



**ЭКОНОМИЧЕСКИЙ
И СОЦИАЛЬНЫЙ СОВЕТ**

Distr.
GENERAL

E/CN.4/2006/52/Add.3
30 December 2005

RUSSIAN
Original: ENGLISH

КОМИССИЯ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА
Шестьдесят вторая сессия
Пункт 11 d) предварительной повестки дня

**ГРАЖДАНСКИЕ И ПОЛИТИЧЕСКИЕ ПРАВА, ВКЛЮЧАЯ ВОПРОСЫ
НЕЗАВИСИМОСТИ СУДЕЙ, ОТПРАВЛЕНИЯ ПРАВОСУДИЯ,
БЕЗНАКАЗАННОСТИ**

**Доклад Специального докладчика по вопросу о независимости судей
и адвокатов г-на Леандро Деспуй***

Добавление

МИССИЯ В КЫРГЫЗСТАН

* Резюме доклада распространяется на всех официальных языках. Сам доклад содержится в приложении к настоящему документу и распространяется только на английском и русском языках.

Резюме

По любезному приглашению правительства Кыргызстана Специальный докладчик по вопросу о независимости судей и адвокатов совершил поездку в эту страну 18-22 сентября и 1 октября 2005 года. Он имел обстоятельные беседы с государственными должностными лицами и свободно встречался с широким кругом лиц, представивших ему анализ нынешних проблем, стоящих перед судебной системой и адвокатским корпусом в Кыргызстане. Цель настоящего доклада, который основан на этих беседах, заключается в том, чтобы дать общее представление о судебной системе и проблемах, стоящих в настоящее время перед основными субъектами системы отправления правосудия.

Специальный докладчик признает, что правительство Кыргызстана в последние годы прилагает усилия к тому, чтобы обеспечить бóльшую независимость судей и адвокатов. Однако ряд проблем по-прежнему негативно сказывается на независимости судей и адвокатов. В результате судебная система все еще не функционирует как полностью независимый институт, способный выполнять свою основополагающую роль по отпращиванию - справедливым и независимым образом - правосудия и обеспечению и защите прав человека.

Процедуры, связанные с назначением, сроком пребывания в должности, повторным назначением и освобождением от должности, мешают судебной системе функционировать полностью независимым образом. Кроме того, коррупция в судебной системе остается широко распространенным явлением, и эта практика в определенной степени объясняется низким уровнем окладов.

Органы прокуратуры продолжают играть главенствующую роль в отпращивании правосудия. Они по-прежнему осуществляют надзорные функции и оказывают чрезмерное влияние на предварительный и судебный этапы судопроизводства.

Адвокатура обладает потенциалом, необходимым для того, чтобы играть основополагающую роль в обеспечении прав человека. Однако в настоящее время ее деятельность ослаблена сохраняющимся контролем со стороны исполнительной власти над приемными и дисциплинарными процедурами, а также другими юридическими и фактическими препятствиями, мешающими эффективному осуществлению принципа равенства состязательных возможностей.

Правительство демонстрирует свою решимость заняться многими из этих проблем, внося важные изменения в законодательство и ратифицируя основные международные

договоры по правам человека. Правительство также приступило к осуществлению важного процесса конституционной и законодательной реформы и решает ряд проблем, имеющих основополагающее значение для обеспечения независимости судей и адвокатов. Специальный докладчик надеется, что из этих процессов будет извлечена максимальная польза, с тем чтобы были созданы правовые основы, призванные обеспечивать независимость судей и адвокатов.

Специальный докладчик считает, что для обеспечения того, чтобы законы, гарантирующие независимость судей и адвокатов, осуществлялись в полной мере, законодательный процесс должен быть дополнен политической волей. С учетом этого он сформулировал ряд рекомендаций. Докладчик надеется, что эти рекомендации будут отвечать чаяниям и послужат подспорьем для всех тех, кто стремится к созданию системы, в которой независимые судьи и адвокаты смогут выполнять свою основополагающую роль по защите и обеспечению прав человека.

Приложение

ДОКЛАД, ПРЕДСТАВЛЕННЫЙ СПЕЦИАЛЬНЫМ ДОКЛАДЧИКОМ ПО ВОПРОСУ О НЕЗАВИСИМОСТИ СУДЕЙ И АДВОКАТОВ Г-НОМ ЛЕАНДРО ДЕСПУИ ПО ИТОГАМ ЕГО МИССИИ В КЫРГЫЗСТАН (18-22 СЕНТЯБРЯ, 1 ОКТЯБРЯ 2005 ГОДА)

СОДЕРЖАНИЕ

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
Введение	1 - 4	6
I. ОСНОВНЫЕ ФАКТЫ	5 - 73	7
A. Общие политические и правовые условия	5 - 8	7
B. Судебная система	9 - 12	8
C. Другие соответствующие учреждения	13 - 15	9
D. Основные последние реформы и изменения, затрагивающие судебную систему	16 - 20	10
E. Порядок судопроизводства	21 - 37	12
F. Равный доступ к судам	38 - 39	16
G. Судьи	40 - 48	17
H. Прокуратура	49 - 52	20
I. Адвокатура	53 - 59	21
J. Расширение представленности женщин и этнических меньшинств в юридических профессиях	60 - 62	23

СОДЕРЖАНИЕ (продолжение)

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
К. Условия работы судей.....	63 - 67	24
L. Транспарентность и подотчетность.....	68 - 71	25
M. Суды и политическая оппозиция	72	26
N. Отправление правосудия в отношении несовершеннолетних.....	73	26
II. ВЫВОДЫ И РЕКОМЕНДАЦИИ	74 - 89	27
A. Выводы	74 - 77	27
B. Рекомендации	78 - 89	28

Введение

1. В соответствии со своим мандатом Специальный докладчик по вопросу о независимости судей и адвокатов по любезному приглашению правительства Кыргызстана 18-22 сентября и 1 октября 2005 года посетил эту страну.
2. До своей поездки Специальный докладчик получил информацию от ряда независимых источников, которая указывала на то, что, несмотря на важные реформы, вопрос о независимости судей и адвокатов в Кыргызстане остается предметом обеспокоенности. Эта обеспокоенность стала еще более серьезной после того, как судебная система не смогла сыграть свою роль по обеспечению эффективной защиты прав граждан во время событий, последовавших за парламентскими выборами в феврале-марте 2005 года.
3. Специальный докладчик встречался с заместителем министра иностранных дел, Председателем Парламентского комитета по конституционному праву, управлению, судебной реформе и правам человека, сотрудниками Правового департамента Администрации Президента, Председателем Верховного суда, Председателем Конституционного суда, омбудсменом, руководителем Судебного учебного центра, сотрудниками прокуратуры в Оше, председателем и судьями Ошского областного суда, сотрудниками СИЗО и губернатором Оша. Он также встречался с юристами и представителями различных неправительственных организаций (НПО), включая Высшую школу права "Адилет", Бюро по правам человека и соблюдению законности, Центр правовой помощи, организацию "Юристы, оказывающие правовую помощь", Коалицию за демократию и гражданское общество, Молодежную правозащитную группу и организацию "Гражданское общество против коррупции". Он провел консультации в местных представительствах Программы развития Организации Объединенных Наций (ПРООН), Координатора-резидента Организации Объединенных Наций, Управления Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по делам беженцев (УВКБ), Фонда Организации Объединенных Наций для развития в интересах женщин (ЮНИФЕМ) и Детского фонда Организации Объединенных Наций (ЮНИСЕФ). Он также встречался с представителями различных международных организаций и национальных учреждений, занимающихся вопросами сотрудничества, включая Законодательную инициативу Американской ассоциации юристов для стран Центральной Европы и Евразии (АБА/СЕЕЛИ), министерство по вопросам международного развития (МВМР) и Организацию по безопасности и сотрудничеству в Европе (ОБСЕ).
4. Специальный докладчик признает, что его миссия имела место в важный переходный период в Кыргызстане. Это объясняет то, почему ему не удалось встретиться

с рядом соответствующих правительственных чиновников, отдельных лиц и организаций. Тем не менее он весьма благодарен правительственным должностным лицам за то, что ему была предоставлена эта уникальная возможность изучить вместе с ними нынешнее положение и последние изменения, связанные с судебной системой и положением адвокатского корпуса. Он высоко оценивает их сотрудничество, поскольку у него была возможность провести очень откровенный и открытый диалог, который свидетельствовал о том, что они понимают стоящие в настоящее время задачи и намерены их решать. Он выражает глубокую признательность каждому лицу, с которым он встречался, за представленную информацию и анализ современных тенденций и потребностей в проведении реформ в будущем. Он надеется, что его рекомендации будут отвечать основным чаяниям и послужат подспорьем для всех тех, кто, работая в правительстве, в судебной системе и являясь членом гражданского общества, стремится к созданию независимой, эффективной и транспарентной судебной системы, а также станут основой для проведения в будущем плодотворного диалога и достижения позитивных результатов.

