

менее 6 месяцев – 1 человек;

от 6 месяцев до 1 года – 4 человека;
от 1 года до 3 лет - 6 человек;
от 3 лет до 5 лет – 7 человек;
более 5 лет – 2 человека.

Заключали ли респонденты трудовой договор с работодателем во время последней работы (Диаграмму 5)



Как мы видим из диаграммы № 5 из респондентов только 3 человека заключили трудовой договор, а 17 человек работали в Казахстане без заключения трудового договора.

С какими нарушениями либо ущемлениями прав и свобод пришлось столкнуться при трудоустройстве трудящимся - мигрантам

	Да	Нет
Обман со стороны отправляющего агентства	2	18
Отказ работодателя от заключения трудового контракта/договора и легализации правового статуса	16	4
Несвоевременная выплата работодателем заработной платы	16	4
Отказ работодателя от выплаты заработной платы	15	5
Изъятие работодателем паспорта	16	4
Принуждение со стороны работодателя к бесплатному труду	13	7
Запрет со стороны работодателя покидать место работы (ограничение возможности передвижения)	15	5
Плохое отношение со стороны местного населения	7	13
Отказ в медицинском обслуживании	6	14
Незаконное задержание со стороны правоохранительных органов	8	12
Отказ в оформлении разрешительных документов со стороны миграционных органов государства	13	7

Таким образом, больше всего респонденты отметили, что сталкивались с отказом работодателя от заключения трудового контракта/договора и легализации правового статуса; с несвоевременной выплатой работодателем заработной платы; отказ работодателя от выплаты заработной платы; изъятие работодателем паспорта; запрет со стороны работодателя покидать место работы (ограничение возможности передвижения); принуждение со стороны работодателя к бесплатному труду, отказ в оформлении разрешительных документов со стороны миграционных органов государства трудоустройства.

Другие нарушения либо ущемления прав и свобод с которыми столкнулись трудящиеся – мигранты - респонденты отметили следующим образом:

Никакие – 3 человека;

Меня обвинили в воровстве и потом заставили строить другой объект -1 человек;

С тем, что работодатель не хотел заключить договор;

Не смог дочку устроить в садик – 1 человек;
 Документы отобрали – 1 человек;
 Все указал – 1 человек;
 Бесплатно заставлял работодатель работать - 1 человек;
 Больше никакие – 1 человек;
 Никто не хочет помогать из-за того, что у меня нет денег – 1 человек;
 Первые годы, когда приезжал, я еще не знал хорошо – 1 человек;
 На рынке обвинили в краже – 1 человек;
 Хотела устроить сына в школу, но сказали, что нужен ИИН – 1 человек;
 Трудности были в миграционной полиции - 3 человека;
 Обвинили в краже вещей – 1 человек;
 Мой товар украл и хотели заставить выплачивать деньги за него -1 человек;
 Первый работодатель, у которого работал, не платил и бил – 1 человек.

Три человека отметили, что у них возникали проблемы в миграционной полиции, остальные респонденты отметили другие проблемы с которыми они сталкивались в нахождении страны назначения.

Куда обращались трудящиеся – мигранты в случае нарушения либо ущемления прав и свобод в государстве трудоустройства.

посольство либо консульское учреждение и иные государственные органы страны – 0
 правоохранительные или иные государственные органы государства трудоустройства - 1
 диаспоры страны - 2
 международные организации или неправительственные организации - 2
 адвокату или адвокатскую коллегия - 2
 не обращался никуда -13
 другое _____
 позвонил родственником в Узбекистан, отец приехал и забрал меня.

13 респондентов отметили, что не обращались никуда за восстановлением нарушенных прав, только один отметил, что позвонил родственникам и его забрали домой. Один респондент отметил, что обратился в правоохранительные органы и двое к диаспоре, двое в международные организации или неправительственные организации, двое к адвокату или адвокатскую коллегия.

Если никуда не обращались в случае нарушения либо ущемления прав и свобод, то по какой причине.

думал, что это бесполезно и мне не помогут – 5 человек;
 не знал, кто может помочь в моей ситуации – 7 человек;
 не было времени или возможности куда-либо обратиться - 0;
 боялся, что у меня самого будут неприятности – 3 человека;

Другая причина, Напишите _____

- ✓ Нет денег;
- ✓ Все равно я не гражданин Казахстана и мне никто не поможет;
- ✓ Все равно никто не поможет;
- ✓ Адвокаты отказались т.к. нет у меня денег;
- ✓ Адвоката не нанимал, но юристы «Сана Сезим» помогли.

Как показал анализ ответов, в случае нарушения прав, трудящиеся – мигранты многие не знали, кто может помочь в их ситуации и пять человек отметили, что не верят, что их вопрос могут решить; три человека отметили, что боялись неприятностей, а остальные респонденты отметили другое.

ЕСЛИ ВЫ НАНИМАЛИ АДВОКАТА ДЛЯ ЗАЩИТЫ СВОИХ ПРАВ, ПРОСЬБА ОТВЕТИТЬ НА СЛЕДУЮЩИЙ БЛОК ВОПРОСОВ

Обращался ли трудящийся - мигрант за юридической помощью к адвокату? Если да, то указать - куда и по какому вопросу?

Да – 2 человека;

Нет - 18 человек.

Из 20 респондентов только двое смогли воспользоваться услугами адвоката, а остальным не представилось такой возможности.

Вид юридической помощи Вам был оказан трудящемся - мигрантам:

правовое консультирование в устной форме – 1 человек;

правовое консультирование в письменной форме

составление документов правового характера - 1 человек;

представление интересов в судах и других органах

иное (указать)

Один из респондентов смог воспользоваться только правовым консультированием и второй составлением документов правового характера.

Помощь адвоката была получена на бесплатной основе? Если нет, то кто оплачивал услуги адвоката, пжл. укажите?

Да – 0

нет – 2 человека, оплачивали родственники

Респонденты отметили, что только двое смогли нанять адвоката на платной основе и услуги адвоката оплатили им родственники.

