

*Ташибаева А. К., научный сотрудник Центра по исследованию проблем расследования преступлений НИИ Карагандинской академии МВД РК им. Б. Бейсенова, кандидат юридических наук*

*Проконова А. А., научный сотрудник Центра по исследованию проблем расследования преступлений НИИ Карагандинской академии МВД РК им. Б. Бейсенова*

## УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ РАССЛЕДОВАНИЯ ПЫТОК

Согласно ст. 17 Конституции Республики Казахстан, достоинство человека неприкосновенно. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Из этого конституционного положения, имеющего высшую юридическую силу, однозначно следует, что факт нарушения неприкосновенности прав личности носит приоритетный характер по сравнению с другими нарушениями закона.

Несмотря на полное запрещение пыток как международным правом, так и большинством национальных правовых систем, пытки продолжают применяться в различных странах официальные сотрудники государственных органов, которые отвечают за поддержание правопорядка и соблюдение законности.

Понятие «пытки» как противоправное уголовно наказуемое деяние впервые было введено в Уголовный кодекс РК Законом Республики Казахстан от 21 декабря 2002 г. Законом РК «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам дальнейшей гуманизации уголовного законодательства и усиления гарантий законности в уголовном процессе» от 18 января 2011 г. ст. 347-1 «Пытки» исключена. Тем же законом глава 3 Уголовного кодекса Республики Казахстан «Преступления против конституционных и иных прав и свобод человека и гражданина» дополнена ст. 141-1 «Пытки» в новой редакции.

Анализ правоприменительной деятельности показал, что предпринятые на законодательном уровне меры не могут в полном объеме обеспечить работоспособный механизм защиты от посягательств на права и свободы человека и гражданина. Проведенный анализ позволил выявить ряд причин, которые существенно влияют на правоприменительную практику и качество расследования фактов пыток.

Так, в УСБ ДВД Карагандинской области поступали заявления граждан с жалобами на неправомерные действия сотрудников полиции, а именно на оказание морального и физического давления, которые регистрировались по ст. 308 УК РК. По результатам проверки в основном принимались решения об отказе в возбуждении уголовного дела на основании п. 2 ч. 1 ст. 37 УПК Республики Казахстан в связи с тем, что доказать факт оказания давления сотрудниками полиции не представлялось возможным. Однако имеются и факты возбуждения уголовных дел, которые направлены в суд в порядке ст. 284 УПК Республики Казахстан (уголовное дело № 08351101100053, возбужденное по п. «а» ч. 4 ст. 308 УК РК, уголовное дело № 10351503100034, возбужденное по ст. ст. 28, ч. 2 и пп. «а, б, в» ч. 4 ст. 308 УК РК).

Известны случаи, когда фактически задержанные лица содержались в иных, чем предусмотрено законом, местах содержания под стражей, в том числе в кабинетах следователей, частных квартирах, патрульных машинах. Такое нигде не зарегистрированное удержание, как правило, случается в течение первых нескольких часов после фактического задержания. Крайне распространено нарушение времени составления протокола задержания (по законодательству максимально 3 часа с момента задержания), и именно в этот период фиксируются факты применения пыток.

Нередко допросам предшествует проведение опросов, «бесед», во время которых лица, вызванные в полицию «для пояснений» или под иным предлогом, подвергаются психологическому или физическому давлению с целью принудить их к «явке с повинной» или разглашению необходимой следствию информации, в том числе получить нужные показания от свидетелей, с применением угроз и шантажа. Эти лица лишены процессуальных прав. Полученные заявления, в последующем, как правило, используются для возбуждения уголовных дел в отношении «опрошенных».

Это далеко не все сложности, с которыми приходится сталкиваться при применении законодательства о пытках.

Доказывание фактов пыток усложняется отсутствием обобщенной судебной практики по данной категории дел. Предмет доказывания многогранен и состоит в выяснении и доказывании многих факторов. Сложность расследования заключается в том, что нет прямых доказательств фактов пыток, процесс доказывания в силу своей специфики осуществляется на основе совокупности косвенных доказательств. При расследовании должны проверяться, анализироваться и сопоставляться следующие факторы:

- время получения телесных повреждений (согласно заключению экспертизы);

- момент обращения в медицинские учреждения;
- время и период доставления в уполномоченный орган;
- время проведения оперативно-следственных действий;
- статус лица и значение информации, обладателем которой является пострадавший;
- психическое состояние пострадавшего и адекватность восприятия им ситуации.

Большие проблемы вызывает доказывание психологического давления, его сложно закрепить документально и подтвердить имеющимися в распоряжении средствами расследования. Для этого необходимо детальное формулирование с указанием всех аспектов и нюансов, переживаний пытаемого, которое должно найти свое отражение в форме допроса. При этом следует учитывать, что лица, подвергшиеся пыткам, не могут самостоятельно справиться с гнетом физического и психологического давления и зачастую не обращаются за помощью в правоохранительные органы и медицинские учреждения.

Получение и анализ сведений о психологическом давлении должны осуществляться комплексно, с учетом возраста и пола лица, физического и психического состояния пострадавшего (необходимо получение сведений до факта совершения насилия и после), его культурных и религиозных убеждений<sup>1</sup>.