I. ОСНОВНЫЕ ФАКТЫ

A. Общие политические и правовые условия

5. Кыргызстан обрел независимость от бывшего Советского Союза 31 августа 1991 года. Первым президентом, избранным после обретения независимости, стал президент Аскар Акаев, и первая постсоветская Конституция была принята 5 мая 1993 года. Президент Акаев оставался у власти до тех пор, пока не был свергнут во время так называемой "тюльпановой революции" 24 марта 2005 года. 10 июля 2005 года Президентом Кыргызской Республики был избран Курманбек Бакиев.

6. Конституционная ассамблея была учреждена 25 апреля 2005 года и состоит из широкого круга представителей правительства, парламента, судебной системы, политических партий и гражданского общества. 9 июня 2005 года Конституционная ассамблея утвердила первоначальный проект, содержащий комплекс конституционных поправок. Эти поправки касаются ряда проблем, связанных с вопросом о независимости судей и адвокатов. После своей инаугурации Конституционную ассамблею возглавил президент, и 14 ноября 2005 года на общенациональное обсуждение был вынесен второй проект конституционных поправок. Второй проект конституции был опубликован после того, как Специальный докладчик завершил свою миссию.

7. В шестой главе Конституции Кыргызской Республики речь идет о судебной системе и правосудии. Эти положения дополняются Законом о Конституционном суде Кыргызской Республики (18 декабря 1993 года), Законом о Верховном суде и местных

судах (18 июля 2003 года), Конституционным законом о статусе судов (8 октября 1999 года), Конституционным законом о статусе судей (30 марта 2001 года) и Законом об адвокатской деятельности (21 октября 1999 года). Уголовное судопроизводство регулируется Уголовным кодексом (1 октября 1997 года) и Уголовно-процессуальным кодексом (30 июня 1999 года), а гражданское судопроизводство - частями 1 и 2 (8 мая 1996 года и 5 января 1997 года) Гражданского кодекса и Гражданским процессуальным кодексом (29 декабря 1999 года). Кроме того, в настоящее время рассматриваются варианты проектов уголовного кодекса, уголовно-процессуального кодекса и закона об адвокатах.

8. Кыргызстан является участником следующих международных договоров: Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, Международного пакта о гражданских и политических правах, Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин, Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации (МКЛРД), Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах, Международной конвенции о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и Конвенции о правах ребенка. Он ратифицировал Факультативный протокол к Конвенции против пыток, Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах, Факультативный протокол к Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин и Факультативные протоколы к Конвенции о правах ребенка, касающиеся участия детей в вооруженных конфликтах и торговли детьми, детской проституции и детской порнографии.

В. Судебная система

9. Конституционный суд является высшим органом судебной власти по защите Конституции Кыргызской Республики (статья 82 Конституции). Он состоит из председателя, его заместителя и семи судей и уполномочен, в частности, выносить решения о конституционности законов, разрешать споры, связанные с толкованием Конституции, давать заключения о правомерности президентских выборов, предложениях о внесении поправок в Конституцию, смещении с должности Президента Кыргызской Республики и судей Конституционного суда и Верховного суда.

10. Специальный докладчик считает, что Конституционный суд может играть основополагающую роль в защите прав человека и основных свобод. В этой связи он с обеспокоенностью отмечает, что в 2003 году в Конституцию были внесены поправки, отменившие важное индивидуальное право обращаться с заявлениями в Конституционный суд по вопросу о конституционности официальных решений.

Специальный докладчик также обеспокоен тем, что во втором проекте конституции содержится предложение о низведении роли Конституционного суда до уровня одной из палат Верховного суда.

11. Суды общей юрисдикции занимаются уголовными и гражданскими делами на трех уровнях, которые соответствуют административному делению страны на семь областей (регионов) и 43 района (округа) плюс город Бишкек.

12. Имеются суды следующей юрисдикции:

- *районные суды* функционируют в качестве судов первой инстанции. Большинство дел заслушивается одним судьей. Формально суды не разделены на палаты. Однако судьи, как правило, специализируются либо на гражданских, либо на уголовных делах;
- *областные суды* функционируют в качестве судов второй инстанции. Дела заслушиваются группой в составе трех судей. Формально в этих судах существуют гражданские и уголовные палаты;
- *Верховный суд* является высшим органом судебной власти в сфере гражданского, уголовного и административного судопроизводства и проводит слушания по апелляциям на решения нижестоящих судебных инстанций (статья 83 Конституции). Суд состоит из уголовной, гражданской и коммерческой палат. Слушания по обычным апелляциям проводятся группой из трех судей, слушания по важным апелляциям проводятся президиумом в составе девяти судей, а пленум дает обязательные для нижестоящих судов руководящие разъяснения по вопросам судебной практики;
- *система военных судов* уполномочена разбирать уголовные дела, затрагивающие военнослужащих и сотрудников других органов, включая Службу национальной безопасности, министерство внутренних дел и систему уголовно-исправительных учреждений министерства юстиции. В стране существует пять гарнизонных судов и один апелляционный суд.

С. Другие соответствующие учреждения

13. Национальный совет правосудия (Национальный совет по делам правосудия) был учрежден президентским указом 14 декабря 2004 года. Относящийся к системе президентской администрации, он был создан с целью отбора и предложения кандидатур

судей для заполнения вакантных должностей в местных судах и удостоверения полномочий судей местных судов. Он состоит из 14 членов, из которых лишь пять являются судьями. Этот состав был первоначально одобрен президентским указом 31 мая 2005 года, и с тех пор он дважды изменялся. Предполагается, что Национальный совет по делам правосудия также будет следить за соблюдением дисциплинарных процедур и рассмотрением жалоб, подаваемых на отдельных судей в связи с нарушениями судебной этики.

14. Судебный учебный центр был создан в феврале 1998 года Кыргызской ассоциацией судей и Судебным департаментом, который является частью министерства юстиции. На него возложена обязанность проводить профессиональную подготовку судей и работников судов. Курсы разрабатываются во взаимодействии с должностными лицами Судебного департамента и утверждаются Верховным судом. Преподавателями курсов, в том числе и по международным правозащитным нормам, являются судьи судов высших инстанций и профессора. Комитет судей проводит оценку курсов на ежегодном заседании Ассоциации судей.

15. Должность национального омбудсмана была учреждена 25 июня 2002 года Законом о правозащитниках. Национальный омбудсмен уполномочен действовать в качестве независимого защитника прав человека от имени частных граждан и НПО, а также может рассматривать индивидуальные жалобы представителей общественности. Управление омбудсмана сообщило Специальному докладчику, что в 2003 году оно получило около 14 000 жалоб, а в 2004 году - более 15 000. Специальному докладчику неоднократно говорили, что решение омбудсмана выдвинуть свою кандидатуру на президентских выборах уменьшило доверие общественности к его управлению.

