

РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН
МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
КАРАГАНДИНСКАЯ АКАДЕМИЯ имени БАРИМБЕКА БЕЙСЕНОВА

Факультет послевузовского образования

ЖУНУСОВА НУРГУЛЬ МУХТАРОВНА

тема диссертационной работы:

**«Международные нормы, стандарты и практика предотвращения
пытток. Роль международных и договорных институтов и механизмов»**

специальность: «7М12301 – Правоохранительная деятельность»

**Диссертация на соискание степени магистр юридических наук по
специальности «7М123001 - Правоохранительная деятельность».**

Научный руководитель:

к.ю.н., начальник кафедры

общеправовых дисциплин

подполковник полиции

Джиембаев Руслан Кайратович

г. Караганда – 2021 г.

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	11
1 Международные стандарты предотвращения пыток и других видов жестокого или унижающего достоинство обращения и наказания. Зарубежный опыт.	
1.1 пытки в истории государства и права	44
1.2 Международные стандарты предотвращения пыток и других видов жестокого или унижающего достоинство обращения и наказания.....	67
1.3 Зарубежный опыт.....	81
2 Предотвращения пыток и других видов жестокого или унижающего достоинство обращения и наказания в Республике Казахстан.	
2.1 Проблема пыток в современном Казахстане.....	94
2.2 Проблемы имплементации международных стандартов по предотвращению пыток и других видов жестокого или унижающего достоинство обращения и наказания в национальное право Республики Казахстан.....	104
2.3 Совершенствования национальных механизмов предотвращения пыток и других жестоких или унижающих человеческое достоинство видов обращения и наказания.....	114
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	120
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ.....	

ВВЕДЕНИЕ

Общая характеристика работы

В диссертационной работе «Международные нормы, стандарты и практика предотвращения пыток. Роль международных и договорных институтов и механизмов» осуществлен анализ национального и международного законодательства в области защиты пыток, роль деятельности уполномоченного по правам человека и взаимодействия неправительственных правозащитных организации с государственными органами.

Актуальность темы диссертационного исследования

Декларация прав человека и гражданина от 26 августа 1789 года объявила, что «невежество, забвение прав человека или пренебрежение ими является единственной причиной бедствий и испорченности правительств»¹. Использование пыток и антигуманных видов обращения являются грубейшим нарушением прав человека и преступлением против человечества. Международные организации считают такое поведение оскорблением общечеловеческого достоинства.

Собственная защищенность имеет социальную ценность, и институты гражданского общества должны обеспечивать безопасность от незаконных действий со стороны правительств и государственных органов. В частности, именно пытки и другие жестокие виды обращения создают определенные границы для всякого вида государственного принуждения, и только законодательно признав гражданскую свободу можно устанавливать запреты на преступные посягательства против личной безопасности граждан.

Признание на мировой арене данная свобода приняла по итогу провозглашение в 1948 году в статье 5 Всеобщей Декларации прав человека и юридического закрепления в 1966 года в статье 7 Международного Пакта о гражданских и политических правах. Многие страны мира в своем

¹ Декларация прав человека и гражданина // Международные акты о правах человека: Сборник документов. М.: НОРМЛ-ПНФРА, 1990. С. 32.

национальном законодательстве пытаются данное право нормативно оформить.

В годы советской эпохи юридическая литература отрицала концепцию свободы от пыток и других антигуманных методов обращения, в силу которого научно не исследовалась. Многие авторы научных работ, затрагивали вопрос о свободе и безопасности личности, в качестве конституционных прав человека, как такого право на защиту от пыток не рассматривали.

Таким образом, данный вопрос о свободе от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания после принятия Республикой Казахстан независимости стал одним из значимых в международном и национальном правовом регулировании. Например, ч.2 ст.17 Конституции Республики Казахстан от 30 августа 1995 года говорит о том, что: Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Данное положение основано на ст.5 Всеобщей Декларации прав человека, ст.7 Международного пакта о гражданских и политических правах, а также ст.3 Европейской Конвенции по правам человека.

После кардинальных мер, принятых Республикой Казахстан по защите от пыток на данную проблему взглянули по-новому. После чего, начали создавать основные положения чтобы признать право на свободу от пыток и других антигуманных методов обращения.

Тем не менее, юридическая литература зарубежных стран закрепило вопрос о свободе от пыток как основное права человека, когда в казахстанской науке свобода от пыток рассматривается как запрет, которое гарантирует уважение достоинства и личную неприкосновенность.

В данное время все же мало специальных исследований, направленные на теоретико-правовые аспекты указанного права. Нужно подчеркнуть, что государство стремится преобразовать гарантированность данных прав, чтобы соответствовать международным стандартам в области защиты прав

человека. Но не всегда, данное стремление оказывается реальным и эффективным.

За последние годы, в Республике Казахстан произошли положительные изменения, по признанию конституционных и международных прав человека, закрепляющий за собой принцип гуманизма, что говорит о том, что права и свободы человека являются высшей ценностью для государства. Но все же, теоретические и практические исследования показывает критическое положение государство по защите прав человека, а конкретно, пытки и другие жестокие виды обращения до сих пор имеют место в государственных и правоохранительных органах Республики Казахстан.

Необходимо признать, что Республика Казахстан по защите от пыток и других жестоких видов обращения находится на ранней стадии развития правового государства. Поэтому защита от пыток и других жестоких видов обращения, также защита прав и свобод человека является первостепенной задачей в ходе преобразования Республики Казахстан, чтобы создать достойные условия жизни для каждого.

На основании вышеизложенного, проблемы применения пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания остается актуальным и требует создания концепции по защите и урегулированию вопроса исполнения решения международных правозащитных организации.

Целью исследования является создания концепции права на свободу от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания и урегулирования вопроса исполнения решения международных правозащитных организации путем всеобщего и полного анализа теоретико-правовых сторон вопроса, а также разработка рекомендации по повышению эффективного обеспечение указанного права.

Объектом исследования является право на свободу от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания как высшее право человека.

Предметом исследования выступает вопрос международного и внутригосударственного регулирования этого права, возможные сложности и пути развития механизма его действия и обеспечение.

Задачи исследования

- анализировать историко-правовое развитие права на свободу от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания;

- выработать юридическое определение пытки как «усиленного и специального вида жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания»;

- охарактеризовать жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство обращения и наказаний и их видов;

- определить понятие и правовую содержание данного права;

- определить место указанного права в структуре защиты прав человека и гражданина и связь с ними;

- изучить методические элементы изучения гарантированного права;

- исследовать порядок гарантий данного права;

- выработать рекомендации по развитию правовой координации этого права.

Степень разработанности проблемы

Основные взгляды права на свободу от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания отразились в научных работах зарубежных исследователей, таких как, Ю.Ю. Чурилов, П.Е. Конегер, А.Ю. Ишков, В.Д. Гончаренко, П.И. Люблинский, М.Я. Геллер, А.М. Некрич, В. Кнапп, А. Герлох и другие авторы.

Гуманистические основные положения о свободе от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания отражены в философских трудах Д. Локка, Ш. Монтескье,

О.Николя, Х.Томазия, Ч.Беккарича, Вольтера, Блюхера и других исследователей-мыслителей.

Теоретическую основу диссертационного исследования составили труды отечественных, российских и советских правоведов, исследовавших общую теорию права и иные отраслевые юридические науки, международное право, которое касается вопроса защиты прав человека, их реализация и гарантия, а также вопросы понуждения и наказания со стороны государство. А именно, работы таких авторов, как И.А.Покровский, М.Былина, М.А.Чельцов-Бебутов, П.И.Люблинский, Т.Е.Логинова, К.И.Ливанцев, Л.А.Хрусталева, А.Антонов-Овсиенко, А.М.Некрич, В.Кнапп, А.Герлох, И.Ш.Борчашвили, А.О.Ладыгина, Ж.С.Мажитова, Н.В.Сидорова и другие.

Кроме того, вопреки многообразию научных материалов, данные публикации имеют частичный характер по вопросам определения, регулирование, разработки и гарантии указанного права. В связи с отсутствием научного обоснования рекомендации и необходимостью полного изучения данного вопроса, теоретико-правовые вопросы защиты от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания как диссертационное исследование рассматривается не часто. Это свидетельствует о том, что отечественном законодательстве имеются правовые нормы защиты от пыток, но отсутствует конкретный механизм и орган регулирования.

Методологическая база исследования

Методологическую основу диссертационного исследования составляет диалектический метод. Также были использованы другие общенаучные, специальные и частно-научные методы, а именно историческое, системное, структурно-функциональное, формально-юридическое, сравнительно-правовое, аналитическое и другие способы.

Теоретическая основа базируется на гуманистических философских учениях, прогрессивных правовых концепциях, достижениях теории

государства и права, на основе взаимодействия с другими юридическими науками и всеобщая и казахстанская история.

Нормативную основу исследования составили международные и государственные правовые нормы, конституция Республики Казахстан и зарубежных стран, а также отечественные и зарубежные нормы, регулирующие вопрос свободы от применения пыток.

Эмпирическую основу диссертационного исследования составляет информационно-аналитическое издания ООН; документация Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан и Уполномоченного по правам человека; сведения от правозащитной организации; конференции и отчеты от государственных и международных органов по правам человека. Также, в ходе исследования имело место использование правоприменительной практики Европейского суда по правам человека.

Научная новизна исследования

Диссертационное исследования представляет собой комплексный анализ, специально направленный на теоретико-правовой подход по правам на свободу от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания.

Формируется положение, что вышеуказанное право является одним из основных прав человека, требующий особый механизм обеспечения и является частью всеобщего законодательно установленного статуса личности.

В ходе исследования изучены историко-правовые основы свободы от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, разрабатывается понятие указанного права, рассматривается вопрос о гарантированности его обеспечения и защищенности.

Положения, выносимые на защиту

1. Принцип свободы от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания имеет

историческую, теоретическую и правовую основу, как в нашей стране, так и на мировой арене. Государства в ходе становления проходят определенный путь от обязательного применения пыток до неодобрения и запрета путем принятия верховенства права на свободу от пыток и разработки механизма его защиты.

2. Право на защиту от пыток относится к гражданскому (личному) праву и свободу, обеспечивающий собственную безопасность. Данное право занимает важное место в структуре основных прав и тесно взаимодействует с другими правами.

3. Объективно данный вопрос можно рассматривать с правовой стороны, который включает в себя нормы международного, конституционного, уголовного, гражданского, административного и другие отрасли права, регулирующие и создающие право на свободу от пыток.

4. Гарантированность защиты от пыток обуславливается непосредственно его обеспечением и охраной. Вместе с тем, необходимо учесть, что кроме традиционного разграничения гарантированности на общие и специальные, имеются и другие типы гарантии, которые направлены на обеспечение и охрану этого права.

5. Внутригосударственное и международное право на свободу от пыток предлагает обеспечить положениями о условиях, средствах и способах гарантии, которые имеют важное значение в реализации данного права.

6. Внутригосударственный и международный механизм гарантии указанного права обязывает повысить его эффективность, предлагает ряд предложений по его совершенствованию.

Научно теоретическое значение работы заключается в том, что выбранная тема не было предметом общетеоретических исследований, когда как изучение показало, что теоретико-правовые аспекты право на свободу от пыток и друг их жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания составляет основу отраслевых и юридических исследований.

Вместе с тем, полученные выводы по отдельности создают раздел теории государства и право, которая касается законодательно установленного статуса личности, прав на свободу и правовые гарантии со стороны государство.

Практическое значение работы

Результаты диссертационного исследования могут применяться в ходе развития гарантии прав человека и гражданина; развития и повышения профессиональной подготовки сотрудников, которые обязаны соблюдать нормы по запрету пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания; преподавательской деятельности юридических наук; правового воспитания населения и пропаганде.

Апробация исследования

Основные положения и результаты исследования обсуждались на заседаниях кафедры общеправовых дисциплин Карагандинской академии Министерства внутренних дел Республики Казахстан имени Б.Бейсенова. Также отобразились в конференциях и статьях входящие в библиографическую базу данных научных публикации РИНЦ.

- «Пытки в истории человечества» // Журнал «Актуальные научные исследования в современном мире», февраль, 2020 г., г.Переяслав Украина, с. 87-90;
- «Право человека на свободу от пыток в контексте дисциплин государственно-правового цикла» // Журнал «Хабаршы-Вестник Карагандинской академии Министерства внутренних дел Республики Казахстан имени Б.Бейсенова», март, 2020 г., г.Караганда Республика Казахстан, с.39-42;
- «Международные стандарты предотвращения пыток и других видов жестокого или унижающего достоинство обращения и наказания» Журнал «Актуальные научные исследования в современном мире», июнь, 2020 г., г.Переяслав Украина, с. 80-85;

- «Совершенствования национальных механизмов предотвращения пыток и других жестоких или унижающих человеческое достоинство видов обращения и наказания» // Международный центр научного партнерства «Новая наука», апрель, 2021 г., г.Петрозаводск Российская Федерация, с.46-54.

Структура диссертационной работы

Диссертационное исследование состоит из введения, двух разделов, шести подразделов, заключения, списка использованных источников.

В первом разделе «Международные стандарты предотвращения пыток и других видов жестокого или унижающего достоинство обращения и наказания. Зарубежный опыт» рассматриваются пытки в истории человечества; международные правоприменительные нормы по предотвращению пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания; опыт зарубежных в борьбе с пытками.

Во втором разделе «Предотвращения пыток и других видов жестокого или унижающего достоинство обращения и наказания в Республике Казахстан» исследуется проблема пыток в современном Казахстане; анализируются проблемы имплементации международных стандартов по предотвращению пыток и других антигуманных видов обращения в национальное законодательство Республики Казахстан; совершенствования национальных механизмов и норм по предотвращению пыток.

В заключении даны краткие выводы по итогу диссертационного исследования.

Глава I. Международные стандарты предотвращения пыток и других видов жестокого или унижающего достоинство обращения и наказания.

Зарубежный опыт

1.1. Пытки в истории государства и права.

История государства и права занимает определенное место в ряду всех юридических наук, так как именно в ее рамках нее можно проследить за развитием отдельных наиболее прогрессивных правовых систем, процессами становления стандартов в области прав человека, и в частности, прав человека на свободу от пыток. Изучая данные вопросы в контексте политико-правовой мысли, представляется возможным определить причины и условия, давшие толчок преобразованию процесса доказывания, отметить наиболее проблемные моменты и правильные решения в деятельности представителей государственной власти на определенной стадии государственно-правового развития. Все это позволит, в конечном счете, воспроизвести целостную картину и применить полученные результаты как в практической деятельности в вопросе совершенствования отечественного законодательства, так и при совершенствовании методики преподавания дисциплин государственно-правового цикла в высших учебных заведениях.

Согласно словарю русского языка С.И. Ожегова под словом «пытка» понимается «физическое насилие, истязание при допросе»².

В свою очередь под словом «истязать» понимается «жестоко мучить (*физически или нравственно*)»³.

Следует отметить, что в истории политико-правовой мысли отношение к проблеме применения (неприменения) пыток или других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания не было однозначным.

² Ожегов С.И. Словарь русского языка: 70 000 слов / Под ред. Шведовой Н.Ю. - 21-е изд., перераб. и доп. – М.:Рус. яз., 1989. - С. 634.

³ Там же, С. 258 .

Так, обратившись к истории Древней Греции, можно увидеть, что в ходе проведения суда пытка, имея схожий вид с испытаниями, считалась одним из главных аргументов в процессе доказывания. Выбирая между свидетельскими показаниями, данными под присягой, и показаниями, данными под пыткой, предпочтение отдавалось последним. По этому поводу Аристотель заметил, что «пытка является некоторого рода свидетельством; она кажется чем-то убедительным, потому что заключает в себе некоторую необходимость»⁴.

В целом, большинство мыслителей Древней Греции превозносили пытку как лучшее из доказательств⁵. Особенно широко пытки применялись в отношении рабов, так как именно эта социальная прослойка была наиболее бесправной.

Например, в истории античной Греции известна пытка под названием «Медный бык» или по-другому «Бык Фаларида». Данный способ пыток был изобретен Периллом: фигуру в виде медного быка в качестве подарка преподнесли тирану Фалариду, который был известен своими садистскими методами наказания. «Медный бык» был полностью сделан из меди и размерами не отличался от живого быка. Внутри находилась камера, куда помещали приговоренного к казни. Под брюхом данного быка разводили огонь, и приговоренный запекался, не имея возможности выбраться наружу. Также внутри быка была труба, по которой крики жертвы доносились до людей, но в искаженном виде - как рев самого быка. Первым кто испытал такой вид пытки, был сам создатель данного устройства - Перилл, так как Фаларид хотел проверить систему звука. По приказу последнего Перилла затолкали внутрь быка и развели огонь. После того, как звуки были услышаны, Перилла извлекли из быка и бросили с обрыва. Так Фаларид наградил создателя за новый и более жестокий вид пыток⁶.

⁴ Аристотель. Риторика. -СПб., 1994. - С. 74.

⁵ Валлон. История рабства в античном мире // Под ред. Мишулина А.В. - М., 1941. - С. 13.

⁶ Медный бык - самое ужасное в истории устройство для пыток, придуманное греками <https://fishki.net/2923748-mednyj-byk--samoe-strashnoe-v-istorii-ustrojstvo-dlja-pytok.html> (дата обращения 20.04.2020 года).

В судопроизводстве Древнего Рима, начиная со времен Октавиана Августа (30 года до н. э. - 14 года н. э.), практиковалась такая изощренно-жестокая стадия уголовного процесса, как инквизиция, которая допускала массовое применение пыток, причем официально. Регулировались все эти вопросы Юстиниановыми Дигестами. Например, в 48-й книге «Дигест» имеются положения, допускающие применение пыток к очевидцу, колеблющемуся в показаниях (1.10 Диг. 48. 4). Допускалось также применение пыток и по решению суда (1.7 Диг. 48. 4). Более того, допускалась даже возможность многократного применения пыток по одному и тому же делу (1.15 Диг. 48. 18)⁷.

Примером вышесказанному может послужить дело о распятии Иисуса Христа, которого из зависти первосвященников и старейшин обвинили в богохульстве, так как он назвал себя Сыном Божиим.

Так, накануне праздника - иудейской Пасхи, Иисус, а также известный узник Варавва были арестованы. В суде Понтий Пилат для удовлетворения воли народа приговорил Иисуса к бичеванию и распятию на кресте. Бичевание представляло собой сорок ударов пяти хвостовой кожаной плетью, на конце хвоста которой находилось по два свинцовых шарика. От таких ударов на теле появлялись большие рассечения и кровоподтеки. В конце концов тело Иисуса было полностью окровавлено и с глубокими ранами вплоть до костей.

Между тем Понтий Пилат в канун Святого праздника решил помиловать одного из узников, но народ под началом первосвященников потребовал помиловать именно Варавву, а Иисуса распять на кресте. В ходе исполнения этого приговора, солдаты глумились над окровавленным Иисусом, надев ему на голову колючий терновый венец словно корону, чтобы унижить таким образом. Также, по дороге на Голгофу, где должно было состояться распятие, солдаты били Иисуса и плевали ему в лицо. Суть распятия заключалась в том, что осужденный самолично должен был нести крест к

⁷ Покровский И.А. История римского права. - Пг., 1917. С.17.

месту распятия, несмотря на все истязания. При исполнении приговора руки и ноги Иисуса были прибиты к кресту гвоздями. Самым мучительным в таком истязании было то, что вес тела приходился на руки, что сдавливало грудную клетку. Чтобы вдохнуть, истязаемому приходилось опираться на ноги и приподнимать все тело. При таких движениях болевые ощущения Иисуса были на грани шока, что после многочасового мучения в конечном итоге и привело к его смерти⁸.

Как видим, истязания в описываемый период являлись обычной практикой отправления наказания, что повсеместно использовали в своей деятельности должностные лица.

В Древнем Китае, со времен правления династии Цинь, пытки также считались традиционным наказанием. Например, в кодексе данной династии насчитывалось около четырех тысяч преступлений, за которые официальным наказанием были пытки. Как и в других древних странах, в Китае были свои методы пыток и казни. Китай издревле считается дисциплинированным государством, в котором строгие законы принимались с целью стабилизации политической обстановки общества и искоренения междоусобной борьбы. В качестве традиционного права в основном развивалось и уголовное право для того, чтобы укрепить моральный облик общества и удержать граждан от противоправных действий, в противном случае наказывали жестоким образом с применением мучительных истязаний для правонарушителя.

Традиционным наказанием в китайском обществе за тяжкие преступления и преступления против интересов монарха также является коллективная ответственность, смысл которой заключается в истреблении всего рода преступника, а именно трех поколений. Примером тому является наказание чиновника Фан Суя, которого приговорили к смерти за то, что его работник не смог выполнить свои обязанности. Фан Суй решил бежать, чтобы уйти от ответственности, но в ходе побега был пойман, в результате

⁸ Чурилов Ю.Ю. Всемирная история несправедливости. - Ростов-на-Дону: Феникс, 2012. - С. 12.

чего он сам и его род были приговорены к смертной казни⁹. В качестве профилактики наказание исполнялось на площади на глазах у всех людей, чтобы общество знало, что ожидает за совершение преступления.

Таким образом, в Древнем Китае применение пыток или смертной казни в качестве наказания было явлением вполне обычным.

Более того, в этот период пытка приобретает характер основного вида доказательств и отражает возросшее значение государственного принуждения в ходе осуществления правосудия¹⁰, то есть осуществляемое на основе закона должностными лицами физическое, морально-психологическое или организационное воздействие в отношении лиц для обеспечения правопорядка, защиты интересов личности, общества и государства. По мнению высших должностных лиц описываемого времени, полученные в ходе пыток показания, являлись наиболее правдивыми, так как обвиняемого в ходе мучительных истязаний принуждали к даче правильных сведений, что приводило к тому, что сломленный как физически, так и морально человек подтверждал те слова, которые хотели услышать от него высшие должностные лица в ходе осуществления правосудия.

В Словаре современного русского языка под термином «принудить» понимается «сила, способная побуждать к чему-либо; заставлять»¹¹. В Толковом словаре русского языка слово «принудить» означает «заставить сделать что-либо (*принудить к признанию, принудить сдаться*)»¹².

Наглядным примерам применения пыток и истязаний является забивание камнями первого христианского мученика Святого Стефана за то, что он назвал Иисуса Христа Мессией. Стефана обвинили в богохульстве, апостола Иаков за это же обезглавили, та же участь постигла и остальных последователей Иисуса Христа¹³. Все это свидетельствует о том, что пытки и

⁹ История, культура и право древнего Китая <http://www.synologia.ru/monograph-1331-26> (дата обращения 20.04.2020 года).

¹⁰ Былина М. Всеобщая история государства и право. - М., 1996. - С.103.

¹¹ Словарь современного русского литературного языка. – Т. 2. – М.-Л., 1961. – С. 635.

¹² Ожегов С.И. Толковый словарь русского языка. – 3-е изд. / С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. – М., 1996. – С. 585.

¹³ Хронология смерти <https://info.wikireading.ru/170252> (дата обращения 20.04.2020 года).

истязания применялись не только в отношении лиц, совершивших определенный незаконный поступок, но и в отношении тех, кто говорил правду и вел за собой народ.

Основными видами пыток в античности являлись следующие:

- пытка на дыбе - применялась при отправлении судопроизводства и считалась легким видом пытки. Суть данного вида истязания заключалась в том, что руки и ноги жертвы привязывались и растягивались в разные стороны. По своей жестокости дыба напоминает четвертование;
- пытка «Колыбель Иуды» - когда жертву связывали веревками, сковывая движения, и сажали на верхушку пирамидобразной конструкции, была распространенным видом истязания, применяемым в ходе допроса;
- пытку «Медный бык» применяли в отношении тех, кто не признавал величие монарха. Жертву помещали внутрь фигуры в виде быка из меди, под брюхом которого разводили костер;
- пытку «Вилка еретика» применяли во время инквизиции к еретикам и колдунам, истязали, зафиксировав двухстороннюю вилку на горле жертвы;
- пытка «Дроссельная груша» применялась в отношении женщин обвиняемых в измене, в богохульстве и рождении ребенка вне брака, а также в отношении мужчин, обвиняемых в гомосексуализме. Грушевидное устройство вводили в рот, нос и интимные места жертвы, после чего раскрывали грушу¹⁴.

Несправедливые и антигуманные методы обращения с людьми отразились и в учениях античных мыслителей, которые также не были сторонниками применения пыток. Выражая свои мысли о справедливом и соразмерном наказании за совершенное преступление, такие видные мыслители, как Конфуций, Пифагор, Демокрит, Сократ, Платон и др. создали в этом направлении достаточное количество трудов. Так, например,

¹⁴ Божественные орудия пыток <https://esquire.kz/torture-devices-history-religion/> (дата обращения 20.04.2020 года).

Демокрит высказывал идеи, которые предусматривали за совершенное преступление наказание в виде различных методов воспитания. Платон, развивая эту идею, полагал, что в государстве должно быть определенное количество тюрем для организации процесса наказания в виде лишения свободы. Более того, Платон разработал систему трех методов для исправления обвиняемого, только в том случае, если обвиняемый не вставал на путь исправления, он приговаривался к смерти. За подобное свободомыслие Сократ, будучи свободным афинским гражданином, был обвинен в богохульстве, развращение молодежи и в итоге приговорен к смертной казни, а до официального суда еще и обвинен народом за инакомыслие¹⁵.

