



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

Distr.
GENERAL

CAT/C/20/Add.4
10 August 1995

RUSSIAN
Original: SPANISH

КОМИТЕТ ПРОТИВ ПЫТОК

РАССМОТРЕНИЕ ДОКЛАДОВ, ПРЕДСТАВЛЕННЫХ ГОСУДАРСТВАМИ-УЧАСТНИКАМИ
В СООТВЕТСТВИИ СО СТАТЬЕЙ 19 КОНВЕНЦИИ

Вторые периодические доклады государств-участников, подлежащие
представлению в 1993 году

Добавление

КОЛУМБИЯ*

[4 августа 1995 года]

* Первоначальный доклад Колумбии содержится в документе CAT/C/7/Add.1; материалы его рассмотрения в Комитете см. в документе CAT/C/SR.36 и 37 и Официальных отчетах Генеральной Ассамблеи, сорок пятая сессия, дополнение № 44 (A/45/44), пункты 313-340. Дополнительную информацию, представленную Колумбией 28 августа 1990 года, см. в документе CAT/C/7/Add.10.

СОДЕРЖАНИЕ

| | <u>Пункты</u> | <u>Стр.</u> |
|--|---------------|-------------|
| I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ | 1 - 9 | 3 |
| II. ИНФОРМАЦИЯ О НОВЫХ МЕРАХ И НОВЫХ ТЕНДЕНЦИЯХ (СТАТЬИ 2-16) | 10 - 128 | 5 |
| Статья 2 | 10 - 49 | 5 |
| Статья 3 | 50 - 59 | 15 |
| Статья 4 | 60 - 66 | 18 |
| Статья 5 | 67 - 78 | 19 |
| Статья 6 | 79 - 84 | 24 |
| Статья 7 | 85 - 92 | 25 |
| Статья 8 | 93 - 94 | 28 |
| Статья 9 | 95 - 101 | 29 |
| Статья 10 | 102 - 103 | 30 |
| Статья 11 | 104 - 105 | 33 |
| Статья 12 | 106 - 108 | 34 |
| Статья 13 | 109 - 112 | 34 |
| Статья 14 | 113 - 120 | 35 |
| Статья 15 | 121 - 126 | 38 |
| Статья 16 | 127 - 128 | 39 |
| Список приложений | | 40 |

Г. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ*

1. Проблема прав человека в Колумбии не может объясняться лишь действиями или упущениями правительства. Следует дать, по крайней мере, краткую информацию о тех сложных исторических, социальных и политических факторах, которые влияют на процесс осуществления прав человека в Колумбии, с тем чтобы в полной мере понять всю ее многогранную реальность.
2. В первую очередь необходимо учитывать такие факторы структурного порядка, как существующее в стране социальное и экономическое неравенство, недостаточное государственное присутствие во вновь заселяемых районах, динамика ускоренного экономического развития в освоенных регионах и, прежде всего, те ограничения, которые налагала существовавшая более 100 лет политическая система, начало которой было положено Конституцией 1886 года.
3. Колумбия имеет самые давние демократические традиции среди стран Латинской Америки, характеризовавшиеся свободой политических партий и их сменой власти, отсутствием военных переворотов, разделением полномочий и закреплением личных свобод в Конституции и законе. В Колумбии уровень нищеты ниже, чем во многих других странах региона, и в течение последних 20 лет отмечается значительный рост социальных показателей. Деятельность повстанческих движений сосредоточена как раз в тех районах, где в последние годы отмечался наибольший экономический рост.
4. Помимо структурных факторов, следует учитывать и некоторые специфические исторические и политические аспекты, к которым можно отнести традиции повстанческой деятельности, корнями своими уходящие в соперничество двух ведущих партий страны в течение нескольких десятилетий, а также его влияние на определенные слои интеллигенции, студентов и профсоюзных деятелей, некоторые из которых включились в вооруженную борьбу против политического строя. Все это содействовало созданию системы ограничений, росту числа преступлений и, соответственно, наказаний за них и укреплению наиболее традиционных секторов, обладающих различной степенью могущества и реакционности.

* Одновременно с настоящим докладом правительство представило информацию общего характера о Республике Колумбии, с которой можно ознакомиться в архивах Центра по правам человека. Аналогичный текст по этому же вопросу, который был представлен правительством Колумбии 12 апреля 1995 года, опубликован в качестве документа HRI/CORE/1/Add.56.

