

## ЮВЕНАЛЬНАЯ ЮСТИЦИЯ КАЗАХСТАНА И МИРОВОЙ ОПЫТ

*Кожухметов Г.З., д.ю.н., профессор*

*Айдарбек С.О., магистрант юридического факультета КарГУ им. академика Е.А. Букетова*

В нашей общественно-политической жизни в последние годы появляются новые институты заимствованные из опыта зарубежных стран. Одним из них является ювенальная юстиция, т.е. система защиты прав несовершеннолетних граждан от произвола существующей действительности.

Ювенальная юстиция, как организация призвана работать с детьми оказавшимися в трудной ситуации, и совместно с другими учреждениями – органами социальной защиты, медицинскими и реабилитационными центрами, правоохранительными учреждениями и т.д., составляет единый комплекс стоящий на защите прав ребенка в демократическом государстве.

Если обратиться к истории, то ювенальные суды существовали еще в XIX веке в США, они были созданы на основе доктрины, согласно которой государство ведет себя как попечитель или ответственное лицо за несовершенно- летних, защищая их от опасного поведения и вредного окружения. Цель системы ювенальной юстиции является не наказание несовершеннолетних, а скорее всего проведение с ними индивидуального воспитания.

За эти года ювенальная юстиция разработала различные судебные процедуры для несовершеннолетних с различными проблемами, такими как: правонарушение, побег из дома, наркотическая зависимость, которым требуется новое благоприятное домашнее окружение путем временного или постоянного усыновления или удочерения. Этот подход основан на двух целях: первое - подростки по развитию своему еще не готовы в действительности сознавать свои поступки, чтобы быть за это ответственными; второе - подросток еще подвержен влиянию и его можно перевоспитать, чтобы в будущем у ребенка не было побуждений совершать какие-либо правонарушения.

Впервые на официальном уровне проблема специализированной защиты прав несовершеннолетних нашла законодательное отражение в 1869 году, когда в штате Массачусетс - США были введены законодательные правила, регламентирующие порядок рассмотрения в судах уголовных дел с участием несовершеннолетних отдельно от иных судебных дел, с той целью, чтобы оградить несовершеннолетнего от дурного влияния взрослых правонарушителей.

Позже, в 1899 году в городе Чикаго был учрежден специальный суд для рассмотрения различных судебных дел, субъектами которых являлись несовершеннолетние, представленные в виде обвиняемых, либо лиц, без участия которых невозможно прийти к справедливому решению (потерпевших, свидетелей, соучастников и т.д.). Организация и создание суда по делам несовершеннолетних положили начало созданию «Концепции защиты несовершеннолетнего». Сегодня подобные суды функционируют во всех штатах США [1; 12-13].

После создания первого детского суда подобные детские учреждения в течение первых же десяти лет были организованы в 30 штатах из 45, а затем, быстро распространившись по Америке, были заимствованы отсюда европейскими государствами: Англией (1905 г.), Германией, Венгрией, Италией (1908 г.), Португалией (1911 г.), Бельгией, Швейцарией (1912 г.) и др. Это послужило толчком в выработке законов, регламентирующих компетенцию и деятельность создаваемых учреждений. Такие законы были изданы в США в штатах Иллинойса (1899 г.), Пенсильвании (1901 г.), Нью-Йорке (1902 г.), Кливленде (1903 г.) и др. В 1908 году Англия получила специальный закон о детях, названный современниками первым «Детским кодексом». В 1912 году Франция приняла аналогичный документ «Закон о судах для детей и подростков» и т.д. [1, 15].

Если рассматривать опыт стран СНГ, то юристы России еще 250 лет тому назад поднимали вопрос о том, чтобы вопросы защиты прав несовершеннолетних решались в порядке особого судопроизводства. Еще с середины XVIII века в России начала создаваться система ювенального судопроизводства. Так, например, в 1744 году Правительствующий сенат издал указ о том, что к ребенку до 14 лет нельзя применять те же наказания, что и к взрослому. Императрица Екатерина II повелела учредить так называемые «совестные суды», которые рассматривали дела детей до 18-летнего возраста [2, 12].