С XII века начинается стремительное развитие разыскного процесса, но и пытки как вид наказания также имеют важное юридическое значение. Так, в процессуальной теории проводят явную границу между состязательными (обвинительными) и инквизиционными (разыскными) процессами¹⁶. Состязательный (обвинительный) процесс служит началом процессуального равенства сторон и разделением обязанностей между обвинителем, защитником и судом. При этом обвинитель доказывает виновность обвиняемого, защитник пытается доказать обратное, а суд выступает в качестве арбитра между сторонами и принимает решение на основе позиции сторон¹⁷. Что касается инквизиционного (разыскного) процесса, то это тайный процесс, где у обвиняемого отсутствует право на защиту, и дело разрешается на основе письменных материалов, полученных в отсутствие самого обвиняемого от тайных жалобщиков. В основном обвиняемыми были враги церкви и религии, основная вина которых заключалась в инакомыслии¹⁸.

¹⁵ Конегер П.Е. Проблемы наказания во взглядах античных философов // Вестник Саратовской юридической академии. - №4 (111). - 2016.- С.195.

¹⁶ Чельцов-Бебутов М.А. Курс уголовно-процессуального права. - СПб., 1995. - С.185.

¹⁷ Состязательный процесс <https://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/18377> (дата обращения 20.04.2020 года).

¹⁸ Инквизиционный процесс <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/940153> (дата обращения 20.04.2020 года).

Необходимо отметить, что на начальном этапе становления разыскных процессов для того, чтобы обвинить человека в каком-либо преступлении, достаточно было свидетельских показаний и признаний самого обвиняемого, если даже эти показания были получены под пытками. Между тем, зачастую показания свидетеля оценивались с учетом его статуса и положения в обществе. Например, показания статного свидетеля не подвергались проверке и автоматически считались правдивыми. Показания свидетеля из низшего слоя общества в случае сомнения проверялись с использованием в отношении него различных пыток и истязаний.

Все это свидетельствует о том, что правовое и процессуальное значение применения пыток в добывании признательных показаний от обвиняемого или свидетеля было одинаковым. В подтверждение сказанному можно привести процессы гонения еретиков в XII веке, когда католическая церковь не справлялась с оппозиционными религиозными движениями в Западной Европе со стороны еретической христианской сектой, то есть катарями. Следует отметить, что с VII по XV века влияние католической церкви на государство было велико. Это обусловлено тем, что католическая церковь играла большую роль в развитии средневекового государства и общества. Церковь имела большую власть в регулировании межгосударственных связей, выступала в качестве арбитра в спорах правителей, благословляла войны на почве религий, тем самым распространяя свою власть на новые земли. Примером тому могут служить крестовые походы, направленные на освобождение святых земель от мусульман. Также церковь выступала кредитором для монархов, растративших казну страны, влияла на развитие культуры, так как все школы находились при церквях.

Как видим, церковь имела авторитарное значение не только перед монархом, но и перед народом. Так, с целью искоренения оппозиционной волны папство обязало епископов выявлять и судить еретиков, а после для назначения наказания передавать их епископской инквизиции. Для доказывания вины еретиков применялись различные виды пыток.

Раскаявшихся в ходе пыток еретиков приговаривали к пожизненному заключению и содержали в тесной камере с маленьким отверстием в потолке, через которое их кормили - куском хлеба и водой. Для ужесточения наказания узников заковывали в кандалы и цепи для стеснения движений и без того в маленькой камере. Упорствующих же и не раскаявшихся еретиков приговаривали к смертной казни путем сожжения на костре. Еретик, самолично пришедший с повинной в течение срока милосердия, приговаривался к церковному наказанию, то есть к нему применялись наказания в виде соблюдения строгого поста, молитвы в течение длительного времени, бичевание, паломничество или ходьба в покаянной рубахе¹⁹.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что уголовное судопроизводство подвергалось непосредственному влиянию канонического права²⁰. Церковная же власть, в свою очередь, доминировала практически во всех средневековых европейских государствах. В дальнейшем объединяющие взгляды божественного инквизиционного процесса во многом повлияли даже на становление светского суда и они оставили отпечаток в его деятельности, выступив своего рода процессуальными прецедентами.

Первое упоминание об инквизиционном процессе во Франции можно найти в Ордонансе 1254 года, где розыскное производство носит факультативный характер по отношению к обвинительному процессу, так как в нем уже присутствовал и состязательный (обвинительный) процесс, в рамках которого спор решался в ходе состязания сторон²¹.

Ордонансы 1498 и 1539 годов дают полное описание сложившейся инквизиционной системы Франции и содержат процессуальные нормы, конкретно регламентирующие применение пыток. Например, «Большой

¹⁹ Как появилась инквизиция? <https://zen.yandex.ru/media/helperia/kak-poiavilas-inkviziciia-5a8845fd8c8be340a008c1a8> (дата обращения 20.04.2020 года).

²⁰ Былина М. Всеобщая история государства и права. – М., 1996. - С. 177.

²¹ Инквизиционный процесс Франция <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/940153#.D0.A4.D1.80.D0.B0.D0.BD.D1.86.D0.B8.D1.8F> (дата обращения 20.04.2020 года).

уголовный Ордонанс» 1670 года сохраняет за пыткой значение одного из видов доказательств в розыском процессе и признает его основным в случае нехватки собранных обвинительных доказательств.

В Ордонансе пытки не только были законодательно разрешены, но и разделены на два вида: подготовительные и предварительные²².

Суть подготовительных пыток заключалась в получении недостающей информации. Предварительные же пытки применялись непосредственно после вынесения приговора с целью выявить возможных сообщников осужденного. Последний вид пыток применялся лишь в отношении обвиняемых в преступлении, за которое предусмотрено наказание в виде смертной казни²³.

Подобная практика просуществовала во Франции до конца XVIII века и была отменена лишь накануне Великой французской буржуазной революции Эдиктом 1788 года, запретившим применение пыток²⁴ и принятым при Людовике XVI. В Эдикте содержались требования касательно изменения уголовного закона, которые исходили не только от представителей низшего слоя населения, но и от дворян и духовенства. Основными требованиями Эдикта были гласность судопроизводства, права обвиняемого на защитника, отмена применения пыток и другие²⁵. Такие требования и установки Эдикта просуществовали до окончания революции - в 1792 году сам Людовик XVI вместе семьей был обвинен в заговоре против свободы французской нации и безопасности страны. Короля большинством голосов приговорили к бесчеловечному наказанию - к смертной казни путем обезглавливания на эшафоте²⁶.

²² Ишков А.Ю. Уголовный Ордонанс 1670 года – источник уголовно-процессуального права Франции эпохи абсолютизма // Вестник Московского университета. - Серия 11. - Право. - 2017. - С.135.

²³ Там же, с. 135.

²⁴ Гончаренко В.Д. Право человека на свободу от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания: Теоретико-правовые аспекты: Диссертация на соискание ученой степени к.ю.н. – Волгоград, 1999. - С. 16.

²⁵ Ишков А.Ю. Реформа уголовно-процессуального права во Франции в ходе буржуазной революции XVIII века // Вестник Московского университета. - Серия 11. - Право №2. - 2017. - С.112.

²⁶ Гильотина для короля. Как казнили Людовика XVI https://aif.ru/society/history/gilotina_dlya_korolya_kak_kaznili_lyudovika_xvi (дата обращения 20.04.2020 года).

Против применения пыток и других антигуманных методов обращения и наказания ратовали:

- Максимилиан Робеспьер – французский революционер, выступающий за отмену рабства и смертной казни, который сам был обвинен в чрезмерном терроре и приговорен к смертной казни путем обезглавливания на гильотине, перед чем был подвергнут пыткам, в процессе которых ему отстрелили щеку и раздробили челюсть;

- Пьер Гаспар Шометт – политический деятель, прокурор, вступающий против применения телесных наказаний в школах, но не сумевший отстоять свою идею и обвиненный в заговоре против нации, за что и был обезглавлен;

- Жак-Рене Эбер – участник Великой французской революции, помощник Пьер Гаспар Шометта, поддерживающий позицию отмены смертной казни, но как и Пьер Гаспар Шометт обвиненный в заговоре против нации и покушении на свержение правительства, за что приговорен к смертной казни путем обезглавливания²⁷.

Как видим, во Франции, как и в других Европейских странах, применение таких телесных и антигуманных методов наказания, как смертная казнь, было обычным делом, и даже использовались в судопроизводстве в качестве доказательной базы. Бесчеловечные методы наказания применялись вне зависимости от статуса человека в обществе, обвиненного как по обоснованным причинам в совершении определенного преступления, так и за не поддержание идей других политических деятелей.

В английском праве судопроизводство отличалось от французского формой своей состязательности. В Англии, как и в других странах, которые инквизиционный процесс не обошел стороной, по историческим причинам такая форма правосудия не получила широкого развития, как в других Европейских странах. Причиной тому стало принятие Великой Хартии

²⁷Эпоха террора [https://ru.wikipedia.org/wiki/ Эпоха_террора_\(Французская_революция\)](https://ru.wikipedia.org/wiki/Эпоха_террора_(Французская_революция)) (дата обращения 20.04.2020 года).

Вольностей 1215 года, в которой закреплены различные привилегии и субъективные права, ставшие толчком в развитии судопроизводства Англии²⁸.

Великая Хартия Вольностей принята королем Иоанном в 1215 году, когда вся Англия от него отвернулась, потому что он признал Англию вассалом Папы римского, что в итоге привело к гражданской войне, и восставшие бароны страны заставили короля подписать упомянутый документ²⁹. Данный правовой акт содержал нормы по всем отраслям жизни и законодательно закреплял обязанности при соблюдении правовой формы государственного принуждения, что в последующем послужило гарантом права на свободу от пыток и других видов истязаний. Ст. 39 Хартии гласила, что «ни один свободный человек не может быть арестован, или заключен в тюрьму, или лишен владения, или объявлен вне закона, или каким-либо иным образом обездолен, и мы не пойдем на него иначе как по законному приговору равных ему и по закону страны»³⁰.

Однако говоря о состязательности судопроизводства в Англии, не стоит забывать про казнь Жанны д'Арк в период инквизиционного процесса, которая попала в плен к англичанам. Жанну д'Арк осудили по церковному закону и в основном обвиняли в ереси. Чтобы сломить волю, ей угрожали сожжением на костре. Тогда Жанна д'Арк под угрозой пыток призналась в ереси и подписала документ, подтверждающий ее связь с дьяволом. Через пару дней, под предлогом того, что Жанна д'Арк нарушила требования англичан и совершила грех, трибуналом все же была приговорена к смертной казни путем сожжения на костре³¹.

Примечательно, что в это же время в английской судебной практике имеет место и иной вид жестокого и бесчеловечного обращения с

²⁸ Гончаренко В.Д. Право человека на свободу от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания: Теоретико-правовые аспекты: Диссертация на соискание ученой степени к.ю.н. – Волгоград, 1999. - С. 18.

²⁹ Все об Англии <https://englandlife.ru/velikaya-xartiya-volnostej/> (дата обращения 20.04.2020 года).

³⁰ Сборник документов по всеобщей истории государства и права. - С. 32.

³¹ Жанна д'Арк <https://biographe.ru/znamenitosti/janna-dark/> (дата обращения 20.04.2020 года).

обвиняемым, что может быть квалифицировано как пытка. Если обратиться к Вестминстерскому Статуту 1275 года, то в ст.12 упоминается о «строгом и суровом» заключении. Это особая мера принуждения по отношению к обвиняемому как к лицу, «отказывающемуся отвечать по общему праву страны», в целях получения от него согласия на расследование его дела судом присяжных³².

Так, при Генрихе IV если обвиняемый отказывался от рассмотрения его дела на «суде отчизны», т.е. на суде присяжных, то в отношении него применялось наказание не только в виде тюремного заключения, но и дополнительное принуждение в виде пыток путем сдавливания грудной клетки камнями, что в итоге и приводило к смерти. Такой вид пыток назывался «*reine forte et dure*», что в переводе с французского означает «сильное и продолжительное мучение»³³. На законодательном уровне вопрос о применении такой меры был решен королем Англии Эдуардом IV в 1475 году³⁴.

В истории Англии существовали и другие примеры применения разного рода антигуманных методов в ходе судебного разбирательства. Примером этому может служить процесс инквизиции, в ходе которого применяли пытки в деятельности Звездной Палаты (*чрезвычайный суд при короле Англии, направленный на защиту прав простолюдин*)³⁵ и Высокой Комиссии Тайного Совета (*орган по осуществлению контроля королевской власти за деятельностью Церкви Англии и по поддержанию единообразия вероучения, богослужебной практики и церковной дисциплины*)³⁶, которые осуществляли правосудия в рамках своих полномочий.

Ярким примером суда Звездной Палаты является судьба писателя Уильяма Принна, которого обвинили в высмеивании королевского двора, в своем произведении «*Histriomastix*», что в переводе означает «Бедствие

³²Люблинский П.И. Очерк уголовного суда и наказания в современной Англии. - СПб., 1991. - С. 24-25.

³³ Суд и уголовный процесс феодальной Англии <http://www.bibliotekar.ru/2-9-46-kurs-ugolovno-go-prava/59.htm> (дата обращения 20.04.2020 года).

³⁴ Там же.

³⁵ Звездная Палата <https://bigenc.ru/law/text/1990115> (дата обращения 20.04.2020 года).

³⁶ Высокая комиссия <http://www.pravenc.ru/text/161079.html> (дата обращения 20.04.2020 года).

игрока», опубликованном в 1632 году. Автор произведения был приговорен к огромному штрафу и отрезанию уха. В 1637 году Уильям Принн был снова обвинен в оппозиции против монархии и привлечен к суду Звездной палаты. На этот раз писатель был приговорен не только к выплате большого штрафа и отрезанию уха, но и к пожизненному заключению в тюрьме. Следует отметить, что правовых основ у Звездной Палаты и Высокой Комиссии в применении такого рода пыток не имелось, это скорее исключительный случай³⁷.

С целью ухода от инквизиционного процесса в Англии в 1628 году была принята «Петиция о праве», в основу которой легли идеи Великой Хартии Вольностей. Данный документ был представлен парламентом королю Карлу I. Один из основных пунктов Петиции гласил следующее: «Личная неприкосновенность английских подданных. На основании Великой хартии ни один английский подданный не может подвергаться аресту, заключению в тюрьме, конфискации владений, лишению покровительства законов или другому наказанию без судебного приговора. Это же подтверждено статутом 1354 года, принятым Эдуардом III, и «другими добрыми законами и статутами». Поэтому несправедливо объявление вне закона или лишение имущества без законного суда, несправедливы произвольные аресты без точно сформулированного обвинения. Заключенному всегда должно принадлежать право просить суд о рассмотрении возводимых на него обвинений, и окончательный приговор должен зависеть от суда, а не от короля»³⁸.

Гарантом свободы личности и защиты от применения антигуманных методов в ходе осуществления правосудия в дальнейшем уже выступал такой документ, как «Билль о правах» 1689 года, провозгласивший

³⁷ Всеобщая история государства и права. <http://www.bibliotekar.ru/istoriya-gosudarstva-i-prava-2/index.htm>

³⁸ Петиция о праве. https://ru.wikipedia.org/wiki/Петиция_о_праве

недопустимость чрезмерных судебных залогов, штрафов и жестоких и необычных наказаний³⁹.

Таким образом, данный период в истории государства и права Англии в XVII веке знаменуется как этап первого законодательно закрепленного права человека на свободу от жестоких и необычных наказаний.

Что касается средневековой Германии, то здесь инквизиционный процесс был заимствован главным образом из трудов итальянских ученых, теоретически обосновавших его необходимость. Однако его появление было вызвано и объективными историческими причинами: крестьянские войны в Германии XIV-XV в.в. привели к росту преступлений, для борьбы с которыми состязательный процесс оказался непригодным в связи с тем, что крестьяне часто выступали за то, чтобы государство защищало их от разбойников и грабителей. Так, для вынесения приговора достаточно было семи заявлений присяжных о том, что обвиняемый и есть преступник, или убежденность большинства совета в том, что обвиняемый представляет общественную опасность. В итоге, без допроса самого обвиняемого, выносили обвинительный приговор⁴⁰.

Постепенно в ряде земель зарождается процедура розыскного процесса. Если ранее, в соответствии с «Саксонским Зерцалом», в качестве доказательства в суде использовали присягу сторон, судебные испытания (ордалии) и судебные поединки, а также свидетельские показания, то, начиная с XIV века, во многих городах Германии пытка становится распространенным средством доказывания. Даже внесудебное признание, полученное в результате пытки, служит основанием для осуждения⁴¹. В это время в Германии использовали разного рода пытки, такие как «Нюрнбергская дева». Суть пытки заключалась в том, что человека

³⁹ Сборник документов по всеобщей истории государства и права. <http://www.bibliotekar.ru/istoriya-gosudarstva-i-prava-2/index.htm> (дата обращения 20.04.2020 года).

⁴⁰ Логинова Т.Е. История развития нового типа уголовного процесса в средневековой Германии // Вестник Пермского университета. - Юридические науки. - 2009.

⁴¹ Гончаренко В.Д. Право человека на свободу от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания: теоретико-правовые аспекты: Диссертация на соискание ученой степени к.ю.н. – Волгоград, 1999. - С. 17.

помещали в саркофаг, во внутренней стенке которого находились острые шипы, которые при закрытии крышки протыкали тело, но не задевали жизненно важные органы, чтобы боль длилась дольше. Еще один вид пыток - «Охрана колыбели», при котором руки и ноги жертвы связывали и утяжеляли камнями, после чего сажали на пирамидобразную конструкцию⁴².

В процессе средневековой инквизиции, когда церковная власть не принимала критику в свой адрес и преследовала инакомыслие, распространилось представление о месте «нечистой силы» в обществе обычных людей. Среди Европейских стран Германия лидировала по количеству казненных ведьм, так как аппарат принуждения того времени добивался признательных показаний именно с помощью пыток. Допросы велись в ускоренном и упрощенном порядке, порой допрашивали по несколько человек одновременно, ведь главной целью допроса было отречение обвиняемого от ереси, нежели признание вины⁴³.

Ярким примером инквизиционного процесса в Германии является судьба Анны Марии Швегелин, немецкой горничной, которую обвинили в колдовстве. Анна Мария, чтобы обручиться со своим любимым, решила поменять вероисповедание – ее будущий супруг был протестантом. Но по воле судьбы помолвка была расторгнута, и Анна Мария из-за травмы ноги была вынуждена перевестись в работный дом Лангенегг. В 1755 году одна из сокамерниц заметила за Анной Марией странное поведение и сообщила об этом местным органам власти. После доноса Анна Мария была заключена в тюрьму по подозрению в сатанизме и заключении сделки с дьяволом. Наслышанная об участи измученных женщин, обвиненных в колдовстве и признанных ведьмами, в ходе допроса Анна Мария признала свою вину, показав, что дьявол овладел ею после смены ее вероисповедания и заставил покориться ему и отречься от Бога, но отрицала вину в занятии черной магией. В ходе судебного разбирательства, даже после признания

⁴² Орудия пыток инквизиции <https://scisne.net/a-83> (дата обращения 20.04.2020 года).

⁴³ Чурилов Ю.Ю. Всемирная история неправосудия. - Ростов-на-Дону: Феникс, 2012. - С. 13

вины и раскаяния, Анна Мария была приговорена судом к смертной казни через повешенье⁴⁴.

В конце XV начале XVI веков в феодальной Германии пытка юридически закрепились в кодексах некоторых федеральных земель: в Тирольском уставе 1499 года, в Уголовном уставе Бамбергского епископства 1507 года, в Бранденбургском уставе 1516 года, почти дословно повторяющем нормы Бамбергского устава⁴⁵. Бранденбургский устав является основой написания кодекса «Каролина», и содержит виды наказания, такие как смертная казнь, членовредительские наказания (*урезание языка, ушей и т.д.*), телесные наказания (*сечение розгами*), позорящие наказания (*лишение прав, выставление у позорного столба в железном ошейнике, клеймение*), изгнание, тюремное заключение, возмещение вреда и штраф⁴⁶.

Отдельное место занимает кодекс, который имеет официальное название «Уложение Императора Карла V Священной Римской империи» 1532 года, более известный под кратким именем «Каролина».

«Каролина» фактически не прекращала действие старого состязательного процесса, но все Уложение было основано государственным розыском с использованием к обвиняемому мер принуждения для получения от него признания. Именно это и стало основанием для законного признания «Каролиной» «специального исследования» личности обвиняемого. Главными средствами, помимо «допроса по пунктам» с условием принятия очистительной присяги, были физические мучения - пытки⁴⁷. Например, за противоестественный разврат человек подвергался смертной казни путем сожжения, за изнасилование невинной девушки было предусмотрено наказание в виде смертной казни мечом, за измену - наказание в виде

⁴⁴ Шwegelin, Анна Мария https://wiki2.org/ru/Шwegelin,_Анна_Мария (дата обращения 20.04.2020 года).

⁴⁵ Гончаренко В.Д. Право человека на свободу от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания: теоретико-правовые аспекты: Диссертация на соискание ученой степени к.ю.н. – Волгоград, 1999. - С. 17.

⁴⁶ Constitutio Criminalis Carolina https://ru.wikipedia.org/wiki/Constitutio_Criminalis_Carolina (дата обращения 20.04.2020 года).

⁴⁷ Гончаренко В.Д. Право человека на свободу от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания: теоретико-правовые аспекты: Диссертация на соискание ученой степени к.ю.н. – Волгоград, 1999. - С. 17.

четвертования или утопления, за учинение народного бунта лицо подвергалось казни путем отсечения головы или сечения розгами и т.д.⁴⁸.

Необходимо отметить, что «Каролина» более детально, нежели французское законодательство, регламентировало процесс доказывания, например, показания достойных свидетелей, сложный осмотр и т.д. Признание обвиняемого занимало в процессе доказывания главенствующее положение⁴⁹. Отсюда можно сделать вывод о том, что органы преследования, естественно, подходили к вопросу получения признательных показаний очень рьяно, поэтому методы их получения в большинстве случаев были сопряжены с истязанием обвиняемого.

Значительно позже Германские кодексы XVIII-XIX веков (*Прусский 1756 года, Австрийский 1776 года, Баварский 1806 года*) модернизировали процесс розыскной системы, обеспечив обвиняемого уже правом на защиту и отменив применение пыток при получении доказательств. Однако некоторые кодексы все-таки сохраняли меры принуждения при получении показаний от обвиняемого. В соответствии с ними допускалось, например, содержание обвиняемого в камере с ограничением в приеме пищи, разрешились телесные наказания (*Австрийский кодекс 1803 года, Прусский кодекс 1805 года*). В некоторых же кодексах допускалось применение подобных мер, в том числе и для получения согласия подозреваемого для дачи показаний. Примером тому служит применение телесных наказаний в отношении обвиняемого за его симулирование душевной болезнью, ограничение в еде, если обвиняемый отказывается давать показания⁵⁰. Но и эти методы не во всех случаях достигали поставленной цели, и форма «содействия обвиняемого своему осуждению», с юридической стороны, мало чем отличалась от пытки. Однако, несмотря на подобные факты, инквизиционный процесс в Германии понемногу уходил в прошлое.

⁴⁸ Каролина <http://yakov.works/acts/16/1/1532karolina.htm> (дата обращения 20.04.2020 года).

⁴⁹ Ливанцев К.И. Сборник документов по всеобщей истории государства и права. - Ленинград, 1977. - С. 37-40.

⁵⁰ Суд и уголовный процесс феодальной Германии <http://www.bibliotekar.ru/2-9-46-kurs-ugolovnogo-prava/47.htm> (дата обращения 20.04.2020 года).

Кроме того, Бенедикт Карпцов-младший – немецкий юрист по уголовным делам, выступал против пыток и других антигуманных методов наказания. Он получил известность в процессе над ведьмами. В своем труде «Об уголовных законах» Бенедикт Карпцов-младший затронул вопрос применения пыток и их разновидность.

Особое место в изучении истории пыток занимают труды Христиана Томазий, который критиковал инквизиционный процесс и, в частности, пытки. Он доказывал, что система жестокости инквизиционного процесса не является началом Священного писания, а исходит из интересов и произвола самой государственной власти⁵¹. В конечном счете аргументы философа возымели действие и явились одной из причин пересмотра процесса доказывания.

Таким образом, можно отметить, что, начиная со средневековья и почти до XVII века, в большинстве странах Европы истязания являлись широко распространенным методом получения показаний. Использовались такие виды пыток, как содержание в тесной яме без пищи, заковывание в кандалы и цепи, бичевание, раздробление костей, сожжение на костре, сдавливание грудной клетки камнями, отрезание уха и других конечностей, удушение, утопление, также применялись разного вида устройства для пыток, такие как «Нюрнбергская дева», «Охрана колыбели» и другие.