Д. Основные последние реформы и изменения, затрагивающие судебную систему

Законодательные инициативы

16. В настоящее время в Кыргызстане развивается процесс осуществления важной законодательной реформы. В дополнение к процессу конституционной реформы рассматривается проект уголовного кодекса, проект уголовно-процессуального кодекса и проект закона о деятельности адвокатов.

Передача права выдачи ордеров судебным органам

17. Во втором проекте конституционных поправок предусматривается передача прокуратурой права выдачи ордеров на арест, заключение под стражу, обыск и реквизицию судебным органам. Однако вызывает сожаление тот факт, что вступление в силу этого положения предусматривается не ранее 2010 года.

Создание института присяжных или судебных ассессоров

18. Конституционные поправки, принятые в 2003 году, открыли дорогу для создания системы присяжных заседателей или судебных ассессоров, которые будут участвовать в судебных разбирательствах. Пока еще не было достигнуто согласия о форме такого участия, и в стране продолжается дискуссия по данному вопросу.

Бюджетный контроль

19. Как в первом, так и во втором проектах конституционных поправок предусматривается независимая ответственность судов за свои бюджеты. Верховный суд и Конституционный суд уже несут ответственность за свои собственные бюджеты; однако ни областные, ни районные суды пока еще не контролируют свои собственные бюджеты, управление которыми осуществляется Судебным департаментом министерства юстиции.

Мораторий на смертную казнь и ее отмена

20. Оба проекта конституционных поправок содержат предложения об отмене смертной казни. Мораторий, который был первоначально объявлен в 1998 году, продлевается на ежегодной основе, но применяется только в отношении приведения смертных приговоров в исполнение. Это значит, что суды в Кыргызстане по-прежнему приговаривают людей к смертной казни. Смертная казнь сохраняется в отношении убийства, изнасилования несовершеннолетней девушки и геноцида (статьи 97 (2), 129 (4) и 373 Уголовного кодекса). Согласно официальным статистическим данным, представленным ОБСЕ министерством юстиции, в период с 30 июня 2004 года по 30 июня 2005 года к смертной казни было приговорено 17 человек. Личность и число лиц, которым были вынесены такие приговоры, не были преданы гласности.

Е. Порядок судопроизводства

Право подвергать аресту, заключению под стражу, производить обыск и реквизицию

21. В настоящее время Уголовно-процессуальный кодекс разрешает прокурору выдавать ордера на арест заключение под стражу, обыск и реквизицию. В этой связи Специальный докладчик приветствует содержащееся во втором проекте конституционных поправок предложение о передаче прокуратурой этого права судебным органам. Однако он сожалеет, что данная гарантия не будет осуществлена ранее 2010 года.

Заключение под стражу до начала судебного процесса

22. В Уголовно-процессуальном кодексе предусматривается, что подозреваемый может быть заключен под стражу на срок в 72 часа, после чего он должен быть освобожден или ему должно быть предъявлено обвинение в совершении того или иного уголовного преступления. В течение этого срока заключенные содержатся в центрах содержания под стражей (ИВС), находящихся в ведении министерства внутренних дел. После предъявления им обвинений они должны переводиться в следственные тюрьмы (СИЗО), находящиеся в ведении министерства юстиции. Однако Специальному докладчику была представлена информация о том, что заключенные часто содержатся в ИВС в течение более длительных сроков.

Доступ к адвокату во время содержания под стражей до начала судебного разбирательства

23. В Конституции предусматривается, что человек имеет право защищать себя лично или пользоваться правовой помощью адвоката с момента задержания (статья 16). Однако Уголовно-процессуальный кодекс откладывает осуществление этой гарантии до момента проведения первого допроса или момента фактического прибытия в учреждение, уполномоченное проводить предварительное расследование (статья 40). В результате в течение всего этого времени арестованное лицо остается без защиты. Следователь обязан информировать задержанных об их праве на помощь адвоката в момент задержания. Однако Специальному докладчику была представлена информация о том, что сотрудники правоприменительных органов не сообщают информацию о праве на помощь адвоката и оказывают на задержанных давление, с тем чтобы они отказались от своего права на помощь адвоката. Специальный докладчик был также обеспокоен информацией о том, что адвокатам необходимо получить разрешение следователя, прежде чем им предоставят доступ к своим клиентам.

Осуществление прав на защиту

24. Следователи назначают защитников для тех задержанных, которые не имеют своих собственных адвокатов. Эта процедура способствует распространению практики использования так называемых "карманных адвокатов", которые зависят от следователей в вопросе получения дел. В результате на них можно оказывать воздействие, с тем чтобы они поступали таким образом, который не обеспечивает их клиентам эффективную защиту, и даже подталкивать к совершению таких шагов, которые будут помогать обвинению. Другая важная проблема связана с трудностями, с которыми сталкиваются защитники при попытках обеспечения эффективной защиты прав своих клиентов. Например, следственные органы препятствуют их доступу к показаниям, собранным в ходе следствия. Защитники также испытывают трудности при представлении доказательств во время судебных слушаний.

Правовая помощь

25. В Конституции предусматривается право на бесплатную правовую помощь в уголовных делах (статья 88). Система оказания правовой помощи регулируется положением, принятым 24 мая 2003 года. В нем предусматривается, что для предоставления бесплатной правовой помощи тому или иному лицу необходимо получить сертификат, подтверждающий его право на получение правовой помощи, что является процедурой, требующей времени. Многие адвокаты не участвуют в данном плане, поскольку ставки оплаты являются исключительно низкими, и им платят лишь за время, которое они проводят в суде, фактически представляя клиента. Чтобы их труд был оплачен, адвокаты, оказывающие правовую помощь, представляют документ, подготавливаемый следователем или судьей, в котором конкретно указывается, сколько времени они посвятили данному делу.

Нехватка квалифицированных юристов

26. Во всей стране, особенно в сельских районах, ощущается общая нехватка юристов. Согласно статистическим данным, опубликованным АБА/СЕЕЛИ, в 2004 году на население численностью в 4,8 млн. человек приходилось 1 192 адвоката, причем большинство из них практиковало лишь в нескольких районах, включая Бишкек, Ошскую область и Чуйскую область.

Конфиденциальность

27. В Уголовно-процессуальном кодексе признается право адвокатов встречаться со своими клиентами в конфиденциальной обстановке и без каких-либо ограничений. Кроме того, в Законе об адвокатуре предусмотрено, что общение, связанное с адвокатской деятельностью, не подлежит инспектированию. На практике сотрудники правоприменительных органов часто продолжают присутствовать во время общения между клиентами и адвокатами, хотя они, как правило, уходят, если их об этом просит адвокат. Однако во многих случаях просто нет помещений, где адвокаты и клиенты могут проводить конфиденциальные встречи.

Презумпция невиновности

28. Конституция гарантирует презумпцию невиновности (статья 85). В этой связи Специальный докладчик с озабоченностью отметил, что лица, обвиняемые в совершении уголовных преступлений, включая тех, которым предъявлено обвинение в совершении правонарушений, не связанных с насилием, часто должны сидеть в суде за металлической решеткой.

Обвинения в пытках, жестоком, бесчеловечном или унижающем достоинство обращении

29. В Конституции предусмотрено, что ни один человек не может подвергаться пыткам, истязаниям или антигуманным унижительным наказаниям (статья 18). Тем не менее существует обеспокоенность по поводу общей неспособности обеспечивать быстрые, беспристрастные и полные расследования по обвинениям в пытках и жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения и наказания, а также общей неспособности привлекать к ответственности, когда это необходимо, предполагаемых виновников. В частности, как представляется, прокуроры часто не желают возбуждать уголовные дела в этой связи, и Специальному докладчику не удалось получить информацию о каких-либо уголовных делах, которые были бы возбуждены в связи с пытками или жестоким обращением.