5. С другой стороны, наркотерроризм стал еще одним непредсказуемым фактором, всерьез угрожающим экономическому и социальному устройству Колумбии, которая понесла наибольшие потери в борьбе с этим многоликим видом преступности.

6. По мере того как возможности правительства в плане поиска институционального выхода из этих конфликтов все более ограничиваются, повстанцы и торговцы наркотиками укрепляют свое экономическое и военное могущество с помощью денег и вооружений из всех регионов мира, что обуславливает появление частных форм правосудия, а также групп самообороны и военизированных формирований.

7. После того как правительство Колумбии приступило к сложнейшей задаче укрепления политических институтов, с тем чтобы они отвечали новым социальным условиям, оно более не может ограничиваться половинчатыми решениями, а должно взять на себя задачу осуществления беспрецедентной в истории страны структурной перестройки. Этот процесс также требует приверженности всего общества идее создания новой концепции прав человека, в связи с чем на правительство возлагается главная, но отнюдь не исключительная ответственность.

8. Новая Конституция Колумбии явилась плодом крупных демократических дебатов, в которых участвовала вся страна. Это – социальный пакт, базовая договоренность, мирное соглашение, которое явилось результатом диалога между противоборствующими сторонами, проходившего в атмосфере терпимости. В Конституции закреплено более 70 прав, охватываемых 85 статьями, которые распределены по следующим пяти главам: основополагающие права; социальные, экономические и культурные права; коллективные права; механизмы защиты и применения прав; обязанности граждан. Помимо других основных прав, в Конституции гарантированы права ребенка, принцип равенства, право на свободное выражение своего мнения, свобода печати и информации, право на свободу собраний и ассоциаций, право на защиту от вмешательства в личную жизнь, личная неприкосновенность, право на защиту, свобода совести и религии, равенство всех религиозных конфессий, культурные права коренного населения, право на забастовку и ведение коллективных переговоров, право на получение услуг здравоохранения и социальное обеспечение, право на образование и культуру и на здоровую окружающую среду. Конституцией запрещена смертная казнь, рабство, работорговля, пытки, практика насильственных исчезновений, пожизненное заключение, конфискация имущества и задержание в административном порядке.

9. В 1991 году такое средство правовой защиты, как хабеас корпус, также было закреплено в Конституции. В соответствии с этой процедурой лица, лишённые свободы и считающие свое задержание незаконным, могут обратиться в любой судебный орган лично или через своего представителя, с тем чтобы в течение максимум 36 часов этот судебный орган рассмотрел законность действий властей и при необходимости отдал распоряжение о немедленном освобождении соответствующего лица.

II. ИНФОРМАЦИЯ О НОВЫХ МЕРАХ И НОВЫХ ТЕНДЕНЦИЯХ (СТАТЬИ 2-16)

Статья 2

10. Согласно Конституции Колумбии, государство несет непосредственную ответственность за осуществление принципов, прав и обязательств, которые закреплены в Основном законе. Вместе с выполнением других функций, включая предоставление услуг государственными учреждениями, обеспечение представительной демократии, защиту независимости и территориальной целостности страны и поддержание общественного порядка, правительство осуществляет вышеуказанные принципы, опираясь на Конституцию как источник законности (статья 2 Уголовного кодекса Колумбии). Кроме того, органы государственной власти обязаны защищать жизнь, достоинство, имущество, верования и другие права и свободы всех проживающих в Колумбии лиц, а также следить за выполнением общественного долга со стороны государства и частных лиц (статья 2 Политической конституции). Государственные служащие наделены полномочиями, которые они должны выполнять должным образом и со всей ответственностью; в противном случае они подлежат наказанию за превышение власти, действия или упущения, нарушающие этот принцип.

11. Ниже приводится конституционное положение, запрещающее применение пыток, и дается анализ некоторых новых законодательных норм, которые имеют своей целью установление контроля и обеспечение гарантий для предотвращения такой практики и наказания за нее, что непосредственно связано с положениями статьи 4 Конвенции.

"Статья 12. Никто не может быть подвергнут насильственному исчезновению, пытке или жестокому, бесчеловечному или унижающим достоинство видам обращения или наказания".

12. По поводу этой статьи Конституции в Постановлении № С-106/95 Конституционного суда от 15 марта 1995 года сказано, что "право на неприкосновенность личности непосредственно связано с правом на жизнь. Оно включает признание человеческого достоинства и запрещает применение пыток в качестве способа наказания, запугивания или получения информации" (судья Эдуардо Сифуэнтес Муньос).

