



Пособие для адвокатов

«Защита интересов женщин при избрании меры пресечения»



Пособие для адвокатов по защите интересов женщин при избрании меры пресечения подготовлено Общественным Фондом «Позитивный диалог» в рамках проекта «Доступ женщин к эффективной правовой помощи», реализуемого при поддержке Фридом Хаус в рамках проекта «Усиление защиты прав человека». Настоящее пособие содержит рекомендации адвокатам, задержанным женщинам и ее родственникам.

Целью настоящего пособия является оказание помощи адвокату, в плане учета гендерной специфики при осуществлении защиты права женщин на свободу и личную неприкосновенность.

Данное пособие стало возможным благодаря помощи американского народа, оказанной через Агентство США по международному развитию (USAID). ОФ «Позитивный диалог» несет ответственность за содержание публикации, которое не обязательно отражает позицию USAID или Правительства США.

Введение

Все задержанные женщины подвергаются повышенному риску подвергнуться пыткам и жестокому обращению непосредственно после ареста. Именно в этот период задержанные с наибольшей вероятностью могут подвергаться принуждению и давлению с целью получения от них признательных показаний или сведений о преступлении.

Женщины, как правило, гораздо более уязвимы на протяжении этого периода, чем задержанные мужского пола, также и потому, что те женщины, которые сталкиваются с системой уголовного правосудия в разных странах мира, имеют более низкий уровень образования и низкий экономический статус (часто, они находятся на иждивении у супруга), и имеют меньшее представление о своих законных правах.

Крайне важной системой мерой защиты, которая позволила бы не только защитить женщин от рисков, связанных с тюремным заключением, но также учесть интересы детей, если речь идет о матерях с маленькими детьми, является избрание меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении женщин, лишь тогда, когда это абсолютно необходимо.

Право на свободу и личную неприкосновенность в национальном и международном праве

Статья 24 Конституции Кыргызской Республики

Каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность.

Никто не может быть лишен свободы только на основании неисполнения гражданско-правового обязательства.

Никто не может быть арестован, содержаться под стражей или оказаться лишенным свободы иначе как по решению суда и только на основаниях и в порядке, установленных законом.

Никто не может быть подвергнут задержанию на срок более 48 часов без судебного решения

Каждое задержанное лицо в срочном порядке и в любом случае до истечения 48 часов с момента задержания должно быть доставлено в суд для решения вопроса о законности его задержания.

Законом в отдельных случаях могут быть установлены более короткие сроки задержания.

Всякое задержанное лицо имеет право на проверку законности задержания в порядке и с периодичностью, установленными законом. Если отпадает основание, по которому лицо было задержано, оно должно быть немедленно освобождено.

Каждому задержанному лицу должно быть безотлагательно сообщено о мотивах задержания, разъяснены и обеспечены его права, включая право на медицинский осмотр и помощь врача.

С момента фактического лишения свободы лицу обеспечивается безопасность, предоставляется возможность защищать себя лично, пользоваться квалифицированной юридической помощью адвоката, а также иметь защитника.

Статья 9 Всеобщей Декларации прав человека

Никто не может быть подвергнут произвольному аресту, задержанию или изгнанию.

Статья 9 Международного Пакта о гражданских и политических правах

Каждый человек имеет право на свободу и личную неприкосновенность. Никто не может быть подвергнут произвольному аресту или содержанию под стражей. Никто не должен быть лишен свободы иначе, как на таких основаниях и в соответствии с такой процедурой, которые установлены законом.

Каждому арестованному сообщаются при аресте причины его ареста и в срочном порядке сообщается любое предъявленное ему обвинение.

Каждое арестованное или задержанное по уголовному обвинению лицо в срочном порядке доставляется к судье или к другому должностному лицу, которому принадлежит по закону право осуществлять судебную власть, и имеет право на судебное разбирательство в течение разумного срока или на освобождение. Содержание под стражей лиц, ожидающих судебного разбирательства, не должно быть общим правилом, но освобождение может ставиться в зависимость от представления гарантий явки на суд, явки на судебное разбирательство в любой другой его стадии и, в случае необходимости, явки для исполнения приговора.

Каждому, кто лишен свободы вследствие ареста или содержания под стражей, принадлежит право на разбирательство его дела в суде, чтобы этот суд мог безотлагательно вынести постановление относительно законности его задержания и распорядиться о его освобождении, если задержание незаконно.

Каждый, кто был жертвой незаконного ареста или содержания под стражей, имеет право на компенсацию, обладающую искомой силой.

Действия адвоката по защите интересов женщин при задержании

Действия адвоката при защите до избрания меры пресечения, т.е. до истечения 48 часов с момента задержания:



Правовые акты, которыми следует руководствоваться адвокату по защите интересов женщин при избрании меры пресечения в суде

Конституция
Кыргызской
Республики
(статьи 25,26)

Всякое задержанное лицо имеет право на проверку законности задержания ...