Оцените, пожалуйста, уровень знаний и компетентность адвоката в вашем вопросе, который Вам оказывал помощь:

	очень доволен	доволен	нейтрально	недоволен	очень недоволен
Информированность и компетентность		1 ²¹	2 ²²		
Оперативность в разрешении проблем		1		2	
Профессионализм		1	2		
Вежливость		1	1, 2		
Готовность помочь		1		2	
Владение языком, который вам доступен		1			2
Общая результативность		1		2	

Один из респондентов остался довольным оказываемыми услугами. Второй респондент был не доволен оказываемыми услугами и отметил, что адвокат плохо владел языком, доступным для респондента, не был готов помочь ему оперативно разрешить его вопрос.

Удовлетворены ли Вы качеством оказания юридической помощи?

5	4	3	2	1
очень доволен	Доволен 1	Нейтрально 2	недоволен	очень недоволен

Если вы недовольны, то почему?

²¹Респондент - 1

²²Респондент - 2

Из двух респондентов, которые воспользовались услугами адвоката, один остался довольным услугами адвоката, второй респондент отметил, что к качеству предоставленных услуг относится нейтрально.

Каков был результат обращения трудящихся – мигрантов в случае нарушения либо ущемления Ваших прав и свобод.

моя просьба либо заявление были решены удовлетворительно

мне помогли частично – 1 человек;

моя просьба либо заявление было оставлено без результата – 1 человек;

меня самого привлекли к ответственности

другой результат

По итогу оказанных юридических услуг адвокат одному из респондентов помог частично, а другому респонденту предоставленная помощь так и не была приведена к логическому завершению.

Ваши пожелания либо дополнительные комментарии:

Респондент отметил, что хотел, чтобы помощь в таких ситуациях оказывалась на бесплатной основе.

ВЫВОД:

Портрет респондентов выглядит следующим образом: мужчины (70%) и женщины (30%); основная доля респондентов (49%) - в возрасте 18 – 29 лет. Это говорит о том, что проявляют интерес в трудоустройстве в основном экономически и социально активные группы. Образование у респондентов в основном среднее общее (45 %). Как показало анкетирование в основном в ЮКО с целью трудоустройства едут из Таджикистана (5%), Кыргызстана (25%), Узбекистана (14%). Из 15 респондентов только 1 не имеет профессии, 2-ое только окончили школу, 2-ое не ответили на вопрос.

Большая часть респондентов отметили, что от 3 до 5 лет находятся в Казахстане. Следует отметить, что 3 человека заключили трудовой договор, а остальные 17 человек работали в Казахстане без заключения трудового договора. Все респонденты отметили, что их права нарушались в процессе работы в Казахстане. И в основном респонденты отметили, что не знали, куда обратиться за восстановлением нарушенных прав. Только двое респондентов смогли воспользоваться услугами адвоката. Один из них был доволен, а другой отметил, что результата по его делу не достигнуто.

Таким образом, большинство трудящихся - мигрантов не могут позволить себе воспользоваться юридическими услугами в связи с невозможностью оплатить услуги адвоката. Следует отметить, что правовые вопросы не терпят ошибок и некомпетентного вмешательства, вдобавок не всегда трудящийся - мигрант сможет получить второй шанс на подачу прошения или оформление некоторых документов – современные законы достаточно жесткие. Именно поэтому получение консультации от квалифицированного адвоката, юриста по миграционным вопросам должно быть первым шагом в решении вопросов подобного рода. Помощь опытного адвоката станет возможностью избежать ошибок и позволит справиться с любой задачей в кратчайшие сроки. Недостаточный уровень правовых знаний может стать причиной серьезных неприятностей при пересечении границы, оформлении документов и подаче заявлений.

2.2 Анализ анкет для адвокатов, юристов по оценке оказания правовой помощи

Настоящий анализ анкет среди адвокатов и юристов представляет собой важную, составляющую роль исследования по вопросам оказания юридической помощи, которое направлено на сбор данных о текущем положении дел в сфере оказания юридической помощи трудящимся - мигрантам в ЮКО по гражданским, уголовным и административным делам.

Цель исследования: Изучить доступ трудящихся – мигрантов на получение гарантированной юридической помощи.

Методика исследования: Анкетирование адвокатов, юристов работающих в ЮКО, город Шымкент.

Источник информации: Адвокатская коллегия, практикующие юристы.

Объем выборки: 10 респондентов, из них 7 адвокатов, 3 юриста. Отбор респондентов осуществлялся случайным образом среди коллегий адвокатов.

Период проведения: июль - август 2016 года.

Анализ результатов: В результате анализа анкет среди адвокатов и юристов были получены следующие данные:

1. Каким (и) законом (законами) установлено право лица на юридическую помощь? (Пожалуйста, выберите все подходящие варианты)

- ☐ Конституция Республики Казахстан - 8 человек;
- ☐ Гражданский Кодекс РК - человек;
- ☐ Гражданский процессуальный кодекс РК – 6 человек;
- ☐ Уголовный Кодекс РК – 1 человек;
- ☐ Уголовно – процессуальный кодекс РК – 5 человек;
- ☐ КоАП РК – 1 человек;
- ☐ Закон РК «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан»;
- ☐ Закон РК «О правоохранительной службе»;
- ☐ Закон о прокуратуре;
- ☐ Закон «О гарантированной государством юридической помощи» - 8 человек;
- ☐ Правовые акты, обеспечивающие выполнение закона о юридической помощи – 3 человека;
- ☐ Право на юридическую помощь подразумевается национальными нормами отправления правосудия, однако оно официально не признано законодательством - 1 человек;
- ☐ Другое (пожалуйста, уточните) _____ Закон об адвокатской деятельности
- ☐ Неприменимо.

2. Какие услуги включены законодательством в состав «юридической помощи»? (Пожалуйста, выберите все подходящие варианты)

Категория обращений	Уголовные дела	Гражданские и административные дела
• Однократное или двукратное юридическое консультирование (например, по вопросу применения соответствующего законодательства и искам, которые лицо в связи с этим может подать).	4 человека	8 человек
• Юридическое представление интересов в государственных/правоохранительных органах и в судах.	4 человека	1 человек
• Юридическая помощь (например, при подаче иска, путем подачи иска от	7 человек	6 человек

имени лица, либо оказания ему помощи в этом)		
• Общая помощь в использовании системы правосудия (например, путем предоставления инструкций по заполнению юридических документов)	5 человек	5 человек
• Составление юридических документов	4 человека	8 человек
• Юридическая помощь в международных судебных органах	3 человека	2 человека
• Предоставление правовой информации в отделениях полиции, тюрьмах и т.д.	6 человек	6 человек
Другое, уточните		

3. Когда право на юридическую помощь было впервые законодательно признано?

