

**Стандарты качества деятельности адвокатов,  
предоставляющих юридическую помощь,  
гарантированную государством, по делам с  
участием лиц с умственными или  
психосоциальными ограниченными  
возможностями**

*«Настоящая публикация была разработана НСЮПГГ при поддержке Программы финансирования инициатив/проектов по внедрению изменений в области прав человека. Настоящая программа реализуется при участии Института Уголовных Реформ в рамках Проекта **«Консолидация технического потенциала национальных учреждений по защите и продвижению прав человека»**, финансируемого Министерством иностранных дел Дании и внедряемого Программой Развития Организации Объединенных Наций. Мнения, представленные в настоящей публикации, принадлежат авторам и не обязательно выражают точку зрения или политику Программы Развития Организации Объединенных Наций или Министерства иностранных дел Дании».*

*© Все права на данную публикацию принадлежат Национальному совету по юридической помощи, гарантируемой государством, Программе Развития Организации Объединенных Наций и Институту Уголовных Реформ. Ни публикация, ни ее фрагменты не могут быть использованы без указания источника. Мнения, выраженные в настоящем руководстве, принадлежат авторам, которые несут ответственность за них, и, не обязательно, отражают мнения Национального совета по юридической помощи, гарантируемой государством, Программы Развития Организации Объединенных Наций или Института Уголовных Реформ*

## **СОДЕРЖАНИЕ**

### **ВВЕДЕНИЕ**

## **Глава I. ОБЩИЕ ПРИНЦИПЫ И РЕКОМЕНДАЦИИ, ПРИМЕНЯЕМЫЕ К ПРЕДОСТАВЛЕНИЮ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ ЛИЦАМ С ПСИХИЧЕСКИМИ И ПСИХОСОЦИАЛЬНЫМИ ОГРАНИЧЕННЫМИ ВОЗМОЖНОСТЯМИ.**

**1.1 Общие принципы прав лиц с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями, вовлеченных в уголовное, гражданское судопроизводство или судопроизводство по делам об административных правонарушениях.**

**1.2 Общение между адвокатом и лицом с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями, вовлеченным в уголовное, гражданское судопроизводство или судопроизводство по делам об административных правонарушениях.**

## **Глава II. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПОМОЩЬ, ПРЕДОСТАВЛЯЕМАЯ ЛИЦАМ С ПСИХИЧЕСКИМИ И ПСИХОСОЦИАЛЬНЫМИ ОГРАНИЧЕНИЯМИ ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ.**

**2.1. Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями по делам, которые могут быть разрешены путем медиации или примирения сторон.**

**2.2 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями по делам, которые могут быть разрешены путем медиации или примирения сторон.**

**2.3 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями на этапе подготовки гражданского дела к судебным разбирательствам.**

**2.4. Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями на этапе судебных разбирательств.**

**2.5 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями на этапе обжалования.**

**2.6 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями на этапе исполнения судебных решений.**

### **Глава III. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПОМОЩЬ, ПРЕДОСТАВЛЯЕМАЯ ЛИЦАМ С ПСИХИЧЕСКИМИ И ПСИХОСОЦИАЛЬНЫМИ ОГРАНИЧЕНИЯМИ ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ**

**3.1. Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающими статусом подозреваемого/обвиняемого, на этапе уголовного преследования.**

**3.2 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями на этапе медиации и примирения сторон в рамках уголовного судопроизводства.**

**3.3 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающими статусом подсудимого, на этапе судебного разбирательства по уголовным делам.**

**3.4 Юридическая помощь при применении принудительных мер медицинского характера к лицам с психическими и ограничениями.**

**3.5 Юридическая помощь лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающему статусом подсудимого, на этапе обжалования.**

**3.6 Юридическая помощь лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающему статусом пострадавшего в рамках уголовного судопроизводства.**

**3.7 Юридическая помощь, гарантированная государством лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающему статусом свидетеля в рамках уголовного судопроизводства.**

#### **Глава IV. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПОМОЩЬ ЛИЦАМ С ПСИХИЧЕСКИМИ И ПСИХОСОЦИАЛЬНЫМИ ОГРАНИЧЕНИЯМИ В РАМКАХ ДЕЛ ПО АДМИНИСТРАТИВНЫМ ПРАВОНАРУШЕНИЯМ**

**4.1 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающими статусом правонарушителя, на этапе констатации административного правонарушения.**

**4.2 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающими статусом правонарушителя, на этапе судебного разбирательства.**

**4.3 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями на этапе обжалования.**

**4.4 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями на этапе исполнения решений.**

#### **Глава V. ТИПОЛОГИЯ ПСИХИЧЕСКИХ РАССТРОЙСТВ (ПРИЛОЖЕНИЕ)**

## ВВЕДЕНИЕ

### Концепция ограниченных возможностей.

Согласно Конвенции ООН о правах инвалидов, **инвалидность** — это эволюционирующее понятие и является результатом **взаимодействия**, которое происходит между имеющими нарушения здоровья людьми и **отношенческими и средовыми барьерами** и которое мешает их **полному и эффективному участию в жизни общества наравне с другими**.

Благодаря определению, данному Конвенцией Организацией Объединенных Наций (ООН) о правах инвалидов (КПИ), имело место изменение парадигмы осознания концепции инвалидности. КПИ считает инвалидов лицами, обладающими равнозначными правами по сравнению с другими лицами, ставя индивида в центр внимания всех решений, его затрагивающих.

Понятие ограниченных возможностей определено в ст. 2 Закона № 60 от 30.03.2012 г. о социальной интеграции лиц с ограниченными возможностями. Так, согласно вышеуказанному закону, **ограниченные возможности** представляют собой общий термин для указания поражений/нарушений, пределов деятельности и ограничений участия, обозначающий негативные аспекты взаимодействия между индивидом (имеющим проблемы со здоровьем) и обстоятельствами, в которых он находится (факторы окружающей среды и личные обстоятельства).

Исходя из текста ст. 2 Закона № 60 от 30.03.2012 г. о социальной интеграции лиц с ограниченными возможностями приходим к выводу, что **лицо с ограниченными возможностями** является лицом с физическими, умственными, интеллектуальными или сенсорными нарушениями, которые при взаимодействии с различными барьерами/препятствиями могут мешать полному и эффективному участию этого лица в жизни общества наравне с другими лицами.<sup>1</sup>

Учитывая определения, данные в преамбуле КПИ и в ст. 2 Закона № 60 от 30.03.2012 г. о социальной интеграции лиц с ограниченными возможностями,

---

1

Ст. 1 КПИ

можно сделать вывод, что **ограниченные возможности не являются болезнью**, будучи выраженными в трудности исполнения прав данными лицами, с которыми они сталкиваются по причине взаимодействия постоянного или долговременного (болезнь) ограничения и социальной средой, в которой они находятся.

В национальном законодательстве отсутствует единообразие в части терминологии, применяемой к лицам с умственными или психосоциальными ограниченными возможностями, и встречаются такие термины, как „свидетель, страдающий психическим заболеванием<sup>2</sup>”, „лицо, у которого наступило психическое расстройство”<sup>3</sup> и др.

Для придания ясности данному аспекту, ниже представлены определения и типология умственных ограничений, как следует:

**Психосоциальные ограничения** могут быть определены, как ограничения в деятельности и участии, возникающие при взаимодействии лица, диагностированного психическим заболеванием, с препятствиями, определяемыми социальными, правовыми и другими нормами, преимущественно выраженными в форме стигмации и дискриминации.

Существует огромное количество исторических примером людей, которые достигли впечатляющих профессиональных результатов и внести существенный вклад в литературу, искусство, экономику, политику и науку, несмотря на наличие у них различных психосоциальных ограничений. К сожалению, большинство людей, находящихся в таких ситуациях, находятся в изоляции со стороны системы здравоохранения, общества и даже семей, что приводит к тому, что они начинают думать об отсутствии у них возможности самостоятельно принимать какие-либо решения и когда-либо жить активной жизнью.

Терминология, используемая при описании психосоциальных ограничений сильно разнится. Вдобавок к этому, сам диагноз «психическое заболевание» не был стандартизирован на международном уровне. В различных частях света используются разные системы классификации. Бенефициары служб психического здоровья не могут быть классифицированы согласно определенному диагнозу. По

---

2 Ст. 105 часть 5 Уголовно-процессуального кодекса

3 Ст. 95 часть 1 Уголовного кодекса

вышеперечисленным причинам, актеры, вовлеченные в отправление правосудия, избегают использование диагнозов в качестве факторов прогнозирования и показателей способности пострадавшего или свидетеля принимать полноценное участие в определенном расследовании или специфическом действии.

К широкой категории типов/видов психосоциальных ограничений относятся, без ограничений:

- **Депрессия** – в самой простой форме депрессия может выражаться лишь в плохом настроении. Она не препятствует тебе вести нормальную жизнь, но все, что ты делаешь, кажется трудным или неважным. Серьезная форма депрессии (клиническая депрессия) может ставить под угрозу жизнь, приводя к идеям о суициде.
- **Чувство беспокойства** – является состоянием, которые мы все периодически переживаем. Большинство людей описывают его, как чувство напряженности, неуверенности и страха. Если чувство беспокойства является продолжительным, лицо почувствует, что ему трудно жить своей повседневной жизнью. Чувство беспокойства может принять серьезную форму, заставляя людей чувствовать себя бессильными, теряющими контроль.
- **Приступы панической атаки** – представляют собой чрезмерную реакцию организма на чувство страха, стресса или волнения. Проявляется в форме сердечной аритмии, чувства, схожего с потерей сознания, потоотделения, тошноты, боли в груди, трудностях с дыханием, чувством потери контроля, тремора конечностей. Людям может казаться, что они сходят с ума, теряют сознание или у них случается сердечный приступ. Они уверены, что могут умереть, что является ужасным чувством.
- **Одержимость и импульсивность** описывается, как нарушения в форме беспокойства. Она выражается двумя основными характеристиками: *одержимость и импульсивность*. Одержимость представляет собой нежеланные мысли, воображение, призывы или сомнения, повторяющиеся в мыслях лица. Например: мысль о том, что лицо может быть заражено по причине грязи или бактерий или появление непреодолимого желания

причинить кому-то вред. Импульсивность представляет собой повторяющиеся действия, которые хочет делать лицо. Например, это могут быть повторяющиеся проверки того, закрыта ли дверь для того, чтобы чувствовать себя в безопасности, либо неоднократное повторение одной и той же фразы.

- **Фобия** – фобия является чрезмерной формой страха или беспокойства, проявляющихся в определенных ситуациях (например: выход на улицу) или при появлении определенных объектов (например, пауков) даже тогда, когда угрозы не существует.
- **Шизофрения** – выражается в форме странных идей (необычных убеждений), визуальных или слуховых (голоса в голове) галлюцинаций, а также апатии, неадекватности, отключении. Симптомы шизофрении могут быть дезорганизованы и оказывать влияние на способность лица выполнять ежедневные функции, такие как, выход на работу, поддержание взаимоотношений с другими лицами, уход за собой. В СМИ присутствует большая дезинформация в отношении шизофрении, нежели чем в отношении любой другой проблемы психического здоровья. *Диагноз шизофрении не означает «отклонение в личности» и указывает на то, что кто-то способен очень быстро перейти из ситуации спокойствия в бесконтрольную ситуацию.* Сенсационные статьи в прессе делают лиц, страдающих шизофренией, опасными, несмотря на то, что большинство таких лиц не совершают преступлений, и особенно насильственного характера. Некоторые считают, что лица, слышащие голоса, опасны, а, на самом деле, эти голоса зачастую требуют причинение вреда самому лицу, а не окружающим.
- **Биполярное расстройство (маниакально-депрессивное расстройство)** – выражается в чрезмерных сменах настроения – от активного, беспокойного поведения, называемого «манией» или «маниакальным эпизодом» до тяжелой депрессии. Между этими экстремальными проявлениями лицо могут обладать стабильными периодами. Другие люди также могут слышать или видеть вещи, которые не слышат или видят другие окружающие

(визуальные или слуховые галлюцинации), либо обладать необычными, странными убеждениями (необычные идеи/иллюзии).

- **Расстройства личности** – характеризуется неадаптируемыми моделями поведения, когнитивным диссонансом и внутренними переживаниями, которые проявляет лицо, и которые существенно отличаются от общепризнанных культурных моделей поведения в среде проживания лица. Такие модели развиваются с раннего возраста, не являются флексибельными и ассоциируются со страданиями, существенным стрессом или ограниченными возможностями.

**Психические ограничения** являются термином, используемым для определения состояние лица, обладающего некоторыми психическими ограничениями, или ограничениями в общении, социализации или самообслуживании. Психические ограничения характеризуются воздействием на умственные способности, в общем: способность мыслить, общаться, двигаться и социализироваться. Они могут сопровождаться определенными ограничениями в адаптивном функционировании в таких областях, как: общение, семейная жизнь, самообеспечение, социальные/межличностные навыки, использование ресурсов общения, поведения, навыков обучения, времяпровождения, здоровья и безопасности. В свете новой парадигмы (согласно Конвенции<sup>4</sup> и национального законодательства<sup>5</sup>) психические ограничения определяются, как ограничения в участии и исполнении свои прав в условиях равенства.

**Важно запомнить, что лица с психическими ограниченными возможностями развиваются так же, как и другие лица – им лишь необходимо более длительное время для обучения определенным привычкам и/или навыкам.** Так, им необходимо больше времени для того, чтобы научиться говорить, ходить, обучиться определенной автономии в действиях, таких как

---

<sup>4</sup> Конвенция ООН о правах инвалидов

<sup>5</sup> Закон № 60 от 30.03.12 г. о социальной интеграции лиц с ограниченными возможностями privind incluziunea socială a persoanelor cu dizabilități

одевание, раздевание и др. При всем при этом, некоторые лица с психическими ограничениями могут не осознавать определенные угрозы и риски, с которыми он сталкиваются в повседневной жизни, и которые способны воздействовать на их личную безопасность. По данным причинам, лицам с психическими ограничениями необходима помощь и надзор.

Не существует видов психических ограничений. Однако, некоторые болезни ассоциируются с психическими ограничениями: синдром Дауна, аутизм, гиперактивность и дефицит внимания, а также синдром Аспергера.

**Внимание! Данные заболевания могут сопровождаться психическими ограничениями, но они не являются типами или классификацией психических ограничений.**

- **Синдром Дауна**- появляется у некоторых людей, родившихся с одной добавочной хромосомой. Данная хромосома приводит к типичной комбинации черт лица, вдобавок к унаследованным чертам. Синдром Дауна *проявляется в задержках в развитии и трудностях в обучении*. Лица, страдающие данным заболеванием, обладают общими физическими чертами: скошенный профиль лица, косые, опущенные вниз глаза и лишь одна глубокая линия ладони руки. Многие из них очень общительны и могут вести независимую взрослую жизнь.
- **Аутизм**- люди, страдающие аутизмом, могут обладать трудностями в обучении, либо, наоборот, обладать интеллектом выше среднего. У них есть трудности в трех сферах развития: *социальное взаимодействие* – проявление безразличия, пассивности по отношению к другим лицам, либо помпезной манеры общения; *социальное общение* – вообще не общаются или не осознают некоторых нюансов; *воображение* – не способны играть роли, но проявляют чрезмерный интерес к данным и цифрам.
- **Гиперактивность с дефицитом внимания** – является термином, используемым для описания условий людей, сталкивающихся с долгосрочными трудностями в части: *внимания* – они не способны сконцентрироваться, забывчивы и дезорганизованы, с легкостью перестают быть внимательными; *гиперактивность* – они всегда возбуждены и

находятся в движении; *импульсивность* – обладают тенденцией перебить собеседника, говорят тогда, когда их не спрашивают, не способны быть терпеливыми.

- **Синдром Аспергера** – считается легкой формой аутизма. Трудностями, с которыми сталкиваются лица, страдающие данным заболеванием, являются: *социальное общение* – обладают формальным языком, ограниченными одинаковыми выражениями, трудностями в начале разговора и соблюдении правил его ведения; *социальное взаимодействие*- трудно реагируют, обладают трудностями в проявлении и признании чувств, понятии выражений лица, поддержании визуального контакта и других форм невербального общения; *воображение*- обладают ограниченным кругом интересов, иногда лишь одним, который превращается в одержимость, с трудом придумывают истории; *уверенность в рутине*- предпочитают ежедневно следовать одной дорогой и видеть вещи в определенном порядке. Неожиданные встречи или изменения рутины могут вызывать у них беспокойство.

Основные различия между этими двумя формами ограниченных возможностей могут быть сформулированы следующим образом:

<b>ПСИХИЧЕСКИЕ ОГРАНИЧЕНИЯ</b>	<b>ПСИХОСОЦИАЛЬНЫЕ ОГРАНИЧЕНИЯ</b>
Состояние длится всю жизнь	Является дисфункцией, затрагивающей чувства и поведение
Неизлечимы	Излечимы
Обычно появляются до достижения 18 лет	Могут появиться на любом этапе жизни
Затрагивают IQ (коэффициент умственного развития )	Не затрагивают умственное развитие, за исключением случаев, когда сопровождаются заболеванием
Сталкиваются с проблемами обучения и понимания, им необходима помощь в их преодолении	Поддерживается достаточный уровень автономности и взаимодействия с обществом

## **Глава I. ОБЩИЕ ПРИНЦИПЫ И РЕКОМЕНДАЦИИ, ПРИМЕНЯЕМЫЕ К ПРЕДОСТАВЛЕНИЮ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ ЛИЦАМ С ПСИХИЧЕСКИМИ И ПСИХОСОЦИАЛЬНЫМИ ОГРАНИЧЕННЫМИ ВОЗМОЖНОСТЯМИ.**

### **1.1 Общие принципы прав лиц с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями, вовлеченных в уголовное, гражданское судопроизводство или судопроизводство по делам об административных правонарушениях.**

- **Принцип равенства и недискриминации.**

Согласно ст. 5 Конвенции ООН о правах инвалидов государства-участники признают, что все лица равны перед законом и по нему и имеют право на равную защиту закона и равное пользование им без всякой дискриминации. Конвенция предусматривает, что государства-участники запрещают любую дискриминацию по признаку инвалидности и гарантируют инвалидам равную и эффективную правовую защиту от дискриминации на любой почве.

Будучи стороной Конвенции ООН о правах инвалидов, Республика Молдова взяла на себя обязательство выполнять целый ряд мер, с использованием всех возможных инструментов и средств, как на уровне законодательства, так и на административном уровне для обеспечения соблюдения права на недискриминацию и равенство лиц с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями.

Принцип равенства и недискриминации должен применяться адвокатом сквозь призму равных и эффективных возможностей на всем протяжении оказания юридической помощи, гарантированной государством и для всех лиц с ограниченными возможностями.

#### **Рекомендации к внедрению принципа равенства и недискриминации:**

Адвокат должен учитывать то, что запрещается любая форма дискриминации в доступе лиц с психическими и психосоциальными

ограничениями к услугам государственных органов и другим общедоступным услугам и товарам, в которые входит и предоставление юридической помощи, гарантированной государством, и должен равным образом относиться к лицам, находящимся в равнозначном положении и, соответственно, отличным образом к лицам, находящимся в разном положении.

Адвокат обязуется обеспечить то, что исполнение любого права, предусмотренного законом, осуществляется без какой бы то ни было дискриминации, основанной, в частности, на ограниченных возможностях, полу, расе, цвету кожи, языку, религии, политических и других взглядах, национальном или социальном происхождении, принадлежности к национальным меньшинствам, имущественном положении, рождению или другой ситуации.

В случае обнаружения ситуации дискриминации, адвокат должен довести до сведения лица с психическими и психосоциальными ограничениями информацию о механизме защиты против дискриминации.

- **Принцип разумного приспособления.**

Концепция разумного приспособления определена и в ст. 2 КПИ, а отказ в разумном приспособлении считается формой дискриминации.

*Разумное приспособление* означает осуществление необходимых и адекватных изменений и согласований, не требующих несоразмерных или неоправданных усилий, когда это необходимо для того, чтобы лица с ограниченными возможностями могли пользоваться или осуществлять наравне с остальными все основные права и свободы человека.<sup>6</sup>

Разумное приспособление предполагает устранение существующих препятствий для лиц с психическими и психосоциальными ограничениями в доступе к правосудию на равных с другими условиях. Концепция разумного приспособления напрямую относится к пыткам и унижению лиц с психическими ограничениями, если неспособность государства изменить соответствующие политики и практики приводит к причинению физического или психического вреда

---

<sup>6</sup> Термин, предусмотренный и ст. 2 Закона № 121 от 25.05.2012 г. об обеспечении равенства

лицу с ограниченными возможностями. ЕСПЧ в деле *ЗХ против Венгрии* определил, что неспособность государства принять «специальные меры» для защиты глухонемого мужчины с психическими ограничениями, который находился в предварительном заключении, являлось нарушением Статьи 3 *Европейской конвенции о правах человека*, даже при отсутствии доказательств сексуального насилия, о которых заявил истец.

#### **Рекомендации к внедрению принципа разумного приспособления:**

Адвокат должен учитывать, что меры по разумному приспособлению должны быть индивидуализированы согласно личным нуждам каждого лица с ограниченными возможностями, для каждой отдельной ситуации.

Адвокат должен учитывать, что отказ в разумном приспособлении является формой дискриминации, за исключением случаев, когда его предоставление предполагает приложение неоправданных усилий, включая в части исполнения права к свободному доступу к правосудию. Таким образом, для обеспечения эффективного и полноценного участия лиц с психическими и психосоциальными ограничениями в гражданских, уголовных делах и делах по административным правонарушениям, адвокат должен определить, на каждом этапе предоставления юридической помощи, гарантированной государством, какой вид разумного приспособления необходим для бенефициара.

- **Принцип соблюдения неотъемлемого достоинства, индивидуальной автономности, включая свободы выбора и независимости лиц.**

Согласно ст. 12 *Конвенции ООН о правах инвалидов*, каждый инвалид, где бы он ни находился, имеет право на равную правовую защиту. Государства-участники принимают надлежащие меры для предоставления инвалидам доступа к поддержке, которая им может потребоваться при реализации своей правоспособности.

Правоспособность неотъемлема от исполнения гражданских, политических, экономических, социальных и культурных прав. Отрицание правоспособности лиц с ограниченными возможностями зачастую приводило к ограничению из основных

прав. Лица с ограниченными возможностями остаются группой, правоспособность которой наиболее часто игнорируется судебными системами на мировом уровне.

С точки зрения КПИ правоспособность и психическая способность являются разными концепциями, будучи определенными следующим образом:

- **Правоспособность** является способностью обладать и пользоваться правами и обязательствами, что является ключом к эффективному участию в обществе.
- **Психическая способность** относится к способности лица принимать решения. Естественно, психическая способность отличается у разных лиц, и может дифференцировать определенное лицо, в зависимости от множества факторов, включая факторов окружающей среды и социальных факторов.

Статья 12 *Конвенции ООН о правах инвалидов* подтверждает, что лица с ограниченными возможностями обладают правом быть признанными, где бы они не находились, в качестве правомочных лиц. Так, часть (1) статьи 12 предусматривает: «Государства-участники подтверждают, что каждый инвалид, где бы он ни находился, имеет право на равную правовую защиту». Данная норма подчеркивает важность признания «юридической» личности лиц с ограниченными возможностями, вне зависимости от серьезности такого ограничения. Одновременно с этим, статья 12 часть (3) признает, что Государства-участники принимают надлежащие меры для предоставления инвалидам доступа к поддержке, которая им может потребоваться при реализации своей правоспособности и воздержаться от отказа в предоставлении правоспособности лицам с психическими и психосоциальными ограничениями.

