

ПРИМЕНЕНИЕ СУДАМИ НОРМ ЗАКОНА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН "О ПРОФИЛАКТИКЕ БЫТОВОГО НАСИЛИЯ"

Комментарий к Закону Республики Казахстан "О профилактике бытового насилия"

Опасность бытового насилия состоит не только в том, что жертве причиняется физическая боль, телесные повреждения, вред здоровью, нередко приводящие к наступлению смерти. Жертвы бытового насилия становятся подавленными психически. Постепенно у них, постоянно живущих в страхе быть подвергнутыми насилию, снижается самооценка, утрачивается способность к самозащите, взамен приходит слабоволие, смирение, подавленность, безысходность. Доведенные до такого состояния жертвы бытового насилия не придают ценности своей неприкосновенности, и даже жизни. И эти качества в будущем могут подтолкнуть жертву насилия к совершению ими самими насильственных действий в отношении других лиц. Особенно это заметно в поступках несовершеннолетних правонарушителей. Насилие в семье, происходящее на глазах у детей, причиняет им моральный вред, отражается на их гармоничном развитии. Они непроизвольно получают соответствующие «уроки», обучаются насилию в семье и потом сами становятся насильниками.

Бытовое насилие отличается от насилия, происходящего, от кого бы то ни было, тем, что жертва подвергается насилию со стороны лиц, которые на самом деле должны быть опорой и защитой для них, с которыми они связаны узами родства или брака, вместе проживают, имеют общее жилье, имущество, средства к существованию, материально и морально зависящие от лица, проявляющего насилие.

От этого жертвы насилия не всегда и не сразу реагируют на факты совершенных против них актов насилия, способствуя тем самым развитию у насильника чувства безнаказанности за свои действия и продолжению с их стороны противоправного поведения. Все это приводит в ряде случаев к совершению субъектом бытового насилия не просто насильственных действий, а преступлений, сопряженных с причинением жертве тяжкого вреда здоровью или смерти, доведению их до суицида.

В Казахстане вопросу противодействия бытовому насилию постоянно уделялось внимание со стороны государственных органов, неправительственных правозащитных организаций. 04 декабря 2009 года принят Закон № 214-4 «О профилактике бытового насилия» (далее - Закон), вступивший в силу по истечении десяти календарных дней после его первого официального опубликования (опубликован в издании «Казахстанская правда» от 12 декабря 2009 года № 293 (26037)).

Бытовое насилие в Законе определено как «умышленное противоправное деяние (действие или бездействие) одного лица в сфере семейно-бытовых отношений в

отношении другого (других), причиняющее или содержащее угрозу причинения физического и (или) психического страдания».

Из этого определения следует, что данный Закон регулирует профилактику насилия в семейно-бытовых отношениях, т.е. отношениях между лицами, находящимися в брачно-семейных отношениях, лицами, проживающими совместно в пределах индивидуального жилого дома, квартиры или иного жилого помещения, а также между б ы в ш и м и с у п р у г а м и .

Бытовое насилие имеет в своей природе разновидности, в соответствии с которыми в рассматриваемом нами Законе подразделяется на физическое насилие, сексуальное насилие, психологическое насилие, экономическое насилие.

Бытовое насилие нередко перерастает в соответствующее деяние, относящееся к разряду преступлений, за которое уголовным законом предусмотрено уголовное н а к а з а н и е .

Так, согласно УК РК к преступлениям против личности, которые напрямую связаны с домашним насилием либо мотивом которых является такое насилие, могут быть отнесены, например, убийство, умышленное причинение здоровью потерпевшего тяжкого или средней тяжести вреда (ст. 93, 94 УК РК), доведение до самоубийства (ст. 102 УК РК), истязание (ст. 107 УК РК), угроза (ст. 112 УК РК), изнасилование (ст. 120 УК РК), насильственные действия сексуального характера (ст. 121 УК РК), понуждение к действиям сексуального характера (ст. 123 УК РК), половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста (ст. 122 УК РК), понуждение к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или иным действиям сексуального характера (ст. 123 УК РК), развращение малолетних (ст. 124 УК РК), торговля людьми (ст. 128 УК РК), вовлечение в занятие проституцией (ст. 132 УК РК), оскорбление (ст. 130 УК РК) и другие.

Психическое насилие при совершении ряда преступлений используется как средство устрашения, запугивания жертвы применением физического насилия, оно чаще всего выражается в создании впечатления неизбежной расправы при помощи определенных словесных заявлений, жестов, демонстрации оружия или других п р е д м е т о в .

И в Уголовном кодексе можно найти немало составов преступлений, в которых в качестве квалифицирующего признака предусмотрен соответствующий вид насилия, использованный преступником при совершении преступления.

Например, в пункте к) части второй статьи 113 УК указан квалифицирующий признак - использование материальной или иной зависимости лица от виновного, понуждающего потерпевшего к изъятию у него органов и тканей тела. Аналогичный признак указан в пункте к) части второй статьи 133 УК, предусматривающий ответственность за торговлю людьми. В пункте б) части второй статьи 125 УК предусмотрен квалифицирующий признак похищения человека - с целью его

Наличие в норме уголовного закона квалифицирующих признаков, указывающих на то, что преступление совершается с использованием физического или психического насилия либо в целях последующего насилия над жертвой, влечет более строгое наказание. А в соответствии с пунктами ж), и) части первой статьи 54 УК совершение преступлений в отношении лиц, находящихся в зависимости от виновного, или преступлений, сопряженных с физическим насилием (садизмом, издевательством, мучениями для потерпевшего), признаются отягчающими уголовную ответственность и наказание обстоятельствами.