Использование признательных показаний

30. В Конституции предусмотрено, что показания, полученные в нарушение закона, не должны использоваться в суде (статья 89). Однако Специальный докладчик получил информацию о том, что этот запрет не всегда соблюдается судами. В этом отношении следует отметить, что в настоящее время не существует определения недопустимых

доказательств или подробных положений о процедуре исключения недопустимых доказательств на досудебном и судебном этапах уголовного судопроизводства.

Упрощенное судопроизводство

31. В проектном варианте уголовно-процессуального кодекса предусмотрена процедура вынесения решений в порядке упрощенного судопроизводства в тех случаях, когда обвиняемый признает правомерность обвинений. Специальный докладчик обеспокоен тем, что принятие такой процедуры может способствовать практике жестокого обращения с заключенными с целью получения признаний.

Возвращение с целью проведения дополнительного расследования

32. Возвращение дел с целью проведения дополнительного расследования, в отличие от вынесения окончательных решений, является обычной судебной практикой. Эта процедура ставит под сомнение достоверность судопроизводства и принцип равенства состязательных возможностей. Она также может противоречит праву быть судимым в разумные сроки.

Продолжительность судебных разбирательств

33. Специальный докладчик отметил, что судебные разбирательства могут быть крайне длительными, что ставит под сомнение право быть судимым в разумные сроки. Особую озабоченность вызывают те случаи, когда обвиняемый возвращается под стражу на этапе, который предшествует судебному разбирательству.

Независимые и обоснованные решения

34. Решения судов низшей инстанции, как правило, являются краткими и не содержат подробных обоснований. Специальный докладчик также получил информацию, согласно которой старшие судьи дают указания младшим судьям о том, какие решения принимать по конкретным делам. Он был особенно озабочен сообщениями о том, что органы исполнительной власти по-прежнему оказывают прямое воздействие на результаты рассмотрения дел, имеющих политическое значение.

Оправдание, реабилитация и компенсация

35. Кыргызстан отличается особенно большой частотой вынесения обвинительных приговоров. Согласно статистическим данным, представленным АБА/СЕЕЛИ Судебным

департаментом, в период 1998-2002 годов коэффициент вынесения обвинительных приговоров составлял более 98%. Специальный докладчик обеспокоен тем, что столь высокий коэффициент вынесения обвинительных приговоров отчасти обусловлен главенствующей ролью, которую играют в судопроизводстве органы прокуратуры.

Уголовные санкции

36. В действующем уголовном законодательстве не содержится достаточно альтернатив тюремному заключению и в то же время предусмотрены крайне длительные приговоры в том, что касается лишения свободы. В этой связи Специальный докладчик приветствует содержащиеся в проекте уголовного кодекса положения, которые направлены на предоставление альтернатив лишению свободы и сокращение максимальных сроков приговоров, предполагающих тюремное заключение.

Пересмотр дел в апелляционном порядке

37. Конституция предусматривает возможность пересмотра судебных решений в судебном апелляционном порядке (статья 85). Однако суды более высоких инстанций часто не выносят окончательных решений и возвращают дела в суды низшей инстанции для пересмотра. Специальный докладчик обеспокоен тем, что эта практика оказывает негативное воздействие на судебную достоверность и право на получение решения в разумные сроки.

Г. Равный доступ к судам

Просители убежища и беженцы

38. В ходе своего визита Специальный докладчик посетил г-на Якуба Ташбаева, г-на Расула Пирматова, г-на Джахонгира Максудова и г-на Одилжана Рахимова, четырех узбекских граждан, которые содержатся в тюрьме предварительного заключения (СИЗО) в Оше. Эти четверо бежали из Узбекистана в середине мая 2005 года во время событий в Андижане. Специальный докладчик особенно обеспокоен судьбой этих четырех узбеков. В этой связи он отмечает, что четверо других узбекских граждан, г-н Дилшодбек Хаджиев, г-н Тавакалбек Хаджиев, г-н Хасан Шакиров и г-н Мухаммад Кадыров, были возвращены в Узбекистан в июне 2005 года, причем они не имели доступа к какой-либо форме судебного разбирательства.

Бесплатная правовая помощь

39. В пункте 1 статьи 40 и пункте 2 статьи 88 Конституции гражданам, у которых нет финансовых средств, гарантируется бесплатная правовая помощь, предоставляемая государством. Для достижения целей, предусмотренных в Национальной программе по правам человека на период 2002-2010 годов, была разработана и утверждена указом президента "концепция улучшения системы правовой помощи, предоставляемой государством". С этой целью была создана Рабочая группа.

G. Судьи

40. Процедуры, касающиеся назначения, сроков пребывания в должности, повторного назначения и освобождения судей от должности, не позволяют судебной системе действовать в полной мере независимо и тем самым выполнять свою основополагающую роль, связанную с обеспечением и защитой прав человека. Кроме того, Специальный докладчик получал информацию о широко распространенной коррупции среди судей.

Квалификационные требования

41. Судьями Конституционного суда и Верховного суда могут быть граждане Кыргызстана в возрасте 35-70 лет, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее 10 лет (статья 80). Судьями судов низшей инстанции могут быть граждане Кыргызстана в возрасте 25-65 лет, имеющие высшее юридическое образование и стаж профессиональной работы не менее 5 лет (статья 80). Во втором проекте конституционных поправок сохранено требование о десятилетнем стаже работы для судей Верховного суда и пятилетнем стаже работы для судей судов низших инстанций, но устранено требование о минимальном возрасте для судей судов низшей инстанции.

Подготовка и повышение профессиональной квалификации

42. В Судебном учебном центре, который был создан Кыргызской ассоциацией судей и Судебным департаментом в 1998 году, в настоящее время в обязательном порядке обучаются судьи, исполняющие свои служебные обязанности, но ему не предоставлен мандат по подготовке судей, вступающих в должность. Специальный докладчик отмечает, что эффективность Судебного учебного центра в некоторой степени ослаблена нехваткой людских и материальных ресурсов.

Отбор

43. До 2004 года отбор судей судов низшей инстанции регулировался Законом о процедуре аттестации судей местных судов от 28 сентября 1999 года. Заявления рассматривались Аттестационной комиссией при министерстве юстиции, состоявшей из 11 членов, все из которых назначались президентом. Кандидатуры судей, которые проходили процедуру аттестации, рекомендовались президенту для утверждения. Кандидаты должны были сдавать устные экзамены в Аттестационной комиссии, которая тайным голосованием решала, сдал ли экзамен тот или иной кандидат. По общему мнению, эта процедура не носила объективного характера. Процедура отбора была передана недавно созданному Национальному совету по делам правосудия. Информация о проведении конкурсных экзаменов на замещение вакантных должностей судей передается гласности. Специальному докладчику была представлена информация о том, что в настоящее время экзамены проводятся в виде компьютерного теста, во время которого в течение двух часов необходимо ответить на 110 вопросов.

Назначение и срок пребывания в должности

44. Главную роль в процессе назначения играет президент. Судьи Верховного суда и Конституционного суда назначаются парламентом по предложению президента. Их срок пребывания в должности составляет 10 лет. В первом проекте конституционных поправок содержалось предложение об увеличении их срока пребывания в должности до 15 лет, но во втором проекте сохранено положение о десятилетнем сроке пребывания в должности судей Верховного суда, включая судей, являющихся членами его Конституционной палаты. С согласия парламента президент назначает судей судов низшей инстанции. Их первоначальный срок службы составляет семь лет. В первом проекте конституционных поправок содержится предложение о сокращении первоначального срока службы судей судов низшей инстанции до пяти лет, при том понимании, что они могут быть повторно назначены на 15-летний срок. Во втором проекте установлено, что первоначальный период должен составлять лишь три года, при том понимании, что судьи могут быть повторно назначены на 10-летний срок. Следовательно, второй проект конституционных поправок не является свидетельством серьезной попытки укрепить независимость судебной системы.