#### **Рекомендации к внедрению принципа:**

Адвокат должен предоставить лицам с ограниченными возможностями доступ к необходимой помощи для принятия ими правовых решений. Помощь в исполнении правоспособности лиц с психическими и психосоциальными ограничениями должна соблюдать права, желания и предпочтения лиц с ограниченными возможностями и никогда не иметь форму навязанного решения.

Адвокат обязан принимать во внимание, что *процесс содействия в принятии решения* не устраняет права лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями пользоваться своей правоспособностью, а, наоборот, подразумевает оказание данному лицу содействия в принятии соответствующего решения.<sup>7</sup> Такое содействие может быть оказано членами семьи или другими близкими людьми, либо Государством<sup>8</sup>, включая, представленным адвокатом, предоставляющим юридическую помощь, гарантированную государством.

Адвокат должен соблюдать индивидуальную автономность и способность лиц с ограниченными возможностями принимать решения в любой момент, включая в кризисные моменты. Адвокат должен принимать во внимание, что вид и интенсивность содействия, оказываемого бенефициару со стороны адвоката или других лиц, может отличаться, в зависимости от характеристик лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями. Данный факт соответствует положениям статьи 3 литеры (d) Конвенции, предусматривающей, в качестве основного принципа: *«уважение особенностей инвалидов и их принятие в качестве компонента людского многообразия и части человечества»*.

- **Принцип соблюдения человеческого достоинства.**

Принцип соблюдения человеческого достоинства подразумевает обязательство адвоката оценивать и относиться к лицу с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями в качестве уникального и отдельного лица, вне зависимости от его уязвленности, обусловленной наличием ограниченных возможностей. Обеспечение соблюдения человеческого достоинства лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями НЕ является чем-то, относящимся к добропорядочности или благотворительности, оно

---

<sup>7</sup> Методологические рекомендации по эффективному расследованию преступлений пыток, бесчеловечного или унижающего достоинства видов обращения с участием лиц с психическими и психосоциальными ограничениями, Кишинэу, 2015 г.

<sup>8</sup> Модель личного Омбудсмана в Швеции является примером независимого содействия, оказываемого лицам с психическими и психо-социологическими ограниченными возможностями. См: <http://www.right-to-decide.eu/2014/08/swedish-personal-ombudsman-service-po-for-people-with-mental-health-problems/>.

является безусловным и императивным требованием, на котором лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями имеют полное право настаивать и требовать.

**Рекомендации к внедрению принципа соблюдения человеческого достоинства:**

Адвокат должен осознавать, что лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями, как и любое другое лицо, хотят, чтобы к ним относились с достоинством. Поэтому, отношение, основанное на данном принципе, выводит лицо за рамки ограниченных возможностей.<sup>9</sup> Для выстраивания отношений с такими лицом, адвокат должен использовать терминологию, ставящую «человека во главу угла». Например, рекомендуется использовать формулировку «лицо с ограниченными возможностями» вместе «инвалид» и др.

На всем протяжении гражданского, уголовного судопроизводства или производства по делам по административным правонарушениям, адвокат должен обеспечить лицу с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями комфортный психологический и эмоциональный климат, исключению любую форму вербального или невербального поведения, способного унижить человеческое достоинство таких лиц.

- **Принцип свободного доступа к правосудию.**

Статья 20 Конституции Республики Молдова гарантирует любому лицу право на эффективное восстановление в правах компетентными судами в случае нарушения его прав, свобод и законных интересов. Также предусмотрено, что ни один закон не может ограничить доступ к правосудию. Лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями не должны быть исключены из ключевых ролей системы правосудия.

**Рекомендации к внедрению принципа свободного доступа к правосудию:**

---

<sup>9</sup> Методологические рекомендации по эффективному расследованию преступлений пыток, бесчеловечного или унижающего достоинства видов обращения с участием лиц с психическими и психосоциальными ограничениями, Кишинэу, 2015 г.

Адвокат обязуется соблюдать правоспособность лиц с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями. Соответственно, адвокат должен признавать лиц с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями в качестве лиц с полноценными правами и быть уверенным в их требованиях и показаниях, таким же образом, как он уверен в требованиях и показаниях лиц без ограниченных возможностей.

С точки зрения *Конвенции ООН о правах инвалидов* (ст. 13), государства-участники обязались обеспечить доступ лиц с ограниченными возможностями к правосудию, наравне с другими. Для исполнения, равным образом, прав и обязанностей, лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями должны признаваться равными перед законом, как в рамках уголовного преследования, так и судопроизводства. Соответственно, ст. 13 *Конвенции ООН о правах инвалидов* обязывает государства-участников обеспечить лицам с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями равный доступ к правосудию.

Адвокат обязан обеспечить возможность для лиц с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями принимать участие в гражданском, уголовном судопроизводстве и судопроизводстве по делам об административных правонарушениях. Статья 12 Конвенции гарантирует оказание содействия в исполнении правоспособности, включая способность давать показания в рамках судебных, административных и других дел. Такое содействие может иметь различные формы, включая использование различных методов общения, дачу видео-показаний в некоторых ситуациях, другие процедурные адаптации, предоставление переводчика для общения на языке жестов и другие похожие инструменты.

**1.2. Общение между адвокатом и лицом с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями, вовлеченным в уголовное, гражданское судопроизводство или судопроизводство по делам об административных правонарушениях.**

**Стандарт 1.** Адвокат обязуется продвигать эффективные меры по общению с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями, направленные на сотрудничество, прозрачность и создание взаимного доверия.

**Стандарт 2.** Адвокат обязуется применять эффективные меры по управлению конфликтными ситуациями, возникающими между адвокатом и лицом с психическими и психосоциальными ограничениями.

**Стандарт 3.** Адвокат должен обращаться за помощью к специалистам, если он неспособен управлять ситуацией в части общения и взаимодействия с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями.

**Стандарт 4.** Адвокат обязуется постоянно информировать лицо с психическими и психосоциальными ограничениями об осуществляемых им действиях, а также доводить до сведения данного лица содержание ходатайств, писем, составленных по делу, а также полученных ответов.

**Стандарт 5.** Адвокат должен воздержаться от предоставления консультаций и представления интересов лица с психическими и психосоциальными ограничениями, если оно преследует аморальные или незаконные цели.

**Стандарт 6.** Адвокат обязан назначить встречу с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями, которое наняло его для предоставления своих интересов, как можно быстрее.

**Стандарт 7.** Адвокат обязуется информировать орган по уголовному преследованию, констатирующего агента или судебную инстанцию и, если он считает необходимым, других участников процесса, о том, что он представляет интересы лица с психическими и психосоциальными ограничениями, а также требовать предварительного уведомления о любых процессуальных действиях, проводимых (или необходимых для проведения) с участием адвоката.

**Стандарт 8.** Адвокат обязуется встречаться с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями до проведения каждого процессуального действия, а также каждый раз, когда этого требует бенефициар, для получения информации об обстоятельствах/событиях, способных повлиять на позицию защиты.

Стандарт 9. Адвокат обязуется хранить конфиденциальность в том, что касается частной жизни лица с психическими и психосоциальными ограничениями, а также информации, которые он узнал в процессе предоставления юридической помощи. Каждый контакт адвоката с представителями СМИ должен производиться лишь с письменного согласия бенефициара, а также защитой личности лица, пользующегося юридической помощью, его права на личную жизнь и права на публикацию его изображения.

**Общие рекомендации по внедрению стандартов общения адвоката с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями:**

Общение с лицами с психическими и психосоциальными ограничениями, какая бы ни была его цель, а, в особенности в части правовой защиты, подразумевает приложение существенных усилий со стороны адвоката по сравнению с общением с клиентами/бенефициарами, не обладающими такими ограничениями.

При общении с лицами с психическими и психосоциальными ограничениями адвокат должен уделять внимание языку общения и своему отношению. Так, адвокат должен принимать во внимание, что язык общения оказывает влияние на то, как такие лица видят себя и других. Необходимо, чтобы адвокат избегал использования слов и выражений, относящихся к дискриминации, стигматизации и подобным вещам.

Адвокат должен осознавать, что использование негативных выражений в части ограниченных возможностей и ограничений оказывает существенное влияние на лицо и способно оказать негативное влияние на эмоциональное состояние и мнение о собственных ценностях и способностях лица. В то же время, позитивные высказывания помогают лицу переступить через препятствия, создаваемые его физическим или психическим состоянием.

Адвокат обязан проявлять уважение к каждому бенефициару и обращаться с ним и его проблемами индивидуализировано, даже если трудности, с которыми сталкивается лиц с психическими и психосоциальными ограничениями, схожи или идентичны другим делам, в которых принимал участие адвокат.

Адвокат, при общении с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями, должен постоянно учитывать, что данное лицо не обладает знаниями/опытом в области права, не понимает юридическую терминологию, процедуры и порядок реализации нормативной базы. Также, адвокат должен учитывать, что лицо с психическими и психосоциальными ограничениями не понимает разницы между материальной и процессуальной нормой права, техническими требованиями и правилами общения.

Адвокат обязан спросить лицо с психическими и психосоциальными ограничениями если ему необходимо содействие со стороны специалиста/помощь в общении.

Адвокат должен избегать обсуждения лица с психическими и психосоциальными ограничениями в присутствии других лиц.

В рамках общения, адвокат должен предоставить больше времени лицу с психическими и психосоциальными ограничениями для того, чтобы понять то, что оно хочет сказать. Если у лица проблемы с разговорной речью, адвокат должен следить за его губами, чтобы лучше его понять. Адвокат не должен вмешиваться в разговор и добавлять показания лица с психическими и психосоциальными ограничениями, если оно не потребовало этого.

### **Практические рекомендации по общению с лицами с психическими и психосоциальными ограничениями**

- ✓ Обращайтесь с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями, как со здоровым – будьте вежливым, профессиональным и приятным в общении.
- ✓ Сначала поговорите с бенефициаром, а потом с его родственниками или близкими.
- ✓ Обращайтесь к лицу официально или так, как оно представилось.
- ✓ Избегайте общения с другими лицами (коллегами, сотрудниками полиции, следователями и др.) о лице с психическими и психосоциальными ограничениями так, как будто его нет в помещении (даже если вам

- сообщили, что оно не понимает, страдает психическим заболеванием, не соображает или не реагирует на внешние признаки).
- ✓ Позаботьтесь о своей безопасности – в случае психической или вербальной агрессии, обратитесь к охраннику или в службу 112.
  - ✓ Если у вас возникли подозрения в проявлении кризиса (психическая или физическая агрессия, галлюцинации или явно странные идеи, состояние тяжелого алкогольного опьянения) прервите общение и обратитесь в службу 112.
  - ✓ Оцените эмоции собеседника и похвалите его за мужество быть с вами откровенным.
  - ✓ В начале разговора используйте больше открытых вопросов (на которые нельзя ответить «да/нет» или лишь одним словом) для того, чтобы клиент разговорился.
  - ✓ Чередуйте открытые вопросы с закрытыми или полу-закрытыми, для получения необходимой информации.
  - ✓ Избегайте обвинительных вопросов («почему...», «вы не поняли, что ...») и вопросов, содержащих ответ (вопрос + отрицание).
  - ✓ Используйте простые фразы, избегайте полисемантических выражений.
  - ✓ Заранее сообщите о продолжительности встречи и предоставьте лицу возможность рассказать о своих переживаниях и симптомах (некоторые пациенты заиклены на симптомах, диагнозе, клинических исследованиях, лечении и могут почувствовать себя ущемленными, если вы не предоставите возможность пожаловаться).
  - ✓ Если вы слышите медицинские или психологические термины, попросите лицо объяснить их, как оно может, а также объясните бенефициару юридические термины, которыми вы оперируете.
  - ✓ Если, до встречи с клиентом, у вас есть данные о диагнозе лица, прочтите в приложении к настоящему стандарту или в другом заслуживающем доверие источнике о данной патологии, узнайте, какие знаменитости ею болели – таким образом вы заслужите большее доверие у своего собеседника.

- ✓ Если вы чего-то не понимаете – скажите об этом прямо и позитивно.
- ✓ Объясните и соблюдайте ваши функциональные обязанности, прямо и спокойно объясните бенефициару, что вас беспокоит в его отношении и поведении.

**Рекомендации для действий адвоката в рамках первой встречи с бенефициаром:**

Адвокат, назначенный для защиты интересов лица с психическими и психосоциальными ограничениями, обязан, как можно скорее, запланировать встречу с ним. В случае если в отношении лица с психическими и психосоциальными ограничениями была применена мера судебной охраны, адвокат должен потребовать присутствия на встрече соответствующего законного представителя (временный защитник, попечитель, опекун и др.). Рекомендуется первоначально провести встречу с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями, потому как позиция опекуна, попечителя или законного защитника зачастую не соответствует позиции лица с психическими и психосоциальными ограничениями. После опроса бенефициара, адвокат приглашает к беседе его соответствующего законного представителя (временный защитник, попечитель, опекун и др.).

Адвокат должен избегать ситуаций, когда лицо с психическими и психосоциальными ограничениями заставляют ждать, без предоставления каких-либо объяснений или альтернатив процессу ожидания.

В процессе подготовки встречи/опроса лица с психическими и психосоциальными ограничениями, которое представляет адвокат, последний должен принять все меры, необходимые для создания оптимальных условий для конструктивного диалога, выполнив следующие действия:

- Адвокат должен обеспечить то, что разговор ведется в безопасной и защитной среде, с соблюдением условий конфиденциальности;
- Адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями и, при необходимости, его законному представителю

или лицу, обеспечивающему помощь в общении, кто он и какие у него обязательства в отношении бенефициара юридической помощи, гарантированной государством;

- Адвокат должен приложить все усилия для обеспечения того, чтобы бенефициар понял то, что ему объясняет адвокат, проверяя это на всем протяжении разговора.

В процессе общения и консультации лица с психическими и психосоциальными ограничениями, адвокат должен принимать во внимание следующие этапы:

- Установление позитивного контакта с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями и, соответственно, доверительных отношений;
- Определение проблемы лица с психическими и психосоциальными ограничениями (ее элементы и причинно-следственные связи), для чего адвокат должен отделить информацию (данные), относящуюся к делу, от предположений.
- Определение спектра возможных решений и того, как каждое такое решение может благоприятствовать или не благоприятствовать лицу с психическими и психосоциальными ограничениями;
- Сообщение лицу с психическими и психосоциальными ограничениями на понятном ему языке об определенных решениях, а также преимуществах и недостатках каждого такого решения и их консультации с бенефициаром;
- Объяснение действий, как со стороны адвоката, так и со стороны лица с психическими и психосоциальными ограничениями/его законного представителя, необходимых для решения проблемы, согласно стратегии, которую выбрал бенефициар.

На протяжении встречи адвокат задает уточняющие вопросы и выражает готовность ответить на вопросы бенефициара.

В процессе консультаций, адвокат обеспечивает то, чтобы информация, предоставляемая лицом с психическими и психосоциальными ограничениями, его соответствующего законного представителя (временный защитник, попечитель, опекун и др.) или другого лица, оказывающего содействие, соответствовала действительности, была верной и не основывалась на предположениях или субъективных суждениях бенефициара. Для этого, адвокат предпринимает следующее:

- Адвокат анализирует точность предоставленных бенефициаром фактов посредством проверки актов/документов, предоставленных бенефициаром, консультации доступных ему баз данных (например: консультация веб портала судебных инстанций в случае если бенефициар сообщил, что ранее уже было вынесено судебное решение, относящееся к делу), за исключением общеизвестных фактов;
- Адвокат аргументирует предоставленную консультацию действующими нормативно-правовыми актами и, до предоставления консультации, проверяет действительность этих норм.

В процессе предоставления юридической консультации, адвокат обеспечивает то, что лицо с психическими и психосоциальными ограничениями осознает и четко понимает:

- а) Сущность, структуру и причины его проблемы;
- б) Какие юридические нормы применяются к ситуации бенефициара, которого он представляет, и как регулируется ситуация/процедура защиты прав бенефициара со стороны законодательства. Адвокат должен избегать чрезмерного использования юридической терминологии, статей, выписок/текстов законов, потому как такая консультация может ввести в заблуждение бенефициара;
- с) Какие возможные методы решения дела бенефициара, включая анализ решений с точки зрения расходов (например: госпошлина, стоимость экспертиз и др.), а также действий, которые должно осуществить лицо с психическими и психосоциальными ограничениями.

По завершению консультации, адвокат должен подытожить информацию, предоставленную лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, и обеспечить тот факт, что бенефициар понял суть предоставленной ему консультации.

Адвокат должен принимать во внимание то, что его мандат на представление интересов лица с психическими и психосоциальными ограничениями в рамках гражданского процесса должен быть подписан и законным представителем данного лица, если в его отношении была применена мера судебной охраны (временный защитник, попечитель, опекун и др.). В случае если в отношении лица с психическими и психосоциальными ограничениями не была применена такая мера, мандат адвоката подписывается бенефициаром.

В случае если бенефициар настаивает на том, чтобы адвокат осуществлял действия, превышающие предмет дела, на которое был назначен адвокат, либо действия, нарушающие закон, адвокат объясняет бенефициару, что вправе осуществлять действия в рамках его полномочий, а его отказ не должен рассматриваться, как уклонение от исполнения таковых или отдаление от бенефициара и его проблемы.

Адвокат должен воздержаться от консультирования или действий от имени бенефициара, если последний преследует аморальные или незаконные цели. В данном случае адвокат должен объяснить эту ситуацию лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, последствия нарушения закона, воздержаться от консультаций, уведомить об этом Территориальный офис НСЮПГ и рекомендовать бенефициару воздержаться от действий, противоречащих закону.

**Рекомендации по применению комплексного подхода к лицу с психическими и психосоциальными ограничениями:**

Адвокат применяет комплексный подход посредством предоставления многосторонней помощи, направленной на социальную интеграцию лиц с психическими и психосоциальными ограничениями и предупреждение повторного совершения ими административных правонарушений и преступлений, устраняя, насколько это возможно, обстоятельства, которые привели к контакту данного лица с системой правосудия.

На минимальном уровне, адвокат, в рамках комплексного подхода, передаст лицо с психическими и психосоциальными ограничениями в другие службы психосоциальной помощи, расположенные в населенном пункте. С максимальной точки зрения, адвокат может вмешаться в данный процесс (например, составить документы, необходимые для трудоустройства или получения социальных пособий и др.).

Рекомендуем адвокатам обладать списком ресурсов, доступных лицам с психическими и психосоциальными ограничениями на уровне сообщества, включающим, помимо государственных органов, и ресурсы, предоставляемые гражданским обществом.

## Глава II. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПОМОЩЬ, ПРЕДОСТАВЛЯЕМАЯ ЛИЦАМ С ПСИХИЧЕСКИМИ И ПСИХОСОЦИАЛЬНЫМИ ОГРАНИЧЕНИЯМИ ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ.

### 2.1. Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями по делам, которые могут быть разрешены путем медиации или примирения сторон.

Стандарт 1. Адвокат должен объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями и его соответствующему законному представителю (временный защитник, попечитель, опекун и др.)<sup>10</sup> преимущества и недостатки решения спора посредством примирения сторон, а также объяснить процедуру медиации.

Стандарт 2. Адвокат должен передать дело лицензированному медиатору, если он определит, что спор с участием лица с психическими и психосоциальными ограничениями может быть решен по обоюдному согласию сторон, которые выразили желание решить дело посредством медиации.

Стандарт 3. Адвокат обязан незамедлительно проинформировать лицо с психическими и психосоциальными ограничениями и его законного представителя о любом полученном предложении по примирению или о любых других дискуссиях, которые были у него с другой стороной.

Стандарт 4. Адвокат должен объяснить языком, доступным лицу с психическими и психосоциальными ограничениями и его законному представителю о его праве на заключение мирового соглашения и его эффектах.

Стандарт 5. Адвокат обеспечивает активное и полноценное участие лица с психическими и психосоциальными ограничениями в процессе принятия решений в части решения спора посредством медиации или примирения, соблюдая его оправданные желания и оценивая мнения.

---

<sup>10</sup> Если в отношении бенефициара ЮРГГ была применена мера судебной охраны.

Стандарт 6. Адвокат обязуется обеспечить то, что в процессе принятия решений относительно разрешения спора посредством медиации или примирения, лицо с психическими и психосоциальными ограничениями и его законный представитель поняли следующие пункты: цель и сущность медиации и примирения; ответственность сторон, вовлеченных в процесс медиации или заключения мирового соглашения; выгоды и риски соглашения; эффекты соглашения; возможность отказаться от заключения соглашения; порядок отзыва согласия на заключение соглашения, если это необходимо или того требуют интересы лица с психическими и психосоциальными ограничениями.

Стандарт 7. Адвокат должен присутствовать при ведении переговоров лицом с психическими и психосоциальными ограничениями и его законным представителем мирового соглашения и предоставлять им достаточные консультации, инструменты и советы для успешного завершения переговоров .

**Рекомендации к внедрению стандартов, относящихся к действиям адвоката по гражданским спорам, способным быть разрешенными посредством медиации или примирения сторон:**

В случае если адвокат определил, что спор с участие лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями, может быть разрешен по обоюдному согласию, адвокат обращается к лицензированному медиатору.

Для определения возможности решения проблемы по обоюдному согласию, адвокат устанавливает следующее:

- a. Наличие спора и обстоятельств, относящихся к интересу лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями, являющегося бенефициаром ЮПГГ;
- b. Продолжительность конфликта и действия, предпринятые лицом с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями и его законным представителем (временный защитник, попечитель, опекун и др.);
- c. Возможные пути решения конфликта, а также возможные и необходимые ресурсы для использования данных путей (например,

время, необходимое для составления мирового соглашения, расходы по услугам медиатора и др.);

- d. Если решение спора по обоюдному согласию отвечает интересам лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями, являющегося бенефициаром ЮПГГ;
- e. Позиция другой стороны конфликта.

Адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями и его законному представителю (временный защитник, попечитель, опекун и др.) преимущества решения спора по обоюдному согласию, а также процедуру медиации.

В случае если адвокат приходит к выводу, что спор может быть разрешен по обоюдному согласию посредством медиации, он объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями и его законному представителю (временный защитник, попечитель, опекун и др.) преимущества и процедуру медиации, предоставляя бенефициару возможность выбора.

Адвокат должен объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями и его законному представителю (временный защитник, попечитель, опекун и др.), что гражданские споры могут быть разрешены посредством медиации до и после возбуждения судопроизводства, ситуации, где применяется обязательная судебная медиация, а также условия ее применения.

Адвокат обязан довести до сведения бенефициара преимущества решения спора по обоюдному согласию до момента возбуждения судопроизводства, как следует:

- Спор может быть разрешен быстрее, с исключением стресса, связанного с взаимодействием с системой правосудия.
- Медиация подразумевает относительно меньшие расходы, чем судопроизводство. Например, будут исключены расходы по оплате госпошлины, пошлины за проведение экспертиз и др.

- Стороны свободны в выборе порядка разрешения спора и намереваются соблюдать соглашение, если они несут прямую ответственность за результат переговоров.
- Стороны контролируют весь процесс медиации, потому как они могут обговорить все аспекты и нюансы решения спора.
- Медиация обеспечивает конфиденциальность процесса и помогает избежать раскрытия семейных проблем в судебной инстанции, в отличие от судебных процессов, являющихся публичными, за исключением случаев, когда судебная инстанция принимает решение о закрытом характере заседания.

