

ОБЩЕСТВЕННЫЙ ФОНД «НОТАБЕНЕ»

**НАЦИОНАЛЬНЫЕ МЕХАНИЗМЫ И
ПРОЦЕДУРЫ ЗАЩИТЫ ЖЕРТВ
ПЫТОК**

(Алгоритм действий юриста в процессе)

Душанбе 2012

ББК 67.99(2Тадж)3+67.99.(218)
Н-35

НАЦИОНАЛЬНЫЕ МЕХАНИЗМЫ И ПРОЦЕДУРЫ ЗАЩИТЫ ЖЕРТВ ПЫТОК

(Алгоритм действий юриста в процессе)

Автор: Анара Ибраева

Редактор: Нигина Бахриева

Общественный фонд «Нотабене» благодарит Сергея Подузова (Региональная общественная организация «Человек и закон», Россия), за ценные комментарии и рекомендации при подготовке настоящей Публикации

Данная публикация осуществляется при финансовой поддержке Freedom House. Мнения, отраженные в настоящей публикации, не обязательно отражают мнение Freedom House

СОДЕРЖАНИЕ		
	СОКРАЩЕНИЯ	4
	ВВЕДЕНИЕ	5
	ГЛОССАРИЙ ТЕРМИНОВ	7
I.	ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫЕ РЕКОМЕНДАЦИИ	13
	1.1.Что важно знать прежде, чем начать консультацию и оказание помощи?	17
	1.2.Что полезно иметь?	21
	1.3.С чего начать оказание помощи?	23
II.	КОНСУЛЬТАЦИИ	29
III.	ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ	37
VI	СБОР ДОПОЛНИТЕЛЬНОЙ ИНФОРМАЦИИ	46
V	УЧАСТИЕ АДВОКАТА В ПЕРИОД ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ, В СУДЕ	48
	5.1.Участие адвоката в период предварительного следствия	48
	5.2.Участие адвоката в суде	49
VI.	ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ ТРЕБОВАНИЙ О ВОЗМЕЩЕНИИ ВРЕДА	51
	ПРИЛОЖЕНИЯ	56
	Постановление Пленума Верховного Суда Республики Таджикистан от 25 июня 2012 года. «О применении норм уголовного и уголовно-процессуального законодательства по противодействию пыткам»	81

СОКРАЩЕНИЯ

МПГПП – Международный пакт о гражданских и политических правах

КПП – Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания

Стамбульский протокол – Руководство по эффективному расследованию и документированию пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания

ООН – Организация Объединенных Наций

ФИО – фамилия, имя, отчество

НПО – неправительственные организации

ШИЗО – штрафной изолятор

ПКТ – помещение камерного типа

СМЭ – судебно-медицинская экспертиза

СМИ – средства массовой информации

УПК – уголовно-процессуальный кодекс

РТ – Республика Таджикистан

ВВЕДЕНИЕ

В соответствии с Конституцией Республики Таджикистан человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Никто не может быть подвергнут пыткам, жестокости и бесчеловечному обращению (часть 3 статьи 18). В соответствии со статьей 10 Конституции Республики Таджикистан «международно- правовые акты, признанные Таджикистаном являются составной частью правовой системы республики». Таджикистан является страной-членом Международного пакта о гражданских и политических правах¹ и Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных и унижающих достоинство обращения и наказания², которые закрепляют абсолютных характер права на свободу от пыток. В своих заключительных рекомендациях о ходе выполнения Таджикистаном Конвенции против пыток, Комитет против пыток в частности отметил, «Комитет серьезно обеспокоен многочисленными и последовательными обвинениями, подтверждающими различными источниками, о постоянной практике применения пыток и жестокого обращения к подозреваемым, главным образом, для получения признаний, которые используются в уголовном судопроизводстве, прежде всего, в течение первых часов допроса в полиции, а также в местах предварительного задержания и досудебного содержания под стражей, находящихся в ведении Государственного комитета национальной безопасности и Управления по борьбе с организованной преступностью» и рекомендовал государству «В срочном порядке государству-участнику следует принять незамедлительные и эффективные меры для искоренения и предупреждения актов пыток и жестокого обращения на всей территории страны»³.

Дела, связанные с применением пыток и жестокого обращения, пожалуй, являются одними из самых сложных, так как нарушителями выступают представители официальных властей, которые всячески препятствуют проведению эффективного расследования заявлений о пытках. В тоже время, жертвы,

¹ вступило в силу для Таджикистана 4 апреля 1999 года

² вступило в силу для Таджикистана 10 февраля 1995 года

³ Заключительные рекомендации Комитета против пыток. Таджикистан. Сорок девятая сессия. 7-8 ноября 2012 года. CAT/C/TJK/CO/2/

находясь в заключении, имеют минимальные возможности по защите своих интересов. Дело может усугубляться тем, что жертвы пыток являются подозреваемыми/обвиняемыми в совершении уголовных преступлений, и боясь усугубления своего положения по основному уголовному делу, воздерживаются от предъявления обвинений в совершении пыток. От того, насколько власти готовы бороться с пытками и безнаказанностью в стране, зависит разработка эффективных механизмов расследования и привлечения виновных лиц к ответственности.

Адвокаты могут получить информацию о применении пыток и приступить к защите жертв пыток. В тоже время, очень часто, адвокаты, осуществляющие защиту по уголовному делу, получают информацию о своих подзащитных о том, что в ходе задержания или расследования уголовного дела к ним были применены пытки или другое жестокое обращение. Следует помнить, что алгоритм действий адвоката в первом случае, может отличаться от последнего.

Настоящее пособие, является первой в серии публикаций по защите жертв пыток и разработано в помощь практикующим адвокатам, специализирующимся на защите жертв пыток и других жестоких обращений на национальном уровне. Мы надеемся, что разработанные нами пошаговые рекомендации, помогут Вам эффективно защищать жертв пыток и жестокого обращения на национальном и международном уровнях.

ГЛОССАРИЙ ТЕРМИНОВ

Примечание: определения используемые в настоящем Пособии, могут не соответствовать принятым в науке понятиям, и многие из них скомпилированы из разных источников, поэтому употребляются по тексту в том смысле, в каком даны в подразделе «Глоссарий».

Пытка – 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 согласия. В это определение не включаются боль или страдания, которые возникают лишь в результате законных санкций, неотделимы от этих санкций или вызываются ими случайно.⁴

Определение пытки является очень важным, так как пытка влечет за собой более значительные правовые последствия по сравнению с ответственностью за другие формы дурного обращения.

Составными элементами пыток являются:

- 1) *Причинение сильной боли и страдания* - запрет распространяется на действия, причиняющие душевные страдания, так же, как и на физическую боль и характеризуется тяжестью совершенного деяния.
- 2) *Умысел* - для того, чтобы деяние было признано «пыткой», виновные должны иметь умысел на причинение боли и страданий большой силы. Недостаточно простой небрежности при причинении чрезвычайной боли и страданий. Поэтому, деяние обычно не считается пыткой,

⁴ Ст. 1 Конвенции ООН против пыток

если такое же деяние вряд ли причинит чрезвычайные боль и страдания обычному человеку, так как у виновного не было намерения причинить такую боль и страдания (такие действия будут квалифицированы по другим статьям уголовного законодательства). Однако, если виновному известно об особой чувствительности жертвы, тогда соответствующее деяние может представлять собой пытку;

- 3) *Цель* - мотивация или причина причинения такой боли и страданий. Требование о наличии «цели» отличается от «умысла». «Умысел» связан с намерением причинить боль и страдания, в то время, как «цель» связана с мотивацией или причиной причинения такой боли и страданий. Такими целями могут быть: а) получения от него или от третьего лица сведения или признания, б) наказания его за действие, которое совершило оно или третье лицо или в совершении которого оно подозревается, в) запугать или принудить его или третье лицо, г) по любой причине, основанной на дискриминации любого характера;
- 4) *Действие или бездействие*. Пыткой может являться не только целенаправленное действие, но и бездействие, когда должностное лицо обязано было осознавать, что следствием такого бездействия станет причинение сильной боли или страданий
- 5) Эти действия могут быть направлены не только на само лицо, непосредственно подвергнутое пытке, но и третье лицо с целью получения сведений, признания или его наказания. В этом случае в качестве жертвы пыток необходимо рассматривать также и третье лицо, поскольку оно испытывало нравственные страдания.
- 6) *Связь с исполнителем в должностном качестве: государственные должностные лица или лица, действующие в официальном качестве*. Содержит четыре уровня участия государственного должностного лица в пытке: а) причинение; б) подстрекательство; в) согласие; г) молчаливое согласие.

Следует помнить, что боль или страдания, которые возникают лишь в результате законных санкций, неотделимы от этих санкций или вызываются ими случайно – должны отвечать требованиям международного права.

Пыткой является также причинение физической боли или страданий в связи с расовой, национальной, религиозной, социальной, языковой, половой, возрастной или иной принадлежностью лица, а также в связи с его деятельностью в определенном направлении или позиции по определенным вопросам.

Таким образом, отличие пыток от других форм плохого обращения (жестокое, бесчеловечное или унижающее достоинство видов обращения) определяется:

- тяжестью совершенного деяния;
- умыслом;
- мотивом;
- связью с должностными лицами.

Понятия жестокого, бесчеловечного и унижающего достоинство обращения или наказания. От пыток в собственном смысле этого слова следует отличать понятия жестокого, бесчеловечного и унижающего достоинство обращения или наказания. Определения таких обращений и наказания в Конвенции против пыток не приведено. Статья 16 Конвенции против пыток закрепляет «каждое государство-участник обязуется предотвращать на любой территории, находящейся под его юрисдикцией, другие акты жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания, которые не подпадают под определение пытки, содержащееся в статье 1, когда такие акты совершаются государственным должностным лицом или иным лицом, выступающим в официальном качестве, или по их подстрекательству, или с их ведома или молчаливого согласия».

Жестокое обращение или бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания являются юридическими терминами, обозначающими плохое обращение, сопровождающееся менее тяжелой *степенью страдания*, чем в случае пыток. Другие формы плохого обращения, не являющиеся пытками, обычно не причиняются с какой-либо определенной целью, однако в этих случаях должно присутствовать *намерение* подвергнуть человека тем условиям, которые приравниваются к плохому обращению или ведут к этому. Основные элементы, определяющие *формы плохого*

обращения, не приравненные к пыткам, сводятся к следующим определениям:

- Умышленное обращение или наказание, вызывающее физическую боль и/или психические страдания
- Совершенное лицом в должностном качестве или с его молчаливого согласия/ведома
- Но которое причиняется без определенной цели
- И не является достаточно тяжким, чтобы квалифицироваться как пытки

Чтобы различать различные формы плохого обращения и оценить сопровождающую их *степень страданий*, необходимо в каждом случае детально рассматривать конкретные обстоятельства и характерные особенности каждого пострадавшего.

Жестокое или бесчеловечное обращение: факт применения обоих видов обращения, как «жестокое», так и «бесчеловечное», устанавливается одновременно, так как оба термина описывают один вид обращения, и между ними нет значительной разницы. «Включают все формы причинения тяжких страданий, которые не могут быть квалифицированы как пытки из-за отсутствия одного из их основных элементов [как определено в Статье 1 КПП] ... они также включают практику причинения страданий, которые не достигают необходимой силы».

Унижающее достоинство обращение требует низшего порога страдания. Обращение может быть классифицировано как унижающее достоинство, когда оно таково, что вызывает у его жертвы чувства страха, мучений или неполноценности, способные унижить ее и, возможно, сломать ее физическое и психологическое сопротивление. Любое действие, которое понижает человека в звании, положении, наносит ущерб его добру имени или репутации, может быть признано «унижающим достоинство», при условии, что данное действие достигает определенного уровня жестокости.

Учреждения закрытого типа – государственные учреждения, свободный/открытый доступ в которые ограничен и имеется лишь у определенного законодательством круга лиц. Например,

исправительные учреждения, следственные изоляторы, изоляторы временного содержания, полиция (полицейские участки, служебные кабинеты и т.д.), приемники-распределители, специальные приемники, психиатрические учреждения, детские дома, центры временной изоляции, адаптации и реабилитации для несовершеннолетних, медицинские вытрезвители, воинские части и др.

Сексуальное насилие - насильственное вторжение в интимную сферу человеческой личности.

Арест - акт задержания лица по подозрению в совершении какого-либо правонарушения или по решению какого-либо органа⁵

Заключенное лицо – любое лицо, лишённое личной свободы в результате осуждения за совершение какого-либо правонарушения.⁶

Задержанное лицо – любое лицо, лишённое личной свободы не в результате осуждения за совершение правонарушения.⁷

Фактическое задержание – лишение лица возможности свободно передвигаться и совершать иные действия по своему усмотрению (захват, физическое удержание, закрытие в помещении, принуждение пройти куда-либо или остаться на месте и т.п.)⁸.

Международный квазисудебный (договорной) орган – международный орган, созданные в соответствии с одноименным международным договором, обладающий в том числе функциями рассмотрения индивидуальных сообщений о

⁵ Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме, 1988 г., ООН.

⁶ Там же

⁷ Там же

⁸ Пункт 13 Постановления Пленума Верховного Суда Республики Таджикистан «О применении норм уголовного и уголовно-процессуального законодательства по противодействию пыткам». №1 от 25 июня 2012 г.

нарушениях прав человека, такие как Комитеты ООН по правам человека, против пыток, по правам женщин, по ликвидации расовой дискриминации.

Вторичная виктимизация – повторный процесс превращения в жертву преступления и результат этого процесса, как на единичном, так и на массовом уровне.

Конфиденциальность – (англ. *confidence* - доверие) — необходимость предотвращения утечки (разглашения) какой-либо информации (содержащей в документах, полученной в ходе беседы, из показаний); обязательство: а) неразглашения информации, полученной от предполагаемой жертвы пыток/свидетеля/эксперта; б) ограничение ее распространения/передачи третьим лицам без согласия жертвы пыток лицом, получившим информацию, которое было заранее извещено о ее конфиденциальности. УПК РТ не содержит определения термина «конфиденциальность»/«конфиденциальная информация». Конфиденциальная информация - сведения, находящиеся во владении, пользовании или распоряжении отдельных физических либо юридических лиц, которые могут включаться по желанию собственника в состав государственных.⁹ Информация о личности относится к категории конфиденциальной информации и охраняется законом.¹⁰ Конфиденциальная информация наряду с секретной информацией относится к информации с ограниченным доступом, по своему правовому режиму.¹¹

⁹ Ст.1 Закона РТ «Об информации».

¹⁰ Ст. 20 Закона РТ «Об информации».

¹¹ Ст. 26 Закона РТ «Об информации».

I. ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫЕ РЕКОМЕНДАЦИИ

Работаю в сфере защиты жертв пыток и жестокого обращения, мы всегда должны помнить о том, что существует острая необходимость быстрого, незамедлительного реагирования на информацию о пытках, тем самым: а) остановить применение пытки/жестокого обращения, если они имеют место; б) своевременно закрепить следы пыток и жестокого обращения.

Информация о пытках или жестоком обращении к адвокату или в Юридическую приемную НПО может поступить разными способами:

Непосредственное обращение жертвы пыток и жестокого обращения к адвокату или юристу НПО.

- Когда человек, пострадавший от пыток сразу же пришел к вам с заявлением о пытках;
- Когда человек находится на свободе, но обращается к вам спустя несколько дней после применения пыток, когда часть следов пыток уже пропадает;
- Когда жертва пыток находится в заключении (места предварительного содержания под стражей или исполнения уголовного наказания), обращается непосредственно письмом, через телефонный звонок. В этом случае, следует учитывать определенную специфику сбора доказательств по такой категории дел, так как все доказательства пыток будут находиться в закрытом учреждении, их сбор для адвоката или юриста НПО будет затруднен, а жертва будет находиться в постоянной опасности повторного применения пыток или преследования;

Обращение родственников жертвы пыток, имеют место в случаях:

- Когда сама жертва пыток находится в местах предварительного содержания под стражей или исполнения уголовного наказания и не может напрямую обратиться с просьбой о помощи. Это может быть связано с несколькими причинами, как то информация может идти долго по почте; заявитель опасается давления со стороны администрации за свою активную позицию; жертва понимает, что цензор не пропустит жалобу на пытки (особенно если они произошли в

закрытом учреждении), могут быть и другие причины по которым сама жертва не обращается за помощью;

- Когда жертва умерла в результате применения пыток. Родственники пытаются найти справедливости и требуют наказания должностных лиц, виновных в применении пыток;
- Когда жертва пыток находится на стационарном лечении в медицинском учреждении и не может самостоятельно обратиться за защитой;

Информация может поступить к адвокату через СМИ.

СМИ являются достаточно оперативными источниками информации по распространению отдельных случаев применения пыток. Это связано с тем, что корреспонденты СМИ работают на местах и быстрее всех узнают о новостях, в том числе информацию о пытках, в отличие от НПО и адвокатов, которые зачастую узнают об этих фактах только после того, как жертва/родственники обращаются к ним. Жертвы пыток и их родственники обращаются в СМИ для того, чтобы рассказать о своем горе и достучаться до органов государственной власти.

Другие источники информации. Информацию о пытках и жестоком обращении мы также можем получить от других лиц и организаций, партнерских НПО, международных организаций, посторонних людей, которые не захотели оставаться в стороне и предоставили первичную информацию о пытках.

Любая информация о пытках – это сигнал к действию. В делах о применении пыток, время работает не на нас, а на представителей власти, которые любыми путями пытаются избежать ответственности. Работая с делами о применении пыток, мы всегда должны учитывать, что ситуации бывают разными, исходя из этого, нужны разные стратегии работы с конкретными ситуациями. Универсальных советов просто быть не может, но существуют определенные требования и стандарты, на которые обязательно нужно обращать внимание.

Итак, вы получили информацию о том, что:

- 1) Жертв пыток несколько. Жертва пыток заявил, что кроме него пыткам подвергались еще несколько человек (в этом случае

жертва, в том числе выступает как свидетель применения пыток к третьим лицам).

- Вам необходимо определиться будете ли Вы работать по всем случаям или только по одному из них.

- Просчитать, сколько ресурсов Вам потребуется (людских, финансовых, административных).

- Определить, какие организации, адвокаты могут быть привлечены к работе над этим (этими) делами?

- Подумать, как вам могут быть полезны другие пострадавшие от применения пыток (в качестве свидетелей применения пыток в отношении вашего клиента).

- Понимать, что иногда жертвы (свидетели) пыток могут находиться в разных регионах страны или даже в разных странах. Такая ситуация требует от вас больших усилий при осуществлении стратегии защиты и необходимо продумать, кто вам может помочь по вашему делу в другом регионе или другой стране.

2) Пытки по отношению к жертве применялись в другой стране, человек обратился к вам и вы приняли решение работать по этому делу. Аналогично ситуации, рассмотренной выше, мы должны попытаться найти коллег в другой стране, чтобы некоторые действия по сбору доказательств были сделаны ими и направлены вам. Если в этой стране существуют другие системы защиты прав человека, которые могут быть более эффективными (например, Европейский суд по правам человека), нужно рассмотреть возможности использования и этих инструментов в области защиты прав и свобод человека.

3) Жертва пыток является беженцем, иностранным гражданином, лицом без гражданства, мигрантом. В этом случае необходимо подумать о:

- поиске союзников из числа органов государственной власти,

- какие межгосударственные организации откликнуться на ваши просьбы и,

- какие национальные или религиозные организации, центры, диаспоры могут вам помочь в разъяснении национальных и религиозных особенностей.