Повторное назначение и повышение в должности

45. Система повторного назначения и повышения в должности аналогична процедуре отбора и назначения. Судьи судов низшей инстанции должны проходить еще одну аттестационную процедуру для назначения в суды низшей или более высокой инстанции.

Рекомендация председателя суда и другие факторы также принимаются во внимание, в том числе и замечания, включенные в досье соответствующего судьи прокуратурой. В частности, в тех случаях, когда прокурор считает, что по тому или иному делу было вынесено неправильное решение, он/она могут включить в досье соответствующего судьи письмо, содержащее жалобу. Эти документы принимаются во внимание при рассмотрении заявлений судей о повторном назначении.

Отстранение от должности и увольнение

46. В Конституции предусматривается, что судьи могут быть освобождены от должности по их собственному желанию, по состоянию здоровья, за совершение преступления на основе вступившего в законную силу обвинительного приговора суда, а также по иным основаниям, предусмотренным законом (статья 81). Какого-либо исчерпывающего перечня "иных оснований" для освобождения судей от должности или какой-либо четкой процедуры, регулирующей порядок освобождения от должности, не существует. В Конституции предусматривается, что судьи Конституционного суда и Верховного суда, а также председатели местных судов, могут освобождаться от должности только по представлению президента парламентом большинством не менее двух третей голосов (статья 81). Однако в отношении отстранения от должности судей судов низшей инстанции такого положения не существует. Специальный докладчик с беспокойством узнал о том, что, хотя случаи официального отстранения от должности встречаются редко, на судей может оказываться давление, с тем чтобы они подавали в отставку.

Оклады

47. В Конституции предусматривается, что судья обеспечивается соответственно его статусу социальными, материальными и иными гарантиями его независимости (статья 80). Несмотря на эти положения, организация "Фридом хаус" сообщила, что в 2003 году судьи областных судов получали 190, а судьи районных судов - 169 долл. США. В соответствии с Конституционным законом о статусе судей обязанность по определению уровней окладов судей возложена на президента, и Специальный докладчик получил информацию о том, что президент действительно издал несколько распоряжений о повышении уровня окладов, но судьи эти оклады так и не получили. Специальный докладчик особенно обеспокоен тем, что низкие оклады и задержки с выплатой окладов являются одним из главных факторов, способствующих сохранению коррупции в судебной системе.

Судебная этика и коррупция

48. Какого-либо общего кодекса судебной этики не существует, и судьи не проходят какой-либо профессиональной подготовки по вопросам судебной этики. Кроме того, они, как правило, не осведомлены о международных принципах в данной области. Специальный докладчик обеспокоен высоким уровнем коррупции при рассмотрении как уголовных, так и гражданских дел. В частности, считается, что развитию коррупции способствуют низкие уровни окладов и неопределенность, связанная со сроками пребывания в должности. Предполагается, что ответственность за применение дисциплинарных процедур, связанных с нарушениями судебной этики, будет возложена на Национальный совет по делам правосудия.

Н. Прокуратура

Роль прокуратуры

49. Функции прокуратуры не сводятся к судебному преследованию обвиняемых от имени государства, а, что более важно, предполагают осуществление надзора в пределах ее юрисдикции за точным и единообразным исполнением законодательных актов (статья 78 Конституции). Эту особенность можно проследить во всей Средней Азии и других странах СНГ, что является отражением советской системы прокуратуры. Специальный докладчик с обеспокоенностью отмечает, что положения, касающиеся органов прокуратуры, изложены в главе Конституции, в которой речь идет об исполнительной власти. Второй проект конституционных поправок не предусматривает каких-либо изменений в этом отношении и, как представляется, даже направлен на усиление полномочий органов прокуратуры, которые уже играют определяющую роль в судопроизводстве и оказывают непропорционально большое влияние на судопроизводство как на этапе, предшествующем судебному разбирательству, так и в ходе судебного разбирательства.

Право на специальную апелляцию

50. Прокурорам более высокого уровня предоставлено право подачи специальных апелляций после закрытия дела, что известно как практика пересмотра "в порядке надзора". Это право позволяет прокурору подавать апелляцию в суд следующей инстанции или непосредственно в Верховный суд. Этим правом может пользоваться только прокурор.

Равенство состязательных возможностей

51. В Конституции предусмотрено, что судопроизводство осуществляется на основе принципа равенства состязательных возможностей (статья 85). Однако наличие всевозможных ограничений в отношении независимости судебной власти, включая краткие сроки пребывания в должности и недостаточную объективность процедур повторного назначения, означает, что судьи обычно проводят разбирательство в пользу обвинения.

Подача жалоб

52. В тех случаях, когда прокурор считает, что судья принял неправильное решение по тому или иному делу, он может добиться включения в личное досье соответствующего судьи жалобного письма, которое, как отмечалось выше, принимается во внимание при рассмотрении заявления этого судьи о повторном назначении.

I. Адвокатура

53. Адвокатура обладает потенциалом для того, чтобы играть основополагающую роль в обеспечении прав человека. Однако ее эффективность в настоящее время ослаблена распространением практики использования так называемых "карманных адвокатов", несоответствующей правовой подготовкой, недостаточным знанием международных норм по правам человека, в том числе касающихся профессии юриста, сохраняющимся контролем исполнительной власти над приемными и дисциплинарными процедурами, а также отсутствием единой профессиональной ассоциации. В киргизской системе существует два типа адвокатов: адвокаты, которые могут представлять клиентов в уголовных и гражданских делах, и юристы, не являющиеся адвокатами, которые могут представлять клиентов в гражданских, но не уголовных делах. Хотя в данном разделе основное внимание уделяется адвокатам, следует отметить, что стороны в гражданских делах также могут быть представлены неспециалистами.

Независимость

54. Закон об адвокатской деятельности запрещает неправомерное вмешательство или воздействие государства на деятельность, связанную со свободой юридической практики. В этом отношении Специальный докладчик получил информацию об отдельных случаях запугивания, таких, как угрожающие звонки и визиты сотрудников налоговых органов. Ему также было сообщено о так называемых "карманных адвокатах", которые в получении дел зависят от следователей. Как отмечалось выше, на этих адвокатов может

быть оказано воздействие, с тем чтобы они выполняли свои функции таким образом, который не обеспечивает клиенту адекватную правовую поддержку.

Правовое образование и квалификация

55. Для приобретения лицензии практикующего адвоката необходимо иметь правовое образование. Качество юридических дипломов может быть самым различным, и оно страдает от появления все большего числа факультетов права и отсутствия утвержденной национальной учебной программы. Поступают также сообщения о коррупции в процессе приема, что является фактором, который может быть связан с низким уровнем окладов преподавателей. В настоящее время выдвинута инициатива по консолидации юридических вузов и внедрению национальных стандартов юридического образования.

Прием в адвокатуру

56. Кандидаты должны сдать устный экзамен квалификационной комиссии, назначаемой министерством юстиции. Квалификационная комиссия состоит из девяти членов, лишь один из которых является адвокатом. Каких-либо установленных инструкций в отношении выставления оценок за экзамены не существует. Кроме того, кандидаты, имеющие пятилетний профессиональный правовой опыт работы в соответствующем правительственном органе, включая бывших сотрудников правоприменительных органов и прокуроров, не должны сдавать этот экзамен. Этим лиц обычно называют "черными юристами". Считается, что количество кандидатов, принимаемых таким образом в адвокатский корпус, является фактором, способствующим росту числа так называемых "карманных адвокатов". В проекте закона об адвокатской деятельности содержится предложение об установлении практики проведения письменных экзаменов и создании квалификационных советов, состоящих, главным образом, из адвокатов.

Получение лицензии

57. Для занятия адвокатской деятельностью необходимо получить лицензию в министерстве юстиции. В настоящее время в процессе получения лицензий профессиональные ассоциации юристов не играют какой-либо роли. В результате, как представляется, министерство юстиции в принципе способно определять состав адвокатуры, что может подрывать ее независимость. Предложения, содержащиеся в проекте закона об адвокатской деятельности, уменьшают роль государства, поскольку полномочия по лицензированию возлагаются на квалификационные советы, состоящие в

основном из адвокатов и других профессиональных юристов при ограниченной представленности государства.