Особую роль в таком положении дел во многом сыграла католическая церковь и период абсолютизма. Церковь оказывала влияние на все сферы жизнедеятельности. В борьбе с ересью она влияла на судьбы еретиков, без предоставления им права оправдать себя. Кроме того, в отношении еретиков в ходе судопроизводства применялись морально-физические унижения и пытки. Не признающих вину и особо упрямых приговаривали к смертной казни путем сожжения на костре.

В этот период заслуживает внимания деятельность таких личностей, как Максимилиан Робеспьер, Пьер Гаспар Шометт, Жак-Рене Эбер, король

⁵¹Люблинский П.И. Свобода личности в уголовном процессе. - СПб, 1996. - С. 36.

Иоанн, Христиан Томазий, Бенедикт Карпцов-младший и другие, которые внесли большой вклад в вопрос реализации права человека на свободу от пыток. Революционными в этом вопросе явились такие нормативные акты, как Эдикт 1788 года во Франции, Великая Хартия Вольностей 1215 года, Петиция о праве 1628 года и Билль о правах 1689 года в Англии, Прусский кодекс 1756 года, Австрийский кодекс 1776 года и Баварский кодекс 1806 года в Германии. Данные положения во многом изменили картину в Европе, и обвиняемый получил право на защиту и хоть какое-то гуманное обращение.

В начале XVIII века особого внимания заслуживают взгляды председателя парламента Дижона Французской Республики Опала Николя Фуке. Политический деятель отстаивал повсеместное введение запрета на применение пыток, которые в это время все еще применялись в качестве метода получения правды в рамках судопроизводства. Деятель предлагал поиск иных эффективных методов, которые позволили бы обойти истязания и в то же время не позволили бы преступнику избежать наказания. Суть его требований сводилась к тому, чтобы правосудие «придерживалось законных средств изобличения, не основывая свой успех и справедливость приговора на признании, вырванным силой непереносимых мучений»⁵². Ведь зачастую на практике получалось так, что под пыткой лицо оговаривало себя и других.

В истории известен пример лжесвидетельства, которое повлияло на судьбу Жозефа Лезюрка и его семьи. Так, 27 апреля 1796 года было совершено ограбление почтовой кареты с деньгами и убийство лиц, сопровождающих эту карету. Кроме сопровождающих был еще один пассажир Пьер Лаборд, которого взяли подвезти за отдельную плату. В расследовании этого дела было много свидетелей, которые указали на четверых подозреваемых. Одним из первых задержали Этьена Куриоля, у которого была найдена часть похищенных денег и документы. В мае 1796 года Жозеф Лезюрк вышел погулять на улицу, где по дороге встретил своего

⁵² Люблинский П.И. Свобода личности в уголовном процессе. - СПб, 1996. - С. 29.

друга Гено, с которым отправился в суд по просьбе последнего. В здании суда они вдвоем сидели на скамейке, где кроме них присутствовали и другие люди. Среди этих людей были свидетели по делу ограбления кареты и убийства, которые зайдя в кабинет судьи, показали, что Жозеф Лезюрк и Гено это и есть те лица, которые совершили преступление. Жозеф Лезюрк и Гено были немедленно арестованы, им было предъявлено обвинение в ограблении кареты с деньгами и убийстве сопровождающих. В судебном процессе их алиби не проверялось. Те же лица, что подтверждали алиби Жозефа Лезюрка, были обвинены в лжесвидетельстве. В результате Жозефа Лезюрка с остальными преступниками приговорили к смерти. Лица, давшие показания в пользу алиби Жозефа Лезюрка, были приговорены к двадцати годам тюрьмы. После казни дело было пересмотрено. Однако семья Лезюрка была не в состоянии перенести страшную трагедию: его жена и старшая дочь сошли с ума, а младшая дочь покончила с собой, прыгнув в Сену⁵³.

Следует отметить, что этот случай получил в 1824 -1825 годах широкую огласку как судебная ошибка: на страницах журнала «L'Oriflamme», руководителем которого был известный французский аббат, философ, историк, литературовед и прокурор коммуны Санс Жак Бертелеми Сальг, были опубликованы материалы дела, что привело в итоге к реабилитации Жозефа Лезюрка и выплате его семье компенсации.⁵⁴

Кроме того, особое место в истории пыток занимает также и учение Шарля Монтескье, который развивал идеи Джона Локка о разделении властей на законодательную, исполнительную и судебную, их взаимное разграничение и удержание ограничений между ними, что позволит исключить произвол и обеспечить свободу. Идея разделения власти на три ветви предполагала исключение вмешательства в судебный процесс представителей исполнительной власти и наделение судопроизводства большей независимостью. В частности, в этот период времени можно

⁵³ Чурилов Ю.Ю. Всемирная история неправосудия. - Ростов-на-Дону: Феникс, 2012. - С. 40.

⁵⁴ Сальг Жак-Бертелеми // Энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона : в 86 т. (82 т. и 4 доп.). — СПб., 1890-1907.

отметить и общественное признание принципа «презумпции невиновности», являющейся неотъемлемой составляющей естественных прав человека.

Примечательно, что в 1764 году в Милане было опубликовано сочинение «О преступлениях и наказаниях» сторонника естественно-правовых доктрин и теории Шарля Монтескье - Чезаре Беккария. В параграфе 16 «О пытке» Чезаре Беккария было дано первое правовое разъяснение понятия «пытка» как освященного обычая, преследующего различные цели, такие как: заставить обвиняемого признаться в совершенном преступлении и объяснить противоречия в своих показаниях, вынудить его назвать сообщников ради некоего метафизического и трудно постижимого очищения, а также признаться в других преступлениях, которые могли быть им совершены, но которых ему не инкриминируют⁵⁵.

Автором сочинения также было отмечено, что истязания не всегда являются надежным средством поиска истины и достоверности в процессе доказывания⁵⁶.

Вольтер, в свою очередь, по этому поводу отметил: «Я всегда полагал (...), что назначать пытку нелепо, как нелепо было когда-то устраивать поединок для суда над виновным; ибо часто виновный является победителем, и нередко крепкий и упорный виновный сопротивляется пытке, в то время как тщедушный невинный не выдерживает (...), однако поединок называется божьим судом, и не хватало еще только назвать аналогично пытку»⁵⁷.

Отрадно, что идеи гуманизма, развиваемые известными деятелями конца XVII начала XVIII века, все-таки воплотились в жизнь и нашли свое отражение в Декларации прав гражданина и человека, принятой 26 августа 1789 года Учредительным собранием Франции. И хотя данный документ не содержал упоминаний о запрете пыток и других видов жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или

⁵⁵«О преступлениях и наказаниях» <http://libcolm.com/book/62e6cfbe-2c4f-4bf6-87e9-0a98196f88ae#XVI> (дата обращения 20.04.2020 года).

⁵⁶Беккарич Ч.О. О преступлениях и наказаниях // Под ред. Глазунова А. – СПб, 1803. – С. 96.

⁵⁷ Вольтер. Избранные произведения по уголовному процессу // Под ред. Герцензон А. - М., 1956. - С. 43.

наказания, однако статья 8 Декларации говорила о том, что закон может устанавливать наказания, лишь строго и бесспорно необходимые. Статья 9 Декларации гласила: «...поскольку каждый считается невиновным, пока не установлено обратное, то в случае задержания лица всякая излишняя строгость, не вызываемая необходимостью в целях обеспечения задержания, должна сурово караться законом»⁵⁸.

Необходимо отметить, что в Уголовном кодексе Наполеона 1810 года содержится три вида преступных действий, такие как, преступления, проступки и полицейские нарушения. За совершение данных противоправных деяний имеется также три вида наказания: полицейские, исправительные, мучительные и позорящие наказания. Если первые два являлись более гуманными как нынешние виды наказания, то последний вид был суровым и бесчеловечным и включал такие наказания, как смертная казнь, бессрочные каторжные работы, депортация, каторжные работы на длительный срок, смирительный дом (тюрьма строгого режима), иногда с клеймением и конфискацией имущества⁵⁹. Например, по данному кодексу за убийство отца обвиняемый мог быть приговорен к смертной казни путем отсечения головы. При этом до эшафота обвиняемый шел в рубашке с черным мешком на голове и без обуви⁶⁰.

Все сказанное позволяет сделать вывод о том, что формулировка «излишняя строгость, не вызываемая необходимостью» может быть определена как одна из первых официальных правовых регламентаций права человека на свободу от пыток.

В российском законодательстве первое упоминание о пытках в судопроизводстве встречается в Законах Великого князя Ивана Грозного (Судебник 1497 г.)⁶¹. Судебник 1497 года — это первый кодекс законов, нормативный акт, где упорядочены нормы права. В последующем правовая регламентация института пыток получила в Губных грамотах

⁵⁸ Конституция буржуазных государств // Под ред. Кублицкий Ф.А. - М., 1968. - С. 43.

⁵⁹ Уголовный кодекс Наполеона <https://poisk-ru.ru/s5785t4.html> (дата обращения 20.04.2020 года).

⁶⁰ Там же.

⁶¹ Хрестоматия по истории государства и права. Дооктябрьский период. - М.: Юрид. лит., 1990. - С. 44-55.

(документальный акт, где правительство Ивана Грозного предоставило местным жителям право самим преследовать и проводить суды над ворами и разбойниками, а также выбирать им казнь), созданное новыми местными органами в борьбе с разбойниками, где эти органы предписывали «давеча на них и пытатаина кряепко пойманных»⁶². Применение пыток для получения признательных показаний было закреплено и в последующих законах России, таких как Судебник 1550 года, Уставная книга разбойного приказа 1555 года и пр.

Необходимо отметить, что если на начальной стадии судебного производства пытки применялись только к обвиняемым в государственных делах, то в Соборном Уложении 1649 года круг лиц, которые подвергались пытке, уже был значительно шире (гл. XXI ст. 48). В дальнейшем пытка стала возможной и в судопроизводстве по гражданским делам (гл. XXI ст. 50)⁶³. Признательные показания, полученные с применением пытки, считались доказательством в полном объеме. Примером тому может служить установленная за убийство крестьянина ответственность, которая зависела от причин совершения убийства и статуса самого убийцы. Например, если феодал убил крестьянина в драке или в состоянии алкогольного опьянения, но без умысла, то в качестве наказания он был обязан передать владельцу убитого крестьянина одного из своих лучших работников вместе с его семьей и имуществом, самого же феодала подвергали тюремному заключению (Гл. XXI, ст. 71). Если же убийство крестьянина было совершено преднамеренно, то к обвиняемому применяли наказание в виде смертной казни, вне зависимости от его статуса в обществе (Гл. XXI, ст.72)⁶⁴.

Также в этот период использовали такие виды пыток, как вертикальная дыба, когда человека подвешивали за ноги и руки, а после растягивали; пытки водой, суть которой заключалась в заливании нескольких литров

⁶²Хрестоматия по истории государства и права. Дооктябрьский период. - М.: Юрид. лит., 1990. - С. 58.

⁶³ Там же, с. 104.

⁶⁴ Хрусталева Л.А. Пытка как институт процессуального права России начала XVIII века по «Краткому изображению процессов и судебных тяжб» от 30 марта 1716 г. // Вестник Оренбургского государственного университета, 2004. - С.142.

воды, масла или уксуса в горла жертвы, после чего били палкой по разбухшему животу. Также практиковались такие виды членовредительства, как отрубание руки или других конечностей⁶⁵.

Законодательно закрепленное разрешение применения пыток отразилось в Указах Петра I 1697 г., который отменил обвинительный процесс⁴ и в Кратком изображении процессов и судебных тяжб 1715 года. В последнем закрепилось правило о проведении розыскного процесса с использованием допроса с пристрастием и пытками⁶⁶. При этом пытки стали возможными не только в отношении обвиняемого, но и в отношении свидетеля, а также по всем юридическим делам, согласно гл.VI ст.3 Краткого изображения процессов и судебных тяжб⁶⁷.

В это время свидетельские показания не имели равную силу, например, показания, данные мужчиной и женщиной, богатым и бедным, ученым и неграмотным человеком, знатным человеком и крестьянином противопоставлялись, и во многом правдой считались показания человека, который выше по статусу в обществе. Кроме того, в обществе были люди, которые не могли давать показания, к ним относились лица, нарушившие свои клятвы (клятвопреступники), люди, проклятые церковью, изгнанные из государства, осужденные за воровство, убийство, разбой и другие преступления. Свидетеля мог допрашивать судья и только в суде, крайним методом доказывания вины было принято считать очистительную присягу, по итогам которой человека оправдывали, так как началом этой присяги было слово Божье, отказавшегося же принять присягу приговаривали к наказанию с применением пытки. В этом случае пытки применение в качестве наказания было с разрешения фельдмаршалов или генералов⁶⁸.

⁶⁵ Как пытали и казнили с появления Руси и до Октябрьской революции. Конская моча, кол, уксус <https://paperpaper.ru/pytki/> (дата обращения 20.04.2020 года).

⁶⁶ Хрестоматия по истории государства и права. Дооктябрьский период. - М.: Юрид. лит., 1990. - С. 104.

⁶⁷ Там же, С. 116.

⁶⁸ Хрусталева Л.А. Пытка как институт процессуального права России начала XVIII века по «Краткому изображению процессов и судебных тяжб» от 30 марта 1716 г. // Вестник Оренбургского государственного университета, 2004. - С. 142.

Запрет на применение пыток был установлен Указом Александра I в 1801 году. Но в истории России в XIX и XX веках было еще много примеров применения пыток как методов доказывания в судебном процессе. Так, Временным правительством во время Февральской буржуазно-демократической революции в России обращалось внимание на ставшие нередкими случаи при производстве предварительного следствия допросов свидетелей с пристрастием и угрозами. Пытки, которым иногда подвергались заподозренные при дознаниях, заменяли следствие или происходили параллельно с ним, а суды, до сведения которых доходила весть об этих пытках, ... считали зачастую возможным отправлять правосудие при наличии подобных доказательств...»⁶⁹.

В XIX веке пытки все еще были распространены в провинциях и применялись в отношении крестьян. Примером тому может послужить страшный пожар 1847 года в Костроме. Причиной пожара стали человеческая боязнь и коррупция в рядах местных чиновников, однако в ходе расследования этого дела губернатор Константин Григорьев обвинил в поджоге поляков, которые проживали и работали в городе. В результате поляков арестовали, пытали, применяя страшные методы, в результате чего они дали признательные показания. В последствие истинные причины были раскрыты, а дело получило скандальную известность в средствах массовой информации⁷⁰.

Таким образом, в период борьбы с абсолютной монархией происходило пробуждение общественного самосознания и противостояние государственному произволу, превышению мер инквизицией и принуждению к пыткам в ходе судебного процесса. Появились и стали популярными идеи взаимоуважения людей, равенства всех слоев общества, обеспечения естественных прав человека. Все это, в конечном счете, сыграло огромную роль в реализации права человека на свободу от пыток.

⁶⁹ Вестник Временного правительства // №3(49), 1917.

⁷⁰ Тайна самого страшного пожара Костромы раскрыта спустя 200 лет https://news.rambler.ru/fire/40385140/?utm_content=news_media&utm_medium=read_more&utm_source=copylink (дата обращения 20.04.2020 года).

Что касается казахского общества, то пытки существовали как вид наказания еще со времен кочевого образа жизни - примерно с XV до XVIII века, когда дела рассматривались ханами, султанами и биями. В связи с кочевым образом жизни тюремное заключение не практиковалось, а вместо этого в виде наказания применялись смертная казнь, избивание плетью, забивание камнями и штрафы.

Смертная казнь в казахском обществе применялась в отношении лиц, совершивших убийство и изнасилование. Однако применялась она очень редко. С согласия потерпевшей стороны смертную казнь могли заменить штрафом. Например, за причиненный незначительный вред виновный платил штраф в виде коня или шубы, за воровство - платил штраф в размере двадцати семи голов скота.

Интересующие нас виды наказания, такие как удары плетью, применялись в основном за распространение ложного слуха. Другие телесные наказания в виде забивания камнями применялись за богохульство, нарушение данной клятвы и другие преступления против личности⁷¹.

В период правления Тауке хана были собраны и кодифицированы все законы обычного права казахов, которые получили название «Жеті жарғы». В данном сборнике предусматривались различные виды преступлений и наказаний. Самым жестоким наказанием считалась смертная казнь. Она назначалась за убийство и другие тяжкие преступления против личности. «Жеті жарғы» уже не рассматривал в качестве санкций телесные наказания.

Как видим, история пыток в казахском обществе не была столь яркой, что обусловлено тем, что телесные наказания не были предусмотрены сборником Тауке Хана, а смертная казнь применялась очень редко, так как подобный приговор не приносил какого-либо имущественного дохода потерпевшим, и вместо смертной казни с согласия последних к виновному применялись штрафы.

⁷¹ Система наказания https://studwood.ru/836751/pravo/sistema_nakazaniy (дата обращения 20.04.2020 года).

С момента получения Российского подданства, правовая система казахов претерпела множество изменений. Шариат стал основным источником права, суд, согласно шариату, осуществлял казни. Для вынесения приговора в отношении обвиняемого достаточно было одних только свидетельских показаний, после чего сразу выносился приговор, который незамедлительно исполнялся. Наказанием были штрафы, тюремное заключение, избивание палками, отсечение конечностей и смертная казнь. Наказание в виде отсечения рук или ног ожидало лицо, совершившее воровство⁷².

Принуждение к пыткам в судебном процессе в сталинский период является ярчайшим примером нарушений всех известных прав человека, носившее репрессивный характер, когда массово применялись карательные меры в отношении разных слоев населения. Имеются сведения, что лишь с января 1935 года по июнь 1941 год было репрессировано 19 840 000 человек, причем в первый же год после ареста были казнены или погибли под пытками 7 миллионов человек⁷³. Кроме того, в этот период было необоснованно репрессировано много общественных и государственных деятелей, представителей разных слоев населения. Целые народности и этнические группы насильно переселялись из своих мест проживания. Всю эту трагедию народ перенес в 30-50 годы XX века, когда каждый человек испытал на себе тяготы от безжалостной машины под названием «тоталитарная система». Необходимо отметить, что в большинстве репрессированными были невинные люди, и позже это колесница неправосудия ознаменовалась как «трагедия человечества XX столетия».

Как отмечается в открытых источниках, для получения нужных показаний в ходе репрессий применялись пытки, которые санкционировались самим Иосифом Виссарионовичем Сталиным. Например, после допроса у кандидата в члены Политбюро Роберта Эйхе был сломан

⁷² Мажитова Ж.С. Шариат и/или адат в казахском праве (первая половина XIX в.) // Журнал Исламоведение. - Том 6. - 2015.

⁷³ Антонов-Овсеенко А. Противостояние // Лит. газета, 3 апреля 1991 г.

позвоночники⁷⁴, а маршал Василий Блюхер скончался в Лефортовской тюрьме от систематических побоев⁷⁵.

Этот отрезок времени запомнился в истории как период Сталинских политических репрессий. Неспроста люди боялись друг друга, ведь необдуманно сказанное слово или действие приводило к немыслимым последствиям. Страх в народе являлся удерживающим фактором, так как рука неправосудия, обвиняющая налево и направо в различных преступлениях, была известна всем. С укреплением же власти вождя репрессивные методы становились все масштабнее. Репрессии подвергались все слои общества, начиная от простых людей и заканчивая большими чинами. Так как, эти репрессивные методы коснулись почти каждой семьи, террор не щадил ни своих граждан, ни иностранцев.

Ярчайшим примером может послужить Карагандинский исправительно-трудовой лагерь - Карлаг. Большой приток в Карлаг было в военное и послевоенное время, когда депортировали целые народы, пленных и советских солдат, которые побывали в плену. Условия жизни в этом лагере способствовали высокой смертности, в подвальных помещениях располагались камеры для пыток и карцеры. В карцерах узник спал на полу только четыре часа, все остальное время он находился в положении стоя, за попытки прислониться к стене подвергался жестоким избиениям. В камере для пыток узников избивали до смерти, пытали электричеством, ломали пальцы рук и ног. Допросы одного узника продолжались сутками, следователи могли сменять друг друга, но узник оставался, что порой сводило его с ума. Тех, кто отказывался давать показания, сажали в сырую яму и морили голодом. Условия содержания женщин и мужчин ничем не отличались, однако женщин в основном не приговаривали к расстрелу. Одним из наиболее известных узников Карлага являлся советский ученый и писатель Лев Гумилев, который был обвинен в антисоветской агитации и

⁷⁴Геллер М.Я., Некрич А.М. История России. 1917-1995. В 4 тт. - Т.2. - М.: МИК, 1996. - 432 с.

⁷⁵ Блюхер. Великанов Николай Тимофеевич. Дело Р-23800. <https://biography.wikireading.ru/159153> (дата обращения 20.04.2020 года).

приговорен к 10 годам ссылки в лагерь Карлаг. В момент содержания в лагере Лев Гумилев из-за плохих условий жизни сильно заболел⁷⁶.

Вместе с тем XX век запомнился не только Сталинскими репрессиями. Не стоит забывать и про немецкие концентрационные лагеря во время Великой Отечественной войны, где содержались политические заключенные и военнопленные. Деятельность работников концлагерей широко прославилась своей особой жестокостью к пленным и ужасными условиями их содержания. Унижения начинались еще во время перевозки последних. Людей толпами транспортировали в товарных вагонах, где не было возможности даже присесть. В таких вагонах отсутствовала пресная вода для питья, а естественную нужду люди справляли стоя впрытк друг другу. В дальнейшем же узников ожидали такие мучения, как медицинские эксперименты, изнурительные работы, уничтожение газовыми камерами и т.д. Так, например, в концлагере «Освенцим» погибло огромное количество людей - от полутора до четырех миллионов человек. Основными жертвами были евреи, которых в течение пары дней уничтожали в газовых камерах. При этом от таких методов пыток не освобождались ни дети, ни старики.

Примечателен тот факт, что бесчеловечное обращение с советскими военнопленными гитлеровцы в рамках Нюрнбергского судебного процесса обосновывали тем, что ими с СССР не была подписана Женевская Конвенция 1929 г. «Об обращении с военнопленными». В отношении же англичан и французов все требования данной Конвенции строго соблюдались.

Зверства фашистов были оценены международным сообществом как преступления против человечества (ст.6 Международного военного трибунала) и осуждены Нюрнбергским трибуналом.

Таким образом, подводя итог всему вышесказанному, мы можем сделать выводы о том, что о пытках было известно с самого зарождения общества, когда возникла необходимость защиты от набегов соседей, наводя на них

⁷⁶ Лев Николаевич Гумилев <https://biographe.ru/uchenie/lev-gumilev/> (дата обращения 20.04.2020 года).

страх. В античное время пытки и истязания регламентировались в таких наиболее известных нормативных актах, как Дигесты Юстиниана (Запад) и Кодекс династии Цинь (Восток).

В этот период пытка приобретает характер основного вида доказательств и отражает возросшее значение государственного принуждения в ходе осуществления правосудия. Даже Аристотель признавал, что пытка заключает в себе некоторую необходимость. Во многом такое положение дел обуславливалось деспотичной формой правления (тирания). Особенно известен в античной истории тиран Акраганта Фаларид, сжигавший людей в медном быке.

В средневековой Европе применение пыток характеризовалось:

- развитием розыскного процесса, когда у обвиняемого практически отсутствовало право на защиту;
- борьбой католической Церковью с ересью и инакомыслием;
- абсолютизмом.

Показания свидетелей, как правило, оценивались с позиции их статуса и положения в обществе. Свидетельства статусного человека автоматически считались правдивыми, тогда как показания свидетеля из низшего слоя общества, в случае сомнений, проверялись с использованием различных видов пыток.

Основными нормативными правовыми актами, допускавшими применение пыток, были:

- Ордонансы 1498 и 1539 гг., Большой уголовный Ордонанс 1670 г. (Франция);
- Тирольский Устав 1499 г., Уголовный Устав Бамбергского епископства 1507 г., Бранденбургский Устав 1516 года, Уложение императора Карла V 1532 г. «Каролина» (Германия);
- Вестминстерский Статут 1275 г. (Англия);

- Судебник 1497 г., Губные грамоты, Судебник 1550 г., Соборное Уложение 1649 г., Указы Петра I 1697 г., Краткое изображение процессов и судебных тяжб 1715 г.

В свою очередь наиболее известными правовыми актами, которые позволили отойти от инквизиционного процесса, закрепить независимость суда, обеспечить человека правом на защиту и запретить применение излишней жестокости и истязаний в процессе расследования явились:

- Эдикт 1788 г., Декларация прав гражданина и человека 1789 г. (Франция);

- Великая Хартия Вольностей 1215 г., «Петиция о праве» 1628 г., «Билль о правах» 1689 г. (Ангия);

- Прусский Кодекс 1756 г., Австрийский Кодекс 1776 г., Баварский Кодекс 1806 г.;

- Указ Александра I 1801 г. (Россия).

В эпоху просвещения огромную роль в вопросе реализации права человека на свободу от пыток сыграли идеи гуманизма таких ученых и политических деятелей, как Христиан Томазий, Опал Николя Фуке, Вольтер, Жак Бертелими Сальг, Джон Локк, Шарль-Луи Монтескье, Чезаре Беккария и др.