4) Жертва пыток ребенок, женщина или лицо с психическим расстройством /заболеванием. Исходя из социального статуса предполагаемой жертвы, необходимо учитывать его особенности, и, возможно, потребуется участие специалиста (педагога/ психолога/ психиатра) в ходе опроса. Данные обстоятельства очень важны, так как от полученной информации с учетом особенностей человека, мы можем определить, какое насилие в отношении человека со стороны представителей власти происходило: пытки/жестокое /бесчеловечное /унижающее достоинство обращение.

Мы должны понимать, что когда речь идет о пытках, очень часто пытки применяют более чем один представитель власти:

- лица, непосредственно, принимающие участие в пытках;
- те, кто видели акты пыток, но не предприняли мер для их пресечения/прекращения (следователи, прокуроры, сотрудники ИВС/СИЗО, медицинских персонал);
- те, кто должны были надзирать за действиями сотрудников для предупреждения актов пыток (начальники ОВД, надзирающие прокуроры).

А это значит, что нас ожидает достаточно серьезное сопротивление и нежелание оказать содействие и помощь и осознавать, какие трудности нас ожидают в процессе работы.

В делах о применении пыток при сборе доказательств, очень важную часть работы составляют опросы/интервью жертв пыток. Необходимо тщательно выбирать такое место (там, где есть такая возможность), где вы смогли бы один на один поговорить с жертвой, чтобы он мог рассказать вам все подробности произошедшего, не стесняясь посторонних или даже близких ему людей.

И последнее, мы должны помнить о том, что нередко случается, что привлекаемые к уголовной ответственности лица подают заявления, содержащие заведомо ложные утверждения о применении к ним пыток. В этой ситуации жалоба используется такими недобросовестными заявителями в качестве инструмента защиты от уголовного преследования — либо с целью поставить под сомнение допустимость тех или иных доказательств, либо в качестве способа давления на лиц,

проводящих следствие. Определить достоверность сведений, содержащихся в каждой конкретной жалобе, невозможно без привлечения информации из других источников. Таким образом, проверка обстоятельств, изложенных в заявлении о применении пыток – необходимый элемент профессиональной деятельности правозащитника.

1.1. Что важно знать прежде, чем начать консультацию и оказание помощи?

Адвокаты и юристы НПО, работающие в сфере защиты жертв пыток, часто с ориентированы только на то, что им необходимы знания о методах/способах/стандартах по защите прав человека. Это, безусловно, заслуживает внимания, но является недостаточным. Так как нам необходимо работать на национальном уровне, нам важны знания и требования национального права, судебной правоприменительной практики и др. Мы должны принимать во внимание, в том числе и:

- кто жертва пыток?
- кто они нарушители прав человека?
- Чем регулируется их деятельность, какие ведомственные подзаконные нормативно-правовые акты существуют?

Конечно, с учетом понимания прав человека, работая с национальным правом, мы можем предпринимать более эффективные меры для того, чтобы права человека были защищены, а жертва смогла получить справедливую компенсацию. На первом этапе нужно изучить специфику работы правоохранительных органов, как на национальном уровне, так и международных стандартов. И если мы говорим о работе полиции, то нам может помочь пособие «Принципы деятельности полиции: методическое пособие по правам человека» (смотрите на сайте: <http://amnesty.org.ru/node/363>).

Адвокату и юристу НПО, специализирующегося по делам о пытках, важно знать нормы международного права, ратифицированных Республикой Таджикистан, закрепляющий прямой и абсолютный запрет на применение пыток и другого жестокого обращения, а также минимальные стандарты в области прав человека в этой области. Как минимум необходимо иметь в своем распоряжении на рабочем столе:

- Минимальные международные стандарты по праву на свободу от пыток и других форм плохого обращения: МПГПП, КПП, Стамбульский протокол, Минимальные стандартные правила обращения с заключенными и др. (см. список международных документов в приложении настоящего Пособия);
- Замечания общего порядка Комитетов ООН по правам человека и практику международных договорных органов по делам о пытках (можно найти в решениях Комитетов ООН против пыток, по правам человека, Европейского суда по правам человека, Межамериканской комиссии по правам человека). Именно международные договорные органы дают нам разъяснение (толкование) стандартов, закрепленных в международных договорах. Необходимо не только изучать правовую практику, искать похожую ситуацию с вашим делом, но и думать, как использовать данную практику на национальном уровне;
- Документы Специальных процедур (Специальных докладчиков) Совета по правам человека ООН по вопросам предупреждения и защиты от пыток;
- Безусловно, без знания национального законодательства о запрете пыток, о том какие органы по расследованию/ защите прав человека существуют в государстве; о том какие сроки и особенности расследования и рассмотрения дела закреплены в национальном праве, мы не сможем правильно действовать и добиваться наказания виновных в применении пыток в внутри страны. В этой же области мы должны знать национальное законодательство, которое позволяет нам требовать компенсации вреда за применение пыток и реабилитации наших заявителей, в интересах которых мы работаем.
- Мы должны не только знать, какие схемы защиты на национальном и международном уровнях существуют, но и попробовать поэкспериментировать и разработать собственную схему защиты на национальном уровне, которая бы не укладывалась в обыкновенный шаблон действий. Такая ситуация позволит нам подойти нестандартно к нашей ситуации, что увеличит наши шансы на успех.
- Механизмы подачи индивидуальных сообщений в договорные органы ООН по правам человека, включая требования об условиях приемлемости сообщений. Знание этих механизмов и условий позволит нам, в процессе работы на национальном уровне, спланировать наши действия таким образом, чтобы в

последствии был 100 % успех работы с делом на международном уровне.

- Ситуацию с соблюдением права на свободу от пыток в стране (политический, экономический, социальный, общественный, религиозный, правовой /институциональный /процессуальный контексты проблемы). Знание ситуации в регионе/стране позволит правильно разработать стратегию защиты по конкретному делу и привлечь союзников.
- Какую именно помощь мы готовы оказать жертве пыток? (консультация, представительство в суде, медицинская, психологическая, обеспечение безопасности, др.).
- Понимать, что входит в определение «пытка» и чем отличается от других видов плохого обращения. Это поможет определиться с понятиями, так как на национальном уровне важно четко заявлять, в чем было нарушение прав человека и соотнести это нарушение с национальным законодательством (пытки, превышение власти, халатность).
- Возможные места заключения (потенциальные места применения пыток), их правовую регламентацию (правила режима и охраны, внутреннего распорядка, права содержащихся в них лиц, обязанности администрации/сотрудников учреждения контролирующие органы и органы, обеспечивающие надзор за законностью в учреждении и др.).
- Виды (психические и физические), их способы/методы¹², систематичность и длительность¹³, интенсивность, орудия пыток.
- О возможной (в большинстве случаев) субъективности жертвы, дезориентации во времени и пространстве. Также важно

¹² Наиболее распространенные способы физических пыток: сексуальные, электрошоком, ожогом, нефизиологическим положением, подвешиванием, удушением, избиванием и нанесением увечий (огнестрельных, колотых, резаных ран), водой, с использованием химических свойств (соль, перец, бензин), сенсорная (звуки, свет, чувство времени), зубоврачебная и фармакологическая пытки, ампутация (в т.ч. медицинская), лишение воды, пищи, туалета, сна, температурой, по площади, длительная щекотка, травля животными/грызунами, насекомыми и т.д. Способы психических пыток: депривация (изоляция); присутствие при пытках; ожидание; нереальный выбор; нарушение запретов; принуждение к уничтожению имущества, к предательству, причинению вреда другим, на религиозной почве, угрозы и имитация казни.

¹³ Систематические и несистематические.

знать ряд причин, по которым рассказ о конкретных подробностях пыток может оказаться затрудненным¹⁴.

- Телефоны и адреса, необходимых для защиты жертвы пыток государственных и иных органов/организаций (партнеров в том числе).
- Особенности опроса жертв пыток в зависимости пола, возраста, языка, национальности, религиозной, политической принадлежности, сексуальной идентичности и др.
- Этические нормы юридической, медицинской профессии.
- Основные принципы оказания помощи жертве пыток: оперативность/быстрота, беспристрастность, независимость, компетентность, тщательность, «не навреди».
- Важно знать, что необходимо требовать, а не просить. Данный тезис относится к выстраиванию взаимоотношений с органами государственной власти, которые обязаны следить за соблюдением прав человека в нашей стране.
- Любые контакты с администрацией/представителем государственных органов иметь/оформлять только в письменном виде с сохранением дубликата, на котором указана дата, время, ФИО принявшего документ (жалобу, заявление, ходатайство). Такие действия в дальнейшем помогут нам аргументированно доказывать, что мы предпринимали определенные действия и пытались заставить государство реагировать на факты пыток.

¹⁴ Факторы, сопутствовавшие пытке (завязывание глаз, состояние наркотического опьянения, периодическая потеря сознания и т.д.); боязнь повергнуть риску себя и других; отсутствие доверия к опрашивающему (либо переводчику, врачу, психологу); психологические последствия пытки и травмы (сильное эмоциональное возбуждение и расстройство памяти вследствие вызванной травмой душевной болезни – депрессия или посттравматическое стрессовое расстройство); нейропсихиатрическое расстройство памяти в результате нанесения ударов по голове, удушения, погружения в воду с головой или голодания; такие защитные адаптационные механизмы, как отрицание и избегание (либо исходя из национальной, религиозной, возрастной или половой принадлежности - наоборот); предписываемые конкретной культурой ограничения, позволяющие рассказывать о полученных травмах лишь в условиях строгой конфиденциальности. Эти факторы могут стать причиной противоречий в рассказе жертвы, поэтому необходимы дальнейшие разъяснения.

1.2. Что полезно иметь и уметь?

Адвокаты и юристы НПО, работающие в сфере защиты жертв пыток всегда должны иметь в своем распоряжении:

1) форма/бланк опроса предполагаемой жертвы пыток (см. раздел II), схему тела человека (впереди и со спины); 2 ручки и несколько листов чистой белой бумаги или блокнот;

2) время, достаточное для опроса конкретной жертвы (как правило, дневное). Время, необходимое для выяснения всех проблемных вопросов, может потребоваться в среднем от 3-х часов и более, однако лучше всего, разделить опрос на несколько дней. Очень важно в этой ситуации понимать, что жертва пыток зачастую находится в посттравматическом или травматическом положении. В случае, если вы видите, что процесс работы с жертвой идет очень тяжело, возможно стоит потратить гораздо больше времени для опроса. Это связано с тем, чтобы не допустить повторной травматизации жертвы пыток. Возможно, что жертвой окажется ребенок, в таком случае максимальное время первичного опроса в лучшем случае займет от 10 до 40 минут, в зависимости от возраста и состояния здоровья. В любом случае, опрос жертвы пыток весьма деликатный момент и нужно учитывать многие факторы, которые помогут и вам в вашей работе и сделают опрос комфортным.

3) Важно научиться слушать человека. Очень часто человек говорит не то, что он пережил, пытается защититься от вопросов, и все свои воспоминания может рассказать вам в течение 10 минут. Для нас же важно восстановить все подробности происходящего с человеком до минуты. Мы сможем не только получить полную картину происходящего с человеком, но и видеть те самые переживания, которые были причинены с помощью применения пыток. Иногда следует выделить какое-то время для обсуждения личных вопросов (о семье, знакомых, окружении, месте жительства, работе, мечтах и целях в жизни);

4) диктофон (имеется в мобильном телефоне)¹⁵, запись производится только с согласия жертвы;

¹⁵ Лицо, оказывающее помощь жертве, должно записать заявление жертвы на диктофон, а затем воспроизвести эту запись в письменном виде

5) фотоаппарат (имеется в мобильном телефоне), фотографировать и использовать фото можно только с согласия жертвы;

6) карту местности, где происходили пытки;

7) связь (контакты, адреса) с:

- правозащитными НПО и активистами (в т.ч. с возможной целью создания общественной комиссии по расследованию/контролю за расследованием);

- комиссиями (профессионально организующими и проводящими мониторинг), систематически посещающими учреждение закрытого типа. Эти комиссии, вправе осмотреть заключенного, побеседовать с ним; зафиксировать/составить акт с участием медицинского работника учреждения о наличии телесных повреждений и оказанной медицинской помощи; проверить журналы применения физической силы и специальных средств/наложения взысканий и водворения в штрафной изолятор (ШИЗО); и помещение камерного типа (ПКТ)/ вызовов, оказания скорой медицинской помощи;

- международными организациями (для привлечения экспертов в области права и медицины);

- международными квазисудебными органами/ Специальными процедурами Совета ООН по правам человека;

- судебно-медицинскими экспертами, психологами;

- врачами (с медицинским учреждением/клиникой, которая может оказать медицинские услуги), для оказания жертве первичной и последующей медицинской помощи;

- реабилитационными центрами, шелторами (убежище, приют для лиц, пострадавших от насилия),

- журналистами/СМИ;

8) связь (контакты, адреса) и, там где возможно, сотрудничество с национальным институтом по защите прав человека, с прокуратурой, с органом расследования, с судом;

9) возможность получить доступ к жертве в случае ее содержания в заключении. В зависимости от вида/типа учреждения, его особенностей, важно достигнуть первичной цели – встречи с жертвой пыток. Несомненно, потребуется получение такого доступа посредством подачи заявления о признании представителем конкретного лица от органа¹⁶, в

¹⁶ Это может быть детский дом, дом инвалидов, дом престарелых, психиатрическое учреждение, воинская часть, исправительная колония, следственный изолятор, камера временного содержания, изолятор временного

компетенции которого находится принятие такого решения (в зависимости от правового статуса предполагаемой жертвы/за «каким органом числится»). В этом случае можно подумать, кто может быть вашим союзником и помочь вам в доступе к жертве пыток.

10) тексты относимых нормативно правовых актов (УПК, Уголовного Кодекса, Кодекса исполнения уголовных наказания), чтобы наглядно продемонстрировать жертве его права и объяснить отдельные процессуальные аспекты. Это поможет расположить жертву к себе.

1.3.С чего начать оказание помощи?

Адвокат/юрист НПО, получив информацию о применении пыток начинает сразу же использовать самые различные существующие в государстве правовые механизмы (написание жалоб, обращение к официальным публичным властям). Все эти действия, безусловно, необходимы, однако для успешности работы по делу, важно соблюдать определенный алгоритм действий (нужна четкая последовательность), что может привести к положительному результату.

Приведенный нами перечень действий является достаточно важной для эффективной защиты жертв пыток, хотя, конечно же, не является исчерпывающим:

- адвокату/юристу НПО необходимо еще до того, как начнется опрос/интервью жертвы, обеспечить комфортную обстановку для опроса (место, где, находясь наедине с жертвой, последняя будет чувствовать себя в безопасности и говорить свободно; наличие туалета и минимальной еды и воды). Если, исходя из ситуации/первичной информации, имеется необходимость опрашивать жертву лишь один раз, то с разрешения жертвы, можно пригласить специалиста-психолога (который заполняет свою форму опроса);
- представиться, сообщить жертве пыток кем Вы являетесь (например, адвокатом или юристом общественной организации);
- разъяснить жертве его права (в зависимости от ее правового статуса);

содержания, приемник-распределитель, специальный приемник, отделение полиции/полицейский участок и др.

- разъяснить суть осознанного (информированного) согласия, возможные последствия для жертвы, в случае принятия последней решения о начале производства по расследованию заявления о пытках;
- проинформировать о конфиденциальности (в особенности, если жертва содержится в заключении), спросить, можно ли использовать полученную от жертвы информацию и каким образом;
- разъяснить последствия возбуждения уголовного дела для предполагаемого виновного в пытках;
- пояснить возможные сроки разбирательства государственными и международными органами и их характер;
- сообщить жертве пыток и если ведется опрос свидетеля (рекомендуется), то и ему о том, что в случае необходимости можно в любое время прерваться на перерыв;
- опросить (возможно, потребуется несколько встреч) и уточнить необходимую информацию (получить подробнейшие ответы на вопросы):
 - каким образом был задержан, кем, в какое время, был ли составлен протокол задержания? Если да, то в течении какого времени после задержания?
 - кто/ФИО предполагаемого/-ых виновного/-ых;
 - его/их должность и название органа, где он/-и работает/-ют;
 - сколько человек присутствовало при пытках/ совершали пытки, роль каждого из них;
 - где именно/здание, помещение/ кабинет, этаж. Если пытки происходили в нескольких местах, следует очень подробно описать каждое место (адрес, если жертва не была с завязанными глазами или в бессознательном/полубессознательном состоянии), точное расположение помещения;
 - что конкретно имело место/ что именно происходило;
 - какие методы пыток использовали?
 - какими орудиями пыток (предметы) пользовались;
 - когда пытки имели место/с указанием даты/дат и времени;
 - как долго и через какие промежутки времени пытали;
 - условия, способствовавшие применению пыток;
 - почему/причины, в связи с которыми применены пытки;
 - с какой целью;

- кто явился свидетелем произошедшего/до/во время/после произошедшего¹⁷;
- обстоятельства до и после пыток – все жалобы на физические и психологические/ психические симптомы;
- оказывалась ли медицинская помощь? Если да, то кем и когда?
 - получить от жертвы:
 - письменное изложение/заявление с подробным описанием произошедшего, собственноручно написанное и подписанное жертвой. Если жалоба напечатана на компьютере или написана Вами со слов жертвы, то жертва должна сделать об этом соответствующую запись «С моих слов записано верно, мною прочитано, и подписано. Объяснение даю добровольно, без принуждения со стороны (указать фамилию лица, проводившего опрос) »;
 - все письменные документы, которые могут относиться к делу (все жалобы, заявления, ходатайства и ответы на них/постановления; все процессуальные документы);
 - подробное документирование: куда, к кому, в письменном/устном виде обращалась жертва и/или родные, близкие, адвокат ранее, результаты обращений.
 - начать оказание жертве помощи:
 - возможно, потребуется помощь врача/-ей: психиатра, патологоанатома (в случае применения пыток со смертельным исходом), судебно-медицинского эксперта, педиатра, гинеколога и др., диагностические, лабораторные и рентгенологические исследования, психолога, социального работника. Специалистов следует предупредить о принципах работы с жертвой пыток (см. глоссарий). В случае подтверждения специалистом/экспертом заявления о пытках, необходимо достичь получения решения о переводе жертвы в иное место, в связи с чем, жертва должна предстать перед прокурором/судьей;
 - предоставить жертве контакты правозащитных и медицинских организаций, которые могут оказать ей помощь;
 - возможно, потребуется определить и принять необходимые меры для предотвращения вторичной виктимизации предполагаемой жертвы (обеспечить безопасность жертвы);

¹⁷ Продумать вопрос о том, стоит ли зашифровать личные данные свидетелей (опросить их) или хранить их отдельно от записей, сделанных во время основного опроса.

