

Исх.№

от 08 сентября 2021 г.

**Администрация Президента Кыргызской
Республики**

**Жогорку Кенеш Кыргызской
Республики**

Верховный суд Кыргызской Республики

**Судебный департамент при Верховном
суде Кыргызской Республики**

Копия: **Филиал Международной организации по
праву развития (IDLO)**

06 августа 2021 года Адвокатурой Кыргызской Республики при поддержке Филиала Международной организации по праву развития (IDLO) был проведен круглый стол в рамках реализации программы USAID – IDLO по повышению доверия общества к судебной системе в Кыргызской Республике – «Доверие суду» на тему: «Применение аудио-видео фиксации в судах Кыргызской Республики и предоставление аудио-видео записей судебных заседаний участникам процесса», в котором приняли участие адвокаты всех территориальных адвокатур Адвокатуры Кыргызской Республики.

Целью Круглого стола на тему: «Применение аудио-видео фиксации в судах Кыргызской Республики и предоставление аудио-видео записей судебных заседаний участникам процесса» было проведение анализа и выработка конкретных целей и задач по повышению доверия к судебной системе всего общества и участников процесса.

Согласно резолюции круглого стола, на тему: «Применение аудио-видео фиксации в судах Кыргызской Республики и предоставление аудио-видео записей судебных заседаний участникам процесса» настоящим письмом направляем Вам актуальные предложения, достигнутые по итогам выступлений докладчиков, проведенных дискуссий и обсуждений.

Рекомендации по применению аудио-видео фиксации в судах Кыргызской Республики и предоставление аудио-видео записей судебных заседаний участникам процесса:

1.Необходимость внесения соответствующих изменений в НПА по применению АВФ в судах Кыргызской Республики:

1.1. Для надлежащего государственного обеспечения финансирования и организации надлежащих условий функционирования судов и деятельности судей для

полного и независимого осуществления правосудия в соответствии с нормами ст.ст. 98, 99 Конституции Кыргызской Республики предусмотреть возможность финансового, технического и организационного обеспечения дистанционного участия адвокатов, а также прокуроров через систему АВФ.

1.2. В обеспечение реализации принципа равноправия и состязательности сторон создать равные возможности дистанционного участия адвокатов и прокуроров, а также доступа через систему АВФ.

1.3. Внести предложение о расширении перечня источников судебных доказательств за счет включения электронных доказательств в уголовном, в гражданском и административном судопроизводствах.

1.4. В УПК КР внести следующие изменения:

1.4.1. часть 2 статьи 81 УПК КР «суд «вправе» заменить на «обязан» и дополнить после слов «свидетеля...» словами «...подозреваемого и обвиняемого»

1.4.2. часть 2 статьи 82 УПК КР дополнить пунктом 6. «электронными доказательствами», а соответственно пункт 6 нынешней редакции считать пунктом 7;

1.4.3. ввести статью 91-1 УПК КР «Электронные доказательства»;

- часть 1 статьи 91-1 изложить в следующей редакции:

«Электронными доказательствами признаются сведения, содержащиеся на электронных носителях об обстоятельствах, имеющие значение для дела и полученные в результате использования цифровой аудио- и видеозаписи»;

- часть 2 статьи 91-1 изложить в следующей редакции:

«Электронные доказательства кроме свойств относимости и допустимости должны обладать и таким обязательным свойством как контролепригодность на предмет установления корректности использования способов, с помощью которых формировалась цифровая информация».

1.4.4. в часть 2 статьи 193 УПК КР расширить перечень случаев, при которых обязательно применение техсредств фиксации (АВФ), дополнив пунктом «7) по ходатайству защитника»;

1.4.5. в части 1 статьи 194 УПК КР расширить перечень допрашиваемых лиц с использованием техсредств видеосвязи (дистанционный допрос):

После слов «...допрос потерпевшего, свидетеля» дополнить словами «...подозреваемого, обвиняемого, эксперта, специалиста»

1.4.6. внести дополнение в часть 1 статьи 291 УПК в след. редакции: «1. При невозможности разбирательства дела вследствие неявки в судебное заседание кого-либо из вызванных лиц или в связи с необходимостью истребования по ходатайству сторон новых доказательств, или технической невозможностью функционирования аудио-видео фиксации) судья своим постановлением, суд своим определением откладывают разбирательство дела. Одновременно обязывают стороны представить требуемые доказательства, а судебных приставов - принять меры к обеспечению явки неявившихся лиц.