Разграничение уголовного наказания между взрослыми и несовершеннолетними повсеместно появятся в XIX веке, а соответствующие Законы станут регулировать Правила детей и подростков на различных стадиях правосудия. Так, например, в 1824 году в Нью-Йорке были созданы условия в тюрьмах для того, чтобы несовершеннолетние могли находиться отдельно от взрослых. В г.

Бостоне в США в 1869 году впервые были организованы заседания суда для несовершеннолетних, а также применен опыт воспитательного надзора, который впоследствии стал одним из главных способов работы с несовершеннолетними преступниками [3].

Историческую известность в защите прав несовершеннолетних, в особенности прав детей-сирот и малолетних преступников получил приют, открытый при католической церкви Польши. Как отмечают зарубежные исследователи, в Польше сложилось большое количество религиозных патронажных общин, которые покровительствовали детям и подросткам, оказавшимся в неблагоприятных условиях. Некоторые из этих общин на свои средства создавали воспитательные учреждения для таких детей. Одно из них возникло в 1871 году и называлось «Общество сельского хозяйства и ремесел». В 1876 году Община построила дом для подростков-правонарушителей, который по замыслу его создателей должен был стать подобием семьи для этих детей [3].

При Екатерине II малолетним преступникам применялась ссылка в отдаленные монастыри для выполнения тяжелых работ. Малолетство, по Указу Сената определялось возрастом до 17 лет. В 1775 году императрица Екатерина II учредила Совестные суды (позже они будут упразднены Сенатом), которые также решали дела малолетних преступников. При Николае I в 1845 году вышло Уложение «О наказаниях уголовных и исправительных», где малолетством также был признан возраст до 17 лет. Позже, в 1857 году новая редакция Уложения вводит правила, что малолетство является смягчающим при наказании несовершеннолетних, где возраст до 10 лет определялся как детский. Эта группа правонарушителей полностью освобождалась от наказания за совершенное преступление, а детям от 10 до 14 лет наказание определялось по тому – действовал ребенок по разумению или нет [4]. В России первый ювенальный суд начал свою работу в 1910 г. в Санкт-Петербурге.

Уже к Октябрьской революции особые суды для несовершеннолетних существовали в таких городах, как Москва, Хабаровск, Киев, Рига, Одесса, Варшава, Саратов, Томск. Революция 1917 года разрушила идею учреждения ювенальных судов в судебной системе и судопроизводстве государства, хотя по инерции дореволюционные разработки в области ювенальной юстиции продолжались до 1935 года. При этом следует отметить, что в первые годы советской власти широко пропагандировалась идея медико-педагогического воздействия на ребенка и, соответственно, была разработана наука «Педология». Педология – это наука, соединившая в себе подходы медицины, биологии, педагогики и психотехники к развитию ребенка. И хотя как термин она устарела и приобрела формат детской психологии, универсальные педологические методы привлекают внимание не только ученых, но и людей вне научного мира. Первые работы по педологии были написаны американскими психологами Г.С. Холлом, Дж. Болдуином и физиологом В. Прейером. Именно они стояли у истоков психологии развития и собрали огромный багаж эмпирического материала по развитию и особенностям поведения детей. Их работы стали во многом революционными и легли в основу детской и возрастной психологии [5].

В 1991 году Республика Казахстан приобрела независимость, и открылись более широкие возможности восприятия опыта стран мирового сообщества. Конституция Республики Казахстан, принятая в результате всенародного референдума 30 августа 1995 года, отражает опыт других стран и международно-правовые акты о правах человека. Эти документы оказали огромное влияние на законодательство Республики Казахстан, направленного на обеспечения прав человека. Особое влияние на Конституцию Республики Казахстан оказала Всеобщая Декларация прав человека. Статья 1 подчеркивает: «Республика Казахстан утверждает себя демократическим, светским, правовым и социальным государством, высшими ценностями которого являются человек, его жизнь, права и свободы» [6, 51]. Под воздействием происходящих перемен изжили себя некоторые формы работы с подрастающим поколением, не отвечающие реальностям сегодняшнего дня, а также оказались забытыми многие положительные традиции.