Профессиональные ассоциации

58. Существует ряд профессиональных ассоциаций, и большинство адвокатов состоит, по крайней мере, в одной из них, хотя такое членство не является обязательным. В Законе об общественных организациях предусматривается, что общественные ассоциации должны быть самоуправляющимися и свободными от вмешательства со стороны государственных органов. Однако в действительности наличие ряда конкурирующих ассоциаций может ограничивать способность адвокатского корпуса играть более заметную роль в регулировании и поощрении интересов и независимости своей профессии. Содержащиеся в проекте закона положения предполагают создание единой ассоциации, имеющей обязательное членство.

Профессиональная этика и дисциплинарное производство

59. Какого-либо унифицированного кодекса профессиональной этики адвокатов не существует, но есть ряд различных источников этических норм, включая положения Уголовно-процессуального кодекса и Закона об адвокатской деятельности. В настоящее время дисциплинарное производство регулируется министерством юстиции, а не самим адвокатским корпусом. В этом отношении право заслушивать жалобы на адвокатов и применять меры наказания, включая отзыв адвокатской лицензии, предоставлено Квалификационной комиссии. В проекте закона об адвокатской деятельности содержится предложение о передаче этой роли комиссии, состоящей из членов коллегии адвокатов.

Ж. Расширение представленности женщин и этнических меньшинств в юридических профессиях

60. Конституция запрещает дискриминацию в отношении кого бы то ни было по мотивам происхождения, пола, расы, национальности, языка, вероисповедания, политических и религиозных убеждений (пункт 3 статьи 15). Приводимые в настоящем разделе статистические данные основаны на данных, представленных министерством юстиции АБА/СЕЕЛИ в 2003 году.

Женщины

61. Женщины составляют одну треть всех судей в Кыргызстане, но большей части из них поручено рассмотрение гражданских дел. Из 1 192 адвокатов 444 являются женщинами.

Этнические меньшинства

62. Население Кыргызстана на 66,9% состоит из киргизов, 14,1% - узбеков, 10,7% - русских, 1,1% - дунганов и 1% - уйгуров. Другие этнические группы, включая татар и немцев, вместе составляют 6,2% населения. Более 91% судей, равно как и 72,4% адвокатов, составляют этнические киргизы.

К. Условия работы судей

Людские и материальные ресурсы

63. В целом на каждом уровне судебной системы имеется достаточное количество вспомогательных работников, и у большинства судей есть частные кабинеты и доступ к телефонам и факсимильным аппаратам. Однако существует серьезная нехватка адекватного компьютерного и стенографического оборудования.

Судебные залы

64. В Кыргызстане наблюдается существенная нехватка судебных залов, а многие из имеющихся судебных залов нуждаются в ремонте. В результате судебные разбирательства по гражданским делам часто проводятся в частных кабинетах судей, а не в залах суда, и эта практика отрицательно сказывается на обеспечении публичности судебных разбирательств.

Безопасность

65. В Конституционном законе о статусе судей предусматривается, что государство несет ответственность за обеспечение защиты судей. Однако обеспечению безопасности в судах низшей инстанции мешает нехватка охранников и металлодетекторов. Специальному докладчику была представлена информация о ряде случаев нападения на судебных сотрудников в зданиях суда.

Доступность законодательных документов

66. Судебный департамент посылает печатные копии каждого нового законодательного акта председателям судов каждого уровня судебной системы. Существует также доступная на коммерческой основе законодательная база данных, которая содержит действующие и новые законодательные акты. Однако значительное большинство судей не имеет доступа к этой базе данных.

Порядок распределения дел

67. Дела по-прежнему распределяются председателями судов, как сообщается, с учетом объема нагрузки отдельных судей.

L. Транспарентность и подотчетность

Регистрация и отслеживание дел

68. Стандартный набор судебных формуляров для облегчения регистрации судебных дел принят не был, хотя в некоторых судах вывешиваются регистрационные образцы в помощь сторонам в судебном деле. В настоящее время в судах используется ручной метод слежения за ходом рассмотрения дел.

Доступность текстов решений

69. Решения Конституционного суда и Верховного суда публикуются в юридических журналах, которые выходят, главным образом, на русском языке. Решения Конституционного суда также распространяются среди судов низких инстанций, а решения, выносимые Верховным судом, направляются только тем судьям, которые приобретают их за свой счет. Решения судов низких инстанций вообще не публикуются, и с ними можно ознакомиться лишь по представлении соответствующей просьбы, которая может быть удовлетворена или отклонена председателем суда.

Наличие протоколов судебных заседаний

70. Суды не составляют протоколов судебных заседаний как таковых, хотя судебные секретари делают письменные записи в ходе разбирательств. У сторон в деле есть возможность ознакомиться с этими записями и прокомментировать их, хотя они не обязаны их подписывать или удостоверить. Вследствие использования ручного метода записи слушаний допускаются ряд неточностей, что может создавать дополнительные

проблемы для апелляционного процесса. Решение о том, кто может ознакомиться с судебными протоколами, принимает председатель каждого суда. Записи не публикуются, и с ними можно ознакомиться только при подаче просьбы, которая может быть удовлетворена или отклонена председателем суда.

Доступ общественности и средств массовой информации к судебным разбирательствам

71. В Конституции предусматривается, что разбирательство дел во всех судах является открытым, за исключением ограниченного числа случаев, предусмотренных законом (статья 85). Однако на практике гласность судов не всегда гарантируется. Отчасти это объясняется нехваткой судебных залов и тем, что слушания по многим гражданским делам вследствие этого проводятся в кабинетах судей. Однако в целом, как представляется, вопрос о присутствии наблюдателей и представителей средств массовой информации оставлен на усмотрение каждого судьи.

М. Суды и политическая оппозиция

72. Специальный докладчик обеспокоен тем, что исполнительная власть продолжает оказывать влияние на судебную систему в делах, имеющих политическое значение. В частности, он получал сообщения о том, что в таких делах продолжает действовать система так называемого "телефонного правосудия".

Н. Отправление правосудия в отношении несовершеннолетних

73. Какой-либо отдельной системы отправления правосудия в отношении несовершеннолетних не существует. Согласно пункту 3 статьи 218 Уголовно-процессуального кодекса в праве пользоваться помощью независимого адвоката не может быть отказано в том случае, если подозреваемым является несовершеннолетний. Несовершеннолетние содержатся под стражей до начала судебного разбирательства в течение длительных сроков, и им часто выносятся суровые приговоры. Также не существует какой-либо системы альтернативных наказаний для несовершеннолетних, которые могут содержаться в тех же местах лишения свободы, что и взрослые. Также вызывает обеспокоенность отсутствие программ профессионально-технического обучения и реабилитации для лишенных свободы несовершеннолетних. Еще одной важной проблемой является административное производство в отношении несовершеннолетних. Созданные при местных администрациях комиссии по делам несовершеннолетних выполняют функции административных органов, рассматривающих дела, касающиеся несовершеннолетних, за исключением тех, которые рассматриваются судами. Эти

комиссии уполномочены помещать несовершеннолетних в возрасте 11-14 лет в так называемые "специальные школы для трудновоспитуемых детей".

II. ВЫВОДЫ И РЕКОМЕНДАЦИИ

A. Выводы

74. Кыргызстан переживает важный период политического перехода. Смещение бывшего президента Акаева предоставило стране новую возможность определить свое будущее на более прочной демократической основе. В то же время перемены, последовавшие за событиями марта 2005 года, осуществляются стремительно, отчасти даже поспешно.