В _____ (году) ☐ Неприменимо – 3 человека;

1995 г. – 5 человек;

2009 – 1 человек;

Не знаю – 1 человек.

4. Реформировалась/реструктурировалась ли национальная система юридической помощи после ее создания?

☐ Да, в _____ (году) ☐ Нет

Раздел II - Комментарии (по желанию):

III. ПРАКТИКА ОКАЗАНИЯ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ

1. Как инициируется процесс получения юридической помощи?

(Пожалуйста, выберите все подходящие варианты)

- ☐ По запросу лица, желающего получить юридическую помощь - 9 человек;
- ☐ Суд, рассматривающий дело, должен исследовать и оценить право на получение помощи при первой явке сторон в суд – 4 человека;
- ☐ По запросу полиции – 2 человека;
- ☐ По запросу прокурора – 4 человека;
- ☐ Учреждением, которое контролирует назначение юрисконсультов, на основании уведомления, полученного от субъекта - 6;
- ☐ государственной системы юстиции или лица, ходатайствующего о получении юридической помощи;
- ☐ По запросу коллегии адвокатов – 3 человека;
- ☐ По запросу адвоката – 1 человек;
- ☐ Решение является автоматическим, если дело или получатель юридической помощи отвечает требованиям для получения юридической помощи – 3 человека;
- ☐ Другое (пожалуйста, уточните) _____

2. Где люди могут бесплатно получить услуги первичной юридической помощи? (Пожалуйста, выберите все подходящие варианты)

- ☐ Финансируемой государством организации, оказывающей юридическую помощь – 3 человека;
- ☐ В городских администрациях существуют центры для консультаций по правовым

вопросам, в которых предоставляют консультации юристы – 1 человек;

☐ Коллегия адвокатов ведет реестр квалифицированных адвокатов, которые могут предоставить юридическую консультацию – 6 человек;

☐ Организации гражданского общества предоставляют юридические консультации лицам, которые к ним обращаются – 5 человек;

☐ Неприменимо -

☐ Другое (пожалуйста, уточните): _____

Адвокатами;

В коллегии адвокатов, лицам которую подпадают под категорию;

3. Имеют ли право получить бесплатную юридическую помощь трудящиеся - мигранты?

☐ Да ☐ Нет

Если нет, то почему? _____

4. Доступны ли услуги юридической помощи трудящимся - мигрантам?

☐ Да - 6 человек;

☐ Нет – 4 человека;

5. Являются ли услуги юридической помощи платными для трудящихся – мигрантов? (Пожалуйста, выберите все подходящие варианты)

☐ Нет. Данные услуги бесплатны для лиц, отвечающих установленным критериям – 5 человек;

☐ Государство покрывает все затраты на оказание юридической помощи по уголовным делам – 1 человек;

☐ Государство покрывает все затраты на оказание юридической помощи по гражданским делам – 1 человек;

☐ Сторона, воспользовавшаяся юридической помощью, оплачивает законодательно установленный процент от ее стоимости – 3 человека;

☐ Получатель юридической помощи оплачивает юрисконсульту добавочное вознаграждение сверх гонорара, получаемого от государственных органов или донора;

☐ Существуют установленные гонорары за определенные действия – 1 человек;

☐ Существует скользящая шкала выплат, основанная на финансовом положении;

☐ Другое (пожалуйста, уточните) _____

3. Какие действия должно предпринять лицо, чтобы доказать свое право на получение юридической помощи?

(Пожалуйста, выберите все подходящие варианты)

Основания для получение юридической помощи	Уголовные дела	Гражданские и административные дела
Предоставить документ, подтверждающий статус получателя социального пособий или государственных субсидий для неимущих и социально уязвимых групп населения	1 человек отметил	6 человек отметили
Продемонстрировать сложные семейные обстоятельства (например (документально подтвердив) наличие многодетной семьи, статус одинокого родителя, нетрудоспособность члена семьи и др.)	1	2
Подтверждение низкого уровня дохода для малоимущих групп населения (уровень оплаты/договор/иной документ, в котором указывается размер заработной платы)	1	2

Заявитель должен сказать, что он претендует на основании финансовых критериев или критериев уязвимости	5	2
Принадлежность к социально не защищенной группе, такой как мигранты и члены их семей.	2	2
Подтверждение не требуется; право на юридическую помощь зависит от серьезности или сложности вопроса, по которому требуется помощь	2	4
Решение органа или должностного лица, ответственного за назначение помощи, о том, что интересы правосудия требуют предоставления юридической помощи по данному конкретному делу	2	4
Подтверждение не требуется в ситуации, когда государство обязано предоставить юридическую помощь согласно законодательству	4	6
Другое (пожалуйста, уточните)		

4. Существует ли механизм мониторинга качества предоставляемых услуг юридической помощи?

- ☐ Да, мониторинг осуществляет:
- ☐ Комитет по оказанию юридической помощи
- ☐ Исполнительный орган, отвечающий за правосудие (например, Министерство юстиции)
- ☐ Коллегия адвокатов
- ☐ Судебная система
- ☐ Прокуратура
- ☐ Бюро статистики
- ☐ Группа по экспертной оценке, организованная учреждением по оказанию юридической помощи
- ☐ Другое (пожалуйста, уточните) _____
- ☐ Нет – 10 человек.

5. Как осуществляется сбор данных для мониторинга качества услуг юридической помощи?

- ☐ В ходе проведения оценок субъектами системы правосудия (полиция/прокуроры/судьи) -
- ☐ Рассмотрение жалоб, или факта их отсутствия, от получателей юридической помощи, поданных в государственные органы или коллегия адвокатов, в отношении действий юрисконсульттов
- ☐ Проведение анкетирования об удовлетворенности услугами среди получателей юридической помощи / опросов лиц, обращающихся в суды
- ☐ Мониторинг услуг, предоставляемых в суде
- ☐ Данные о качестве услуг юридической помощи не собираются – 10 человек.
- ☐ Другое (пожалуйста, уточните) _____

Раздел III - Комментарии (по желанию):

VI. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПОМОЩЬ И УГОЛОВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО

1. Какой процент всех уголовных дел вы участвовали по защите трудящихся – мигрантов?