Каждому задержанному лицу должно быть безотлагательно сообщено о мотивах задержания, разъяснены и обеспечены его права, включая право на медицинский осмотр и помощь врача.

С момента фактического лишения свободы лицу обеспечивается безопасность, предоставляется возможность защищать себя лично, пользоваться квалифицированной юридической помощью адвоката, а также иметь защитника. Никто не обязан свидетельствовать против самого себя.

Уголовно-
процессуальный
кодекс
(Главы 12-15)

При наличии достаточных оснований полагать, что обвиняемый или подсудимый скроется от следствия или суда либо может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожить доказательства, быть объявлен в межгосударственный или международный розыск, иным путем воспрепятствовать объективному ведению следствия и разбирательству дела в суде либо будет продолжать заниматься преступной деятельностью, а также для обеспечения исполнения приговора следователь, прокурор и суд в пределах своих полномочий вправе применить к этому лицу одну из мер пресечения, предусмотренных статьей 101 УПК

При разрешении вопроса о необходимости применить меру пресечения, определении ее вида следователь, прокурор, суд учитывают помимо обстоятельств, указанных в статье 102 УПК, также тяжесть совершенного преступления, личность обвиняемого, подсудимого, род их занятий, возраст, состояние здоровья, семейное положение и другие обстоятельства.

Бангкокские
правила ООН
Правило 58

По мере целесообразности и возможности, к женщинам, совершившим правонарушения, применяются альтернативные методы воздействия, такие, как меры, предусматривающие замену уголовного наказания в виде лишения свободы иными видами исправительного воздействия, и альтернативы заключению под стражу до начала судебного процесса и вынесению приговора судом состояние здоровья, семейное положение и другие обстоятельства.



На что следует адвокату обращать внимание, изучая материалы уголовного дела



1. Дату и время возбуждения уголовного дела и принятия его к производству.
2. Дату, время и обстоятельства задержания.
3. Если был личный досмотр, то отметить время, место, кем он проводился и присутствовали ли при этом понятые женского пола.
4. Дату и время вынесения постановления о задержании и дата и время фактического задержания.

Кроме этого в жалобе в обязательном порядке ссылаться на нормы «мягкого права», в частности, на Бангкокские правила

ООН касающиеся обращения с женщинами-заключенными и мер наказания для женщин-правонарушителей, не связанных с лишением свободы» для учета судом специфических гендерных потребностей женщин и в частности необоснованных рисков, связанных с:

- Неадекватными мерами безопасности и процедуры для оценки риска при водворении в ИВС, СИЗО;
- Природой и конкретными задачами медицинского обследования при поступлении в ИВС;
- Совместном содержанием заключенных мужского и женского пола;
- Надзором за женщинами-заключенными необученным персоналом мужского пола;
- Политикой и практикой проведения обысков, личных досмотров персоналом мужского пола;
- Содержанием в одиночной камере;
- Неадекватными условиями для удовлетворения специфических гигиенических потребностей женщин, неадекватный доступ к гинекологическим услугам и услугам по сохранению репродуктивного здоровья;
- Неадекватными возможностями для поддержания контактов с семьей;
- Принятие неоправданных решений об отдельном содержании матерей и детей.

В некоторых обстоятельствах, непринятие во внимание гендерной специфики и особых потребностей женщин может расцениваться как жестокое, бесчеловечное или унижающее достоинство обращение и наказание, либо может перерасти в жестокое, бесчеловечное или унижающее достоинство обращение.

В подобных случаях, рекомендуется прибегнуть к мандату Национального центра по предупреждению пыток¹. Мандат Национального центра по предупреждению пыток позволяет непосредственно получить информацию об условиях содержания заключенных.

¹<http://www.npm.kg>, круглосуточные контактные телефоны +996 312 663 718, +996 550 425 233

ОБРАЗЕЦ ХОДАТАЙСТВА

Ошский городской суд

от адвоката _____

(в защиту _____,

обвин. по ст. ____ УК КР)