- во многих случаях – важно добиться отстранения предполагаемого в применении пыток лица от должности (с учетом ст. 114 УПК РТ¹⁸) и его ареста/заключения под стражу раньше, чем он сможет оказать какое-либо воздействие на предполагаемую жертву;
- поддерживать контакты с жертвой на систематической основе, с целью информирования о проведении любых слушаний, а также для предоставления жертвой дополнительных доказательств.
 - составить список лиц, присутствовавших в предполагаемом месте пыток: ФИО, адреса, номера телефонов и др. данные.
 - найти, получить и сохранить доказательства:
 - сфотографировать. Необходимы цветные фотографии (телесных повреждений, помещений и здания, обязательно с использованием мерной линейки), аудио- и видео записи также только помогут;
 - направить на СМЭ и психолого-психиатрическую экспертизу. В случае невозможности самостоятельного прохождения этой процедуры лицом, важно: а) либо достичь получения разрешения на проведении экспертизы в официальном медицинском учреждении, а не в заключении; б) либо добиться приглашения и приведения в место заключения независимого¹⁹ и компетентного²⁰ врача/психолога. Как правило, это возможно, по заявлению адвоката, причем присутствие адвоката в ходе обследования обязательно, а представителей учреждения, в котором содержится лицо – не рекомендуется. Однако в случае невозможности обеспечения данного условия, важно нахождение их в зоне видимости, но не слышимости, с обязательной фиксацией в заключении специалиста/эксперта полных сведений о присутствующих;

¹⁸ Ч. 2 ст. 114 УПК РТ. Орган, ведущий уголовный процесс, с согласия прокурора возбуждает перед судом ходатайство о временном отстранении от должности обвиняемого. Данное ходатайство рассматривается судьей в порядке, установленном частями 2 – 10 статьи 111 настоящего Кодекса.

¹⁹ Независимого от предполагаемых виновных в пытках лиц, а также от учреждения, в котором применялись пытки.

²⁰ Имеющего диплом о высшем медицинском образовании, прошедшего специальную подготовку по обследованию жертв пыток и документированию.

- изъять/добиться изъятия одежды (если на одежде имеются следы крови, необходимо ее положить в сухой холщевый мешок и завязав, подвесить и хранить в сухом темном месте);
- выявить возможных свидетелей, получить их объяснения; показания свидетелей, которые, возможно, не явятся в суд, нужно заверить нотариально;
- выявить предполагаемых виновных и добиться получения от них письменных показаний. Из показаний жертвы в ходе первичного опроса выделить «ключевые фигуры», виновные в применении пыток. Затем при наличии каких-либо недостающих сведений о виновных (ФИО, должности и проч.), сверить количество работающих в конкретном учреждении должностных лиц (можно посредством запроса, а можно через личные контакты на основе описаний физиологических данных – рост, особые приметы и проч.). Второй шаг (иногда это можно делать параллельно, а иногда по отдельности) – информирование следователя/прокурора о полученных данных о предполагаемых виновных в одном из пунктов жалобы о возбуждении уголовного дела (при формулировании алгоритма действий следователя по проверке заявления о пытках). Здесь важно оценить каждую конкретную ситуацию в отдельности, поскольку в одном случае это необходимо указать сразу, а в другом, если должностное лицо не отстранено от должности, это может навредить;
- выяснить/установить: как, когда и где имели место возможные случаи пыток до/после обращения предполагаемой жертвы пыток к Вам, и любые обстоятельства, которые могли способствовать и привести к пыткам;
- получить доступ к любым документам, относящимся к конкретному делу, и своевременно представлять доказательства компетентному органу, расследующему дело/проводящему проверку по заявлению.
- документировать факт пыток (на специальном бланке, см. приложение). Стамбульский протокол²¹ рекомендует одну из возможных форм/бланков для документирования врачом и психологом. Причем для психолога, помимо основной части бланка (чтобы психологу начать работу важно иметь врачебное заключение), необходимо особое внимание уделить пунктам VII, XII (2).

²¹ Руководящие принципы проведения медицинской экспертизы в отношении пыток и жестокого обращения.

- Постоянно информировать жертву пыток (ее родственников) о ходе расследования и разбирательства дела.

Если по предложенному алгоритму действий работает адвокат, то он имеет больше возможностей, так как его статус позволяет практически беспрепятственно получать документы. Что делать представителю НПО или юристу, который хочет помочь жертве, но у него нет соответствующих полномочий? Законодательство страны позволяет в нотариальной конторе оформить доверенность на представление интересов жертвы в органах государственной власти, в том числе в правоохранительных органах. Нужно всегда помнить, что человек, в отношении которого были применены пытки — будет являться потерпевшим по уголовному делу, а значит, имеет право иметь своего представителя. С другой стороны, имея доверенность, не нужно будет вашего заявителя таскать по различным государственным органам, что даст вам больше возможности для работы (не будет нужно постоянно согласовывать время с клиентом).

II. КОНСУЛЬТАЦИИ

Основная задача проведения опроса/интервью заключается в получении от жертвы пыток, свидетелей и потерпевших надежной информации с целью выявления истинного положения вещей по делу, связанного с применением пыток. Во время проведения опроса/интервью важно поддерживать доверительные и профессиональные отношения между адвокатом и опрашиваемым, учитывать место и обстановку, в которой проводится опрос, быть терпеливым и методичным.

Основные правила проведения опросов:

- **Повторение вопросов.** Может оказаться необходимым повторить или перефразировать вопрос, поскольку некоторым лицам может потребоваться больше времени для приема, осознания и воспроизведения информации.
- **Простая формулировка вопросов.** Вопросы должны формулироваться просто, поскольку некоторые лица могут испытывать трудности при их понимании и, соответственно, при ответе. У них может также оказаться ограниченный словарный запас, что затруднит изложение и объяснение фактов таким образом, чтобы слушатели не потеряли нить объяснения.
- **Формулирование открытых и не угрожающих вопросов.** Вопросы не должны носить угрожающий характер, поскольку реакция некоторых лиц на грубые и угрожающие вопросы может выражаться либо в агрессивности, либо в желании угодить спрашивающему. Вопросы должны также носить открытый характер (не содержать в себе ответа), поскольку некоторые лица склонны повторять предоставленную им информацию или предложенную спрашивающим.

Опросы следует проводить аккуратно, с учетом физического и эмоционального состояния допрашиваемого. Следует проявить особую осторожность, чтобы избежать повторной травмы опрашиваемого и не подвергать его дополнительной опасности. Может оказаться необходимым проведение опроса в несколько этапов в течение определенного периода времени, поскольку некоторые подробности происшедшего могут быть произнесены лишь после того, как опрашивающий завоеует доверие потерпевшего. В действительности проводящему опрос лучше потратить некоторое время на обсуждение нейтральных вопросов, не относящихся к плохому обращению с потерпевшим, что позволит

установить "климат доверия" и облегчит обсуждение более чувствительных вопросов.

Проводящий опрос должен быть знаком с культурными и религиозными взглядами опрашиваемого. Это может предотвратить неправильные предположения, основанные на поведении последнего. Опрашивающий должен проявлять осторожность и не делать предположения, основанные на своей собственной шкале традиций и культурных ценностей. К легко ранимым людям, будь то пострадавшие, свидетели или подозреваемые, всегда следует относиться с особым вниманием и уважением, строго придерживаясь правил обращения с ними.

Форма и последовательность вопросов может быть важным моментом в опросе.

Какие вопросы задавать жертве?

Можно выделить следующие несколько блоков вопросов:

- 1) сведения о жертве (заранее уточнить у родных/близких, если их нет – то у жертвы);
- 2) обстоятельства, приведшие к пыткам (включая арест, похищение, содержание под стражей). Допустимо получение такой информации совместно с п.3;
- 3) что и где произошло? собрать краткую информацию – по датам, местам, сроку содержания под стражей, частоте и продолжительности пыток. Если пытки были неоднократные, то уточнить о каждом способе жестокого обращения отдельно (до получения подробного рассказа о пытках от жертвы, уточнить у родных/близких);
- 4) обстоятельства задержания;
- 5) место и условия содержания под стражей;
- 6) методы пыток и жестокого обращения.

Сведения о жертве

- фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, национальность (этническая принадлежность), образование, профессия/специальность/род занятий, должность и место работы, адрес проживания, адрес местонахождения (если лицо в заключении);

- семейное положение, члены семьи и родственные связи с жертвой, их возраст, род занятий/деятельности; отношения с друзьями и в семье;
- интересы, планы на будущее;
- состояние здоровья (наличие хронических заболеваний) до заключения/до пыток и после;
- употребление наркотических веществ и алкоголя;
- религиозная принадлежность.
- произошедшие события (уточняя подробности). Необходимо начать опрос жертвы со свободного рассказа последней.

Обстоятельства задержания

- когда произошло? (дата задержания и применения пыток),
- который был час (если не помнит, то утро, день, вечер, ночь)? Со скольки до скольки? (время пыток),
- где Вы находились? (места пыток — это может быть помещение расположенное в здании МВД, прокуратуры и т. д., а может быть и просто улица, какое-нибудь производственное помещение, не принадлежащее властям),
- что вы делали во время применения пыток? (оказывали ли сопротивление или подчинялись требованиям агентов государства)
- кто находился с вами?
- опишите внешность тех, кто вас задержал? (военные/гражданские лица; в форме или в обычной одежде? Какое у них было оружие?). Здесь важно получить подробное описание лиц, причастных к аресту, содержанию в заключении и пыткам, в том числе и тех, которых пострадавший мог знать до событий, связанных с предполагаемыми фактами пыток; их одежда; имеющихся у них шрамов, родимых пятен, татуировок; их роста, веса (пострадавший может описать рост и сложение тех, кто его пытал, сравнивая их с собой); любых необычных особенностей телосложения виновных; языка, на котором они говорили, и акцента, а также того, не находились ли виновные в какой-либо момент в состоянии алкогольного или наркотического опьянения.
- что они говорили?
- были ли свидетели?
- какие документы составлялись при задержании? Был ли это арест по подозрению в совершении преступления, административный арест или похищение?
- сколько пребываете в заключении? (срок содержания в заключении),
- применялось ли насилие, высказывались ли угрозы?
- через какое время это происходило? (частота пыток),

- сколько длилось? (продолжительность пыток),
- был ли контакт с членами семьи/близкими?
- связывали ли Вас? Если связывали, то что использовали?
- надевали ли повязку на глаза?
- какие транспортные средства использовались? (официальные ведомственные автомобили или частные; есть ли отличительные знаки: затонированные стекла, сломанный бампер, разбита фара и пр.).
- куда доставили после задержания?
- фамилии присутствовавших при этом должностных лиц, если они вам известны? (возможно кто-то называл по имени друг друга или как-то по другому).
- какие телесные повреждения вам причинены пытками? (В этом случае важно соотносить то, что говорит вам жертва, сколько ударов и по каким частям тела ему наносилось и в каких местах зафиксированы телесные повреждения). Почему это важно? Для правильной квалификации состава преступления, важно чтобы потерпевший четко и ясно говорил сколько ударов и кто именно из должностных лиц наносил и какие телесные повреждения и на каких частях тела были в последствии зафиксированы. Если удары частота и количество не будет соответствовать фиксации телесных повреждений, следовательно легче будет отказать в возбуждении уголовного дела.
- какое медицинское лечение назначено и какое именно проведено? Имел ли место отказ в назначенных медикаментах? Есть ли доступ к назначенным узким специалистам? Эти вопросы также являются важными и связаны они как с квалификацией преступления (определение тяжести последствий), также они важны и для определения нарушения прав человека. Более того, важно понимать, что государство, не оказывая медицинскую помощь, тем самым может усугублять положение жертвы, вовлекая все больше и больше агентов государства виновных в применении пыток к человеку.

Место и условия содержания под стражей

Места содержания под стражей для нас имеют особый интерес, так как в некоторых случаях, сами условия содержания могут быть приравнены к пыткам. Причем стоит отдельно описывать условия содержания в ИВС и условия содержания в СИЗО (когда уже есть мера пресечения в виде содержания под стражей). Подробное описание условий мест содержания позволит нам не только

разрабатывать отдельную стратегию защиты нарушенных прав в отношении конкретного человека, но также подумать, как можно используя отдельные случаи, добиться системных изменений

Вопросы, указанные ниже помогут Вам получить достаточно подробную информацию по данному блоку:

- что произошло сначала?
- куда Вас доставили?
- проводилась ли процедура установления личности (регистрация личных данных, снятие отпечатков пальцев, фотографирование)?
- предлагали ли Вам подписать какие-нибудь документы?
- кто может подтвердить, что задержание имело место?
- если место, куда Вас доставили, отлично от места, где Вас дальше содержали, то, опишите первичное место содержания
- размеры места?
- сколько человек там находились? Как их зовут (фамилии, имена отчества)? За что они там находились? Делились ли Вы со своими сокамерниками тем, каким образом вас задерживали, какие пытки к вам применялись? Видели ли они видимые телесные повреждения на Вашем теле?
- освещенность? Есть ли естественное освещение в камере?
- температура воздуха в камере?
- вентиляция, способы?
- наличие насекомых, грызунов?
- дали ли отдельное спальное место? (не путать с тапчаном, которые как правило есть в каждом ИВС)
- давали ли есть и пить, что именно? Сколько раз предоставлялось питание?
- где расположен туалет? мог ли пользоваться туалетом самостоятельно в любое необходимое для человека время
- что Вы видели и слышали?
- какие запахи чувствовали?
- встречались и общались ли вы с людьми за пределами места заключения? Были ли контакты с членами семьи, адвокатом, медицинским работником?
- имели ли Вы доступ к медицинскому обслуживанию? К какому именно?
- какова планировка места, в котором Вы содержались под стражей?

- опишите повседневный распорядок в месте заключения;
- опишите применяемые методы жестокого обращения в месте заключения;
- какие телесные (возможно и повреждения внутренних органов) повреждения Вам причинены пытками?

Методы пыток

Для адвоката/юриста НПО важно не только выяснить применялось ли насилие в отношении человека, но и выяснить какие методы и способы насилия применялись к жертве. Иногда методы и способы насилия не имеют системный характер, они хаотичны и, как правило, трудно выявить какой либо конкретный метод пыток. В некоторых случаях именно комбинация различных видов насилия дают нам основания говорить о применении пыток в отношении человека. В тоже время встречаются случаи, которые демонстрируют конкретные, уже известные методы пыток (связывание человека в позе лотоса; посадить человека на перевернутый табурет и пр.). Поэтому для нас важна любая информация, которая была известна нашей жертве.

Ниже мы приводим перечень основных вопросов, имеющих отношение к методам применения пыток:

- где имели место пытки и/или жестокое обращение?
- когда и в какое время суток?
- как долго?
- были ли у Вас завязаны глаза?
- кто присутствовал при жестоком обращении? ФИО, должность, место работы. Если жертва не знает, то описать рост, вес, цвет волос, глаз, язык/акцент, на котором говорили, телосложение, одежду, голос, особые приметы (родимые пятна, шрамы, татуировки, любые необычные особенности телосложения), находились ли они в состоянии алкогольного/наркотического опьянения?
- опишите комнату, место?
- какие предметы Вы заметили?
- подробно опишите каждое орудие пыток? Если была пытка электричеством, параметры тока, применявшееся устройство, количество и форма электродов.

- какая была на Вас одежда?
- приходилось ли снимать, менять одежду?
- о чем говорили во время допроса?
- какие оскорбления личности высказывались?
- о чем говорили между собой те, кто применял пытки?
- что говорили во время пытки?²²
- подвергали ли Вас сексуальному насилию?
- какие телесные повреждения Вам причинены пытками?
- Если в результате причинения телесных повреждений была кровь, то попробуйте уточнить, могла ли кровь попасть на стену, на пол, на любые окружающие предметы жертву в кабинете/помещении.

По каждому способу пытки отметьте:

- положение тела;
- применение средств;
- характер контакта;
- продолжительность;
- частота;
- анатомическое местоположение и область тела, на которую проводилось воздействие;
- была ли потеря сознания вызвана травмой головы, удушьем, болью?
- в каком состоянии вы находились после пытки?
- могли ли вы ходить?
- Какие симптомы были после применения пыток (тошнота, головокружение и т.д)
- пришлось ли оказывать вам помощь, если да, то какую?
- могли ли вы встать на следующий день?
- как долго сохранялся отек ног?
- если имела место пытка «положением», то необходимо указывать даты, сколько раз, на протяжении скольких дней, продолжительность каждого эпизода, в каком положении были подвешены или находились? (вверх ногами; завернутым в плотное покрывало или просто связанным веревкой, так что весь вес приходился на ноги или тянул вниз; посадили в клетку,

²² Например, во время пытки электрошоком путем подсоединения электродов к половым органам, применяющие пытку лица говорят часто своим жертвам, что они уже никогда не смогут жить нормальной половой жизнью.

в багажник машины – тогда указать дополнительно размеры). При подвешивании - какой вид материала использовался (веревка, проволока, ткань, т.к. они оставляют разные следы).

Какие заметки важно сделать для себя ПРИ ОПРОСЕ ЖЕРТВЫ?

Информация, которую прямо при интервью и опросах точно не определишь, либо та информация, которую в случае прямых вопросов, жертва может не предоставить:

- уровень грамотности;
- внешний вид (одежда, чистота, опрятность, телесные повреждения, и др.);
- предварительно, по внешнему виду, из разговора с жертвой - возможные психические расстройства (отклонения, заторможенность и др.). Поскольку адвокат не специалист в сфере психиатрии и психологии, сделанные Вами заметки, возможно, дадут первичное представление о жертве эксперту (врачу, психологу), которые в команде будут документировать следы пыток и готовить свое заключение;
- политическая деятельность, политические взгляды (получить косвенным путем);
- возможно также, способы и орудия пыток;
- сексуальные пытки.
- Реагирование на яркий свет

Вышеуказанная информация важна для нас с точки зрения определения того, насколько долго нам придется работать с жертвой для получения необходимой информации. Также будет понятно, необходимо ли вовлекать самого жертву в процессы поиска доказательств и насколько могут быть тяжелы его внутренние переживания, связанные с его статусом в обществе.

III. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ

Жертва пыток может обратиться к адвокату/представителю НПО на любой стадии уголовного судопроизводства, которое ведется в отношении него. И в этом случае важно понимать, какие действия мы можем осуществлять для того, чтобы запустить правовые инструменты, работающие в области защиты прав человека на национальном уровне.

При подготовке заявления, жалобы, ходатайства важно учесть:

- в какой орган и к кому адресуется заявление/жалоба/ходатайство, поскольку от этого зависит характер ваших требований (должен быть независимый от предполагаемых виновных лиц, государственный орган, в компетенцию которого входит проведение проверки, возбуждения уголовного дела, расследования, принятия мер по обеспечению безопасности предполагаемой жертвы пыток/свидетелей, отстранения от должности предполагаемого виновного, назначения экспертизы, защиты конституционных прав человека и др.);
- необходимость ссылок на национальное и международное законодательство (о правах человека и процессуальных аспектах);
- убедительность обоснования своего требования (доказательства). В данном случае не смущайтесь и ссылайтесь непосредственно на дела Комитета по Правам Человека ООН, которые были вынесены уже по аналогичным делам (в особенности против Таджикистана);
- формулировку ваших требований (см. первый пункт);
- сроки, установленные действующим законодательством Таджикистана, для обжалования. Сроки рассмотрения, установленные законодательством, важный момент, так как это ваши правовые гарантии, которыми необходимо пользоваться и заставлять государство реагировать на факты пыток;
- важность подготовки письменных документов в двух экземплярах, один из которых подается через канцелярию органа, куда адресуется жалоба/заявление/ходатайства, а на другом (Вашем экземпляре) – должна быть отметка о принятии с указанием ФИО, даты и подписи принявшего.