- ☐ Менее 10% - **10 человек**;
☐ Более 10%, но менее 25%
☐ Более 25%, но менее 50%
☐ Более 50%, но менее 75%
☐ Более 75%, но менее 90%

2. Сколько уголовных дел было в вашем производстве в 2016 году по защите трудящихся - мигрантов?

А) Сколько дел закончилось оправданием в суде?

_____ ☐ Данные отсутствуют – **10 человек**;

Б) В скольких делах было применено заключение под стражу (досудебная мера пресечения)?

_____ ☐ Данные отсутствуют - **10 человек**;

В) Сколько дел было разрешено на основании соглашения о признании вины, соглашения по процедурным вопросам или ускоренного судопроизводства?

_____ ☐ Данные отсутствуют – **10 человек**.

3. Какой критерий определяет право на доступ к услугам юридической помощи по гражданским делам для трудящихся - мигрантов? (Пожалуйста, выберите все подходящие варианты и укажите в комментариях ниже, если требуется соответствие более чем по одному критерию)

- ☐ Лицо с ограниченными физическими возможностями -
☐ Лицо с ограниченными интеллектуальными/психическими возможностями
☐ трудящиеся – мигранты и члены их семей;
☐ Беженец;
☐ Лица, чей родной язык отличается от языка государственного судопроизводства;
☐ В зависимости от серьезности, сложности или категории дела, когда это установлено законодательством – 3 человека;
☐ Если в законодательстве указано, что это необходимо в интересах правосудия – 1 человек;
☐ Обоснованность иска стороны (сторон) – 2 человека;
☐ Минимальная цена иска в денежном выражении;
☐ Число процессуальных противников лица, запрашивающего юридическую помощь;
☐ Конкретные требования отсутствуют; помощь назначается уполномоченными органами по их усмотрению – 1 человек;
☐ Другое (пожалуйста, уточните) _____

В установленных законных случаях;

Ничего из перечисленного;

Законодательно;

Не предусмотрено

4. По каким категориям гражданских дел люди чаще всего обращаются за услугами юридической помощи трудящиеся - мигранты?

(Пожалуйста, выберите пять ответов, которые являются наиболее значимыми для вашей правовой системы и проранжируйте их от 1 до 5 («1» – наиболее распространенные дела)

___Трудовые споры – 1, 1, 4, 1, 1, 5, 2, 2, 2,

___Договорные споры - 2, 3, 2,

- ___ Причинение вреда -3,
 ___ Административные дела -2, 2, 1, 1, 1, 1
 ___ Иски в связи с государственными услугами или споры с государственными органами
 -3,5
 ___ Процедуры разрешения споров или медиация
 ___ Утеря и восстановление документов – 5, 2, 3,5,5, 3, 5
 ___ Получение постоянной прописки -4,
 ___ Порядок и продление регистрации в миграционной полиции - 5, 1 4, 4
 ___ Вопросы, связанные с легальным трудоустройством в РК -3, 4
 ___ Процесс общения с правоохранительными органами (при проверке документов, задержании на улице и т.п.) - 4,
 ___ Получение вида на жительство и гражданства в РК - 3, 3
 ___ Перевод денежных средств на Родину,
 ___ Риски, связанные с невыполнением работодателем данных обязательств -4, 5
 ___ Получение медицинской помощи в РК – 4,
 ___ Доступ детей мигрантов к получению образования в РК -5,
 ___ вопросы, касающиеся семейно-брачных отношений, о заключении и расторжении браков и получения алиментов между гражданами Казахстана, Кыргызстана и Таджикистана -5, 5 .
 ___ Другое (пожалуйста, уточните)_____

Раздел V - Комментарии (по желанию):

ПРОБЛЕМЫ И РЕКОМЕНДАЦИИ

1. Пожалуйста, проранжируйте от 1 до 5 («1» – наиболее значимый) нижеследующие факторы, которые в наибольшей степени препятствуют доступу к юридической помощи:

- ___ Существует ограниченное число адвокатов – 3,1, 1 ;
 ___ Существует ограниченное число адвокатов за пределами городских территорий – 1,2;
 ___ Адвокатам очень мало платят за оказание бесплатной юридической помощи- 3, 5, 3, 4,3;
 ___ Низкое качество услуг, предоставляемых адвокатами, оказывающими юридическую помощь – 2,5, 3, 4;
 ___ Люди предпочитают решать вопросы с использованием системы неофициального правосудия, в которой профессиональные юристы обычно не участвуют -1, 3, 1, 5, 1,1, 1, 1, 1;
 ___ Люди не знают, где можно получить юридическую помощь – 2, 4, 2, 5, 2, 2, 5,1;
 ___ Отсутствие информации куда обращаться – 4, 1, 3, 3,1.
 ___ Другое (пожалуйста, уточните)_____

Комментарии(по желанию):

2. Как вы считаете необходимо активизировать оказание бесплатной юридической помощи для трудящихся – мигрантов?

- ☐ Консультации по вопросам законотворчества – 8 человек;
☐ Разработка планов действий/политик – 2 человека;
☐ Разработка критериев качества для лиц, оказывающих юридическую помощь – 2 человека;
☐ Создание систем среднего юридического персонала

- ☐ Организационная поддержка (пожалуйста, уточните ниже) - 2 человека;
- ☐ Обучение (пожалуйста, уточните ниже)
- ☐ Неприменимо
- ☐ Другое (пожалуйста, уточните) _____

ВЫВОД:

Проведение мониторинга по обеспечению получения бесплатной юридической помощи является свидетельством актуальности вопросов, связанных с необходимостью правовой регламентации предоставления и оказания бесплатной юридической помощи, а также организационных, материальных и правовых механизмов ее обеспечения.

Право на защиту и квалифицированную юридическую помощь относится к числу фундаментальных положений, определяющих статус личности в свободном и демократическом государстве.

Вместе с тем, содержание большинства норм, не бесспорно, не соответствует не только международным стандартам, но и национальному законодательству, не содержит реальных гарантий доступа к юридическим услугам трудящимся - мигрантам, существенно ограничивает перечень видов юридической помощи, которые могут быть предоставлены бесплатно, не предусматривает механизмы, обеспечивающие качество.

Большинство норм носит отсылочный характер, находится в противоречии не только с действующими нормативными правовыми актами, но и между собой.