В казахском обществе в виду кочевого образа жизни тюремное заключение не практиковалось. Вместо этого в виде наказаний применялась смертная казнь, избивание плетью, забивание камнями и штрафы.

В XVII в. Свод законов обычного права казахов «Жеті жарғы» хотя и допускал смертную казнь за убийство и другие тяжкие преступления, но телесные наказания не предусматривал. К тому же смертная казнь применялась очень редко, так как подобный приговор не приносил какого-либо имущественного дохода потерпевшим, и вместо смертной казни с согласия последних к виновному в основном применялись штрафы.

История XX века характеризуется зверствами фашистов, развязавших вторую мировую войну, и периодом Сталинских репрессий в СССР.

Среди основных международных правовых актов, касающихся прав человека и гуманного обращения с обвиняемыми, можно отметить следующие:

- Всеобщая декларация прав человека, принятая резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеей ООН от 10.12.1948 г.;
- Декларация о защите всех лиц от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания: Декларация, принятая резолюцией 3452 (XXX) Генеральной Ассамблеи ООН от 09.12.1975 г.;
- Международный пакт о гражданских и политических правах от 16.12.1966 г.;
- Конвенция против пыток и других видов жесткого или унижающего достоинство обращения и наказания от 10.12.1984 г.;
- Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было в форме от 09.12.1998 г.;
- Кодекс поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка от 17.12.1979 г.;
- Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 04.11.1950 г.;
- Европейская Конвенция по предупреждению пыток от 26.11.1987 г.;
- Закон Республики Казахстан «О присоединении Республики Казахстан к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных и унижающих достоинство видов обращения и наказания» от 29.06.1998 г.;
- Американская конвенция о правах человека или Пакт Сан-Хосе от 22.11.1969 г.;
- Африканская Хартия прав человека и народов от 26.06.1981 г.;
- Женевская конвенция о защите гражданского населения во время войны от 12.08.1949 г.

1.2. Международные стандарты предотвращения пыток и других видов жестокого или унижающего достоинство обращения и наказания.

Необходимо отметить, что в настоящее время мировым сообществом в полной мере определена совокупность правовых норм, регламентирующая вопросы соблюдения и защиты прав и свобод человека. Одним из наиболее приоритетных направлений в этом вопросе является гарантирование права на свободу от пыток и других антигуманных методов обращения. Подобные международные гарантии, в частности, содержат специальные нормы, которые направлены на реализацию этого права. Они являются универсальными, так как признаны большинством государств и носят рекомендательный характер для тех стран, которые ещё только развиваются в этом направлении.

С развитием политико-правовой мысли в международных правовых актах вопросы реализации права человека на свободу от пыток нашли детальное отражение не только в мирное время, но и во время вооруженных конфликтов. Так, в п.п. «а,б» статьи 75 Дополнительного протокола к Женевским Конвенциям от 12 августа 1949 года (Протокол I), касающегося защиты жертв международных вооруженных конфликтов 1977 года говорится следующее: «...запрещаются и будут оставаться запрещенными в любое время и в любом месте независимо от того, совершают ли их представители гражданских или военных органов, такие действия, как насилие над жизнью, здоровьем и физическим или психическим состоянием, в частности, пытки всех видов, будь то физические или психические, телесные наказания, а также надругательство над человеческим достоинством».⁷⁷

Похожая норма была закреплена и в п.п. 2 «а», «е» ст.4 Дополнительного протокола к Женевским Конвенциям от 12 августа 1949

⁷⁷Дополнительный протокол к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 года, касающийся защиты жертв международных вооруженных конфликтов (Протокол I). Женева, 8 июня 1977 года. <https://www.icrc.org/ru/doc/resources/documents/misc/treaties-additional-protocol-1.htm> (дата обращения 20.04.2020 год)

года (Протокол II), относительно защиты жертв вооруженных конфликтов немеждународного характера.⁷⁸

Огромную роль в реализации права человека на свободу от пыток сыграл Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 года. Данный документ имеет юридическую силу и обязательный характер для всех государств, ратифицировавших его. В статье 7 говорится о том, что никто не должен подвергаться пыткам или жестокому, бесчеловечному или унижающему его достоинство обращению или наказанию. В частности, ни одно лицо не должно без его свободного согласия подвергаться медицинским или научным опытам.⁷⁹

Следует отметить, что данный документ, в свою очередь, основывается на Всеобщей Декларации прав человека. Он дополняет понятийный аппарат таким понятием, как «свобода от случайных и неправомерных опытов», а также регламентирует специальный способ защиты, предусмотренный Факультативным протоколом к Международному пакту о гражданских и политических правах.⁸⁰

Кроме того, определенный вклад в реализацию права человека на свободу от пыток дополняя международные стандарты, внесли и региональные нормативные акты. Например, Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 года в статье 3 регламентирует, что никто не должен подвергаться пыткам или бесчеловечным или унижающим его достоинство обращению или наказанию.⁸¹ Однако в отличие от Всеобщей Декларации прав человека, в Европейской Конвенции нет понятия «жестокое обращение и наказание».

Аналогичное положение предусмотрено и в других региональных актах международного характера:

⁷⁸ Там же

⁷⁹ Ладыгина О.А. Международные стандарты по защите прав и свобод человека: учебно-методическое пособие – Караганда: Карагандинская академия МВД Республики Казахстан им. Б.Бейсенова/ 2018. с.76

⁸⁰ Права человека. Сборник международных договоров. ООН. Нью-Йорк, 1983. С. 20-21.

⁸¹ СССР и международное сотрудничество в области прав человека. Документы и материалы. М. Международные отношения, 1989. С.160.

- статья 5 Межамериканской Конвенции по правам человека 1969 года;⁸²
- статья 5 Африканской Хартии прав человека и прав народов 1981 года;⁸³
- статья 3 Конвенции СНГ о правах и основных свободах человека 1995 года.⁸⁴

Совершенствование системы свободы от пыток получает развитие в двух направлениях, что определяет особенность круга правового регулирования его исполнения, таких как: субъект, в отношении которого предусматривается защитный механизм и субъект, который должен осуществлять защиту.

Так, права человека, применяемые к лицам лишенных свободы, охватывая право на свободу от пыток, стали темой «Минимальных стандартных правил обращения с заключенными».⁸⁵ Правила были разработаны на базе Стандартов обращения с заключенными, созданных Международной уголовной и пенитенциарной комиссией и принятых с изменениями Лигой Наций в 1934 году. Они были получены на Первом Конгрессе ООН по предостережению беззаконности и обращению с нарушителями закона в 1955 году и приняты Экономическим и Социальным Советом 31 июня 1957 года. Данный документ предполагает, что телесные наказания в виде помещения в темную камеру и все наказания, связанные с жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видами обращения, должны быть полностью запрещены в качестве наказания за дисциплинарные проступки.⁸⁶

К тому же, Генеральная Ассамблея ООН до этого уже порекомендовала в своем заключении 440 (V) от 2 декабря 1950 года принятие срочных мер по отмене телесных наказаний на территории, где эти методы еще сохранились.

⁸² Международные акты о правах человека. Сборник документов. М.НОРМА ИНФРА, 1999. С.720.

⁸³ Там же С.737

⁸⁴ Там же С.712.

⁸⁵ Сборник стандартов норм ООН в области предупреждения преступности и уголовного правосудия. ООН, Нью-Йорк, 1992. С. 102.

⁸⁶ Минимальные стандартные правила обращения с заключенными от 31 июля 1957 года и от 13 мая 1977 года https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/prison.shtml (дата обращения 20.04.2020 года)

По представлению Комитета по предупреждению преступности и борьбы с ней Экономический и Социальный Совет в своем решении 1984/47 от 25 мая 1984 года согласился с Процедурами эффективного выполнения Минимальных стандартных правил,⁸⁷ сформировав вспомогательный способ гарантирования прав заключенным на свободу от применения пыток.

На сорок третьей сессии Генеральной Ассамблеи ООН завершилось создание Свода принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме 1989 года.⁸⁸ Основной функцией этого документа является формирование правовых норм международного уровня для оценивания обращения с задержанным и соблюдение аналогичных норм, закрепленных национальным законодательством. Принцип 6 свода указанного документа, гласит: «ни одно задержанное или находящееся в заключении лицо не должно подвергаться пыткам или жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения или наказания. Никакие обстоятельства не могут служить оправданием для пыток или других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания».⁸⁹

Также, принцип 22 Свода устанавливает: «ни одно задержанное или находящееся в заключении лицо не должно даже с его согласия подвергаться каким-либо медицинским или научным опытам, могущим повредить его здоровью».⁹⁰ Это понятие дает иной взгляд о правовом смысле рассматриваемого вопроса.

Кроме того, в соответствии с принципом 21 Свода, запрещается злоупотреблять положением задержанного или находящегося в заключении лица с целью принуждения его к признанию, какому-либо иному изобличению самого себя или даче показаний против любого другого лица.

⁸⁷ Сборник стандартов норм ООН в области предупреждения преступности и уголовного правосудия. ООН, Нью-Йорк, 1992. С. 120.

⁸⁸ Там же С. 319.

⁸⁹ Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой-бы то ни было форме Принят резолюцией 43/173 Генеральной Ассамблеи от 9 декабря 1988 года https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/detent.shtml (дата обращения 20.04.2020 года)

⁹⁰ Там же

Ни одно задержанное лицо не должно подвергаться во время допроса насилию, угрозам или таким методам дознания, которые нарушают его способность принимать решения или выносить суждения.⁹¹ Это положение показывает главные подходы, дающие сформировать правовое определение пытки как одного из вида нечеловеческого обращения.

Также необходимо отметить, что в принципе 7 Свода установлен способ защиты прав, имеющих в данных Принципах, что выступает не только основным фактором формирования рассматриваемого вопроса, но и средством его эффективного исполнения.

Следующий этап в развитии порядка обеспечения указанного права отдельных элементов это принятие Основных принципов обращения с заключенными 1990 года,⁹² где права заключенных лиц равны правам человека, определенных Всеобщей Декларацией прав человека, Международным пактом о гражданских и политических правах и других документах ООН.

Стремительное развитие изучаемого права в этой сфере наблюдается и в том, что после долгого и полного анализа 14 декабря 1990 года Генеральной Ассамблеей ООН были приняты Минимальные стандартные правила ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила),⁹³ которые выступают собранием рекомендационных мер, противоположных тюремному заключению. На основании этих правил, они предполагают, что не связанные с тюремным заключением меры исключают проведение медицинских или психологических экспериментов над правонарушителем или неоправданный риск причинения ему физической или душевной травмы. При этом на всех стадиях обеспечивается уважение человеческого достоинства правонарушителя, к которому применяются не связанные с тюремным заключением меры.⁹⁴

⁹¹ Там же

⁹² Сборник стандартов и норм ООН в области предупреждения преступности и уголовного правосудия. С.129

⁹³ Там же С.132

⁹⁴ Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций в отношении мер, не связанных с тюремным заключением [Токийские правила]. Приняты резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи от 14

Таким образом, итогом деятельности международных организаций стало формирование актов международного характера, которые имеют рекомендательный вид, гарантирующий права для специальной категории лиц – лиц, права на свободу и на неприкосновенность личности которых ограничено из-за использования методов принуждения со стороны государства, то есть права задержанных или заключенных под стражу.

Кроме того, правильная работа правоохранительных органов считается средством действительной охраны главных прав и свобод человека. Одним из первых документов в этой сфере является Кодекс поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка,⁹⁵ начало создания которого, было положено ещё в 1975 году на пятом Конгрессе ООН по предупреждению преступности и обращения с правонарушителями. Кодекс был принят Генеральной Ассамблеей в 1979 году.

Данный международный акт предназначен для того, чтобы непосредственно использовать в национальном законодательстве права, которые необходимо соблюдать лицам, отвечающим за поддержание порядка, т.е. имплементация ст. 5 Всеобщей Декларации прав человека и ст. 7 Международного пакта о гражданских и политических правах в национальное законодательство.

В статье 5 данного кодекса говорится: «ни одно должностное лицо не может ссылаться на распоряжение вышестоящих лиц или такие исключительные обстоятельства, как состояние войны или угроза национальной безопасности, внутренней политической нестабильности или любого другого чрезвычайного положения для оправдания пыток или других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания».⁹⁶ Эта статья четко, в полном объеме раскрывает

декабря 1990 года https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/tokyo_rules.shtml (дата обращения 20.04.2020 года)

⁹⁵ Международное уголовное право: Сборник нормативных правовых актов/ сост. И.Ш.Борчашвили, Н.В. Сидорова. – Караганда: КарЮИ МВД РК, 2010 С.41.

⁹⁶Ладыгина О.А. Международные стандарты по защите прав и свобод человека: учебно-методическое пособие – Караганда: Карагандинская академия МВД Республики Казахстан им. Б.Бейсенова/ 2018. с.105

юридический характер данного права и способ исполнения его, как прямого действительного права человека.

Например, в национальном законодательстве данная норма находит отражение в пункте 2,3 статьи 2 Закона Республики Казахстан от 29 июня 1998 года «О присоединении Республики Казахстан к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных и унижающих достоинство видов обращения и наказания», где гласит, никакие исключительные обстоятельства, какими бы они ни были, будь то состояние войны или угроза войны, внутренняя политическая нестабильность или любое другое чрезвычайное положение, не могут служить оправданием пыток. Приказ вышестоящего начальника или государственной власти не может служить оправданием пыток.⁹⁷

Позже, в 1989 году Экономический и Социальный Совет ООН принял Руководящие принципы эффективного осуществления Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка.⁹⁸

Также, необходимо отметить Декларацию о полиции, которая была принята 8 мая 1979 года Парламентской Ассамблеей Совета Европы, где в статье 3 указано: «расправы без суда и следствия, пытки и другие формы негуманного или унижающего достоинство личности обращения или наказания остаются под запретом при любых обстоятельствах».⁹⁹ Данный документ, на региональном уровне, стараясь поднять продуктивность системы европейского типа охраны и защиты прав человека, укрепило эти нормы в виде профессионального поведения полицейских.

Необходимость этих норм международного уровня в совершенствовании изучаемого права заключается в том, что способ по

⁹⁷ Закон Республики Казахстан от 29 июня 1998 года №247 «О присоединении Республики Казахстан к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных и унижающих достоинство видов обращения и наказания»https://tengrinews.kz/zakon/parlament_respubliki_kazahstan/mejdunapodnyie_otnosheniya_respubliki_kazahstan/id-Z980000247/ (дата обращения 23.06.2020 года)

⁹⁸ Сборник стандартов и норм ООН в области предупреждения преступности и уголовного правосудия. С.161

⁹⁹ Декларация о полиции Принята Парламентской Ассамблеей Совета Европы на 31-й очередной сессии. Резолюция 690 (1979).<http://docs.cntd.ru/document/8318840> (дата обращения 20.04.2020 года)

поддержанию порядка и их реализация проявляют прямое влияние на исполнение изучаемого права.

На основании заключения 45/166 от 18 декабря 1990 года, Генеральная Ассамблея ООН получила Руководящие принципы, касающиеся роли лиц, осуществляющих судебное преследование.¹⁰⁰ Учитывая, что лица, выполняющие судебную функцию, являются одним из основных инструментов уголовного преследования, была предусмотрена потребность в обеспечении справедливого судебного разбирательства с уважением достоинства, защиты прав и свобод человека. Принцип 16 данного документа показывает: «когда в распоряжении лиц, осуществляющих судебное преследование, поступают улики против подозреваемых, полученные, как это им известно, или как они имеют разумные основания считать, с помощью незаконных методов, являющихся грубым нарушением прав человека подозреваемого, особенно связанных с применением пыток или жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство обращения или наказания, или других нарушений прав человека, они отказываются от использования таких улик против любого лица, кроме тех, кто применял такие методы, или соответственно информируют суд и принимают все необходимые меры для обеспечения того, чтобы лица, ответственные за применение таких методов, привлекались к суду».¹⁰¹

Получается, вместе с укреплением недопущения применения пыток как гаранта изучаемого права, в области правового управления международного характера также развивается механизм защиты этого права в области правосудия.

Потребность в создании способа соблюдения гарантированного права и его место в международных актах разработано и для других специальных субъектов, в обязанности которых также входит соблюдение прав человека и запрет на применение пыток.

¹⁰⁰ Сборник стандартов и норм ООН в области предупреждения преступности и уголовного правосудия. С.186.

¹⁰¹ Руководящие принципы, касающиеся роли лиц, осуществляющих судебное преследование от 18 декабря 1990 года <http://docs.cntd.ru/document/901809403> (дата обращения 22.04.2020 года)

К примеру, в 1975 году состоялась двадцать девятая Всемирная медицинская ассамблея, где принята Токийская Декларация в отношении Всемирной медицинской ассоциации, в которой были отражены Руководящие принципы для врачей, касающиеся пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания в связи с задержанием и тюремным заключением.¹⁰²

18 декабря 1982 года Генеральной Ассамблеей ООН были одобрены Принципы медицинской этики. Так как согласно принципа 2 данного документа, работники здравоохранения, в особенности врачи, совершают грубое нарушение медицинской этики, а также преступление, в соответствии с действующими международными документами, если они занимаются активно или пассивно действиями, которые представляют собой участие или соучастие в пытках или других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видах обращения и наказания, или подстрекательство к их совершению, или попытки совершить их.¹⁰³

Необходимо отметить, что совершенствованием изучаемого права является правовое укрепление специальных субъектов этого права и их юрисдикции.

Так, принцип 9 Декларации прав ребенка 1959 года гласит, что ребенок должен быть защищен от всех форм небрежного отношения, жестокости и эксплуатации.¹⁰⁴

Кроме того, в 1963 году мировое сообщество, в ходе принятия Декларации ООН о ликвидации всех форм расовой дискриминации в ст. 7 п. 2 определило, что каждый человек, независимо от расы, цвета кожи или этнического происхождения, имеет право на личную безопасность и защиту государства от насилия или телесных повреждений, причиняемых

¹⁰²СССР и международное сотрудничество в области прав человека. Документы и материалы. С.517.

¹⁰³Принципы медицинской этики, относящиеся к роли работников здравоохранения, в особенности врачей, в защите заключенных или задержанных лиц от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания . Принята резолюцией 37/194 Генеральной Ассамблеи ООН от 18 декабря 1982 года <http://adilet.zan.kz/rus/docs/O8200000001> (дата обращения 22.04.2020 года)

¹⁰⁴Декларация прав ребенка. Принята резолюцией 1386 (XIV) Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1959 года https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/childdec.shtml (дата обращения 20.04.2020 года)

как правительственными должностными лицами, так и какими бы то ни было отдельными лицами, группами или учреждениями.¹⁰⁵

Вместе с тем, в ст. 6 Декларации о правах умственно отсталых лиц 1971 года определено, что умственно отсталое лицо имеет право на защиту от эксплуатации, злоупотреблений и унижительного обращения.¹⁰⁶ Данная статья показывает, что умственно отсталое лицо тоже член общества и равный гражданин, и имеет равные права, как и все остальные субъекты правоотношения.

Также, к отдельным видам субъектов права на свободу от пыток относятся инвалиды. В соответствии со ст. 10 Декларации о правах инвалидов 1975 года, эти лица должны быть защищены от какой бы то ни было эксплуатации, от любых видов регламентации и обращения, носящих дискриминационный, оскорбительный или унижающий характер.¹⁰⁷

В дальнейшем мировое сообщество, исполняя данное право в отношении специальных субъектов, развивало механизм его обеспечения, принимая акты международного характера, которые имеют обязательный характер, такие как: Международная Конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации 1965 года,¹⁰⁸ Конвенция о пресечении преступления апартеида и наказания за него 1973 года,¹⁰⁹ Конвенция о правах ребенка 1989 года¹¹⁰ и др.

Например, государства-участники Конвенции о правах ребенка поручились признать ст. 19 Конвенции о правах ребенка 1989 года, которая

¹⁰⁵ Декларация Организации Объединенных Наций о ликвидации всех форм расовой дискриминации. Принята резолюцией 1904 (XVIII) Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1963 года. https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/r18_1904.shtml (дата обращения 22.04.2020 года)

¹⁰⁶ Декларация о правах умственно отсталых лиц. Принята резолюцией 2856 (XXVI) Генеральной Ассамблеи от 20 декабря 1971 года. https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/retarded.shtml (дата обращения 22.04.2020 года)

¹⁰⁷ Декларация о правах инвалидов. Принята резолюцией 3447 (XXX) Генеральной Ассамблеи от 9 декабря 1975 года. https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/disabled.shtml (дата обращения 22.04.2020 года)

¹⁰⁸ Международное уголовное право: Сборник нормативных правовых актов/ сост. И.Ш. Борчашвили, Н.В. Сидорова. – Караганда: КарЮИ МВД РК, 2010 С.11.

¹⁰⁹ Конвенция о пресечении преступления апартеида и наказания за него (30 ноября 1973 г.) https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1010713 (дата обращения 22.04.2020 года)

¹¹⁰ Конвенция о правах ребенка (Нью-Йорк, 20 ноября 1989 г.) https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1006721 (дата обращения 22.04.2020 года)

гласит, что все необходимые законодательные, административные, социальные и просветительные меры с целью защиты ребенка от всех форм физического или психологического насилия, оскорбления или злоупотребления, отсутствия заботы или небрежного обращения, грубого обращения или эксплуатации, включая сексуальное злоупотребление, со стороны родителей, законных опекунов или любого другого лица, заботящегося о ребенке.¹¹¹ При этом они приняли обязательство ст. 37 данной Конвенции, чтобы ни один ребенок не был подвергнут пыткам и другим жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения и наказания.¹¹²

Ход разработки, получения и использования всей системы правовых актов международного уровня, имеющий как обязательный, так и рекомендационный характер, направленный на создание понятия и смысла изучаемого права, а также регулирующих некоторые моменты его исполнения и защиты, привело к потребности создания отдельных актов права, специально выражающих идею свободы человека от пыток. К таким актам международного характера, принятым мировым сообществом, можно отнести: Декларацию о защите всех лиц от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания 1975 года¹¹³ и Конвенцию против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания 1984 года.¹¹⁴

Первое полное юридическое понятие пытки дано в вышеуказанных документах, которое имеет особенное место для охраны изучаемого права, т.е. ст.1 Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания 1984 года гласит, что

¹¹¹ Конвенция о правах ребенка (Нью-Йорк, 20 ноября 1989 г.) https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1006721 (дата обращения 22.04.2020 года)

¹¹² Там же

¹¹³ Международное уголовное право: Сборник нормативных правовых актов/ сост. И.Ш. Борчашвили, Н.В. Сидорова. – Караганда: КарЮИ МВД РК, 2010 С.31.

¹¹⁴ Ладыгина О.А. Право человека на свободу от пыток: международный и конституционный аспекты: учебно-методическое пособие – Караганда: Карагандинская академия МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова/ 2019. с.39

определение «пытка» означает любое действие, которым какому-либо лицу умышленно причиняется сильная боль или страдание, физическое или нравственное, чтобы получить от него или от третьего лица сведения или признания, наказать его за действие, которое совершило оно или третье лицо или в совершении которого оно подозревается, а также запугать или принудить его или третье лицо, или по любой причине, основанной на дискриминации любого характера, когда такая боль или страдание причиняются государственным должностным лицом или иным лицом, выступающим в официальном качестве, или по их подстрекательству, или с их ведома или молчаливого согласия¹¹⁵. В декларации о защите всех лиц от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания 1975 года понятие «пытка» дано в ст.1, где установлено, что пытка означает любое действие, посредством которого человеку намеренно причиняется сильная боль или страдание, физическое или умственное, со стороны официального лица или по его подстрекательству с целью получения от него или от третьего лица информации или признаний, наказания его за действия, которые он совершил или в совершении которых подозревается, или запугивания его или других лиц¹¹⁶.

В данных актах закреплён порядок необходимых и действенных мер, которые направлены на общий запрет применения пыток, а также предупреждение таких фактов. Разработан комплекс мер охраны нарушенных прав и включён механизм проверки исполнения рекомендательных и обязательных мер в этой области, которые были не известны ранее ни мировому, ни региональному обществу.

Также, Конвенция включает новые компоненты, которые имеют особое место в борьбе с пытками ООН. Таким образом, согласно ст.ст. 5,6,7,8

¹¹⁵ Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 года https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/torture.shtml (дата обращения 23.06.2020 года)

¹¹⁶ Декларация о защите всех лиц от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 09 декабря 1975 года https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/torture.shtml (дата обращения 23.06.2020 года)

Конвенции против пыток: «впредь государства-участники, на территории которого находится лицо, подозреваемое в совершении пыток, предпринимает в его отношении уголовно-процессуальные действия, так как в соответствии с Конвенцией любое государство-участник осуществляет свою юрисдикцию по отношению к лицу, подозреваемому в совершении актов пытки, или же производит его выдачу государству-участнику, на территории которого было совершено преступление».¹¹⁷

Согласно ст. 16 данной Конвенции, государства-участники предпринимает законодательные, административные, судебные и другие меры для предупреждения актов пыток и другие акты на любой территории под их юрисдикцией.¹¹⁸ Особым запретом является запрет на разные отговорки в виде «приказа вышестоящего руководителя или государственной власти», на «особые обстоятельства» для оправдания своих действий по применению пыток. Ни в коем случае, ни при каких обстоятельствах, будь то военное время, или внутригосударственная нестабильность или другие чрезвычайные ситуации, нельзя применять пытки.