Субъектами профилактики бытового насилия в соответствии с пунктом 4) статьи 1 Закона названы государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане Республики Казахстан, осуществляющие профилактику бытового насилия. В числе указанных органов суды как органы профилактики бытового насилия не указаны. Означает ли это, что суды вообще не участвуют в деятельности по профилактике бытового насилия? Ответ на данный вопрос может быть найден при выяснении полномочий суда при отправлении правосудия по уголовным делам.

Дела о преступлениях, совершенных на бытовой почве, рассматривают суды. В этой связи целесообразно проанализировать содержание статьи 59 УПК, определяющей полномочия суда в уголовном судопроизводстве, чтобы выяснить, участвуют ли суды в профилактике бытового насилия. В указанной норме уголовно-процессуального закона предусмотрены полномочия суда, связанные с непосредственным рассмотрением уголовного дела, но помимо этого содержится положение и о том, что суды, установив в судебном заседании обстоятельства, способствующие совершению преступлений (в нашем контексте - совершенных на бытовой почве), должны выносить частные постановления, в которых указывать эти обстоятельства, а также обращать на них внимание соответствующих организаций и должностных лиц для их устранения и предотвращения впредь.

Что в связи с этим должны выполнять суды, рассматривая преступления, совершенные на почве сложившихся бытовых отношений? Ответ на эти вопросы необходимо искать в соответствии с некоторыми особенностями характеристик вышеназванных преступлений.

Статистика показывает, что большинство преступлений насильственного характера совершается на почве т.н. бытовых проблем или сложившихся между виновным и потерпевшим личных неприязненных отношений.

В подобной ситуации суды, не всегда углубляются в рассмотрение и исследование бытовых и личных отношений между подсудимыми и потерпевшими, приведших к совершению преступления, концентрируя все свое внимание на вопросах доказанности обвинения и правильной юридической оценке деяния.

Между тем, выяснение этих обстоятельств может служить поводом для принятия судом соответствующих решений.

Например, если в судебном заседании установлено, что подсудимый злоупотребляет спиртными напитками, употребляет наркотики или иные одурманивающие средства и в состоянии опьянения учиняет в семье скандалы, сопровождающиеся побоями и иным насилием в отношении жены, детей, других членов семьи, в связи с чем, и привлечен к уголовной ответственности, то у суда есть все основания исследовать вопрос о необходимости применения к такому лицу наряду с уголовным наказанием за совершенное преступление принудительных мер медицинского характера с целью проведения лечения от алкоголизма или наркомании.

Практика показывает, что совершенное на бытовой почве преступление, о котором рассматривается дело, является кульминационным моментом в сложившихся в семье отношениях.

В этой связи судам необходимо выяснять, совершал ли подсудимый насилие до привлечения его к уголовной ответственности, обращались ли пострадавшие с жалобами, в какие органы, была ли оказана им профилактическая помощь, насколько она оказалась эффективной, какие меры предупредительного характера были применены к виновнику и др.

При этом суды должны иметь в виду, что, органы внутренних дел, куда чаще всего и обращаются пострадавшие от бытового насилия за помощью, в соответствии со ст. 10 Закона «О профилактике бытового насилия» обязаны:

- выявлять родителей или лиц, их заменяющих, не исполняющих или ненадлежащим образом исполняющих обязанности по воспитанию детей, совершающих в их отношении противоправные действия;
- вести профилактический учет и осуществляют профилактический контроль;
- рассматривать заявления и сообщения о фактах бытового насилия или об угрозе их совершения с выездом на место и принимают меры по их пресечению;
- направлять потерпевших в организации по оказанию помощи или организации здравоохранения;
- проводить профилактическую беседу;
- производить доставление лица, совершившего бытовое насилие, в органы внутренних дел;
- выносить защитное предписание;
- ходатайствовать перед прокурором о даче санкции на продление срока действия защитного предписания;
- производить административное задержание;
- ходатайствовать перед судом об установлении особых требований к поведению лица, совершившего бытовое насилие;
- осуществлять уголовное преследование; производство по делам об

административных правонарушениях;

- применять меры уголовно-процессуального принуждения;
- применять уголовно-правовые меры безопасности потерпевшего.

Если органы внутренних дел или иные органы - субъекты профилактики бытового насилия не в полной мере выполняли возложенные на них обязанности, то суды путем вынесения частных постановлений должны указывать о нарушениях соответствующим должностным лицам, требуя их устранения.

Нередко дела о преступлениях, совершенных на почве бытовых отношений прекращаются в связи с примирением обвиняемого с потерпевшим.

Для принятия решения об освобождении лица от уголовной ответственности на основании статьи 67 УК суды должны выяснить ряд обстоятельств, в частности:

- правильно ли применен уголовный закон, относится ли деяние к преступлениям небольшой или средней тяжести, поскольку именно по этим категориям дел допускается применение статьи 67 УК;

- какой и кому причинен преступлением имущественный и моральный вред, его размер и в каком размере он возмещен на данный момент, удовлетворяет ли потерпевшего сумма возмещения;

- согласны ли обвиняемый и потерпевший на примирение;

- не применялось ли насилие в отношении потерпевшего в целях склонения его к вынужденному примирению.