Подлежит обязательному выяснению информация о психическом состоянии, нравственных устоях, имевших место ранее подобных фактах лицом, причастным к совершению данного вида преступления. Данная информация формируется в материалах уголовного дела в виде справок, характеристик, заключений экспертиз, материалов служебных расследований и выписок из личного дела, материалов по заключениям психологов, ОБВК и т. д.

Подтверждением слов допрашиваемого и одним из косвенных доказательств причинения ему психологических страданий может являться проведение комплексных психолого-психиатрических экспертиз, которые смогут оценить степень душевного волнения и уровень воздействия, примененных к этому лицу пыток.

Полагаем, что сотрудникам оперативно-следственных подразделений, в связи с отсутствием отечественной специальной литературы, необходимо использовать в правоприменительной практике «Руководство по эффективному расследованию и документированию пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания» Организации Объединенных Наций, подготовленное Управлением Верховного комиссара ООН по правам человека<sup>2</sup>.

Еще одной сложностью расследования является жесткое противодействие со стороны подозреваемых и обвиняемых, «заговор о молчании» распространяется на всех сотрудников подразделения, взять под защиту «своего человека», любыми путями оградить его от привлечения к уголовной ответственности — это лишь часть того, с чем приходится сталкиваться в процессе расследования фактов пыток. Помимо этого, оказывается моральное и психологическое воздействие на пострадавшего, очевидцев преступления, потерпевших и возможных свидетелей, а также экспертов. Имеются случаи запугивания лиц, ведущих процесс расследования.

Противодействие этой ситуации видится в усилении государственной защиты участников уголовного процесса на стадиях предварительного расследования в соответствии с законом Республики Казахстан и непосредственное включение пострадавших по фактам пыток в программу по защите, что, с нашей точки зрения, может оградить их от противоправных воздействий «сочувствующих коллег». В этой связи необходимо активизировать работу по реализации ранее созданных программ в этом направлении.

Кроме того, предполагаемые виновники пыток должны отстраняться от любой должности, обеспечивающей прямо или косвенно контроль, власть в отношении истцов, свидетелей и их семей, а также лиц, проводящих расследование.

Проведенная аналитическая работа показала, что в современной судебной-следственной практике проблемы квалификации и расследования преступлений, связанных с пытками, обусловлены сложной конструкцией соответствующей уголовно-правовой нормы (ст. 141-1 УК РК) и не отработанным механизмом ее процессуальной реализации.

годы	ст. 347 УК РК			47-1 УК РК			ч. 4 с. 308 УК РК			ст. 141-1 УК РК		
	зар.	вуд	отк.	зар.	вуд	отк.	зар.	вуд	отк.	зар.	вуд	отк.
2006	12	3	6	0	1	0	28	5	1	0		0
2007	24	0	6	0	1	0	23	9	3	0	0	0
2008	12	0	2	1	1	0	20	4	3	0		0
2009	5	0	1	2	0	0	11	2	2	0	0	0
2010	10	0	3	8	0	5	8	6	1	0	0	0
8мес. 2011	7	0	2	7	0	3	15	5	2	20	1	6

Примечание: статистические данные за последние пять лет предоставлены Управлением Комитета по правовой статистике и специальным учетам Генеральной Прокуратуры Республики Казахстан по Карагандинской области.

На основании изложенного, в рамках совершенствования действующего законодательства и практики его применения, считаем необходимым проведение следующих мероприятий:

- обеспечение безотлагательной регистрации данных фактов;  
осуществление более жесткого ведомственного контроля за полным, всесторонним, объективным расследованием и своевременным документированием доказательств;
- наделение лиц, ведущих расследование, полномочиями доступа ко всем объектам, документам, лицам, имеющим отношение к расследуемому делу, а также к местам содержания под стражей, персоналу и иным лицам, находящимся в данном учреждении; проведение любых проверочных и следственных действий (обыск, выемка, наложение ареста, производство экспертизы и др.), невзирая на статус организаций, учреждений и лиц, причастных к делу;
- обеспечение практики получения пострадавшими компенсации за вред, понесенный в результате пыток;
- установление в зданиях ОВД видеозаписывающей техники, которая бы фиксировала факт прибытия или доставления должностным лицом гражданина в отдел полиции, его внешний вид в момент доставления и после проведения неотложных мероприятий;
- решение вопроса о признании в качестве доказательств заключения специалистов-полиграфов;
- подготовка и принятие нормативного правового акта, регламентирующего процедуру осуществления расследования «пыток» и особенностей производства процессуальных действий.

- <sup>1</sup> *Юрченко Р. Н.* Проблемные вопросы борьбы против пыток // Вестник Института законодательства Республики Казахстан, № 4(8). — Астана, 2007. — С. 107.
- <sup>2</sup> Стамбульский протокол «Руководство по эффективному расследованию и документированию пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания» Организация объединенных наций. — Нью-Йорк и Женева, 2004.

### **Түйін**

Мақалада Қазақстан Республикасының аумағында қинау фактілерін тергеудің қылмыстық іс жүргізу мәселелері қарастырылады.

### **Resume**

In the present article criminally-remedial problems of investigation of the facts of tortures in Republic Kazakhstan territory are considered.