Согласно ст. 3 данной Конвенции, ни одно государство-участник не должно высылать, возвращать (*refoulera*) или выдавать какое-либо лицо другому государству, если существуют серьезные основания полагать, что ему может угрожать там применение пыток.¹¹⁹ То есть в таких случаях должен работать принцип «невысылки». Государство не должно бояться испортить отношения со своими иностранными деловыми партнерами, применяя данный принцип. Ярким примером является дело Александра Павлова, которого обвиняют в «присвоении или растрате вверенного чужого имущества» и «соучастии в подготовке террористического акта». Александр Павлов гражданин Республики Казахстан, сбежав из страны, 11 декабря 2012

¹¹⁷Ладыгина О.А. Право человека на свободу от пыток: международный и конституционный аспекты: учебно-методическое пособие – Караганда: Карагандинская академия МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова/ 2019. с.40-42

¹¹⁸Там же с.44

¹¹⁹Там же с.40

года прибыл в Испанию, где был задержан, так как находился в числе разыскиваемых лиц Интерполом. После чего подал прошение о предоставлении убежища, но получил отказ. В это же время казахстанские власти подали запрос на экстрадицию Александра Павлова и получили положительный ответ. Однако Александр Павлов обжаловал это решение, аргументировав это тем, что на родине будут его пытаться и жестоко обращаться с ним, и что обвинения против него сфальсифицированы, так как он был телохранителем Мухтара Аблязова. На основании международных норм, Испания несёт абсолютное обязательство не возвращать лиц в страну, где им грозит преследование, а их права могут быть грубо нарушены.¹²⁰

Более того, ст. 9 данного документа устанавливает, что государства-участники договорились оказывать друг другу наиболее полную помощь в связи с уголовно-процессуальными действиями в отношении актов пытки¹²¹. Важным и новым являются ст.ст. 10,11, где говорится, что учебные материалы и информация относительно запрещения пыток в полной мере включались в программы подготовки персонала правоприменительных органов, гражданских или военных, медицинского персонала, государственных должностных лиц и других лиц, которые могут иметь какое-либо отношение к содержанию под стражей и допросам лиц, подвергнутых любой форме ареста, задержания или тюремного заключения, или к обращению с ними¹²². То есть, все лица по поддержанию правопорядка и лица, связанные с данной деятельностью, должны в полной мере знать законодательство в области запрещения пыток и других жестоких, унижающих человеческое достоинство видов обращения и наказания.

Кроме того, статья 12 устанавливает, что каждое государство-участник обеспечивает в своей правовой системе, чтобы его компетентные органы

¹²⁰ Казахстанскому диссиденту грозят экстрадиция и пытки https://bureau.kz/novosti/iz_drugikh_istochnikov/article_6114/ (дата обращения 23.06.2020 года)

¹²¹Ладыгина О.А. Право человека на свободу от пыток: международный и конституционный аспекты: учебно-методическое пособие – Караганда: Карагандинская академия МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова/ 2019. с.42

¹²²Там же с.43

проводили быстрое и беспрепятственное расследование.¹²³ Данная норма отсылает также к статье 15, где сказано, чтобы любое заявление, сделанное под пыткой, не использовалось в качестве доказательства в ходе судебного разбирательства и в случае такого отношения статья 14 дает право жертве пыток на предъявление жалобы и право на справедливую и адекватную компенсацию, включая средства для возможно более полной реабилитации.¹²⁴

Таким образом, ратифицировав Конвенцию против пыток, государство-участник получает «позитивные обязательства» и как для самого государства, так и для ее граждан.

Вышеуказанные акты ООН имеют значительное влияние на оформление положения свободы от применения пыток на законотворческую работу Совета Европы, проявившиеся в признании в 1987 году Европейской Конвенции по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания.¹²⁵

Кроме этого, государства-участники СБСЕ (*ныне ОБСЕ*) приняли для себя всеобщую значимость прав и свобод человека. За прошлые года СБСЕ в своих нормах обозначала значимость принятия гарантий изучаемого права, об этом говорит принцип 23 Итогового документа Венской Встречи государств-участников СБСЕ 1989 года¹²⁶, принцип 16 Документа Копенгагенского совещания Конференции по человеческому измерению СБСЕ 1990 года¹²⁷, статья 20 Решения Будапештского саммита СБСЕ 1994 года¹²⁸ и др.

¹²³ Там же с.43

¹²⁴ Там же с.44

¹²⁵ Европейская конвенция по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания. Страсбург, 26 ноября 1987 года. <https://www.coe.int/en/web/conventions/full-list/-/conventions/rms/090000168007a6ab> (дата обращения 20.04.2020 года)

¹²⁶ Итоговый документ Венской встречи государств-участников Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе (Вена, 15 января 1989 г.). https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1016882#pos=0:88 (дата обращения 22.04.2020 год)

¹²⁷ Документ Копенгагенского совещания Конференции по человеческому измерению СБСЕ (Копенгаген, 29 июня 1990 года). https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1016861#pos=0;105.5999984741211 (дата обращения 22.04.2020 год)

¹²⁸ Решения Будапештского саммита СБСЕ 1994 года. Человеческое измерение (Будапешт, 1994 г.). https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1039106 (дата обращения 22.04.2020 года)

Также, имеют место рекомендации по противодействию пыткам с дополнениями, которые содержатся в заключении Экономического и Социального Совета 1989/64 под названием: «Осуществление мер, гарантирующих защиту прав тех, кому грозит смертная казнь»,¹²⁹ в заключении 1989/57 «Осуществление Декларации основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотребления властью»,¹³⁰ в заключении 1989/65 «Эффективное предупреждение и расследование незаконных, произвольных и суммарных казней»¹³¹ и др.

Более того, со временем, сформировался правовой институт, связанный с ответственностью за несоблюдение права на свободу от пыток. Оно воплотилось в жизнь не только в Уставе Международного военного трибунала,¹³² но и в Уставах Международных трибуналов по бывшей Югославии и Руанде.

Гарантия, обеспечивающая эффективность применения правовых норм международного уровня в рамках изучаемого права является международной ответственностью как государств, в целом, так и отдельных физических лиц.

Таким механизмом защиты стал Международный военный трибунал, который был создан для привлечения к ответственности главных военных преступников, которые были виновны в развязывании «Второй мировой войны», то есть по тем лицам, кто сражался на стороне нацистской Германии. Так, ст. 6 Устава Международного военного трибунала гласит: «преступления против человечности, а именно: убийства, истребление, порабощение, ссылка и другие жестокости, совершенные в отношении гражданского населения до или во время войны, или преследования по политическим, расовым или религиозным мотивам в целях осуществления

¹²⁹ Резолюция ЭКОСОС 1989/64. Осуществление мер, гарантирующих защиту прав тех, кому грозит смертная казнь. <http://docs.cntd.ru/document/901747225> (дата обращения 22.04.2020 года)

¹³⁰ Резолюция ЭКОСОС 1989/57 Осуществление Декларации основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотребления властью. <http://docs.cntd.ru/document/901747241> (дата обращения 22.04.2020 года)

¹³¹ Резолюция ЭКОСОС 1989/65 Эффективное предупреждение и расследование незаконных, произвольных и суммарных казней. <http://hrlibrary.umn.edu/russian/instreet/R17pepi.html> (дата обращения 22.04.2020 года)

¹³² Устав Международного Военного Трибунала для суда и наказания главных военных преступников европейских стран оси. Лондон 8 августа 1945 года. <http://hrlibrary.umn.edu/instreet/Rimt1945.html> (дата обращения 21.04.2020 года)

или в связи с любым преступлением, подлежащим юрисдикции Трибунала, независимо от того, являлись ли эти действия нарушением внутреннего права страны, где они были совершены, или нет».¹³³ Решения Международного военного трибунала обязательны для исполнения всеми странами мирового сообщества.

Представители Ассоциации по предотвращению пыток и Специальный докладчик Комиссии ООН по правам человека по вопросу о пытках, утверждали, что необходимы дополнительные меры по предотвращению пыток, а значит, существует необходимость создания Факультативного протокола к Конвенции против пыток, он предоставил бы новые возможности и системы в области защиты прав человека. В 1993 году Всемирная конференция по правам человека согласилась с тем, что для искоренения пыток необходимо усилить превентивные меры, и дала указание по принятию этого документа.

Под факультативным протоколом понимается в международном праве разновидность многостороннего международного договора, подписываемого в форме самостоятельного документа, обычно в связи с заключением основного договора и в качестве приложения к нему (но не являющегося его неотъемлемой частью).¹³⁴

Деятельность Рабочей группы строилась на базе работы Европейского комитета по предотвращению пыток, целью которого является предупреждение возможных физических или моральных злоупотреблений в отношении лиц, которые лишены свободы. Таким образом, после длительной и упорной работы 18 декабря 2002 года был принят Факультативный протокол к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания.

В соответствии с Факультативным протоколом в 2006 году был создан действенный механизм защиты прав человека – Подкомитет по

¹³³ Там же

¹³⁴ Сухарев А.Я., Крутских В.Е. Большой юридический словарь – М. Инфра-М., 2003. С.849

предупреждению пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания.

Подкомитет по предупреждению пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания предпринимает поездки в страны, направляя туда делегации для посещения мест лишения свободы. Во время этих визитов ППП изучает условия повседневной жизни лиц в местах задержания, законодательную и институциональную основы и другие сферы, которые могут быть связаны с предупреждением пыток и ненадлежащего обращения. По окончании визита ППП излагает государству, а в случае необходимости – НПМ (национальный превентивный механизм), свои рекомендации и наблюдения путем конфиденциального доклада.¹³⁵

Работа Подкомитета взаимосвязана с органами международного и регионального уровня. Комитет против пыток проверяет доклады Подкомитета и его рекомендательные меры, с предоставлением права выступать публично, если государства отказываются с ним сотрудничать. Появление такого Подкомитета позволило урегулировать деятельность организаций по защите основных прав человека и осуществлять контроль за предупреждением нарушения таких прав.

Однако этот Подкомитет не может осуществлять судебную функцию, но на него возлагается расследование и вынесение разного рода рекомендаций.

В соответствии со ст. 30 Конвенции против пыток, последним органом, разрешающим споры между государствами-участниками в вопросе разъяснения или применения договорных норм, выступает Международный Суд, который является одним из компонентов гарантирования реализации обязательств, которые возникли на базе этой международной нормы.

Международный Суд осуществляет судебную и консультативную функции. Он ведет свою работу с 1945 года в соответствии со Статутом

¹³⁵ Что такое ППП? <https://www.ohchr.org/RU/HRBodies/OPCAT/Pages/OPCATIntro.aspx> (дата обращения 22.04.2020 года)

Международного суда¹³⁶ и своим Регламентом. Данный Статут является частью Устава ООН.

Созданные в 1990-х годах в конце «холодной войны» Международные уголовные трибуналы по бывшей Югославии и Руанде стали результатом консенсуса в понимании, что безнаказанность неприемлема. Однако, с учетом того, что созданы они были только для рассмотрения конкретных преступлений, совершенных в конкретное время и в условиях конкретных конфликтов, сложилось мнение, что нужен независимый и постоянный уголовный суд. Международное сообщество давно стремилось создать постоянный международный суд, а в 20 веке на основе консенсуса были приняты определения геноцида, преступлений против человечности и военных преступлений (в которые вошла и пытка).

В июле 1998 года в Риме 120 государств — членов ООН приняли Римский статут¹³⁷, ставший юридической основой для учреждения постоянного международного уголовного суда. Римский статут вступил в силу 1 июля 2002 года, после того, как его ратифицировали 60 государств.

В данном статуте точно описана юрисдикция Международного уголовного суда. Он является самостоятельным международным органом, действующим официально с 1 июля 2002 года, он не зависит от Организации Объединенных Наций и расположен в Гааге, Нидерланды.

Это первый постоянный международный суд, созданный на основе договора для содействия по прекращению безнаказанности за многочисленные тяжкие преступления, совершенные в XXI веке.

Исполнение и защита изучаемого права предусматривает факт существования публичных гарантий международного уровня, куда должна быть отнесена работа мировых правозащитных сообществ. Данные сообщества должны поощрять соблюдающих международные стандарты и обязательства в области защиты прав человека, обеспечивать охрану прав

¹³⁶ Статут Международного суда <https://www.un.org/ru/icj/statut.shtml> (дата обращения 22.04.2020 года)

¹³⁷ Римский статут Международного уголовного суда от 17 июля 1998 года [https://www.un.org/ru/law/icc/rome_statute\(r\).pdf](https://www.un.org/ru/law/icc/rome_statute(r).pdf) (дата обращения 22.04.2020 года)

человека, выявлять лиц их не соблюдающих, а также принимать участие в международной процедуре надзора и охраны прав человека.

Особое значение в данной области имеет деятельность таких мировых сообществ как: «Хельсинки Уотч», «Международная Амнистия» и другие. Они принимают участие в международном контроле и надзоре по осуществлению этого права. Например, Международная Амнистия подняла вопрос о том, что ожидание смертной казни является нечеловеческим обращением.

Подводя итоги вышесказанного, можно сделать вывод, что запрет на применение пыток и других форм жестокого обращения признается и подтверждается всеми основными международными и региональными стандартами и механизмами защиты в области прав человека. Кроме того, этот запрет зафиксирован в международном обычном праве, что подчеркивает обязательность его исполнения для всех государств, при любых обстоятельствах, независимо от существования у них других договорных обязательств по отношению к данному запрету. Все международные инструменты признают неоспоримый и абсолютный характер запрета на применение пыток и жестокого обращения.

Органами наблюдения за соблюдением прав человека, комитетами, судами по правам человека и международными трибуналами был единогласно признан бесспорный характер запрета на применение пыток.

Исследование содержания правовых актов, которые касаются правового регулирования свободы от применения пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, позволяет подчеркнуть понятия, дающие право развернуть значение изучаемого права. К таким можно отнести: пытку, жестокое обращение (или наказание), бесчеловечное обращение (или наказание), унижающее достоинство обращение (или наказание), медицинские или научные опыты, насилие и другие.

Но необходимо отметить, что Европейская Комиссия и Суд по правам человека при разъяснении ст. 3 Европейской Конвенции по правам человека,¹³⁸ рассматривают три понятия, такие как: пытка, бесчеловечное обращение или наказание, унижающее достоинство обращение или наказание.

Из анализа указанных актов, понятно, что слово «жестокое, бесчеловечное или унижающее достоинство обращение и наказание» и есть обзорный и главный идентификатор деяний, запрещенных международными и региональными актами. Однако правовые акты международного и регионального уровня не дают определение термина «жестокое, бесчеловечное или унижающее достоинство обращение или наказание», но имеют юридическое определение пытки.

В ходе изучения предоставляется возможность обращаться к первоначальному юридическому понятию пытки как усугубленный и преднамеренный вид жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство вида обращения или наказания, сформулированного через родовой признак и видовое различие.¹³⁹

Рассмотрев обеспечение правом на свободу от применения пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания международными организациями, можно сделать следующий вывод, что вопрос о запрете применения пыток является сложной системой, которую необходимо совершенствовать и расширять с имплементацией международных норм в национальное законодательство.

Таким образом, под пыткой понимается неправомерные действие, которыми определенному лицу причиняются сильные боли, физическое или моральное страдание, в целях получение какой-либо информации, признание в чем-либо, принуждение и запугивание этого лица, для себя или для третьих лиц.

¹³⁸ Европейской Конвенции по правам человека. https://www.echr.coe.int/Documents/Convention_RUS.pdf
(дата обращения 22.04.2020 года)

¹³⁹В. Кнапп. А. Герлох. Логика в правовом сознании. М.: Процесс, 1987. С. 294.

Под бесчеловечным обращением или наказанием понимается такое обращение с лицом, которое специально влекут за собой нравственные и физические страдания.

Под унижающим достоинство обращением или наказанием понимается обращение, глубоко оскорбляющее чувство человека перед другим лицом и принуждающее его совершать унижительные действия против его воли.

Субъектами права на свободу от пыток является любое физическое лицо, подвергшее задержанию или находящееся в заключении.

Республикой Казахстан ратифицированы следующие международные акты против пыток и антигуманных методов обращения:

- Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 года,

- Международные пакты о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года,

- Факультативный протокол к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 18 декабря 2002 года,

- Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года.

Механизм защиты от пыток включает в себя деятельность следующих организаций:

1. Организации (комитеты ООН и др.):

- Комитет против пыток,
- Генеральная Ассамблея ООН,
- Экономический и Социальный Совет,
- Комитет по правам человека,
- Подкомиссия по предупреждению дискриминации и защиты меньшинств,
- Центр по правам человека,
- Верховный Комиссар ООН по правам человека.

2. Международные неправительственные организации:

- Международная Амнистия,
- Международный комитет красного креста,
- Хьюман Райтс Вотч,
- Международный комитет красного креста,
- Всемирная организация против пыток,
- Обсерватория по защите правозащитников.

3. Внутригосударственные органы (согласно стандартам ООН):

- Уполномоченный по правам человека Республики Казахстана,
- Национальный превентивный механизм борьбы против пыток.

1.3. Зарубежный опыт.

Всеобщее внимание международного сообщества направлено на обеспечение и соблюдение прав и свобод человека, основным компонентом которого является свобода от применения пыток и других антигуманных способов обращения. Одним из гарантии защищенности является Конвенция ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 года¹⁴⁰. Кроме того, и другими международными нормативно-правовыми актами также имеются запреты на применения пыток, такие как: Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 года¹⁴¹, Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года¹⁴² и другие.

Согласно вышеуказанным международным требованиям следует подчеркнуть, что государство обязуется воздержаться от применения пыток и жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания и предотвращать их, также обязуется осуществлять всестороннее расследование и причастных лиц привлекать к уголовной ответственности в законном порядке.

Но не всегда международные требования соблюдаются, меры их предотвращения не соответствуют действительности, так как имеются много фактов применения пыток в современном мире.

Так, если рассматривать страны мира, то в Российской Федерации (*далее – РФ*) применения пыток запрещено и законодательно закреплено в ст.21 Конституции РФ которая гласит, что никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство

¹⁴⁰ Конвенция ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 года https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/torture.shtml (дата обращения 26.06.2020 года).

¹⁴¹ Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 года https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr.shtml (дата обращения 26.06.2020 года).

¹⁴² Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.shtml (дата обращения 26.06.2020 года).

обращению или наказанию¹⁴³. Однако в УК РФ, отдельной статьи которая дает определение «пытка» не имеется, но делается отсылка на ст.117 УК РФ «Истязания». В данной статье применения пыток является квалифицирующим признаком.

В 1993 году Конституцией РФ в ст.103 ч.1 п.«е» введена должность Уполномоченного по правам человека, которая назначается Государственной Думой¹⁴⁴. Уполномоченный по правам человека это *должностное лицо, призванное осуществлять контроль за соблюдением прав и свобод человека в деятельности государственных органов, органов местного самоуправления и должностных лиц*¹⁴⁵.

Также, в РФ осуществляют деятельность правозащитные организации, которые наряду с правительственными организациями выступают против пыток, помогают обеспечить нарушенные конституционные права. К таким относится:

- Комитет против пыток, основанная в 2000 году, деятельность которой заключается в работе с поступившими жалобами по факту применение пыток, после чего проводят независимое расследование, оказывают медицинскую помощь лицам, которые подверглись пыткам, и представляют интересы лиц в суде как общественные защитники. Данный Комитет разработал собственную методику общественного расследования по жалобам на применение пыток и жестокого обращения, учитывая, что они проводят свое самостоятельное расследование, способы их добычи всегда законны и могут приобщаться к материалам уголовного дело и тем самым оказать помощь следствию. Основным способом в достижении справедливости является законные и юридически грамотные способы в решении задач при оказании помощи, также гласность жалоб и обращении через СМИ. С

¹⁴³ Конституция Российской Федерации <http://www.constitution.ru/10003000/10003000-4.htm> (дата обращения 26.06.2020 года).

¹⁴⁴ Там же

¹⁴⁵

Уполномоченный по правам человека https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc_law/2325/%D0%A3%D0%9F%D0%9E%D0%9B%D0%9D%D0%9E%D0%9C%D0%9E%D0%A7%D0%95%D0%9D%D0%9D%D0%AB%D0%99 (дата обращения 26.06.2020 года).

помощью СМИ, в большинстве случаев государственные органы обращают внимание на жалобы заявителей по факту пыток, и оказывают содействие в привлечении виновных к ответственности.

К наиболее известным делам Комитета против пыток является дело, называемое «Мехеев против России». Данная жалоба 16 ноября 2001 года было подано Михеевым Алексей Евгеньевичем в Европейский суд по правам человека по факту пыток со стороны сотрудников ОВД, которые принуждали его признать вину в изнасиловании несовершеннолетней и убийстве. Михеев А.Е. пояснял что в ходе допроса в отношении него применяли пытки током, из-за чего последний признал вину, после которого спрыгнул с окна кабинета. 26 января 2006 года Европейский суд по правам человека постановил что в отношении Михеева А.Е. были применены пытки и нарушены нормы ст.ст.3 и 13 Конвенции о защите прав человека и основных свобод. То есть, ст.3 Конвенции гласит, что никто не должен подвергаться ни пыткам, ни бесчеловечному или унижающему достоинство обращению или наказанию¹⁴⁶. В ст.13 данного документа говорится, что каждый, чьи права и свободы, признанные в настоящей Конвенции нарушены, имеет право на эффективное средство правовой защиты в государственном органе, даже если это нарушение было совершено лицами, действовавшими в официальном качестве¹⁴⁷. Также суд постановил компенсировать моральный и материальный ущерб¹⁴⁸. Согласно показателя деятельности Комитета размещенного на официальном сайте 2566 поступило сообщения о нарушении прав человека, 50 из них были выигранные в Европейском суде по правам человека, 219 фактов применения пыток, 147 должностях лиц осуждено за различные нарушения конституционных прав и свобод человека.

- Межнациональная общественная правозащитная благотворительная организация «Комитет за гражданские права», созданная 19 марта 1997 года.

¹⁴⁶ Европейская конвенция по правам человека. Изменённая и дополненная протоколами №11 и №14. С.7.

¹⁴⁷ Там же с.14.

¹⁴⁸ Комитет против пыток. Жалобы выигранные в Европейском суде по правам человека <https://www.pytkam.net/node/51> (дата обращения 27.06.2020 года).

Деятельность данной организации заключается в содействии обеспечению прав и свобод человека и гражданина РФ. Данная организация осуществляет правозащитные мероприятия и борьбу с пытками, консультируют людей помогая с уголовными делами, по мнению которых они были сфальсифицированы. Основная задача Комитета заключается в том, чтобы обратить внимание властей на проблемы в местах лишения свободы, где применяются пытки путем опубликования на своем официальном сайте. Примером может служить, инцидент случившийся 06 мая 2015 года, когда осужденные лечебно-исправительной колонии №3 Нижегородской области объявили бунт из-за избиения и пыток со стороны сотрудников учреждения. В результате этого акта протеста, было возбуждено уголовное дело¹⁴⁹.

Кроме данных организации в РФ существуют другие объединения, выступающие против применения пыток и для обеспечения прав и свобод человека, такие как: фонд «Общественный вердикт», «Россия без пыток», центр содействия реформе уголовного правосудия «Тюрьма и воля» и другие.

Таким образом, можно увидеть, что в РФ действуют как правительственные, так и частные некоммерческие организации по защите прав человека и противодействию пыткам, деятельность которых направлено на выявлении нарушение конституционных прав, обеспечение защиты от пыток и других антигуманных способов обращения. Данные организации ведут активную борьбу с пытками, путем подачи огласки и привлекая международные сообщества.

Если взять, Грузию которая является членом ООН и Совета Европы, участник международных договоров против пыток и жестокого обращения, также имеет место применения пыток и других антигуманных обращении. С момента обретения независимости Грузия не раз попадала взоры мировых правозащитных сообществ по факту применения пыток в местах лишения свободы. В феврале 2005 году после посещения Грузии Специального

¹⁴⁹ Комитет за гражданские права <http://zagr.org/1539.html> (дата обращения 27.06.2020 года).

докладчика ООН Манфред Новака, последний 16 марта опубликовал рекомендации по устранению пыток других жестоких обращении. Мировое сообщество «Международная Амнистия» обязывает власти Грузии выполнить данный перечень рекомендации. При выполнении Грузия провела ряд мер, включая законодательные поправки и реформу сотрудников в местах лишения свободы относящихся к системе МВД. В результате, 10 полицейских были осуждены за совершение пыток и других жестоких обращении и иных преступлений при выполнении служебных обязанностей. Также, существует Народный защитник Грузии, который согласно ст.3 Закона Грузии «О Народном защитнике Грузии» от 16 мая 1996 года осуществляет надзор за соблюдением прав и свобод человека на территории Грузии, выявляет факты их нарушения, способствует восстановлению нарушенных прав¹⁵⁰. Во втором квартале 2004 года Народный Защитник Грузии Созар Субари опубликовал статистику, в котором было показано что в Тбилиси после революции 1100 человек подверглись различным пыткам. Эти статистические данные стали толчком в борьбе против пыток, так как правительство Грузии тогда признала то, что в стране имеются бесчисленные факты применения пыток. В октябре Генеральный прокурор Грузии, Министр внутренних дел совместно с Народным защитником начали проводить программы по мониторингу отделов полиции и мест лишения свободы. До середины 2005 года были приняты поправки в УК и УПК Грузии касаясь пыток и других жестоких обращении.