В связи с введением в действие Закона «О медиации» суды должны разъяснять сторонам о возможности проведения процедуры медиации в рамках рассматриваемого дела, по которому в случае согласия на проведение медиации судебное разбирательство откладывается. Если в ходе медиации между сторонами достигнуто соглашение о примирении, то суд решает вопрос о прекращении дела.

Процедура медиации привлекательна в подобных случаях тем, что она проводится в более продолжительное время, в связи с этим в процессе ее проведения медиатор - нейтральное незаинтересованное лицо, может обратить внимание на противоправность поведения обвиняемого в семье, вызвать в его сознании реальную самооценку, нацелить на изменение своего поведения и тем самым способствовать не только примирению сторон, но и сохранению семьи с позитивным намерением обеих сторон строить впредь свои взаимоотношения на основе уважения прав друг друга.

При применении части 2 статьи 67 УК суды должны принимать во внимание не только обстоятельства, позволяющие формально прекратить дело в связи с примирением, но и учитывать предшествующее поведение подсудимого. Закон в таких случаях право принятия решения предоставляет судам по своему усмотрению, вследствие чего суд вправе согласно части 2 статьи 67 УК принять решение о прекращении дела.

Особое внимание судам надлежит уделять выявлению обстоятельств и условий

жизни, несовершеннолетних при рассмотрении дел о совершении в отношении них
б ы т о в о г о н а с и л и я .

Ребенок является особым субъектом права. Он наиболее уязвим в силу своего малолетнего или несовершеннолетнего возраста, физической, психической и социальной незрелости и состояния зависимости от родителей или лиц, их заменяющих . В силу этого им легче, чем другим лицам, причинить вред.

Суды при рассмотрении дел о преступлениях несовершеннолетних должны неукоснительно выполнять требования статьи 481 УПК, определять условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, степень его интеллектуального, волевого и психического развития, особенности характера и темперамента, потребности и интересы. Если при этом будет установлено, что в семье несовершеннолетний подвергался бытовому насилию, либо ненадлежащее отношение родителей или лиц, их заменяющих, к своим обязанностям по воспитанию ребенка, судам надлежит выносить
ч а с т н ы е п о с т а н о в л е н и я .

Органы внутренних дел в своей деятельности должны выявлять обстоятельства, негативно влияющие на воспитание подростков, предупреждая тем самым совершение ими правонарушений, в частности:

а) своевременно выявлять факты жестокого обращения с детьми в семье и насильственных преступлений, совершаемых на бытовой почве;

б) обеспечивать безопасность несовершеннолетних, подвергающихся насилию в с е м ь е ;

в) принимать профилактические меры, направленные на пресечение бытового насилия, а в необходимых случаях также меры гражданско-правового, уголовно-правового, административного характера к правонарушителям.

Наличие в семье таких бытовых проблем, как отсутствие материального достатка в семье, необеспеченность благоустроенным жильем, пьянство и наркомания родителей (а также и подростков), скандалы и драки в семье, разводы супругов, неорганизованность досуга несовершеннолетних и т.п. негативно отражаются на несовершеннолетних, которые сначала становятся жертвами бытового насилия, а потом сами совершают насильственные правонарушения и преступления.

Все это должно учитываться судами как при решении вопроса о применении наказания или иных мер уголовно-правового воздействия к несовершеннолетним, совершившим уголовно-наказуемые деяния, так и при вынесении частных
п о с т а н о в л е н и й .

¹ См.: Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан № 6 от 11 апреля 2002 года, пункт 31.

Изложенное указывает на то, что суды, не будучи прямыми субъектами профилактики бытового насилия, в своей деятельности по отправлению правосудия по делам указанных категорий используют юридические аспекты профилактики бытового насилия.

Уголовное законодательство не содержит понятия «бытовое преступление», поэтому правовая статистика не выделяет такие преступления из общего числа уголовно-наказуемых деяний, рассмотренных судами.

Причина, вероятно, состоит в том, что существует определенная сложность в самом определении понятия «бытовое преступление», т.к. эти преступления могут не отличаться от других по объекту но у них специфические мотивы и цели, время, место, обстановка совершения преступления. Между объектом и субъектом существует специфическая связь, основанная на родстве, супружестве, совместном проживании, материальной зависимости и т.д.

В статье 17 Конституции Республики Казахстан указано о том, что достоинство человека неприкосновенно, а в пункте 2 этой же статьи закреплено положение о том, что никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому, унижающему человеческое достоинство обращению. Это конституционное положение всецело распространяется и на случаи безопасности личности от посягательств в семье. Каждый человек имеет право на судебную защиту своих прав и свобод (п. 2 ст. 13 Конституции). Не только Конституция, но и Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан предусматривает право каждого человека на судебную защиту своих прав и свобод.

Уголовно-процессуальным законодательством Республики Казахстан (УПК) предусмотрен порядок обращения за судебной защитой своих прав и законных интересов. Указанное в статье 109 УПК рассмотрение судами жалоб на действия (бездействие) органов дознания, следователя, прокурора следует рассматривать в качестве механизма реализации указанного конституционного права.

Применительно к вопросу о профилактике бытового насилия пострадавшие также вправе воспользоваться этим конституционным правом и обращаться с жалобами в суд.