13. В этой связи следует упомянуть и о заявлении члена Конституционного суда д-ра Сиро Ангарита, сделанном им в Постановлении № С-587 от 12 ноября 1992 года, где говорится о том, что практика пыток может быть вменена в вину как государственным служащим, так и частным лицам:

"Практика пыток может быть вменена в вину как государственным служащим, так и частным лицам. Поэтому право не подвергаться пыткам, а также насильственному исчезновению, жестокому, бесчеловечному или унижающему достоинство обращению включает все случаи возможного нарушения фактических прав, подлежащих защите:

прав на личную неприкосновенность, независимость и, особенно, человеческое достоинство".

14. Далее постановление Конституционного суда гласит:

"Статья 12 Национальной конституции по своему охвату является даже более широкой, чем международные договоры, подписанные Колумбией по данному вопросу, поскольку, как уже отмечалось, Основной закон этой страны запрещает применение пыток даже в том случае, если они осуществляются частным лицом.

Так, в Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, к которой Колумбия присоединилась, приняв Закон № 78 от 15 декабря 1986 года, пытка определяется как "любое действие, которым какому-либо лицу умышленно причиняется сильная боль или страдание, ... когда такая боль или страдание причиняются государственным лицом или иным лицом, выступающим в официальном качестве, или по их подстрекательству, или с их ведома или молчаливого согласия...".

Вместе с тем в этом же международном договоре сказано, что это определение принимается без ущерба для любых других международных договоров или национальных законов, которые содержат или могут содержать положения о более широком применении. Именно это сделано в Национальной конституции, запрещающей применение пыток не только в том случае, когда они осуществляются каким-либо государственным служащим или с его ведома или молчаливого согласия, но и в тех случаях, когда в их совершении виновно частное лицо, как об этом говорится в предыдущем пункте данного судебного решения.

Включение в Конституцию права не подвергаться пыткам и иным видам обращения, предусмотренным в той же статье 12, направлено на защиту права на личную неприкосновенность, нарушение которого неизменно вызывает обеспокоенность высших судебных органов, в частности Государственного совета.

Таким образом, согласно Основному закону, практика пыток, однозначно запрещенная Конституцией, может вменяться в вину не только государственным служащим, но и частным лицам. Следовательно, наказание за это должны нести не только государственные служащие, но и частные лица. Этот недвусмысленный вывод основывается не только на предыдущих решениях Национальной учредительной ассамблеи, но и на всей практике прецедентного права".

15. Со времени подготовки первоначального доклада в этой области произошли следующие изменения.

16. Указ № 180 от 1988 года заменил статью 279 Уголовного кодекса (Постановление № 100 от 1980 года), дополнив некоторые положения Уголовного кодекса

в рамках Статута о защите демократии, свода правил о введении осадного положения, который впоследствии приобрел характер постоянного законодательства, обеспечивающего возможность бороться с разными формами насилия, которые в то время охватили страну.

17. Указ от 1988 года увеличивает наказание за применение пытки и гласит, что лицо, подвергающее другое лицо пытке, подлежит лишению свободы на срок от пяти до десяти лет, если только его деяние не влечет за собой более строгого наказания. Кроме того, Указ № 2790/90, который содержит Статут о защите правосудия, признает отягчающим обстоятельством тот факт, если подобное преступное деяние совершено в отношении служащих органов правосудия, включая штатных и специальных судей и других участников судебного разбирательства по уголовным делам, входящим в их компетенцию. В подобных случаях виновные подлежат лишению свободы на срок от 15 до 25 лет и штрафу от 50 до 200 минимальных месячных окладов.

18. Уголовное законодательство рассматривает применения пыток в качестве отягчающего обстоятельства в случае похищения, если они совершаются в отношении жертвы.

19. Наряду с этими конституционными и законодательными положениями существуют и гарантии, направленные на предотвращение практики пыток в местах лишения свободы. Процедуры ареста и содержания под стражей предусматривают меры, гарантирующие личную неприкосновенность соответствующего лица в течение всего срока лишения свободы. Новый Уголовно-процессуальный кодекс (Постановление № 2700 от 30 ноября 1991 года) гласит, что задержание и заключение под стражу осуществляются в таких местах и в такой форме, которые предусмотрены законом (статья 45).