Указывая на важность воспитания подрастающего поколения, Президент Республики Казахстан Н.А. Назарбаев отметил: «Если мы намерены строить цивилизованное общество, где торжествуют идеи права и нравственности, то каждый гражданин со школьных лет должен усвоить их элементарные начала» [7, 19].

В 1994 году Казахстан присоединился к международной Конвенции «О правах ребенка». Государством за истекший период принято немало законодательных актов, касающихся социальной защиты детей, охраняющих и реализующих права детей в различных сферах общественной жизни. Права человека (ребенка) закреплены на конституционном уровне. Так, в ст. 12 п. 2 Конституции Республики Казахстан установлено, что «Права и свободы человека

принадлежат каждому от рождения, признаются абсолютными и неотчуждаемыми» [6, 55]. С периода принятия правовой реформы в Казахстане было одобрено свыше 45 правовых актов, регулирующих права и гарантии детей и подростков. Конституция Республики Казахстан (ст.27) провозглашает: «Брак, семья, материнство, отцовство и детство находятся под защитой государства. Забота о детях и их воспитание являются естественным правом и обязанностью родителей» [6, 58].

В последние годы в связи с кризисной социально-экономической обстановкой в Республике Казахстан уровень морали и культуры неминусом падает, и сильнее всего это сказывается на подрастающем поколении. Перед обществом встает объективная задача заняться формированием правосознания у детей с малых лет. Для решения этой задачи должна быть создана система государственной поддержки и профилактики, которая разъясняла бы на доступном ребенку уровне его права и обязанности. Уровень правовой культуры у несовершеннолетних в нашей стране остается низким, что приводит к большому количеству правонарушений, совершаемых детьми, причем заметную долю составляет количество насильственных, в том числе и тяжких преступлений. По данным руководства МВД РК, более 1 тысячи относятся к категории тяжких и особо тяжких - это убийства, разбои и грабежи. При этом у МВД нет возможности изолировать малолетних преступников. Бывшая республиканская школа с особым режимом содержания в Таразе закрыта уже в течение 3 лет. Поэтому подростки, совершившие тяжкие преступления, остаются на свободе, проживают там же, где живут потерпевшие и их родственники, что вызывает негативную реакцию со стороны потерпевших и общественности, был приведен в пример случай, произошедший в Караганде в 2013 году, когда три школьницы шестого и пятого классов убили второклассницу из-за укусы [8].

Можно заметить, что подростки не задумываются о последующей ответственности, так как либо ничего о ней не знают, либо заблуждаются относительно возраста наступления ответственности. Другой стороной проблемы является то, что дети не знают своих прав и не умеют защитить их в рамках закона. Это приводит к тому, что они отстаивают свои позиции любыми доступными способами, не задумываясь о правовом аспекте своего поведения.

Отсутствие должного внимания со стороны государства к проблемам подрастающего поколения некоторыми исследователями предлагается квалифицировать как несоблюдение Республикой Казахстан отдельных положений Всеобщей декларации прав человека и Конвенции о правах ребенка. В этой ситуации все более актуальной становится проблема налаживания эффективной работы с несовершеннолетними преступниками, поиск путей к их перевоспитанию. В связи с этим представляется необходимым создание в нашей стране комплексной системы ювенальной юстиции, которая видится как орган, с одной стороны, обеспечивающий соблюдение прав, свобод и законных интересов несовершеннолетних, с другой – использующий наиболее эффективные меры исправления в борьбе с подростковой преступностью, где обязательно учитываются все индивидуальные особенности личности подростка-правонарушителя и весьма экономно применяется лишение свободы с реальным отбыванием наказания.

В настоящее время даже среди наиболее квалифицированных ученых и специалистов в области разработки законодательства о несовершеннолетних все еще нет единого мнения о тех или иных проблемах ювенальной юстиции в Казахстане. Конституция Республики Казахстан одной из главных задач признает создание оптимальных условий для воспитания и развития молодежи в духе казахстанского патриотизма, уважения закона и воплощения в жизнь конституционных положений, направленных на охрану и защиту детства. Формирование правового государства - задача трудная, и ее разрешение возможно лишь в результате многолетней работы, усилий всего общества, связанных с преодолением как наследия прошлого, так и тех ошибок и просчетов, которые были допущены в последние годы Советским государством.