Жертвы бытового насилия вправе требовать от субъектов профилактики бытового насилия, перечисленных в главе 2 Закона «О профилактике бытового насилия», принятия мер предупредительного и пресекательного характера в отношении лиц, совершающих бытовое насилие. В частности, от органов внутренних дел потерпевшие могут добиваться совершения таких действий, как:

- рассмотрение их заявления и сообщений о фактах бытового насилия или об угрозе их совершения с выездом на место и принятия меры по их пресечению;
- направлять потерпевших в организации по оказанию социальной помощи или в организации здравоохранения;
- проводить профилактическую беседу с правонарушителем;

- производить доставку лица, совершившего бытовое насилие, в органы внутренних дел;
- выносить защитное предписание правонарушителю;
- ходатайствовать перед прокурором о даче санкции на продление срока действия защитного предписания;
- производить административное задержание правонарушителя;
- ходатайствовать перед судом об установлении особых требований к поведению лица, совершившего бытовое насилие;
- осуществлять уголовное преследование правонарушителя, вести производство по делам об административных правонарушениях;
- применять меры уголовно-процессуального принуждения к правонарушителю, предусмотренные законом;
- применять уголовно-правовые меры безопасности потерпевшего.

Если лица, пострадавшие от бытового насилия, или которым угрожает применение такого насилия, не получили соответствующей помощи от органов полиции (не приняли заявление о противоправном поведении лица, не принимают мер к расследованию заявления о факте бытового насилия, не принимают мер, пресекающих действия лица, совершившего и совершающего бытовое насилие, не обеспечивают защиту жертв от насилия и т.п.), то они вправе обжаловать бездействие или действия органов полиции (дознавателя) в суд.

В жалобе в таких случаях необходимо конкретно указывать обстоятельства, предусмотренные частью 1 статьей 109 УПК, а именно:

- какое действие (бездействие) или решение оспаривается - должны быть указаны название, дата и пр. сведения о них, а также должна быть указана дата, когда об этом решении заявителю стало известно;
- кем и когда вынесено обжалуемое решение или совершено процессуальное действие (бездействие) - с указанием фамилии и должностного положения лица, занимаемая должность в соответствующем органе;
- обращался ли заявитель с аналогичной жалобой к прокурору, если обращался, то указать - когда обратился, когда получил ответ и в чем заключается его несогласие с этим ответом. Если же ответ от прокурора не был получен, то указать, когда он отправил жалобу прокурору, и какой срок прошел после этого на момент обращения в суд;
- изложить в жалобе сущность обжалуемого действия (бездействия) или решения - указать, что конкретно совершено или, наоборот, не сделано, какое по содержанию решение вынесено, каким требованиям закона оно не соответствует;
- четко отразить, как обжалуемое действие (бездействие) или решение отразилось на охраняемых законом правах, свободах и законных интересах заявителя или представляемого им другого лица, какие права и свободы автора жалобы были

незаконно ограничены или нарушены иным образом;

- указать, почему отложение разрешения жалобы до судебного разбирательства дела может привести к затруднению или невозможности восстановления нарушенных прав и свобод;

содержание просьбы автора жалобы (указать, какое из предусмотренных частью восьмой статьи 109 УПК необходимо, по его мнению, принять по его жалобе), желает ли участвовать в судебном заседании при ее рассмотрении, изложить ходатайства об истребовании соответствующих документов, вызове в судебное заседание лиц для получения от них объяснений и т.п.

Естественно, что жалоба должна быть подписана ее автором с указанием даты направления в суд. К жалобе должны быть приложены копии обжалуемых решений, ответы, полученные от должностных лиц, к которым автор жалобы обращался до суда, а также сведения о времени уведомления его, о принятии обжалуемого решения или действия и ответов на него и др. материалы, подтверждающие доводы жалобы.

Такие жалобы подаются в суд по месту нахождения соответствующего органа дознания, действия которого обжалуются. Суды не вправе отказать обратившемуся с жалобой в приеме этой жалобы к рассмотрению, т.к. это противоречило бы статье 12 Конституции, в силу которой право на судебную защиту является неотъемлемым и не отчуждаемым, а в соответствии с пунктом 3 статьи 39 Конституции это право не может быть ограничено ни при каких обстоятельствах. Отказ суда в принятии к рассмотрению жалобы лишил бы заявителя этого конституционного права, которое гарантировано Конституцией.

Именно в силу указанных конституционных норм, определяющих содержание и применение законов и иных нормативных правовых актов, уголовно-процессуальное законодательство не предусматривает право суда отказывать приеме к рассмотрению жалобы лица, обратившегося в суд за защитой своих прав и свобод.

Суды должны самым внимательным образом рассматривать жалобы жертв бытовых насилий, поданных на бездействие органов профилактики бытового насилия, и принимать соответствующие решения об устранении выявленных нарушений закона, прав и свобод заявителя.

В качестве примера рассмотрения судом подобной жалобы можно привести постановление Петропавловского городского суда СКО, вынесенное по результатам рассмотрения жалобы П. на постановление органа дознания об отказе в возбуждении уголовного дела в отношении ее бывшего мужа С².

Как усматривается из жалобы П., она состояла в браке с С, имеют совместного с ним ребенка. В 2007 году брак между ними расторгнут, и они стали проживать отдельно. Но после этого С. регулярно звонит ей по телефону, настаивает на совместном проживании, на ее отказ, угрожает физической расправой, грозит отрубить

ей голову поджечь ее торговую точку.

² Постановление Петропавловского городского суда от 09 июня 2011 года № 706/201.