Гражданско-процессуальный кодекс прямо предусматривает право сторон по прекращению процесса посредством заключения мирового соглашения. Адвокат обязан незамедлительно уведомить лицо с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями и его законного представителя (временный защитник, попечитель, опекун и др.) о любом предложении по заключению такого соглашения или соответствующих дискуссий, которые имели между адвокатом и другой стороной.

Адвокат обязан объяснить, в доступной форме, лицу с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями и его законному представителю (временный защитник, попечитель, опекун и др.) о праве на заключение мирового соглашения и его последствиях.

Одновременно с этим, адвокат должен объяснить сторонам, что право на заключение мирового соглашения принадлежит, в исключительном порядке, лицу с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями и его законному представителю (временный защитник, попечитель, опекун и др.), где в обязанности адвоката входит лишь ознакомление бенефициара с преимуществами и недостатками данной процедуры, действуя в интересах клиента.

Если адвокат считает, что заключение мирового соглашения между сторонами противоречит закону или нарушает права, свободы и законные интересы лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями, адвокат обязан потребовать от членов его семьи или, в их отсутствии, органов

опеки назначить специального попечителя или, где применимо, специального опекуна, который будет представлять интересы лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями в процессе решения спора посредством медиации или примирения сторон.

Если стороны не обратились к медиатору, адвокат должен взять на себя активную роль по ведению переговоров по мировому соглашению сторон, предоставив бенефициару достаточные инструменты и советы по их успешному завершению. Адвокат не должен избегать или исключать участия лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями в переговорах, что может быть, как хорошим основанием для пользования данными лицом своих прав, так и взятием на себя обязательств (где применимо).

Мировое соглашение должно быть утверждено судебной инстанцией, согласно положениям ст. 60 и 212 Гражданско-процессуального кодекса. Если стороны приняли решение разрешить спор посредством примирения, а адвокат определил, что заключение мирового соглашения отвечает интересам лица с психическими и психосоциальными ограниченными возможностями, адвокат разрабатывает проект мирового соглашения, с учетом следующих аспектов:

1. мировое соглашение, заключенное между сторонами, должно соответствовать всем условиям его действительности, предусмотренным гражданским законодательством для заключения юридических актов.
2. мировое соглашение не должно противоречить закону или правам, свободам или законным интересам бенефициара, интересам общества или государства.
3. мировое соглашение не должно содержать неясные, двусмысленные или приводящие к трудностям в исполнении положения.

## **2.2 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями по возбуждению гражданского процесса в первой инстанции.**

**Стандарт 1. Адвокат обязан приложить все усилия для сбора доказательств, подтверждающих претензии/интерес лица с психическими или психосоциальными**

ограниченными возможностями. Действия адвоката в части сбора доказательств должны соответствовать обстоятельствам и сущности спора.

**Стандарт 2.** Адвокат должен собирать лишь те данные, информации, документы, которые относятся к предоставляемым услугам, а также принимать меры по защите данной информации. Оригиналы и возможные копии данных информации/документов должны храниться с соблюдением политик по защите персональных данных.

**Стандарт 3.** Адвокат обязан ознакомить с проектом искового заявления или заявления, поданного в рамках особого производства, лицо с психическими или психосоциальными ограниченными возможностями и его законного представителя (временного защитника, попечителя, опекуна и др.) и объяснить им, в доступной форме, фактические и правовые обстоятельства, на которые он ссылается.

**Стандарт 4.** Адвокат обязуется вести дело о защите.

**Рекомендации по внедрению стандартов, относящихся к действиям адвоката по возбуждению процесса в первой инстанции:**

Действия адвоката на этапе возбуждения процесса в первой инстанции необходимо фокусироваться, в принципе, на подготовке и сборе доказательств, разработке искового заявления и его подачи в компетентную инстанцию.

После встречи с бенефициаром и изучения документов, предоставленных им, адвокат обязан определить, какое право лица с психическими или психосоциальными ограниченными возможностями было нарушено или оспаривается, либо какой законный интерес подлежит защите или восстановлению.

Адвокат обязан сообщить бенефициару, что он обладает обязательством действовать с усердием, а не обязательством добиться нужного результата.

Адвокат должен приложить все усердие для получения доказательств, подтверждающих претензии лица, которое он представляет.

Если стратегия защиты подразумевает подачи определенных ходатайств/заявлений, адвокат должен их составить с учетом следующих аспектов:

- Претензия (требование), которую он формулирует, должна быть четкой;

- Обстоятельства, на которых основывается претензия (требование) должны быть изложены четко и недвусмысленно, с соблюдением принципа конфиденциальности;
- Должна существовать отсылка на правовые нормы, на которых основывается претензия (требование);
- Должна быть указана цель, для которой собирается истребуемая информация;
- К ходатайству/заявлению должна прилагаться заверенная копия мандата, подтверждающая полномочия адвоката, а также документ, подтверждающий его регистрацию в качестве оператора персональных данных.

Возбуждение гражданского процесса проводится посредством подачи искового заявления в суды общей юрисдикции или заявления по особому производству.

До возбуждения процесса адвокат обязан точно определить инстанцию, компетентную для разрешения спора, согласно правилам материальной и территориальной подсудности. Адвокат должен доказать, документально, территориальную подсудность инстанции, указав данный факт к искомому заявлению или заявлению, поданному в рамках особого производства. Например, необходимо приложить информацию, выданную Агентством публичных услуг, относительно места жительства ответчика. В случае если закон предоставляет истцу право выбрать подсудность, согласно положениям ст. 39 Гражданско-процессуального кодекса, адвокат выбирает судебную инстанцию, в зависимости от предпочтений лица с психическими или психосоциальными ограниченными возможностями, а также месторасположения судебной инстанции относительно места жительства бенефициара и др.

Адвокат должен напрямую собрать и приложить к искомому заявлению все доказательства, относящиеся к делу, сбор которых должен производиться в зависимости от обстоятельств и сути дела.

В процессе составления искового заявления или заявления по особому производству, а также пакета документов, прилагаемых к нему, адвокат обязан

учитывать условия формы и содержания, предусмотренные ст. 166 и 167 Гражданско-процессуального кодекса, а также тот факт, что у каждого типа производства могут иметься специальные требования, как следует:

- **Процедура административного суда** – в ст. 19 ч. (2) *Закона об административном суде № 793 от 10.02.2000 г.* предусмотрено, что при подаче искового заявления в административный суд истец одновременно представляет копию предварительного заявления с доказательствами его отправки или получения соответствующим органом, обжалуемый административный акт или, по обстоятельствам, ответ органа публичной власти на предварительное заявление либо извещение об его отклонении, если таковое получено;
- **Особое производство** – ст. 284 Гражданско-процессуального кодекса предусматривает, что в заявлении об установлении факта, имеющего юридическое значение, указывается: а) какой факт заявитель просит установить и для **какой цели**; б) причины невозможности получения надлежащих документов или восстановления утраченных документов; с) доказательства, подтверждающие факт и удостоверяющие невозможность получения надлежащих документов или невозможность восстановления утраченных документов во внесудебном порядке;
- **Процедура установления меры судебной охраны** – ст. 307 ч (1) **Гражданско-процессуального кодекса** предусматривает, что заявление об установлении меры судебной охраны должно включать: а) информацию о личности лица, для которого запрашивается установление меры охраны; б) изложение обстоятельств, которые в соответствии со статьей 48<sup>28</sup> Гражданского кодекса требуют установления меры судебной охраны, и обоснование запроса соответствующей меры охраны; с) информацию о лицах, которых предлагается назначить ответственными за охрану; д) информацию о лицах из окружения физического лица, перечисленных в части (1) статьи 48<sup>30</sup> Гражданского кодекса; е) информацию о лечащем враче

лица, для которого запрашивается установление меры охраны, и его контактные данные, если они известны заявителю; f) семейное, финансовое и имущественное положение лица, для которого запрашивается установление меры судебной охраны, в той мере, в какой оно известно.

- **Процедура применения мер защиты в случаях насилия в семье** - ст. 278<sup>5</sup> Гражданско-процессуального кодекса указывает, что в заявлении о применении мер защиты указываются обстоятельства акта насилия, его интенсивность, продолжительность, его последствия и другие обстоятельства, указывающие на необходимость применения гражданских мер защиты.

Адвокат должен составить исковое заявление таким образом, чтобы оно содержало достаточную информацию для того, чтобы судебная инстанция смогла проверить соблюдение подсудности, как общей, так и юрисдикциональной, а также правильно определить состав участников производства.

Адвокат должен учитывать, что содержание искового заявления должно описывать сущность нарушения права, законного истца, а также содержать четкую и недвусмысленную формулировку претензии к ответчику.

Адвокат должен указать в исковом заявлении и приложить к нему документы, которыми обладает истец в момент обращения в суд, подтверждающие/демонстрирующие обстоятельства дела и претензии к ответчику.

Если закон или договор четко предусматривают необходимость в соблюдении предварительной процедуры решения спора, адвокат должен указать соответствующую информацию в исковом заявлении и приложить доказательства ее соблюдения.

В случае своего назначения для представления интересов по применению меры судебной охраны, адвокат обязан сообщить бенефициару о том, что к заявлению, **в обязательном порядке**, необходимо приложить отчет о внесудебной психиатрической экспертизе лица, в отношении которого требуется установление меры судебной охраны, выданный, не менее, чем за 2 месяца до подачи заявления. Одновременно с этим, адвокат должен объяснить бенефициару процедуру

прохождения психиатрической экспертизы и сообщить ему контактные данные учреждений, наделенных такими полномочиями.

В ситуации если интересы лица с психическими или психосоциальными ограниченными возможностями предполагают необходимость применения обеспечительных мер к иску или доказательствам, адвокат должен составить в исковом заявлении требование к применению таких обеспечительных мер. Одновременно с этим, адвокат обязан сообщить сторонам основания, обеспечительные меры иска или доказательств, а также процедуру рассмотрения данных заявлений.

Адвокат обязан ознакомить с проектом искового заявления или заявления, подаваемого по особому производству, лицо с психическими или психосоциальными ограниченными возможностями и его законного представителя (временного защитника, попечителя, опекуна и др.) и объяснить им, в доступной форме, соответствующие фактические и правовые обстоятельства.

После ознакомления с проектом искового заявления или заявления, подаваемого по особому производству, адвокат должен обеспечить то, что он указал все требования бенефициара и проинформировал его о том, что истец вправе изменить основания или предмет иска, лишь до начала этапа судебного разбирательства. Адвокат сообщает бенефициару, что использование данного права по завершению судебного разбирательства представляет собой новое исковое заявление, которое может быть подано в суды общей юрисдикции.

Исковое заявление должно быть подписано истцом или его законным представителем (временным защитником, попечителем, опекуном и др.) или адвокатом, уполномоченным, согласно ст. 81 Гражданско-процессуального кодекса. Адвокат обязан приложить к исковому заявлению мандат, подтверждающий его полномочия, подписанный лицом с психическими или психосоциальными ограниченными возможностями и его законным представителем (временного защитника, попечителя, опекуна и др.), если относительно бенефициара ЮПГГ была установлена мера судебной охраны, с приложением документов, подтверждающих ее установление.

В случае если судебная инстанция вынесла, по основаниям ст. 171 Гражданско-процессуального кодекса, определение об оставлении заявления без движения, адвокат должен устранить недостатки, определенные судебной инстанцией, в сроки, указанные в определении, и сообщить лицу с психическими или психосоциальными ограниченными возможностями и лицу, назначенному для таких мер, о принятых адвокатом мерах.

### **2.3 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями на этапе подготовки гражданского дела к судебному разбирательству.**

**Стандарт 1.** Адвокат обязан установить и поддерживать взаимоотношение, основанное на доверии и поддержке, с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями. Адвокат, вместе с с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями должен определить степень и необходимость его участия в гражданском судопроизводстве.

**Стандарт 2.** Адвокат должен потребовать от судебной инстанции привлечения специалиста-психолога для разумной адаптации, в частности для содействия взаимодействия между с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями и другими участниками процесса, с одной стороны, и судебной инстанцией, с другой стороны, в случае если бенефициар выразил желание принять личное участие в судопроизводстве.

**Стандарт 3.** Адвокат обязан потребовать от судебной инстанции проведения закрытого слушания в целях предотвращения распространения информации, относящихся к интимным аспектам жизни лица с психическими и психосоциальными ограничениями, затрагивающих его честь, достоинство или профессиональную репутацию, либо к другим обстоятельствам, способным оказать негативное влияние на интересы участников процесса, основы правопорядка или нравственность.

**Стандарт 4.** Адвокат должен подать заявление об ускорении рассмотрения дела в случае если нарушается принцип срочности и существует риск нарушения разумного срока рассмотрения дела.

Стандарт 5. Адвокат обязан объяснить, в доступной форме, лицу с психическими и психосоциальными ограничениями и его законному представителю (временный защитник, попечитель, опекун и др.) необходимость по подаче отзыва и всех доказательств в сроки, предусмотренные законом, или установленные судебной инстанцией, а также последствия несоблюдения данного требования.

Стандарт 6. Адвокат должен приложить усердие к сбору, лично, действуя в качестве представителя, доказательств для подтверждения претензий лица с психическими и психосоциальными ограничениями, реагирования на претензии, выдвинутые против него (в зависимости от процессуального статуса бенефициара), с своевременной подачей их в судебную инстанцию, исходя из того, что препятствия, с которыми сталкивается лицо с психическими и психосоциальными ограничениями в использовании своих прав, ограничивает его возможность самостоятельно собирать необходимые доказательства.

Стандарт 7. Все процессуальные документы, составленные адвокатом, в качестве представителя лица с психическими и психосоциальными ограничениями, а также предпринимаемые им действия, должны обсуждаться и доводиться до сведения лица в доступной форме, таким образом, чтобы обеспечивалось право на информирование и справедливый процесс.

**Общие рекомендации к внедрению стандартов, относящихся к действиям адвоката на этапе подготовки гражданского дела к судебному разбирательству:**

Этап подготовки к судебному разбирательству является обязательной фазой гражданского процесса, а, с учетом изменений, внесенных в Гражданско-процессуальный кодекс Законом от 05.04.18 г., ОМ 142-148/04.05.18, в силе с 01.06.18 г., значение данного этапа стало еще более значимым.

Согласно ст. 118 ГПК РМ, каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений, если законом не установлено иное. В соответствии со ст. 119 ч. 1 ГПК РМ, доказательства представляются при подготовке дела к судебному разбирательству в установленный судебной инстанцией срок, если законом не предусмотрено

иное. В то же время, согласно ст. 119 ч. 3 ГПК РМ, лица, не владеющие истребуемым доказательством или не имеющие возможности представить его в установленный судом срок, обязаны сообщить об этом судебной инстанции в пятидневный срок со дня получения запроса судебной инстанции с указанием причин непредставления доказательства. В случае если участники процесса не соблюдают данные положения и не представляют доказательства на этапе подготовки к судебному разбирательству, в соответствии со ст. 119 ч. (1) ГПК РМ, судья вправе потребовать возврата иска без движения, на основании определения.

Если при сборе доказательств возникают трудности, судебная инстанция по ходатайству сторон и других участников процесса обязана оказать содействие в собирании и представлении необходимых доказательств, за исключением случаев, когда судебная инстанция констатирует, что запрос об истребовании доказательств подан необоснованно и с очевидной целью замедлить рассмотрение дела или когда истребованное доказательство является очевидно не относящимся к делу, в соответствии со ст. 119 ч. 1 ГПК РМ.

Адвокат должен приложить усилия для поддержания взаимоотношений, основанных на доверии и поддержке, с представляемым им лицом.

Адвокат должен обеспечить, что взаимоотношения с клиентом – лицом с психическими или психосоциальными ограничениями – должны поддерживаться, и не быть формальными. Необходимо учитывать, что, на любом этапе процесса, деятельность адвоката не предполагает лишь исполнение полномочий, а, в первую очередь, усердие по защите интересов клиента. Так, адвокат не должен ограничиваться лишь простым информированием лица с психическими или психосоциальными ограничениями о принятых им действиях, а проверять, если имело место понятие полученной информации.

Адвокат должен учитывать, что от качества подготовки гражданского дела к судебному разбирательству, сбора и представления всех доказательств, относящихся к делу, зависит финальный результат разбирательства, включая возможности получения эффективных мер возмещения для клиента и возможности принятия законного и обоснованного решения.

Для формулировки, аргументирования и доказывания позиции, закон предоставляет сторонам равные, достаточные и адекватные возможности по использованию всех процессуальных мер и средств для поддержки позиции, с учетом фактических и правовых обстоятельств.

Деятельность адвоката в рамках подготовки дела к судебному разбирательству должна быть организована в зависимости от процессуального статуса (ответчик или истец) лица с психическими или психосоциальными ограничениями, которое он представляет, и должна быть направлена на исполнение задач по сбору, хранению и представлению всех необходимых доказательств.

Следует отметить, что в свете Закона № 60 от 30.03.2012 г. о социальной интеграции лиц с ограниченными возможностями и Конвенции ООН о правах инвалидов, *лицо с ограниченными возможностями* является лицом с физическими, умственными, интеллектуальными или сенсорными нарушениями, которые при взаимодействии с различными барьерами/препятствиями могут мешать полному и эффективному участию этого лица в жизни общества наравне с другими лицами. А термин «ограниченные возможности» должен интерпретироваться в свете новой парадигмы, не в узком смысле, в качестве медицинского диагноза.

Необходимо, чтобы адвокат осознавал, что *психические нарушения не являются медицинским диагнозом*, а, в первую очередь, представляют собой **препятствия, ограничения**, с которыми сталкивается лицо с ограниченными возможностями в части контекстуальных и поведенческих факторов, где оно находится в процессе исполнения своих прав.

Адвокат должен учитывать, что лица с психическими или психосоциальными ограничениями представляют социальные слои населения, наиболее уязвленные и подверженные дискриминации в Республике Молдова. Эти лица продолжают сталкиваться с негативным отношением и проблемами адаптации, не позволяющим им принимать равное участие в социальной жизни, наравне с другими. Большинство из них содержатся в психоневрологических интернатах, а даже те, кто смог воспользоваться альтернативной возможностью

вырасти и развиваться в семье, не обладали шансом посещать школу и пользоваться полноценным образовательным процессом. Многие из них являются необразованными. Они не умеют писать, читать, способны лишь подписать документы. Именно поэтому, необходимо, чтобы адвокат определил данный аспект в рамках работы с клиентом, детально объяснил ему, какие действия будут предприняты адвокатом и почему их необходимо предпринять, а объяснения должны делаться на языке, доступном клиенту, таким образом, чтобы соблюдалось право на информирование и справедливый процесс.

Исходя из умственной специфики лиц с психическими нарушениями, адвокат должен взять на себя основную часть процесса сбора доказательств, посредством направления запросов и заявлений в учреждения, обладающие доказательствами.

Адвокат, в обязательном порядке, должен ознакомиться с желанием и мнением лица с психическими или психосоциальными ограничениями в части его личного участия в судебном разбирательстве. Если оно проявляет желание принять участие в судебных заседаниях, рекомендуется пригласить специалиста-психолога, который будет содействовать общению между лицом с умственными нарушениями и другими участниками процесса и судьей.

В зависимости от специфики рассматриваемого дела, включая то, что данные о здоровье лица, относятся к категории специальных персональных данных, обладающих усиленной защитой со стороны Закона 133 от 08.07.2011 г. о персональных данных, адвокат должен подать ходатайство в судебную инстанцию с требованием признания всего процесса или лишь отдельных его элементов, в качестве закрытых, согласно ст. 23 ч. 3 ГПК РМ, предусматривающей, что судебная инстанция принимает решение о рассмотрении дела в закрытом заседании для предотвращения разглашения информации, которая касается интимных сторон жизни, ущемляет честь, достоинство или деловую репутацию, а также в других обстоятельствах, могущих нанести ущерб интересам участников процесса, основам правопорядка или нравственности.

В качестве примера, по делам о лишении родительских прав определенного лица с психическими или психосоциальными нарушениями, адвокат должен

потребовать от суда проведения закрытого судебного заседания, так как в процессе судебного разбирательства могут стать известными данные об интимной и частной жизни лица.

В то же время, по делам о дискриминации лиц с ограниченными возможностями, если будут раскрыты обстоятельства, нарушающие их честь и достоинство, способные привести к ре-виктимизации лица, рекомендуется требовать проведения закрытых судебных заседаний.

Адвокат должен следить за тем, чтобы судебная инстанция соблюдала разумные сроки по рассмотрению дела. В случае если адвокат определяет наличие риска о нарушении разумного срока рассмотрения дела, он должен составить заявление об ускорении процедуры судопроизводства, согласно ст. 192 ГПК РМ.

**Рекомендации к действиям адвоката, представляющего лицо с психическими или психосоциальными ограничениями, имеющим статус истца:**

Адвокат, составляющий исковое заявление, и подающий его от имени и в интересах клиента с психическими или психосоциальными ограничениями, должен прилагать усилия по сбору всех доказательств, обосновывающих претензии, с их приложением к исковому заявлению.

Если, по обоснованным причинам, доказательства не могут быть представлены в момент подачи искового заявления, они подлежат представлению в сроки, указанные судебной инстанцией.

Если у адвоката отсутствуют необходимые доказательства или возможность представить их в сроки, указанные судебной инстанцией, он обязан уведомить об этом судебную инстанцию в пятидневный срок со дня получения запроса судебной инстанции с указанием причин непредставления доказательства.

Если при сборе доказательств возникают трудности, адвокат должен подать заявление о содействии в их получении со стороны судебной инстанции, согласно ст. 119 ГПК РМ.

Если исковое заявление было составлено и подано без участия адвоката, адвокат, в момент вступления в дело, вправе изменить основание и предмет иска

лишь на этапе подготовки к судебному разбирательству. Реализация данного права после начала судебного разбирательства осуществляется посредством нового иска, предъявляемого в общем порядке. В таких случаях продолжается рассмотрение ранее предъявленного иска либо, если истец отказывается от первого иска, прекращается производство по делу. Посредством протокольного определения судебная инстанция возвращает стороне заявление об изменении основания или предмета иска со всеми приложенными к нему документами, согласно ст. 60 ч. (1) ГПК РМ.

Общим правилом рассмотрения гражданских дел является то, что каждая сторона процесса обязана доказывать свои заявления и позицию. Однако, для некоторых категорий дел законодательство предусматривает специальные требования доказывания в форме инверсии бремени доказывания. Так, по делам с участием лиц с психическими и психосоциальными ограничениями, относящимся к констатации и предупреждению дискриминации, при подачи заявлений на основании Закона № 121 об обеспечении равенства, рассматриваемых в административном порядке, бремя доказывания инверсируется в сторону ответчика.

Адвокат должен указать в исковом заявлении и заявить в рамках подготовительного заседания обо всех аспектах, связанных с инверсированием бремени доказывания, если такое предусмотрено законом. Например, по спорам, относящимся к защите от дискриминации, для инверсирования бремени доказывания к ответчику, адвокату истца необходимо описать отличное отношение, примененное к лицу с умственными нарушениями, по сравнению с лицом, ими не страдающим (сравнение), находящимся в одинаковом положении, защищенный критерий и нарушенное право.

Во всех судебных процессах с участием лиц с психическими или психосоциальными ограничениями, адвокат должен вмешиваться каждый раз, когда участники процесса используют дискриминационные выражения или утверждения в отношении данных лиц, как, например: психически больной, умственно-отсталый, психическое расстройство, психически больной, инвалид, идиот и др., объяснив, что правильными терминами, соблюдающими их

достоинство, должны быть «лицо с психическими или психосоциальными ограничениями» или «лицо с проблемами психического здоровья».