75. Приветствуя реформы административной системы в секторе правосудия, Специальный докладчик в то же время с обеспокоенностью отмечает сохраняющееся недоверие населения к судебной системе. Неспособность судебной системы выполнять свою роль по эффективной защите прав граждан стала особенно очевидной после событий марта 2005 года.

76. В целом в рамках усилий по осуществлению текущей реформы надлежит решить нижеследующие проблемы. Органы прокуратуры играют явно преобладающую роль, в том числе связанную с надзором, в отправлении правосудия и оказывают непропорционально большое влияние на предварительный и судебный этапы судопроизводства. Кроме того, прокуроры высших инстанций обладают исключительными полномочиями по инициированию пересмотра "в порядке надзора" после закрытия того или иного дела. Процедуры, связанные с назначением, сроком пребывания в должности, повторным назначением и отстранением судей от должности, не позволяют судебной системе функционировать полностью независимым образом. Адвокатура обладает потенциалом для того, чтобы играть основополагающую роль в обеспечении прав человека, но она ослаблена неспособностью воплотить в жизнь принцип равенства состязательных возможностей и сохраняющимся контролем со стороны исполнительных органов над процедурами приема и регулирования. Кроме того, широко распространенным явлением в судебной системе остается коррупция.

77. Специальный докладчик считает, что для обеспечения того, чтобы осуществляющийся важный законодательный процесс имел положительное воздействие, его следует дополнить политической волей к полному и эффективному претворению в жизнь законодательных положений, касающихся независимости

судей и адвокатов сразу же после их принятия. С учетом этого Специальный докладчик высказывает ряд рекомендаций в надежде на то, что они будут отвечать чаяниям и явятся подспорьем для всех тех, кто стремится к созданию системы, в которой независимые судьи и адвокаты смогут выполнять свою основополагающую роль по защите и обеспечению прав человека и в результате восстановят веру народа в справедливость и предсказуемость судебной системы.

В. Рекомендации

78. Специальный докладчик приветствует нынешний процесс конституционной и законодательной реформы, который, как он считает, открывает важную возможность для усиления приверженности страны принципам демократии и надлежащего управления. Он призывает новое руководство неуклонно продолжать и углублять процесс реформы, а также обеспечить, чтобы в нем участвовали заинтересованные стороны, что сделает возможным проведение широких и надлежащих консультаций.

79. Если в первом проекте конституционных поправок содержались предложения о некоторых усовершенствованиях, которые могли бы содействовать обеспечению независимости судебной системы, то из второго проекта эти позитивные предложения были практически изъяты. Поэтому Специальный докладчик надеется, что эти негативные тенденции будут серьезно пересмотрены и скорректированы.

80. В действительности одна из главных задач осуществляемого процесса конституционной реформы должна заключаться в решении проблемы сохраняющегося недоверия населения к судебной системе. Для этого сердцевину текущего процесса конституционной реформы, который сам должен быть дополнен текущими консультациями по ряду важных законопроектов, включая проект уголовного кодекса, проект уголовно-процессуального кодекса и проект закона об адвокатской деятельности, должен составлять процесс глубокой судебной реформы.

81. Специальный докладчик надеется, что из этого позитивного процесса будет извлечена максимальная польза, с тем чтобы создать правовые основы, которые более эффективно обеспечивали бы полную независимость судей и адвокатов и содействовали бы уважению международных принципов прав человека.

82. В этой связи Специальный докладчик высказывает следующие рекомендации:

- Конституционный суд ни в коей мере не должен быть низведен до уровня палаты Верховного суда. Кроме того, следует восстановить право отдельных лиц подавать жалобы, связанные с конституционностью официальных решений;
- следует отменить надзорные полномочия прокуратуры. Право выдавать ордера на арест, заключение под стражу, обыск и реквизицию следует передать от прокуратуры судебной власти в первоочередном порядке, а не откладывать решение этого вопроса до 2010 года, как это предусмотрено проектом конституционных поправок;
- Специальный докладчик приветствует нынешний мораторий на приведение смертных приговоров в исполнение и призывает отменить смертную казнь. Пока она не отменена, он призывает правительство обеспечить продление нынешнего моратория на приведение смертных приговоров в исполнение. Он также призывает его незамедлительно объявить мораторий на вынесение смертных приговоров и обнародовать информацию о численности и личности тех, на кого этот мораторий распространяется;
- судебной власти должен быть предоставлен больший контроль над бюджетными средствами, выделяемыми судебной системе. Специальный докладчик отмечает, что Верховный суд и Конституционный суд уже обладают бюджетной автономией, но он приветствовал бы предоставление автономии и судам более низких инстанций. В то же время следует гарантировать надлежащую независимую ревизию судебной системы.

83. Специальный докладчик обеспокоен тем, что порядок проведения судебных разбирательств не в полной мере соответствует принципу равенства состязательных возможностей и что прокуроры часто осуществляют чрезмерный контроль над судопроизводством как на предварительных, так и судебных этапах судопроизводства. Кроме того, прокуроры высоких инстанций могут подавать специальные апелляции даже после вынесения окончательного решения. Жизненно необходимо как в законодательстве, так и на практике предпринять шаги по ограничению главенствующей роли прокурора в судопроизводстве, с тем чтобы обеспечить более справедливое соотношение функций прокурора и защитника. В этой связи Специальный докладчик высказывает следующие рекомендации:

- конституционная гарантия доступа к услугам адвоката с момента ареста должна быть отражена в Уголовно-процессуальном кодексе и осуществляться последовательно и эффективно. Требование о том, что защитник должен получать разрешение у следователя на доступ к своему клиенту, должно быть отменено;
- систему правовой помощи следует кардинально усовершенствовать, с тем чтобы все лица, обвиняемые в совершении уголовного преступления, имели возможность воспользоваться услугами независимого адвоката, а адвокаты получали соответствующее вознаграждение за оказываемую ими правовую помощь;
- судебная система должна обеспечить, чтобы показания, которые, возможно, были получены с помощью пыток, не использовались в качестве таковых. В рамках процесса законодательной реформы в законе впредь должны содержаться определение недопустимых доказательств и подробные положения об исключении недопустимых доказательств на досудебных и судебных этапах уголовного судопроизводства;
- настоятельно необходимо обеспечить, чтобы по обвинениям в применении пыток и жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания проводились незамедлительные, беспристрастные и полные расследования, а предполагаемые виновники, по мере необходимости, привлекались к ответственности;
- следует прекратить использование в залах суда металлических клеток, особенно в тех случаях, когда соответствующие лица обвиняются в совершении ненасильственных преступлений, поскольку эта практика серьезно подрывает принцип презумпции невиновности;
- внедрение практики упрощенного производства, что предусматривается проектом уголовно-процессуального кодекса, может способствовать применению пыток или жестокому обращению с целью получения признаний. Всякая такая процедура должна быть дополнена достаточными процедурными гарантиями;
- следует отменить нынешнюю процедуру, позволяющую судьям направлять дела для проведения дальнейшего расследования, что имеет

место в тех случаях, когда прокурору не удастся представить достаточных доказательств для вынесения обвинительного приговора. Если обвинению не удастся представить достаточных доказательств для вынесения обвинительного приговора, обвиняемый должен быть оправдан;

- в контексте реформы Уголовного кодекса следует предпринять шаги по введению альтернатив наказанию, предполагающему лишение свободы, и сокращению максимальных сроков наказания в виде тюремного заключения;
- в интересах обеспечения правовой достоверности и права на судебное разбирательство в разумные сроки следует внести поправки в процедуру апелляционного пересмотра и добиться того, чтобы суды высоких инстанций выносили окончательные решения, а не возвращали дела в суды более низкой инстанции для дальнейшего рассмотрения;
- следует отменить право прокуроров на подачу специальных апелляций, известное как право пересмотра "в порядке надзора", даже после закрытия дел. Эта практика оказывает отрицательное воздействие на принцип равенства состязательных возможностей и подрывает принцип правовой достоверности. Возобновление рассмотрения закрытых дел следует поставить в зависимость от соблюдения подробного перечня предварительных условий, таких, как представление новых показаний от имени осужденного лица;
- в приоритетном порядке следует учредить отдельную систему отправления правосудия в отношении несовершеннолетних. Несовершеннолетних следует судить в рамках специальной системы отправления правосудия в отношении несовершеннолетних, отвечающей соответствующим положениям Конвенции о правах ребенка, а также Минимальным стандартным правилам Организации Объединенных Наций, касающимся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила) и Руководящим принципам Организации Объединенных Наций для предупреждения преступности среди несовершеннолетних (Эр-Риядские руководящие принципы).