1.5. В ГПК КР внести следующие изменения:

1.5.1. Необходимы внесения изменений в ГПК о применении аудио-видео фиксации (АВФ) судебного разбирательства (применение дистанционного участия сторон, дистанционного допроса свидетелей, экспертов и других участников процесса с фиксацией всего процесса).

Так, статья 64 ГПК КР предусматривает возможность использования в качестве доказательств данных, установленных объяснениями сторон и третьих лиц, показаниями свидетелей, в том числе полученными путем использования системы видеоконференцсвязи, а также аудио- и видеозаписями, однако в ГПК отсутствует четкая нормативная регламентация проведения дистанционного участия и допроса, в связи с чем необходимо предусмотреть внесение изменений в статьи 77, 79, 153, 154, 159, 179, 230 ГПК КР или выделить в отдельную норму.

Организация дистанционного участия и дистанционного допроса позволит обеспечить своевременный доступ к правосудию с места нахождения, соблюдение сроков рассмотрения.

1.6. В АПК КР аналогично как в ГПК КР внести следующие изменения:

1.6.1. Внести изменения в административно-процессуальное законодательство о применении аудио-видео фиксации (АВФ) судебного разбирательства и применении дистанционного допроса и участия.

Так, статья 50 АПК КР предусматривает возможность использования в качестве доказательств по административному делу данных, установленных объяснениями сторон и третьих лиц, показаниями свидетелей, в том числе полученными путем использования системы видеоконференцсвязи, а также аудио- и видеозаписями.

Однако в АПК КР нет четкой нормативной регламентации проведения дистанционного участия и допроса, а также АВФ всего процесса.

Внесение изменений в статьи 50, 123 АПК КР в апреле 2020 года считаем недостаточным, т.к. нет изменений в нормы АПК КР касающихся ведения видеопrotocolов (аудио-видео фиксации и отражение такового в самом протоколе судебного заседания).

1.6.2. В связи с чем, необходимо предусмотреть внесение изменений в статьи 61 или 63, статьи 72, 150, 151, 153, 154, часть 2 статьи 155, статьи 196-200 АПК КР, в особенности в статьи 197, 198 АПК КР.

Организация дистанционного участия позволит обеспечить своевременный доступ к правосудию, в том числе с места нахождения, соблюдение сроков рассмотрения.

1.6.3. Во все процессуальные кодексы внести дополнения об обязанности председательствующего об объявлении применения системы АВФ и разъяснения прав сторон судебного разбирательства на получение и использование результатов АВФ.

2. Внесение соответствующих изменений в иные нормативные акты:

В Инструкцию по использованию системы аудио-видео фиксации судебных заседаний и предоставлению материалов аудио-видео фиксации судебных заседаний участникам процесса и их представителям, утвержденная приказом Судебного департамента при Верховном суде Кыргызской Республики от 20 декабря 2018 года №781 (Инструкция по АВФ) внести следующие изменения:

- дополнить в части права прокурора обратиться в суд ходатайством или заявлением адвоката с запросом о получении материалов АВФ судебных заседаний;

- раздел 9 Инструкции по АВФ дополнить пошаговым алгоритмом по получению удаленного доступа для получения или ознакомления с записью АВФ;

- принимая во внимание, что ознакомление с протоколом судебного заседания, а также получение его копий является правом стороны участвующей в деле, необходимо уменьшить количество оснований для отказа в удовлетворении ходатайства стороны (предусмотреть только ограниченные, четко регламентированные условия отказа);