Невыполнение предусмотренных законом требований представляет собой преступление в виде незаконного лишения свободы, которое рассматривается как произвол со стороны должностного лица и подлежит наказанию в форме тюремного заключения на срок от одного до пяти лет. В случае ареста того или иного лица должны существовать документальные свидетельства того, что произведшее арест должностное лицо выполнило следующие действия: известило задержанного о причинах ареста; известило задержанного о его праве незамедлительно снестись с защитником и лицом, которое должно быть уведомлено о его задержании, и обеспечило задержанному осуществление этого права. Эти меры направлены на предотвращение содержания в изоляции, поскольку они гарантируют задержанному возможность постоянного контакта с его адвокатами и членами семьи, что препятствует применению пыток и жестокого или бесчеловечного обращения.

20. Для обеспечения того, чтобы арест производился в соответствии с этими правовыми нормами, предусматривается применение хабеас корпус (статья 430 Уголовно-процессуального кодекса), который защищает свободу граждан в случае, если вышеупомянутые нормы не соблюдаются или если срок лишения свободы продлевается незаконно. Если арест является незаконным, то задержанный имеет право на следующие гарантии:

а) он может обратиться к любому судье или магистрату в той местности, где был произведен незаконный арест или в ближайшем к нему пункте, с тем чтобы этот судья или магистрат не позже, чем через 36 часов, отдал распоряжение об освобождении задержанного, если его арест был незаконным. Такое прошение можно подавать любому судебному служащему, но официальное рассмотрение может производиться лишь судьей по уголовным делам;

б) прошение может подаваться третьими лицами от имени задержанного без какой-либо доверенности;

с) соответствующие процессуальные действия не могут откладываться или отсрочиваться по причине выходных дней или отпуска должностных лиц. Поскольку основной идеей данной процедуры является ее оперативность, процесс принятия решения и его выполнение доминируют над любыми причинами и обстоятельствами, которые могли бы вызвать задержку процессуальных действий. Поэтому статья 434 вышеупомянутого Кодекса запрещает передачу заявления другому судье.

21. Другой важной гарантией является наличие положений, объявляющих недействительными любые показания, признания или иные доказательства, полученные под пыткой. В этой связи УПК предусматривает, что в качестве доказательств принимаются данные осмотра, экспертизы, документы, свидетельские показания и признания.

22. Поскольку свидетельские показания и признания относятся к числу доказательств, которые могут быть получены с применением пыток, ниже излагаются требования, которые должны выполняться, с тем чтобы вышеупомянутые показания и признания считались действительными.

23. Должностное лицо, занимающееся оценкой конкретных свидетельских показаний, должно с позиции здравого смысла изучить:

а) характер объекта оценки;

б) состояние здоровья органа или органов восприятия, посредством которых производилась оценка объекта;

с) обстоятельства места, времени и способа восприятия;

д) личность заявителя, характер показаний и их особенности.

24. Проведение допроса, в ходе которого снимаются свидетельские показания, подчиняется следующим правилам:

а) после прибытия свидетеля и установления его личности соответствующее должностное лицо приводит его к присяге и предупреждает его о тех исключениях, которые существуют в отношении обязанности давать показания;

b) свидетелю сообщается о тех фактах, по которым он должен дать показания, и ему предлагается изложить то, что ему известно об этих фактах.

25. Статья 296 нового УПК гласит, что признания являются действительными, если они отвечают следующим требованиям:

- a) они должны быть сделаны сотруднику судебных органов;
- b) соответствующее лицо должно пользоваться услугами адвоката;
- c) соответствующее лицо должно быть проинформировано о праве не давать показаний против самого себя;
- d) признания должны делаться сознательно и без принуждения.

26. Само по себе признание не является окончательным доказательством; после того как оно было сделано в соответствии с вышеперечисленными требованиями, компетентное должностное лицо принимает меры для определения его достоверности (статья 297 УПК). Как и в случае свидетельских показаний, доказательная сила признаний оценивается с позиции здравого смысла.

27. Для усиления гарантий, существующих в отношении свидетельских показаний и признаний, закон в ходе их заслушивания требует присутствия адвоката, что является мерой, способствующей предотвращению незаконного давления, включая пытки и жестокое обращение. В этой связи внимание обращается на деятельность омбудсмена, которая функционирует в рамках и под управлением канцелярии омбудсмена, являющейся составной частью государственной прокуратуры в соответствии с положениями Политической конституции 1991 года.