После такой громкой огласки, Народный защитник Грузии уполномочил неправительственные организации посещать места лишения свободы в целях проверки учреждений. С 2005 года начальники изоляторов временного содержания в течении часа по факсу информируют о задержанных с признаками телесных повреждениях, после бесед с задержанными и подтверждение факта применения насилия в отношении них,

¹⁵⁰ Европейский Омбудсмен. Журнал о правах человека и деятельности национальный учреждения по их защите. Закон Грузии «О Народном защитнике Грузии» от 16 мая 1996 года http://euro-ombudsman.org/ombudsmen_activities/ex-ussr/zakon-gruzii-o-narodnom-zawitnike-gruzii (дата обращения 27.06.2020 года).

незамедлительно применяются меры по привлечению лиц к ответственности. Медицинские работники по прибытию в тюрьму проводят медицинское освидетельствование, где фиксируют разные видимые телесные повреждения. Данный механизм работы автоматический отработан, но это не говорит, что Грузия полностью искоренила пытки. Все еще существуют случаи применения пыток сотрудниками полиции, так как жертвы пыток боятся за свою жизнь или за жизнь своих близких, скрывая всей правды¹⁵¹.

Ярким примером является протест против пыток, заключенных тюрем Грузии, начавшиеся 18 сентября 2012 года в городах Тбилиси, Батуми и Поти. Число протестующих составило около 2 000 человек, это близкие и родные заключенных, оппозиционеры, неправительственные организации, которые требовали отставки Министра внутренних дел Бахо Ахалая, министра по исполнению наказаний, пробации и юридической помощи Хатуны Калмахелидзе. Так как, ранее сотрудник тюрьмы Владимир Бедукадзе, в течении нескольких месяцев скрытно снимал обращение сотрудников Глданской колонии с заключенными, которым наносили телесные повреждения и пытали разными способами. После данное видео опубликовал в интернете. В результате было возбуждено уголовное дело и виновные лица привлечены к уголовной ответственности¹⁵².

Кроме того, имеется «Грузинский центр психосоциальной и медицинской реабилитации жертв пыток» где оказывают психологическую и медицинскую помощь жертвам пыток.

Таким образом, можно сделать вывод что, Грузия, как и другие страны выступает против пыток и других антигуманных методов обращения, является участником международных правозащитных организации, но в полной мере не может искоренить применение пыток. Однако, принимает меры по их ликвидации, принимая международные рекомендации, проводя мониторинги и реформы всей системе правительство.

¹⁵¹ Кавказский узел. Грузия: пытки и жестокое обращение остаются предметом озабоченности и после Революции роз. <https://www.kavkaz-uzel.eu/articles/90174/> (дата обращения 27.06.2020 года).

¹⁵² Там же

Если взять страны Европы, то там меньше всего применяют пытки. Однако даже в Швейцарии где права человека и его свободы являются верховенством, имеют факты применения пыток. Но власти Швейцарии активно ведут борьбу с пытками, для чего и создана Национальная комиссия по предотвращению пыток. Швейцария присоединилась ко множеству международных договоров против пыток, является членом международных механизмов по защите прав человека, также расширяет права детей для их защиты от насилия. Считаясь гуманным государством ставивший жизнь и здоровье превыше всего, с 1992 года Швейцария отменила смертную казнь за все виды преступления.

Пытки в Швейцарии запрещены на законодательном уровне и закреплено ст.10 Конституцией Швейцарии, которая гласит, что пытки и иного рода жестокое, бесчеловечное или унижающее обращение или наказание запрещены¹⁵³. Примером пыток является переполненные места лишения свободы, где в тюрьмах вместо 100 человек отбывают наказания вдвое больше заключенных, что и является унижением достоинства. Кроме того, в Швейцарии практикуется высылка людей принудительно согласно решению суда, в те страны, где им может грозить применения пыток.

Но кроме того, Швейцария оказывает помощь жертвам пыток и беженцам из стран, где властвует диктатура. Швейцария совместно с Красным Крестом помогают в специализированных амбулаторных клиниках оказывая психологическую реабилитацию, одной из таких клиник является «Амбулатория для помощи жертвам пыток и военных конфликтов».

Так, можно увидеть, что в Швейцарии применения пыток не имеет отношения с физическим насилием, а заключается в унижении достоинства, из-за нехватки мест в тюрьмах. Швейцария страна, где на каждой своей административной территории имеет свои нормы и тюрьмы, и учреждения для обучения сотрудников тюрем к толерантности и терпимости. Применения пыток запрещено, так как Швейцария является одним из стран

¹⁵³ Конституция Швейцарии (Швейцарской конфедерации). Правовая библиотека legalns.com. с.3

который является участником их составления, а сам Комитет против пыток расположен в данной стране.

В Чешской Республике права человека имеют большое значение для государства, соблюдение и обеспечение которых является одним из основных целей. Так в ст.10 Конституции Чешской Республики говорится, что ратифицированные и обнародованные международные договоры о правах человека и основных свободах, обязательства по которым приняла на себя Чешская Республика, являются непосредственно действующими и имеют преимущество перед внутренним законодательством¹⁵⁴. Одним из главных ратифицированных международных норм является «Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 года», где ст.3 гласит, что никто не должен подвергаться ни пыткам, ни бесчеловечному или унижающему достоинство обращению или наказанию¹⁵⁵. Это означает, что применения пыток запрещено на законодательном уровне и активная ведется борьба с ним. Согласно докладу Комитета Совета Европы опубликованного в октябре 2018 года, в Чешской Республике применения пыток не зафиксировано, однако имеются факты применения грубой силы во время задержания и оскорбления¹⁵⁶.

Таким образом, Чешская Республика одна из немногих стран, где факт применения пыток имеет единичные случаи, но это не говорит о том, что страна смогла победить пытки. Чешская Республика, как государство во главе всего которого стоит жизнь и свобода человека, умело и правильно применяет международные нормы и стандарты по предотвращению пыток, разрабатывает собственные механизмы по охране прав заключенных, и сотрудники правоохранительных органов соблюдая нормы права не нарушают общепринятые обязательства.

¹⁵⁴ Конституция Чехии (Чешской Республики). Правовая библиотека legalns.com с.3

¹⁵⁵ Европейская конвенция по правам человека. Изменённая и дополненная протоколами №11 и №14. С.7.

¹⁵⁶ Совет Европы. Новости. Доклад Комитета против пыток по Чешской Республике. <https://www.coe.int/ru/web/portal/-/anti-torture-committee-issues-a-report-on-the-czech-republic> (да обращения 29.06.2020 года).

Королевства Швеция как одна из гуманных стран мира, с 1910 года отказалась от смертной казни. Данный факт закреплён Конституцией Королевства Швеция, где говорится, что смертная казнь не должна применяться¹⁵⁷. Также, каждый гражданин должен быть защищён от телесного наказания. Равным образом он должен быть защищён от пыток и от медицинского воздействия в целях принуждения или вопреки его желанию¹⁵⁸. Запрет на применения телесных наказания, пыток и других жестоких обращении также закреплён Конституцией и охраняется государством.

Но в Королевстве Швеция встречаются факты, когда пытки применяли не сотрудники правоохранительных органов и не должностные лица, а простой гражданский человек. Примером тому является, когда 12 августа 2019 года сирийский беженец похитил разносчика газет, и на протяжении пяти часов пытал ножом в своей квартире. Согласно решению суда сирийского беженца признали виновным, и приговорили к принудительному психиатрическому лечению. Но ведь Шведский суд мог просто выдворить виновного за пределы страны, но суд не мог так постановить, так как виновный нуждался в лечении¹⁵⁹. Этот случай говорит о том, что суды Швеции гуманно и толерантно относятся ко всем, как к своим гражданам, так и гражданам других стран.

Швеция ведёт борьбу против применения пыток путем привлечения общественности, и в тесной взаимосвязи с организациями оказывающие помощь жертвам пыток. Кроме того, в Швеции имеется специальный отдел в полиции, который занимается должностными преступлениями, в том числе пыток. Но и в Республике Казахстан имеется служба безопасности в системе МВД, которая занимается должностными преступлениями, но как показывает практика, дела по фактам применения пыток в единичных случаях доходят до суда. Данный механизм расследования в Швеции

¹⁵⁷ Конституция Швеции (Королевства Швеция). Правовая библиотека legalns.com с.3

¹⁵⁸ Там же с.3

¹⁵⁹ <https://regnum.ru/news/society/2873985.html> (дата обращения 29.06.2020 года).

отработан до автоматизма, и имеет большой успех в доведении дел до суда в случаи повреждение фактов. Возможно, из-за того, что Швеция входит в пятерку стран с меньшим уровнем коррупции.

Так, в Королевстве Норвегии, как и в большинстве стран мира пытки запрещены. Данный запрет прямо прописан в ст.96 Конституции Королевства Норвегии, где говорится, что никто не может быть осужден иначе как по закону или наказан иначе как по суду. Допрос с применением пытки никогда не может иметь места¹⁶⁰. Это норма показывает, что показания, полученные под пыткой, не имеют законную силу и не могут быть приобщены к делу в качестве вещественного доказательство, так как противоречит закону и нарушает все возможные конституционные права. Также, в данной статье не говорится конкретно о гражданине страны или человеке, значит Королевства Норвегия защищает права всех лиц, вне зависимости от принадлежности к какому-либо гражданству.

В Королевстве Норвегия применения пыток со стороны сотрудников правоохранительных органов на низком уровне, так как социальный пакет и заработная плата очень хорошая, что удерживает полицейского от противоправных действий, чтобы не потерять работу. Чтобы получить аттестованную должность в местах лишения свободы очень тяжело, потому что на одно место приходится десять кандидатов, что является своего рода мотивацией. Тюрьмы Королевства Норвегия всегда сравнивали с гостиницами, так как уровень содержания заключенных высока. В стране не ущемляют права заключенных, для них созданы все условия, что иногда подается критике со стороны мирового сообщества. Но политика государство направлена на защиту всех людей, вне зависимости от статуса в обществе, потому что государство считает, содержания заключенных в иных менее комфортных условиях является жестоким обращением, и тем самым может нанести психологические страдания.

¹⁶⁰ Конституция Королевства Норвегия. Правовая библиотека legalns.com с.16

Кроме того, омбудсмен осуществляет регулярные проверки в тюрьмах на предмет нарушения требований содержания заключенных, чтобы не ущемлять их права.

Таким образом, Королевства Норвегия являясь гуманным государством, защищает права всех людей. Главной задачей является предотвращение пыток, создавая условия как заключенным, так и должностным лицам.

Если взять Республику Армению, то на законодательном уровне запрещается применять пытки, согласно ст.17 Конституции, никто не должен подвергаться пыткам, а также жестокому обращению либо унижающему его достоинство обращению или наказанию. Арестованные, заключенные под стражу и лишённые свободы лица имеют право на гуманное обращение и уважение достоинства¹⁶¹. Уголовным кодексом Республики Армения определение «пытки» не дано, но имеет нормы запрещающие применения должностными лицами законом запрещенных методов допроса и обращения. Республика Армения как ратифицировавший международные договора против пыток государство, ведет борьбу по предотвращению противоправных действия по антигуманным методам обращения и обеспечивает права и свободы граждан. Но не всегда соблюдаются международные и внутригосударственные нормы по соблюдению законных прав, примером может служить тот факт, когда должностные лица следователи и дознаватели не своевременно уведомляют родственников задержанных лиц. Но это не все примеры нарушения прав и применения пыток со стороны сотрудников. В Республике Армения фиксируется большое количество нарушение прав задержанных, такие как несвоевременное предоставление квалифицированного защитника, не уведомление родственников о задержании, не допущение адвоката к подзащитному, не предоставление независимой медицинской помощи и проведения соответствующих экспертиз, использование в суде показания полученные под пытками и угрозами.

¹⁶¹ Конституция Республики Армения от 5 июля 1995 года. С.7

Ярким примером является, жалоба адвоката Анжелы Карапетян от 2 февраля 2000 года о том, что ей несколько раз не дали встретиться с подзащитным, который подозревается в вооруженном нападении¹⁶².

Таким образом, можно увидеть, что в Республике Армения уровень применения пыток со стороны сотрудников полиции высок. Учитывая, что в стране пытки запрещены законом, применения их на современном этапе имеет место. Омбудсмен Республики Армении работает на предотвращение применения пыток, но на этом факт пытки не уменьшается.

Если взять Федеративную Республику Германию (*далее – ФРГ*), то запрет на применение пыток прописан Основным законом, где ст.1 гласит, что достоинство человека неприкосновенно. Уважать и защищать его – обязанность всей государственной власти. Исходя из этого, немецкий народ признает неприкосновенные и неотчуждаемые права человека в качестве основы всякого человеческого сообщества, мира и справедливости на земле¹⁶³. ФРГ являясь участником международных договоров, защищает права человека и его свободы, и этот вопрос регулируется Основным законом страны.

Высокий уровень соблюдения прав человека регулируется независимой организацией Международная амнистия. ФРГ как гуманная страна отменила смертную казнь как мера наказание.

ФРГ одна из гуманных стран Европы, где применение пыток не наблюдается. Согласно статистики, в ФРГ в год может регистрироваться несколько фактов применения пыток со стороны сотрудников полиции, но не все факты подтверждаются¹⁶⁴.

С 2008 года ФРГ вместе с обществом приняли программу по поиску жертв пыток, для их реабилитации, оказании медицинской и

¹⁶² Армения. Пытки и жестокое обращение: Комментарии ко второму периодическому докладу Комитету Организации Объединенных Наций против пыток. Международная Амнистия ноябрь 2000 года AI Index: EUR 54 / 0 2 / 0 0R. С.8

¹⁶³ Основной закон Федеративной Республики Германии, 23 мая 1949 года. https://www.1000dokumente.de/?c=dokument_de&dokument=0014_gru&object=translation&l=ru (дата обращения 02.07.2020 года).

¹⁶⁴ Права человека в Германии - Human rights in Germany https://ru.qwe.wiki/wiki/Human_rights_in_Germany (дата обращения 02.07.2020 года).

психологической помощи. После, данная программа получила положительные результаты, лица, прибывшие в ФРГ и просившие убежище, тоже попадали под эту программу, так как у многих беженцев имелись признаки применения пыток¹⁶⁵.

ФРГ имея плохое историческое прошлое по применению пыток в отношении пленных и врагов, в современном мире не допускает такие меры получения показаний и способы наказания. Данный факт говорит, что ФРГ сделав выводы для себя ставит человеческое достоинства, права и свободу выше всего, и соблюдает их исполнение.

Таким образом, можно сделать вывод, что на современном этапе мировое сообщество делает большой акцент на защиту прав человека, в том числе против применения пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания. Для этого принимают нормы, в которых имеются обязательные рекомендации для исполнения защиты против от пыток. В случае установление факта применения пыток в отношении задержанных или заключенных, немедленно подается огласке, и принимаются меры по привлечению виновных к ответственности.

Вышерассмотренные страны мира на своем опыте показывают какие меры имеют положительный результат, какие не работают. Данные страны по рекомендации международных организации имеют свою программу по защите от пыток, по предупреждению и предотвращению таких антигуманных методов обращения. Также, имеют правительственные и некоммерческие (неправительственные) организации против пыток, общественные объединения выступающие защитниками, реабилитационные учреждения, оказывающие медицинскую и психологическую помощь жертвам пыток. Кроме того, проработаны алгоритм работы сотрудников полиции в ходе проведения каких-либо следственных мероприятия, правила

¹⁶⁵ Пособие по выполнению КПП ООН 5/2018. Предоставление реабилитационных услуг жертвам пыток и других видов жестокого обращения. С.11

поведения государственных служащих с гражданами, нормы этики поведения сотрудников и другие правила.

В настоящее время, Республика Казахстан как в другие страны мира направляет силы на пресечение пыток и соблюдения законности со стороны сотрудников. Республика Казахстан учитывая международный опыт, в целях прозрачности во всех государственных учреждениях устанавливают камеры внутреннего и внешнего видеонаблюдения для просмотра за деятельности работников, оборудуют стеклянные кабинеты чтобы каждый мог наблюдать за работой сотрудника, проводят профилактические меры, осуществляют надзор. Республика Казахстан являясь участником международных договоров пытается не допускать иные антигуманные способы обращения, однако бывают противоправные действия со стороны сотрудников, но данные факты незамедлительно регистрируются и направляются все силы по привлечению виновных к ответственности согласно закону.

Глава II. Предотвращения пыток и других видов жестокого или унижающего достоинство обращения и наказания в Республике Казахстан.

2.1. Проблема пыток в современном Казахстане.

Проблема пыток для нашей страны не новшество. На протяжении всего периода становления Республики Казахстан они являлись основным средством получения доказательственной базы и широко использовались в ходе расследования.

Современное казахстанское законодательство восприняло международно-правовые нормы, касающиеся соблюдения прав человека и в статье 17 Конституции РК закрепила важное положение о том, что «Достоинство человека неприкосновенно. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию»¹⁶⁶.

Таким образом, недопустимость пыток и других видов жестокого (бесчеловечного) или унижающего достоинство обращения в настоящее время является конституционным принципом, так как применение пыток является преступлением против человечества.

Предотвращения применения пыток в системе правоохранительных органов является сложной проблемой для Республики Казахстан, как и для большинства стран мира. Учитывая прошлое, оглядываясь на годы, проведенные в режиме тоталитаризма, где основным механизмом в борьбе с преступностью и оппозицией были антигуманные методы обращения и унижение личных прав и свобод человека, оставило отрицательное наследие в борьбе с пытками.

За годы независимости Республика Казахстан, общественные организации и институты гражданского общества принимают усилия по

¹⁶⁶ Конституция Республики Казахстан. https://www.akorda.kz/ru/official_documents/constitution (дата обращения 11.11.2020 г.)

обеспечению прав и свобод от пыток, где вносят изменения в нормативно-правовые акты, дополняют на основе международного опыта практику право применения, проводят профилактические и разъяснительные беседы с гражданами, работниками правоохранительной и судебной системы. Данные силы, направленные на совершенствования правового контроля в борьбе с пытками оценены с положительной стороны Комитетом ООН против пыток (*далее – Комитет*), но все же Комитет указывает на серьезные недостатки в данной области и просит продолжать работу для улучшения обстановки с пытками в Республике Казахстан.

По всей вероятности, продолжающаяся борьба с данным общественным злом может строиться на основе рационального научного подхода к проблеме и исследование передового мирового опыта с принятием во внимание мнения представителей общественных организации и института гражданского общества, на равне с мнением государственного аппарата.

Согласно отчета о деятельности уполномоченного по правам человека в Республике Казахстан за 2019 года, за отчетный период обратились 1090 граждан с жалобами на нарушение их прав, из них 15% от общего количества обращений по пыткам, то есть 90 жалоб. Большая часть обращений поступила из городов Нур-Султан, Алматы, Акмолинской, Карагандинской, Северо-Казахстанской и Костанайской областей.

Этот показатель свидетельствуют о том, что к сожалению, отдельные факты применения пыток характерны и для современной казахстанской действительности. Весьма острой проблемой остается их наличие в системе правоохранительных органов. Данное явление, прежде всего, формирует отрицательное отношение общества к правоохранительным органам, меняя само общество и его мышление, приводя к мысли, что несправедливость, насилие и жестокость — вещи простые, обыденные и естественные, а применение их оправдано эффективным достижением тех или иных целей.

Но, ситуация с пытками со стороны сотрудников правоохранительных органов в стране остается острой проблемой, которая дестабилизирует всю

систему государственных правозащитных учреждений. На основе международной практики, в 1998 году Республика Казахстан ратифицировала «Конвенцию ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания», на основе данного документа получив первоначальный доклад Казахстана Комитет из-за проблем, которые вызывают озабоченность предложил ряд рекомендации, такие как:

- принять меры по изменению национального уголовного законодательства, чтобы туда включили такое преступление как пытки, которое будет соответствовать понятию, данное в ст.1 Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, также соответствующее наказание за его совершение;

- принять меры чтобы создать независимый механизм по обеспечению полного, быстрого, объективного расследования по заявлениям о пытках, в случае подтверждения обеспечить законное и справедливое наказание виновным лицам;

- расширить полномочия Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан, чтобы получить независимость, и стать правительственным и неправительственным национальным советом по защите прав человека, с правами на реагирование и расследование жалоб по факту применение пыток;

- закрепить принцип абсолютного уважения недопущению показаний, полученные под пытками;

- принять меры, также пересмотреть Конституцию, законы и иные нормативно-правовые акты чтобы создать и обеспечить независимость адвокатов и судебной власти при исполнении своих обязанностей в соответствии с международными договорами;

- продолжать работу, по расширению прав адвокатов по сбору показаний и участию в деле с момента начало или задержания, также

обеспечивать медицинским осмотром или освидетельствованием не просто по приказу должностного лица учреждения, но и по просьбе лица, содержащегося под стражей;

- совершенствовать состояние тюрем и центров временного содержания под стражей, создавать условия, которые позволили бы инспектировать надежным и беспристрастным наблюдателям эти учреждения, и результаты которого могли подать огласке. Также Казахстан должен сократить срок содержания под стражей из 72 часов и без права на продление срока;

- передать обязательство над тюрьмами от министерство внутренних дел к министерству юстиции, разрешив разоружение в местах отбытия наказания;

- предоставить самостоятельный и свободный судебный надзор за сроком и условиям содержания под стражей в период досудебного расследования;

- пересмотреть приговора, где признание вины могли быть получены путем пыток или жестокого обращения, и обеспечить реабилитацию;

- сделать заявление на основе ст.21 и 22 Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания в 1998 года;

- подготовить специализированных работников, которые могут выявить наличие признаков физического и психологического влияние, применения пыток, и чтобы данная категория работников при сдаче экзаменов знали требования Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания в 1998 года;

- представить к следующему периодическому докладу данные по категориям лиц, с учетом возраста, пола, этнической расы, географического расположения, гражданского или военного место содержания под стражей, данные по местам содержания несовершеннолетних, где лица могут быть уязвимы и подвергнуты пыткам или жестоким обращениям;

- представить к следующему периодическому докладу информацию по наказанию сотрудников правоохранительных органов за пытки и за аналогичные преступления, с учетом отклоненных в суде;

- распространить в стране данные доклады и рекомендации в том числе среди сотрудников правоохранительной системы, путем публикации и использование неправительственными организациями;

- провести консультации с институтами гражданского общества и неправительственными организациями по подготовке следующего периодического доклада¹⁶⁷.

На основе вышеуказанных первых рекомендации Комитета, Республика Казахстан выполнили всего лишь несколько из них. Такие как:

- 1 января 2002 года тюремные учреждения и места временного содержания задержанных лиц переданы от министерство внутренних дел к министерству юстиции, однако 26 июля 2011 года вновь возвращены в министерство внутренних дел.

- В 2002 году в уголовный кодекс Республики Казахстан криминализировано понятие «пытка», однако данное определение отличается от определение данное в ст.1 Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания в 1998 года. Так как в определении данное в уголовном кодексе Республики Казахстан, отсутствует понятие «иные лица, выступающие в официальном качестве», что не обхватывает в качестве субъекта преступления, работников образовательных и здравоохранительных учреждений, и других, которые наделены властью.

- В 2004 году на законодательном уровне созданы Общественные наблюдательные комиссии, которые направлены на защиту прав осужденных, в местах лишения свободы.

¹⁶⁷ Доклад комитета против пыток заключительные рекомендации комитета против пыток (май 2001 г.) <https://pandia.ru/text/82/004/65593.php> (дата обращения 12.11.2020 г.)

- В 2007 году образовалась неправительственное общественное объединение Коалиция против пыток, которые регулируют на сообщения о применении пыток.

- 21 февраля 2008 года Республика Казахстан сделало заявления к статьям 21 и 22 Конвенции ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания в 1998 года, что позволяет гражданам отправлять свои заявления в Комитет с жалобами на различные нарушение их прав.

На тот отрезок времени не все рекомендации выполнены, и это говорит о том, что Республика Казахстан понимая всю серьезность проблемы, не предпринимает меры по его улучшению или хотя бы выполнению международных рекомендации основанных на мировом опыте других стран. Но, в 2008 году Казахстан отчитался по второму периодическому докладу, в результате которого Комитет принял решение, что «пытки в нашей стране носят устойчивый характер» и оставил 35 новых рекомендации по его искоренению. Каждый периодический доклад Республики Казахстана Комитету, показывает, что имеются продвижения в данном направлении, но не значительные, чтобы сказать, что за годы независимости на основе рекомендации, практики других стран и собственных усилия применения пыток пошло на спад. Наоборот, применения пыток и других антигуманных методов обращения из года в год растет.