Как показывает опыт зарубежных стран, эффективность предоставления и оказания ГГЮП достигается лишь тогда, когда все функции по ее организации, контролю и координации сосредоточены **в одном органе, особенностями правового статуса которого является его независимость**. Широко распространенными механизмами управления ГГЮП в зарубежных странах являются специальные органы - комиссии, бюро, советы, центры и другие аналогичные органы, осуществляющие административные (управленческие) функции по вопросам предоставления и оказания ГГЮП. Эти структуры, как правило, являются государственными и состоят, обычно, при Министерстве юстиции, но в то же время являются автономными и независимыми в своей деятельности. Такая организация, с одной стороны, обеспечивает независимость адвокатов, а с другой - позволяет обеспечить контроль качества оказания ГГЮП и надлежащего использования бюджетных средств.

В настоящее время право на помощь адвоката за счет государства гарантировано в определенных законом случаях, но прямо в законодательстве не указано, что иностранные граждане на бесплатной основе могут получать юридическую помощь. К сожалению, далеко не всегда это право обеспечивается должным образом. Следовательно редко заинтересован в том, чтобы квалифицированный адвокат появился в деле на самом раннем этапе его расследования. В гражданском законодательстве основания для предоставления адвоката за счет государства описаны весьма размыто. Далеко не все адвокаты горят желанием работать с полной отдачей за весьма небольшую оплату труда из государственного бюджета. По гражданским и административным делам мигранты получают бесплатную правовую помощь в небольших объемах.

На практике это порождает определенные проблемы с качеством, своевременностью и доступностью правовой помощи. К сожалению, трудящиеся - мигранты не всегда могут рассчитывать на то, что их права и интересы будут представлены юристом, даже в тех ситуациях, когда, по их мнению, это необходимо.

В Республике Казахстан в установленных законом случаях каждый может получить бесплатную юридическую помощь по уголовным, административным и гражданским делам.

Случаи и порядок предоставления такой помощи регламентированы в соответствующих отраслевых кодифицированных нормативных актах - Уголовно-процессуальном (далее - «УПК») и Гражданско-процессуальном (далее - «ГПК») кодексах, а также - в Кодексе Республики Казахстан об административных правонарушениях (далее - «КоАП»). В связи, с чем анкетирование адвокатов и юристов были направлены по этим отраслям права.

Основные претензии, высказываемые в настоящее время в адрес юридической помощи,

предоставляемой за счет республиканского бюджета, заключаются в ее невысоком качестве, несвоевременности и недостаточной доступности для трудящихся - мигрантов.

Сложившееся положение вещей объясняется, как правило, низким уровнем оплаты труда адвоката, отсутствием у трудящихся - мигрантов ясной информации о порядке и формах предоставления такой помощи.

Кроме этого, в связи с общим низким уровнем правовой культуры трудящиеся - мигранты, как правило, не знают, каким образом в случае необходимости найти адвоката. В общественном сознании, к сожалению, достаточно прочно укоренился стереотип о том, что их проблеме не смогут решить. Что касается гражданских дел (ст. 114 ГПК), закон, за исключением отдельных случаев (глава 33, ст. 304 ГПК), четко не определяет, когда именно граждане имеют право на получение квалифицированной юридической помощи за счет республиканского бюджета, и относит разрешение этого вопроса на усмотрение судьи. В этом случае назначение адвоката за счет республиканского бюджета связано с необходимостью совершения дополнительных процессуальных действий, что определенным образом может затянуть сроки рассмотрения дела, требует от суда оформления соответствующих финансовых документов и влечет расходование бюджетных средств.

Представляется, что согласно анализу анкет объемы бесплатной помощи для трудящихся - мигрантов по гражданским делам на порядок меньше, чем в уголовном судопроизводстве.

По административным делам закон также содержит перечень правовых ситуаций, когда гражданин вправе получить юридическую помощь за счет государства (ст. 589 КоАП). Но следует отметить, что там не говорится о трудящихся - мигрантах. Однако на практике судьи редко привлекают адвокатов к участию в делах данной категории.

Такое положение вещей нельзя признать нормальным, поскольку природа административной ответственности состоит в наказании, связанном с ограничением гражданских прав, в том числе таких фундаментальных, как право на свободу и личную неприкосновенность. В этой связи, исходя из содержания ст. 14 Пакта, участие адвоката в таких делах обязательно, и государство должно обеспечить гражданину его право на защиту.

Нет сомнений в том, что ситуация в сфере защиты по назначению нуждается в улучшении, а условия для различного рода злоупотреблений в этой сфере должны быть ликвидированы.

Следует отметить, что эта проблема носит универсальный характер. Например, до недавнего времени судьи в Израиле сами определяли, какой адвокат будет осуществлять защиту по делам рассматриваемой категории и по окончании процесса устанавливали размер гонорара, подлежащий выплате. В результате: «Назначенные адвокаты часто страдали «раздвоением личности», когда их преданность защите подсудимого вступала в конфликт с искушением угодить суду. Таким образом, назначенный адвокат часто воздерживался от усердного ведения дела обвиняемого, особенно в том случае, когда у судьи уже сложилось негативное мнение об этом деле.

2.3 Анализ доступных статистических данных

В рамках мониторинга запланировано изучение статистических данных в отношении иностранных граждан в Административном суде г. Шымкента, Южно - Казахстанского областного суда, Управления комитета по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры Республики Казахстан по Южно - Казахстанской области, Департамент внутренних дел Южно - Казахстанской области управления миграционной полиции.

СУДЕБНАЯ СИСТЕМА. Основная задача судебной власти - разрешение конфликтов и споров, возникающих в общественной и государственной жизни, восстановление нарушенных прав, наказание тех, кто преступил правопорядок и нарушил закон. Судебная власть осуществляется только судом, никто другой в РК не вправе вершить правосудие.

Под судебной системой следует понимать совокупность всех судов Казахстана. В судебную систему входят Верховный Суд Республики Казахстан и местные суды, учреждаемые в соответствии с Конституцией Республики Казахстан и Конституционным законом.

С 1 января 2016 г. в Казахстане начала функционировать трех ступенчатая судебная система.

В Южно Казахстанской области 26 районных судов и Областной суд.

Нами был сделан запрос в административный суд²³ г. Шымкента и Южно - Казахстанский областной суд.