Для доказывания факта пыток важную роль играют экспертизы:

Проведение экспертизы всегда связано с позицией следователя, который расследует заявление о пытках и, как правило, не всегда предпринимает, а иногда и саботирует свою работу. Каким образом можно попытаться выровнять равноправие сторон? Конечно, важную составляющую уголовного процесса по делам о применении пыток составляет проведение судебно-медицинских экспертиз. Однако, на первоначальном этапе мы можем самостоятельно заручиться заключением специалиста. Мы понимаем, что заключение специалиста в УПК РТ, может рассматриваться и назначаться на основании соответствующего постановления. Однако, следует помнить, что следователь не является специалистом в данной области и если вы приобщите заключение специалиста, следователь обязан вызвать специалиста на допрос и допросить по представленному вами доказательству. Поэтому важно параллельно проводить свою работу в области представления доказательств (как в рамках следствия/с помощью следователя, так и самостоятельно). Помните, что законодательство РТ предусматривает возможность обращения к судебно-медицинской экспертизе, как по постановлению следователя, так и непосредственно лица, нуждающегося в обследовании.

Ниже приведены рекомендации, касающиеся судебно-медицинской экспертизы:

- судебно-медицинская (по живому лицу, трупу) экспертиза проводится независимо от того, сколько времени прошло с момента пыток (если в пределах 6-ти недель, то необходимо срочное проведение такой экспертизы);
- психолого-психиатрическая;
- генетические/биологические экспертизы крови, слюны, волос, спермы, волокон ткани/нитей (помните, что к сожалению, не все виды этих экспертиз на сегодняшний день можно сделать в Таджикистане);
- дактилоскопическая экспертиза отпечатков пальцев;
- почерковедческая (при наличии, к примеру, такого документа, как явка с повинной, полученная уже в период содержания жертвы в заключении);

- графологическая (по бумагам, записям и документам);
- экспертизы по предметам, инструментам пыток.

В зависимости от вида экспертизы, ставятся важные для дела вопросы. К примеру, Стамбульский протокол рекомендует для медицинского заключения следующие шесть вопросов:

- а) Согласуются ли установленные физические и психологические данные с сообщением о якобы имевшем место применении пыток?
- б) Какие факторы физического состояния обследуемого влияют на общую клиническую картину?
- в) Соответствуют ли полученные данные о психологическом состоянии обследуемого лица ожидаемым или типичным реакциям на экстремальный стресс, наблюдаемым в той культурно-социальной среде, к которой принадлежит это лицо?
- г) Учитывая изменяющийся со временем характер психических расстройств, возникающих в результате психологической травмы, каковы временные рамки таких расстройств применительно к случаям пыток? На какой стадии выздоровления находится обследуемый?
- е) Какие еще факторы стресса влияют на состояние здоровья обследуемого (например, продолжающиеся преследования, вынужденная миграция, пребывание в стране, предоставившей убежище, потеря семьи и роли в обществе и т.п.)? Как эти проблемы влияют на состояние жертвы?
- ж) Не свидетельствуют ли клинические данные обследуемого о том, что его утверждение о применении к нему пыток было ложным?

Какие основные заявления важно сделать и в какой последовательности?

Проанализировав всю ситуацию с вашим заявителем, Вам необходимо принять решение в какой орган власти обратиться с процессуальным заявлением:

- в случае содержания предполагаемой жертвы пыток в заключении не на законных основаниях, подготовить жалобу об этом в прокуратуру/в суд;
- при получении от жертвы, в ходе первичного опроса информации о даче признательных показаний под пытками,

подать заявление об отказе жертвы от этих показаний и не допустимости их использования в дальнейшем;

- заявления о возбуждении уголовного дела о пытках, о признании предполагаемой жертвы пыток потерпевшим²³, отстранения предполагаемых виновных от должности;

- заявление о проведении медицинского освидетельствования²⁴/ходатайство о производстве экспертизы²⁵;

²³ **Статья 42 УПК РТ. Потерпевший**

1. Потерпевшим признается лицо, независимо от его возраста, психического и физического состояния, которому преступлением причинен физический, материальный, моральный вред, а также лицо, права и интересы которого поставлены под непосредственную угрозу покушением на преступление. ...О признании физического или юридического лица потерпевшим дознаватель, следователь и судья выносят постановление, а суд - определение, незамедлительно после установления события преступления и факта причинения преступлением вреда.

2. Потерпевший, законный представитель и его представитель вправе:

- предоставлять доказательства;

- заявлять ходатайства и отводы;

- давать показания на своем родном языке или на языке, которым владеет;

- пользоваться услугами переводчика бесплатно;

- иметь представителя;

- знакомиться с протоколами следственных действий, производимых с его участием, и подавать на них замечания;

- участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, проводимых по его ходатайству либо ходатайству его представителей;

- знакомиться по окончании расследования со всеми материалами дела, выписывать из него необходимые сведения, участвовать в судебных обсуждениях и прениях в суде первой инстанции при разбирательстве по делу;

- знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать по нему замечания;

- обжаловать действия или решения дознавателя, следователя, прокурора, суда, судьи;

- обжаловать приговор или определение, или постановление суда;

- быть извещенным о принесенных по делу жалобах и протестах и подавать на них возражения;

- участвовать в судебном рассмотрении заявленных жалоб и протестов.

6. По делам о преступлениях, следствием которых явилась смерть потерпевшего, права, предусмотренные настоящей статьей, имеют его близкие родственники.

7. Потерпевший имеет также другие права и несет другие обязанности, предусмотренные настоящим Кодексом.

8. Государство гарантирует потерпевшему доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба.

- с момента определения правового статуса жертвы пыток как потерпевшего - заявление о применении мер защиты по охране жизни, здоровья, чести, достоинства и имущества лиц.²⁶ При наличии реальной угрозы убийства защищаемого лица, применения насилия над ним и его близкими родственниками, уничтожения или повреждения его имущества в связи с участием в дознании, предварительном следствии и

²⁴ **Статья 186 УПК РТ. Освидетельствование**

1. Для обнаружения на теле человека особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для дела, если для этого не требуется производство экспертизы, может быть произведено освидетельствование подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего и свидетеля. О производстве освидетельствования следователь выносит постановление.
2. Постановление о производстве освидетельствования обязательно для подозреваемого и обвиняемого.
3. Освидетельствование производится следователем с участием понятых, а в необходимых случаях, с участием врача. В тех случаях, когда это следственное действие сопровождается обнажением освидетельствуемого лица, освидетельствование производится в присутствии понятых одного и того же пола.
4. Следователь не присутствует при освидетельствовании лица другого пола, если освидетельствование сопровождается обнажением этого лица. В этом случае освидетельствование производится врачом в присутствии понятых одного и того же пола.

²⁵ В Республике Таджикистан судебно-медицинская экспертиза может быть назначена и проведена по заявлению потерпевшего.

Статья 175 УПК РТ. Обязательность рассмотрения ходатайств

1. **Следователь** обязан рассмотреть все заявленные по делу ходатайства. При этом он **не вправе отказать** подозреваемому, обвиняемому, их защитникам, а также потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их **представителям в допросе свидетелей, производстве экспертиз и других следственных действиях**, если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, могут иметь значение для дела.
2. О результатах рассмотрения ходатайства в срок не более пяти суток сообщается лицу, его заявившему. При полном или частичном отказе в удовлетворении ходатайства следователь обязан вынести постановление с указанием мотивов отказа.

²⁶ При наличии *достаточных данных* о том, что потерпевшему, свидетелю или другим участникам дела, а также членам их семей или близким родственникам угрожают убийством, применением насилия, либо иными опасными противоправными действиями, согласно части 3 статьи 12 УПК РТ.

судопроизводстве, важно требовать вынесения постановления об осуществлении государственной защиты²⁷;

- если предполагаемая жертва только в суде (при рассмотрении уголовного дела по обвинению его в совершении преступления) заявила о пытках, важно заявить ходатайство о возложении на прокурора обязанности по проведению проверки и принятию мер по обеспечению безопасности жертвы пыток, возбуждению и расследованию уголовного дела о пытках.

Последовательность указанных заявлений может меняться, в зависимости от наличия/отсутствия заключения врача о причиненных предполагаемой жертве физических страданиях/телесных и внутренних повреждениях.

- Заявление о возбуждении уголовного дела

В случае, если предполагаемая жертва пыток не подавала заявления о возбуждении уголовного дела (см. глоссарий и приложение для определения необходимой статьи Уголовного кодекса РТ²⁸), отсутствует какое-либо сообщение в СМИ о пытках в отношении обратившегося к Вам лица, то важно подать такое заявление²⁹ (и желательно в прокуратуру по месту совершения пыток), и получить документ о регистрации³⁰.

В случае отказа в приеме заявления о преступлении, Вы должны подать жалобу в суд в порядке ст.ст. 123-125 УПК РТ в течение 1 месяца со дня получения уведомления от прокурора, причем жалоба должна быть рассмотрена в 10-дневный срок. Постановление судьи обжалованию не подлежит.

²⁷ Ст. 16 Закона РТ «О государственной защите участников уголовного судопроизводства» от 29 декабря 2010 г., № 644.

²⁸ При квалификации преступления также обратите внимание на Постановление Пленума Верховного суда РТ от 25 июня 2012 года «О применении норм уголовного и уголовно-процессуального законодательства по противодействию пыток»

²⁹ Поводом к возбуждению уголовного дела служат заявление о преступлении (устное – заносится в протокол, письменное подписывается заявителем), сообщение должностного лица, сообщение в СМИ, непосредственное обнаружение дознавателем, следователем, прокурором сведений, указывающих на признаки преступления (ч.1 ст. 140 УПК РТ)

³⁰ заявление принимается, регистрируется и рассматривается согласно ч.1 ст. 145 УПК РТ.

Предварительное следствие³¹ проводится следователем или прокурором. Однако истечения 2-х месяцев ожидать не стоит, и необходимо по истечению 3-10 суток³² получить копию постановления о возбуждении уголовного дела (или об отказе в этом)³³. По такому же сценарию обжалуется любое нарушение норм, предусмотренных УПК РТ. Если Вам не поступило постановление, то необходимо его получить путем подачи заявления об этом.

Далее следует обжаловать постановление об отказе в возбуждении уголовного дела о пытках (в течение 14 суток с момента вручения постановления) прокурору, а затем – вышестоящему прокурору или в суд. Необходимо отслеживать: какому прокурору передана на рассмотрение Ваша жалоба, поскольку запрещается поручение рассмотрения жалобы лицу, действие которого обжалуется³⁴.

По каждому нарушению уголовно-процессуального закона, допущенному следователем, прокурором в течение всего производства следствия и судебного разбирательства, необходимо подавать письменную жалобу (на действия/бездействие) прокурору (либо вышестоящему прокурору) или в суд³⁵ с требованием:

- 1) всесторонне проверить доводы в жалобе, истребовать материалы и получить пояснение заявителя (что весьма важно, но предпринимается «по необходимости»)³⁶;
- 2) принять меры по восстановлению нарушенных прав и разъяснить право по возмещению причиненного вреда³⁷.

Важным представляется положение ст. 21 УПК РТ об обязанности прокурора, следователя и дознавателя принять все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела, выявить

³¹ Предварительное следствие должно быть закончено в двухмесячный срок с момента возбуждения уголовного дела согласно ст. 164 УПК РТ.

³² Заявление рассматривается в срок до 3-х суток, в исключительных случаях по продлению прокурора – до 10-ти суток.

³³ В соответствии с ч.ч. 2, 3 ст. 149 УПК РТ.

³⁴ Статьей 122 УПК РТ.

³⁵ В соответствии с главой 14 УПК РТ.

³⁶ ч.2 ст. 122 УПК РТ.

³⁷ ч. 3 ст. 122 УПК РТ.

уличающие, оправдывающие, отягчающие и смягчающие обстоятельства и определить ответственность обвиняемого; все подлежащие доказыванию обстоятельства дела должны быть исследованы всесторонне, полно и объективно; суд, судья, сохраняя объективность и беспристрастность, обеспечивают сторонам необходимые условия для реализации их прав на полное исследование обстоятельств дела.

- Заявление о применении мер защиты

Такое заявление подается в письменном виде, но лишь после получения жертвой пыток статуса потерпевшего.

Суд, прокурор, начальник отдела дознания или следователь проверяют это сообщение (равно как и отменяют принятое решение) и в течение 3-х дней выносят постановление об осуществлении государственной защиты (выбор мер/-ы защиты и способа ее/их применения, заключение договора взаимных обязательствах и ответственности) или отказе в этом. Отказ может быть обжалован в указанные органы, жалоба рассматривается в течение 24 часов с момента ее подачи. Обеспечивается защита (под прокурорским, ведомственным надзором) с соблюдением конфиденциальности о защищаемом лице, правоохранительными, уполномоченными органами, учреждениями, в которых содержатся защищаемые лица, согласно ст. 3 Закона РТ «О государственной защите участников уголовного судопроизводства». Предусматривается 9 видов мер защиты³⁸ и также

³⁸ «Статья 6. Меры безопасности

1. В отношении защищаемого лица могут применяться одновременно несколько либо одна из следующих мер безопасности:

- личная охрана, охрана жилища и имущества;
- выдача специальных средств индивидуальной защиты, связи и оповещения об опасности;
- обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемом лице;
- *переселение на другое временное место жительства;*
- *замена документов;*
- *изменение внешности;*
- *изменение места работы (службы) или учебы;*
- временное помещение в безопасное место;

социальной поддержки, причем их перечень не является исчерпывающим.

Статья 14 закона для защищаемых лиц, содержащихся под стражей или находящихся в месте отбывания наказания в виде ограничения свободы, лишения свободы либо содержания в дисциплинарной воинской части, предусматривает возможность применения также таких дополнительных мер:

- раздельное содержание защищаемого лица и лица, от которого исходит угроза насилия;
- изменение защищаемому лицу меры пресечения или меры наказания в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законодательством Республики Таджикистан.

В случае причинения телесных повреждений, вреда, гибели защищаемого лица членам его семьи по постановлению того же органа, выносившего постановление, выплачивается единовременное пособие, пенсия (в случае инвалидности).

- применение дополнительных мер безопасности в отношении защищаемого лица, содержащегося под стражей или находящегося в месте отбывания наказания, в том числе перевод из одного места содержания под стражей в другое или отбывания наказания в другое.

2. При наличии оснований, указанных в статье 16 настоящего Закона, в отношении защищаемого лица могут применяться также другие меры безопасности, предусмотренные законодательством Республики Таджикистан.

3. Меры безопасности, предусмотренные абзацами четвертым, пятым, шестым и седьмым части 1 настоящей статьи, применяются только в отношении дел по тяжким и особо тяжким преступлениям».

IV. СБОР ДОПОЛНИТЕЛЬНОЙ ИНФОРМАЦИИ

Определив события и вопросы для расследования, необходимо быть гибким и собирать всю необходимую информацию. Например, может вполне помочь информация о делах (приговоры, постановления), которые имели место ранее в конкретном учреждении/здании.

Важно, чтобы доказательства были достоверными и надежными, а свидетельские показания заслуживали доверия³⁹. При этом особую роль играют влияющие на поведение свидетеля социальные, культурные и гендерные факторы⁴⁰

Подтверждение сведений из нескольких источников повышает их доказательную силу. Важно провести логическую цепочку и соотнести все полученные сведения, информацию.

При наличии «пробелов» (то, что требует доказывания, но отсутствует) важно своевременно подготовить и направить необходимые запросы/требования в уполномоченные государственные органы (включая медицинские организации) с целью установления фактов и подтверждения сведений⁴¹.

³⁹ Свидетель может быть из числа лиц, ранее употреблявших наркотические вещества и алкогольные напитки, поэтому другая сторона по делу может принять меры к сбору доказательств, показывающих маргинальный образ жизни данного свидетеля и поставить под сомнение их достоверность. На «весах» окажется, с одной стороны отрицательный образ свидетеля, показывающего о пытках в отношении жертвы, и, с другой стороны - положительный образ, к примеру, сотрудника полиции (либо руководителя подразделения полиции), «состоявшего на правоохранительной службе» (в защиту которого могут быть представлены положительные отзывы и характеристики руководства полицейского учреждения, коллег).

⁴⁰ Например, сокамерники, видевшие состояние здоровья больного задержанного, в изоляторе временного содержания, могут быть этапированы в другой регион (для отбытия наказания), либо освобождены. Необходимо уточнить место нахождения свидетеля, организовать встречу с ним, опросить, отобрать письменные показания.

⁴¹ К примеру, получены сведения о вызове скорой медицинской помощи в изолятор временного содержания к задержанному, а журнал вызовов скорой медицинской помощи органы следствия отказывают в предоставлении, поскольку изъяты и приобщены к материалам уголовного дела. Важно направить запрос в больницу/станцию скорой помощи для получения информации о дате, времени вызова скорой помощи в ИВС для конкретного больного, диагнозе,

Более подробно смотрите «Общественное расследование пыток и других нарушений фундаментальных прав человека», разработанной Межрегиональной общественной организацией «Комитет против пыток» (Россия). Публикация доступна на сайте организации www.pytkam.net

оказанной помощи, назначенном лечении, необходимости госпитализации, а также ФИО врача, который осматривал больного.

V.УЧАСТИЕ АДВОКАТА В ПЕРИОД ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ, В СУДЕ

5.1.Участие адвоката в период предварительного следствия

Главные цели:

- Защита жертвы, ее представителя (представителя потерпевшего, если таковым признана жертва по постановлению органа уголовного преследования/прокурора), свидетеля, обеспечение его/их безопасности.
- Отстранение предполагаемого виновного от должности.
- Возбуждение уголовного дела по статье о пытках, а не по другой статье. В случае неправильной квалификации, важно в суде достигнуть цели – направления дела для проведения дополнительного расследования.
- При наличии согласия жертвы пыток - провести пресс-конференцию (если дело не сдвигается с «мертвой точки»).

Важно подготовить:

- Четкое описание события преступления.
- Список предполагаемых виновных с подробным указанием конкретных деяний.
- Список свидетелей с указанием ФИО, возраста, пола, адреса (за исключением тех, чьи имена должна быть сохранены в тайне).
- Перечень вещественных доказательств.
- Перечень документов, подтверждающих факт пыток.
- Описание квалификации преступления с конкретных разъясняющих каждый признак состава пыток.
- Четкие и конкретные нормы международного права, нарушенные или которые могут быть нарушены в случае не принятия необходимых и прямо предписанных Конвенцией ООН против пыток мер.
- Список того, что необходимо предпринять органу уголовного преследования (кого допросить, какие доказательства изъять, какие экспертизы назначить).
- Экспертные заключения врача, психолога с указанием резюме и заключения в соответствии со Стамбульским протоколом для предоставления органу уголовного преследования/суду, где

будет содержаться обоснование физических и психических пыток, причиненного вреда, объема, длительности и стоимости реабилитации. Для этого потребуется финансирование, которое, возможно, смогут предоставить неправительственные организации в рамках реализуемых проектов.

- На основании экспертных заключений в любое время в период проведения следствия и судебного разбирательства заявить гражданский иск в уголовном процессе с целью реабилитации жертвы пыток. Порой, бывает важно сделать это на первичном этапе одновременно с заявлением ходатайства о принятии необходимых и предусмотренных законом мер для обеспечения иска (с той целью, чтобы избежать возможного отчуждения собственности/имущества предполагаемыми виновными).

- Если жертва пыток мертва, важно **до захоронения** (рекомендовать родным/близким не забирать тело из морга/бюро СМЭ) провести судебно-медицинскую экспертизу, но, если заключение последней не достоверное, достичь назначения и проведение вышестоящей инстанцией повторной/комиссионной/комплексной экспертизы.