Учитывая, что такое поведение со стороны С. повторяется постоянно, а также, что он ранее судим, и поэтому она опасается, что его угроза может осуществиться, П. 07 мая 2011 года обратилась с заявлением в органы полиции, ставя вопрос о возбуждении против С. уголовного дела по статье 112 УК (Угроза).

Капитан полиции УИП УВД г. Петропавловска Р. постановлением от 12 мая 2011 года отказал в возбуждении уголовного дела против С. по мотивам, отсутствия в его действиях состав преступления, предусмотренного статьей 112 УК, т.к. он по указанному заявительницей адресу не проживает, поэтому оснований опасаться приведения словесной угрозы в исполнение не установлено.

Не соглашаясь с этим постановлением, П. подала жалобу в суд, ставя вопрос о его отмене и возложении на органы внутренних дел обязанности проведения полной проверки ее заявления. При этом П. в жалобе указала, что в результате угроз со стороны С. она постоянно испытывает страх, боясь за себя и за ребенка. Она вынуждена ограничивать себя и ребенка в вечерних прогулках, все время находится в напряженном состоянии, боясь приведения угроз С. в исполнение.

В судебном заседании суд выслушал заявительницу П., истребовал из УВД и исследовал отказной материал по заявлению П. о возбуждении уголовного дела, а также заслушал мнение прокурора, который, как ни странно, возражал против удовлетворения жалобы П., мотивируя тем, что заявителем не утрачено право, обратиться с такой же жалобой в прокуратуру.

В итоге суд принял законное решение об удовлетворении жалобы П., отменил постановление об отказе в возбуждении уголовного дела и направил материалы по заявлению П. о возбуждении уголовного дела против С. прокурору г. Петропавловска для организации дополнительной проверки.

Одной из мер индивидуальной профилактики бытового насилия является указанное в статье 20 Закона защитное предписание.

Эта мера профилактики применяется в отношении вменяемого лица, достигшего на момент его вынесения шестнадцатилетнего возраста, совершившего бытовое насилие либо от которого исходит угроза его совершения, в целях обеспечения безопасности потерпевшего. Защитное предписание в отношении указанных лиц выносится при отсутствии оснований для производства административного задержания в порядке, предусмотренном частью третьей статьи 622 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях, либо задержания в порядке, предусмотренном статьей 132 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, которое

вручается для исполнения правонарушителю под расписку.

Защитное предписание в соответствии с Законом может выноситься исключительно самим начальником ОВД или его заместителем. В защитном предписании должно быть указано: время и место его вынесения, кем и в отношении кого оно вынесено, место, время и обстоятельства совершения или угрозы совершения бытового насилия, установленные ограничения в отношениях с потерпевшим, правовые последствия в случаях продолжения противоправных действий и нарушения защитного предписания.

Нарушение защитного предписания влечет ответственность, установленную Кодексом Республики Казахстан об административных правонарушениях (далее - К о А П) .

Статья 355-1 КоАП предусматривает, что за нарушение защитного предписания, вынесенного органом внутренних дел, правонарушитель может быть привлечен к административной ответственности и подвергнут взысканию в виде штрафа в размере до пяти месячных расчетных показателей.

Согласно статье 59-1 КоАП при рассмотрении дела об административном правонарушении по ходатайству участников производства по делу об административном правонарушении и (или) органов внутренних дел суд вправе установить особые требования к поведению лица, совершившего административное правонарушение, предусмотренное статьей 355-1 КоАП, на срок от трех месяцев до одного года , з а п р е т и т ь :

1) разыскивать, преследовать, посещать потерпевшего, вести устные, телефонные переговоры и вступать с ним в контакты иными способами;

2) приобретать, хранить, носить и использовать огнестрельное и другие виды о р у ж и я .

Также в течение срока действия особых требований к поведению правонарушителя на него может быть возложена обязанность, являться в органы внутренних дел от одного до четырех раз в месяц для профилактической беседы.

В некоторых регионах суды не рассматривают отдельно материалы о нарушении защитного предписания, а требуют от органов внутренних дел сначала составления протокола об административном правонарушении, предусмотренном статьей 79-5 КоАП, а затем о нарушении защитного предписания, хотя таких условий административной ответственности статья 355-1 КоАП не предусматривает.

Установление особых требований к правонарушителю является мерой, которая в соответствии со статьей 22 Закона применяется только судом.

При ее применении суды не должны смешивать понятие права собственности правонарушителя на имущество, нажитое в браке, с особыми требованиями к поведению правонарушителя, которые не затрагивают имущественных и иных его прав , не касаются вопросов о расторжении брака и разделе имущества, а являются превентивной мерой, направленной на защиту неприкосновенности членов семьи от

бытового насилия со стороны правонарушителя. При этом бремя доказывания законопослушного поведения лежит не на жертве бытового насилия, а на лице, в отношении которого ставится вопрос о применении профилактической меры бытового насилия.

Одной из мер профилактики бытового насилия является предусмотренное статьей 21 Закона административное задержание. Как указано в данной норме, административное задержание применяется в тех случаях, когда имеются основания полагать, что вынесение защитного предписания недостаточно для обеспечения безопасности потерпевшего, поэтому в целях пресечения бытового насилия, содержащего состав административного правонарушения, должностное лицо органов внутренних дел производит административное задержание лица, совершившего бытовое насилие, которое заключается во временном его лишении свободы действия и передвижения с принудительным содержанием в специальном помещении.

Порядок и сроки административного задержания регулируются статьями 619-622 КоАП.