адрес: _____

ХОДАТАЙСТВО

об избрании меры пресечения не связанной с лишением свободы

1. Ошским городским судом рассматривается ходатайство следователя _____ по избранию меры пресечения в отношении _____, обвиняемой в совершении преступления, предусмотренного статьей _____ Уголовного кодекса Кыргызской Республики.
2. В нарушение требований части 1 статьи 104 Уголовно-процессуального кодекса следователь и прокурор никак не мотивировали причину избрания ими в отношении _____ самой строгой меры пресечения в виде заключения под стражу.
3. Ходатайство следователя о применение меры пресечения в отношении _____ не соответствует требованиям статьи 102 УПК Кыргызской Республики, требующей наличия обоснованного предположения, что она скроется от правосудия, воспрепятствует объективному ведению следствия или совершит преступление.
4. Напротив, из материалов дела видно, что поведение и образ жизни _____ свидетельствуют об отсутствии у нее стремления скрыться. Предположения следователя, что обвиняемая может скрыться, не основано на материалах дела и не подтверждено доказательствами, - то есть фактически является его домыслом и не может служить достаточным основанием для заключения обвиняемой под стражу. Напротив, _____, добросовестно являлась в органы следствия по вызову.
5. Основанием заключения под стражу может быть только такое поведение обвиняемой, которое направлено на воспрепятствование установлению истины по уголовному делу, т.е. на умышленное создание помех к установлению события преступления и виновности обвиняемого в его совершении. Более того, закон позволяет заключение под стражу только обвиняемого, который в целях воспрепятствования установлению истины совершает незаконные действия, выражающиеся в уничтожении, сокрытии, подмене, фальсификации или искажении доказательств, в подкупе, запугивании, уговорах свидетелей (потерпевших, экспертов) в целях склонения их к даче заведомо ложных показаний в суде и т.п. В постановлении об избрании меры пресечения не сказано ни слова и материалами дела не подтверждается факт воспрепятствования _____ ведения следствия и разбирательства дела в суде. Т.е. утверждение, что _____ может воспрепятствовать объективному ведению следствия и рассмотрения дела в суде является домыслом, не основанном на доказательствах.
6. Поскольку _____ не нарушала обязанностей, возложенных на нее уголовно-процессуальным законодательством – не уклонялась от явки по

вызову, не уничтожала доказательства, не подкупала и не запугивала свидетелей и не продолжала преступную деятельность – говорит о том, что в отношении _____ нет оснований применять заключение под стражу.

7. К тому же _____ имеет постоянное место жительства, что позволяет ей своевременно являться по вызовам суда.
8. Помимо незаконности, мера пресечения в отношении _____ избрана совершенно необоснованно, без учета таких установленных статьей 103 Уголовно-процессуального кодекса обстоятельств, как личность обвиняемого, род его занятий, возраст, состояние здоровья и других обстоятельств, которые обязательно должны учитываться при разрешении вопроса о необходимости применения меры пресечения и определения ее вида.
9. Обстоятельства дела и представленные документы дают полное основание полагать, что _____ не скроется от суда, не воспрепятствует разбирательству дела и не будет заниматься преступной деятельностью.
10. Статья 10 УПК Кыргызской Республики устанавливает, что **содержание лица, в отношении которого в качестве меры пресечения избрано заключение под стражу, а также лица, задержанного по подозрению в совершении преступления, должно осуществляться в условиях, исключающих угрозу его жизни и здоровью.** Так, в связи с беременностью _____ (наличие грудного ребенка) в отношении нее и ее ребенка есть вероятность угрозы их здоровью.
11. С учетом изложенного считаю, что нет никаких правовых оснований для применения к _____ меры пресечения в виде заключения под стражу.

В соответствии со статьей 10, 48, 112 (часть 1), 123 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики,

Прошу:

Избрать меру пресечения _____ на более мягкую, не связанную с лишением свободы.

Приложение:

1. справка с места жительства, положительные рекомендации.
2. Заключение УЗИ, копия свидетельства детей.

ФИО Адвоката, дата, подпись

В том случае, если суд все же признает необходимым применение меры пресечения в виде заключения под стражу, это постановление суда необходимо обжаловать в вышестоящий суд в течение пяти суток в порядке кассации.

Рекомендации женщинам в случае вызова в милицию или задержания



Приглашение должно быть оформлено в виде повестки, в которой указан статус вызываемого лица.

Рекомендация: без повестки и адвоката - в органы внутренних дел не ходить

Ваши права при задержании

сотрудниками милиции:



- Право на адвоката с момента фактического доставления в милицейский участок;
- Право на переводчика;
- Право не свидетельствовать против себя;
- Право на адвоката;
- Участие адвоката с первого допроса;
- Немедленное информирование родственников о задержании;
- Право на медицинскую помощь и освидетельствование;
- Право на тайну переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных, электронных и иных сообщений;

Важно знать:



- Перед тем как подписывать любой документ прочитайте его, если у вас есть возражения, то потребуйте их внесения или напишите сами;
- Получите копию всех документов, которые подписываете;
- Протокол задержания необходимо прочитать и, если у вас есть замечания впишите и попросите копию;
- Личный досмотр должен проводиться женщиной с участием понятых женского пола. Должен быть составлен протокол и акт. Имеете право получить копии документов;
- Сотрудники милиции могут просматривать содержание телефона и компьютера только с санкции суда.

Рекомендации родственникам женщины, задержанной сотрудниками милиции

1. Если задержали вашу родственницу, то в первую очередь убедитесь, что в деле принимает участие квалифицированный адвокат.

2. Помогите адвокату в сборе необходимых документов, которые помогут освободить женщину на период предварительного следствия:

- копия паспорта,
- свидетельство о рождении детей,
- справка с места жительства,
- характеристики с места жительства/работы
- справка с места работы,
- справка о состоянии здоровья,
- встречное заявление от потерпевшего,
- любые доказательства свидетельствующие о необоснованности подозрения (авиабилеты, распечатки телефонных переговоров операторов мобильной связи, свидетельские показания, и т.п.).