

Индекс запрета пыток. Главные события в 2023 году

Казахстан

Ключевые проблемы в области обеспечения запрета пыток связаны с качеством расследования сообщений о пытках и защиты пострадавших от пыток, включая доступ к юридической помощи.

- Незамедлительная регистрация сообщений о пытках.
- Несвоевременное начало расследования и затягивание расследований по заявлениям о пытках
- Прекращение уголовных дел по пыткам
- Необеспечение мер безопасности жертв пыток
- Непроведение экспертизы
- Некачественная гарантированная юридическая помощь

На момент подготовки настоящего обзора в Коалиции НПО Казахстана против пыток были собраны точные данные о числе пострадавших от пыток: 283 человека, из них 165 жаловались на применение пыток и 118 — на жестокое обращение. Из них 19 женщин и 264 мужчин. Есть основания считать, что реальные цифры выше. Данные Уполномоченного по правам человека, опубликованные в итоговом отчете за 2023 год, отличаются. Ими было рассмотрено 150 обращений о пытках и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания. При этом по фактам пыток возбуждено 148 уголовных дел.

На сегодняшний день приняты следующие законодательные инициативы по противодействию пыткам и жестокому обращению:

- С 1 января 2023 года, в результате внесения изменений в п. 12-1 статьи 193 УПК, расследование пыток отнесено к исключительной компетенции Специальных прокуроров.
- На момент представления доклада Сенатом Парламента Республики Казахстан был передан на подписание Президенту проект закона «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам совершенствования правоохранительной деятельности и дальнейшей гуманизации уголовного законодательства». Этот проект вводит две новых нормы:
 - криминализирует жестокое, бесчеловечное и унижающее достоинство обращение. Отдельный состав включен в статью, запрещающую пытки.
 - новый субъект ответственности — «лица, выступающие в официальном качестве».

Сочетание этих новаций по мнению разработчиков позволит привлекать к ответственности за причинение боли или страданий в учебных, воспитательных, лечебных, медикосоциальных учреждениях и организациях. Под «лицом, выступающим в официальном качестве», согласно доступной версии законопроекта, будут пониматься сотрудники названных учреждений, обладающие властными и (или) распорядительными полномочиями в отношении лиц, содержащихся, проходящих лечение, обучающихся или воспитываемых там на постоянной, временной либо периодической основе.

Сенатом Парламента 9 марта 2023 года приняты поправки в Уголовный кодекс к статье 146 «Жестокое, бесчеловечное или унижающее достоинство обращение, пытки», согласно которым

пытками не будут признаваться «физические и психические страдания, причинённые в результате законных действий лиц, выступающих в официальном качестве, либо других лиц».

Это означает, что в Казахстане определение пыток не совпадает с конвенционным, так как в оговорке включает «законные действия», а не «законные санкции». КПП отметил в своих рекомендациях

(https://tbinternet.ohchr.org/_layouts/15/treatybodyexternal/Download.aspx?symbolno=CAT%2FC%2FKAZ%2FCO%2F4&Lang=ru), что такого рода оговорки не должны распространяться на (а) «законные действия». Позиция КПП в том, что оговорка касается законных санкций, например, заключение под стражу, а не законных действий. Но в статье 146 УК оговорка говорит о законных действиях и охватывает не только должностных лиц, но и "лиц, выступающих в официальном качестве». Национальные правозащитные группы обеспокоены тем, что такая широкая категория рискует увести от ответственности большой круг лиц за очень большой круг действий.

- По подследственности: в рамках статьи 146 Уголовного кодекса РК, преступления по части 1 — жестокое обращение — будут расследоваться органами внутренних дел в форме дознания (небольшой тяжести). Преступления по части 2 статьи 146 — пытки — исключительная подследственность прокуратуры. «Усиленные» составы — части 3 и 4 статьи 146 — если они не будут квалифицированы как пытка, будет расследоваться ОВД. Так требует статья 187 УПК:

С одной стороны, реформы разграничивают случаи пыток и жестокого обращения и устраняют пробел в законодательстве, когда жестокое обращение не было криминализовано. Но, с другой стороны, в Казахстане случаи жестокого, бесчеловечного, унижающего достоинства обращения или наказания будут расследовать полицейские службы, которые чаще всего и применяют такого вида противоправное обращение сами.

- 17 марта 2023 г. в Закон Республики Казахстан № 212-VII ЗРК внесли вышеуказанные изменения к ст. 146 УК РК, кроме того ч.6. ст. 63 Уголовного кодекса дополнена словом «пытки», что не позволяет применять условное наказание по преступлениям за пытки.

- внедрение системного подхода в расследовании преступлений, связанных с пытками, закрепление функций по расследованию дел, связанных с пытками, за Генпрокуратурой (К.Ж. Токаев, Послание народу Казахстана). После послания в статью 187 по подследственности в УПК были внесены изменения;

- В январе 2023 г. началась передача медицинского обеспечения учреждений, штатной численности и материально-технической базы в ведение Министерства здравоохранения из Министерства внутренних дел. До этого медицинская служба в колониях была в ведомстве МВД КУИС

- В целях приближения к общемировым стандартам и улучшению условий содержания осужденных, проводится работа по переходу от отрядно- барачного содержания на покамерное. Данная информация была высказана на Комиссии по правам человека при Президенте, и министрами юстиции и МВД в своих докладах.