Когда бытовое насилие перерастает в деяние, преследуемое в уголовном порядке, то в ряде случаев возникает необходимость в целях пресечения противоправной деятельности правонарушителя применить к нему меры процессуального принуждения и обеспечить безопасность потерпевшего, свидетеля и других лиц, участвующих в уголовном судопроизводстве, членов их семей и близких родственников.

Эти вопросы уже регулируются нормами Уголовно-процессуального кодекса (далее - УПК).

Согласно статье 100 УПК в качестве процессуальных мер безопасности свидетелей, подозреваемых, обвиняемых и других лиц, участвующих в уголовном судопроизводстве, членов их семей и близких родственников применяются:

1) вынесение органом, ведущим уголовный процесс, официального предостережения лицу, от которого исходит угроза насилия или других запрещенных уголовным законом деяний, о возможном привлечении его к уголовной ответственности;

2) ограничение доступа к сведениям о защищаемом лице;

3) обеспечение его личной безопасности;

4) избрание в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения, исключающей возможность применения (организации применения) в отношении участников уголовного процесса насилия или совершения (организации совершения) иных преступных деяний.

В соответствии с Законом № 2184 от 07 апреля 1995 года «О принудительном лечении больных алкоголизмом, наркоманией и токсикоманией» при установлении, что именно такие пагубные привычки являются причиной совершения бытового насилия, такие лица могут быть по решению суда помещены в специализированные

медицинские организации для прохождения принудительного лечения.

Все вышеизложенное касается применения профилактических мер к правонарушителям. Что же касается защиты жертв бытового насилия, то Закон «О профилактике бытового насилия», содержит по этому поводу несколько общих положений, фактически не раскрывающих их сути.

Так, в статье 5 Закона указано, что потерпевшему, признанному в установленном законодательством порядке лицом, находящимся в трудной жизненной ситуации, предоставляются специальные социальные услуги.

Эти услуги включают гарантированный (бесплатный) объем специальных социальных услуг и платные специальные социальные услуги.

Предоставление гарантированного и дополнительного объема специальных социальных услуг, предоставляемых сверх гарантированного объема, отнесено к компетенции местных исполнительных органов районов, городов областного значения.

А сами стандарты оказания специальных социальных услуг, порядок их предоставления, права и обязанности лица (семьи), находящегося в трудной жизненной ситуации, определяются законодательством Республики Казахстан о специальных социальных услугах, каковым является Закон № 114- IV от 29.12.2008 года «О специальных социальных услугах».

Внимательное изучение его норм показывает, что не так-то просто получить эти услуги ввиду излишней формальности порядка и условий их получения.

Лица (семья), находящиеся в трудной жизненной ситуации, за предоставлением специальных социальных услуг обращаются по месту проживания путем подачи письменного заявления:

1) за гарантированным и (или) дополнительным объемом специальных социальных услуг, предоставляемых сверх гарантированного объема, в местные исполнительные органы районов (городов областного значения);

2) за платными услугами в субъекты, предоставляющие специальные социальные услуги.

В интересах лица (семьи), находящегося в трудной жизненной ситуации, с заявлением о предоставлении специальных социальных услуг с указанием причины, по которой лицо (семья) не обращается самостоятельно, может обратиться:

1) один из взрослых членов семьи;

2) опекун (попечитель);

3) аким поселка, аула (села), аульного (сельского) округа;

4) лицо по доверенности в соответствии с гражданским законодательством Республики Казахстан.

В случаях, когда лицо (семья) испытало насилие либо возникла угроза его социальной дезадаптации (нарушению взаимодействия личности с социальной средой) и (или) социальной депривации (лишение возможности самостоятельного

удовлетворения лицом (семьей) основных жизненных потребностей), специальные социальные услуги предоставляются независимо от места проживания.

Обратившееся лицо должно быть признано находящимся в трудной жизненной ситуации.

Согласно статье 6 данного Закона лицо (семья) может быть признано находящимся в трудной жизненной ситуации, если имеет место жестокое обращение, приведшее к социальной дезадаптации и социальной депривации.

Чтобы доказать это, лицо обязано:

- 1) предоставлять полную и достоверную информацию для определения потребности и принятия решения о предоставлении специальных социальных услуг;
- 2) не препятствовать процессу проведения оценки и определения потребности в специальных социальных услугах;
- 3) своевременно извещать субъекты, предоставляющие специальные социальные услуги, об изменении обстоятельств, влияющих на их предоставление.

Предоставление специальных социальных услуг осуществляется на основе оценки и определения потребности в специальных социальных услугах лица (семьи), находящегося в трудной жизненной ситуации, определяемой социальным работником по оценке и определению потребности в специальных социальных услугах (ст. 14 Закона)

Критериями при проведении оценки и определении потребности в специальных социальных услугах являются:

- 1) ограничение жизнедеятельности;
- 2) социальная дезадаптация;
- 3) социальная депривация;
- 4) неблагоприятная социальная среда (совокупность материальных, экономических, социальных, политических и духовных условий существования, формирования и деятельности лица (семьи)).

Социальный работник в течение десяти рабочих дней со дня поступления заявления от лица по поручению местных исполнительных органов районов (городов областного значения) проводит оценку и определение потребности в специальных социальных услугах.

На основании оценки и определения потребности в специальных социальных услугах социальный работник по оценке и определению потребности в специальных социальных услугах готовит заключение, в котором определяются вид услуги, категория получателя, место предоставления, продолжительность предоставления услуги, содержание услуги, индивидуальные особенности.