- устранить имеющиеся противоречия в Инструкции с гражданским процессуальным кодексом, уголовно-процессуальным кодексом, административно-процессуальным кодексом;

- для предотвращения уничтожения или изменения файлов АВФ по объективным причинам в серверах или в ЦОД, установить ответственность сотрудников суда (секретарей и IT-специалистов) за несвоевременное копирование записей АВФ на носители и приобщение к материалам дела в 3-х дневный срок;

- обязать секретаря судебного заседания и IT-специалиста в день проведения заседания, а в исключительных случаях не позднее 3-х дней произвести копирование файлов АВФ на носители для приобщения к материалам дела и предоставления возможности участникам процесса при ознакомлении перекопировать такие записи на удобные носители (USB-флешки, переносные накопители);

- обеспечить ежедневную проверку системы соответствующими специалистами, закрепленными за каждым судом, путем разработки регламента технического обслуживания системы с возложением обязанности по поддержанию работоспособности системы на IT-консультантов;

- Инструкцию дополнить разделом, регламентирующего порядок получения записей АВФ различными государственными органами и образованиями, уполномоченными рассматривать дисциплинарную ответственность участников процесса.

3. Проведение обучения и повышение квалификации работников судебной системы (судей, секретарей, помощников, сотрудников Судебного департамента ВС КР) в области использования и применения систем АВФ, программного обеспечения и технических средств. - Этот пункт исключить в связи с компетенцией решения данного вопроса ВС КР.

4. Подготовка IT-специалистов для работы с системой АВФ и АИС судов. - Этот пункт исключить в связи с компетенцией решения данного вопроса ВС КР.

5. Обеспечить ежедневную проверку системы соответствующими специалистами, закрепленными за каждым судом, путем разработки регламента технического обслуживания системы с возложением обязанности по поддержанию работоспособности системы на штатных IT-специалистов.

6. Предусмотреть возможность доступа адвокатов и прокуроров к определенной законом информации через личный кабинет гражданина - Скорректировать формулировку вопроса, личный кабинет адвоката, но не гражданина, всякого физического лица !?

7. Необходимо развернуть масштабную PR-кампанию о системе АВФ в СМИ, создать короткие аудио-видео ролики, с трансляцией на ТВ и в соцсетях.

8. Необходимо установить систему АВФ во всех судах КР и обеспечить их бесперебойную работу. Осуществлять общественный, адвокатский контроль за реализацией системы АВФ в судах, где установлены система АВФ.

9. Законодательно обязать судей выносить постановления в случае наличия объективных причин невозможности применения АВФ.

10. Предусмотреть ответственность самих судей и сотрудников судебной системы в случае выявления их вмешательства в систему АВФ, либо в архивы данной системы, а также за изменение либо удаление записей.

11. Предусмотреть меры ответственности за неправомерное использование полученных записей и их распространение стороной, в том числе истцами, ответчиками, представителями, потерпевшим, свидетелями. Предлагается также предупреждать сторону

об ответственности за неправомерное распространение и передачу полученных записей путем отображения соответствующей подписки.

12. Предусмотреть возможность привлечения специалистов для установления фактов вмешательства по изменению и/или уничтожению файлов АВФ (с проведением экспертиз).

13. Сократить перечень оснований для отказов, предусмотренных в процессуальных кодексах и в Инструкции.

14. Установить ответственность за необоснованный отказ или игнорирование ходатайств адвоката.

15. Законодательное регулирование перехода к адвокатской монополии. Ограничение права участия в судах лиц, не имеющих статуса адвоката или хотя бы высшего юридического образования, в качестве представителей по доверенности т.к. у адвокатов более высокая ответственность и обязательность повышения квалификации адвокатов ведет к эффективной защите прав и законных интересов с применением АВФ в судах.

Адвокатура Кыргызской Республики искренне надеется, что цель проведенного мероприятия и вышеперечисленные рекомендации найдут свою реализацию через принятые вами меры.

С уважением, Председатель Совета адвокатов Адвокатуры Кыргызской Республики Райымкулов Билим Сардалбекович.