- Телеграмму, жалобу в Генеральную прокуратуру/ электронное сообщение на электронный адрес Президента страны, Генеральной прокуратуры Уполномоченного по правам человека о допусках нарушениях прав жертвы.

- Четкие и конкретные требования о возбуждении уголовного дела, соблюдении и защиты прав жертвы.

5.2.Участие адвоката в суде

Рекомендуется:

- Добиться открытого судебного разбирательства (если жертва не является несовершеннолетней, либо дело не связано с сексуальными пытками).

- Пригласить наблюдателей из числа представителей общественных организаций, дипломатических представительств, журналистов.

- Вести аудиозапись процесса.

- Наладить контакт с секретарем судебного заседания.

- Заявить ходатайство о присутствии в судебном заседании представителя СМИ, аудиофиксации им процесса и открытой для суда возможности получения и использования аудиозаписи

для подготовки полного, достоверного и точного протокола судебного разбирательства.

- После каждого судебного заседания важно подготовить стенограмму на основании аудиозаписи, для последующего предоставления суду с целью обеспечения полноты протокола.

- Каждое заявление, ходатайство, жалобу фиксировать в письменном виде и подавать перед заявлением в судебном заседании через канцелярию для получения подтверждения о принятии.

- В случае отказа в удовлетворении ходатайства о приобщении к материалам дела важных документов (включая письменные показания, жалобы, доказательства), найти дополнительное обоснование для их приобщения судом к материалам дела.

- Отслеживать ведение протокола и получить протоколы каждого судебного заседания.

- По получении протоколов сверить их с аудиозаписью на предмет достоверности и точности. В случае несоответствия, подать замечания на протокол в письменном виде с оставлением себе копии с отметкой о принятии (ФИО, дата и время принятия).

VI. ПРЕДЪЯВЛЕНИЯ ТРЕБОВАНИЙ О ВОЗМЕЩЕНИИ УЩЕРБА

Важным стандартом свободы от пыток является возмещение ущерба, которое включает, в том числе компенсацию и реабилитацию. Адвокаты зачастую ошибочно считают, что право требования компенсации морального вреда возникает только после того, как виновное в совершении актов пыток лицо было привлечено к уголовной ответственности и вынесен обвинительный приговор. Конечно, эта точка зрения заслуживает внимания, в рамках уголовного процесса легче взыскать компенсацию ущерба жертве пыток и не нужно задумываться о том, каким образом доказать вред причиненный человеку преступлением пытки. Необходимо лишь доказать степень страданий жертвы пыток и получить положительное решение суда.

В этом случае, для возмещения вреда необходимо собрать документы, подтверждающие:

- регистрацию заявления жертвы о преступлении,
- расследование,
- вынесение приговора,
- а лишь затем – право на предъявление требования о возмещении вреда⁴²

Государство, в полном объеме возмещает вред, причиненный актами пыток⁴³.

Предмет/ перечень возможного возмещения (ст. 462 УПК РТ):

- 1) имущественный вред⁴⁴, включающий: а) требование о возмещении имущественного вреда и б) заявление о

⁴² Ст. 461 УПК РТ.

⁴³ Там же (см. выше сноску).

⁴⁴ Зарботка, пенсии, пособия, других средств, которых он лишился в результате незаконных действий, незаконно конфискованного или обращенного в доход государства на основании приговоров или решения суда имущества, штрафов и процессуальных издержек, взысканных во исполнение незаконного приговора суда, сумм, выплаченных за оказание юридической помощи, и иных расходов.

производстве денежных выплат. Первое подается в течение 6 месяцев с момента получения извещения с разъяснением порядка возмещения вреда, а второе – в течение 3-х лет с момента получения определения или постановления о производстве таких выплат⁴⁵.

2) *последствия* морального вреда, включающий: а) либо предъявление гражданского иска с момента возбуждения уголовного дела, но до начала судебного следствия⁴⁶, б) либо подается гражданский иск в порядке гражданского судопроизводства⁴⁷. При этом, отказ в удовлетворении иска, предъявленного в порядке гражданского судопроизводства, лишает истца права вторичного предъявления того же иска по уголовному делу.

3) восстановление в пенсионных, трудовых, жилищных и иных правах (по схеме возмещения морального вреда).

Какие процедуры/ порядок необходимо соблюсти?

Для возмещения имущественного вреда необходимо соблюсти следующий порядок:

- получить оправдательный приговор/ определение (постановление) о прекращении уголовного дела, об отмене или изменении иных незаконных решений вместе с извещением, где разъяснен порядок возмещения имущественного вреда и восстановления иных прав (направление копии перечисленному заинтересованному лицу по почте – обязанность государства по ст. 463 УПК РТ);

- **в течение 6 месяцев** с момента получения указанного выше документов, обратиться с требованием о возмещении имущественного вреда *в орган, вынесший оправдательный приговор, определение (постановление) о прекращении дела, об отмене или изменении иных незаконных решений*;

- далее в период одного месяца указанные должностные лица определяют размер вреда и выносят постановление о производстве выплат в возмещение вреда, но заявление разрешается судьей.

⁴⁵ Ст. 468 УПК РТ.

⁴⁶ Ч.1 ст. 127 УПК РТ.

⁴⁷ На основании ч.1 ст. 466 УПК РТ.

Заявление о восстановлении иных прав, кроме имущественных, предъявляется лишь в течение 1 года с момента получения извещения о порядке восстановления прав, согласно ч.2 ст. 468 УПК РТ, причем указанный пропущенный по уважительной причине срок может быть восстановлен следователем, прокурором, судом.

Очень часто, мы в своей практике сталкиваемся с тем, что уголовные дела не возбуждаются в отношении должностных лиц государства, виновных в пытках, а если и возбуждаются то приостанавливаются или прекращаются. Это, безусловно, является нарушением международных и национальных стандартов свободы от пыток, так как именно на государстве лежит обязанность по проведению эффективного расследования заявлений о пытках, наказанию виновных и возмещения ущерба. Но для адвоката, и в этом случае необходимо задуматься о том, какие механизмы он может использовать по требованию возмещения ущерба.

Прежде всего, компенсация вреда возможна в рамках реабилитации по уголовному делу в соответствие со статьей 1115 Гражданского кодекса РТ. Статья 170 Гражданского кодекса РТ охватывает перечень нематериальных благ человека, такие как: жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, ...неприкосновенность частной жизни, ...и др. Общая норма статьи 171 ГК РТ предусматривает, что в случаях причинения морального вреда, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда. При определении размера компенсации морального вреда суд принимает во внимание степень вины нарушителя и иные заслуживающие внимания обстоятельства, в том числе степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред. Лицо, предъявившее требование о защите, должно доказать факт нарушения его личного неимущественного права.

Важным является определение ответчика в рамках гражданского процесса по делам о пытках. Статья 1115 Гражданского кодекса Таджикистан предусматривает, что моральный вред возмещается причинителем вреда при наличии вины... Важно определить, кто является причинителем вреда от

актов пыток. Должностное лицо, применившее пытки? Должностные лица, которые не проводили эффективного расследования? Министерство или ведомство, в котором работало должностное лицо, нарушившее права человека? Или быть может государство в лице министерства финансов? В соответствии с международными обязательствами в области прав человека, виновным в нарушениях прав человека выступает государство, которое должно компенсировать вред, причиненный жертве нарушений прав человека.

При рассмотрении вопроса о компенсации вреда, необходимо также обратить внимание на нормы Закона РТ «О государственном бюджете Республики Таджикистан на 2012 год», статья 32 которой устанавливает, что исполнение судебного решения по возмещению материального и морального ущерба, нанесенного работниками органов государственного управления и правоохранительными органами в ходе исполнения служебных обязанностей, осуществляется за счёт средств их сметы расходов.

Таким образом, причинителем вреда, нанесенного работниками органов государственной власти и правоохранительными органами являются бюджеты министерств и ведомств, где работают (-ли) лица, применившие акты пыток. Ответчиком по искам о компенсации будут выступать министерства и ведомства, а не отдельные лица, виновные в совершении актов пыток и жестокого обращения. После возмещения ущерба, виновное министерство или ведомство может в регрессном порядке взыскать сумму ущерба с виновного лица.

Следующим шагом в подготовке искового заявления, а также представления доказательств является обоснование неправомочности действий должностных лиц. В отсутствие судебного приговора весь гражданский процесс будет строиться в условиях состязательности судебного процесса. От того как мы докажем неправомочность, зависит решение суда. Важно помнить, что в этом случае, на судебном процессе мы не можем говорить о преступлении и вины в рамках уголовного процесса. Если мы выберем такую позицию, то гражданский суд обязательно отправит нас в уголовный процесс и будет безусловно прав. Нам нужно показать суду и представить свои

доказательства о нарушении прав человека. Это свидетельские показания, наличие телесных повреждений (медицинские документы), заключения экспертов об оценке морального вреда, отмененные постановления об отказе в возбуждении уголовного дела, ответы МВД и прокуратуры о привлечении к дисциплинарной ответственности сотрудников виновных в нарушении прав человека.

Последняя и самая сложная задача, которая нам предстоит при подготовке иска о компенсации морального вреда, доказать степень или тяжесть нравственных страданий. Таким обоснованием могут выступать объяснения самого человека, пострадавшего от пыток, его подробное описание переживаний, касающихся каждого неправомерного действия; показания свидетелей, близких родственников, медицинские документы подтверждающие наличие телесных повреждений или нравственных страданий; заключения специалистов. Стоит помнить, что в гражданском процессе у нас больше возможностей в рамках состязательности сторон и представления доказательств, чем в рамках уголовного процесса.

Что полезно использовать при подготовке иска о компенсации причиненного пытками вреда?

Необходимо:

- 1) основываться на ст. 131 УПК РТ⁴⁸;
- 2) сделать ссылку на ч. 1 ст. 14 Конвенции ООН против пыток о важности справедливости и адекватности размера и учета полной реабилитации и замечания Общего порядка к статье 14 Конвенции;
- 3) обосновать (в достаточной мере для получения положительного судебного решения) требования о размере, основываясь на заключениях судебно-медицинской и психолого-психиатрической экспертиз.

⁴⁸ «...Определение основания, условий, объема и способа возмещения вреда в соответствии с международными правовыми актами, признанными Таджикистаном».

ПРИЛОЖЕНИЯ. ОБРАЗЦЫ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ДОКУМЕНТОВ

ОБЩИЙ ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ ЖАЛОБ

Жалоба на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора или суда, судьи может быть подана в течение всего производства дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства⁴⁹.

Согласно ч. 4 ст. 122 УПК РТ, если обжалуемыми неправомерными действиями или решениями гражданину причинен моральный, физический или имущественный вред, ему должны быть разъяснены права на возмещение или устранение вреда и порядок осуществления этих прав, предусмотренных главой 47 УПК РТ.

ДОКУМЕНТ 1

<p>Наименование государственного органа или должностного лица, ответственного за производство по уголовному делу⁵⁰ <i>(орган уголовного преследования, прокуратура, суд) от ФИО, правовой статус лица, подающего жалобу,</i> адрес: _____, тел.: _____</p> <p>ЖАЛОБА на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора или суда, судьи⁵¹ в порядке ст. 119 УПК РТ</p> <p>Краткое описание обстоятельств дела, в связи с чем подается жалоба _____.</p> <p>« _____ » 20__ г. _____ (ФИО)</p>

⁴⁹ Ч. 1 ст. 120 УПК РТ.

⁵⁰ Согласно ч. 1 ст. 122 УПК РТ «запрещается поручать рассмотрение жалобы тому прокурору или судье, действие которых обжалуется, а равно должностному лицу, утвердившему обжалуемое решение».

⁵¹ Ч. 1 ст. 119 УПК РТ.

дознателя, следователя, прокурора, судьи/ наименование суда) в нарушение ст. _____ (название нормативного правового акта) допущено/ вынесено решение _____ (обжалуемое действие/бездействие).

Указать доказательства, подтверждающие обжалуемые действия/ бездействие/решения.

В соответствии со ст. 120-122 УПК РФ,

ТРЕБУЮ:

1. Рассмотреть жалобу всесторонне, истребовать дополнительные материалы.
2. Вызвать меня (лицо, в интересах которого подается жалоба) для получения пояснений относительно обжалуемых действий и решений⁵².
3. Принять меры к восстановлению нарушенных прав и законных интересов ФИО (участников уголовного процесса, а также иных граждан, предприятий, организаций и учреждений)⁵³.

« ___ » _____ 20__ г.

ФИО, подпись (участника уголовного судопроизводства/ другого лица, чьи интересы ущемляются) _____

ОБЖАЛОВАНИЕ ОПРЕДЕЛЕНИЙ/ПОСТАНОВЛЕНИЙ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

В кассационную жалобу на приговор⁵⁴ могут быть внесены (и не подлежат обжалованию в порядке ст. 363 УПК РФ) **возражения** против решений (вынесенных в ходе судебного разбирательства в виде определения/постановления), касающиеся:

- исследования доказательств,
- ходатайства участников процесса,
- избрания, изменения или отмены меры пресечения,
- соблюдения порядка в зале судебного заседания, кроме определений (постановлений) о наложении штрафа.

⁵² Ч. 2 ст. 122 УПК РФ.

⁵³ Ч. 3 ст. 122 УПК РФ.

⁵⁴ Ч. 2 ст. 363 УПК РФ.

Если определение, постановление суда первой инстанции не вступило в законную силу, кассационная жалоба подается в порядке главы 38 УПК РТ (в течение 10 суток с момента провозглашения, а для содержащихся под стражей - с момента вручения копии), а надзорной жалобы⁵⁵ (либо по вновь открывшимся обстоятельствам⁵⁶) о пересмотре решений первой, кассационной и надзорной инстанций, вступивших в законную силу – в соответствии с правилами глав 42 и 43 УПК РТ⁵⁷.

Иные определения/постановления суда могут быть обжалованы в порядке ст.363 УПК РТ, как сторонами, так и лицами, не являющимися сторонами в данном деле, если определение или постановление касается их интересов⁵⁸.

ЖАЛОБА НА НЕЗАКОННОЕ СОДЕРЖАНИЕ В ЗАКЛЮЧЕНИИ

В случае содержания предполагаемой жертвы пыток в заключении не на законных основаниях, важно подготовить жалобу⁵⁹ об этом в суд⁶⁰.

⁵⁵ Статьей 405 УПК РТ предусмотрены лишь сроки пересмотра в порядке надзора обвинительного приговора, определения, постановления суда в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении, за мягкостью наказания или по иным основаниям, влекущим ухудшение положения осужденного, а также пересмотра оправдательного приговора либо определения, постановления суда о прекращении производства по уголовному делу (допускаются в течение одного года по вступлении их в законную силу).

⁵⁶ Статья 418 УПК РТ. **Сроки возобновления производства**

1. Пересмотр обвинительного приговора ввиду вновь открывшихся обстоятельств в пользу осужденного никакими сроками не ограничен.
2. Смерть осужденного не является препятствием к возобновлению производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств в целях реабилитации.
3. Пересмотр оправдательного приговора, определения, постановления о прекращении дела, а также пересмотр обвинительного приговора по мотивам мягкости наказания или необходимости применения к осужденному закона о более тяжком преступлении допускается лишь в течение сроков давности привлечения к уголовной ответственности, установленных статьей 75 Уголовного кодекса Республики Таджикистан, и не позднее одного года со дня открытия новых обстоятельств.

⁵⁷ Ст. 125 УПК РТ.

⁵⁸ Ч. 5 ст. 363 УПК РТ.

⁵⁹ Согласно ст. 121 УПК РТ «подача жалобы не приостанавливает исполнение обжалуемого решения, если настоящим Кодексом не предусмотрен иной порядок».

В зависимости от типа учреждения и основания содержания в заключении, выбираются для применения соответствующие нормативные правовые акты. К примеру, если в отношении лица избрана мера пресечения (арест, домашний арест, заключение под стражу⁶¹), необходимо руководствоваться УПК РТ (поскольку только суд разрешает арест/домашний арест и заключение под стражу, и соответственно частная жалоба подается в вышестоящий суд через суд, вынесший определение/постановление); если лицо помещено в психиатрический стационар в порядке недобровольной госпитализации, то законом «Об охране здоровья населения»⁶² и, возможно, УК РТ⁶³ (необходимо обжаловать определение суда в аналогичном выше порядке, и требовать возбуждения уголовного дела по ст. 133 УК РТ) и т.д.

Частная жалоба на определение/постановление суда подается сторонами в вышестоящий суд в течение 10-ти суток со дня вынесения обжалуемого решения, и

⁶⁰ Согласно ч. 1 ст. 35 УПК РТ, только суд вправе:

- разрешить произвести арест лица и заключить его под домашний арест или продлить срок ареста;
- разрешить помещение подозреваемого и обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы.

⁶¹ Согласно ч. 2 ст. 5 Закона РТ «О порядке и условиях содержания под стражей подозреваемых, обвиняемых и подсудимых», основанием для содержания под стражей подозреваемого, обвиняемого и подсудимого, в отношении которых в качестве меры пресечения применено заключение под стражу, является постановление судьи или определение суда вынесенное в порядке, установленном Уголовно-процессуальным кодексом Республики Таджикистан.

⁶² Статья 75. Судебно-психиатрическая и судебно-медицинская экспертиза
Судебно-психиатрическая экспертиза граждан осуществляется комиссией из врачей-психиатров.

Лица, страдающие психическими заболеваниями, могут быть помещены в специальные психиатрические больницы (диспансер, отделения больниц) на принудительное лечение **только по определению суда**.

Судебно-медицинская экспертиза граждан, трупов, вещественных доказательств по материалам уголовных и гражданских дел проводится экспертом бюро судебно-медицинской экспертизы.

Порядок назначения и производства судебно-медицинской экспертизы определяется законодательством Республики Таджикистан.

⁶³ Ст. 133 УК РТ «Незаконное помещение в психиатрическую больницу».

рассматривается в соответствии с требованиями главы 39 УПК РТ⁶⁴.

В соответствии с ч. 2 ст.11 УПК РТ, арест, принудительное содержание лица в медицинском или воспитательном учреждении допускаются только по решению суда, судьи.

ДОКУМЕНТ 2

<p style="text-align: center;">В суд (указать наименование суда) <i>(стоящий выше суда 1 инстанции, вынесший определение/постановление)</i> от ФИО, правовой статус лица, подающего жалобу, адрес: _____, тел.: _____</p> <p style="text-align: center;">ЧАСТНАЯ ЖАЛОБА на определение суда/постановление судьи⁶⁵ о применении меры пресечения в виде ареста⁶⁶/домашнего ареста⁶⁷/заключения под стражу⁶⁸ (или о продлении срока...)</p> <p>« ____ » ____ 20__ г. судом _____ (наименование суда) вынесено определение/постановление об аресте/домашнем аресте/заключении под стражу _____ (в родительном падеже ФИО лица, в отношении которого судом вынесено постановление о применении меры пресечения).</p> <p>Копия постановления/определения о применении меры пресечения вручена « ____ » _____ 20__ г. / НЕ вручена, не разъяснен порядок его обжалования в нарушение ч. 3 ст. 104 УПК РТ.</p> <p style="text-align: center;"><i>Далее укажите основания для избрания указанной меры</i></p>

⁶⁴ Ч. 3 ст. 363 УПК РТ.

⁶⁵ Ч. 2 ст. 104 УПК РТ: «О применении, изменении либо отмене меры пресечения дознаватель, следователь, прокурор, судья выносят постановление, а суд - определение, в которых содержится указание на необходимость применения меры пресечения, изменения либо отмены ее».