В ситуации, когда в рамках судебного процесса, ответчик или любая другая сторона заявляет, что доверие к позиции истца должно рассматриваться сквозь призму его психического диагноза (ситуация, часто встречающаяся на практике), адвокат должен вмешаться и объяснить, что такие заявления представляют собой подстрекательство к дискриминации на основании стереотипов и предубеждений. В то же время, рекомендуется подать заявления в Совет по предупреждению и ликвидации дискриминации и обеспечению равенства, либо в судебную инстанцию, отдельным судопроизводством. Такие действия приведут к переобучению, включая актеров системы правосудия, в части основных прав человека и принципов недискриминации.

Если ответчик подал письменный отзыв на исковое заявление, адвокату рекомендуется подать письменные возражения на обстоятельства, аргументы и доказательства, представленные в отзыве.

**Рекомендации к действиям адвоката, представляющего интересы лица с психическими или психосоциальными ограничениями, имеющим статус ответчика:**

Адвокат должен уточнить фактические обстоятельства, обладающие значением для правильного рассмотрения спора, как следует:

- Уточнение претензий истца, фактических и правовых обстоятельств, указанных в исковом заявлении;
- Представление возражений на данные претензии в отзыве на иск.

Адвокат, в обязательном порядке и в сроки, указанные в судебном определении, должен предоставить отзыв и все доказательства, необходимые для контр-аргументирования претензий в иске. В отзыве указывается судебная инстанция, имя или название истца, его претензии, ответ на фактические претензии и доказательства по каждому отдельному требованию, другие данные, необходимые для решения спора, а также ходатайства ответчика.

Адвокат обсуждает проект отзыва с клиентом и его законным представителем (временный защитник, попечитель, опекун и др.), объясняя им, в доступной форме, все фактические и правовые обстоятельства.

Адвокат объясняет бенефициару и законному представителю временный защитник, попечитель, опекун и др.) о наказании за несоблюдение обязательства по представлению отзыва и доказательств, как следует:

- Исключение права ответчика ссылаться на определенные фактические или правовые основания в защиту своей позиции;
- Ограничением возможностей по представлению контраргументов на факты, представленные истцом в поддержку претензий, сформулированных в исковом заявлении;
- В случае уклонения ответчика от представления необходимых доказательств, судебная инстанция вправе обязать ответчика выплатить истцу компенсацию на потерянное время, если будет установлено, что затребованные процессуальные документы являются необходимыми для судебного разбирательства, а их непредставление оказывает негативное влияние на сроки подготовки к судебному разбирательству.

В случае если адвокат вступил в дело на позднем этапе, а лицо, которое он представляет, не подало отзыв в сроки, установленные судебной инстанцией, адвокат должен потребовать восстановления пропущенного срока для подачи отзыва и доказательств, согласно ст. 116 ГПК РМ, с указанием причин пропуска срока.

Адвокат обязан проверить, если в интересах представляемого им лица с психическими и психосоциальными ограничениями возможна подача встречного иска, а условия по его подаче, предусмотренные ст. 173 от ГПК РМ, были соблюдены.

Адвокат должен объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, что лишь до начала судебного разбирательства, ответчик вправе подать встречный иск к истцу, который подлежит рассмотрению одновременно с

первоначальным иском. Так, адвокат должен дать ответчику консультации по общим правилам подачи встречных исков, преимуществах и рисках его подачи.

Адвокат оказывает содействие по подготовке и подаче встречного иска и обсуждает его проект с клиентом и законным представителем (временный защитник, попечитель, опекун и др.).

Если судебная инстанция вынесла определение об обеспечении иска и обеспечительная мера нарушает интересы лица с психическими и психосоциальными ограничениями, адвокат обязан обжаловать такое определение в кассационном порядке, согласно ст. 181 Гражданско-процессуального кодекса.

**Рекомендации к деятельности адвоката, представляющего интересы лица с психическими и психосоциальными ограничениями в процессе установления меры судебной охраны:**

До перехода к вопросу действий адвоката, представляющего интересы лица с психическими и психосоциальными ограничениями в процессе установления судебной меры защиты, необходимо отметить, что данная сфера была существенно изменена, начиная с 02.06.17 г.

Предыдущее законодательство, в частности ст. 24 Гражданского кодекса, а также положения, регулировавшие институт опеки, не предусматривали и признавали никакой формы принятия решений с помощью, а лишь замену процесса принятия решений посредством опекуна. Таким образом, лица с психическими и психосоциальными ограничениями были лишены правоспособности и практически исключались из общества, не обладая какими-либо правами, которыми они могли воспользоваться.

Позитивная эволюция, предусмотренная ст. 24 Гражданского кодекса, и введение главы, регулирующей сферу мер охраны лиц с ограниченными возможностями, основываются на принципе личной автономности, замены института замененных решений институтом решений, принимаемых с помощью. Право брать на себя риски и делать ошибки является составной частью зрелости и личной автономии. Решения лиц с психическими и психосоциальными ограничениями должны считаться действительными, на равных с другими условиях.

При оказании юридической помощи, гарантированной государством в рамках судебных процессов по установлению мер судебной охраны, адвокат должен учитывать положения ст. 48 (1) Гражданского кодекса РМ, предусматривающие, что физическое лицо, которое достигло совершеннолетия или иным законным путем обрело полную дееспособность *и которое вследствие психического заболевания либо физического, умственного или психологического нарушения не может в полной мере понимать значение своих действий либо изъявлять свою волю*, может воспользоваться мерой охраны, которая устанавливается в зависимости от его состояния или положения.

Адвокат должен учитывать, что *ЦЕЛЬЮ* установления меры судебной охраны является *ЗАЩИТА*, как лица, так и/или его имущественных интересов. Мера охраны может быть ограничена лишь одной из этих сфер.

Адвокат должен учитывать, что меры охраны могут быть договорными (договор о предоставлении помощи, поручение об охране лица в будущем) и судебными (временная охрана, попечительство, опека).

В каждом конкретном случае адвокат анализирует то, чтобы меры судебной охраны были установлены с соблюдением прав и основным свобод, а также достоинства лица.

Адвокат должен учитывать, чтобы меры охраны соблюдали интересам и благосостоянию лица, в отношении которых они устанавливаются, благоприятствуя, насколько это возможно, его *АВТОНОМНОСТИ*.

Адвокат должен учитывать то, что принимая любое решение, касающееся лица, в отношении которого установлена мера охраны (охраняемого лица) или его имущественных интересов, судебная инстанция, орган опеки и лицо, ответственное за его охрану (ассистент, поверенный, уполномоченный поручением о его охране в будущем, временный защитник, попечитель, опекун, члены семейного совета), *отдают предпочтение желаниям и чувствам, выраженным охраняемым лицом самостоятельно либо, по его просьбе, при помощи доверенного лица. Желаниям и чувствам охраняемого лица отдается предпочтение, даже если они могут подвергнуть охраняемое лицо определенному риску, кроме случаев серьезного*

*риска, не поддающегося снижению путем принятия определенных дополнительных мер.*

Адвокат должен учитывать, что *доверенным является любое лицо*, свободно избранное охраняемым лицом с целью оказания ему помощи в общении. При отсутствии выбора доверенное лицо назначается по просьбе охраняемого лица коммунальным центром психического здоровья.

Адвокат должен убедиться, что надзор за мерами охраны проводится органами опеки или судебной инстанцией.

Адвокат должен учитывать, что *авторизированным защитником* может быть лишь лицо, обладающее разрешением на осуществление данной деятельности, выданным в соответствии с законом.

Если лицу необходим защитник лишь *для помощи в принятии решений*, оно может заключить *договор о предоставлении помощи* с лицом, в помощи которого оно нуждается (ассистент). *Лицо может иметь одного или нескольких ассистентов.*

Адвокат должен учитывать, что по договору об оказании помощи ассистент обязуется присутствовать при совершении охраняемым лицом сделок и принятии им других решений, предоставлять ему необходимую информацию и консультации и помогать в общении с третьими лицами независимо от формы общения. Если охраняемое лицо совершает сделку в письменной или нотариальной форме, ассистент может скрепить ее своей подписью, указав свой статус и характер оказываемой помощи. К договору об оказании помощи применяются соответствующим образом законодательные положения о поручительстве, *при этом статус ассистента не дает полномочий на представление интересов охраняемого лица.* Ассистент обязан уведомить орган опеки о начале и, по обстоятельствам, прекращении оказания помощи. Расторжение договора происходит по инициативе одной из сторон или в случае, если судебная инстанция устанавливает меру судебной охраны.

Относительно *поручения об охране в будущем*, адвокат должен учитывать, что физическое лицо, которое достигло совершеннолетия либо иным законным путем обрело полную дееспособность (доверитель), может уполномочить одного

или нескольких поверенных представлять его интересы в ситуации, когда вследствие психического заболевания либо физического, умственного или психологического нарушения оно не сможет в полной мере понимать значение своих действий или изъявлять свою волю.

Адвокат должен учитывать, что поручение об охране в будущем может быть оформлено лично, лишь, *если не была установлена мера судебной охраны*. Лицо, находящееся под опекой, не может оформить поручение об охране в будущем ни лично, ни через представителя. Лицо, находящееся под попечительством, может оформить поручение об охране в будущем с согласия попечителя.

Адвокат должен учитывать, что поручение об охране в будущем может иметь форму договора *поручительства, доверенности или другого правового акта, как в простой, так и в нотариально заверенной форме*. Если поручение об охране в будущем оформляется для защиты лица, поверенный обладает правами и обязанностями опекуна. Как следствие, поручитель является лицом, выбранным доверителем. Для того, чтобы поручение об охране в будущем вступило в силу, поверитель должен представить его органам опеки, совместно с экспертным внесудебным психиатрическим отчетом, составленным для целей поручения об охране не позднее 2 месяцев до момента вступления в силу.

Во избежание возможных злоупотреблений в отношении лица с психическими и психосоциальными ограничениями адвокат должен учитывать, что *мера судебной охраны* может быть установлена судебной инстанцией *только в случае, когда она необходима и только если лицо недостаточно защищено применением правовых положений об обязанности содержания супруга и родственников, о режиме общего имущества супругов, об оказании помощи в принятии решения или поручением об охране соответствующего лица в будущем*. Мера судебной охраны должна быть индивидуализированной и соразмерной степени снижения способности лица понимать значение своих действий или изъявлять свою волю, наступившего вследствие психического заболевания либо физического, умственного или психологического нарушения.

Адвокат должен учитывать, что Мера судебной охраны может быть установлена *лишь в отношении полностью дееспособного лица*.

Адвокат должен убедиться, что заявление об установлении меры судебной защиты было подано лицами, которые вправе подавать такие заявления, а именно:

- физическим лицом, в отношении которого запрашивается установление меры судебной охраны;
- супругом лица, указанного в пункте а);
- лицом, с которым лицо, указанное в пункте а), проживает совместно более трех лет;
- родственником или свойственником лица, указанного в пункте а);
- поверенным, уполномоченным поручением об охране в будущем, независимо от того, действует ли оно или прекратило действовать;
- органом опеки, если лица, указанные в пунктах а)–е) части (1), не подали такого заявления в течение трех месяцев со дня обращения к ним органа опеки.

Адвокат должен учитывать, что установление опеки или попечительства может иметь место лишь в определенных случаях, и именно:

- ✓ В отношении лица, которое, не будучи полностью лишенным способности понимать значение своих действий, нуждается по основаниям, изложенным в части (1) статьи 481, в постоянной помощи, может быть установлена мера судебной охраны в виде попечительства. *Попечительство устанавливается только в случае, если временная охрана не обеспечивает лицу достаточной охраны.*
- ✓ В отношении лица, которое по основаниям, изложенным в части (1) статьи 481, нуждается в постоянном представительстве, может быть установлена мера судебной охраны в виде опеки. Опека устанавливается *только в случае, если ни временная охрана, ни попечительство не обеспечивают лицу достаточной охраны.*

В то же время, исходя из положений относительно бремени доказывания по гражданским делам, предусмотренного ст. 118 ГПК РМ, лицо, требующее установления мер судебной охраны, должно доказать наличие условий, предусмотренных законом для ее установления. **Лица, требующие установления**

**меры охраны, должны доказать, что другие внесудебные меры неспособны обеспечить достаточную охрану лица.**

Адвокат должен внимательно изучить внесудебный экспертный отчет, приложенный к исковому заявлению об установлении меры судебной охраны, а, в случае разумных сомнений относительно его необъективности, опротестовать данный отчет.

К сожалению, на практике, уже имели место ситуации, когда установление меры судебной охраны в форме опеки или попечительства осуществлялось в других целях, нежели указанных в законе – ЗАЩИТА, как лица, так и/или его имущественных интересов.

Адвокат должен настоять, посредством подачи ходатайства, на присутствии и опросе лица, охрана которого требуется, для того, чтобы его желания и чувства были приняты во внимание в рамках права на справедливое судебное разбирательство.

Адвокат должен учитывать, что мера судебной охраны *может быть прекращена в любой момент*, включая по заявлению охраняемого лица, когда этого требуют его интересы.

Адвокат должен знать, что судебная инстанция может установить своим решением *временную охрану* в отношении лица, которое нуждается во временной охране либо в представлении его интересов для выполнения лишь определенных сделок. временная охрана может быть также установлена определением судебной инстанции на время осуществления процедуры установления попечительства или опеки. В неотложном случае судебная инстанция может установить временную охрану с отсрочкой заслушивания лица. Судебная инстанция заслушивает лицо в кратчайшие сроки, а если явка лица не представляется возможной по объективным причинам, заслушивает его по месту нахождения, констатируя, по обстоятельствам, отсутствие возможности общения с ним.

Адвокат должен учитывать, что лицо, в отношении которого установлена временная охрана, сохраняет полную дееспособность, но не может самостоятельно совершать сделки, для которых судебная инстанция назначила временного защитника.

Адвокат должен следить за тем, что *срок*, на который была установлена мера судебной охраны в форме опеки и попечительства, *не должен превышать 5 лет*. В случае установления опеки, судебная инстанция, на основании психиатрического отчета, подтверждающего отсутствие явных признаков того, что состояние лица улучшилось, может, согласно мотивированному решению, предусмотреть 10-летний срок меры.

Адвокат должен учитывать, что лицо, находящееся под мерой судебной охраны, *не может*, без содействия со стороны попечителя и согласия органов опеки, заключать следующие правовые акты:

- договор купли-продажи и другие сделки по распоряжению;
- договоры найма и другие сделки по управлению имуществом охраняемого лица, срок действия которых превышает срок действия меры охраны;
- мировое соглашение;
- договор раздела общего имущества;
- заявление о принятии наследства или об отказе от наследства;
- договор о получении займа;
- договор между опекуном или его аффилированными лицами и охраняемым лицом, исключая безвозмездные сделки, совершаемые в пользу охраняемого лица. При совершении такой сделки интересы опекуна считаются противоречащими интересам охраняемого лица.

Адвокат должен настоять на том, чтобы в момент установления меры судебной охраны в форме опеки, *в отступлении положений вышеуказанного закона, судебная инстанция перечислила категории правовых актов, которые вправе заключать охраняемое лицо самостоятельно, либо перечислила категорию правовых актов, для которых необходима помощь или содействие попечителя.*

Адвокат должен учитывать, что *попечитель не может заменить охраняемое лицо* для того, чтобы действовать от его имени, но может требовать, в определенных условиях, от судебной инстанции наделения его полномочиями для заключения определенного правового акта или установления опеки.

Адвокат должен учитывать, что охраняемое лицо вправе составить свое завещание самостоятельно. Охраняемое лицо может осуществлять акты дарения лишь при помощи попечителя. Считается, что попечитель обладает интересом, не соответствующим интересам охраняемого лица, если он выступает в качестве одаряемого.

Адвокат должен учитывать, что, согласно закону, *опекун* представляет охраняемое лицо во всех правовых актах, за исключением случаев, когда закон или обычаи уполномочивают лицо, помещенное под судебную охрану в форме опекуна, действовать самостоятельно, и лишь в случаях, когда охраняемое лицо полностью лишено способности понимать значение своих действий. В случае если лицо не лишено, полностью, способности понимать значение своих действий, в целях исполнения положения ст. 48(28) ч. (2), судебная инстанция, в рамках решения об установлении опекуна, *должна перечислить правовые акты, которые охраняемое лицо может заключать самостоятельно или при помощи опекуна, без необходимости получения каких-либо разрешений.*

Адвокат должен учитывать, что опекун представляет охраняемое лицо для защиты его личных неимущественных прав, *лишь после получения согласия от семейного совета или, в его отсутствие, согласия органов опеки*, либо если решение о представлении лица было принято одним из данных органов. Семейный совет или, в его отсутствие, органы опеки могут принять решение об отказе от иска или заключении мирового соглашения.

Адвокат должен знать, что опекун вправе заключать правовые акты по сохранению и, с учетом положений ст. 48 (63) ч. (2), акты по управлению, необходимые для управления имуществом охраняемого лица. Опекун действует самостоятельно в судебной инстанции для защиты имущественных прав охраняемого лица.

Адвокат должен учитывать, что следующие правовые акты, заключенные опекуном от имени охраняемого лица, не имеют юридической силы без согласия семейного совета или, в его отсутствие, органов опеки:

- договор купли-продажи и другие сделки по распоряжению;

- договоры найма и другие сделки по управлению имуществом охраняемого лица, срок действия которых превышает срок действия меры охраны;
- мировое соглашение;
- договор раздела общего имущества;
- заявление о принятии наследства или об отказе от наследства;
- договор о получении займа;
- договор между опекуном или его аффилированными лицами и охраняемым лицом, исключая безвозмездные сделки, совершаемые в пользу охраняемого лица. При совершении такой сделки интересы опекуна считаются противоречащими интересам охраняемого лица

Адвокат должен учитывать, что *не могут быть разрешены*, а опекун не вправе заключать:

- акты по безвозмездному отчуждению имущества или прав охраняемого лица, в том числе по прощению долга,
- безвозмездному отказу от приобретенного права,
- выдаче вещной или личной гарантии, установленной в пользу охраняемого лица без полного погашения гарантированного обязательства,
- а также по установлению вещной или личной гарантии для обеспечения обязательств третьего лица;
- акты по приобретению у третьего лица права или долгового обязательства в отношении охраняемого лица;
- акты по осуществлению предпринимательской или профессиональной деятельности от имени охраняемого лица.

Адвокат должен учитывать положения ст. 58(1) ГПК РМ, регулирующей гражданскую процессуальную дееспособность лица, в отношении которого была установлена мера охраны. Адвокат должен принимать во внимание, что физическое лицо, в отношении которого установлена мера судебной охраны (охраняемое лицо), обладает гражданской процессуальной дееспособностью в той мере, в какой:

- охраняемое лицо защищает в гражданском деле свои права, свободы или законные интересы, которые в соответствии с гражданским законодательством оно может осуществлять самостоятельно;
- гражданское дело касается сделки, которую в соответствии с гражданским законодательством охраняемое лицо может совершить самостоятельно.

**Рекомендации к действиям адвоката, представляющего интересы лица с психическими и психосоциальными ограничениями в рамках процедуры госпитализации в недобровольном порядке:**

Адвокат, представляющий интересы лица с психическими и психосоциальными ограничениями, должен знать, что национальное законодательство, регулирующее психическое здоровье, не было полностью гармонизировано с положениями Конвенции ООН о правах инвалидов.

Основными принципами, предусмотренными Конвенцией, являются принцип равенства в правах лиц с ограниченными возможностями и недискриминация.

Адвокат должен учитывать, что основным правилом является то, что лицо с психическими и психосоциальными ограничениями может быть помещено в психиатрическое учреждение для лечения лишь на основании его свободного волеизъявления, в случае, когда такое лечение предусмотрено медицинскими указаниями

При добровольной госпитализации, бенефициар подписывает информированное согласие на госпитализацию и согласие на лечение и медицинское обследование. Содержание данных документов должно быть объяснено лицу с психическими и психосоциальными ограничениями в доступной форме, с соблюдением права на информирование, а согласие, для признания его действительности, не должно содержать пороков воли и быть полученным посредством принуждения или насилия.

Ст. 28 Закона № 1402 от 16.12.1997 г. о психическом здоровье предусматривает, что: лицо, страдающее психическим расстройством, может быть

госпитализировано в психиатрический стационар *без его согласия* или без согласия его законного представителя, действующего в соответствии с выраженными им желаниями, до постановления суда, если его обследование или лечение возможны только в стационарных условиях, а психическое расстройство является тяжелым и обуславливает: *а) его непосредственную социальную опасность; с) существенный вред его здоровью, если не будет оказана психиатрическая помощь.*

Заявление о госпитализации в недобровольном порядке подается в судебную инстанцию по месту нахождения психиатрического стационара, куда помещено лицо, от имени психиатрического учреждения.

Адвокат должен проверить то, что заявление о госпитализации в недобровольном порядке было подано в судебную инстанцию не позднее 72 часов с момента его помещения в стационар и соответствовало условиям формы и содержания, предусмотренным законом.

Адвокат обязан тщательно проверить заявление о госпитализации в недобровольном порядке и приложенные к нему доказательства, доказывающие:

- 1) *его непосредственную социальную опасность;***
- 2) *существенный вред его здоровью, если не будет оказана психиатрическая помощь.***

Адвокат должен проанализировать согласие комиссии психиатров, приложенное к заявлению, которое должно содержать аргументы, указанные выше, для исключения произвольного характера содержания в психиатрическом учреждении и нарушения права на свободу и безопасность лица, защищенное ст. 5 ч. 1 ЕКПЗ.

В соответствии с положениями ст. 313 (2) ГПК РМ, в заявлении о госпитализации лица в психиатрический стационар без добровольного согласия лица или его законного представителя излагаются основания для госпитализации и обстоятельства, подтверждающие *неадекватное поведение* лица. Адвокат должен сослаться на неясность и двусмысленность выражения *неадекватное поведение*. Неадекватное поведение лица с психическими и психосоциальными ограничениями, несоответствующее определенной ситуации или обстоятельствам,

*но, которое не представляет прямой социальной угрозы и не причиняет серьезный вред здоровью, не является основанием для госпитализации в недобровольном порядке.*

Адвокат должен следить за соблюдением срока рассмотрения заявления – 5 дней с момента возбуждения процесса. В случае нарушения данного срока, он должен подать заявление на ускорение.

Для соблюдения права на справедливое судебное разбирательство и доступ лица с психическими и психосоциальными ограничениями, подлежащего к госпитализации, к правосудию адвокат должен настоять на присутствии лица на судебном заседании, в случае если оно того желает и способно участвовать, что должно быть определено адвокатом по результатам встречи с бенефициаром.

В случае если судебная инстанция удовлетворяет заявление, госпитализация проводится на срок, предусмотренный законом. Адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями содержание судебного решения, в доступной форме, и спрашивает его мнение и намерение его опротестовать, согласно порядку, предусмотренному законодательством.

#### **2.4 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями на этапе судебных разбирательств.**

Стандарт 1. Адвокат должен обсудить с представляемым им лицом, в доступной форме, стратегию защиты.

Стандарт 2. Адвокат должен представить все приемлемые и благоприятные представляемому им лицу доказательства, представить письменные объяснения в качестве представителя, с детальным описанием аргументов выдвигаемых претензий и возражений на аргументы другой стороны.

Стандарт 3. Адвокат должен своевременно подготовить список вопросов для ответчика, истца, третьих сторон, органов опеки, специалистов, свидетелей.