В рамках реализации поручения президента в пенитенциарных учреждениях до конца 2024 года будет установлено сплошное видеонаблюдение, с исключением всех слепых зон.г.

- с 30 января 2023 г.. реализуется План комплексных мер по противодействию пыткам на 2023-2024 г. Приказ № 94.

- 8 декабря 2023 г. Указом Президента был принят План действий в области прав человека и верховенства закона. План включает ряд мер, направленных на борьбу с бытовым насилием, защиту граждан в области уголовного правосудия, предупреждение пыток и жестокого обращения, а также на усиление гендерного равенства (предусмотрено 41 мероприятие на 2024-2025 гг.: 26 мероприятий на 2024 г., 5 мероприятий на 2025 г., 10 мероприятий на 2024-2025 гг.).

Основные проблемы с обеспечением запрета пыток на практике

- **Незамедлительная регистрация сообщений о пытках**

В рамках установленной процедуры правоохранительные службы, получив заявление или сигнал о пытках, должны действовать следующим образом:

«Следственно-оперативная группа и прокурор, получив сигнал о пытках, незамедлительно выезжают на место происшествия, где опрашивается возможная жертва пыток, проводится осмотр и изъятие вещественных доказательств, выявление лиц, причастных к пыткам. Обеспечивается регистрация в ЕРДР, назначается судебно-медицинская экспертиза на предмет установления телесных повреждений».

Однако, как показывает практика Коалиции, даже если заявления регистрируются Антиторрупционной службой (Агентство Республики Казахстан по противодействию коррупции (Антиторрупционная служба) — государственный орган, непосредственно подчиненный и подотчетный президенту республики), все равно в начале жалобы на пытки часто передаются на проверку управления собственной безопасности местных полицейских подразделений, которые, проведя проверку, часто заключают, что признаков состава преступления «Пытки» не подтвердились, и дело прекращают.

Передача заявлений жертв пыток на проверку в полицию происходит в соответствии с УПК, который позволяет «при отсутствии достаточных данных, указывающих на признаки уголовного правонарушения, заявления и сообщения, требующие проведения ревизий и проверок уполномоченных органов для установления признаков уголовного правонарушения, без регистрации в Едином реестре досудебных расследований в течение трех суток направляются для рассмотрения уполномоченным государственным органам» (часть 5 статьи 181 Уголовно-процессуального кодекса).

Это означает, что в случае передачи жалоб на пытки в полицию, такие жалобы не регистрируются в Едином реестре (что сказывается на открытой статистике жалоб на пытки) и их не расценивают как заявления о преступлениях и исключают саму необходимость расследования.

Сложившаяся практика, причем формально в соответствии с уголовно-процессуальном законодательством, противоречит утверждениям властей в своем четвертом периодическом докладе в Комитет ООН против пыток. Власти предоставили информацию о том, что «в соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом РК **каждое заявление о пытках регистрируется в Едином реестре** досудебных расследований, и по нему проводится досудебное расследование и задержание подозреваемого».

В п. 11. Нормативного Постановления Верховного суда РК, что «...жалобу о применении пыток, насилия, другого жестокого или унижающего человеческое достоинство обращения

прокурор проверяет в соответствии с требованиями и сроками, установленными статьей 105 УПК. При установлении достаточных данных о применении пыток, насилия, другого жестокого обращения, **прокурор регистрирует жалобу в Едином реестре досудебных расследований (далее ЕРДР)** и передает уголовное дело по подследственности для осуществления досудебного расследования.» Иными словами, незамедлительной регистрации всех сообщений о пытках, о чем отчитываются власти в международных органах, не происходит.

- **Несвоевременное начало расследования и затягивание расследований по заявлениям о пытках**

В большинстве случаев первичным рассмотрением сообщений о пытках и жестоком обращении занимается орган досудебного расследования. Это может быть как прокуратура, так и полиция – Управления собственной безопасности местных Департаментов полиции (УСБ ДП). Ключевым моментом, учитывая передачу исключительной последственности дел о пытках прокуратуре, становится правильная квалификация преступления: разница между «жестоким обращением» и «пытками» заключается в мотиве преступления. Но при первичной квалификации определить мотив не представляется возможным. В связи с чем имеются все основания полагать, что заявления о пытках всегда будет регистрироваться как заявления о жестоком обращении, и только по прецедентным случаям, вызвавшим большой общественный резонанс, жалобы будут квалифицироваться как содержащие признаки пытки.

В свою очередь, прокуратура дает соответствующую квалификацию преступлению, при этом не проводится надлежащее досудебное расследование.