28. Из-за нехватки ресурсов услуги назначаемых судом адвокатов, предоставляемые во исполнение Постановления № 053 от 1987 года и инструкции № 2666 к этому Постановлению от 26 декабря 1988 года, были сосредоточены прежде всего на защите обвиняемых по уголовным делам, которые содержались в наиболее переполненных тюрьмах, что затрудняло предоставление услуг всем нуждающимся. Недостатком этой системы было то, что назначаемые судом защитники обязательно являлись государственными служащими, что приводило к задержкам в рассмотрении дела, заполнении постов и перемещении тех или иных сотрудников. В новой системе используется принцип заключения контрактов и соглашений с юридическими факультетами крупнейших университетов.

29. Государственную прокуратуру (в состав которой входит и канцелярия омбудсмена) в ходе уголовного процесса представляет Генеральный прокурор, задача которого состоит в том, чтобы защищать правовую систему, государственное имущество и основополагающие права и гарантии. В случае нарушения прав осужденного лица Генеральный прокурор

защищает эти права и сотрудничает с судьями, ответственными за исполнение приговоров (статья 123 УПК).

Административные меры

30. Статья 22 Органического закона о Генеральной прокуратуре (Закон № 4 от 1990 года) определяет следующие основные функции Управления Генерального прокурора по вопросам защиты прав человека:

"b) в качестве единственной инстанции принимать к дисциплинарному производству и выносить решения по делам, связанным с актами геноцида, практикой и насильственного исчезновения лиц, виновными в которых являются служащие министерства национальной обороны, военнослужащие, сотрудники национальной полиции, должностные лица и персонал смежных или связанных с ними организаций и другие служащие и должностные лица;

g) обеспечивать защиту прав человека в тюрьмах, судах, полицейских участках и психиатрических лечебницах".

31. Учитывая особый характер практики пыток, данный закон наделяет Управление Генерального прокурора по вопросам защиты прав человека особой юрисдикцией, ставя его вне рамок иерархической структуры и уровня тех организаций, членом которых является обвиняемое лицо. По сравнению с действовавшим ранее законодательством, по которому Управление по правам человека было уполномочено проводить лишь дисциплинарные расследования и препровождать полученные результаты другому компетентному органу, в зависимости от положения обвиняемого, который и принимал окончательное решение, юрисдикция Управления была расширена.

32. Практика пыток была также выделена из ряда правонарушений, подлежащих расследованию и наказанию в качестве нарушений прав человека, к каковым, в частности, относится нанесение телесных повреждений, и слушание подобных дел входит в компетенцию других отделов Государственной прокуратуры.

33. Органический закон о Государственной прокуратуре (Постановление № 2699 от 1991 года). Положение в области прав человека подсудимых, и особенно граждан страны, сталкивающихся с противоправным поведением некоторых сотрудников судебной полиции, стало предметом беспокойности Генерального инспектора, в связи с чем он разработал дисциплинарные положения, закрепленные в разделе VII главы I Постановления № 2699 от 1991 года, где пытки квалифицируются как дисциплинарное правонарушение против прав человека (статья 21 решения 017 от июля 1992 года).

Средства судебной защиты

34. В 1993 году Конституционный суд объявил, что ряд постановлений, принятых в связи с внутренними беспорядками, включая постановление, ограничивавшее осуществление права на хабеас корпус (главного механизма предотвращения практики пыток), не могут

быть применены в региональных судах, как, например, постановление о создании "мобильных подразделений судебной полиции", состоящих из числа военнослужащих.

35. Важным прецедентом в этом отношении является решение от 16 декабря 1987 года, в котором Государственный совет подтвердил постановление, возлагающее на министерство обороны административную ответственность за моральный и материальный ущерб, нанесенный врачу **Олге Лопес де Рольдан**, которая в 1979 году подверглась пыткам в расположении воинской части. Этот же суд в постановлении от 5 февраля 1988 года объявил министерство обороны ответственным за гибель **Маркоса Самбрано**, который был подвергнут пыткам военнослужащими в 1980 году.

36. Что касается политических мер, то в декабре 1991 года правительство страны обнародовало свою комплексную политическую программу борьбы со всеми формами насилия, охватившего страну, включая пытки. Эта политическая программа появилась в виде документа под названием "Национальная стратегия борьбы с насилием", в котором подробно изложены мероприятия по обеспечению межучрежденческой координации и распределению полномочий различных государственных органов в вопросах укрепления правосудия и стратегии борьбы с различными формами насилия, а также меры по защите и поощрению прав человека.