Стандарт 4. Адвокат должен организовать свое выступление таким образом, чтобы были защищены интересы лица с психическими и психосоциальными ограничениями, проблема была описана с ее точки зрения, а рассмотрение велось

с учетом его нужд, включая посредством указания последствий различных решений.

Стандарт 5. Адвокат должен потребовать у судебной инстанции допроса в особых условиях (ст. 219 ГПК РМ), если этого требуют интересы лица с психическими и психосоциальными ограничениями.

Стандарт 6. Адвокат должен требовать привлечения в процесс психолога для содействия диалогу и обеспечения процессуальной разумной адаптации, если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями сталкивается с трудностями речи и понимания.

**Рекомендации к внедрению стандартов деятельности адвоката на этапе судебного разбирательства:**

Этап судебного разбирательства является самым сложным этапом гражданского судопроизводства, где судебная инстанция изучает доказательства, допрашивает участников процесса и рассматривает дело по существу с вынесением решения.

До начала рассмотрения дела по существу, адвокат должен обеспечить проведение процесса в оптимальных условиях. Так, адвокат должен настоять на том, чтобы судопроизводство велось не в кабинете судьи, а в специально обустроенном зале суда. В случае если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями обладает специальными нуждами, обусловленными физическими ограничениями, адвокат должен подать заявления с требованием проведения судебных слушаний в залах суда, расположенных на первом этаже.

В зависимости от специфика спора и взаимоотношений между участниками процесса и в целях обеспечения адекватного психологического и эмоционального климата, рекомендуется, до начала заседания, избегать контакта между лицом с психическими и психосоциальными ограничениями с другой стороной.

До начала судебного заседания, адвокат должен:

- Обеспечить, посредством вопросов и возражений, что психическое и эмоциональное состояние лица с психическими и психосоциальными ограничениями позволяет ему принимать участие в заседании;
- Объяснить лицу с психическими и психосоциальными

ограничениями, в доступной и соответствующей его развитию форме, о процедуре, в которой оно будет участвовать;

- Обеспечить то, что лицо с психическими и психосоциальными ограничениями обладает лично или, при необходимости, при помощи адвоката, возможностью задавать вопросы участникам процесса.
- Требовать, при необходимости, перерывов в процессе, при возникновении физиологических, психических или эмоциональных нужд лица, препятствующих его участию в заседании.

Адвокат представить все приемлемые и благоприятные представляемому им лицу доказательства, представить письменные объяснения в качестве представителя ответчика или истца.

Адвокат должен своевременно подготовить список вопросов для ответчика, истца, третьих сторон, органов опеки, специалистов, свидетелей. Даже если позиция адвоката соответствует позиции других участников (например, представителя органов опеки), адвокат должен быть полностью подготовлен для участия в процессе, без того, чтобы просто поддерживать позицию других участников.

Адвокат должен организовать свое выступление таким образом, чтобы были защищены интересы лица с психическими и психосоциальными ограничениями, проблема была описана с ее точки зрения, а рассмотрение велось с учетом его нужд, включая посредством указания последствий различных решений.

Адвокатам рекомендуется составлять свои устные выступления в письменной форме и предоставлять их судебной инстанции. Адвокат, в рамках выступления, должен иметь позицию, позитивную для дела, с учетом положений Закона № 60 о социальной интеграции лиц с ограниченными возможностями и Конвенции ООН о правах инвалидов, в частности ст. 12 – равенство перед законом и недискриминация, а также соблюдение человеческого достоинства и свободы собственного выбора.

**Рекомендации к участию лица с психическими и психосоциальными ограничениями в качестве свидетеля в гражданском процессе:**

Зачастую лица с психическими и психосоциальными ограничениями рассматриваются с подозрением, когда они выступают в качестве свидетелей. Адвокаты должны знать, что лица с психическими и психосоциальными ограничениями способны предоставить полноценную информацию о том, что они видели или слышали.

В процессе оценки возможности привлечения лица с психическими и психосоциальными ограничениями в качестве свидетеля в гражданском процессе, адвокат должен принимать во внимание, что допрос может привести к стрессу и даже травматизации такого лица. Так, адвокат должен оценить/сбалансировать риски для благосостояния лица с психическими и психосоциальными ограничениями, выступающего в качестве свидетеля, и значение его показаний для защиты клиента, приняв решения на основании интересов бенефициара. Адвокат может потребовать мнения психиатра или психолога Центра психического здоровья при оценке возможности привлечения лиц с психическими и психосоциальными ограничениями в качестве свидетелей.

В процессе принятия решения по введению лица с психическими и психосоциальными ограничениями в качестве свидетеля, адвокат должен принимать во внимание его мнение. В ситуации, когда адвокат решает, что для защиты необходимо привлечение лица с психическими и психосоциальными ограничениями в качестве свидетеля, адвокат должен провести оценку рисков и составить план действий по их исключению или минимизированию (например, адвокат может порекомендовать лицу с психическими и психосоциальными ограничениями принять помощь специалиста или психолога, способных помочь ему преодолеть стресс, обусловленный взаимодействием с системой правосудия).

Адвокат должен обеспечить, лично или посредством специалиста, выбранного бенефициаром, подготовку лица с психическими и психосоциальными ограничениями к судебному заседанию в качестве свидетеля. Подготовка лица с психическими и психосоциальными ограничениями для допроса включает в себя набор инструментов, предназначенных для создания физической, логистической и психологической среды для предоставления лицом четких и достоверных сведений, например: ознакомление с процессом и ролью свидетеля, разъяснение

тревог/страхов относительно участия в качестве свидетеля, которые могут быть у лица с психическими и психосоциальными ограничениями и др.

В случае если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями обладает трудностями речи или слуха или, по другим причинам, не может выражаться, адвокат должен потребовать, чтобы вопросы и ответы предоставлялись в письменной форме и прилагались к протоколу заседания. В случае если лицо не умеет читать и писать, а также трудностями речи и слуха, адвокат должен потребовать участия в заседании лицензированного переводчика.

## **2.5 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями на этапе обжалования.**

Стандарт 1 Адвокат должен соответствующим образом объяснить, в доступной лицу с психическими и психосоциальными ограничениями форме и его законному представителю (временный защитник, опекун, попечитель и др.) содержание и эффекты судебного решения.

Стандарт 2. Адвокат обязан объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями и его законному представителю (временный защитник, опекун, попечитель и др.) право на подачу апелляционного/кассационного заявления, а также юридические и другие последствия обжалования.

Стандарт 3. Адвокат обязан не пользоваться, необоснованно, путями обжалования, в целях получения дополнительного вознаграждения.

Стандарт 4. Адвокат должен составить апелляционное/кассационное заявление в интересах лица с психическими и психосоциальными ограничениями, и оказать содействие в его своевременной подаче.

Стандарт 5. Адвокат обязан составить письменный отзыв на апелляционное/кассационное заявление, сделанное другими сторонами.

Стандарт 6. Адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями и его законному представителю (временный защитник, опекун, попечитель и др.) решение апелляционной/кассационной инстанции и дальнейшие возможности по его обжалованию.

## **Рекомендации к внедрению стандартов деятельности адвокат в рамках обжалования:**

После вынесения судебного решения, адвокат объясняет, в доступной лицу с психическими и психосоциальными ограничениями и его законному представителю (временный защитник, опекун, попечитель и др.) форме, его содержание и эффекты. В рамках консультаций, адвокат объясняет не только юридическую сущность и возможности для апелляции/кассации, но и юридические и другие последствия обжалования (например: время, присутствие на дополнительных заседаниях, возможность судебной инстанции по взысканию судебных издержек со стороны, проигравшей дело и др.).

Если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями и его законному представителю (временный защитник, опекун, попечитель и др.), после консультаций с адвокатом, намереваются подать апелляционное заявление, адвокат составляет заявление в интересах лица и оказывает ему содействие в его своевременной подаче.

Если адвокат считает, что нет необходимости в подаче апелляционного/кассационного заявления, а лицо с психическими и психосоциальными ограничениями и его законному представителю (временный защитник, опекун, попечитель и др.) настаивают на этом, адвокат составляет апелляционное/кассационное заявление.

Если адвокат считает, что подача апелляционного/кассационного заявления являются обязательными, но не обладает соответствующими полномочиями, а лицо с психическими и психосоциальными ограничениями и его законный представитель (временный защитник, опекун, попечитель и др.) необоснованно отказываются подписывать апелляционное/кассационное заявление, адвокат обязан уведомить об этом органы опеки и семейный совет для принятия мер в интересах охраняемого лица.

Если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями и его законный представитель (временный защитник, опекун, попечитель и др.) не хотят подавать апелляционное/кассационное заявление, а адвокат считает, что оно

отвечает интересам бенефициара, адвокат подает соответствующее заявление, если обладает соответствующими полномочиями, предусмотренными мандатом, и уведомляет органы опеки и семейный совет для принятия мер в интересах охраняемого лица.

Адвокат, в обязательном порядке, составляет письменный отзыв на апелляционное/кассационное заявление, поданное другой стороной.

Как и в случае решения первой инстанции, адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями и его законному представителю (временный защитник, опекун, попечитель и др.) решение апелляционной/кассационной инстанции и доступные им в дальнейшем средства защиты.

Адвокат, представлявший лицо с психическими и психосоциальными ограничениями на всем протяжении до того, как судебное решение стало окончательным и не подлежащим обжалованию, должен быть готов продолжить представлять интересы лица и на этапе исполнения судебного решения.

## **2.6 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями на этапе исполнения судебных решений.**

Стандарт 1. Адвокат должен сообщить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями и его законному представителю (временный защитник, опекун, попечитель и др.) день, когда судебное решение становится подлежащим к исполнению и оказать содействие в получении исполнительного листа, если направление исполнительного документа к исполнению не относится к компетенции судебной инстанции, согласно ст. 15 Исполнительного кодекса.

Стандарт 2. Адвокат должен объяснить, доступным лицу с психическими и психосоциальными ограничениями и его законному представителю (временный защитник, опекун, попечитель и др.) языком процедуры исполнения и сроки для подачи исполнительных документов.

Стандарт 3. Адвокат должен оказывать содействие лицу с психическими и психосоциальными ограничениями во взаимоотношениях с судебным

исполнителем, в рамках процесса примирения сторон исполнительного производства, а также при других исполнительных действиях.

**Рекомендации к внедрению стандартов деятельности адвоката на этапе исполнения судебных решений:**

Адвокат обязан информировать лицо с психическими и психосоциальными ограничениями и его законного представителя (временный защитник, опекун, попечитель и др.) о том, что судебный исполнитель является единственным лицом, наделенным полномочиями по принудительному исполнению исполнительных документов и сообщить им контактные данные исполнителям, наделенного полномочиями по исполнению документа, выданного в отношении бенефициара.

Если он обладает соответствующими полномочиями, адвокат обязан оказать лицу с психическими и психосоциальными ограничениями помощь во взаимоотношениях с судебным исполнителем, в рамках процедуры примирения сторон, а также других исполнительных действий.

Адвокат должен сообщить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями права сторон исполнительного производства (кредитор и дебитор). Если в отношении лица с психическими и психосоциальными ограничениями не было установлено мер судебной охраны, адвокат сообщает лицу о его праве самостоятельно защищать свои права или обратиться за помощью в принятии решений.

Адвокат должен объяснить бенефициару о том, что если лицу необходима защита лишь для принятия решения, оно может заключить договор о предоставлении помощи с лицом, которое будет помогать ему в рамках исполнительного производства. Лицо может обладать одним или несколькими ассистентами. Ассистент, выбранный лицом с психическими и психосоциальными ограничениями, обязан присутствовать при заключении правовых актов и принятии решений охраняемым лицом, должен предоставлять ему необходимую информацию и консультации, а также содействовать в общении с третьими лицами, вне зависимости от формы общения. Адвокат объясняет бенефициару, что на всем протяжении исполнения судебного решения, ассистент может подписывать

документы, составленные судебным исполнителем (например, мировое соглашение), с указанием качества и сущности оказываемой помощи.

Если в отношении лица с психическими и психосоциальными ограничениями была установлена мера судебной охраны, адвокат обязан проинформировать лицо с психическими и психосоциальными ограничениями и его законного представителя (временный защитник, опекун, попечитель и др.), что в процессе исполнения права охраняемого лица защищаются посредством законного представителя, с представлением документа, подтверждающего установление таких мер.

Адвокат обязан сообщить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями и его законному представителю (временный защитник, опекун, попечитель и др.) день, когда судебное решение станет подлежащим к исполнению и оказать содействие в получении исполнительного листа, если направление исполнительного документа к исполнению не относится к компетенции судебной инстанции, согласно ст. 15 Исполнительного кодекса.

Адвокат объясняет, в доступной лицу с психическими и психосоциальными ограничениями и его законному представителю (временный защитник, опекун, попечитель и др.) форме, процедуру принудительного исполнения и тот факт, что исполнительный документ должен быть представлен в течении 3 лет с момента, когда судебное решение стало подлежащим к исполнению, за исключением исполнительных документов по взысканию периодических плат, остающихся действительными на протяжении всего срока, когда осуществляются выплаты (например: в случае исполнительного документа, относящегося к выплаты пенсии для совершеннолетнего ребенка, нетрудоспособного по причине ограниченных возможностей).

## Глава III. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПОМОЩЬ, ПРЕДОСТАВЛЯЕМАЯ ЛИЦАМ С ПСИХИЧЕСКИМИ И ПСИХОСОЦИАЛЬНЫМИ ОГРАНИЧЕНИЯМИ ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ.

### 3.1. Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающими статусом подозреваемого/обвиняемого, на этапе уголовного преследования.

Стандарт 1. Адвокат, предоставляющий юридическую помощь, гарантированную государством, должен прилагать все усердие для обеспечения равенства прав лиц с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающими статусом подозреваемого/обвиняемого, на этапе уголовного преследования;

Стандарт 2. Адвокат, в обязательном порядке, должен требовать адаптации процедуры в отношении лиц с психическими и психосоциальными ограничениями, подозреваемыми и/или обвиняемыми в совершении преступлений, согласно их нуждам;

Стандарт 3. Адвокат должен относиться уважительно и открыто к лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, в целях создания доверительных отношений между адвокатом и бенефициаром.

Стандарт 4. Адвокат обязан объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, на доступном и спокойном языке, все права и обязанности, предусмотренные уголовно-процессуальным законодательством для различных этапов уголовного преследования, включая в рамках применения мер принуждения, медиации и примирения сторон.

Стандарт 5. Адвокат обязан постоянно информировать лицо с психическими и психосоциальными ограничениями о совершаемых им действиях, включая доведения до сведения содержания ходатайств, поданных и полученных по делу писем и ответов.

**Стандарт 6. Адвокат обязан проводить встречи с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями до проведения каждого процессуального действия.**

**Рекомендации к внедрению стандартов деятельности адвоката по процессуальным действиям с участием лица с психическими и психосоциальными ограничениями на этапе уголовного преследования:**

В соответствии с положениями ст. 12 Конвенции ООН о правах инвалидов, ратифицированной РФ в 2010 г., Государства-участники подтверждают, что каждый инвалид, где бы он ни находился, имеет право на равную правовую защиту. Государства-участники признают, что инвалиды обладают правоспособностью наравне с другими во всех аспектах жизни. Государства-участники принимают надлежащие меры для предоставления инвалидам доступа к поддержке, которая им может потребоваться при реализации своей правоспособности.

В соответствии со ст. 13 вышеуказанной Конвенции, Государства-участники обеспечивают инвалидам наравне с другими эффективный доступ к правосудию, в том числе предусматривая процессуальные и соответствующие возрасту коррективы, облегчающие выполнение теми своей эффективной роли прямых и косвенных участников, в том числе свидетелей, во всех стадиях юридического процесса, включая стадию расследования и другие стадии предварительного производства.

Национальный закон № 60 от 30.03.2012 г. о социальной интеграции лиц с ограниченными возможностями полностью повторяет положения Конвенции ООН о правах инвалидов, предусматривая, что лица с ограниченными возможностями имеют право быть признанными, где бы они ни находились, в качестве лиц, обладающих равными правами перед лицом закона. Лица с ограниченными возможностями обладают правоспособностью наравне с другими лицами во всех сферах жизни, пользуются при необходимости предусмотренными действующим законодательством мерами по защите и правовой помощи в осуществлении правоспособности. В то же время, ч. (8) ст. 5 вышеуказанного закона четко

предусматривает, что лица с ограниченными возможностями, *наряду с равными правами с другими лицами равные обязанности и ответственность, предусмотренные законодательством Республики Молдова.*

Адвокат должен принимать во внимание вышеуказанные нормы в части того, что уголовное преследование может быть возбуждено в отношении лица с психическими и психосоциальными ограничениями на таких же условиях, что и в отношении любого другого лица, с определенными изменениями, применяемыми по каждому отдельному случаю.

Так, адвокат должен учитывать, что начало уголовного преследования в отношении лица с психическими и психосоциальными ограничениями осуществляется в порядке, установленном ст. 274, органом уголовного преследования или прокурором, осведомленным в порядке, предусмотренном законом. Так, в 30-дневный срок посредством постановления осуществляется начало уголовного преследования в случае, если из акта осведомления или констатирующих актов вытекают разумные подозрения в совершении преступления и отсутствуют какие-либо обстоятельства, исключающие уголовное преследование.

Адвокат должен учитывать, что до начала уголовного преследования, в рамках 30-дневного срока, орган уголовного преследования вправе проводить целый ряд процессуальных действий.

С момента вступления в дело, адвокат должен следить за тем, чтобы все процессуальные действия проводились в строгом соответствии с уголовно-процессуальным законодательством и лишь после регистрации акта осведомления, а, в случае обнаружения нарушений – незамедлительно предоставить необходимые возражения.

Так, с момента регистрации осведомления о преступлении и до принятия решения о начале уголовного преследования, могут быть осуществлены следующие процессуальные действия с участием лица с психическими и психосоциальными ограничениями:

- осмотр;
- освидетельствование;

- эксперимент;
- телесный осмотр;
- осмотр трупа;
- научно-техническое и медицинское заключение.

После начала уголовного преследования могут быть проведены и другие процессуальные действия, предусмотренные УПК РМ (признание к качеству подозреваемого/обвиняемого, очная ставка, назначение и проведение экспертизы и др), предназначенные для раскрытия преступления, определения преступника и привлечения потенциальных преступников к уголовной ответственности.

Первая встреча адвоката с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями, которого признают в качестве подозреваемого в совершении преступления, очень важно, потому как оно находится в уязвленном положении, связанном с взаимодействием с системой уголовного права.

Адвокат должен понять, что не всегда есть простое взаимодействие с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями по причине сдержанности и постоянной дискриминации со стороны общества по отношению к ним.

Адвокату в рамках первой встречи с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями рекомендуется использовать уважительное и доброжелательное отношение. Адвокат должен избегать общения с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями на повышенных тонах и с позиции силы.

Адвокат должен проинформировать лицо с психическими и психосоциальными ограничениями о правах и обязанностях, которыми оно обладает, согласно ст. 64 УПК РМ, в спокойной и доступной форме, на языке, который он лучше всего понимает.

Адвокат объясняет бенефициару его право давать показания или отказаться от них, отмечая, что его отказ от дачи показаний не приведет к негативным последствиям, а если он решит дать показания – они могут быть использованы в качестве доказательств против него.

В случае, если диалог с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями затруднен по причине неспособности бенефициара понять смысл

того, что ему говорят, либо по причине его нестабильного психического и эмоционального состояния, адвокат должен настоять на разумной адаптации процедуры с приглашением специалиста-психолога или социального ассистента, которые будут содействовать общению между лицом с психическими и психосоциальными ограничениями и другими участниками уголовного процесса.

Важно отметить, что согласно Отчетов докладчиков ООН по правам лиц с ограниченными возможностями, по результатам мониторинговых проверок внедрения Конвенции, проведенных в 2015 и 2017 гг., была обнаружена серия нарушений прав и свобод лиц с психическими и психосоциальными ограничениями в Республике Молдова, воздействующих на их социальную интеграцию, включая: стигматизацию и исключение лиц с ограниченными возможностями, неэффективное и несправедливая сертификация ограниченных возможностей, отсутствие доступности, плохое отношение к лицам с ограниченными возможностями, препятствия в доступе к правосудию, наличие резиденциальных учреждений и недостаточная доступность социальных коммунитарных услуг.

**В данном контексте, чрезмерное использования психотропных препаратов было отмечено в качестве общей проблемы всех учреждений психического здоровья Молдовы.**

Так, если подозреваемый – лицо с психическими и психосоциальными ограничениями, подлежащий допросу, выглядит уставшим, отстраненным, с запоздалой реакцией или отсутствием реакции, адвокат должен потребовать переноса допроса, даже если подозреваемый, обвиняемый готовы давать показания. Адвокату рекомендуется вмешаться с возражениями в процесс допроса и подать ходатайство по консультации специалиста для пересмотра лечения лица и предоставления информации об эффектах лекарств, в целях устранения препятствий в общении.

Если подозреваемый – лицо с психическими и психосоциальными ограничениями не проявляет описанных выше признаков, и готов давать показания органу уголовного преследования, но не умеет писать и читать, рекомендуется проведение допроса посредством аудиозаписи показаний.

На этапе признания в качестве обвиняемого должны соблюдаться стандарты и рекомендации, указанные *выше*.

Адвокат должен учитывать положения ст. 142- 153 ГПК РМ, предусматривающих, что до начала уголовного преследования не может проводиться судебная экспертиза, включая психиатрическая. Так, судебно-медицинская экспертиза может быть проведена лишь после начала уголовного преследования и признания лица с психическими и психосоциальными ограничениями в качестве подозреваемого.

В соответствии со ст. 142 ГПК РМ, экспертиза назначается и проводится, в обязательном порядке, для констатации психического и физического состояния подозреваемого, обвиняемого, подсудимого – в случаях появления сомнений относительно его вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в рамках уголовного процесса.

Адвокат должен проанализировать вопросы, поставленные экспертом к органу уголовного преследования и, при необходимости, дополнить и/или исключить некоторые из них, если они нарушают права лица с психическими и психосоциальными ограничениями.

В случае несогласия с экспертным отчетом, неясностью или противоречивостью выводов, он может быть опротестован посредством назначения повторной или комплексной экспертизы, согласно закону.

В случае если отчет судебной экспертизы (психиатрической судебно-медицинской) постановил, что подозреваемый/обвиняемый – лицо с психическими и психосоциальными ограничениями действовал с ограниченной вменяемостью, согласно ст. 23 (I) ГК РМ, адвокату рекомендуется проанализировать если совершение умышленного преступления могло быть совершено с ограниченной вменяемостью и подать соответствующие ходатайства, потому как, согласно ст. 23(I) ГК РМ, лицо, совершившее преступление вследствие определенного проведенной в установленном порядке медицинской экспертизой психического расстройства, в силу которого *не могло в полной мере отдавать себе отчет о характере и законности своих деяний либо в полной мере руководить ими*, подлежит ограниченной уголовной ответственности.

**Рекомендации к внедрению стандартов деятельности адвоката по применению мер пресечения по отношению к лицам с психическими и психосоциальными ограничениями:**

В соответствии с положениями ст. 175 ч. 1 УПК РМ мерами пресечения являются принудительные меры, применяемые к подозреваемому, обвиняемому, подсудимому для предотвращения совершения им определенных отрицательных действий, направленных против осуществления уголовного судопроизводства, безопасности и общественного порядка или против обеспечения исполнения приговора.

