

Республика Казахстан

**Директор Филиала общественного объединения «Казахстанское
международное бюро по правам человека и
соблюдению законности» в г. Астана
Ибраева Анара**

**Выступление на 4 сессии «Prevention of torture» Совещания ОБСЕ
г. Варшава, 30 сентября 2008 г.
10-13чч.**

Уважаемые дамы и господа!

Казахстан ратифицировал Конвенцию против пыток и Международный Пакт о гражданских и политических правах, а также сделал заявление о снятии оговорки по ст. 21, 22 Конвенции против пыток.

Кроме того, 5 июля 2008 года Законом Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстана по вопросам применения мер пресечения в виде ареста, домашнего ареста» введено судебное санкционирование ареста.

Однако, действующее законодательство Республики Казахстан в настоящий момент не приведено в соответствие с вышеназванными международными договорами.

Вместе с этим, несмотря на наличие с 21 декабря 2002 года статьи 347-1 в Уголовном кодексе, предусматривающей уголовную ответственность за совершение пыток, не все виновные в этом преступлении, наказываются.

Это обусловлено 4-мя основными проблемами:

- 1) понятие «пытка» в уголовном кодексе Казахстана не соответствует определению этого термина, установленного Конвенцией ООН против пыток и другого жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания;
- 2) отсутствует независимый орган по расследованию заявлений о пытках;
- 3) не обеспечивается механизм быстрой, беспристрастной, полной и эффективной процедуры расследования заявлений о пытках;
- 4) на практике не гарантировано полное соблюдение принципа недопустимости доказательств, полученных с применением пыток и жестокого обращения.

1. За совершение пыток должны привлекаться к ответственности не только должностные лица, но и любые физические лица, действовавшие с

ведома, по подстрекательству или с молчаливого согласия должностных лиц или лиц, действующих в официальном качестве. Понятие лиц, действующих в официальном качестве, в действующем законодательстве Казахстана отсутствует.

Пытки предусматривают наличие хотя бы одного из двух компонентов: причинение сильной физической боли либо психических страданий (или того и другого), в то время как Уголовный кодекс Казахстана требует обязательного присутствия причинения физических страданий. При этом такое определение боли, как «сильная» (что установлено статьей 1 Конвенции) расценивается как оценочное и не подлежит введению в уголовный закон Казахстана.

2. Расследование заявлений о пытках находится в компетенции органов внутренних дел, в частности, Департамента собственной безопасности Министерства внутренних дел Республики Казахстан и его подразделений на местах. Как показывает практика, пытки совершаются сотрудниками этого же ведомства – МВД РК. Соответственно, сотрудники, расследующие пытки, и, лица, совершившие пытки, это сотрудники одного и того же государственного органа, что не обеспечивает независимости в расследовании.

Другим органом, которому прокуратура может передать расследование пыток, является Комитет национальной безопасности, который должен заниматься вопросами обеспечения национальной безопасности.

Реальность доказала, что при такой ситуации присутствует профессиональная солидарность и корпоративность и ни о каком независимом органе по расследованию фактов пыток речи не может идти.

3. Быстрое и эффективное расследование – это третья основная компонента ситуации с проблемами пыток в Казахстане. Она сводится к тому, что:

- заявления о пытках не в каждом случае регистрируются в полиции;
- уголовные дела по статье 347-1 УК РК не возбуждаются в большей части дел в виду солидарности и корпоративности сотрудников органов, расследующих пытки;
- пытки не правильно квалифицируются по статьям 308 «Превышение власти или должностных полномочий», 347 «Принуждение к даче показаний», 107 «Истязание» и другим статьям Уголовного кодекса (при этом санкция статьи 347-1 не приведена в соответствие с санкцией статьи 308 часть 4, поскольку последняя норма по отношению к пыткам является общей и наказание за совершение превышения власти определено до 10 лет лишения свободы в то время, как за совершение пыток максимальным наказанием является 7 лет лишения свободы);

- уголовные дела о пытках прекращаются за примирением сторон (в части дел усматривается вторичная виктимизация потерпевших от пыток путем запугивания со стороны должностных лиц);
- отсутствует институт независимой судебно-медицинской экспертизы и затруднен доступ потерпевших от пыток (как правило, это лица, содержащиеся в учреждениях закрытого типа) к врачу для медицинского освидетельствования;
- в судебном заседании не обеспечивается презюмирование заявлений о пытках в условиях законодательного не возложения на сторону обвинения (прокурора) функции по доказыванию факта о не применении пыток и др.

Следует отметить, в текущем году Правительство Республики Казахстан будет презентовать свой отчет о соблюдении требований Конвенции против пыток, а группой казахстанских неправительственных организаций подготовлен и направлен альтернативный доклад.