Согласно запроса от 03.07.2016 г. за № 80 Южно - Казахстанским областным судом предоставлена следующая информация: за первое полугодие текущего года судами Южно-Казахстанской области по статье 517 КОАП Республики Казахстан (Нарушение иностранцем или лицом без гражданства законодательства Республики Казахстан в области миграции населения) всего рассмотрено 4971 дел об административных правонарушениях.

В апелляционную коллегия областного суда обжаловано 13 постановлений, из них 3 постановления судов первой инстанции изменены.

А статья 51 КОАП Республики Казахстан (Административное выдворение за пределы Республики Казахстан иностранцев или лиц без гражданства) является статьей общей части кодекса, определяющий вид административного наказания по указанному выше составу правонарушения и не содержит санкции, следовательно, статистика по этой статье не ведется.

УПРАВЛЕНИЕ КОМИТЕТА ПО ПРАВОВОЙ СТАТИСТИКЕ И СПЕЦИАЛЬНЫМ УЧЕТАМ ГЕНЕРАЛЬНОЙ ПРОКУРАТУРЫ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН ПО ЮЖНО - КАЗАХСТАНСКОЙ ОБЛАСТИ. Закон Республики Казахстан "О государственной правовой статистике и специальных учетах", определил правовые основы и принципы осуществления государственной правовой статистики и ведения специальных учетов, полномочия и функции уполномоченного органа и иных государственных органов, осуществляющих статистическую деятельность в области правовой статистики и ведения специальных учетов. Впервые нормативно закреплены основные понятия «государственной правовой статистики», ее разделение на «уголовно-правовую», «гражданско-правовую» и «административно-правовую статистику», назначение и виды специальных учетов. В связи, с чем мы сделали запрос для получения общей статистики по правонарушениям среди иностранных граждан в ЮКО.

Согласно запроса от 03.07.2016 г. Управление Комитета по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры Республики Казахстан по Южно - Казахстанской области предоставила следующую информацию:

Сведения о привлечении к уголовной и административной ответственности

²³Административный суд — государственный орган, осуществляющий правосудие в форме рассмотрения и разрешения административных дел в установленном законом конкретным государством процессуальном порядке.

иностранцев за 2015 год и за 6 месяцев 2016 года, по видам преступлений и правонарушений.

За 2015 г. за пределы Республики Казахстан выдворены 779 иностранцев, за 6 месяцев 2016 г. – 591.

Приложение:

**СВЕДЕНИЯ О ПРИВЛЕЧЕНИИ К АДМИНИСТРАТИВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ
ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН**

Статья КР КоАП	2015 г.	6 м. 2016 г.
73	8	4
127	3	1
434	40	30
440	1	0
442	12	1
449	49	12
461	1	1
463	1	0
490	1	0
496	0	2
513	16	2
514	79	26
517	8136	3383
528	1	0
541	0	1
549	3	1
550	3	2
596	0	1
608	9	7
610	27	19
613	0	1
669	5	3
Всего	8395	3497

**СВЕДЕНИЯ ОБ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДДАНАХ, ПРИВЛЕЧЕННЫХ К УГОЛОВНОЙ
ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА 12 МЕСЯЦЕВ 2015 ГОДА**

Статья УК РК	осуждено	прекращено
99	4	
107		1
120	2	
187		1
188	5	3
190	4	1
191	2	2
192	3	
234	1	
273	1	
287	1	
293	2	
296	3	
297	3	
300	3	

340		1
345	2	
346	1	
378	3	
379	1	
380	1	
392	29	
394	24	1
430	1	
Всего	96	10

**СВЕДЕНИЯ ОБ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАНАХ, ПРИВЛЕЧЕННЫХ К УГОЛОВНОЙ
ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА 6 МЕСЯЦЕВ 2016 ГОДА**

Статья УК РК	осуждено	прекращено
99	1	
106	5	
108	1	2
120	4	
125	2	
187		1
188	12	10
189	3	
190	11	
191	3	
192	1	
194	2	
256	1	
263	2	
273	1	
286	14	
287	1	1
293	4	
296	2	
297	6	
300	1	
345	4	3
379	3	
380	1	
389	10	
392	13	
394		
Всего	108	17

**ДЕПАРТАМЕНТ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ ЮЖНО - КАЗАХСТАНСКОЙ ОБЛАСТИ
УПРАВЛЕНИЕ МИГРАЦИОННОЙ ПОЛИЦИИ.**

Основной задачей, которую выполняет Управление миграционной полиции является осуществление контроля всех находящихся на территории республики граждан. Данная деятельность подразумевает учет и регистрацию иностранцев, а также контроль их пребывания на территории Казахстана и надзор их въезда и выезда. Регистрации подлежат все прибывшие в республику лица. При ее проведении УМП ДВД ЮКО ориентируется на установленные сроки, указанные в заявлениях принимающих лиц или самого иммигранта.

В рамках мониторинга был сделан запрос в Управление миграционной полиции ЮКО с целью получения общей статистики по въехавшим иностранным гражданам на территорию ЮКО, количество иностранных граждан поставленных на миграционный учет,

депортированных иностранных граждан, выдворение в административном порядке иностранных граждан и количество материалов, направленных для возбуждения уголовных дел.

На запрос за исх.№ 80 от 03.07.2016 г. направлены нижеследующие сведения за 2015 и 6 месяцев 2016 г.

№ п/п	Внешняя миграция	2015	6 мес. 2016 г.
1	Сколько въехало иностранных граждан на территорию ЮКО	По данному вопросу просят обратиться в РУ «Онтустик» ПС КНБ РК	
2	Сколько иностранных граждан поставлено на миграционный учет	142062	57727
3	Сколько иностранных граждан привлечены к административной ответственности	10228	4423
4	Исполнение решений о депортации в отношении иностранных граждан	934	278
5	Сколько выдворено в административном порядке иностранных граждан	900	269
6	Количество материалов, направленных для возбуждения уголовных дел	99	38

ВЫВОД:

Статистика представляет собой важный инструмент формирования демократического общества со свободной рыночной экономикой. Роль статистики все более и более повышается, что связано с нарастанием темпов экономических преобразований в стране, усложнением решаемых задач, ростом общественно-политической активности.

Анализ составлен на основе статистических данных зарегистрированных административных и уголовных правонарушений за 12 месяцев 2015 года и 6 месяцев 2016 года.