Кроме того, уголовно-процессуальный кодекс не предусматривает проведение досудебного расследования, если жалоба квалифицируется по ч.1 ст. 146 УК РК — жестокое обращение, которое относится к подследственности полиции и расследование проводится в форме дознания (статья 191 УПК РК). Это протокольная форма расследования, и по своей сути относится к упрощенному производству. Последнее прямо противоречит международным стандартам, т.к.

Жалобы и на пытки, и на жестокое обращение требуют проведения эффективного расследования, а не упрощенной проверки.

Кроме того, не проводя расследования, невозможно установить мотив и следовательно, те, кто применил пытки, могут уйти от ответственности в связи с тем, что мотив не был и не может быть установлен в рамках упрощенного расследования.

- **Прекращение уголовных дел по пыткам**

Коалиция отмечает, что дела по жалобам на пытки прекращаются либо на основании «отсутствия события уголовного правонарушения» (ч.1 статьи 35 УПК), либо «отсутствия в деянии состава уголовного правонарушения» (ч. 2 ст. 35 УПК). Это происходит как при доказанности отсутствия события уголовного правонарушения или состава уголовного правонарушения, так и при недоказанности их наличия, если исчерпаны все возможности для собирания дополнительных доказательств.

Юристы ведут стратегические тяжбы по обжалованию постановлений органа досудебного производства в специализированных межрайонных судах, а также в международных органах (Коалицией направлено сообщение в Комитет ООН против пыток).

Адвокаты, представляющие интересы людей, переживших пытки, отмечают нежелание должностных лиц, в ведении которых находится надзор за расследованием случаев пыток, принимать показания жертв как достаточное доказательство пыток, что является серьезным препятствием на пути к правосудию.

Согласно международному праву (Стамбульскому протоколу: Руководство по эффективному расследованию и документированию пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания и судебной практике договорных органов) при рассмотрении заявлений о пытках бремя доказывания должно быть возложено на предполагаемого виновника пыток, а не на жертву. Таким образом, жертва не обязана помнить имена пытавших ее лиц. Если жертва предполагаемых пыток предоставляет достаточные доказательства, свидетельствующие о том, что пытки имели место, обязанность государства состоит в том, чтобы доказать, что этого не было.

Высокий уровень прекращения следственными органами расследований по заявлениям о пытках и жестоком обращении свидетельствует о том, что казахстанские власти, взяв на себя обязательство по политике нулевой терпимости к пыткам, не обеспечивают эффективного расследования, в том числе не создали независимый орган расследования, в связи с чем, дела о пытках прекращаются и лишь небольшое количество дел доходит до суда.

Необеспечение мер безопасности жертв пыток.

Коалиция отмечает, что в рамках мониторинга дел по свободе от пыток и жестокого обращения, чаще всего осужденные или следственно-арестованные, заявляющие о пытках или жестоком обращении и просившие о применении к ним мер безопасности, не могут быть переведены в другие безопасные учреждения, так как все учреждения системы исполнения наказаний и нахождения под стражей находятся в ведении Министерства внутренних дел (МВД). Единственными альтернативами остаются следственные изоляторы Комитета национальной безопасности и гауптвахты Министерства обороны. Жертвы пыток сообщали, что, сотрудники органов власти, причинившие пытки, имели возможность беспрепятственного доступа к ним, во время их нахождения в изоляторе временного содержания или в следственном изоляторе МВД РК.

• Непроведение экспертизы

Коалиция отмечает, что скорость и проведение официальной судебно-медицинской экспертизы (СМЭ) не изменилась в 2023 г., качество и подходы в проведении экспертизы прежние, неудовлетворительные. Коалиции известно о проведенных случаях судебной психолого-психиатрической экспертизы (СППЭ), однако, подходы, используемые экспертами, устарели, не используются в полной мере стандарты Стамбульского протокола. Необходимо отметить, что в Казахстане не отработана система документирования применения психологических пыток, чаще судебно-медицинские эксперты ориентированы на фиксацию телесных повреждений. К сожалению, мало кто исследует наличие или отсутствие посттравматического синдрома в связи с перенесенными психологическими пытками.

• Некачественная гарантированная юридическая помощь

Согласно Конституции РК каждый человек имеет право на получение в ходе гражданского, административного и уголовного процесса квалифицированной юридической помощи в соответствии с установленными положениями. И на этих основаниях гражданам РК предоставляется гарантированная государством (бесплатная) юридическая помощь.

Гарантированная государством юридическая помощь (ГГЮП) — это юридическая помощь, оказываемая физическим и юридическим лицам, имеющим право на ее получение в порядке, установленном Законом РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» и иными законами Республики Казахстан, на бесплатной основе.

Люди, пострадавшие от пыток, самостоятельно обращаются за помощью к адвокатам, т.к. субсидированная государством юридическая помощь их не включает в получателей.

На протяжении многих лет, несмотря на реформы, проводимые Министерством юстиции, люди получающие юридическую помощь, остаются не удовлетворены качеством ее оказания. Из практики Коалиции можно сделать вывод, что наблюдается негативная тенденция перехода бывших сотрудников правоохранительных органов и судей в адвокатуру, что, по нашему мнению, сказывается на построении защиты и низком качестве оказания юридической помощи.