⁶⁶ **Согласно ст. 6 УПК РТ, арест** - мера пресечения, применяемая по решению судьи или определению суда только в отношении подозреваемых, обвиняемых или осужденных лиц. Арест как мера пресечения не названа в ч. 2 ст. 101 УПК РТ, где определен исчерпывающий перечень мер пресечения.

⁶⁷ Ст. 110 УПК РТ.

⁶⁸ Ст. 111 УПК РТ.

пресечения, изложенные в определении/постановлении суда первой инстанции.

При необходимости для обоснования требований можно указать обстоятельства/нарушения норм УПК при задержании, рассмотрении судом ходатайства (в форме постановления) органа уголовного преследования об избрании меры пресечения.

С указанным определением/постановлением от «___» _____ 20__ г. я не согласен, поскольку *(выбрать из нижеперечисленного необходимое, и обосновать/подтвердить письменными доказательствами):*

- Собранные по уголовному делу доказательства НЕ дают достаточные основания полагать, что ФИО *(подозреваемый, обвиняемый, подсудимый)* может скрыться от органа уголовного преследования и суда;

- ФИО *(подозреваемый, обвиняемый, подсудимый)* может воспрепятствовать предварительному расследованию уголовного дела или рассмотрению его судом, в том числе скрыть или фальсифицировать материалы, имеющие значение для дела, или незаконным путём воздействовать на лиц, участвующих в уголовном процессе, без уважительных причин не являться по вызовам органа, ведущего уголовное судопроизводство, совершить другое преступление, противодействовать исполнению приговора.

- При решении вопроса о необходимости применения меры пресечения к ФИО *(подозреваемому, обвиняемому или подсудимому)* НЕ учтен характер подозрения или обвинения *(в соответствии с международными стандартами тяжесть обвинения не должна являться основанием для содержания под стражей, но ч.1 ст. 111 УПК РТ устанавливает возможность по данному основанию избрать в качестве меры пресечения заключение под стражу)*, личность *(приобщить собранные характеристики/отзывы)*, возраст и состояние их здоровья *(приобщить справку о заболеваниях/медицинскую карту или иную медицинскую документацию)*, род занятий *(справка о постоянном месте работы, о наличии образования)*, семейное *(приобщить справку о составе семьи)* и имущественное положение, наличие постоянного места жительства

(приобщить справку с места жительства – из КСК/домовая книга/книга регистрации жильцов) и другие обстоятельства⁶⁹.

- В случае отсутствия в постановлении органа уголовного преследования следующего, и/или не приложены материалы в подтверждение ходатайства, укажите это: мотивы и основания, в силу которых возникла необходимость в заключении подозреваемого/обвиняемого под стражу и невозможно избрание иной меры пресечения.

- В случае пропуска представления судье 8-часого срока до истечения срока задержания, укажите это (если ходатайство возбуждается в отношении подозреваемого, задержанного в порядке, установленном статьями 92 и 94 УПК РТ).

- В случае рассмотрения судом ходатайства следователя по вопросу о мере пресечения в отсутствие подозреваемого/задержанного, его защитника, по уважительным причинам, либо по причине не извещения о времени проведения судебного заседания, укажите это.

- В случае не соблюдения судьей установленной процедуры⁷⁰, укажите это.

- В случае не уведомления лицом, в производстве которого находится уголовное дело, установленных УПК РТ лиц⁷¹, укажите это.

Обстоятельства уголовного дела (укажите какие именно) требуют изменения/отмены избранной меры пресечения⁷².

Если необходимо, то в дополнение можно добавить

⁶⁹ Ст. 102 УПК РТ.

⁷⁰ Ч. 1 ст. 111 УПК РТ.

⁷¹ Ст. 100 УПК РТ: 1. «...орган, ведущий уголовное судопроизводство и осуществивший задержание, обязан в течение 12 часов с момента фактического задержания уведомить кого-либо из совершеннолетних членов его семьи или близких родственников либо предоставить возможность такого уведомления самому задержанному.

2. О задержании гражданина иностранного государства орган, ведущий уголовное судопроизводство и осуществивший задержание, в срок, указанный в части 1 настоящей статьи, сообщает в Министерство иностранных дел Республики Таджикистан для уведомления посольства или консульства этого государства».

⁷² Ч. 4 ст. 104 УПК РТ.

следующим: Арест/домашний арест/заключение под стражу - это мера пресечения, т.е. принудительные действия, применяемые к подозреваемому, обвиняемому или подсудимому для предотвращения совершения ими преступления или действий, препятствующих производству по уголовному делу, а также для обеспечения исполнения приговора. Однако таких целей, как установлено, ФИО не преследует, и отсутствуют основания для формулировки такого вывода.

В соответствии со ст. ___ УПК РТ,

Прошу/ требую (*отметить по выбору*):

- 1) Отменить постановление/определение _____ (*наименование суда*) от «___» ___ 20___ г. об избрании меры пресечения в виде _____ (*указать*);
- 2) Освободить из под-стражи (отменить домашний арест) _____ (ФИО);
- 3) Признать избрание меры пресечения нарушением ст. 9 МПГПП и вынести частное определение в отношении виновных лиц в соответствии со статьей (...) УПК РТ.
- 4)

«___» _____ 20___ г.
ФИО, подпись _____

ЖАЛОБА НА НЕДОПУСК АДВОКАТА, ОТВОД ЗАЩИТНИКА

В случае получения помощи не выбранным защитником, или если адвокат по назначению не оказывает качественную юридическую защиту, важно достичь цели замены адвоката.

ДОКУМЕНТ 3

Прокурору/суд (указать полное наименование)

Копия: Начальнику органа

дознания/следствия

(указать полное наименование)

от ФИО, правовой статус лица, подающего жалобу,

адрес: _____, тел.: _____

ЖАЛОБА В ПОРЯДКЕ СТ.123 УПК РТ (если жалоба
адресована прокурору)
или **СТ. 124 УПК РТ** (если суду)

«__» _____ 20__ г. _____ (ФИО) был задержан в порядке ст. __ УПК РТ по подозрению/обвинению в совершении преступления, предусмотренного ст. __ УК РТ. *В случае не допуска адвоката к лицу, содержащемуся не в уголовно-процессуальном порядке, указать соответственно иные основания содержания в заключении (в психиатрическом учреждении, к примеру).*

_____ (ФИО) выбрал защитником _____ (ФИО, № ордера и дата его выдачи, если адвокат). Однако, несмотря на это, _____ (ФИО должностного лица, не допускающего защитника) адвокат не допущен к участию в деле. *Далее необходимо указать обстоятельства и причины не допуска.*

Ст. 19 Конституции РТ, ст. 22, ч.3 ст. 46, ч. 4 ст. 47 УПК РТ, определяют право каждого лица с момента задержания пользоваться услугами адвоката.

Ч. 2 ст. 49 УПК РТ предусмотрено правило о допущении защитника к участию в уголовном деле с момента (вынесения в отношении лица постановления о возбуждении уголовного дела, а также с момента – *это выражение можно опустить, поскольку время вынесения постановления и время фактического задержания могут не совпадать*) фактического задержания подозреваемого.

Право выбрать по своему усмотрению и пригласить защитника _____ принадлежит _____ как подозреваемому/обвиняемому/подсудимому, так и лицам по их поручению/ с их согласия, предусмотрено ч. 1 ст. 50 УПК РТ, а обязанность обеспечить участие защитника возлагается ч. 3 ст. 50 УПК РТ на дознавателя, следователя, прокурора, суд/судью (*пояснить: кем был приглашен защитник, и почему он не был допущен*). С другой стороны, ч. 2 ст. 50 УПК РТ запрещает органу, ведущему уголовное судопроизводство, рекомендовать кому бы то ни было приглашение определенного защитника.

На основании ст.ст. 49-50 УПК РТ, требую:

1. Допустить к участию в деле в качестве защитника _____

(ФИО) для защиты _____ (ФИО).

2. Привлечь _____ (ФИО *должностного лица, не допускающего защитника к подзащитному*) к административной ответственности по ст. 670 КоАП РТ⁷³.

Приложение: ордер, заявления/жалобы (если подавались по данному факту) и иные необходимые для подтверждения/обоснования требований документы.

«___» _____ 20__ г.

ФИО, подпись _____

ЗАЯВЛЕНИЯ

При получении от жертвы в ходе первичного опроса информации о даче признательных показаний (которые могут быть оформлены как явка с повинной) под пытками, важно подать **заявление об отказе жертвы от этих показаний**, адресованное прокурору и должностному лицу, в производстве которого находится уголовное дело (в произвольной форме, с приведением формальных сведений о том, кто, когда, какие показания дал, какое давление и от кого испытал, а также конкретное словосочетание «отказываюсь от показаний, данных мной «___» _____ 20__ г.», подписи этого лица и адвоката, дата).

В большинстве случаев полезно сразу же расписать алгоритм действий органа уголовного преследования: то, что необходимо предпринять для закрепления доказательств по уголовному делу о пытках.

⁷³ **Статья 670 КоАП РТ.** Искусственное создание препятствий физическим и юридическим лицам в реализации их прав и законных интересов
Искусственное создание препятствий физическим и юридическим лицам в реализации их прав и законных интересов, требование от них документов и сведений, предоставление которых этими лицами не предусмотрено законодательством, отказ им в выдаче сведений или документов, предоставление которых предусмотрено нормативными правовыми актами, задержка, передача недостоверной или неполной информации, а также незаконное изъятие и получение в залог принадлежащих им правоустанавливающих документов, при отсутствии признаков преступления, - влечет наложение штрафа на должностных лиц в размере от тридцати до пятидесяти показателей для расчетов.

⁷⁴ Части 2-10 ст. 111 УПК РФ:

2. При необходимости избрания в качестве меры пресечения в виде заключения под стражу прокурор, следователь и дознаватель с согласия прокурора представляют суду соответствующее ходатайство в форме постановления. В постановлении о внесении ходатайства излагаются мотивы и основания, в силу которых возникла необходимость в заключении подозреваемого, обвиняемого под стражу и невозможно избрание иной меры пресечения. К постановлению прилагаются материалы, подтверждающие обоснованность ходатайства. Если ходатайство возбуждается в отношении подозреваемого, задержанного в порядке, установленном статьями 92 и 94 настоящего Кодекса, то постановление и указанные материалы должны быть представлены судье не позднее чем за 8 часов до истечения срока задержания.

3. **Постановление о возбуждении ходатайства об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу подлежит рассмотрению единолично судьей** городского или районного суда, или гарнизонного военного суда соответствующего уровня, с участием подозреваемого, обвиняемого, прокурора, защитника, если последний участвует в уголовном деле, по месту производства предварительного расследования либо месту задержания подозреваемого в течение 8 часов с момента поступления материалов в суд. Подозреваемый, задержанный в порядке, установленном статьями 92 и 94 настоящего Кодекса, доставляется в судебное заседание. В судебном заседании вправе также участвовать законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, следователь, дознаватель. Неявка без уважительных причин сторон, своевременно извещенных о времени проведения судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения ходатайства, за исключением случаев неявки подозреваемого или обвиняемого.

4. В начале заседания судья объявляет, какое ходатайство подлежит рассмотрению, разъясняет явившимся в судебное заседание лицам их права и обязанности. Затем прокурор либо по его поручению лицо, возбудившее ходатайство, обосновывает его, после чего заслушиваются другие явившиеся в судебное заседание лица.

5. Рассмотрев ходатайство, судья выносит одно из следующих постановлений:

- об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу;
- об отказе в удовлетворении ходатайства;
- о продлении срока принятия решения по ходатайству на срок не более 72 часов для представления обоснованных доводов для задержания. В этом случае в постановлении судья устанавливает время продления срока задержания.

6. Постановление суда, судьи направляется лицу, представившему ходатайство, прокурору, подозреваемому или обвиняемому и подлежит немедленному исполнению.

7. Повторное обращение в суд с ходатайством о заключении под стражу одного и того же лица по тому же уголовному делу после вынесения постановления суда об отказе в избрании этой меры пресечения возможно лишь при возникновении новых обстоятельств, обосновывающих необходимость применения меры заключения лица под стражу.

от ФИО, правовой статус лица, подающего жалобу,
адрес: _____, тел.: _____

ЗАЯВЛЕНИЕ

Описать состав преступления пыток согласно ст.
_____ УК РТ, с малейшими подробностями, с указанием:

- дата/-ы (когда?)
- место/-а пыток, с подробным описанием расположения (где?)
- ФИО и должность лиц/-а, совершившего пытки (кто?),
- кто подвергся пыткам? (жертва пыток)
- наименование учреждения, в котором содержится предполагаемая жертва пыток, на каком основании?
- что/какие действия (бездействие) конкретно имело место?
- какими методами пытали?
- какие предметы использовались для совершения пыток (орудия пыток)?
- в течении какого времени пытали? (как долго?)
- через какие промежутки времени (если неоднократно)?

ТРЕБУЮ:

- 1) Возбудить уголовное дело по ст. ___ УК РТ в отношении _____ (ФИО лиц, виновных в совершении пыток).
- 2) Отстранить _____ (ФИО лиц, виновных в совершении пыток) от должности в порядке ст. ст. 113-114 УПК РТ⁷⁵.

8. Если вопрос об избрании в отношении подсудимого в качестве меры пресечения заключения под стражу возникает на судебном процессе, то решение об этом принимает судья или суд по ходатайству сторон или по собственной инициативе, о чем выносится определение или постановление.

9. Постановление судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу или об отказе в этом может быть обжаловано или опротестовано в вышестоящий суд в кассационном порядке в течение 3 суток со дня его вынесения. Суд кассационной инстанции принимает решение по жалобе или протесту не позднее, чем через 3 суток со дня поступления материалов.

10. Лицо, в производстве которого находится уголовное дело, обязано уведомить о применении в качестве меры пресечения заключение под стражу лиц, указанных в статье 100 настоящего Кодекса, а в отношении военнослужащих - командование воинской части.

⁷⁵ **Статья 114 УПК РТ. Временное отстранение от должности**

3) Признать _____ (ФИО предполагаемой жертвы пыток) потерпевшим⁷⁶, постановление о котором вручить мне, как защитнику.

« ____ » _____ 20__ г.
ФИО, подпись _____

В Республике Таджикистан судебно-медицинская экспертиза⁷⁷ может быть назначена и проведена по заявлению потерпевшего, то есть предполагаемая жертва пыток должна иметь статус потерпевшего (должно быть вынесено постановление о признании потерпевшим).

-
1. Временное отстранение от должности заключается в запрещении подозреваемому осуществлять полномочия или заниматься деятельностью, которое он ранее осуществлял.
 2. Орган, ведущий уголовный процесс, с согласия прокурора возбуждает перед судом ходатайство о временном отстранении от должности обвиняемого. Данное ходатайство рассматривается судьей в порядке, установленном частями 2 – 10 статьи 111 настоящего Кодекса.
 3. Постановление о временном отстранении обвиняемого от должности направляется руководителю по месту его работы, который в течение трех суток после его получения обязан исполнить постановление и уведомить об этом должностное лицо, орган, ведущий уголовное преследование, и суд, принявший решение об отстранении от должности.
 4. Отстраненный от должности обвиняемый имеет право на ежемесячное государственное пособие в сумме не менее одного показателя для расчетов, если он не может поступить на другую работу по независящим от него обстоятельствам.

⁷⁶ См.: **Статья 42 УПК РТ. Потерпевший**

⁷⁷ **Статья 175 УПК РТ. Обязательность рассмотрения ходатайств**

1. Следователь обязан рассмотреть все заявленные по делу ходатайства. При этом он не вправе отказать подозреваемому, обвиняемому, их защитникам, а также потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям в допросе свидетелей, производстве экспертиз и других следственных действиях, если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, могут иметь значение для дела.
2. О результатах рассмотрения ходатайства в срок не более пяти суток сообщается лицу, его заявившему. При полном или частичном отказе в удовлетворении ходатайства следователь обязан вынести постановление с указанием мотивов отказа.

Следователю/прокурору
(полное наименование учреждения)
от ФИО, правовой статус лица, подающего жалобу,
адрес: _____, тел.: _____

ЗАЯВЛЕНИЕ⁷⁸
о производстве освидетельствования

«___» _____ 20__ г. я как защитник встретился с доверителем _____ (ФИО) в _____ (указать место встречи с предполагаемой жертвой).

В ходе встречи я обнаружил у _____ (ФИО предполагаемой жертвы) следующие телесные повреждения: _____ (подробно описать локализацию, цвет, размеры).

На основании ст. 186 УПК РТ, требую:

- 1) Вынести постановление о производстве освидетельствования _____ (ФИО предполагаемой жертвы пыток) с участием врача и защитника _____ (ФИО адвоката);
- 2) Составить протокол с соблюдением требований ст.ст. 172-173, 187 УПК РТ;
- 3) Ознакомить меня с протоколом освидетельствования⁷⁹.

⁷⁸ **Статья 186 УПК РТ. Освидетельствование**

1. Для обнаружения на теле человека особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для дела, если для этого не требуется производство экспертизы, может быть произведено освидетельствование подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего и свидетеля. О производстве освидетельствования следователь выносит постановление.

2. Постановление о производстве освидетельствования обязательно для подозреваемого и обвиняемого.

3. Освидетельствование производится следователем с участием понятых, а в необходимых случаях, с участием врача. В тех случаях, когда это следственное действие сопровождается обнажением освидетельствуемого лица, освидетельствование производится в присутствии понятых одного и того же пола.

4. Следователь не присутствует при освидетельствовании лица другого пола, если освидетельствование сопровождается обнажением этого лица. В этом случае освидетельствование производится врачом в присутствии понятых одного и того же пола.

⁷⁹ **Статья 187 УПК РТ. Протокол осмотра и освидетельствования**

« ____ » _____ 20__ г.
ФИО, подпись _____

ДОКУМЕНТ 6

Следователю/прокурору
(полное наименование учреждения)

от ФИО, правовой статус лица, подающего жалобу,
адрес: _____, тел.: _____

ЗАЯВЛЕНИЕ
об осуществлении государственной защиты/о применении
мер защиты по охране жизни, здоровья, чести,
достоинства и имущества лица⁸⁰

Постановлением следователя _____ (ФИО) от
« ____ » _____ 20__ г. _____ (ФИО предполагаемой жертвы
пытток) признан/-а потерпевшим/-ей.

Далее описать реальную угрозу убийства, применения

1. О производстве осмотра и освидетельствования следователь составляет протокол с соблюдением требований статьи 172-173 настоящего Кодекса.
2. В протоколе описываются все действия следователя, а равно все обнаруженное при осмотре и освидетельствовании в той последовательности, как производились осмотр и освидетельствование, и в том виде, в каком обнаруженный объект наблюдался в момент осмотра и освидетельствования. В протоколе перечисляются и описываются все объекты, изъятые при осмотре и освидетельствовании.
3. В протоколе, кроме того, должно быть указано:
 - в какое время, при какой погоде и каком освещении производился осмотр или освидетельствование;
 - какие технические средства были применены и какие получены результаты;
 - кто был привлечен к производству осмотра или освидетельствования и в чем это участие выражалось;
 - какие объекты опечатаны и какой печатью;
 - куда направлены после осмотра труп или предметы, имеющие значение для дела.