Высокая ценность правового государства состоит в том, что оно возникает на путях поиска свободы и в свою очередь стремится быть гарантией этой свободы. «Всемирная история, - как отмечал Гегель, - это прогресс в сознании свободы, прогресс как в смысле познания объективной истины, так и во внешней объективации достигнутых ступеней познания в государственно-правовых формах» [9, 98-99].

Правовое государство в современных условиях - это высшая степень развития свободы и ее выражения в определенных государственно-правовых категориях. Осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать прав и свобод других лиц, посягать на конституционный строй и общественную нравственность. «Достоинство человека

неприкосновенно, никто не должен подвергаться пыткам, насилию и жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию» (ст. 17 Конституции Республики Казахстан). Однако в ряде случаев возникают различные трудности воплощения в жизнь конституционных положений. Так, нередко низкая правовая культура должностных лиц, занимающихся проблемами детей, усугубляется отсутствием реальной ответственности за отступление от права, что ярче всего проявляется в неуважении права и пренебрежении им.

Очень часты случаи нарушения конституционного положения о том, что перед законом и судом все равны. Никто не может подвергаться дискриминации по мотивам происхождения, социального, духовного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религиозным убеждениям, места жительства или по любым иным обстоятельствам (ст. 14 Конституции Республики Казахстан). Нужно отметить, что есть отрицательное отношение сотрудников правоохранительных органов и иных должностных лиц к детям. Когда они используют свое служебное положение или просто положение взрослого сильного человека, оскорбляют честь и достоинство ребенка, не только совершившего правонарушения, но и в силу различных обстоятельств, в различных формах издевательства над подростком. Нередки случаи, когда должностное лицо злоупотребляет своим служебным положением.

Рассматривая положение несовершеннолетнего в качестве подсудимого, нужно отметить, что в судопроизводстве продолжается сложившаяся в СССР в начале 80-х гг. в судах общей юрисдикции практика передачи на рассмотрение уголовных дел в отношении несовершеннолетних подсудимых самым опытным судьям из числа работников соответствующего суда, чаще всего председателю суда. Данная мера оправдана, так как большой жизненный опыт и долгая юридическая практика позволяют пристальнее рассмотреть все обстоятельства, связанные с совершённым деянием и личностью преступника, у судьи накапливается больше знаний об особенностях эмоционально-волевых механизмов подростков, мотивах их поступков, появляется много материала для сравнительного анализа воздействия тех или иных мер уголовно-правового характера, назначаемых несовершеннолетним, что позволяет определить точную «дозу» наказания, достаточную, но не чрезмерную. Как считает один из судей РК, «ювенальная юстиция в настоящее время фактически существует в рамках системы судов общей юрисдикции». Проблема в том, что у председателя или другого «подросткового» судьи на рассмотрении находятся не только дела несовершеннолетних подсудимых, и часто судье не хватает времени на углубленное изучение всего комплекса причин, толкнувших подростка на преступление. Думается, что в рамках специализированного суда у судей будет больше возможностей сосредоточиться на личности несовершеннолетнего подсудимого и найти оптимальный путь к его исправлению посредством ювелирно отмеренных мер уголовно-правового воздействия, ведь здесь не меньше, чем в медицине, актуален принцип «не навреди».

Установление особого порядка производства по делам о правонарушениях несовершеннолетних относится к общепризнанным принципам и нормам международного права, таким как Конвенция о правах ребенка 1989 г., Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила) 1985 г., Руководящие принципы Организации Объединенных Наций для предупреждения преступности среди несовершеннолетних 1990 г.

На современном этапе развития нашего общества забота о воспитании молодежи, в особенности несовершеннолетних, рассматривается как конституционная обязанность всех граждан, государственных органов и общественных организаций. Как утверждали древние, от правильного воспитания детей зависит благосостояние всего народа. И если преступность - зло, то преступность несовершеннолетних - зло, увеличенное в десятки раз [9, 5]. Противоречивость развития общества на современном этапе существенно осложняет и без того критическое состояние молодежных проблем, которое накапливалось десятилетиями, а в эпоху становления демократии и гласности оказалось на поверхности.

