



**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН
№1**

от 25 июня 2012 года

город 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,-

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

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

пыткок.

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 подтвердить 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 Верховного Суда
Республики Таджикистан**

Н. Абдуллоев

**Секретарь Пленума,
Судья Верховного Суда
Республики Таджикистан**

М.Саидов