⁸⁰ При наличии *достаточных данных* о том, что потерпевшему, свидетелю или другим участником дела, а также членам их семей или близким родственникам угрожают убийством, применением насилия, либо иными опасными противоправными действиями, согласно части 3 статьи 12 УПК РТ.

насилия над потерпевшим/близкими родственниками, уничтожения/повреждения его имущества в связи с участием потерпевшего в дознании, предварительном следствии, судопроизводстве.

Вышеуказанное подтверждается следующим (перечислить достаточные для обоснования угроз данные/доказательства):

- _____
- _____
- _____

Затем необходимо указать: в каких именно мерах защиты (в одной или нескольких) нуждается потерпевший, учитывая при этом категорию тяжести преступления, в результате которого потерпевшему причинен вред⁸¹, а также выбрав их из перечня, названного в ст. 6 Закона РТ «О государственной защите участников уголовного судопроизводства» от 29 декабря 2010 г., № 644.⁸²

При важности обеспечения конфиденциальности, указать об этом (для вынесения соответствующего постановления).

В связи с вышеизложенным, прошу:

- 1) Вынести постановление об осуществлении государственной защиты⁸³ потерпевшего _____ (ФИО), содержащегося _____ (указать место содержания).
- 2) Применить в отношении защищаемого лица меры защиты: _____ (перечислить).
- 3) Вынести постановление об обеспечении конфиденциальности сведений о защищаемом лице (см. ст. 9

⁸¹ Ч. 3 ст. 6 Закона РТ «О государственной защите участников уголовного судопроизводства» от 29 декабря 2010 г., № 644.

⁸² - личная охрана, охрана жилища и имущества; - выдача специальных средств индивидуальной защиты, связи и оповещения об опасности; - обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемом лице; - переселение на другое временное место жительства; - замена документов; - изменение внешности; - изменение места работы (службы) или учебы; - временное помещение в безопасное место; - применение дополнительных мер безопасности в отношении защищаемого лица, содержащегося под стражей или находящегося в месте отбывания наказания, в том числе перевод из одного места содержания под стражей в другое или отбывания наказания в другое.

⁸³ Ст. 16 Закона РТ «О государственной защите участников уголовного судопроизводства» от 29 декабря 2010 г., № 644.

Закона РТ «О государственной защите участников уголовного судопроизводства» от 29 декабря 2010 г., № 644).

Приложение: *необходимые* для
подтверждения/обоснования заявления документы.

«___» _____ 20__ г.
ФИО, подпись _____

Если предполагаемая жертва только в суде (либо на стадии подготовки судебного разбирательства⁸⁴, либо при рассмотрении уголовного дела по обвинению его в совершении преступления) заявила о пытках, важно заявить ходатайство о возложении на прокурора обязанности по проведению проверки и принятию мер по обеспечению безопасности жертвы пыток, возбуждению и расследованию уголовного дела о пытках.

Если лицо пожелает заявить о пытках по окончании предварительного следствия, можно руководствоваться ст. 243 УПК РТ⁸⁵, а если в период судебного разбирательства, то ст. ст.

⁸⁴ **Статья 262 УПК РТ. Вопросы, подлежащие выяснению по поступившему в суд уголовному делу**

1. По поступившему в суд уголовному делу судья должен выяснить:

- подсудно ли дело данному суду;
- не имеются ли обстоятельства, влекущие прекращение либо приостановление производства по делу;
- не допущены ли при производстве дознания и предварительного следствия нарушения уголовно-процессуального закона, препятствующие назначению судебного заседания;
- вручены ли копии обвинительного заключения или постановление о возбуждении уголовного дела по ускоренному производству;
- подлежит ли изменению или отмене примененная в отношении обвиняемого мера пресечения;
- приняты ли меры, обеспечивающие возмещение ущерба, причиненного преступлением, и возможную конфискацию имущества;
- подлежат ли удовлетворению заявления и ходатайства.

2. При разрешении заявлений и ходатайств судья вправе вызвать для объяснения лицо или представителя организации, заявивших ходатайство.

3. О результатах разрешения ходатайства уведомляется лицо или организация, заявившее ходатайство. Отказ в ходатайстве обжалованию не подлежит, однако оно может быть возобновлено в судебном заседании.

⁸⁵ **Статья 243 УПК РТ. Заявление и разрешение ходатайств**

1. Ходатайства обвиняемого и его защитника, а также потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей,

264, 287 УПК РТ⁸⁶. В случае отказа в удовлетворении ходатайства важно заявить его повторно, основываясь на требовании ч.4 ст. 306 УПК РТ.

заявленные устно, после ознакомления с материалами дела заносятся в протокол об ознакомлении с материалами уголовного дела.

2. В случаях, когда участник процесса заявит о намерении изложить ходатайство в письменном виде, для его подготовки может быть предоставлено необходимое время, о чем делается отметка в протоколе, а письменное ходатайство затем приобщается к делу.

3. В соответствии со статьей 175 настоящего Кодекса следователь не вправе отказать в удовлетворении ходатайства об установлении обстоятельств, имеющих значение для дела. В таких случаях следователь обязан дополнить предварительное следствие, при этом продолжение ознакомления с материалами уголовного дела другими участниками процесса не препятствует разрешению ходатайств и, в случае их удовлетворения, проведению следственных действий.

4. После производства дополнительных следственных действий следователь вновь обязан уведомить участников процесса об окончании предварительного следствия, предоставить им возможность ознакомиться с дополнительными материалами дела.

5. В случае полного или частичного отказа в удовлетворении заявленных ходатайств, следователь об этом выносит постановление, разъясняет порядок и сроки обжалования и копию постановления направляет заявителю.

⁸⁶ **Статья 264 УПК РТ. Возвращение уголовного дела для дополнительного расследования**

1. Судья вправе направить дело для дополнительного расследования в случаях существенного нарушения уголовного процессуального закона на судебном процессе.

2. Дело направляется для дополнительного расследования прокурору. При этом судья обязан указать в своем постановлении, по какому основанию возвращается дело и конкретно какие следственные действия необходимо провести при дополнительном расследовании.

3. При направлении дела для дополнительного расследования судья обязан решить вопрос о мере пресечения в отношении обвиняемого.

Статья 287 УПК РТ. Направление дела для дополнительного расследования

1. Если в ходе судебного разбирательства будут выявлены новые, не известные ранее и имеющие значение для дела обстоятельства, исследование которых в судебном заседании невозможно без проведения дополнительного расследования, по ходатайству сторон суд, судья могут направить дело на дополнительное расследование.

2. Направляя дело для дополнительного расследования, суд, судья обязаны решить вопрос о мере пресечения в отношении подсудимого.

3. При поступлении дела в суд после окончания дополнительного расследования вопрос о назначении судебного заседания разрешается в общем порядке.

Судье г-ну _____ (ФИО)/ Председательствующему по
уголовному делу
по обвинению _____ (ФИО) в совершении
преступления, предусмотренного ст. __ УК РТ

от ФИО, правовой статус лица, подающего жалобу,
адрес: _____, тел.: _____

ХОДАТАЙСТВО⁸⁷

*Подробно описать обстоятельства заявления о
пытках с указанием, даты, места, ФИО предполагаемых
виновных, методов, орудий пыток, события/состава
преступления, цели.*

*Привести в подтверждение ходатайства
доказательства (до этого важно заявить ходатайство о
приобщении к материалам дела необходимых для
подтверждения ваших доводов документов/заключений
экспертов), экспертизы/либо сначала заявить ходатайство о
назначении и производстве необходимой СМЭ и психолого-
психиатрической экспертизы (если не проводились), а затем,
основываясь на заключениях экспертов, обосновать данное
ходатайство.*

⁸⁷ **Статья 306 УПК РТ.** Заявление и разрешение ходатайств

1. Председательствующий опрашивает стороны, имеются ли у них ходатайства о вызове новых свидетелей, экспертов и специалистов и об истребовании вещественных доказательств и документов. Лицо, заявившее ходатайство, обязано указать, для установления каких именно обстоятельств необходимы дополнительные доказательства.
2. Суд, судья, выслушав мнение остальных участников судебного разбирательства, должны рассмотреть каждое заявленное ходатайство, удовлетворить его, если обстоятельства, подлежащие выяснению, имеют значение для дела, или вынести мотивированное определение (постановление) об отказе в удовлетворении ходатайства.
3. Суд, судья не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в судебном заседании свидетелей, явившихся по инициативе сторон.
4. Лицо, которому судом отказано в удовлетворении ходатайства, вправе заявить его в дальнейшем.

На основании ст. 286, 306 УПК РТ, прошу суд:
Возложить на государственного обвинителя обязанность
провести проверку заявления о пытках и приостановить
судебное разбирательство уголовного дела по ст. __ УК РТ по
обвинению _____ (ФИО).

Приложение: _____ *необходимые* _____ для
подтверждения/обоснования ходатайства документы.

« _____ » _____ 20__ г.
ФИО, подпись _____

ПРИЛОЖЕНИЕ 3. Руководящие принципы проведения медицинской экспертизы в отношении пыток и жестокого обращения

Нижеследующие руководящие принципы основаны на *Руководстве по эффективному расследованию и документированию пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (Стамбульский протокол)*. Эти принципы не являются незыблемыми предписаниями, и их следует применять ИСХОДЯ из цели экспертизы, после проведения оценки имеющихся возможностей. Экспертиза физических и психологических доказательств пыток и жестокого обращения может проводиться одним или несколькими врачами, в зависимости от их квалификации.

I. Информация по обследуемому случаю

Дата обследования: Проведено по запросу
(фамилия/должность):

История болезни/отчет № Продолжительность
обследования: час. мин.

Имя обследуемого: Дата рождения: Место
рождения:

Фамилия обследуемого: Пол: муж./жен.

Причина проведения Обследования:

Идентификационный номер (ИН) обследуемого:

Фамилия врача: При участии переводчика (да/нет),
фамилия:

Согласие на основе предоставленной информации получено:
(да/нет)

Если не получено, по какой причине?

Обследуемого сопровождает (фамилия/должность):

Лица, присутствующие при экспертизе (фамилия/должность):
.....

При обследовании опрашиваемый иммобилизовался⁸⁸: да/нет;
если "да", то каким образом/по какой причине?
.....

Медицинское заключение отправлено (фамилия/должность/ИН):
.....

Дата отправки: Время отправки:

Медицинская экспертиза/обследование проведены без
ограничений (в отношении обследуемых, содержащихся под
стражей): да/нет

Подробно опишите любые ограничения:

II. Квалификация врача (для показаний в суде)

Медицинское образование и клиническая подготовка

⁸⁸ ИММОБИЛИЗАЦИЯ (от лат. immobilis - неподвижный), лечебный метод создания неподвижности части тела, конечности при переломах костей, заболеваниях суставов, обширных ранах и т. п. Достигается наложением повязок и шин, а также вытяжением.

Психологическая/психиатрическая подготовка

Опыт документирования доказательств пыток и жестокого обращения

Специальные знания и опыт в области защиты прав человека в регионе, имеющие отношение к данному расследованию

Имеющие отношение к обследованию публикации, выступления и курсы профессиональной подготовки

Краткая биография

III. Заявление о достоверности показаний (для показаний в суде)

Например: "Мне лично известны факты, изложенные ниже, за исключением тех, которые излагаются в предположении правильности информации, которую я считаю достоверной. Я готов засвидетельствовать вышесказанное, исходя из того, что мне лично известно и что я считаю достоверным".

IV. Исходная информация

Общие данные (возраст, род занятий, образование, состав семьи и т.д.)

Предшествующий медицинский анамнез

Обзор предыдущих медицинских экспертиз в отношении пыток и жестокого обращения

Психосоциальный анамнез до ареста.

V. Заявления о пытках и жестокое обращение

1. Краткое описание задержания и жестокого обращения
2. Обстоятельства ареста и заключения под стражу
3. Первоначальное и последующие места содержания под стражей (даты, условия транспортирования и содержания)
4. Рассказ в произвольной форме о жестокое обращение или пытках (в каждом месте содержания под стражей)
5. Обзор методов пыток.

VI. Физические симптомы и нарушения трудоспособности

Опишите развитие острых и хронических симптомов и нарушений трудоспособности и последующие процессы выздоровления.

1. Острые симптомы и нарушения трудоспособности
2. Хронические симптомы и нарушения трудоспособности.

VII. Обследование физического состояния

1. Общий внешний вид
2. Кожный покров
3. Лицо и голова
4. Глаза, уши, нос _____ и горло
5. Ротовая полость и зубы
6. Грудная клетка и живот (включая показатели жизненно важных функций)
7. Мочеполовая система
8. Костно-мышечная система
9. Центральная и периферическая нервные системы.

VIII. Психологический анамнез/обследование

1. Методы оценки
2. Жалобы психологического плана при обследовании
3. Анамнез после пыток
4. Анамнез до пыток
5. Предшествующий психологический/психиатрический анамнез
6. Анамнез употребления алкоголя и наркотиков и злоупотребления ими
7. Результаты обследования психического состояния
8. Оценка социального функционирования
9. Психологическое тестирование (показания и ограничения см. главу VI, раздел С.1 Стамбульского протокола)
10. Нейропсихологическое тестирование (показания и ограничения см. главу VI, раздел С.4 Стамбульского протокола).

IX. Фотографии

X. Результаты диагностических исследований (показания и ограничения см. в приложении II Стамбульского протокола)

XI. Консультации

XII. Интерпретация данных обследования

1. Физикальные данные
 - A. Установите степень соответствия анамнеза острых и хронических физических симптомов и нарушений трудоспособности заявлениям о жестоком обращении.

В. Установите степень соответствия данных физикального обследования заявлениям о жестоком обращении. (Примечание: Отсутствие _____ физикальных данных не исключает возможности того, что пытки или жестокое обращение применялись.)

С. Установите степень соответствия результатов обследования пациента сведениям о применяющихся в конкретном регионе методах пыток и их обычных последствиях.

2. Психологические данные

А. Установите степень соответствия данных психологического обследования сообщению о якобы имевших место пытках.

В. Дайте оценку того, являются ли полученные психологические данные ожидавшейся или типичной реакцией на экстремальный стресс в контексте культурной и социальной среды обследуемого лица.

С. Укажите фактическое состояние обследуемого по отношению к динамике психического расстройства, связанного с травмой, т.е. как момент обследования соотносится по времени с моментом пыток и на каком этапе выздоровления находится обследуемый.

Д. Установите параллельно существующие факторы стресса, воздействующие на обследуемого (например, продолжающееся преследование, насильственная миграция, высылка, потеря семьи и утрата социальной роли и т.п.), а также влияние, которое они могут оказывать на состояние обследуемого.

Е. Укажите аспекты физического состояния, которые могут отражаться на клинической картине, особенно связанные с возможными данными о травме головы, полученной при пытках или во время содержания под стражей.

XIII. Выводы и рекомендации

1. Дайте заключение относительно соответствия между всеми перечисленными выше источниками данных (физикальные и психологические данные, исходная информация, фотографии, результаты диагностических исследований, знание методов пыток, применяемых в данном регионе, отчеты о консультациях и т.п.) и заявлениями о пытках и жестоком обращении.

2. Подтвердите симптомы и нарушения трудоспособности, сохраняющиеся у обследуемого в результате предполагаемого жестокого обращения.

3. Включите рекомендации относительно проведения дальнейшей экспертизы и лечения обследуемого.

XIV. Заявление о правдивости показаний (для показаний в суде)

Например: "Зная об ответственности за лжесвидетельство в соответствии с

законами (страна), я заявляю, что вышеизложенное является правдивым и точным и что настоящие показания под присягой были даны (дата) в (город) (область)".

XV. Заявление об ограничениях при проведении медицинской экспертизы/обследования (в отношении лиц, содержащихся под стражей)

Например: "Нижеподписавшиеся врачи удостоверяют, что они имели возможность действовать свободно и независимо, говорить с (обследуемым) и осматривать его/ее при закрытых дверях без каких-либо ограничений или условий и без какого-либо принуждения в любой форме со стороны должностных лиц учреждения содержания"; или "Нижеподписавшийся врач (врачи) вынужден(ы) был(и) проводить экспертизу при следующих ограничениях:".

XVI. Подпись врача, дата, место

XVII. Соответствующие приложения

Копия послужного списка врача, анатомические иллюстрации для документирования пыток и жестокого обращения, фотографии, результаты консультаций и диагностических исследований и т.п.

ПРИЛОЖЕНИЕ 2

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН

№1

**от 25 июня 2012 года
г. Душанбе**

О применении норм уголовного и уголовно- процессуального законодательства по противодействию пыткам

В целях правильного и единообразного применения норм Конституции и законов Республики Таджикистан, обеспечивающих охрану прав и свобод, неприкосновенности личности, чести и достоинства человека и гражданина, а также надлежащего выполнения обязательств, вытекающих из Конвенции ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (далее Конвенция) и иных признанных Таджикистаном международно-правовых актов, на основании статьи 27 конституционного Закона Республики Таджикистан «О судах Республики Таджикистан» Пленум Верховного Суда Республики Таджикистан

П о с т а н о в л я е т :

1. Обратить внимание органов, осуществляющих уголовное преследование, судов, судей, что в соответствии с частью 3 статьи 18 Конституции Республики Таджикистан никто не может быть подвергнут пыткам, жестокости и бесчеловечному обращению.
2. Следует иметь в виду, что вопросы борьбы с пытками, жестоким и унижающим достоинство обращением и наказанием, кроме соответствующих норм Конституции, Уголовного кодекса

Республики Таджикистан (далее УК), Уголовно-процессуального кодекса Республики Таджикистан (далее УПК), Гражданского кодекса Республики Таджикистан (далее ГК), также регулируются следующими признанными Таджикистаном международно-правовыми актами:

- а) Всеобщей декларацией прав человека (1948 года);
- б) Международным пактом о гражданских и политических правах (1966 года);
- в) Конвенцией ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (1984 года);

3. Согласно статье 143¹ УК под, пытками понимается умышленное причинение физических и (или) психических страданий, совершенное лицом, проводящим дознание или предварительное следствие, или иным должностным лицом либо с их подстрекательства или молчаливого согласия, либо с их ведома другим лицом с целью получения от пытаемого или третьего лица сведения или признания, наказать его за действие, которое оно совершило 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.

Пытка может выражаться не только в целенаправленном действии, но и бездействии, когда должностное лицо обязано сознавать, что следствием такого бездействия станет причинение физических и (или) психических (нравственных) страданий.

Как пытку, следует рассматривать действия, которые повлекли не только физическое, но и (или) психическое (нравственное) страдание, а также в результате которых, сведения или признания дает не только лицо, непосредственно подвергнутое пытке, но и третье лицо.

В этом случае в качестве жертвы пыток необходимо рассматривать также и это третье лицо, поскольку оно испытывало психические и (или) (нравственные) страдания от применения пыток.

Пытка может быть направлена не только на получение информации (признание, показание, сведение иного характера), но и наказание человека за совершенное деяние или действие, которое ему вменяется.

Как пытку, следует квалифицировать действие, связанное с причинением физических и (или) психических (нравственных) страданий, направленное на принуждение объекта пыток или третьего лица совершить какое-либо действие или отказаться от его совершения.

Пыткой является также причинение физических и (или) психических (нравственных) страданий в связи с расовой, национальной, религиозной, социальной, языковой, половой, возрастной или иной принадлежностью лица, а также в связи с его деятельностью в определенном направлении или позиции по определенному вопросу.

4. Под «физическим страданием» (мучения, боль) понимаются такие страдания (мучения, боль), которые лишают человека возможности действовать по собственной воле в соответствии с собственными желаниями, намерениями, интересами либо существенно ограничивают такую возможность.