Как и в отношении других лиц, в отношении лиц с психическими и психосоциальными ограничениями могут быть применены следующие меры пресечения:

- подписка о невыезде из местности;
- подписка о невыезде из страны;
- личное поручительство;
- поручительство организации;
- временное лишение водительских прав;
- передача военнослужащего под наблюдение;
- передача несовершеннолетнего под присмотр;
- временное освобождение под судебный контроль;
- временное освобождение под залог;
- домашний арест;
- предварительный арест.

Адвокат должен выступать за выбор наиболее мягкой меры пресечения, способной обеспечить нормальное проведение уголовного преследования.

В случае если прокурор подал в судебную инстанцию ходатайство о применении самой суровой меры пресечения – предварительного ареста лица с психическими и психосоциальными ограничениями, он обязан, до подачи ходатайства в судебную инстанцию, вручить подозреваемому/обвиняемому и его адвокату копию ходатайства и всех соответствующих материалов. Факт получения

подозреваемым/обвиняемым и его адвокатом ходатайства и материалов подтверждается их подписями, с указанием даты и времени подачи ходатайства в адрес судьи по уголовному преследованию. В случае если ходатайство и соответствующие материалы не были предоставлены в предусмотренные сроки, адвокат должен потребовать дополнительное время для подготовки.

Адвокат должен представить доказательства против аргументов прокурора. Рекомендуется подача адвокатом возражений в письменной форме против поданного ходатайства. В поданном отзыве, адвокат должен детально проанализировать отсутствие условий, обуславливающих применение самой суровой меры пресечения и именно:

- 1) если уголовно-процессуальное законодательство позволяет применять данную меру;
- 2) существуют разумные подозрения, что лицо с психическими и психосоциальными ограничениями совершило преступление;
- 3) риск того, что лицо может сбежать;
- 4) риск того, что лицо может препятствовать нормальному отправлению правосудия;
- 5) предупреждение совершения лицом нового преступления;
- 4) риск того, что находясь на свободе, лицо представляет угрозу общественному порядку.

Адвокат должен учитывать, что ст. 14 Конвенции ООН о правах инвалидов предусматривает, что Государства-участники обеспечивают, чтобы инвалиды наравне с другими и не лишались свободы незаконно или произвольно и чтобы любое лишение свободы соответствовало закону, *а наличие инвалидности ни в коем случае не становилось основанием для лишения свободы.*

Зачастую в ходатайствах по применению меры пресечения в форме предварительного ареста или ее продлении, прокуроры отмечают, что: *«По причине психиатрического диагноза лица (например: умеренное слабоумие), психопативный синдром, лицо представляет опасность для общества»*, что является основанием для применения превентивного ареста.

Адвокат обязан вмешиваться в такие случаи, потому как такие заявления со стороны представителя государства высокого ранга являются неприемлемыми и несоответствующими положениям Конвенции ООН по правам инвалидов, ЕКПШ и целого ряда национальных нормативных актов. Адвокату в таких случаях рекомендуется подать жалобу в Совет по предупреждению и ликвидации дискриминации и обеспечению равенства, согласно закону № 121 об обеспечении равенства. Продвижение и практикование дискриминации со стороны государственных органов представляет собой серьезную форму дискриминации.

Если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями подвергается аресту, проверка оснований для применения предварительного ареста посредством обжалования определения о предварительном аресте является важнейшим инструментом защиты, которым адвокат должен воспользоваться. В кассационном заявлении, поданном в интересах бенефициара, адвокат должен сослаться на незаконность меры по предварительному аресту и/или ее необоснованность. В данном случае, адвокат должен проанализировать, если предварительный арест был применено по основаниям, предусмотренным законом, и если бы устранены все риски, связанные с арестом.

Если в период содержания лица с психическими и психосоциальными ограничениями есть признаки плохого к нему отношения, адвокат должен, незамедлительно и в письменной форме, проинформировать об этом прокурора и подать соответствующую жалобу, согласно уголовно-процессуальному законодательству.

Адвокату рекомендуется, с момента заключения лица с психическими и психосоциальными ограничениями, проводить с ним частые встречи для мониторинга ситуации с соблюдением его прав и, не в последнюю очередь, в целях получения информации о его состоянии здоровья.

В случае если клиент – лицо с психическими и психосоциальными ограничениями обладает признаками ухудшения здоровья, в обязательном порядке необходимо вызвать скорую помощь и сообщить прокурору. В соответствии со ст. 490 (1) ГПК РМ, при установлении факта заболевания лица, в отношении которого ведется уголовное преследование и которое находится под стражей, судья по

уголовному преследованию на основании ходатайства прокурора выносит определение *о помещении его в специализированное психиатрическое учреждение, приспособленное для содержания арестованных лиц, распорядившись одновременно об отмене меры пресечения в виде предварительного ареста*. О наступившем улучшении состояния здоровья лица, помещенного в психиатрическое учреждение, администрация учреждения незамедлительно уведомляет прокурора, руководящего уголовным преследованием по соответствующему делу.

Следует также отметить, что в настоящий момент в РМ *отсутствуют психиатрические учреждения, адаптированные для содержания арестованных лиц*. Данные лица помещаются в Отделения психиатрии для их лечения посредством принуждения и тщательного надзора, являющегося подразделением Клинической психиатрической больницы, отделения, предназначенного для отбывания мер принуждения медицинского характера на основании судебных приговоров.

Если у лица с психическими и психосоциальными ограничениями есть место жительства или семья, а его полная изоляция не является рациональной, адвокат должен потребовать применения домашнего ареста. При применении домашнего ареста, лицу с психическими и психосоциальными ограничениями объясняется правовой режим и последствия несоблюдения данной меры пресечения. Адвокат требует применения наименее суровых условий данного режима.

В случае если орган уголовного преследования намеревается применить к лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, в качестве меры пресечения, подписку о невыезде из местности или страны, адвокат должен обеспечить тот факт, что, с учетом особенностей развития и умственных особенностей, лицо с психическими и психосоциальными ограничениями полностью осознало в чем состоит такая подписка. В данном случае рекомендуется держать постоянную телефонную связь между адвокатом и клиентом, с напоминанием о взятом на себя обязательстве.

### **3.2 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями по делам, которые могут быть разрешены путем медиации или примирения сторон.**

Стандарт 1. Адвокат должен объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями преимущества и недостатки решения уголовного дела посредством примирения, а также особенности процедуры медиации.

Стандарт 2. Адвокат должен передать дело в адрес лицензированного медиатора, если будет установлено, что уголовное дело, в котором участвует лицо с психическими и психосоциальными ограничениями может быть решено посредством примирения или медиации.

Стандарт 3. Адвокат должен незамедлительно проинформировать лицо с психическими и психосоциальными ограничениями о любом предложении по примирению или соответствующих дискуссиях, полученном/проведенных с другой стороной.

Стандарт 4. Адвокат обеспечивает активное и полноценное участие лица с психическими и психосоциальными ограничениями в процессе принятия решений об использовании механизма примирения или медиации, с соблюдением его желаний и мнения.

Стандарт 6. Адвокат должен содействовать лицу с психическими и психосоциальными ограничениями в рамках процесса ведения переговоров по мировому соглашению, предоставляя ему достаточные консультации, инструменты и советы, необходимые для их успешного завершения.

#### **Рекомендации к внедрению стандартов деятельности адвоката по применению медиации и примирения сторон в уголовном судопроизводстве:**

Согласно изменениям, внесенным в ст. 109 УК РМ Законом № 130 от 09.06.2016 г., вступившим в силу 15.07.2016 г., примирение является актом, посредством которого устраняется уголовная ответственность за незначительное преступление или преступление средней тяжести, а также в случаях, предусмотренных уголовной процедурой, *если лицо не имеет судимости за аналогичные преступления, совершенные умышленно, или если по отношению к*

*нему не было прекращено вследствие примирения уголовное производство по аналогичным преступлениям, совершенным умышленно в последние пять лет.*

В случае если подозреваемый/обвиняемый/подсудимый – лицо с психическими и психосоциальными ограничениями отвечает вышеуказанным требованиям, адвокат должен инициировать процедуру примирения сторон.

Адвокат должен иметь активную роль в том, что касается содействия сторонам по ведению переговоров по примирению. Если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями проживает в семье, членам семьи рекомендуется вести переговоры с пострадавшим. В случае если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями проживает в психиатрическом резиденциальном учреждении, что случается часто, и у него нет родственников, ведение переговоров входит в компетенцию адвоката.

Адвокат должен призвать лицо, которое он защищает, принимать личное участие в ведении переговоров, что может быть представлять собой и возможность принятия на себя ответственности за совершенные деяния, а также возможность по реабилитации перед пострадавшим.

Адвокат незамедлительно проинформирует клиента о любом предложении по примирению или соответствующих дискуссиях, которые он вел с другой стороной.

Адвокат должен учитывать, что примирение, в принципе, не предполагает обязательного признания вины и, соответственно, может использоваться в качестве альтернативы, как это предусмотрено ст. 55 УК.

Адвокат составляет проект заявления о примирении с требованием по прекращению процесса.

Адвокат должен обеспечить, что пострадавший согласен с примирением и должен подать соответствующее заявление.

Согласно ст. 2 Закона о медиации, медиация представляет альтернативный способ дружественного разрешения споров в рамках структурированного, гибкого и конфиденциального процесса при содействии одного или нескольких медиаторов.

Медиация возможна, как на этапе уголовного преследования, так и после него. Однако, адвокату рекомендуется, если он считает это целесообразным,

предложить использование данного института, как можно быстрее. Использование медиации на первоначальном этапе процесса снизит негативный психологический эффект на лиц, в особенности на категории уязвимых лиц.

Услуги медиатора могут быть использованы для примирения с пострадавшим и могут привести к прекращению уголовного преследования или уголовного процесса (ст.109 УК и 276 УПК). Более того, адвокат может использовать данный институт и для других преступлений для ведения переговоров по поданному гражданскому иску.

В случае если уголовный процесс не может быть прекращен согласно ст. 109 УК РМ, результаты медиации могут быть использованы для индивидуализации наказания. Так, медиация может «привести» к обстоятельствам, которые закон квалифицирует, как смягчающие обстоятельства (деятельное раскаяние, добровольное возмещение причиненного вреда или устранение причиненного ущерба, активное содействие раскрытию преступления), либо, как обстоятельства, которые судья может посчитать, как смягчающие.

В смысле Закона о медиации, сторонами медиации по уголовным делам являются жертва преступления и преступник. До проведения медиации, адвокат анализирует и обсудит позицию защиты с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями.

Если принимается решение о медиации, а у пострадавшего есть адвокат, правильным решением будет вести переговоры в присутствии такого адвоката.

Если принимает участие в медиации, адвокат должен определить наиболее выгодное решение для своего клиента, без того, чтобы нарушить успех таких переговоров. В данном смысле, адвокат должен отказаться от защитного характера дискуссий.

Адвокат должен быть креативным в том, что касается нужды пострадавшего и возможных решений. Пострадавший всегда ориентирован на возмещение ущерба. На практике, некоторые пострадавшие готовы примириться, если они получают искренние извинения со стороны преступника или обещание о том, что он не будет совершать незаконных действий в будущем.

Интересы лица с психическими и психосоциальными ограничениями будут нарушены, если единственным препятствием по получению согласия на примирение будут трудности в возврате суммы, требуемой пострадавшим. В данном смысле, адвокат должен действовать для достижения соответствующего решения (оплата в рассрочку, заключение долгосрочного договора займа, оказание добровольных услуг) или для убеждения пострадавшего уменьшить сумму требований (информируя ее о незначительной вероятности удовлетворения претензий посредством приговора, уделяя внимания на быстрое получение возмещения, но в меньшем объеме, по сравнению с возможными большими объемами, но по результатам длительных судебных разбирательств и др.).

Адвокат должен консультировать бенефициара по согласию или отказу в соглашении по медиации, посредством представления ему преимуществ и недостатков предложенного соглашения, определения оснований того, что соглашение (не) является выгодным лицу с психическими и психосоциологическими ограничениями.

Медиатором является лицо, содействующее сторонам по разрешению конфликта между ними. В случае если медиатор был выбран адвокатом, он не вправе впоследствии принимать или представлять интересы одной из сторон процесса медиации, связанных рассматриваемым спором.

В случае если лицу инкриминируется совершение незначительного преступления или преступления средней тяжести, а, в случае несовершеннолетних – тяжкое преступление, инициатива по проведению медиации может исходить от: преступника, пострадавшего, органа уголовного преследования или судебной инстанции, с согласия сторон или третьей стороны, включая адвоката.

Уголовная медиация не препятствует лицу, в любой момент, отказаться от данной процедуры.

Содержание медиации не может быть публичным. Информация, полученная в процессе медиации, не может быть раскрыта или представлена сторонами в другом процессе или в других судебных инстанциях.

### **3.3 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающими статусом подсудимого, на этапе судебного разбирательства по уголовным делам.**

**Стандарт 1.** Адвокат обязан постоянно поддерживать в рамках уголовного процесса эффективные меры общения с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями, предназначенные для сотрудничества и взаимодоверия.

**Стандарт 2.** Адвокат обязан обсуждать с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями позиции защиты, конкретизировать стратегию. В зависимости от существующих в деле доказательств, их приемлемости, признания или непризнания вины обвиняемым, адвокат, совместно с представляемым им лицом, выбирает процедуру судебного разбирательства (общую или специальную)

**Стандарт 3.** Адвокат должен иметь активную роль в рамках судебного разбирательства, проявлять инициативу в процессе доказывания, необходимую для рассмотрения дела со всех аспектов, требовать признания доказательств неприемлемыми, если они были собраны с нарушением обязательных норм УПК РМ.

**Стандарт 4.** До начала судебного разбирательства, адвокат должен обратиться к специалистам, если он не способен наладить общение и взаимопонимание с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями. В случае если обвиняемый не владеет государственным языком, адвокат должен потребовать участия переводчика.

**Стандарт 5.** Адвокат обязан постоянно информировать лицо с психическими и психосоциальными ограничениями о принимаемых им действиях, включая доводить до его сведения содержания поданных ходатайств и их эффекты.

**Стандарт 6.** Адвокат должен воздержаться от консультаций или действия от имени лица с психическими и психосоциальными ограничениями, если оно преследует незаконные или безнравственные цели.

**Стандарт 7.** В случае если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями, которое он представляет, содержится в аресте, адвокат должен

проводить большее количество встреч, чем обычно, для проверки состояния лица, условий содержания, вмешиваясь, если необходимо, в соответствии с законом.

**Стандарт 8.** Адвокат обязан хранить конфиденциальность в том, что касается личной жизни лица с психическими и психосоциальными ограничениями, а также информации, которые он узнал в процессе оказания юридической помощи. Любой контакт адвоката с представителями СМИ должен производиться с согласия бенефициара, с защитой личности лица, получающего юридическую помощь, права на его личную жизнь и права на репутацию.

**Рекомендации к внедрению стандарта деятельности защитника лица с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающего статусом подсудимого, на этапе судебного разбирательства:**

Констатировав, что собранные доказательства являются приемлемыми и достаточными для завершения уголовного преследования, с соблюдением права на защиту подсудимого, после вручения обвинительного заключения, прокурор передает дело в компетентный суд.

Адвокат должен учитывать положения ст. 22 УК РМ - *вменяемость* признается психическое состояние лица, которое способно осознавать вредный характер своего деяния, а также выражать свою волю и руководить своими действиями.

Адвокат должен также учитывать положения ст. 23 УК РМ – *невменяемость* - не подлежит привлечению к уголовной ответственности лицо, которое в момент совершения вредного деяния находилось в состоянии невменяемости, то есть не могло отдавать себе отчет в своих действиях или бездействии либо руководить ими вследствие хронического психического заболевания, временного психического расстройства или иного болезненного состояния. К такому лицу на основании решения судебной инстанции могут быть применены принудительные меры медицинского характера, предусмотренные настоящим кодексом. Не подлежит наказанию лицо, совершившее преступление в состоянии вменяемости, но до вынесения судебной инстанцией приговора заболевшее психической болезнью, лишаящей его возможности отдавать себе отчет в своих действиях или бездействии либо руководить ими. К такому лицу на основании решения судебной

инстанции могут быть применены принудительные меры медицинского характера, а по выздоровлении оно может подлежать наказанию.

Адвокат должен учитывать, что в соответствии со ст. 23(1) УК РМ – *ограниченная вменяемость* - лицо, совершившее преступление вследствие определенного проведенной в установленном порядке медицинской экспертизой психического расстройства, **в силу которого не могло в полной мере отдавать себе отчет о характере и законности своих деяний либо в полной мере руководить ими, подлежит ограниченной уголовной ответственности.**

Адвокат также должен учитывать, что вменяемость является основными условием вины.

Если судебно-медицинский экспертный отчет в отношении подсудимого – лица с психическими и психосоциальными ограничениями – демонстрирует его невменяемость или ограниченную вменяемость, согласно ст. 23(1) УК РМ, судебное разбирательство в первой инстанции, в зависимости от выбранной стратегии, будет производиться в рамках общей процедуры или одной из особых процедур – соглашение о признании вины или возможности рассмотрения дела на основании доказательств, собранных на этапе уголовного преследования.

Адвокат должен внимательно выбрать процедуру судебного разбирательства в зависимости от позиции защиты подсудимого – лица с психическими и психосоциальными ограничениями – признает ли оно вину по совершению инкриминируемого ему преступления, существуют ли достаточные и приемлемые доказательства, демонстрирующие его вину, существуют ли обстоятельства, исключающие уголовное преследование, а также разумные сомнения в пользу подсудимого.

Выбор процедуры судебного разбирательства, а также ее преимуществ и недостатков, должны предварительно обсуждаться с подсудимым – лицом с психическими и психосоциальными ограничениями.

В случае если подсудимый – лица с психическими и психосоциальными ограничениями – не признает вину в совершении инкриминируемого ему преступления, адвокат составляет отзыв на обвинительное заключение.

Адвокат должен проанализировать, если уголовное преследование было эффективным, а процессуальные действия проводились без нарушений положений УК РМ, с соблюдением права на защиту подсудимого и принципа равенства инструментов, в свете ст. 251 УПК РМ, приводящие к недействительности полученных таким образом доказательств.

В случае если адвокат определил нарушения процедуры, предусмотренные ст. 251 УПК РМ, а именно: нарушение положений закона, регламентирующих материальную компетенцию или компетенцию по статусу лица, обращение в суд, состав суда, публичность судебного заседания, обязательное участие сторон в процессе, участие переводчика, если оно обязательно в соответствии с законом, он должен потребовать признания процессуального акта недействительным.

Адвокат должен учитывать, что указанная недействительность может быть заявлена сторонами на любой стадии уголовного судопроизводства и должны учитываться судебной инстанцией, в том числе по своей инициативе, если отмена соответствующего акта необходима для выяснения истины и правильного разрешения дела.

Адвокат основывает свою позицию на ст. 94 (1) УПК РМ, предусматривающей, что: при производстве по уголовному делу не могут быть допущены в качестве доказательств и, следовательно, исключаются из дела, не могут быть представлены в судебную инстанцию и положены в основу приговора или другого судебного решения данные, полученные 3) с нарушением права участников процесса на переводчика.

Адвокат должен проанализировать, если в отношении подсудимого – лица с психическими и психосоциальными ограничениями – было соблюдено право на *разумную адаптацию* в рамках уголовного преследования, которое представляет собой изменение, упорядочивание системы для каждого лица, согласно его нуждам. Данная ситуация должна изучаться адвокатом по каждому конкретному случаю, в зависимости от нужд лица с психическими и психосоциальными ограничениями. Например, привлечение в процесс педагога или социального ассистента представляет собой адаптацию процедуры для подсудимого с психическими и психосоциальными ограничениями, являющегося необразованным

и сталкивающегося с трудностями выражения и понимания. Данное лицо также выступает и гарантом соблюдения права на информирование подозреваемого, обвиняемого в части вменяемого ему преступления, что является составной частью права на защиту.

На судебные разбирательства должен быть приглашен психолог или социальный ассистент, если будет определено, что подсудимый сталкивается с трудностями в осознании и понимании того, что происходит.

Адвокат должен следить, чтобы вопросы, задаваемые лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, были как можно более понятными и четкими.

Адвокат должен следить за тем, чтобы вопросы, задаваемые другими участниками процесса, не затрагивали человеческого достоинства лица с психическими и психосоциальными ограничениями, каждый раз возражая при возникновении таких ситуаций.

### **3.4 Юридическая помощь при применении принудительных мер медицинского характера к лицам с психическими и психосоциальными ограничениями.**

**Стандарт 1.** Адвокат, в обязательном порядке, должен проводить встречи с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями, в отношении которого требуется применение принудительных мер медицинского характера по месту его содержания. В рамках встреч адвокат должен прилагать все усилия для эффективного общения, направленного на установление доверительных отношений.

**Стандарт 2.** Адвокат должен требовать того, чтобы встречи с клиентом проходили в условиях конфиденциальности, без представителей медицинского персонала и третьих лиц.

**Стандарт 3.** Адвокат должен уточнить, желает ли клиент лично участвовать в судебном разбирательстве в отношении него. В случае если он настаивает на личном участии, клиент или адвокат, по случаю, должен составить заявление с требованием обеспечения участия в судебном заседании.

**Стандарт 4.** Адвокат должен настаивать на присутствии лица с психическими и психосоциальными ограничениями на судебном заседании, если оно проявило желание и способно принимать участие.

**Стандарт 5.** Адвокат обязан иметь активную роль в рамках судебного разбирательства и эффективно пользоваться всеми средствами защиты, не запрещенными законом.

**Стандарт 6.** Адвокат должен объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, в форме, соответствующей уровню его понимания, о праве не давать показания против себя и своих родственников, а также о том, что никто не может быть заставлен признать себя виновным.

**Стандарт 7.** Адвокат сообщает лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, в доступной ему форме, обо всех процессуальных действиях, и, при необходимости, требует разумной процессуальной адаптации.

Нормативная база, регулирующая применение принудительных мер медицинского характера представляет собой совокупность правовых норм, предусматривающую процедуру, порядок применения и исполнения данной меры. Такие нормы включают положения Общей части Уголовного кодекса (ст. 98-103) и нормы процессуального права (ст. 488-503) УПК РМ.

В соответствии со ст. (1) УПК РМ, принудительные меры медицинского характера, предусмотренные статьей 99 Уголовного кодекса, применяются судебной инстанцией к лицам, совершившим наносящие вред деяния, предусмотренные уголовным законом, в состоянии невменяемости, а также к лицам, заболевшим после совершения преступления психической болезнью, лишаящей их возможности отдавать отчет в своих действиях или руководить ими, в случае, если эти лица по характеру совершенных ими деяний или по причине их болезни представляют опасность для общества.

Судья рассматривает дело согласно общим правилам судебного разбирательства, с участием прокурора, защитника и, в обязательном порядке, законного представителя лица, дело которого рассматривается.

Адвокат, при помощи личных наблюдений и обсуждений с бенефициаром, должен попытаться установить связь между подсудимым и его законным представителем, назначенным органом уголовного преследования. Так, во многих случаях наблюдалось, что законный представитель лица является членом его семьи и, находясь с ним во враждебных отношениях по причине диагноза, действует против интересов лица. Если бенефициар сообщает адвокату о враждебном отношении между ним и назначенным законным представителем, адвокат должен вмешаться с требованием по замене законного представителя, с учетом желания лица, дело которого рассматривается.

Адвокат должен требовать, во всех случаях, присутствия лица, в отношении которого применяется принудительная мера медицинского характера, для обеспечения права на справедливый процесс, защиту и доступ к суду.

Адвокат должен тщательно проверить доказательную базу, представленную для демонстрации вины лица и, при обнаружении оснований для признания ее недействительной, подавать соответствующие ходатайства.