Согласно статье 15 Закона после того, как проведена оценка и потребность в специальных социальных услугах, местным исполнительным органом в течение трех рабочих дней со дня получения заключения социального работника должно быть

вынесено решение о предоставлении гарантированного и дополнительного объема специальных социальных услуг, предоставляемых сверх гарантированного объема.

То есть при соблюдении указанных сроков от момента обращения до принятия решения об оказании специальных социальных услуг проходит где-то полмесяца.

При положительном решении вопроса с обратившимся лицом заключается договор о предоставлении ему услуг, если таковые осуществляются за счет бюджетных средств.

В итоге при положительном решении местного исполнительного органа может получить лицо, пострадавшее от бытового насилия?

Виды специальных социальных услуг указаны в статье 6 Закона «Об оказании специальных социальных услуг», согласно которой:

Специальные социальные услуги включают гарантированный объем специальных социальных услуг и платные специальные социальные услуги.

Гарантированный объем специальных социальных услуг является единым перечнем специальных социальных услуг, предоставляемых за счет бюджетных средств.

Платные специальные социальные услуги предоставляются на платной основе сверх гарантированного объема специальных социальных услуг.

Специальные социальные услуги могут включать предоставление услуг общего характера в виде информационных, консультационных, посреднических услуг.

Субъекты, предоставляющие специальные социальные услуги, занятые в государственном секторе, услуги общего характера предоставляют за счет бюджетных средств.

Специальные социальные услуги должны соответствовать стандартам оказания специальных социальных услуг.

Перечень и порядок предоставления дополнительного объема специальных социальных услуг, предоставляемых сверх гарантированного объема специальных социальных услуг, утверждаются местными представительными органами областей (города республиканского значения и столицы).

Чтобы выяснить, что входит в перечень социальных услуг, необходимо обратить внимание на статьи 6-15 Закона «О профилактике бытового насилия», определяющие компетенции субъектов профилактики бытового насилия.

Кем составляется единый Перечень специальных услуг, в указанных нормах ответа не найдем. Но вот в статье 7 Закона «Об оказании социальных услуг», указано, что утверждение Перечня гарантированного объема специальных социальных услуг относится к компетенции Правительства Республики Казахстан.

Местные же исполнительные органы:

- 1) разрабатывают и реализуют региональные программные документы в области профилактики бытового насилия;
- 2) обеспечивают взаимодействие субъектов профилактики бытового насилия на местном уровне;

3) создают организации по оказанию помощи и обеспечивают их функционирование;

4) выявляют и ведут учет несовершеннолетних, пострадавших от бытового насилия, и неблагополучных семей;

5) организуют предоставление специальных социальных услуг потерпевшим в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан о специальных социальных услугах.

Таким же образом в статьях 8, 9, 11, 12, 13, 14 Закона «О профилактике бытового насилия» изложены организационные полномочия субъектов профилактики бытового насилия.

В то же время в Законе мы не находим самого перечня специальных социальных услуг, за получением которых граждане могли бы обращаться. Узнавать, какие конкретно защитительные меры они получают при обращении за оказанием этих услуг, граждане из текста данного Закона узнать не смогут.

Только в статье 15 Закона, посвященной деятельности организаций по оказанию помощи пострадавшим, которые создаются местными исполнительными органами, а также физическими и юридическими лицами в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан, и финансирование которых осуществляется за счет бюджетных средств и иных источников, не запрещенных законодательством Республики Казахстан, указано, что эти организации:

1) осуществляют прием потерпевших;

2) организуют предоставление необходимой психологической, педагогической, медицинской, юридической помощи потерпевшим, при необходимости направляют их в организации здравоохранения для оказания медицинской помощи и дальнейшей реабилитации;

3) в соответствии с возможностями предоставляют временное проживание потерпевшим;

4) проводят психокоррекционные программы с лицами, совершившими бытовое насилие;

5) информируют органы внутренних дел о фактах бытового насилия или об угрозе их совершения;

6) осуществляют праворазъяснительную работу по вопросам профилактики бытового насилия;

7) осуществляют взаимодействие с физическими и юридическими лицами по вопросам профилактики бытового насилия.

Таким образом, это и есть реальный перечень специальных социальных услуг, на реальное получение которых вправе рассчитывать лицо (семья) находящееся в трудной жизненной ситуации.

Оказание таких материально затратных услуг, как предоставление потерпевшим

необходимой психологической, педагогической, медицинской, юридической помощи и дальнейшей реабилитации, предоставление им временного проживания, проведение психокоррекционных программ с лицами, совершившими бытовое насилие, возможно при соответствующем финансировании этих организаций.

Местным исполнительным органом может быть принято решение и об отказе в предоставлении специальных социальных услуг. Основаниями для отказа в предоставлении специальных социальных услуг являются:

- 1) несоответствие основаниям, указанным в статье 6 настоящего Закона;
- 2) недостоверность представленных сведений и документов.

В случае отказа в предоставлении специальных социальных услуг за счет бюджетных средств местные исполнительные органы районов (городов областного значения) в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан, письменно уведомляют заявителя с указанием причины отказа и возвращают документы, представленные для проведения оценки и определения потребности в специальных социальных услугах.

Может ли быть обжалован отказ в предоставлении специальных социальных услуг, куда и в каком порядке, Закон умалчивает. Видимо в таких случаях применяются общие правила обжалования действий и решений органов, в том числе и нормы, регулирующие рассмотрение таких жалоб в судах.