К физическим и (или) психическим (нравственным) страданиям можно отнести содержание лица в помещении, в которое не поступает в достаточном количестве воздух, из-за недостаточного освещения происходит ухудшение остроты зрения лица, содержащегося в нем длительное время, содержание в одном месте здоровых с тяжелобольными инфекционными заболеваниями, лиц, отличающихся заведомо агрессивным поведением с другими, необеспечение в соответствии с установленными нормами подозреваемого, обвиняемого, подсудимого или осужденного отдельным спальным местом или жилой площадью в камере и т.п.

Под «подстрекательством» понимается такое воздействие одного лица на другое путем уговоров, подкупа, угрозы или другим способом, в результате которого второе лицо добровольно совершает деяние, которое в противном случае совершать бы не стал.

Под иными должностными лицами, указанными в статье 143¹ УК, следует понимать не только должностных лиц уголовного преследования, но и лиц постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющих функции представителя власти либо выполняющих организационно - распорядительные, административно - хозяйственные функции в органах государственной власти, государственных учреждениях, органах местного самоуправления, а также в

Вооруженных силах Республики Таджикистан, других войсках и воинских формированиях (пункт 2 примечания к статье 314 УК).

5. Пытки необходимо отличать от иных действий, связанных со злоупотреблением должностными полномочиями или превышением должностных полномочий, ответственность за которые предусмотрена статьями 314 и 316 УК.

Деяния, сопряженные с причинением потерпевшему физических и психических страданий, квалифицируются по специальной норме - статье 143¹ УК, если они были совершены должностным лицом для достижения указанных в данной статье целей. При этом дополнительной квалификации по статьям 314 и 316 УК не требуется.

6. Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности, злоупотребление властью или служебным положением, превышение должностных или служебных полномочий или бездействие власти при отсутствии целей, указанных в статье 143¹ УК, квалифицируются соответственно по статьям 373 и 391 УК и дополнительной квалификации по статье 143¹ УК не требуется.

7. При отграничении пытки от умышленного причинения тяжкого, средней тяжести и легкого вреда здоровью (статьи 110, 111, 112 и 115 УК) следует учитывать, что причинение физических и (или) психических (нравственных) страданий указанными деяниями может квалифицироваться как пытка, если будет установлено, что они совершены следователем, дознавателем или иным должностным лицом для достижения целей, указанных в части первой статьи 143¹ УК.

Если в результате пытки лицо было доведено до самоубийства, здоровью потерпевшего умышленно причинен вред средней тяжести или тяжкий вред, либо повлекло по неосторожности смерть потерпевшего, то такие действия полностью охватываются соответствующей частью статьи 143¹ УК и дополнительной квалификации по статьям 109, 110, 111 УК не требуют.

Умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении мер, необходимых для задержания

лица, совершившего преступление, не является пыткой и квалифицируется по статье 115 УК.

8. В случае, если убийство лица, ставшего жертвой пыток, было совершено с целью скрыть умышленное причинение физических и (или) психических (нравственных) страданий, то такие действия следует квалифицировать по совокупности статьи 143¹ и пункту «л» части 2 статьи 104 УК, то есть как пытка и убийство с целью скрыть другое преступление.

Если в результате применения пытки потерпевший был доведен до беспомощного состояния, а затем лишен жизни, то убийство такого лица должно дополнительно квалифицироваться по пункту «в» части 2 статьи 104 УК как убийство лица заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии.

Если в процессе пыток в отношении лица выражалась угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью и потерпевший имел реальные основания опасаться осуществления этой угрозы, то в этом случае эти действия не могут квалифицироваться по совокупности со статьей 120 УК как угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью.

9. Не признаются пытками законные действия должностных лиц по применению предусмотренных мер процессуального принуждения: пресечение противоправных действий подозреваемого (обвиняемого, подсудимого, осужденного); правомерное применение оружия и специальных средств (наручников, дубинок и т.д.); задержание; содержание под стражей по соответствующему постановлению дознавателя, следователя, прокурора и суда; лишение свободы по приговору суда и другие действия органа уголовного преследования, направленные на выполнение задач уголовного процесса.

Применение физического и психического насилия для достижения целей, указанных в части 1 статьи 143¹ УК, под предлогом осуществления мер процессуального принуждения влечет ответственность согласно указанной нормы уголовного закона.

10. К уголовной ответственности за соучастие в преступлении в пытках привлекаются не только те должностные лица, которые причинили физические и (или) психические страдания, но и организаторы, подстрекатели и пособники пыток, которые не являются должностными лицами. Должностное лицо, с ведома

или молчаливого согласия которого, а также его попустительства либо заранее обещанного укрывательства, были совершены пытки исполнителем, находящимся в подчинении должностного лица, признается пособником преступления. Во всех этих случаях указанные лица несут ответственность за соучастие в пытках и их действия квалифицируются по статьям 36 и 143¹ УК. Такое положение соответствует статье 1 Конвенции, согласно которой за применение пыток, кроме исполнителя, ответственности подлежит также лицо, которое подстрекало к пыткам или пытки применялись с его ведома или молчаливого согласия.

11. Органу, ведущему уголовное преследование, судам и судьям при квалификации действий обвиняемого, подсудимого по пункту «а» части 2 статьи 143¹ УК, как повторность в совершении пытки, необходимо иметь в виду, что за ранее совершенную пытку виновный не был освобожден от уголовной ответственности либо судимость за это преступление не была погашена или не снята.

При квалификации действий обвиняемого, подсудимого по пункту «б» части 2 статьи 143¹ УК совершение пытки группой лиц по предварительному сговору необходимо руководствоваться требованиями части 2 статьи 39 УК.

Для квалификации действий по пункту «в» части 2 статьи 143¹ УК закон в качестве необходимого условия требует, чтобы виновный был осведомлен о том, что потерпевшая беременна или потерпевший является несовершеннолетним либо инвалидом и, заведомо зная, совершает это преступление. Об осведомленности о вышеуказанных обстоятельствах могут свидетельствовать внешние признаки беременности, инвалидности, несовершеннолетия и другие очевидные признаки. Лицо, не имеющее достоверной информации о беременности потерпевшей, не может нести уголовную ответственность по пункту «в» части 2 статьи 143¹ УК. Срок беременности не влияет на квалификацию совершенного преступного деяния по данному признаку. Под несовершеннолетним потерпевшим понимается лицо, не достигшее восемнадцатилетнего возраста. Под инвалидом понимаются лица, имеющие инвалидность различной группы,

больные, лица, страдающие психическими заболеваниями, и другие лица, находящиеся в беспомощном состоянии.

По пункту «г» части 2 статьи 143¹ УК следует квалифицировать применение пытки с причинением средней тяжести вреда здоровью. В данном случае действия виновного не требуют дополнительной квалификации по статье, предусматривающей ответственность за умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести.

По пункту «а» части 3 статьи 143¹ УК квалифицируется применение пытки с причинением тяжкого вреда здоровью, и в этом случае действия виновного дополнительной квалификации по статьям, связанным с причинением тяжкого вреда здоровью, не требуют.

Если применение пыток повлекло по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия, то действия виновного следует квалифицировать по пункту «б» части 3 статьи 143¹ УК.

12. В соответствии с частью 3 статьи 22 УПК суд, судья, прокурор, следователь, дознаватель обязаны разъяснить подозреваемому, обвиняемому, подсудимому и осужденному их права, обеспечить им возможность защищаться установленными законом средствами и способами, а также обеспечить охрану их личных и имущественных прав.

В предусмотренных законом случаях лица, на которых возложено производство по уголовному делу, обязаны обеспечить участие защитника подозреваемого, обвиняемого, подсудимого и осужденного (часть 5 статьи 22 УПК).

13. Лицо, подозреваемое в совершении преступления, может быть задержано лишь при наличии условий, оснований и мотивов, предусмотренных статьями 91,92,94 УПК. Об этом незамедлительно в течение 3 часов после фактического задержания лица должен быть составлен протокол, и лицо должно быть передано следователю или дознавателю для решения вопроса о его процессуальном задержании.

Задержанному лицу в соответствии с частью 2 статьи 94 УПК объявляется протокол и при этом разъясняются предусмотренные частями 3, 4 статьи 46 УПК права, в том числе его право пригласить защитника и давать показания в его присутствии, что отмечается в протоколе. В соответствии с частью 2 статьи 199 УПК лицу, вызванному на допрос,

сообщается, в качестве кого, по какому уголовному делу он будет допрошен, разъясняются права и обязанности, предусмотренные настоящим Кодексом, о чем делается отметка в протоколе.

Под фактическим задержанием следует понимать лишение лица возможности свободно передвигаться и совершать иные действия по своему усмотрению (захват, физическое удержание, закрытие в помещении, принуждение пройти куда-либо или остаться на месте и т.п.).

14. Ход и результаты допроса отражаются в протоколе, составляемом с соблюдением требований статей 172, 173 УПК. Оформление показаний, полученных при допросе лица после его фактического задержания в связи с подозрением в совершении преступления, путем применения пытки в виде «объяснения», «явки с повинной», «допроса в качестве свидетеля» или иных подобных форм в соответствии с частью 3 статьи 88 УПК признаются недействительными и не могут являться основанием для обвинения.

15. Судам, судьям на досудебной стадии уголовного процесса и в судебном разбирательстве при проверке заявлений о нарушениях прав и законных интересов участников уголовного процесса, а также иных граждан, прав, связанных с защитой чести и достоинства человека, рассмотрении ходатайств о санкционировании меры пресечения в виде ареста необходимо выяснять, когда лицо фактически задержано, на какое время, где оно содержалось, составлялся ли протокол, было ли проведено его медицинское освидетельствование и другие, связанные с этим, обстоятельства.

Началом срока задержания лица является время его фактического задержания. Это время с обязательным указанием часов и минут отражается в протоколе задержания, который составляется следователем или дознавателем в течение трех часов после фактического задержания лица.

Суд, судьи, обнаружив факт подлога времени задержания подозреваемого лица, то есть признаки преступления, предусмотренного статьей 323 УК (служебный подлог), обязаны в соответствии с требованиями части 2 статьи 35 УПК частным определением (постановлением) довести это обстоятельство до

сведения прокурора для проверки и принятия процессуального решения.

16. В соответствии с частью 1 статьи 100 УПК о задержании лица и месте нахождения задержанного орган, ведущий уголовное судопроизводство и осуществивший задержание, обязан в течение двенадцати часов с момента фактического задержания уведомить кого-либо из совершеннолетних членов его семьи, либо близких родственников, либо предоставить возможность такого уведомления самому задержанному, в том числе путем разрешения на телефонный звонок.

О задержании, заключении под стражу или продлении срока содержания под стражей несовершеннолетнего обвиняемого в соответствии с требованиями части 4 статьи 427 УПК ставятся в известность его законные представители.

Данное процессуальное действие фиксируется в протоколе, который подписывается следователем (дознавателем) и обвиняемым (подозреваемым).

17. Следует иметь в виду, что в соответствии с частью 2 статьи 91 УПК задержание может быть применено только:

- к лицу, подозреваемому в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы или содержания в дисциплинарной воинской части;

- к обвиняемому и подсудимому, нарушившему условия примененной к нему меры пресечения;

- к осужденному, в отношении которого имеется представление уполномоченного на то органа об отмене приговора об условном неприменении наказания (статья 71 Уголовного кодекса Республики Таджикистан), условно-досрочном освобождении от отбывания наказания (статья 76 Уголовного кодекса Республики Таджикистан), отсрочки исполнения наказания (статья 78 Уголовного кодекса Республики Таджикистан).

Вместе с тем, согласно требованиям части 3 статьи 91 УПК, задержание лица производится только в следующих случаях:

- на основании возникшего подозрения в совершении преступления;

- на основании постановления органа уголовного преследования;
- на основании постановления (определения) суда, судьи о задержании осужденного до разрешения вопроса об отмене условного неприменения наказания, отсрочки исполнения наказания или условно-досрочного освобождения от отбывания наказания.

В соответствии с частью 3 статьи 92 УПК задержание лица не может длиться свыше 72 часов с момента задержания, по истечении этого срока задержанный должен быть освобожден из под стражи либо в отношении его применена другая мера пресечения, кроме содержания под стражей.

18. В случае задержания подозреваемого или применения к нему меры пресечения, согласно части 2 статьи 46 УПК, немедленно с момента задержания, но не позднее двадцати четырех часов с момента фактического задержания или применения меры пресечения он должен быть допрошен и обеспечен правом на свидание с защитником наедине без ограничения их количества и продолжительности.

19. Задержание лица при отсутствии условий, оснований и мотивов, предусмотренных статьями 91,92,94 УПК, либо свыше трех часов без составления протокола задержания, а также содержание лица под арестом без санкции суда свыше семидесяти двух часов и свыше срока ареста, санкционированного судом, является незаконным, и данное лицо подлежит немедленному освобождению. При наличии прямого умысла на совершение указанных незаконных действий должностные лица привлекаются к уголовной ответственности по статье 358 УК (незаконное задержание или заключение под стражу).

20. Суд, судья, прокурор, следователь, дознаватель обязаны охранять права и свободы личности, участвующей в уголовном процессе, и создавать условия для их осуществления, принимать своевременные меры к удовлетворению законных требований участников судебного процесса. Вред, причиненный лицу в результате нарушений его прав и свобод при производстве по уголовному делу, подлежит возмещению в соответствии с

положениями законодательства Республики Таджикистан (статья 12 УПК).

Орган, ведущий уголовное преследование, обязан разъяснить жертве пыток его право на предъявление иска о возмещении имущественного и морального вреда и порядок предъявления такого иска.

Вред, причиненный гражданину в результате пыток, жестокого, унижающего человеческое достоинство обращения или наказания, подлежит возмещению в порядке, предусмотренным УПК и ГК.

В соответствии с частями 2 и 3 статьи 466 УПК, если сведения о задержании, заключении под стражу, временном отстранении от должности, помещении в медицинское учреждение, осуждении лица и иных, примененных в отношении него, незаконных действий были опубликованы в печати, распространены по радио, телевидению или иными средствами массовой информации, то по требованию этого лица, а в случае его смерти - по требованию его родственников или указанию суда, прокурора, следователя или органа дознания соответствующие органы массовой информации обязаны в течение одного месяца сделать об этом необходимое сообщение.

По требованию лица, а в случае его смерти - по требованию его родственников судья, прокурор, следователь, орган дознания обязаны в срок до четырнадцати суток направить письменные сообщения об отмене незаконных решений правоохранительных органов по месту его работы, учебы или по месту жительства.

21. Лица, задержанные по подозрению в совершении преступления, содержатся в изоляторах временного содержания, за исключением военнослужащих - на гауптвахте и лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы, - в учреждениях по месту отбытия наказания. Подозреваемые и обвиняемые, которым избрана мера пресечения в виде ареста, содержатся в следственных изоляторах.

22. Администрация мест содержания под стражей обязана немедленно передать прокурору жалобы о применении пыток, поступившие от задержанных или арестованных лиц. По итогам проверки жалобы прокурор в установленные статьей 123 УПК сроки в течение трех суток с момента её получения, а в

исключительных случаях, когда для проверки жалобы необходимо истребовать дополнительные материалы либо принять иные меры, допускается рассмотрение ее в срок до семи суток, выносит мотивированное постановление с отражением существа жалобы, доводов, на основании которых сделан вывод об обоснованности либо необоснованности жалобы, а также принятого процессуального решения.

Если доводы жалобы о применении пыток, насилия, другого жестокого или унижающего человеческое достоинство обращения подтвердились, прокурор выносит постановление о возбуждении уголовного дела. Наряду с этим прокурор должен отменить обжалуемое незаконное решение и принять меры к восстановлению нарушенных прав заявителя. Постановление прокурора вместе с другими материалами проверки приобщаются к уголовному делу, а копия постановления направляется заявителю.

23. В случаях, когда жалоба лица, задержанного по подозрению в совершении преступления или содержащегося под арестом, о применении пыток адресована суду, администрация мест содержания под стражей немедленно направляет ее в районный (городской) суд по месту нахождения учреждения.

24. Рекомендовать в случаях, когда жалоба о применении пыток, насилия, другого жестокого или унижающего человеческое достоинство обращения заявлена в судебном заседании, суд, судья обязаны принять предусмотренные законом меры к ее незамедлительному рассмотрению. Если для полной проверки жалобы необходимо осуществление мер, не входящих в компетенцию суда (возбуждение уголовного дела, проведение дознания, либо следствия и т.п.), суд выносит определение, постановление, которым возлагает на прокурора осуществление соответствующей проверки с указанием срока предоставления суду материалов проверки. Материалы проверки жалоб и принятые по ним процессуальные решения оглашаются в судебном заседании и приобщаются к делу.

Проверка материалов и привлечение к ответственности лиц, совершивших незаконные действия, не влечет приостановления производства по делу.

25. Судам, судьям при рассмотрении ходатайств сторон об исключении доказательств из числа допустимых по мотивам получения их с применением пыток или в результате иных незаконных действий следует исходить из того, что обязанность подтверждать законность полученных материалов дела возлагается на обвинителя.

26. В соответствии с частью 2 статьи 478 УПК и статьей 8 Конвенции требование о выдаче лица, являющегося гражданином иностранного государства, в связи с обвинением в совершении пыток на территории иностранного государства подлежит удовлетворению не только в тех случаях, когда между Республикой Таджикистан и иностранным государством, направившим требование, имеется соответствующий договор, но и на основании Конвенции, которая служит правовым основанием для выдачи лица государству - участнику Конвенции.

27. При рассмотрении требования о выдаче гражданина иностранного государства, обвиняемого в совершении преступления или осужденного иностранным государством, во исполнение требований статьи 3 Конвенции выясняются обстоятельства, указывающие на наличие или отсутствие в иностранном государстве, направившем требование, постоянной практики грубых, вопиющих и массовых нарушений прав человека. При наличии таких фактов и существовании достаточных оснований полагать, что выдаваемому лицу может угрожать применение пыток, это лицо не выдается государству, направившему требование.

28. В целях предупреждения пыток, жестоких или унижающих человеческое достоинство обращений или наказаний следует иметь в виду, что если при судебном рассмотрении уголовного дела будут выявлены нарушения прав и свобод граждан, а также нарушения положений закона, допущенные при производстве дознания, предварительного следствия или при рассмотрении дела судом, суд, судья могут вынести в отношении лиц, допустивших упущение, частные определения (постановления).

При вынесении оправдательного приговора либо постановления о прекращении уголовного дела по реабилитирующим основаниям судам, судьям во всех случаях следует выносить частные определения, постановления, в которых должен ставиться вопрос о привлечении к ответственности должностных лиц (следователя, дознавателя, прокурора и др.), виновных в незаконном задержании, привлечении к уголовной ответственности невиновного лица.

**Председатель Пленума
Председатель Верховного Суда
Республики Таджикистан**

Н. Абдуллоев

**Секретарь Пленума
Судья Верховного Суда
Республики Таджикистан**

М. Саидов



Для своих публикаций Общественный фонд "Нотабене" использует бумагу, соответствующего FSC (группа продукции из ответственно управляемых лесов).

*Подписано в печать 11.11.2012 Формат 140×205.
Гарнитура Arial. Печать оперативная.
Тираж 250 экз. Для бесплатного распространения.
Отпечатано Ч.П. Зурбеков Б. Р.*