Для применения принудительных мер медицинского характера необходимо соблюдение 3-х элементов:

- обвинение должно продемонстрировать, что лицо совершило вменяемое ему противоправное деяние;
- лицо совершило деяние в состоянии невменяемости или получило психическое или психосоциальное расстройство после совершения деяния;
- лицо представляет угрозу для общества.

Адвокат должен принимать во внимание положения ст. 99 УК РМ, указывающие, что судебная инстанция может применить следующие принудительные меры медицинского характера, осуществляемые лечебными учреждениями органов здравоохранения:

- а) помещение в психиатрическую больницу с *обычным* наблюдением;
- б) помещение в психиатрическую больницу со *строгим* наблюдением.

Адвокат в процессе защиты должен учитывать, что согласно положениям ст. 100 УК РМ, помещение в психиатрическую больницу с *обычным наблюдением*

может быть применено судебной инстанцией в отношении душевнобольного, который по своему психическому состоянию и характеру совершенного вредного деяния нуждается в больничном уходе *и лечении в условиях обычного наблюдения.*

Адвокат принимает во внимание, что помещение в психиатрическую больницу *со строгим наблюдением* может быть применено судебной инстанцией в отношении душевнобольного, который по своему психическому состоянию и характеру совершенного вредного деяния *представляет особую опасность для общества и нуждается в больничном уходе и лечении в условиях строгого наблюдения.*

Исходя из вышеуказанной нормы, констатируем, что степень опасности противоправного деяния определяет режим помещения лица с психическими и психосоциальными ограничениями – обычный или строгий.

Адвокат учитывает, что, в соответствии со ст. 8 УК РМ, бремя доказывания по уголовным делам лежит на прокуроре. Именно прокурор должен доказать и аргументировать степень социальной опасности лица, в отношении которого применяются принудительные меры медицинского характера. И лишь при наличии особой социальной опасности может быть принято решение о помещении лица со строгим наблюдением, являющимся более строгим, чем обычный режим.

Адвокат должен представить устный отзыв в письменной форме.

По завершению судебного расследования, если суд посчитает доказанным, что лицо с психическими и психосоциальными ограничениями совершило противоправное деяние, предусмотренное уголовным законодательством, в состоянии невменяемости и присутствуют все элементы для применения принудительной меры медицинского характера, он должен вынести приговор по освобождению от уголовной ответственности и применить к лицу принудительные меры медицинского характера, с обязательным указанием режима.

В ситуации если судебная инстанция констатировала, что характер совершенного деяния и состояние здоровья лица не представляют социальной опасности, и нет необходимости в принудительном лечении, она выносит решение о прекращении процесса.

В случае если состояние невменяемости лица не было доказано или болезнь лица, совершившего преступление, не препятствует применению к нему наказания, судебная инстанция прекращает производство по применению принудительной меры медицинского характера и возвращает дело прокурору.

Задачей адвоката является опротестование решений о применении принудительных мер медицинского характера каждый раз, когда он определяет нарушение прав и основных свобод лица с психическими и психосоциальными ограничениями на протяжении процесса в отношении его.

Судебные инстанции обязаны проверять законность поддержания примененной меры, согласно положениям ст. 501 УПК РМ, раз в 6 месяцев. Судебная практика демонстрирует, что судья по уголовным делам рассматривает данный аспект поверхностно, не вдаваясь в сущность вещей, с самого начала обладая стереотипами и предубеждениями в отношении лица с психическими и психосоциальными ограничениями, проходящего принудительное лечение.

Адвокаты должны уделять внимание тому, что ходатайства медицинских учреждений являются формальными и немотивированными, а единственным доказательством, подтверждающим ходатайство, являются отчеты по медицинскому обследованию, которые, несмотря на то, что они составляются периодически (раз в 6 месяцев) в отношении одного и того же лица, являются идентичными. Очевидно, что ситуация данных лиц не рассматривается объективно для установления реальной картины их психического состояния и социальной опасности, существующей в момент проведения обследования.

Основываясь на вышеуказанном, существуют сомнения относительно обследования данных лиц комиссией, в реальности же, меняется лишь дата отчета, представляемого в судебную инстанцию.

Адвокат должен каждый раз подавать возражения относительно описанных нарушений и аргументировать произвольный характер содержания в психиатрическом учреждении, ссылаясь на нарушение ст. 5 части 1 – право на свободу и безопасность. Для того чтобы содержание было законным, необходимо:

- *точное определение, согласно объективному медицинскому обследованию, того, что пациент страдает психическим расстройством,*

- *психическое расстройство и его степень должны быть такими, чтобы было необходимо принудительное лечение,*
- *законность продолжения принудительного лечения должно зависеть от продолжительного характера расстройства.*

Адвокатам рекомендуется, так же, как и в случае применения лечения в недобровольном порядке, требовать обязательного присутствия лица на судебном заседании. Аргумент представителя Психиатрического учреждения об отсутствии транспорта и эскорта и невозможности присутствия лица нарушает право на справедливое судебное разбирательство.

Адвокат должен опротестовывать, в кассационном порядке, определения о продлении принудительно меры медицинского характера, а для получения эффективной защиты, в случае явных нарушений прав человека, предусмотренных ЕКПЧ, рекомендуется обращаться в Европейский суд.

### **3.5 Юридическая помощь лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающему статусом подсудимого, на этапе обжалования.**

**Стандарт 1.** Адвокат должен объяснить, соответствующим образом и на языке, понятном лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, содержание и эффекты судебного решения.

**Стандарт 2.** Адвокат обязан объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями его право на подачу апелляционного/кассационного заявления, а также юридических и других последствий.

**Стандарт 3.** Адвокат не должен пользоваться путями обжалования, бесосновательно или в целях получения дополнительного вознаграждения.

**Стандарт 4.** Адвокат составляет апелляционное/кассационное заявление в интересах лица с психическими и психосоциальными ограничениями и оказывает ему содействие в его своевременной подаче.

**Стандарт 5.** Адвокат обязан составить письменный отзыв на апелляционное/кассационное заявление, сделанное другими сторонами..

Стандарт 6. Адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями решение апелляционной/кассационной инстанции и дальнейшие возможности по его обжалованию.

**Рекомендации к внедрению стандартов деятельности адвоката по обжалованию:**

После вынесения судебного приговора, адвокат объясняет, в доступной лицу с психическими и психосоциальными ограничениями форме, его содержание и эффекты. Адвокат объясняет не только юридическую сущность и возможности для апелляции/кассации, но и юридические и другие последствия обжалования (например: время, присутствие на дополнительных заседаниях и др.).

Адвокат не вправе принимать меры, противоречащие интересам защищаемого им лица, и препятствовать исполнению его прав.

Адвокат проконсультируется с мнением лица с психическими и психосоциальными ограничениями о решении, принятом судебной инстанцией, и, в случае несогласия, опротестует его, в соответствии с законодательством.

Тюремное заключение должно быть исключительной мерой и лишь на минимальный срок. При применении данной меры необходимо учитывать и другие меры наказания, предусмотренные соответствующей статьей, для их применения. В противном случае, необходимо подать апелляционное/кассационное заявление.

Если адвокат не считает необходимым подачу апелляционного/кассационного заявления, а лицо с психическими и психосоциальными ограничениями настаивает на этом, адвокат должен составить заявление от имени лица, которое, в данном случае, может быть подписано им лично.

Если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями не намеревается подавать апелляционное/кассационное заявление, а адвокат считает, что оно отвечает интересам данного лица, и что в рамках уголовного процесса были совершены серьезные нарушения процедуры, затрагивающие права и основные свободы лица, или по другим основаниям, предусмотренным УПК РМ,

адвокат должен подать соответствующее заявление и объяснить лицу право на замену его другим адвокатом, если оно не согласно с фактом подачи.

Адвокат должен взять на себя подачу апелляционного/кассационного заявления, если препятствия и ограничения, с которым сталкивается лицо с психическими и психосоциальными ограничениями не позволяют ему воспользоваться своими правами.

Адвокат, в обязательном порядке, должен составить письменный отзыв на апелляционное/кассационное заявление другой стороны, невзирая на то, благоприятствует ли оно лицу с психическими и психосоциальными ограничениями.

Как и в случае решения первой инстанции, адвокат объясняет лицу с психическими решение апелляционной/кассационной инстанции и доступные ему в дальнейшем средства защиты.

Адвокат, представлявший лицо с психическими и психосоциальными ограничениями на всем протяжении до того, как судебное решение стало окончательным и не подлежащим обжалованию, должен быть готов продолжить представлять интересы лица и на этапе исполнения судебного решения. В частности, законодательство предусматривает возможность условно-досрочного освобождения лица с психическими и психосоциальными ограничениями, приговоренного к лишению свободы. Адвокат должен сообщить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями о данной возможности, при ее наступлении.

### **3.6 Юридическая помощь лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающему статусом пострадавшего в рамках уголовного судопроизводства.**

Стандарт 1. Адвокат должен проводить встречи с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями – пострадавшим в рамках уголовного судопроизводства и прилагать все усилия для эффективного общения, направленного на установление доверительных отношений.

Стандарт 2. Адвокат должен обладать активной ролью в представлении интересов пострадавшего и собирать все доказательства, необходимые для данных целей.

Стандарт 3. Адвокат обязан объяснить пострадавшему – лицу с психическими и психосоциальными ограничениями его права и обязанности в рамках уголовного судопроизводства, в доступной ему форме.

Стандарт 4. В зависимости от этапа вступления в процесс адвоката, предоставляющего юридическую помощь, гарантированную государством, с предварительным обсуждением желания и мнения пострадавшего, защитник должен сформулировать и подать гражданский иск, требуя возмещения материального и морального ущерба, причиненного преступлением.

Стандарт 5. Адвокат должен опросить пострадавшего о его взаимоотношениях с подсудимым и, в случае наличия чувства страха или растерянности, причиненного подсудимым, потребовать выведения подсудимого на время допроса пострадавшего.

Стандарт 6. При необходимости, адвокат должен потребовать применения мер разумной процессуальной адаптации для пострадавшего во избежание его виктимизации или повторной виктимизации.

**Рекомендации к внедрению стандартов деятельности адвокатом при предоставлении юридической помощи лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающему статусом пострадавшего:**

Успех отправления правосудия и эффективность органов уголовного преследования значительно зависят, помимо собранных доказательств, от правильных показаний, данных сторонами в рамках уголовного преследования или судебного разбирательства. Показания пострадавшего, несомненно, содействуют полному и объективному изучению всех аспектов обстоятельств дела для установления истины.

В соответствии со ст. 58 ГК РМ пострадавшим считается любое физическое или юридическое лицо, которому преступлением причинен моральный, физический или материальный ущерб. Пострадавший имеет интерес в рамках уголовного процесса и заинтересован в его результатах. Потерпевшим признается физическое или юридическое лицо, которому преступлением причинен моральный,

физический или материальный ущерб, признанное в этом качестве в установленном законом порядке с согласия пострадавшего.

Адвокат должен учитывать, что пострадавший – лицо с психическими и психосоциальными ограничениями входит в специальную категорию участников уголовного процесса.

Обеспечивая представление пострадавшего – лица с психическими расстройствами, адвокат должен принимать во внимание, что исполнение прав данного лица в рамках уголовного процесса, а также других сфер жизни, является затрудненным по причине стереотипов и предубеждений, связанных с тем, что простой диагноз негативно влияет на доверие к данному лицу.

Адвокат должен учитывать, что в большинстве случаев, намерения данных лиц на подачу заявления в полицию, содержащих жалобы о злоупотреблениях в отношении них, безуспешны, потому, что они не рассматриваются. Более того, по причине того, что большинство таких лиц не умеет писать, их устные заявления остаются без рассмотрения.

Адвокат рекомендует данным лицам подавать заявления или жалобы посредством телефонного звонка на номер 112, со скорейшим сообщением того, что произошло. После звонка полиция обязана выехать на место происшествия, где будут зафиксированы все факты и, при необходимости, проведены меры по сохранению всех доказательств. К сожалению, несмотря на то, что в отношении лиц с психическими и психосоциальными ограничениями совершаются явные злоупотребления, дело доходит очень редко до начала уголовного преследования и наказания преступников.

Адвокат должен учитывать, что пострадавший/потерпевший – лицо с психическими и психосоциальными ограничениями пользуется теми же правами, что и другие лица, и несет обязательства лично или через представителя. В случае если пострадавший является невменяемым, его права переходят к его законным представителям, согласно положениями УПК РМ. Права умершего пострадавшего переходят к его наследникам.

Трудно представить себе систему правосудия, где показания потерпевших, свидетелей лишены доверия и являются бесполезными для уголовного процесса.

Адвокат должен подчеркнуть, столько раз, сколько это необходимо, что психиатрический диагноз не может быть приравнен к отсутствию доверия к показаниям пострадавшего, страдающего психическими расстройствами.

Адвокат должен учитывать, что в соответствии со ст. 143 УПК РМ, для определения психического физического состояния потерпевшего, если возникают сомнения относительно его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать показания по ним, которые впоследствии исключительно или главным образом лягут в основу решения по делу назначается судебная экспертиза.

В момент ознакомления с отчетом судебно-медицинской экспертизы относительно потерпевшего – лица с психическими и психосоциальными ограничениями, адвокат должен следить за тем, чтобы вопросы, задаваемые экспертом относились к *вышеуказанным* моментам, а именно: способности правильно воспринимать обстоятельства и если лицо способно давать правильную оценку обстоятельствам, имеющим значение для уголовного дела, если оно не располагает предрасположенностью к преувеличению событий.

Адвокат должен подавать возражения если пострадавший – лицо с психическими и психосоциальными ограничениями подвергается судебно-медицинской экспертизе с целью выявления его вменяемости/невменяемости, потому как данные аспекты применяются лишь к подозреваемому/обвиняемому/подсудимому.

В зависимости от серьезности и типа преступления, адвокат должен формулировать дополнительные вопросы к вопросам, задаваемым эксперту органом уголовного преследования, для выявления всех обстоятельств, относящихся к делу.

Адвокат должен учитывать, что положения ч. 6 ст. 90 УПК РМ применяются соответствующим образом. При необходимости разрешить вопрос о способности лица правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них правильные показания орган уголовного преследования, а по требованию сторон и судебная инстанция могут пригласить судебного эксперта.

До допроса потерпевшего, адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, признанному потерпевшим, в простой и доступной ему форме, положения ст. 312-313 УК РМ, об ответственности за дачу ложных показаний и отказе от дачи показаний и том, что оно обязано давать правильные показания под присягой.

Адвокат объясняет пострадавшему – лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, что означает дача ложных показаний и риски, связанные с ними.

На всем протяжении уголовного процесса, пострадавший пользуется мерами разумной процессуальной адаптации, способствующими диалогу и снижению риска его виктимизации или повторной виктимизации. Адвокат принимает во внимание данный факт, а именно, что каждый раз, когда потерпевший должен давать показания в рамках уголовного преследования, в прокуратуре, судебной инстанции, в рамках апелляции или кассации, он переживает негативные эмоции и предыдущие расстройства. Так, адвокат должен обратиться с ходатайством о приглашении психолога, который будет оказывать содействие потерпевшему – лицу с психическими и психосоциальными ограничениями на всем протяжении процесса.

В случае если между потерпевшим и подсудимым есть враждебные отношения, либо потерпевший находился или находится в эмоциональной и психологической зависимости от подсудимого, адвокат должен потребовать, что допрос потерпевшего – лица с психическими и психосоциальными ограничениями проводился в отсутствие подсудимого.

Адвокат должен подать гражданский иск в рамках уголовного процесса в части возмещения материального и морального ущерба, приложив все соответствующие доказательства, требуя разрешения гражданского иска в рамках уголовного процесса, а не удовлетворения его, в принципе, указав, что в последнем случае существует риск нарушения ст. 6 ЕКПП по части взыскания возмещения в разумные сроки.

### **3.7 Юридическая помощь, гарантированная государством лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающему статусом свидетеля в рамках уголовного судопроизводства.**

**Стандарт 1.** Адвокат должен настаивать на том, чтобы, как на этапе уголовного преследования, так и на этапе судебного разбирательства, доверие к свидетелю с психическими и психосоциальными ограничениями не затрагивалось его психиатрическим диагнозом. Он способен давать полные, ценные и, что самое главное, верные показания.

**Стандарт 2.** Адвокат обязан проинформировать лицо с психическими и психосоциальными ограничениями о его правах и обязанностях, в форме, отвечающей его уровню умственного развития.

**Стандарт 3.** Адвокат обязан информировать свидетеля – лицо с психическими и психосоциальными ограничениями, что у него такие же обязательства, как и другого лица без психиатрического диагноза, что оно обязано явиться по вызову органа уголовного преследования, несет ответственность за дачу ложных показаний и отказ за дачу показаний.

**Стандарт 4.** Адвокат должен информировать свидетеля – лицо с психическими и психосоциальными ограничениями о том, что никто не может быть заставлен давать показания против своих интересов, родственников или близких.

**Стандарт 5.** Адвокат должен обеспечить то, что начала допроса свидетеля, он находился в нормальном психическом и эмоциональном состоянии и был способен давать показания. Адвокат должен успокоить его, а, при безуспешности данного действия, обратиться к специалистам, с переносом процессуального действия.

**Стандарт 6.** Адвокат обязан вмешиваться тогда, когда это необходимо, требуя внесения возражений в протокол, если вопросы, задаваемые офицером уголовного преследования или судебной инстанцией несут оскорбительный характер или унижают достоинство свидетеля – лица с психическими и психосоциальными ограничениями.

**Стандарт 7.** Адвокат должен учитывать, что вопросы, задаваемые свидетелю с психическими и психосоциальными ограничениями, должны быть как можно более

простыми, без использования сложных юридических терминов, на языке, соответствующем его умственному развитию.

**Стандарт 8.** Адвокат должен следить, чтобы срок допроса свидетеля с психическими и психосоциальными ограничениями не превышал максимальные сроки, предусмотренные законодательством, или чтобы он был короче, в зависимости от конкретной ситуации или психического или эмоционального состояния лица.

**Рекомендации к внедрению стандарта деятельности адвоката при защите лица с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающего статусом свидетеля в рамках уголовного судопроизводства:**

Согласно ст. 90 (1) УПК РМ свидетелем является лицо, вызванное в этом качестве органом уголовного преследования или судебной инстанцией, а также лицо, дающее в этом качестве показания в предусмотренном настоящим кодексом порядке. В качестве свидетелей могут быть вызваны лица, которым известны какие-либо обстоятельства, подлежащие установлению по данному делу.

Свидетель – лицо с психическими и психосоциальными ограничениями – обязан явиться по вызову органа уголовного преследования, а при отказе явиться – он подлежит принудительному приводу.

Свидетель – лицо с психическими и психосоциальными ограничениями – может пользоваться услугами адвоката при участии в процессуальных действиях.

Адвокат должен проинформировать свидетеля – лица с психическими и психосоциальными ограничениями – о том, что никто не может быть заставлен на дачу показаний против своих интересов, родственников или близких.

Уголовно-процессуальное законодательство (ст. 90 ч.1, п. 3 УПК РМ) предусматривает, что не подлежат вызову и допросу в качестве свидетелей лица, которые в силу физических или психических недостатков не способны правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них точные и правильные показания.

Если орган уголовного преследования или судебная инстанция отказывают в ходатайстве адвоката по допросу лица с психическими и психосоциальными ограничениями по причине того, что у них создано необоснованное мнение о

том, что данное лицо не способно правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них точные и правильные показания, мнение, основанное лишь на психиатрическом диагнозе лица, адвокату рекомендуется подать ходатайство согласно ст. 143 УПК РМ.

Так, для исключения сомнений относительно способности свидетеля правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать показания по ним, которые впоследствии исключительно или главным образом лягут в основу решения по делу в части необходимо потребовать назначения судебно-медицинской экспертизы.

На практике встречаются случаи, когда, как потерпевший, так и свидетели, способные предоставить важные данные о совершенном преступлении, страдают психическими и психосоциальными ограничениями. В таких случаях, показания соответствующих свидетелей имеют ценность для установления истины, а адвокат должен указать на правовые и процессуальные аспекты, необходимые для подтверждения доверия предоставленным показаниям.

Несмотря на то, что Конвенция ООН о правах инвалидов предусматривает, что свидетельские показания лиц с психическими и психосоциальными ограничениями имеют такое же значение, как и любого другого лица, исходя из того, что УПК РМ не полностью соответствует международным стандартам, адвокату рекомендуется требовать назначения судебно-медицинской экспертизы относительно способности свидетеля правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать показания по ним.

Адвокат должен объяснить свидетелю с психическими и психосоциальными ограничениями положения ст. 312-313 УК РМ, предусматривающих уголовную ответственность за дачу ложных показаний и отказ от дачи показаний.

**Рекомендации к предоставлению юридической помощи в рамках допроса лица с психическими и психосоциальными ограничениями в качестве свидетеля по уголовному процессу:**

Показаниями свидетеля являются письменные или устные информации, данные им в рамках допроса согласно УПК РМ о любых обстоятельствах,

подлежащих изучению, включая о личности подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, потерпевшего и его взаимоотношений с ними.

До допроса свидетеля – лица с психическими и психосоциальными ограничениями – адвокат должен учитывать, что исходя из его уязвленности, психического и эмоционального состояния, допрос может привести к его стрессу.

В случае если психическое и эмоциональное состояние свидетеля является нестабильным, в обязательном порядке, ему необходимо предоставить разумную процессуальную адаптацию, посредством приглашения психолога, который будет способствовать общению и восстановлению его эмоционального баланса. При безуспешности данного действия, необходимо пригласить медицинских специалистов.

Лицо, проводящее процессуальное действие, объясняет свидетелю его права и обязанности, предусмотренные ст. 90, и предупреждает его об ответственности за отказ от дачи показаний, а также ложных показаний, сделанных умышленно, с указанием данного факта в протоколе допроса.

В обязательном порядке, каждого свидетеля необходимо спросить, если он является супругом/супругой одной из сторон и в каких отношениях он находится с ними. В случае если будет доказано, что он является супругом/супругой или близким родственником подозреваемого или обвиняемого, свидетелю объясняется его право хранить молчание и если он согласен давать показания.

При допросе свидетеля запрещается задавать вопросы, преследующие очевидную цель оскорбления или унижения лица. Адвокат должен вмешиваться каждый раз, когда задаваемые вопросы несут оскорбительный характер или унижают человеческое достоинство.

Свидетеля допрашивают по месту проведения уголовного преследования или судебного расследования. При необходимости, свидетель может быть допрошен по месту его нахождения.

Адвокат настаивает на проведении допроса свидетеля с психическими и психосоциальными ограничениями в течении дня.

Адвокат должен следить, чтобы непрерывная продолжительность допроса свидетеля с психическими и психосоциальными ограничениями не превышала 4

часов, а общая продолжительность в рамках одного дня – 8 часов, если состояние здоровья свидетеля это позволяют.

В случае если состояние здоровья свидетеля с психическими и психосоциальными ограничениями ухудшается во время допроса, адвокат должен потребовать перерыва в допросе, с назначением другого дня для данного процессуального действия, а данная мера должна представлять собой меру разумной процессуальной адаптации свидетеля с психическими и психосоциальными ограничениями.

Адвокат будет следить за тем, чтобы обращение со свидетелем и сам процесс проводился в спокойной, простой, ясной и доступной манере.

Адвокат должен напомнить органу уголовного преследования, что задаваемые вопросы должны быть конкретными, короткими и адаптированными умственным возможностям свидетеля.