Идея о защите прав ребенка становится закономерностью жизнедеятельности Казахстанского государства и общества в целом. И требует, чтобы данная идея стала конкретным знанием каждого члена нашего общества, тем более, что специализация в системе социально-экономической и правовой защиты прав ребенка должна служить исходным пунктом в создании единой Государственной «Концепции защиты прав ребенка».

Еще в 2001 году на базе двух районных судов общей юрисдикции был запущен пятилетний эксперимент выделения ювенального правосудия в отдельное производство. В 2007 году также в порядке эксперимента специализированных судов по делам несовершеннолетних в Астане и

Алматы показали свою эффективность в защите прав и законных интересов несовершеннолетних. Указом Главы государства Н. Назарбаева от 19 августа 2008 года была утверждена «Концепция развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2009-2011 годы», которая содержала ряд реформ, направленных на разработку и внедрение правовой защиты детей в стране. И, как отмечает судья Верховного суда Республики Казахстан Г. Ак-куова, задачи предусмотренные данной концепцией, выполнены [10, 67].

Обращение к международному опыту отправления правосудия с участием ребенка указывает не только на наличие специальных норм, законов, охраняющих права детей, но и дает представление о реальном положении ребенка в судопроизводстве.

Как отмечают российские работники по правам человека, национальный и международный опыт подтверждает, что благополучие детей, их нормальное развитие и воспитание оказывается возможным прежде всего при наличии родителей. Поэтому политика государства, национальное законодательство и практика соответствующих органов и учреждений должны быть солидарно направлены на всемерное укрепление института семьи, создание у родителей стимулов для поддержания на требуемом уровне расходов на воспитание и образование своих детей. Такие стимулы должны предусматривать и прямую адресную помощь со стороны государства в виде дотаций и выплат в первую очередь многодетным и малоимущим семьям. Кроме того, следовало бы разработать систему непрямого (налогового) стимулирования повышения расходов семьи на воспитание и образование детей. В целях предотвращения насилия в семье необходима широкая пропаганда в обществе идей гуманизма, культивирование прав человека и семейных ценностей [11, 44].

В большинстве развитых стран отношение к ребенку, преступившему закон, иное: его не спешат карать, а предпочитают воспитывать, полагая что рецидивист, выросший из малолетки в заключенного, в конечном счете, обойдется обществу дороже. По мнению законодателя, ребенок, совершивший правонарушение, должен иметь право на рассмотрение его дела особым ювенальным судом, специально подготовленным для работы с несовершеннолетним, как это делается в зарубежных государствах.

Из вышесказанного можно отметить, что обретя независимость и став членом ООН, Казахстан одновременно взял на себя обязательство и в области прав ребенка. Он присоединился к 14-ти международным Конвенциям, так или иначе затрагивающим гуманитарные аспекты соблюдения прав человека во время вооруженных конфликтов, соблюдение прав человека в экономической и социальной областях, взял на себя прямые обязательства в отношении соблюдения прав женщин и детей.

Республика Казахстан проводит экономические, политические, социальные, нормотворческие цели по реализации Концепции прав ребенка. В Казахстане сложились особенности реализации этой Концепции. Это исходит из прошлого: правовые положения детей рассматривались так, что ребенок никогда не оставался один у казахов, которые основывались на обычном праве казахов и нормах шариата. В Советском Казахстане традиции в области воспитания детей, института попечительства, усыновления, в отличие от амангерства и калыма, никогда не вызывали осуждения.

Следует отметить, что создавая ювенальную юстицию Республика Казахстан реально демонстрирует свою приверженность к построению демократического правового государства, где главной ценностью является человек, а в данном случае ребенок – защите его прав и интересов. Ювенальная юстиция, защищающая права ребенка не может замыкаться на судебной и правоохранительной системе государства, все казахстанское общество должно быть заинтересовано в воспитании, образовании, приобретении профессии и становлении данного человека полноправным гражданином суверенного Казахстана.