Ярким примером является, факт применения пыток в отношении осужденного Орзу Имроншоева, отбывавший наказание в тюрьме (АК 159/25) города Жезказган Карагандинской области, в результате которого последний скончался. Неоднократно судимый за различные уголовные правонарушения Орзу Имроншоев в ходе отбытия наказания систематический нарушал правила внутреннего распорядка тюрьмы и не подчинялся требованиям администрации, за что был подвергнут пыткам, путем избивание резиновыми дубинами и другими специальными средствами, поливанием холодной водой, затем по наступлению обеденного перерыва

последнего распяли на стене и оставили одного. В результате, сотрудники по возвращению обнаружили, что Орзу Имроншоев скончался. В ходе судебного разбирательства, 13 сотрудников тюрьмы АК 159/25 и военнослужащих внутренних войск военной части 6505 города Жезказган были осуждены к различным мерам наказания¹⁶⁸.

Конечно, не во всех пенитенциарных учреждениях имеются проблемы с пытками, но данный факт показывает, что имеется место применения пыток в местах лишения свободы, которые направлены на подавление воли заключенного, чтобы тот не мог требовать соблюдения своих гарантированных законом прав и свобод, беспрекословно выполнял все требуемые работы, не просил хорошие и человеческие условия в ходе отбытия наказания.

В настоящее время, применения пыток со стороны сотрудников правоохранительных органов и других лиц имеет место не только в местах лишения свободы, но в отделах полиции, куда доставляются задержанные лица. Как показывает практика, пытки применяются в первые часы задержания для получения информации или признания в совершении преступления. Но не всегда слова в отношении которого примялись пытки и другие антигуманных методы могут быть услышаны.

Примером применения жестоких обращении в отделе полиции является, факт пыток в отношении жителя Костаная Александра Герасимова, который был задержан по подозрению в убийстве соседской женщины. Но в ходе допроса, для получения признательных показаний, Александр Герасимов был подвергнут пыткам, путем избияния, выдавливание ему позвоночника и удушения. В результате применения пыток последний находясь в отделе полиции несколько раз терял сознание, и от полученных повреждений у Александра Герасимова пошла кровь из носа и ушей. В конце, без предъявления обвинения, он был отпущен. После того, как Александр Герасимов покинул отдел полиции, он обратился с жалобой на пытки,

¹⁶⁸ После пыток заключенного распяли на решетке. https://bureau.kz/public/iz_drugikh_istochnikov/article_6203/ (дата обращения 16.11.2020 г.)

однако уголовное дело в отношении сотрудников было прекращено, и сотрудники просто были привлечены к дисциплинарной ответственности. После, Александр Герасимов, не получив положительный результат по своему заявлению, обратился в Комитет ООН против пыток, в результате которого, Комитет постановил что Республика Казахстан должен возместить ущерб за причиненный вред полученный от незаконных действия сотрудников¹⁶⁹. Данное решение было отправлено в министерство иностранных дел Республики Казахстан для исполнения. Однако, по истечению 90 дней ущерб так и не был возмещен.

Данный пример показывает, что не всегда удается добиться правды по данной проблеме, так как отсутствует механизм доказывания применения пыток. В случае доказывания, не понятно на кого подавать иск на реабилитацию и возмещение вреда, то ли на ДУИС или ДП, с кем в трудовых отношениях состоял сотрудник применивший пытку или на государство. Однако, по международным стандартом ответственность несет государство, и ущерб должен возмещаться из бюджета государство - то есть в лице министерство финансов.

Исходя из совокупности всех факторов, все равно идет рост применения пыток. Только за август 2020 года в адрес Уполномоченного по правам человека Эльвиры Азимовой было направлено 97 обращения от заключенных, когда за прошлый год составило 83 обращения. Некоторые обращения касались жестоких обращения, несанкционированных обысков, применения пыток, избиение, разного рода оскорбления, выражения нецензурной бранью и унижения. Однако, как поясняет Эльвира Азимова не все заключенные осмеливаются жаловаться на нарушения со стороны администрации, так как боятся наказания со стороны руководство, которые могут последовать за их жалобами¹⁷⁰.

¹⁶⁹ Рассмотренное в ООН дело о пытках дошло до Костаная. https://bureau.kz/publ-all/iz_drugikh_istochnikov/article_6203/ (дата обращения 16.11.2020 г.)

¹⁷⁰ Унижения и избиения: жалоб на пытки в колониях Казахстана стало больше – омбудсмен. <https://ru.sputnik.kz/society/20200827/14809662/pytki-kolonii-kazakhstan.html> (дата обращения 16.11.2020 г.)

Кроме, физических наказаний в пенитенциарных учреждениях имеет место принуждение осужденных давать ответы на поставленные вопросы сотрудников в формулировке «Так точно» или «Никак нет». На вопросы в ходе опроса со стороны администрации в конце обязательно нужно добавлять «твердо встал на путь исправления». Но такого рода общения является издевательством над осужденными, так как понятие исправительная колония теряет смысл своего значения. Потому что, заключенный находясь в изоляции в пенитенциарных учреждениях осознавая всю тяжесть совершенного им преступления должен сам понять, что он встал на путь исправления и в дальнейшем может продолжить жить без ограничения своей свободы.

Но кроме всех вышеуказанных нарушениях прав человека, также имеет место нарушения каждого на вероисповедания. Так как были факты запрета отправления религиозных обрядов, а именно не были отведены специальные комнаты для совершения намаза или отсутствовали человеческие условия. Примером, указанных нарушениях может послужить рассказ ранее судимого Адильжан Муздыбаева, который отбыл наказания в виде лишения свободы в колонии и является беженцем из Казахстана.

По словам Адильжан Муздыбаева, в тюрьмах нашей страны сохранены стиль концентрационных лагерей со времен войны, где заключенных пытаются до такой степени, что может оказаться калеккой. Последний поясняет, что в тюрьмах Костанайской и Акмолинской областях используют пытки, над теми, кто требует соблюдения своих законных прав и свобод, просят обеспечить камеры человеческими условиями, не соблюдают внутренний распорядок тюрьмы, отказываются выполнять работы и за другие мелкие нарушения. Как пояснил Адильжан Муздыбаев, там применяют разного рода пытки, начиная с избиения до различного вида истязания для подавления воли человека. За малейшие нарушения правил внутреннего распорядка также, к своей судимости еще могут добавить срок за нарушение и неповиновение требованиям администрации учреждения. Также, Адильжан

Муздыбаев говорит, что в тюрьмах заставляют маршировать как на параде, бесплатно трудиться весь день¹⁷¹. О существовании различного рода пыток рассказал Адильжан Муздыбаев, который поясняет, что сам отбыл 5 лет лишения свободы за сфальсифицированное комитетом национальной безопасности РК делом за торговлю наркотическими средствами, когда он сам просто был приверженцем одного из направления ислама. После освобождение из мест лишения свободы Адильжан Муздыбаев покинул Республику Казахстан, и отправился в Австрию для получения политического убежище¹⁷².

Данные факты применения пыток стали известны только потому, что некоторые заключенные смогли об этом сообщить и подать жалобу на незаконные действия со стороны администрации учреждения, но есть столько же неизвестных фактов применения пыток и антигуманных методов обращения, так как не каждый осмеливается об этом сообщить, боясь, что в случае недоказанности, будут серьезные последствия из-за высказывания в адрес сотрудников. Да, в пенитенциарных учреждениях имеются ящики для жалоб, куда заключенные или задержанные могут оставлять свои обращения по факту незаконных действий со стороны сотрудников, но в большинстве случаев такие ящики установлены в тех местах, где имеются камеры видеонаблюдения. И таким образом, руководство учреждения может беспрепятственно посмотреть кто именно оставил обращение, и за данный поступок наказать его путем унижение или избиение.

Психологическое и физическое давление на заключенных со стороны сотрудников является субъективным фактором, такими как нехватка правильного воспитания, образования, нравственных установок и менеджмента.

Но для улучшения работы сотрудников необходимо проводить занятия по переквалификации и переподготовки сотрудников правоохранительных

¹⁷¹ В казахской тюрьме могут повредить позвоночник так, что следов пыток не останется. https://rus.azattyq.org/a/torture_prison_kazakhstan/2056766.html (дата обращения 16.11.2020 г.)

¹⁷² Там же

органов и военнослужащих для обучения работы с людьми и изучения психологии личности. Изучать и обучать международным стандартом против пыток, и требовать их выполнения в повседневной деятельности. Также, в ходе этих занятия показывать в качестве примера приговора и решения по сотрудникам осужденных за превышение должностных полномочий, пытки и за другие аналогичные преступления. Так как, на мыслительном уровне необходимо менять сознание людей, чтобы они переоценили ценности, отказались от старых методов работы с людьми для достижения поставленных целей.

Кроме того, необходимо разработать алгоритм по расследованию уголовного дело по факту применения пыток для сотрудников. Так как во многих случаях, не по всем жалобам по данной проблеме виновные лица привлекаются к уголовной ответственности и избегают законного наказания. Такая форма безнаказанности является одним из основных причин применения пыток. Также, необходимо разработать схему по сбору и предоставлению доказательств о пытках или других антигуманных методах обращения в качестве памятки для сотрудников национального превентивного механизма, чтобы они по жалобе лиц могли участвовать в расследовании дело.

Как в большинстве стран мира, таких как Грузия, Швейцария, Федеративная Республика Германия необходимо создать центры по защите лиц, подвергнувшихся пыткам и другим жестоким обращениям. Данные центры должны оказывать психологическую, медицинскую, социальную и правовую помощь жертвам пыток. В данных центрах, нужны квалифицированные работники, понимающие проблему людей, чтобы они могли оказать профессиональную помощь, а не просто быть работником по найму.

Конечно же, нужно оборудовать учреждения правоохранительных органов, отделы полиции, следственные изоляторы, изоляторы временного содержания и тюрьмы камерами внутреннего наблюдения, чтобы велась

запись действий сотрудников. Таким образом, можно снизить риск незаконных действий со стороны сотрудников сопровождающиеся избиением, оказанием агрессивных методов обращения, унижение или оскорбление.

Но, для достижение этих целей, чтобы установить камеры, учредить образовательные места, отправить сотрудников на обучение, создать центры нужны большие средства в требуемом объеме.

Поэтому, действительное состояние применения пыток непосредственно отражает реальную ценность личности, ее прав в любой сфере общественных отношений, поскольку никакими, даже самыми благородными мотивами пытки не могут быть оправданы.

Для того, чтобы искоренить пытки, необходимо сформировать у людей взаимоуважение к друг другу, формировать мышление, основанное на принципах гуманизма. Это, конечно, требует длительное время. Но, такая рассматриваемая проблема как пытки, не может быть оставлена без внимания, она требует неотлагательного решения в силу ее актуальности, степени опасности, наконец, в силу ответственности, которую несет Республика Казахстан, являясь участником ряда международных соглашений, предусматривающих предотвращение таких деяний и требования по образованию плодотворного правового инструмента по их борьбе. Поэтому, уже сегодня необходима выполнять надлежащие образовательные, воспитательные, пропагандистские и культурные государственные политики.

Вместе с тем, существование пытки по-прежнему остается малоисследованным. Во многом это объясняется являющейся длительный период скрытость этой темы, умышленное отрицание на официальном уровне характера и масштабов данного явления.

Согласно вышеуказанного, научный интерес представляет изучение проблемы пыток в историческом, социальном и правовом аспекте.

Ретроспективный анализ позволит изучить формирование рассматриваемого феномена и реального.

Учитывая, что угроза применения пыток и других жестоких или унижающих человеческое достоинство видов обращения и наказания постоянно сохраняется, актуальность контроля органами внутренних дел и практики применения законодательства не вызывает сомнений.

2.2. Проблемы имплементации международных стандартов по предотвращению пыток и других видов жестокого или унижающего достоинство обращения и наказания в национальное право Республики Казахстан.

Применения пыток является основной проблемой всего современного мира и преступлением против человечества. Республика Казахстан с момента провозглашения себя независимым государством ратифицировало многие международные нормативно-правовые акты, в том числе и нормы, запрещающие применение пыток. Данные ратифицированные международные договоры, согласно ст.4 Конституции Республики Казахстан от 30 августа 1995 года, имеют приоритет перед законами своей страны¹⁷³.

В ст.20 Закона Республики Казахстан от 30 мая 2005 года «О международных договорах» говорится, что каждый действующий международный договор Республики Казахстан подлежит обязательному и добросовестному выполнению Республикой Казахстан¹⁷⁴, то есть выполнение норм международных актов является обязательным, и подход к нему является обстоятельным, чтобы защищать интересы своей страны. Весь данный процесс по выполнению норм международных договоров и воплощению их в национальное законодательство является имплементацией.

Согласно большого юридического словаря под словом «имплементация» понимается фактическое осуществление международных обязательств на внутригосударственном уровне путем трансформации международно-правовых норм в национальные законы и подзаконные акты¹⁷⁵.

¹⁷³ Конституция Республики Казахстан от 30.08.1995 г.//Официальный сайт Президента Республики Казахстан https://www.akorda.kz/ru/official_documents/constitution (дата обращения 24.11.2020 г.)

¹⁷⁴ Закон Республики Казахстан от 30 мая 2005 года №54 «О международных договорах»// Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Әділет» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z050000054> (дата обращения 24.11.2020 г.)

¹⁷⁵ Большой юридический словарь. 7000 терминов/ Под ред. Сухарева А.Я., Крутских В.Е. – 2-е изд., перераб. и доп. - Сер. Библиотека словарей ИНФРА-М., 2003. С.217.

Международно-правовые нормы в борьбе с пытками закреплены в Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания 1984 года (*далее – Конвенция*), где дано само понятие пытки, провозглашены принципы полного запрета применения пыток, разработаны механизмы по реализации этих норм. Также, меры по предотвращению пыток закреплены в Дополнительном протоколе к Конвенции против пыток 2002 года.

29 июня 1998 года вышеуказанная Конвенция было ратифицировано Республикой Казахстан, и как страна, ратифицировавшая данную Конвенцию, берет на себя обязательство по выполнению норм международного договора. Таким образом, на основании ст.2 данной Конвенции, Республика Казахстан как государство-участник предпринимает эффективные законодательные, административные, судебные и другие меры для предупреждения актов пыток на любой территории под его юрисдикцией¹⁷⁶. Республика Казахстан как участник Конвенции обязалось на основе конституционных принципов разработать и провести согласованную политику по противодействию пыткам и антигуманным методам обращения и наказания, а также использовать при исполнении реформы в законодательном и институциональном уровне.

При имплементации данной Конвенции Республика Казахстан провел ряд законодательных реформ, такие как:

- принял Закон Республики Казахстан от 30 марта 1999 года «О порядке и условиях содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступления»;

- внес изменения и дополнения в Уголовный, Уголовно-процессуальный, Уголовно-исполнительный кодексы Республики Казахстан;

¹⁷⁶ Закон Республики Казахстан от 29 июня 1998 года №247 «О присоединении Республики Казахстан к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных и унижающих достоинство видов обращения и наказания»// Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Әділет» http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z980000247_ (дата обращения 24.11.2020 г.)

- ратифицировал в 2005 году Международный пакт о гражданских и политических правах и в 2008 году Факультативный протокол к Конвенции ООН против пыток;

- в 2007 году Верховный Суд Республики Казахстан принял нормативное постановление «О применении норм международных договоров в судебной практике»;

- в 2009 году ратифицировал первый Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах;

- в 2009 году Верховный Суд Республики Казахстан принял нормативное постановление «О применении норм уголовного и уголовно-процессуального законодательства по вопросам соблюдения личной свободы и неприкосновенности достоинства человека, противодействия пыткам, насилию, другим жестоким или унижающим человеческое достоинство видам обращения и наказания».

Далее, в 2008 году Республика Казахстан ратифицировало Факультативный протокол к Конвенции и тем самым признал правомочие Комитета ООН против пыток (*далее – Комитет*) по принятию индивидуальных жалоб в отношении страны.

За обязательным исполнением норм Конвенции ответственен Комитет, который рассматривает индивидуальные жалобы по существу регламентированных в данном документе. На основании данной Конвенции, государства-участники обязаны постоянно раз в четыре года направлять в Комитет периодический доклад по исполнению положений данного документа. Комитет рассмотрев и изучив данный доклад дает свои рекомендации, для дальнейшего его исполнения, чтобы предотвращать и предупреждать те или иные нарушения. Также, Комитет на основе Конвенции выполняет три функции, такие как:

- рассмотрение поступивших индивидуальных жалоб по факту нарушения норм Конвенции в отношении государство-участника;

- расследование и проверка этих нарушений;

- проверка жалоб между государствами.

Республика Казахстан после имплементации данной Конвенции, приняло на себя все эти обязательства и рекомендации со стороны Комитета. Однако, со стороны нашей страны не все пункты рекомендации и нормы выполняются в полной мере, что говорит о существующей проблеме исполнения этих рекомендаций.

Примером таких нарушений является дело Расим Байрамова против Республики Казахстан, жителя Костанайской области приговоренного в 2008 году к пяти годам лишения свободы за совершение кражи. Со слов самого Расим Байрамова в ходе досудебного расследования не раз подвергался пыткам и жестокому обращению, путем применения к нему физического и угрозы сексуального насилия, из-за непризнания им вины по данному факту и держали его несколько дней без еды и питья, приводя его в состояние обезвоживания. В итоге последний чтобы прекратить все эти мучения, вынужден был взять вину по факту кражи на себя, где был осужден на пять лет. После освобождения с мест лишения свободы, Расим Байрамов подал жалобу в Комитет ООН против пыток подробно описав всю ситуацию, по результатам которого Комитетом было принято решение, что в отношении Расима Байрамова были применены незаконные действия со стороны сотрудников, и нарушены права, предусмотренные ст.ст.1, 2, 12, 13, 14, 15 Конвенции, и на основе этого решения Комитет дал Правительству Республики Казахстан ряд рекомендаций, такие как:

- провести объективное и полное расследования по факту применения пыток в отношении Расима Байрамова, виновных лиц в законном порядке привлечь к уголовной ответственности;

- обеспечить справедливую компенсацию Расиму Байрамову за испытанные страдания и полностью реабилитировать его по уголовному делу;

- провести ряд профилактических мер по предупреждению аналогичных ситуаций.

Затем, на основании полученных вышеуказанных решения прокуратура начало досудебное расследование по факту применения пыток в отношении Расима Байрамова. После, Расим Байрамов решением Комитета обратился в суд с исковым заявлением о возмещении морального и материального вреда с Департамента внутренних дел Костанайской области в размере 100 миллионов тенге. Тогда, в 2014 году городской суд частично удовлетворил исковое заявление Расима Байрамова, и поставил о возмещение ему ущерба на сумму 100 000 тенге. Не довольный данным решением Расим Байрамов, решил обжаловать данное решение суда, но областной суд и Верховный суд Республики Казахстан оставили без изменения решения городского суда. Однако, на момент принятия решения Верховным судом Республики Казахстан последний скончался¹⁷⁷.

Таким образом, можно увидеть, что решения международных организации по индивидуальным жалобам против государства по факту нарушения естественных конституционных прав и свобод, гарантированные международными нормативно-правовыми актами ратифицированные Республикой Казахстан, имеет проблему неэффективного исполнения. Уполномоченный орган обеспечивающий сбор и подготовку материалов по индивидуальным жалобам против государства по факту нарушения прав в лице Генеральной прокуратуры Республики Казахстан выполняет свои функции, но исполнения решения Комитета и других международных организации остается на низком уровне.

На основании данного примера, можно увидеть, что Республика Казахстан принимает решение Комитета по индивидуальным жалобам, но не в полной мере исполняет эти рекомендации. Так как отсутствует законодательная основа по определению статуса этих решения. Далее, отсутствие исполнительного органа по решению Комитета, что приводит в замешательство самого заявителя по жалобе, которому не известно к какому

¹⁷⁷ Против пыток вместе: История Расима Байрамова//КМБПЧ - Казахстанское международное бюро по правам человека и соблюдению законности https://bureau.kz/public/all/sobstvennaya_informaciya/istoria_rasima_bairamova/ (дата обращения 25.11.2020 г.)

органу обращаться по своему вопросу и Комитета, который должен получать ответ об исполнении решения по истечению определённого срока.

Если рассмотреть международный опыт по данному факту, то в Грузии имеется Департамент по представлению государства в организациях ООН и Европейского суда по правам человека, под ведомственный Министерству юстиции. Согласно внутренним положениям данный Департамент:

- представляет государства в международных правозащитных организациях по защите прав человека;

- своевременно обрабатывает полученную информацию, материалы, дела и другие документы по компетентным им вопросам от государственного учреждения, чтобы подготовить доклад перед международными правозащитными организациями;

- разрабатывает механизм по обеспечению выполнения решения международных организации.

Такое же структурное подразделение внутри Министерство юстиции, в лице Отдела по международной защите прав человека Департамента международного сотрудничества и прав человека имеется в Польше. Данный Департамент также занимается осуществлением:

- сотрудничеством с международными организациями по защите прав человека, такие как ООН, Совет Европы, Гаагская конференция по международному частному праву;

- участием при заключении соглашения против пыток с вышеуказанными международными правозащитными организациями;

- осуществление необходимых мер по соблюдению уровня, соответствующего международным стандартам по защите прав человека в ходе судопроизводства;

- взаимодействие с Министерством иностранных дел при поступлении индивидуальных жалоб в международные организации по несоблюдению прав человека, а именно выдвижении рекомендации и предварительных решения Министерством юстиции по данной жалобе;

- разработка докладов от имени правительство Польши об исполнении международных норм по защите прав человека.

Аналогично, структурное подразделение Министерства юстиции Турции имеет Департамент по правам человека, занимающийся представлением государство в Европейском суде по правам человека. Данный Департамент занимается:

- запрашиванием соответствующих информации от государственного учреждения по поданным индивидуальным жалобам против государства в Европейский суд по правам человека, чтобы подготовить позицию по факту жалобы и назначить представителя в вышеуказанном суде;

- осуществлением принятия решения по исправлению нарушенных прав человека;

- принятием необходимых мер, чтобы исполнить решения Европейского суда по правам человека и устранить нарушенные права;

- проведением статистических исследований и анализа;

- осуществлением проектов по сотрудничеству с государственными организациями и учреждениями в области защиты прав человека;

- организацией лекции, семинаров и учебных мероприятия по соблюдению прав человека.

Например, в Великобритании данными обязательствами занимается Международно-правовой Директорат Министерство Юстиции, а в Канаде этим непосредственно занимается само Министерство юстиции.

Таким образом, на основании вышеизложенного, рассматривая как внутреннюю политику, так и международный опыт, можно сделать вывод, что во многих странах подготовкой периодических докладов, документацией, материалами и информацией по индивидуальным жалобам, представлением государство в международных правозащитных организациях, контроль за исполнением решения этих органов занимается Министерство юстиции отдельно взятой страны. Данная позиция обеспечивает соблюдение эффективного похода по защите прав человека. Конкретно, для

осуществления контроля при исполнении решении международных организации и предоставления отчета о выполнении и принятии соответствующих решении.

Кроме того, еще одной из насущных проблем является подследственность расследование уголовного дело по пыткам.

Согласно ст.12 Конвенции, каждое государство-участник обеспечивает, чтобы его компетентные органы проводили быстрое и беспристрастное расследование, когда имеются достаточные основания полагать, что пытка была применена на любой территории, находящейся под его юрисдикцией¹⁷⁸. Также, в п.74 Руководство по эффективному расследованию и документированию пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания Стамбульского протокола говорится, что в соответствии с нормами международного права государства должны расследовать сообщаемые случаи применения пыток быстро и беспристрастно. основополагающими принципами любого реального расследования случаев пыток являются его компетентность, беспристрастность, независимость, быстрота и тщательность¹⁷⁹.

На данный момент по нашему национальному законодательству, согласно ст.187 п. 4 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, по делам об уголовных правонарушениях предусмотренное ст.146 Уголовного кодекса Республики Казахстан (то есть пытки), предварительное следствие производится органами внутренних дел или антикоррупционной службой, начавшими досудебное расследование в отношении лица, не являющегося сотрудником этого органа¹⁸⁰. Однако, на основании Приказа

¹⁷⁸ Закон Республики Казахстан от 29 июня 1998 года №247 «О присоединении Республики Казахстан к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных и унижающих достоинство видов обращения и наказания»// Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Әділет» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z980000247> (дата обращения 25.11.2020 г.)

¹⁷⁹ Стамбульский протокол. Руководство по эффективному расследованию и документированию пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания// Информационная система «ПАРАГРАФ» https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31328217#pos=1;-16 (дата обращения 25.11.2020 г.)

¹⁸⁰ Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 16.11.2020 г.)// Информационная система «ПАРАГРАФ» https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31575852#pos=3;-88 (дата обращения 26.11.2020 г.)