Таким образом, в альтернативном докладе сформулированы следующие **рекомендации**:

К ст. 1 Конвенции

1. Привести определение «пытки» в ст.347-1 УК РК в соответствии с Конвенцией.

К ст. 2 Конвенции

Ввести в законодательство адекватные меры, которые гарантировали бы защиту от пыток:

1. Усилить гарантии защиты прав граждан при задержании либо в ходе иных действий, в соответствии с чем считать лицо, подвергнутое задержанию, ограниченным в свободе с момента его фактического задержания. Для чего:
 - а) ввести в законодательство гарантии права всех лиц на адвоката при любом контакте с правоохранительными органами, ограничивающим их законные права и интересы, независимо от процессуального оформления их статуса;
 - б) ввести в законодательство четкие процедуры, регулирующие осуществление задержания и дать определение понятиям «задержанный», «момент задержания» и другим относящимся к процедуре задержания.
2. Ввести в действующее уголовно-процессуальное законодательство и законодательство об административных правонарушениях требование

к сотрудникам правоохранительных органов незамедлительно информировать любое фактически задержанное лицо о сути подозрений или обвинений в отношении него; праве на молчание и праве не давать показания, которые могут быть использованы против него; праве на адвоката (защитника); праве на информирование родных и близких о задержании.

3. Ввести в законодательство положение о праве задержанного на адвоката за счет средств государства с момента фактического задержания.
4. Ввести в законодательство положение, в соответствии с которым подозреваемый или обвиняемый может быть подвергнут принудительному помещению в медицинское учреждение для производства судебно-медицинской экспертизы только по решению суда. Предусмотреть дополнительные гарантии для соблюдения прав подозреваемых или обвиняемых, помещаемых в медицинские учреждения, включая право обжаловать методы, продолжительность и объем медицинского воздействия.
5. Ввести в законодательство положение, согласно которому признательные показания обвиняемого могут быть признаны допустимыми доказательствами, только если они даны в рамках судебного следствия перед судьей. Любые признательные показания, полученные органом, осуществляющим уголовное преследование, от подозреваемого, обвиняемого до суда должны признаваться как допустимые доказательства, только в случае и при условии их подтверждения данным лицом в ходе судебного разбирательства.
6. Снять необоснованные и нецелесообразные ограничения на поддержание семейных связей через переписку и регулярные свидания подследственных до судебного рассмотрения дела.
7. В отношении прав несовершеннолетних:
 - а) образовать специализированную систему отправления правосудия по делам несовершеннолетних в соответствии с Конвенцией по правам ребенка;
 - б) принять незамедлительные меры по усилению контроля над соблюдением прав несовершеннолетних, гарантированных в законодательстве, путем введения особого учета и надзора за законностью по делам несовершеннолетних с участием общественных организаций;

с) ужесточить меры ответственности за нарушение прав несовершеннолетних в процессе уголовного производства.

8. В отношении прав женщин:

а) обеспечить скорейшее принятие законодательных актов о противодействии бытовому насилию и о равенстве прав и возможностей для женщин и мужчин в Республике Казахстан при участии в обсуждении общественных организаций;

б) предусмотреть специальные средства в государственном бюджете, начиная с 2009 года, для поддержки полноценной работы кризисных центров и телефонов доверия для жертв бытового насилия, а также внести изменения в законодательство РК, позволяющие использовать эти средства неправительственными организациями по целевому назначению.

К ст. 3 Конвенции

1. Ввести в законодательство запрет на выдворение, возвращение и экстрадицию лица в другую страну, где есть основания полагать, что это лицо будет подвержено пыткам.
2. Ввести в уголовно-процессуальный закон судебный порядок рассмотрения вопроса о выдворении, возвращении и экстрадиции лица в другую страну. Определить законодательно перечень объективных и субъективных критериев, подлежащих выяснению при рассмотрении вопроса о выдворении, возвращении и экстрадиции лица в другую страну, которое утверждает, что оно находится в опасности быть подвергнутым пыткам в этой стране.

К ст. 4 Конвенции

1. Ввести в ст. 347-1 УК РК надлежащую меру наказания за применение пыток. Исключить возможность квалификации преступления, предусмотренного ст. 347-1 УК РК, как преступления небольшой или средней степени тяжести.
2. Исключить возможность квалификации случаев пыток, повлекших смерть потерпевшего, как преступных деяний, совершенных по неосторожности. Предусмотреть соответствующее наказание за причинение смерти в результате пыток, аналогичное ст.96 УК РК (убийство, совершенное с особой жестокостью).
3. Законодательно закрепить запрет на применение амнистии и возможность примирения сторон по ст. 347-1 УК РК «Пытки».