Адвокат должен возражать тогда, когда задаются вопросы, не относящиеся к доказательствам, и вопросы, преследующие явную цель оскорбления или унижения свидетеля.

Адвокат может подать ходатайство в адрес прокурора с требованием допроса свидетеля – лица с психическими и психосоциальными ограничениями – судьей по уголовному преследованию, для снижения риска его последующей виктимизации, и обеспечения возможности подозреваемого, обвиняемого, его защитника, потерпевшего прокурора задавать вопросы свидетелю.

## Глава IV. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПОМОЩЬ ЛИЦАМ С ПСИХИЧЕСКИМИ И ПСИХОСОЦИАЛЬНЫМИ ОГРАНИЧЕННЫМИ ВОЗМОЖНОСТМИ В РАМКАХ ДЕЛ ПО АДМИНИСТРАТИВНЫМ ПРАВОНАРУШЕНИЯМ

### 4.1 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающими статусом правонарушителя, на этапе констатации административного правонарушения.

Стандарт 1. Адвокат обязан проверить если орган, рассматривающий дело по административному правонарушению, с участием лица с психическими и психосоциальными ограничениями, вправе рассматривать и принимать решение по правонарушению, инкриминируемому лицу с психическими и психосоциальными ограничениями.

Стандарт 2. Адвокат должен объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, в доступной ему форме, адаптированной возрасту и уровню зрелости, о праве не давать показания против себя и своих родственников, а также о том, что никто не может быть заставлен признать свою вину.

Стандарт 3. Адвокат должен установить, если лицу с психическими и психосоциальными ограничениями было объяснено право на защиту, и проверить если доказательства, собранные до его вступления в дело, не были получены с существенным нарушением конституционных прав и свобод лица, включая права на защиту или права на переводчика.

Стандарт 4. Адвокат должен убедиться, что лицо с психическими и психосоциальными ограничениями владеет государственным языком, и требует предоставления переводчика, где это необходимо. В случае если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями обладает языковыми или слуховыми нарушениями или, по другим причинам, не может выразаться, адвокат обязан потребовать участия переводчика языка жестов или другого соответствующего специалиста, обеспечивающего осознание бенефициаром сущности и причин его обвинения.

**Стандарт 5.** Адвокат должен потребовать у констатирующего агента информацию о деянии, инкриминируемом лицу с психическими и психосоциальными ограничениями. В случае если будет установлено, что лицо с психическими и психосоциальными ограничениями совершило инкриминируемое ему правонарушению в невменяемом состоянии, адвокат обязан подать заявление о прекращении производства в отношении его клиента.

**Стандарт 8.** Адвокат обязан оценить, если действия лица с психическими и психосоциальными ограничениями, содержат обстоятельства для устранения правонарушительного характера деяния и ответственности, потребовав прекращения производства.

**Стандарт 9.** Адвокат должен проинформировать и обсудить с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями все возможности использования процедуры примирения. Адвокат предоставит лицу с психическими и психосоциальными ограничениями возможность выбора и, где применимо, выражения мнения относительно возможности применения примирения, обеспечив то, что признание вины подтверждается фактами.

**Стандарт 10.** Адвокат обязан обеспечить то, что лицо с психическими и психосоциальными ограничениями понимает условия применения примирения и согласно с данной опцией, после чего составляет проект мирового соглашения и заявление об исключении ответственности по основанию примирения правонарушителя и пострадавшего.

**Стандарт 11.** Адвокат должен объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, в доступной ему форме, содержание протокола по административному правонарушению и его соответствующих правах.

**Стандарт 12.** Адвокат обязан объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями о его праве на подачу обжалования и предоставить объяснения о сроках, основаниях и процедуре подачи. Адвокат должен объяснить не только юридическую сущность и возможность обжалования, но и юридические и другие последствия обжалования (например, время, присутствие на дополнительных заседаниях и др.).

**Стандарт 13.** Адвокат не будет обжаловать протокол, без оснований или в целях получения дополнительного вознаграждения.

**Стандарт 14.** Адвокат обязан вести дело о защите.

**Рекомендации к внедрению стандарта деятельности адвоката по юридической помощи, предоставляемой лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающим статусом правонарушителя, на этапе констатации правонарушения:**

После вступления в дело, как можно быстрее, адвокат требует у констатирующего агента информацию о деянии, инкриминируемом лицу с психическими и психосоциальными ограничениями. В случае определения того, что лицо с психическими и психосоциальными ограничениями совершило правонарушение в невменяемом состоянии, адвокат должен подать заявление о прекращении производства в отношении своего клиента.

Адвокат обязан проверить, если учреждение, рассматривающее дело по административному правонарушению с участием лица с психическими и психосоциальными ограничениями, уполномочено на рассмотрение и вынесение решения по правонарушению, инкриминируемому бенефициару. На всех этапах производства, адвокат, констатирующий агент или судебная инстанция должны объяснять лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, в доступной ему форме, содержание производства по административным правонарушениям. На протяжении производства, адвокат и другие его участники должны использовать ясный язык и учитывать уровень понимания лица с психическими и психосоциальными ограничениями, избегая использования чисто юридического языка.

В процессе оказания юридической помощи, адвокат должен обеспечить то, что лицо с психическими и психосоциальными ограничениями понимает характер процессуальных действий, в которых участвует, а также значение терминов, используемых другими участниками процесса.

Если у адвоката есть сомнения относительно понимания лица с психическими и психосоциальными ограничениями того, что происходит, он должен потребовать перерыва в производстве и попытаться дать бенефициару надлежащие объяснения. В ситуации, когда трудности в понимании не исчезли, адвокат должен потребовать присутствия специалиста (психолога, переводчика и др.), который будет содействовать общению и оказывать помощь лицу с психическими и психосоциальными ограничениями для понимания им процессуальных действий, в которых оно принимает участие.

В момент вступления в дело, адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, в доступной и адаптированной уровню его понимания форме, о его праве на давать показания против себя и о том, что никто не может быть заставлен признать свою вину.

Если адвокат вступает в дело после того, как лицо с психическими и психосоциальными ограничениями дало показания, при первой же встрече, адвокат должен спросить бенефициара о том, не получал ли он рекомендаций в части текста показаний со стороны констатирующего агента или других лиц.

Адвокат проверяет если в отношении лица с психическими и психосоциальными ограничениями не было нарушено право не давать показания против себя и, если это было установлено, должен подать заявления о признании таких показаний недействительными.

Адвокат должен убедиться, что, до вступления в дело, лицу с психическими и психосоциальными ограничениями было объяснено его право на защиту, и проверить, если доказательства, собранные до вступления, не были получены с существенным нарушением конституционных прав и свобод лица, включая права на защиту или на переводчика. В случае обнаружения ситуаций сбора доказательств с нарушением ст. 425 ч. (6) Кодекса о правонарушениях, он подает заявление о признании их недействительными.

Согласно положениям Кодекса о правонарушениях, производство о правонарушении ведется на государственном языке. Лицо, не понимающее государственный язык или не говорящее на нем, имеет право знакомиться со всеми

актами и материалами дела, а также изъясняться с органом, уполномоченным рассматривать дело о правонарушении, через переводчика.

В результате беседы, адвокат должен убедиться, что лицо с психическими и психо-социологическими ограничениями владеет государственным языком и потребовать, при необходимости, предоставления ему переводчика. В случае если переводчик не может предоставить перевод, позволяющий лицу с психическими и психосоциальными ограничениями понимать, в деталях, сущность и основания выдвигаемых ему обвинений, адвокат должен потребовать перерыва в производстве и замены переводчика у констатирующего агента/судебной инстанции. При необходимости, адвокат вносит в протокол возражения в части перевода, его качества, отказа в замене переводчика и другие обнаруженные нарушения.

В случае если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями обладает нарушениями слуха или речи, адвокат должен потребовать предоставления переводчика языка жестов, либо другого специалиста, содействующего пониманию сущности и причин выдвигаемых бенефициару обвинений. Если соответствующее учреждение не может обеспечить участие истребованных специалистов или если присутствующий специалист не предоставляет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями должного содействия, адвокат должен потребовать у констатирующего агента/судебной инстанции перерыва в производстве и, где применимо, замены специалиста. При необходимости, адвокат вносит в протокол возражения в части содействия, оказанного специалистом лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, его качества, отказа в предоставлении/замены специалиста и другие обнаруженные нарушения.

Адвокат должен проанализировать материалы дела и определить, если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями не преследовалось или наказывалось ранее за вменяемое ему деяние.

В зависимости от обстоятельств дела, адвокат должен определить последовательность и объем представление доказательств, собранных адвокатом в

интересах лица с психическими и психосоциальными ограничениями, исходя из тактики защиты, которую он должен обсудить с представляемым им лицом.

Адвокат лица с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающего статусом правонарушителя, вправе производить доказывание посредством истребования и представления объектов, документов и информации, истребования мнения специалистов по вопросам, нуждающимся в специальных знаниях, а также свидетельств, характеристик и других документов из различных органов и учреждений.

В случае если тактика защиты, обсужденная с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями, предполагает заслушивание определенных свидетелей, адвокат инициирует дискуссии с данными лицами относительно их согласия на дачу свидетельских показаний, в соответствии с законом, и требует их допроса в рамках производства о правонарушении.

Адвокат обязан проверять каждое доказательство. Например, в рамках изучения вещественных доказательств, адвокат должен проверить, насколько адекватно отражены в соответствующих протоколах все особенности данных объектов, имеющие доказательное значение.

В качестве участника процессуальных действий, адвокат должен оценить необходимость истребования применения научно-технических средств в целях установления порядка и содержания действия, подавать заявления и ходатайства о внесении в протокол определенных информации, которые он считает имеющими значение, требования внесения своих возражений в протокол.

Адвокат не вправе отказаться от подписания протокола о действиях, в которых он участвовал, а, в случае несогласия с некоторыми аспектами, он обязан внести соответствующие возражения.

Адвокат должен оценить, если в действиях лица с психическими и психосоциальными ограничениями присутствуют обстоятельства исключаяющие правонарушительный характер и ответственность. В случае если будет установлено, что деяние было совершено в состоянии невменяемости, необходимой обороны, крайней необходимости, под физическим и/или психическим

принуждением или в форме непредвиденного случая, адвокат подает заявление с требованием прекращения производства о правонарушении.

Согласно ст. 26 Кодекса о правонарушениях, освобождение от ответственности за правонарушение при совершении деяния, содержащего признаки состава правонарушения, имеет место в случае: добровольного отказа от совершения правонарушения, невменяемости, незначительного правонарушения или покушения на незначительное правонарушение, примирения пострадавшего с лицом, совершившим правонарушение, заключения мирового соглашения согласно Закону о медиации, истечения срока давности привлечения к ответственности за правонарушение и амнистии.

Адвокат должен установить, если в соответствующем деле присутствуют обстоятельства, освобождающие от ответственности, и, при их наличии, подать заявление с требованием освобождения своего клиента от ответственности.

Если будет установлено, что относительно совершенного деяния возможно примирение пострадавшего с правонарушителем, адвокат информирует и предоставляет детальные консультации лицу с психическими и психосоциальными ограничениями о возможности использования данной процедуры. Предоставленные адвокатом объяснения должны быть в понятной и адаптированной уровню понимания лица с психическими и психосоциальными ограничениями форме.

В процессе консультаций, адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, что примирение применяется тогда, когда правонарушитель признает вменяемые ему деяния и обстоятельства. Адвокат предоставляет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями возможность выбрать и, где применимо, выразить свое мнение о возможности применения примирения, обеспечивая то, что признание вины подтверждается фактами.

Адвокат обеспечивает то, что лицо с психическими и психосоциальными ограничениями поняло условия применения примирения и согласно на использование данной процедуры, после чего составляет проект мирового

соглашения и заявление об освобождении от ответственности в связи с примирением пострадавшего и правонарушителя.

Согласно положениям ст. 30 ч. (2) и (4) Кодекс о правонарушениях, Общий срок давности привлечения к ответственности за правонарушение составляет один год, который сокращается наполовину для лиц, которые на момент совершения правонарушения не достигли совершеннолетия. Срок исковой давности начинает течь с момента совершения правонарушения. Адвокат анализирует материалы дела и устанавливает, если срок исковой давности для деяния, инкриминируемого лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, не истек. В случае истечения, адвокат подает заявление о прекращении производства в отношении своего клиента.

Правонарушительное деяние, вменяемое лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, должно быть индивидуализировано в протоколе. На этапе составления протокола о правонарушении, адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, в доступной ему форме, содержание данного документа, а также связанные с ним права.

Адвокат вносит свои возражения в протокол. Адвокат должен объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, что, как только до его сведения будет доведено содержание протокола о правонарушении и решения констатирующего агента, оно обязано исполнить данное решение и нести последствия применения данной меры принуждения. Одновременно с этим, адвокат должен объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, что, как только оно ознакомилось с протоколом о правонарушении, у него появится право на его обжалование.

После получения протокола о правонарушении, адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями о его праве на его обжалование, а также о сроках, основаниях и процедуре обжалования. Адвокат должен объяснить не только юридическую сущность и возможность обжалования, но и соответствующие юридические и другие последствия (например, время, присутствие на дополнительных заседаниях и др.).

Адвокат обязан проверить, если констатирующий агент полностью и объективно установил все обстоятельства дела, на основании собранных доказательств и с соблюдением основных принципов производства о правонарушениях и процедуры. Так, необходимо проверить, если констатирующий агент установил следующие элементы: была или нет нарушена материальная норма законодательства о правонарушениях; существует ли вина правонарушителя; подлежит ли правонарушитель ответственности; существуют ли отягчающие или смягчающие обстоятельства и др. Одновременно с этим, адвокат должен проанализировать, вытекает ли решение констатирующего агента о применении наказания за правонарушение из соответствующей нормы, инкриминирующей деяние.

После оценки наличия основания для обжалования, адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями все возможности по обжалованию.

После консультаций и если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями желает опротестовать протокол о правонарушении, адвокат, в течении 15 дней, составляет жалобу в интересах лица с психическими и психосоциальными ограничениями и оказывает ему содействие по ее подаче.

Адвокат не должен опротестовывать протокол без оснований или в целях получения дополнительного вознаграждения. Если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями не хочет опротестовать протокол о правонарушении, а адвокат считает, что это необходимо сделать в интересах лица, он подает жалобу и объясняет лицу его право на замену адвоката, при несогласии с его действиями по подаче жалобы.

Если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями не намеревается опротестовать протокол о правонарушении и адвокат считает, что такая позиция не затрагивает интересов лица, адвокат объясняет порядок исполнения наказания.

#### **4.2 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающими статусом правонарушителя, на этапе судебного разбирательства.**

**Стандарт 1.** Адвокат должен консультироваться с лицом с психическими и психосоциальными ограничениями в части стратегии защиты.

**Стандарт 2.** Адвокат должен иметь активную роль в рамках судебного расследования, проявлять инициативу в доказывании, необходимом для рассмотрения дела по всем аспектам.

**Стандарт 3.** Адвокат обязан заранее подготовить список вопросов для констатирующего агента, специалиста или свидетеля.

**Стандарт 4.** Адвокат должен организовать защиту и свое выступление таким образом, чтобы были защищены интересы лица с психическими и психосоциальными ограничениями, проблема была описана с ее точки зрения, а рассмотрение велось с учетом его нужд, включая посредством указания последствий различных решений.

#### **Рекомендации к внедрению стандарта деятельности адвоката по предоставлению помощи лицу с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающему статусом правонарушителя, на этапе судебного разбирательства:**

До начала судебного разбирательства в первой инстанции, адвокат должен обеспечить проведение процесса в оптимальных условиях. Так, адвокат должен настоять на том, чтобы судебное разбирательство проводилось не в личном кабинете судьи, а в зале заседаний, обустроенном для проведения процесса.

Кодекс о правонарушениях предусматривает возможность проведения процесса в отсутствие надлежащим образом вызванного правонарушителя. Адвокат должен потребовать рассмотрения дела в отсутствие лица с психическими и психосоциальными ограничениями, если этого требуют его интересы или бенефициар выразил на это свое согласие.

Если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями выразило свое согласие на участие в разбирательствах и если это не противоречит его интересам, адвокат должен обеспечить то, чтобы лицо ожидало заседания в отдельном от других участников месте, во избежание запугивания, нецензурных выражений или злоупотреблений.

Адвокат должен иметь активную роль в рамках судебного расследования, проявлять инициативу в доказывании, необходимом для рассмотрения дела по всем аспектам.

Адвокат должен представить все приемлемые и благоприятные интересам лица с психическими и психосоциальными ограничениями доказательства.

В рамках судебного расследования могут проводиться экспертизы, заслушиваться эксперты, изучаться вещественные доказательства, документы, протоколы об обысках, производиться выемки объектов и документов, расследования на месте преступления, аудио- и видеозаписи, фотографии, научно-технические и медицинские заключения, экспертные отчеты. Если судебная инстанция отказала в некоторых вопросах и, следовательно, не все обстоятельства дела были полностью изучены, адвокат должен сослаться на это в своем выступлении, а также в кассационном заявлении.

Адвокат должен подавать возражения, если кто-либо из участников процесса пытается запугать лицо с психическими и психосоциальными ограничениями, задавать наводящие вопросы, содержащие ответы, а также вопросы, на которые можно отвечать да или нет.

Адвокат должен организовать защиту и свое выступление таким образом, чтобы были защищены интересы лица с психическими и психосоциальными ограничениями, проблема была описана с ее точки зрения, а рассмотрение велось с учетом его нужд, включая посредством указания последствий различных решений.

Адвоката рекомендуется составить свое выступление/аргументы в письменной форме и представить их судебной инстанции.

Адвокат обязан, в рамках выступления, обладать позитивной позицией в отношении дела, с учетом рекомендаций в части мер и санкций, которые, за исключением их законного характера, должны еще быть конструктивными и

персонифицированными в части совершенного деяния, должны принимать во внимание принцип пропорциональности, возраста, благосостояния, физического и психического развития лица с психическими и психосоциальными ограничениями, а также обстоятельства дела. Предложенное решение должно отражать такие нужды, как, например, право на социальную интеграцию лица с психическими и психосоциальными ограничениями, профессиональное обучение, трудоустройство, реабилитацию и восстановление.

Адвокат должен ознакомиться с протоколом судебного заседания и, где необходимо, выдвинуть возражения.

#### **4.3 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями, обладающими статусом правонарушителя, на этапе обжалования.**

Стандарт 1. Адвокат должен соответствующим образом объяснить, в доступной лицу с психическими и психосоциальными ограничениями форме, содержание и эффекты обжалования судебных решений о правонарушениях.

Стандарт 2. Адвокат обязан объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями его право на подачу кассационного заявления, а также юридические и другие последствия обжалования.

Стандарт 3. Адвокат обязан не пользоваться, необоснованно, путями обжалования, в целях получения дополнительного вознаграждения.

Стандарт 4. Адвокат должен составить кассационное заявление в интересах лица с психическими и психосоциальными ограничениями, и оказать содействие в его своевременной подаче.

Стандарт 5. Адвокат обязан составить письменный отзыв на кассационное заявление, сделанное другими сторонами.

Стандарт 6. Адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями решение кассационной инстанции и порядок его исполнения.

#### **Рекомендации к внедрению стандарта деятельности адвоката в рамках обжалования:**

В процессе предоставления юридической помощи, гарантированной государством, в рамках обжалования судебных решений, адвокат должен применять рекомендации, предусмотренные в главе, относящейся к процессу обжалования по уголовному судопроизводству.

После вынесения решения о правонарушении, адвокат должен объяснить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями сущность и возможности обжалования.

Если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями, после консультаций с адвокатом, намеревается подать кассационное заявление, адвокат составляет его в интересах бенефициара или, при необходимости, содействует его составлению.

Если лицо с психическими и психосоциальными ограничениями не желает подавать кассационное заявление, а адвокат считает, что оно отвечает интересам лица, адвокат подает его и объясняет лицу его право на использование другого адвоката, при несогласии с поданным заявлением.

Если кассационное заявление было подано другой стороной процесса (констатирующим агентом, пострадавшим), адвокат обязан составить письменный отзыв на поданное заявление.

После вынесения решения кассационной инстанцией, адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями решение и доступные средства защиты. После исполнения своих обязательств перед лицом с психическими и психосоциальными ограничениями, адвокат требует у бенефициара его мнения о качестве оказанных услуг.

#### **4.4 Юридическая помощь лицам с психическими и психосоциальными ограничениями на этапе исполнения:**

Стандарт 1. Адвокат должен сообщить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями день, когда судебное решение становится подлежащим к исполнению

Стандарт 2. Адвокат обязан довести до сведения лица с психическими и психосоциальными ограничениями порядок исполнения примененного к нему наказания.

Стандарт 3. Адвокат содействует лицу с психическими и психосоциальными ограничениями в получении банковских реквизитов для оплаты штрафа и информирует клиента о названии/адресе финансовых учреждений, принимающих соответствующие платы.

Стандарт 4. Адвокат не должен поддерживать обратное мнение лица с психическими и психосоциальными ограничениями, за исключением случаев, когда это противоречит законодательству или нормам этики.

**Рекомендации к внедрению стандарта деятельности адвоката на этапе исполнения решений:**

После того, как акт по применению наказания за правонарушения становится окончательным, адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями порядок исполнения примененного к нему наказания.

Если в отношении лица с психическими и психосоциальными ограничениями было применено наказание в форме бесплатного труда в пользу общества, адвокат объясняет бенефициару в какое бюро по пробации ему необходимо обратиться для исполнения наказания, предоставляя контактные данные учреждения.

В случае если к правонарушителю было применено наказание в форме штрафа, адвокат уведомляет бенефициара о том, что он вправе оплатить половину от установленного размера штрафа, при его оплате в течении 72 часов с момента установления. В данном случае, считается, что наказание в форме штрафа было полностью исполнено.

Если правонарушитель соглашается с оплатой штрафа в течении 72 часов, адвокат содействует бенефициару в получении банковских реквизитов для оплаты штрафа и информирует его о названиях/адресах финансовых учреждений, принимающих соответствующие платы.

Адвокат должен сообщить лицу с психическими и психосоциальными ограничениями о том, что по истечении 10 дней со вступления в силу судебного решения, председатель судебной инстанции направляет распоряжение об исполнении решения, вместе с копией вступившего в силу решения, в адрес уполномоченного органа по исполнению решений, согласно действующему законодательству. В случае если дело рассматривалось в кассационной инстанции, к копии судебного решения прилагается копия решения кассационной инстанции. Впоследствии, бенефициара вызовут в уполномоченный органа по исполнению решений, он будучи обязан явиться в назначенную дату и время.

Если, в рамках исполнения наказания на правонарушение, появились какие-либо проблемы с исполнением, адвокат объясняет лицу с психическими и психосоциальными ограничениями о его праве на подачу заявления/ходатайства в судебную инстанцию, вынесшую решение, на предоставление объяснений подозрений и неясностей при исполнении.

Адвокат сообщает лицу с психическими и психосоциальными ограничениями о том, что акты по принудительному исполнению наказаний за правонарушения могут быть обжалованы, согласно положениям Исполнительного кодекса, описывая ему, в доступной и соответствующей его уровню понимания форме, действия, необходимые для опротестования.

В процессе информирования лица с психическими и психосоциальными ограничениями адвокат учитывает свое обязательство по предоставлению бенефициару информации, необходимой последнему для принятия информированного решения по исполнению наказания за правонарушение, включая предоставление бенефициару консультаций и руководства.