Анализ норм Закона «О профилактике бытового насилия» и иного законодательства, относящегося к исследуемой теме, позволил сделать некоторые выводы и предложения, касающиеся деятельности судов, которые сводятся к следующему:

1. При рассмотрении вопроса об установлении особых требований к поведению правонарушителя судам следует иметь в виду, что эта мера является превентивной мерой, направленной на защиту неприкосновенности членов семьи от бытового насилия со стороны правонарушителя с требованиями к поведению правонарушителя, которая не затрагивает имущественных и иных его прав, не касается вопросов о расторжении брака и разделе имущества. Основания применения этих мер регулируются нормами Закона «О профилактике бытового насилия» и КоАП, и этот вопрос не следует смешивать с вопросами семейно-брачных отношений, касающихся права собственности правонарушителя на квартиру, иное имущество, нажитое в браке, его раздела, расторжения брака и т.п. При этом бремя доказывания законопослушного поведения лежит не на жертве насилия, а на лице, в отношении которого ставится вопрос о применении профилактической меры бытового насилия.

При рассмотрении уголовных дел о преступлениях, совершенных на бытовой почве, судам необходимо выяснять, совершал ли подсудимый насилие до привлечения его к уголовной ответственности, обращались ли пострадавшие с жалобами, в какие органы, какие меры предупредительного характера и применены к виновнику и др. Если органы внутренних дел или иные органы - субъекты профилактики бытового насилия

не в полной мере выполняли возложенные на них обязанности, то суды путем вынесения частных постановлений должны указывать о нарушениях соответствующим должностным лицам, требуя их устранения.

Для принятия решения об освобождении лица от уголовной ответственности на основании статьи 67 УК по делам о преступлениях, совершенных на бытовой почве, суды должны выяснить ряд обстоятельств, в частности:

- правильно ли применен уголовный закон, относится ли деяние к преступлениям соответствующей категории, по которым допускается применение статьи 67 УК;
- какой и кому причинен преступлением имущественный и/или моральный вред, его размер и в каком размере он возмещен на данный момент, удовлетворяет ли потерпевшего сумма возмещения;
- примирились ли обвиняемый и потерпевший;
- не применялось ли принуждение в отношении потерпевшего в целях склонения его к вынужденному примирению.

При применении части 2 статьи 67 УК суды должны иметь в виду не только обстоятельства, позволяющие формально прекратить дело в связи с примирением, но и учитывать предшествующее поведение подсудимого. Закон предоставляет судам право принятия решения по части 2 статьи 67 УК по своему усмотрению, вследствие чего суд вправе отказать в прекращении дела.

В связи с введением в действие Закона «О медиации» суды должны разъяснить сторонам о возможности проведения процедуры медиации в рамках рассматриваемого дела, по которому в случае согласия на проведение медиации судебное разбирательство откладывается. Если в ходе медиации между сторонами достигнуто соглашение о примирении, суд решает вопрос о прекращении дела.

4. Суды при рассмотрении дел о преступлениях несовершеннолетних должны неукоснительно выполнять требования ст. 481 УПК, устанавливать их условия жизни и воспитания, степень интеллектуального, волевого и психического развития, особенности характера и темперамента, потребности и интересы.

Наличие в семье таких бытовых проблем, как отсутствие материального достатка, необеспеченность благоустроенным жильем, пьянство и наркомания родителей (может, и самих подростков), скандалы и драки в семье, разводы супругов, неорганизованность досуга несовершеннолетних и т.п. негативно отражается на несовершеннолетних, которые сначала становятся жертвами бытового насилия, а потом сами совершают насильственные правонарушения и преступления. Все это должно учитываться судами как при решении вопроса о применении к несовершеннолетним наказания или иных мер уголовно-правового воздействия, так и при вынесении частных постановлений о фактах бытового насилия в семье несовершеннолетнего либо ненадлежащем отношении родителей или лиц, их заменяющих, к своим обязанностям по воспитанию

ребенка с целью применения к виновным соответствующих мер воздействия³.

Суды должны самым внимательным образом рассматривать в порядке статьи 109 УПК жалобы жертв бытовых насилий, поданных на бездействие органов профилактики бытового насилия (отказ в принятии заявления, отказ в возбуждении уголовного дела), и принимать соответствующие решения об устранении выявленных нарушений закона, п р а в и с в о б о д з а я в и т е л я .

Следует рассмотреть вопрос о целесообразности ведения специальной отчетности о работе судов по рассмотрению уголовных, гражданских, административных дел и жалоб, связанных с бытовым насилием.

Для повышения качества оправления правосудия и выполнения, возложенных на суды задач по профилактике бытового насилия судам необходимо изучать соответствующую нормативно-правовую базу, проводить анализ судебной практики, не допускать ошибок в применении законов.

Изучение судебной практики по рассмотрению гражданских, уголовных и административных дел, связанных с бытовым насилием, может выявить проблемы применения в судебной практике законодательства о бытовом насилии, которые могут быть основанием для принятия соответствующего нормативного постановления Верховного Суда Р К .

Для повышения квалификации судей (следователей, прокуроров) необходимо проведение семинаров и тренингов по данной тематике.

Ю р ч е н к о Р . ,
ч л е н Н К С Верховного Суда
Р е с п у б л и к и К а з а х с т а н ,
д о к т о р ю р и д и ч е с к и х н а у к

³ См.: Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан № 6 от 11 апреля 2002 года, пункт 31.