Согласно ответа Южно – Казахстанского областного суда за первое полугодие текущего года судами Южно-Казахстанской области по статье 517 КОАП Республики Казахстан (Нарушение иностранцем или лицом без гражданства законодательства Республики Казахстан в области миграции населения) **всего рассмотрено 4971 дел об административных правонарушениях**. В апелляционную коллегию Областного суда **обжаловано 13 постановлений**, из них **3 постановления судов первой инстанции изменены**. Мы видим следующую картину: 0,2 % смогли подать на обжалование постановлений из общего числа дел и 0,06 % смогли изменить постановление суда первой инстанции. Следовательно, мы можем прийти к выводу, что доступ к судебной системе и к юридическим услугам для мигрантов ограничен. Право на получение мигрантами квалифицированной юридической помощи действующее законодательство РК не устанавливает конкретно и требует в определенной степени совершенствования. Например, согласно статьи 18 Закона РК «О правовом положении иностранцев» иностранцы пользуются в суде процессуальными правами наравне с гражданами Республики Казахстан, за исключением случаев, предусмотренных международными договорами Республики Казахстан. В свою очередь, статьей 472 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (ГПК РК) установлено, что иностранные лица пользуются процессуальными правами и выполняют процессуальные обязанности наравне с гражданами и организациями Республики Казахстан. При этом, статьей 112 ГПК РК и статьей 6 Закона РК «Об адвокатской деятельности» регламентированы случаи оказания бесплатной юридической помощи гражданам. В этой связи, в целях исключения двоякого толкования в правоприменительной практике норм ГПК РК, Закона РК «Об адвокатской деятельности» и Закона РК «О правовом

положении иностранцев» касательно случаев оказания бесплатной юридической помощи, считаем целесообразным рассмотреть вопрос о корреспондировании указанных норм.

Анализ статистических данных полученных по запросу в Управлении комитета по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры Республики Казахстан по Южно – Казахстанской области показал, что к административной ответственности за 2015 г. привлечено к ответственности - 8395 иностранных граждан, а за 6 мес. 2016 г. – 3497 человек. Следует отметить, что чаще всего привлекаются в административном порядке по ст. 517 (Нарушение иностранцем или лицом без гражданства законодательства Республики Казахстан в области миграции населения) КоАП РК за 2015 г. – 8395 человек, а за 6 мес.2016 г. - 3497 человек. Сведения привлеченных к уголовной ответственности иностранных граждан за 12 месяцев 2015 года осуждено 96 человек и 10 дел – прекращено; за 6 мес. 2016 г. – 108 человек осуждено, 17 дел – прекращено.

Следует отметить, что в 2015 г. количество привлеченных к уголовной ответственности в соотношении других статей УК можно выделить ст. 392 (Умышленное незаконное пересечение Государственной границы Республики Казахстан) УК РК составляет 29 человек и по ст. 394 (Организация незаконной миграции) привлечено 24 человека и одно дело прекращено.

2.4 Анализ дела «МОДЕЛЬНЫЙ КЛИЕНТ»

ФАМИЛИЯ: Юлдашев

ИМЯ: Фахриддин

ОТЧЕСТВО: Низамович

ДАТА РОЖДЕНИЯ: 17.05.1984

ГРАЖДАНСТВО: Республика Таджикистан

ЦЕЛЬ ПРИЕЗДА В КАЗАХСТАН: трудоустройство

ВЛАДЕНИЕ ЯЗЫКОМ: основной язык – таджикский, частично владеет русским языком.

Гражданин Республики Таджикистан приехал на заработки в Казахстан по приглашению своих родственников. Родственники предложили работать на рынке продавать сухофрукты. Во время проведения рейдовых мероприятий Фахриддина задержали сотрудники миграционной полиции на базаре «Айна». Составлен протокол об административном правонарушении, заведен административный материал по ч. 1 ст. 517 КоАП РК (Нарушение иностранцем или лицом без гражданства законодательства Республики Казахстан в области миграции населения). Протокол об административном правонарушении Фахриддин не подписал, так как документы у него были в порядке. Материалы дела переданы в Административный специализированный суд г. Шымкент. В связи, с чем Юлдашев Ф. обратился адвокатскую контору.

ВОПРОСЫ:

- Может ли ему адвокат оказать бесплатную юридическую помощь, так как у него нет возможности оплатить его услуги? Если нет, сколько будет стоить консультация?
- На законных основаниях привлекают его к ответственности? Если да, то, что делать в этой ситуации?
- Может адвокат выработать план действий его защиты в суде?

Модельный клиент играл роль клиента, желающего получить юридическую услугу в адвокатской конторе. Для модельного клиента специально разрабатывалось модельное дело, с учетом обращений в организацию.

Цель проведения эксперимента с модельным клиентом проверить, может ли адвокат правильно оценить его проблему и предоставить необходимую консультацию и практическую помощь.

Такой метод основан на научном предположении о том, что при неизменности исходного рода данных любые отклонения в действиях адвоката можно более точно отнести к различиям в качестве его работы.

Действуя как предполагаемый клиент, желающий получить информацию и консультацию, модельный клиент посещает поставщика юридических услуг, чтобы на личном опыте оценить действия адвоката, которые могут быть объективно не отражены в документах.

Не существует каких-либо специальных требований для лиц, выступающих в роли модельных клиентов.

После отбора модельный клиент прошел инструктаж, в ходе которого он ознакомился с особенностями схемы предоставления юридической помощи, целями исследования и типами проблем, с которыми обращаются за помощью клиенты.

Затем модельный клиент прошел практические занятия по разыгрыванию разных сценариев. Модельному клиенту присвоено «модельное» имя, изменена дата рождения, другая идентификационная информация, а также реальный домашний адрес. Информация о модельном клиенте предполагает, что по финансовым параметрам он ограничен.

Модельный клиент предварительно созвонился адвокатом «Х» и договорился о встрече. В ходе консультаций адвокат проводил консультацию на русском языке, так как

клиент более менее владел русским языком. Следуют отметить, что адвокат и клиент из-за проблем с языком друг друга не понимали. Адвокат предупредил, что консультация платная. И если в последующем будет необходимость представления его интересов в суде, это будет на платной основе. Модельный клиент предупредил адвоката, что у него нет возможности оплатить его услуги. На что тот ему рекомендовал обратиться в неправительственные организации, где ему, возможно, окажут помощь на бесплатной основе.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Правовой анализ указывает на необходимость совершенствования системы предоставления бесплатной правовой помощи для трудящихся - мигрантов. Не все и не при всех обстоятельствах имеют реальную возможность обратиться в суд и защитить свои права в суде. Анализируя имеющиеся проблемы, важно отметить усилия не только экспертного сообщества и гражданского сектора, но и ряда государственных инициатив, направленных на изменение существующего положения в этой сфере.