84. Специальный докладчик считает, что судебная система должна быть существенно укреплена, с тем чтобы она могла функционировать в качестве

полностью независимого института, способного защищать основополагающие права и свободы человека. В этой связи Специальный докладчик высказывает следующие рекомендации, которые следует рассматривать в контексте осуществляемого процесса конституционной реформы:

- кандидаты в судьи должны иметь большой опыт соответствующей профессиональной деятельности, а кандидаты в судьи судов более высокой инстанции должны иметь солидный опыт прежней работы в качестве судей;
- процедура отбора должна осуществляться на объективной и транспарентной основе. В этом отношении Специальный докладчик обеспокоен тем, что Национальный совет по делам правосудия подчиняется Администрации Президента. Процедура отбора должна осуществляться независимым органом, и желательно, чтобы он состоял только из судей;
- Специальный докладчик обеспокоен краткостью сроков пребывания судей в должности, что, по его мнению, серьезно подрывает независимость судей. В процессе конституционной реформы не следует сокращать сроки пребывания судей в должности, и максимум внимания следует уделить вопросу о постепенном внедрении практики пожизненного пребывания судей в должности;
- процедура повторного назначения должна осуществляться на объективной основе таким образом, чтобы она не увязывалась с судебными решениями, вынесенными кандидатом в период его/ее прежнего срока пребывания в должности. В частности, жалобы на конкретные судебные решения, поданные прокурором, ни в коей мере не должны приниматься во внимание в рамках процедуры повторного назначения;
- в Конституции должны быть четко изложены возможные основания для смещения судей с должности на всех уровнях до окончания срока их пребывания в должности, а также четкая и транспарентная процедура, которой необходимо следовать в этой связи. Кроме того, следует предпринять серьезные шаги с целью защиты судей от внешнего давления, направленного на то, чтобы заставить их уйти в отставку до окончания срока пребывания в должности;

- с целью предупреждения коррупции необходимо постепенно повышать уровни жалования судей, и их оклады должны выплачиваться своевременно;
- нынешние положения, касающиеся судебной этики, следует рационализировать, объединить в четкий и доступный кодекс и широко распространить его в рамках судебной системы. Подготовку по вопросам судебной этики следует включить в программу подготовки судей, вступающих в должность, и все курсы повышения профессиональной квалификации, проводимые для работающих судей;
- дисциплинарные процедуры должны осуществляться учреждением, являющимся независимым от исполнительной власти.

85. Специальный докладчик считает, что для укрепления адвокатуры и обеспечения того, чтобы она смогла играть свою основополагающую роль в деле защиты прав человека подзащитных, следует предпринять ряд шагов. В этой связи он высказывает следующие рекомендации:

- следует предпринять шаги с целью обеспечения качества и согласованности юридического образования, получаемого в университетах. Для этого в тесном взаимодействии со всеми заинтересованными сторонами следует разработать общенациональную учебную программу, включающую в себя практические навыки работы юриста, профессиональную этику и изучение международных норм по правам человека;
- следует ввести обязательный вступительный экзамен для всех кандидатов, желающих быть принятыми в адвокатское сословие. В частности, следует отменить действующее в настоящее время изъятие в отношении кандидатов, имеющих пятилетний опыт работы в том или ином соответствующем правительственном органе. Экзамен должен проводиться в письменном виде и оцениваться органом, состоящим из профессиональных адвокатов;
- функции по выдаче на объективной основе лицензий новым членам адвокатского корпуса следует возложить на орган, состоящий главным образом из представителей данной профессии. Роль, которую в настоящее

время играет министерство юстиции, предоставляет правительству слишком большой контроль над составом адвокатуры;

- **следует серьезным образом рассмотреть вопрос о создании единой ассоциации адвокатов, представляющей данную профессию в целом. Создание объединенной ассоциации может способствовать повышению роли представителей данной профессии в плане саморегулирования и более эффективному отстаиванию ими своих интересов и независимости;**
- **следует принять единый кодекс профессиональной этики адвокатов и приложить усилия к тому, чтобы проводить обучение профессиональной этике с целью ее пропаганды и лучшего понимания. Дисциплинарные процедуры должны регулироваться данной профессией.**

86. Специальный докладчик считает, что важно укрепить судебную систему и другие соответствующие учреждения и предоставить им соответствующие материальные ресурсы, с тем чтобы они могли функционировать эффективно и транспарентно. В этой связи Специальный докладчик рекомендует следующее:

- **следует расширить мандат Судебного учебного центра, с тем чтобы он включал аспекты подготовки судей, вступающих в должность, и серьезным образом подумать о том, чтобы сделать обучение на таких курсах обязательным. Судебному учебному центру должны предоставляться достаточные средства, с тем чтобы он мог эффективно выполнять свою важную роль;**
- **следует придать больший вес Управлению омбудсмана, что соответствовало бы Парижским принципам. В частности, Специальный докладчик считает уместным осуществлять программы обучения сотрудников по вопросам рассмотрения индивидуальных жалоб;**
- **Специальный докладчик приветствует развивающуюся в настоящее время дискуссию по вопросу об учреждении системы присяжных заседателей и привлечении судебных ассессоров. Он призывает законодателей провести широкие консультации с целью нахождения наиболее подходящего для Кыргызстана механизма, учитывая необходимость обеспечения независимости всех судебных ассессоров;**

- **судебная система должна быть оснащена достаточным количеством компьютеров и иметь доступ к базам законодательных данных, с тем чтобы все судьи могли беспрепятственно справляться с действующими в Кыргызстане законами и положениями. Судей и соответствующих сотрудников судов следует обучить тому, как пользоваться такими базами данных;**
- **следует предпринять шаги по усилению охраны судей и работников судов в залах суда. Это могло бы предполагать, например, обеспечение охранниками судов всех уровней судебной системы. Здания судов следует также отремонтировать и содержать в соответствующем состоянии;**
- **решения Верховного суда, как это имеет место в настоящее время с решениями Конституционного суда, следует бесплатно распространять среди судов низших инстанций. Следует учредить систему, обеспечивающую составление точных протоколов всех судебных слушаний. Решения и протоколы следует предавать гласности на согласованной и последовательной основе, соответствующей закону;**
- **для достижения большей транспарентности судопроизводства следует предпринять шаги по обеспечению наличия достаточного количества судебных залов, с тем чтобы все гражданские и уголовные дела можно было заслушивать в залах суда, а не в частных кабинетах. Важно добиться того, чтобы конституционные и законодательные гарантии публичности судопроизводства обеспечивались повсеместно.**

87. Специальный докладчик считает, что до достижения лучшей сбалансированности, возможно, будет уместно принять позитивные меры с целью обеспечения более широкого участия женщин и представителей этнических меньшинств в работе судов всех уровней.

88. Специальный докладчик понимает, что для выполнения его рекомендаций необходимо наличие соответствующих средств. В этой связи он призывает международное сообщество поддержать Кыргызстан в его усилиях по осуществлению реформы. В этом отношении он рекомендует правительству проявить инициативу и обратиться к международным донорам с соответствующими предложениями.

89. В заключение Специальный докладчик отмечает, что он решительно поддерживает усилия страновой группы Организации Объединенных Наций в Кыргызстане по учреждению должности советника по правам человека.