#### Список литературы:

- 1 Люблинский П.И. Суды для несовершеннолетних в Америке как воспитательные и социальные центры. - М., 1911. – 109 с.
- 2 Жетписбаев Б.А. Ювенальная юстиция: Учебник. Алматы: Данекер, - 2001. - 144 с.
- 3 Исмаилов Б.И. Правовые основы системы ювенальной юстиции. Учебное пособие. – Ташкент, 2002.: <http://www.allpravo.ru/library/doc117p0/instrum5783/item5787.html>
- 4 Иванова Н.М. Из истории ювенальной юстиции в России// Криминалист. – М., 2010. №2(7). – С.98-103.

- 5 Использован сайт интернет: <http://fb.ru/article/242971/pedologiya-eto-razbiraemysya-v-ponyatii>
- 6 Конституция Республики Казахстан. - Алматы: Жеті жарғы, - 2003. - 93 с.
- 7 Назарбаев Н.А. Идеиная консолидация общества- как условия прогресса Казахстана. - Алматы: Жеті-жарғы, 1998. - 19 с.
- 8 Использован сайт интернет: <https://www.youtube.com/watch?v=pHMCTFTeWL4>
- 9 Гегель. Сочинения. - Т. 8. - М.-Л.: Соцэкгиз, 1934. – 468 с.
- 10 Ак-куова Г. Современные тенденции развития ювенальных судов в Казахстане // Заңгер. - 2016. - № 1. - С. 67-70.
- 11 Доклад о деятельности Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации в 2001 году. - М.: Юриспруденция, 2002. - 416 с.

## КОЛЛИЗИОННЫЕ НОРМЫ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

*Какимова М.Ш., к.ю.н., зав. кафедрой теории и истории государства и права  
Ашимов Д.С., магистрант юридического факультета КарГУ им. академика Е.А. Букетова*

Коллизии в праве – противоречия между правовыми актами, регулирующими одни и те же общественные отношения. В большинстве случаев они являются негативным явлением и требуют искоренения. Исключения составляют объективно неизбежные коллизии в международном частном праве.

Особенности коллизии нормы: сама по себе она не содержит ответа, каковы права и обязанности сторон данного правоотношения, а лишь указывает для этого правоотношения правопорядок, определяющий эти права и обязанности сторон; как норма отсылочная, она применяется только вместе с теми материальными частноправовыми нормами, к которым отсылает. Реализация положений Концепции правовой политики на 2010-2020 гг. позволит воплотить в жизнь основные идеи и принципы Конституции республики в контексте нового этапа строительства в Казахстане правового государства», - поясняется в вышеуказанном документе.

Данная концепция определяет основные направления совершенствования законодательства Республики Казахстан, является путеводителем для национальной правовой системы на предстоящее десятилетие, основой для разработки соответствующих программ в области правовой политики государства, перспективных и ежегодных планов законопроектных работ Правительства Республики Казахстан и проектов нормативных правовых актов Республики Казахстан.

В Концепции предлагается «продолжить работу по приведению национального законодательства в соответствие с принятыми международными обязательствами и международными стандартами». В этой работе «необходимо, прежде всего, руководствоваться внутренними потребностями и приоритетами в развитии страны».

Коллизии норма – это норма, определяющая, право какого государства должно быть применено к регулированию данного общественного отношения, осложнённого иностранным элементом [1].

Коллизии норма обладает двумя особенностями:

1. Коллизии норма не даёт ответа на вопрос, каковы права и обязанности сторон данного отношения, а лишь указывает на компетентный правопорядок, который и определяет такие права и обязанности. Поэтому коллизии норма считается отсылочной нормой.

2. Как норма отсылочная коллизии норма применяется только вместе с материальными нормами права того государства, к которому отсылает

Способы разрешения или устранения коллизий 1) правотворчество (отменяются устаревшие, неконституционные и незаконные акты, производится систематизация законодательства, в сфере международного частного права возможна международная унификация частного права); 2) толкование закона (в особенности судебное толкование, как по конкретным делам, так и нормативное, так и арбитражных судов и судов общей юрисдикции) 3) применение коллизии норм [2, 21-22].

Коллизии норма отсылает к тому или иному нормативно-правовому акту (НПА), а в международном частном праве – к праву того или иного государства. Такие нормы могут быть закреплены в Конституции. Коллизии нормы международного частного права закреплены в части третьей ГК Существуют коллизии нормы, кот. нигде не закреплены (напр., при