Право на квалифицированную юридическую помощь является гарантией фундаментальных основ демократического общества. От того, насколько эффективно и разумно организовано оказание такой помощи, зависит в конечном итоге благополучие и безопасность каждого гражданина. Таким образом, реализация права на получение квалифицированной юридической помощи, предусмотренная пунктом 3 статьи 13 Конституции Республики Казахстан, является задачей, решить которую возможно совместными усилиями государственных органов, адвокатов и представителей гражданского общества.

В рамках мониторинга были выявлены «барьеры на пути к бесплатной правовой помощи и правосудию». Ими являются:

1. *Нежелание вовлекать третьих лиц в решение разногласий.*
2. *Ненадлежащее знание законов.*
3. *Нехватка средств.*
4. *Практические препятствия при обращении в суд.*
5. *Структурная предвзятость в правовой системе.*

Указанные барьеры к бесплатной правовой помощи и правосудию содержат различные уровни барьеров и, в каком-то смысле, представляют собой иерархию. Первые два барьера, нежелание вовлечения третьих лиц в решение разногласий и ненадлежащее знание законов, являются причинами, по которым люди, в первую очередь, и не пытаются искать правовой помощи. Нехватка средств и практические препятствия - причины того, почему люди, пытающиеся искать бесплатную правовую помощь, просто не могут получить к ней физический доступ.

В целях устранения указанных выше негативных факторов в оказании правовой помощи, необходимо реформирование действующей системы предоставления и оплаты юридической помощи - создание правовых, ресурсных и организационных механизмов реализации гарантированного Конституцией РК права каждого (и в первую очередь - малоимущих и социально уязвимых категорий населения) на получение бесплатной правовой помощи.

Можно составить длинный список проблем и возможных решений, связанных с существующей системой доступа к правовой помощи для малообеспеченных лиц. Заинтересованные организации - государственные органы и корпорации юристов, научные круги и неправительственные организации - должны обсудить различные предложения и занять определенную позицию в этом вопросе. Мы надеемся, что в различных профессиональных кругах будут продолжаться серьезные совместные размышления о реформе системы доступа к правовой помощи для малообеспеченных лиц. Предлагаемые изменения и реформы можно разделить на две группы: изменения в рамках существующей системы предоставления правовой помощи, которые относительно легко осуществить, и системные изменения, требующие более широкой дискуссии и, в связи с этим, более длительной и более серьезной подготовки.

РЕКОМЕНДАЦИИ:

1. Разработать поправки к положениям законов, регулирующих доступ к правовой помощи для трудящихся - мигрантов, чтобы такая помощь предоставлялась лицам, действительно в ней нуждающимся, и разработать положения, соответствующие международным нормам.
2. Никто не должен быть лишен в силу препятствий законодательного характера возможности использования или защиты своих прав в любых судах, правомочных выносить решения по гражданским, уголовным, административным делам. С этой целью любое лицо должно иметь право на необходимую юридическую помощь в судебном разбирательстве.
3. Содействовать эффективному доступу к судам, в особенности путем оказания юридической или любых других форм помощи всем судебным инстанциям (гражданским, уголовным, административным, и т.д.) и всем состязательным или не состязательным процессам независимо оттого, в каком качестве выступают заинтересованные лица.
4. Создать систему непосредственной подачи жалоб, доступную для всех трудящихся-мигрантов, чьи права были нарушены; быстро и эффективно реагировать на сообщения о нарушениях прав всех трудящихся-мигрантов; проводить быстрые, эффективные, независимые и беспристрастные расследования; привлекать к ответственности лиц, ответственных за злоупотребления в отношении всех трудящихся-мигрантов и нарушения их прав, в том числе тех, кто использует труд мигрантов, не подписав с ними контракт, или не соблюдает условия подписанного контракта (рабочее время, выплата заработной платы, выходные и праздничные дни и т.д.).
5. Обеспечить эффективным образом для всех мигрантов надежную систему защиты во время проведения расследования и, в случае необходимости, судебного разбирательства, в целях гарантии их безопасности в случае ответных репрессивных мер со стороны нарушителей.
6. Внедрить систему мониторинга оказания бесплатной юридической помощи для трудящихся – мигрантов, выделив для осуществления этой деятельности необходимые финансовые средства и людские ресурсы.
7. Укрепить силы всех заинтересованных сторон, в том числе представителей полиции, судей и адвокатов, а также поставщиков социальных услуг и гражданского общества в целях обеспечения трудящихся – мигрантов эффективными средствами правовой защиты.
8. Разработать подробные справочники для трудящихся - мигрантов, разъясняющие их право на получение правовой помощи. Мы предлагаем составить простые, ясные и понятные инструкции с информацией о возможностях и процедурах осуществления права на защиту и представительство во всех делах, защита и представительство в которых осуществляется как по выбору.

СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года. Утверждена Указом Президента РК от 24 августа 2009 года № 858. Казахстанская правда. 2009. 27 августа.
2. Национальный план действий в области прав человека в Республике Казахстан на 2009-2012 годы. Под общей редакцией Абишева Т.Д., Турсунова С.Т. – Астана, 2009. – 136 с.
3. В.А. Байдуков Организация судебной власти, доступность правосудия и их влияние на механизм реализации и защиты прав личности
[//www.minust66.ru/var/db/shared/publikatsii/2010/statua-po-kadram-sudej-2.doc](http://www.minust66.ru/var/db/shared/publikatsii/2010/statua-po-kadram-sudej-2.doc)
4. Международный опыт в сфере оказания бесплатной юридической помощи. М.: Институт «Право общественных интересов», С.13
5. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х томах. Том 2. Теория права /отв. ред. М.Н. Марченко. М.: Зерцало, 1998. С. 397; Четвернин В.А. Введение в курс общей теории права и государства. Учебное пособие. М.: Институт государства и права РАН, 2003; Проблемы общей теории права и государства: Учебник для вузов / Под общ.ред. академика РАН, д. ю. и., проф. В. С. Нерсисянца. М.: Норма, 2004. С. 410 и др.