К ст. 11 Конвенции

1. Привести законодательства и правоприменительную практику в Казахстане в соответствие с Минимальными стандартными правилами ООН обращения с заключенными и со Сводом принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме, для полного обеспечения права на свободу от пыток. Ввести изменения в законодательство и обеспечить соблюдение на практике правил применения одиночного заключения в соответствии с международными стандартами и положениями Конвенции.
2. Принять дополнения в действующее законодательство, регулирующие проведение общественного контроля за соблюдением прав человека в полицейских участках и изоляторах временного содержания МВД РК и других закрытых учреждений, включая медицинские учреждения закрытого типа.
3. Расширить полномочия Общественных наблюдательных комиссий, позволяющие членам наблюдательных комиссий осуществлять внезапные посещения в закрытые учреждения уголовно-исполнительной системы, в изоляторы временного содержания и в другие закрытые учреждения, находящихся как в ведении МВД, так и других ведомств, включая Комитет национальной безопасности.
4. Обеспечить рассмотрение и расследование жалоб заключенных, полученных во время случаев массовых членовредительств, начиная с 2002 г., о применении к ним пыток и других жестоких или унижающих человеческое достоинство видов обращения и наказания.

К ст. 12 и 13 Конвенции

1. Создать независимый специализированный орган по рассмотрению заявлений и жалоб о пытках для обеспечения быстрого, беспристрастного и тщательного расследования случаев пыток. Предусмотреть возможность общественного контроля за работой вышеуказанного органа и за ходом расследования по фактам применения пыток.
2. Ввести в законодательство особый порядок рассмотрения заявлений и жалоб о пытках с учетом следующих требований:
 - а) обозначить максимальный срок рассмотрения заявления о пытках - 10 дней;
 - б) предусмотреть незамедлительное проведение судебно-медицинской экспертизы при поступлении заявления или жалобы о применении пыток.

3. Закрепить в законодательстве особые права заявителей о пытках, аналогичные правам потерпевших, для реализации ими в ходе доследственной проверки следующих, в частности, прав:
 - а) право быть информированным о ходе проводимого рассмотрения заявления или жалобы и знакомиться с материалами проверки;
 - б) право давать показания, представлять доказательства, заявлять ходатайства, участвовать в проведении действий, направленных на проверку заявления или жалобы и т.д.
4. Законодательно закрепить право потерпевшего при рассмотрении или расследовании его/ее жалобы о пытках иметь представителя или защитника, а в случае отсутствия средств иметь защитника за счет средств государства.
5. Внедрить международные стандарты в области эффективного расследования пыток (Стамбульский протокол) в руководства по расследованию дел о применении пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания. Руководствуясь международными стандартами в области эффективного расследования пыток (Стамбульский протокол), разработать и законодательно закрепить критерии проведения медицинского освидетельствования жертвы пыток.

К ст. 14 Конвенции

1. Предусмотреть возможность предъявления гражданского иска жертвой пыток о получении компенсации за вред, причиненный в результате пыток. При этом возможность получения компенсации не должна ставиться в зависимость от установления вины приговором. Обеспечить своевременность и адекватность процедуры выплат компенсаций жертвам пыток из государственного бюджета.
2. Разработать механизм психолого-психиатрической и/или медицинской реабилитации жертв пыток.

К ст. 15 Конвенции

1. Ввести в законодательство специальную процедуру рассмотрения судом заявления подсудимого о применении пыток и исключения доказательств, полученных в ходе предварительного следствия в результате пыток. Обеспечить соблюдение следующих требований в ходе рассмотрения таких заявлений:

- а) незамедлительно назначить процедуру рассмотрения жалобы подсудимого о том, что доказательства были получены путем пыток, при получении судом такой жалобы. Такое рассмотрение может быть назначено судом и в отсутствие жалобы подсудимого, когда у суда есть основания полагать, что доказательства были получены незаконно. При этом слушание в главном судебном разбирательстве должно быть приостановлено до разрешения вопроса о допустимости доказательств;
- б) бремя доказывания во время рассмотрения заявления подсудимого о применении пыток с целью получения доказательств должно быть возложено на сторону обвинения;
- в) судья должен обеспечить подсудимому, его/ее представителю или защитнику право вызывать дополнительных свидетелей, предоставлять информацию и доказательства, требовать проведения дополнительных экспертиз;
- г) в завершение процедуры рассмотрения судья должен вынести обоснованное, мотивированное решение. При подтверждении обоснованности жалобы подсудимого на применение пыток, судья обязан вынести постановление о недопустимости использования доказательств, полученных с применением пыток, и частное определение о выявленном нарушении закона с последующим незамедлительным возбуждением уголовного дела.

Спасибо за внимание!