Министра внутренних дел Республики Казахстан от 29 июля 2014 года №477 «Об утверждении Положений о департаментах, самостоятельных управлениях Министерства внутренних дел Республики Казахстан и организациях, подведомственных Министерству внутренних дел Республики Казахстан» Департамент собственной безопасности Министерство внутренних дел Республики Казахстан проводит служебные проверки и расследования в отношении сотрудников министерство внутренних дел и подведомственных данному министерству учреждений, подозреваемых в совершении уголовных правонарушений, в том числе пыток¹⁸¹. В настоящее время Комитет уголовно-исполнительной системы руководствующий в сфере исполнения наказаний и иных мер уголовно-правового воздействия подведомственен Министерству внутренних дел Республики Казахстан.

Таким образом, можно увидеть, что отсутствует независимость и беспристрастность при расследовании уголовного дела по факту применения пыток со стороны сотрудников органов внутренних дел, так как само ведомство этого органа осуществляет служебную проверку, результат которого в большинстве случаев может является основанием для начало досудебного расследования. Во многих случаях, пытки применяются сотрудниками правоохранительных органов для получение каких-либо сведения, признательных показаний, для подавления воли и других целей, и в случае огласки и подтверждение фактов предварительное следствие проводит тот же самый орган, что и говорит об отсутствии объективности который требуется международными нормативно-правовыми актами.

Если взять мировой опыт, то, например, в Бельгии факт применения пыток расследуется офисом Прокурора. В Болгарии досудебное расследование проводит также региональный прокурор. Также, в Венгрии расследование по фактам пыток проводит офис специальных военных

¹⁸¹ Приказ Министра внутренних дел Республики Казахстан от 29 июля 2014 года № 477 «Об утверждении Положений о департаментах, самостоятельных управлениях Министерства внутренних дел Республики Казахстан и организациях, подведомственных Министерству внутренних дел Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 13.03.2017 г.)/Информационная система «ПАРАГРАФ» https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31596285&pin=55776563#pos=8:-278 (дата обращения 26.11.2020 г.)

прокуроров. В Великобритании существует Комиссия по рассмотрению жалоб в отношении сотрудников полиции, а в Ирландии досудебное производство по пыткам осуществляет Омбудсмен по полиции. В данных примерах, можно увидеть, что расследование факта применения пыток является независимым от органа внутренних дел, и что данный орган не может повлиять на ход и результат досудебного производства.

Таким образом, можно отметить, что существуют проблемы по имплементации договоров по предотвращению и предупреждению пыток, одним из которых является отсутствие действующего механизма по исполнению решения международных организации по защите прав человека, в частности Комитета ООН против пыток, а также альтернативная подследственность нарушающая основополагающие принципы расследование любого уголовного дело это беспристрастность и независимость.

2.3. Совершенствования национальных механизмов предотвращения пыток и других жестоких или унижающих человеческое достоинство видов обращения и наказания.

Вопросы предотвращения применения пыток и других жестоких или унижающих человеческое достоинство видов обращения и наказания является наиболее острой проблемой всего человечества, и не менее актуальной в системе правоохранительных органов в Республике Казахстан. В прошлом, в годы абсолютного контроля над народом применялись жестокие меры в отношении преступников. Отсутствие эффективного механизма по защите прав участников досудебного расследования и лиц, лишенных свободы, принятие интересов государство превыше всего, ставящий приоритет в строгой борьбе с преступностью перед естественными правами личности, создали удобный климат для применения таких антигуманных методов.

В настоящее время, имеются международные и национальные нормы по защите прав осужденных и обвиняемых лиц. Кроме того, Республика Казахстан ратифицировала многие международные нормативно-правовые акты по защите прав человека, криминализировала такое преступление как «пытка», ввела процедуру проведения судопроизводства защищающих от незаконных методов введение следственных мероприятия. Но эти силы, направленные на защиту от пыток, являются недостаточным в борьбе с этим злом, так как факт применение пыток в Республике Казахстан с каждым годом не уменьшается, а наоборот возрастает.

Международные правовые нормы предлагают комплекс законных методов и способов противодействия пыткам и другим жестоким видам обращения. Данные механизмы взяли за основу мировой опыт по правовому регулированию данного вопроса, проверенные временем, доказавшие полезность на практике и могут быть применены как в любой системе, так и в нашем национальном праве.

Однако, в казахстанском правозащитном законодательстве по пыткам имеются ряд недостатков, что является основанием для допущения такого количество применения пыток со стороны сотрудников правоохранительных органов.

С момента принятия независимости Республика Казахстан ратифицировала ряд международных норм по защите от пыток, в том числе Конвенцию против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания 1984 года (*далее – Конвенция*) и Факультативный протокол к данной Конвенции (*далее – Факультативный протокол*) взяв на себя ряд обязательств, и в частности обязательство на создание Национального превентивного механизма (*далее – НПМ*) по защите от пыток и других жестоких обращении.

НПМ - система предупреждения пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, созданная в соответствии с международными договорами ООН¹⁸².

Созданию Казахского НПМ посодействовали международные организации по защите от пыток, которые проводили разъяснительные работы и поддерживали на всех его этапах.

Основная цель НПМ это вовлечение граждан к проведению самостоятельных и объективных проверок путем посещения учреждения уголовно-исполнительной системы, размещенных их по решению суда.

Кроме того, после данного события было создана модель правозащитного института «Омбудсмен +». Модель «Омбудсмен+» – координация деятельности НПМ институтом омбудсмена совместно с представителями неправительственных организаций и организаций гражданского общества¹⁸³.

После того, как было создано НПМ полномочия Уполномоченного по правам человека в Республике Казахстан расширился и статус его

¹⁸² Национальный превентивный механизм по предупреждению пыток (НПМ)// Официальный сайт Уполномоченного по правам человека в Республике Казахстан. <https://www.gov.kz/memleket/entities/ombudsman/activities/1030?lang=ru> (дата обращения 06.12.2020 г.)

¹⁸³ Там же

закрепился, как на государственном, так и мировом уровне. Ежегодно почти 500 учреждений проверяются на соблюдения законности, прав и свобод личности.

С первых же посещения, также проверки работы правоохранительных органов и учреждений уголовно-исполнительной системы представителями НПМ были выявлены многочисленные нарушения прав человека, в частности на предмет применения незаконных методов - пыток. На основе выявленных нарушений со стороны представителей закона, во благо выполнения обязательств международных организации Генеральной прокуратурой Республики Казахстан был создан проект «К обществу без пыток». Целью данного проекта является разработка общих мер по предотвращению и предупреждению пыток, объективное расследование в случае его выявления, привлечение виновных к ответственности в законном порядке и реабилитация лица испытывавшего пытки.

Благодаря деятельности НПМ были улучшены условия содержания в учреждениях изолирующих лиц, именно модернизированы медицинские кабинеты, осуществлен детальный подбор сотрудников с учетом половых принадлежности, обеспечен персонал мужского и женского пола отдельно для изоляторов временного содержания, специальных приемников и центров адаптации несовершеннолетних, развиты специальные механизмы для лиц с ограниченными возможностями.

Несмотря на данный успех работы НПМ, все же отсутствует закон, регулирующий его деятельности, закрепляющий механизм и координацию работы, функции, прав и обязанности, штатную численность, а также вопрос создания отдельного подразделения. Так как упоминание о деятельности НПМ имеются лишь на некоторых законах, кодексах и нормативных актах.

На данный момент многие страны мира, как и Республика Казахстан ратифицировала вышеуказанные договора, как Конвенция и Факультативный протокол. Из этих государств 67 стран мира создали НПМ по защите от пыток.

На международной арене с учетом государственного органа существует 4 вида НПО выполняющих функции по защите прав человека:

- модель, наделявшая правами существующие национальные правозащитные организации, также привлекающие некоммерческие организации или экспертов чтобы наиболее эффективно реализовать данные права. Такую модель НПО придерживаются в Албании, Армении, Болгарии, Грузии, Греции, Испании, Мексике, Польше, Чехии, Швеции, Финляндии и других странах мира. К примеру, Уполномоченный по правам человека Польши на законодательном уровне занимается вопросами предупреждения пыток, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания. И в 2010 году офис вышеуказанного органа Польши создал специальное подразделение НПО, со штатом 7 человек. Но, из-за нехватки штатных ресурсов также мандатом НПО участвовали другие сотрудники из офиса Омбудсмана.

- модель «Омбудсмен+» подразумевающей о наделянии полномочиями НПО существующие национальные правозащитные организации вместе с представителями некоммерческих организации и гражданского общества. Кроме Республики Казахстан данная модель осуществляет свою деятельности в таких странах, как Дания, Азербайджан, Молдова, Словения, Сербия, Украина. Например, в Азербайджане функционирует Национальная превентивная группа, где срок назначения членов этой организации составляет 3 года. Данные лица, после ухода из организации не могут принуждаться к даче показаний по поводу информации, которые известны им по ходу профессиональной деятельности. Также данные члены не могут быть подвергнуты задержанию или аресту, обыску и личному досмотру в ходе проведения им полномочий в учреждениях уголовно-исполнительной системы. Необходимо отметить, что НПО Республики Казахстан осуществляет свою деятельность по схеме данной модели. НПО нашей страны состоит из участников неправительственной организации и института гражданского общества во взаимодействии с государственными органами.

Также, НПМ Республики Казахстан самостоятелен и независим от ветвей власти и незаконного вмешательства в их деятельность, и данный запрет закреплен на законодательном уровне. Но, участники не владеют таким же иммунитетом, как у коллег из Азербайджана.

- модель, где несколько организации вместе выполняют одну функцию НПМ. Но данную модель НПМ поддерживают немногие страны мира, исключением являются Великобритания, Мальта, Нидерланды и Новая Зеландия. К примеру, НПМ Великобритании состоит из 21 органа, где каждый орган имеет свои специальные полномочия в рамках Факультативного протокола. Правительством страны учреждено Инспекция тюрем ее Величество, организующий работу НПМ страны. Полномочия НПМ страны охватывает тюремные учреждения, отделы полицейских участков, центры миграционных услуг, организации по защите несовершеннолетних, и психиатрические клиники. Если взять Нидерланды, то полномочия НПМ предоставлены 4 органам, таким как:

- Инспекция безопасности и правосудия;
- Инспекции здравоохранения;
- Инспекции по делам молодежи;
- Совета по вопросам отправления правосудия и защиты несовершеннолетних. Каждый из вышеуказанных органов взаимодействуя между собой выполняет свои определенные функции по защите прав и свобод человека, координируя и исполняя свои обязанности на мировой арене.

- модель, направленный на учреждение нового органа для НПМ по предотвращению и предупреждению пыток, придерживаются в таких странах, как Гондурас, Бразилия, Италия, Кыргызстан, Парагвай, Тунис, Франция. Изучая данный подход, то можно заметить, что во Франции специальная организация по защите от пыток был создан еще до ратификации Факультативного протокола. В 2007 году на законодательном уровне был создан Генеральный контролер мест лишения свободы, только

после был ратифицирован Факультативный протокол. Затем, полномочия НПМ страны были расширены, и представители НПМ могли посещать тюремные учреждения, больничные организации, места временного содержания лиц, таможенные контроли, центры по содержанию иностранных граждан, автотранспортные средства где перевозят людей, и лиц, которые лишены свободы. Вот в Кыргызстане данный документ был ратифицирован в 2008 году и учредил новый специальный орган такой как, Национальный центр по предупреждению пыток и других жестоких, бесчеловечных, унижающих достоинство видов обращения и наказания. Данный НПМ начал работать с 2014 года, по той же схеме, как и Франция.

Размер полномочий НПМ у каждой страны конечно же отличается друг от друга в зависимости от многих фактов. Как выше указано, в каждой стране имеется свой отработанный механизм по защите от пыток, и среди них Республика Казахстан выбрал одну из наиболее эффективных моделей «Омбудсмен+», который имеет положительные характеристики. Так как, Уполномоченный по правам человека может взаимодействовать с другими организациями, которые также по вступлению в правозащитную среду оказывать помощь по проверке пенитенциарных учреждений и проведению тщательных экспертиз. Также, уполномоченные функциями НПМ представители неправительственных организации и института гражданского общества полностью независимы от мест проверок, их участие в данной работе не является формальным, так как халатное отношение может оказать негативную реакцию на всю систему НПМ. Конечно, при выборе членов НПМ проверяются их работа с обществом, независимость от государственных структур, умения работать с государственными органами и вступать с ними в контакт.

Таким образом, важно отметить что государство выбирая модель НПМ рассматривает особенности своей страны, которые заключаются в наличии, конституционных, национальных, геополитических, культурных, социальных и других качеств. Также, значительным фактом является контактирование с

Подкомитетом по предупреждению пыток Комитета против пыток (*далее – Подкомитет*) основанный на Факультативном протоколе. Данный Подкомитет и НПМ проводят встречи для обмена информацией, где НПМ выступает с докладом о проведенной работе в соответствии с международными стандартами. Главное в данных встречах то, что Подкомитет в силу своего мандата поддерживает государство и консультирует их НПМ дав ряд рекомендации. В соответствии со ст.11 Факультативного протокола к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 18 декабря 2002 года, Подкомитет обладает мандатом консультировать государства-участники относительно учреждения национальных механизмов и представлять рекомендации в целях укрепления их возможностей для предупреждения пыток и других видов жестокого обращения¹⁸⁴.

Что касается нашей страны, Подкомитет в ходе последнего отчета Республики Казахстан порекомендовал ему создать официальный механизм по решению проблем оказания защиты жертвам пыток, компенсация и реабилитация. На основании международных норм жертвам пыток на законодательном уровне должно обеспечиваться справедливая и адекватная компенсация. Если даже, виновных лиц, применивших пытки невозможно установить, то все равно государство по предъявлению иска должно обеспечить компенсацию за испытанные страдания, так как в случае подтверждения что лицо подвергался пыткам, ущерб автоматический должен компенсироваться. Также, государства могут обмениваться опытом по НПМ, если у них имеется общее положение, чтобы выбрать наиболее лучшую практику по защите от пыток. НПМ Республики Казахстан регулярно отбирает необходимые и эффективные мероприятия и базируется на основе лучших мировых практик в своей деятельности.

¹⁸⁴ Факультативный протокол к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания принятый резолюцией 57/199 Генеральной Ассамблеи от 18 декабря 2002 года// официальный сайт ООН. https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/torture_prot.shtml (дата обращения 08.12.2020 г.)

За период существования НППМ в Республике Казахстан, международные организации по защите прав человека и эксперты не раз признавали, что правозащитный механизм страны уверенно совершенствуется. Модель «Омбсудмен+» которую выбрал Республика Казахстан является наиболее успешной по решению вопроса по защите от пыток и других антигуманных методов обращения. Кроме того, данная модель может заимствовать успешные правозащитные практики европейских стран, что может дать положительный результат по совершенствованию работы и условия содержания пенитенциарных учреждений.

Исходя из совокупности всех этих фактором, Республикой Казахстан по предупреждению и предотвращению пыток выполнено много работ. На политической арене Республика Казахстан присоединилось к универсальным международным договорам по защите прав человека, в том числе Конвенция и Факультативный протокол. Но, на данный момент основной задачей является полное внедрение требования норм этих документов в национальное законодательство по эффективному предупреждению, проведению беспристрастного и объективного расследования по факту применения пыток и применение этих положений в практике. По решению данного вопроса Республика Казахстан регулярно и поочередно применяет способности других неправительственных международных органов и их проекты. На законодательном уровне обновляется и реформируется национальное законодательство по вопросам пыток.

Но, для предупреждения применения пыток необходимые меры, это ужесточение уголовной ответственности за пытки, дополнительное определение круга обстоятельств, необходимых для выяснения по данному делу, такие как:

- меры процессуального принуждения в отношении лица совершившего пытки;
- судебно-медицинские экспертизы нужные для своевременного реагирования и расследования такого дело.

Законодательство должно регулировать порядок работы с вещественными доказательствами, потерпевшими, свидетелями, обеспечивать личную безопасность участников досудебного расследования.

По нашему законодательству, согласно ст.187 п. 4 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, по делам об уголовных правонарушениях предусмотренное ст.146 Уголовного кодекса Республики Казахстан (то есть пытки), предварительное следствие производится органами внутренних дел или антикоррупционной службой, начавшими досудебное расследование в отношении лица, не являющегося сотрудником этого органа¹⁸⁵.

В связи с чем, необходимо создать новый, независимый и эффективный государственный орган, с обязательным взаимодействием с НПО, который будет расследовать факты применения пыток, как и рекомендует международные организации по защите прав человека. Чтобы в данный орган отбирали сотрудников правоохранительных органов и представителей НПО чтобы они могли пользоваться лучшими мировыми опытами и практикой работ правоохранительных служб мира по выявлению, раскрытию и расследованию фактов пытки. Также, в целях профилактических мер и для теоретических основ необходимо привлечь экспертов со стажем на международном уровне, чтобы провести соответствующие исследования, и подготовить специальные учебно-методические пособия по противодействию пыткам. В Республике Казахстан существуют правовые базы по противодействию пыткам в ходе уголовного процесса и в местах лишения свободы, но практика применения их не соответствуют необходимому уровню, из-за чего принятые нормы международных стандартов не исполняются.

На основании этого, сотрудникам правоохранительных органов Республики Казахстан во взаимодействии с НПО нужно соблюдать культуру

¹⁸⁵ Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 16.11.2020 г.)// Информационная система «ПАРАГРАФ» https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31575852#pos=3;-88 (дата обращения 09.12.2020 г.)

высоко нравственности в ходе выполнения своих процессуальных обязанностей и не забывать про права человека. Только тогда, когда изменится система правоохранительных органов Республики Казахстан государство сможет войти в список самых развитых стран мира и стоять на ряду с теми странами, где пытки имеют единичные случаи.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Результаты по проведенным научным исследованиям права на свободу от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих человеческое достоинство видов обращения или наказания позволяет разработать несколько теоретических выводов и практических предложении по части его осуществление и защиты.

1. Принцип свободы от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания имеет историческую, теоретическую и правовую основу как в нашей стране, так и на мировой арене. Государства в ходе становления проходит определенный путь от обязательного применения пыток до неодобрения и запрета путем принятия верховенства права на свободу от пыток и разработки механизма его защиты.

Основываясь на Всеобщую Декларацию прав человека от 10 декабря 1948 года международное сообщество приняло право на свободу от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания как международный стандарт прав человека (ст.5).

В то время, Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года дополняет смысл этого права новыми деталями, и носит специальный способ защиты, который предусмотрен Факультативным протоколом.

В свою очередь, региональные международные нормы сопровождают универсальные механизмы гарантии этого права в ст.3 Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод; ст.5 Американской Конвенции о правах человека; ст.5 Африканской Хартии прав человека и народов; ст.3 Конвенции СНГ о правах и основных свободах человека.

Мировым обществом получены специальные нормативные акты, в которых закреплены указанные права и его гарантия на защиту:

- Декларация о защите всех лиц от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания от 9 декабря 1975 года;

- Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 года;

- Европейская Конвенция по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания от 26 ноября 1987 года.

Формирование принципа свободы от пыток и других антигуманных видов обращения по правовому регламентированию этого права и области его обеспечения направлены на несколько сторон, такие как: субъект, призванный обеспечивать охрану и непосредственный субъект его исполнения.

2. Право на защиту от пыток относится к гражданскому (личному) праву и свободе, обеспечивающий собственную безопасность. Данное право занимает важное место в структуре основных прав и тесно взаимодействует с другими правами.

Вместе с тем, исполнения права на свободу от пыток и другого жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания одновременно должен осуществлять такие основные права, как право на жизнь и уважение человеческого достоинство.

В то же время, допущение нарушения этого права часто связаны с нарушением правового процесса и условия защищенности или несоответствием их ограничения, то есть нарушение взаимосвязи с государственными ограничениями. Это выступает одним из способов нарушения других прав, что говорит о том, что антигуманные виды обращения и являются неправовой формой.

3. Права на свободу от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания относится к

естественным правам, который обладает всеобщим, непосредственно действующим, бессрочным, неотчуждаемым, не подлежащим ограничениям, закрепленное в международных и конституционных нормах по правам человека. Кроме того, выражается владением собственной безопасностью, возможностями требовать уважительное отношение, исключив применение пыток и других антигуманных видов обращения, защита и исполнение которого гарантированы международными и государственно-принудительными воздействиями.

Объективно данный вопрос можно рассматривать с правовой стороны, который включает в себя нормы международного, конституционного, уголовного, гражданского, административного и другие отрасли права, регулирующие и создающие право на свободу от пыток.

4. Гарантированность защиты от пыток включает:

- закрепленные международные правовые акты по вопросам свободы от пыток;

- обеспечение выполнения международных обязательств в этой области, связанное с принятием Конвенции против пыток и Европейской Конвенции по предупреждению пыток;

- работу надзирающих мировых институтов, прежде всего Комитета против пыток и Специального докладчика Комиссии ООН по правам человека;

- профилактические мероприятия, в первую очередь работа Европейского комитета по предупреждению пыток;

- предложение обеспечения этого права, содействие и вознаграждение, прежде всего выражены в Декларации о защите всех лиц от пыток, рекомендации которой послужили фундаментом Конвенции против пыток;

- защита нарушенных прав, в первую очередь, предусмотренных Комитетом против пыток и Добровольным Фондом ООН для лиц, подвергнутых пыткам. Кроме того, Европейская система более эффективна по защите прав человека и его основных свобод;

- международная ответственность, предусмотренный в ходе работы Международных трибуналов;

- общественная и духовная гарантия этого права на мировой арене.

5. Внутригосударственный механизм по обеспечению гарантии прав на свободу от пыток и других антигуманных видов обращения включают:

- конституционно закрепленная гарантия, определяющий положении общественного порядка и главных принципов защиты данного права;

- уголовно-правовая гарантия, путем нормативного закрепления понятия, определение юридической санкции за нарушение прав;

- уголовно-процессуальная гарантия, направленное на определение правил уголовно-процессуальных принуждений, также установление условия и основы, ограничения свободу каждого. Кроме того, закрепление за субъектами уголовного процесса прав и обязанности по защите прав;

- уголовно-исполнительная гарантия, закрепляет принципы осуществление санкции, устанавливает права осужденных и создает механизм по осуществлению контроля за непосредственным исполнением наказания;

- административно-правовая гарантия, основывается на закреплении принципов административного принуждения, устанавливает правовые основы административного пресечения и ответственности за нарушение право;

- гражданско-правовая и процессуальная гарантия, закрепляющая объекты, принципы и способы защиты права в случае их нарушения, а также обеспечении компенсации за нарушенные права.

6. Практические рекомендации. Предлагается:

1. Признать Верховным судом Республики Казахстан решение органа по правам человека, учрежденного международным соглашением, которое определяет нарушение прав человека основанием для пересмотра судебного решения. Также, Верховный суд Республики Казахстан должен пересмотреть дела по вновь открывшимся обстоятельствам, и на основании

решения Комитета ООН по правам человека вынести единое решения по выполнению требования последнего.

2. Разработать механизм выполнения решения Комитета, с установлением ответственного государственного органа за его исполнением, взаимодействовать с другими институтами, готовить отчеты по работе об исполнении решения и нести ответственность за его невыполнения.

3. Решения Комитета ООН по правам человека и решение казахстанского суда по делам о пытках должны опубликоваться на сайтах государственных органов и быть поданы огласке в качестве профилактики совершения.

4. В течении 180 дней дать информацию Комитету ООН по правам человека о принятых мерах по выполнению решения.

5. Обеспечить подачи онлайн жалоб в органы прокуратуры для лиц, содержащихся в местах лишения свободы или доступ к круглосуточной телефонной связи «горячей линий» НПМ. Так как в следственных изоляторах и местах ограничивающий свободу письменные жалобы лиц не всегда доходят до адресата, и исходящая корреспонденция из данных учреждения проверяется специальным отделом.

6. При наличии жалобы на неправомерное действие со стороны сотрудников правоохранительных органов или жалоб на применение пыток обеспечить проведение независимой проверки и оценки правозащитными организациями деятельности органов полиции.

7. Проверку и проведение досудебного расследования по делам о пытках предоставить органом прокуратуры как надзирающему органу, а не службе собственной безопасности органа, находящийся в прямой подчинённости самого органа. Проведение незамедлительного расследования по жалобам о применении пыток, с срочным и обязательным направлением на медицинское освидетельствование на предмет наличия телесных повреждения. Также, обеспечить психологическое обследование с выездом специалистов в учреждения уголовно-исполнительной системы.

8. Разработать и ввести инструкцию и алгоритм расследования дел о пытках, с установкой неотложных действий, допроса потерпевшего и свидетеля, исключения давления на потерпевшего путем отстранения от должности подозреваемого лица на период расследования, сбор и фиксация доказательств, обеспечение мер безопасности потерпевшего и свидетелей, разрешить вопрос о компенсации вреда лицу, подвергнувшемуся пыткам.

9. Внести в обязанности суда проверку получения признательных показаний в совершении уголовного правонарушения. Удостоверится в законности получение показаний. Также проверка факта отказа от своего показания, и исключение судом доказательств, полученных под пытками.

10. Создать и открыть реабилитационные центры для жертв пыток, где будут оказывать медицинскую, психологическую и юридическую помощь.

11. Разработать план и ввести в учебные пособия дисциплину по защите прав человека во все образовательные заведения среднего и высшего звена, с уделением особо внимание на свободу и защиту от пыток, с обязательным обучением по международному стандарту и договору в области пыток.