Тюрьмы и пенитенциарная система

37. Поскольку лица, лишённые свободы, могут быть помещены в условия, оскорбляющие их человеческое достоинство и подвергнуты незаконному давлению, Конгресс Республики принял Закон № 65 от 1993 года, содержащий Кодекс положений о пенитенциарной и тюремной системе, целью которого является обеспечение соблюдения мер безопасности и защиты и контроль за исполнением приговоров к лишению свободы (статья 1).

38. Основополагающими принципами данного Кодекса является обеспечение законности содержания под стражей, равенства граждан перед законом, уважения человеческого достоинства, запрещения таких наказаний, как высылка, пожизненное заключение и конфискация имущества, а также обеспечение законности ареста и содержания под стражей.

39. В нем также указывается, какие именно учреждения могут использоваться в качестве мест содержания под стражей и перечисляются категории заключенных, которые могут содержаться в каждом из таких учреждений. Места лишения свободы могут быть классифицированы следующим образом: тюрьмы и пенитенциарные учреждения общего режима, тюрьмы и пенитенциарные учреждения особого режима, женские тюрьмы, тюрьмы для сотрудников сил безопасности, колонии, реформатории, исправительные и другие центры содержания под стражей, входящие в систему пенитенциарных учреждений и тюрем.

40. Новые конституционные нормы предполагают установление более строгого контроля и ограничивают продолжительность чрезвычайного положения, обеспечивая его строго временный характер. Они также ограничивают полномочия правительства, четко гарантируя принцип ненарушения основополагающих прав. Все эти меры обусловлены тем,

что чрезвычайные положения, предусмотренные в бывшей статье 121 Конституции 1886 года, не могли служить средством борьбы с новыми факторами, приведшими к насилию.

41. В Конституции были значительно изменены статьи, касающиеся осадного положения, которые были закреплены в Конституции 1886 года. К этим изменениям относятся следующие:

а) **Четкие понятия.** В новых нормах о чрезвычайном положении проводится разграничение между состоянием войны и внутренними беспорядками, в связи с чем в каждом конкретном случае предусмотрены четкие меры и полномочия, предоставляемые исполнительной власти.

б) **Временный характер.** Одним из основных положительных моментов этой новой нормы является ограничение продолжительности чрезвычайного положения, которое составляет 90 дней с момента его объявления. Этот срок может быть продлен еще два раза на 90 дней, причем в последнем случае необходимо предварительное согласие сената. Этот пункт положил конец той неопределенности в отношении продолжительности чрезвычайного положения, которая привела к институциональной нестабильности и неопределенности правовых отношений. На практике ограничение продолжительности чрезвычайного положения означает, что оно может сохраняться на протяжении не более 270 дней на территории всей страны или ее части, и в течение этого срока исполнительная власть обязана принять необходимые меры для действенного устранения вызвавших его причин.

в) **Соразмерность и соотнесенность.** Чрезвычайные меры, принимаемые правительством, должны иметь непосредственную причинную взаимосвязь с теми событиями, которые привели к возникновению беспорядков, т.е. эти меры должны быть направлены на объективное устранение таких причин. Кроме того, должна соблюдаться пропорциональность существующей угрозы и мер по ее ликвидации; в противном случае создаются благоприятные условия для злоупотребления властью.

г) **Политический контроль со стороны конгресса.** Новые положения усиливают механизмы политического контроля со стороны законодательной власти над решениями, принимаемыми исполнительной властью во исполнение своих исключительных полномочий. Во-первых, для объявления войны необходимо решение сената Республики; во-вторых, в период состояния войны конгресс сохраняет все свои полномочия и может в любой момент изменить или отменить постановления, которые правительство принимает во исполнение своих чрезвычайных полномочий. В период действия чрезвычайного положения, вызванного внутренними беспорядками, исполнительная власть может вторично продлить срок действия такого положения только с одобрения сената, и при этом правительство обязано представить конгрессу доклад с обоснованием необходимости такого продления.

e) **Судебный контроль со стороны Конституционного суда.** Сохраняется контроль со стороны Конституционного суда над процессом принятия законодательных актов (функция, ранее осуществлявшаяся Верховным судом). В настоящее время эта задача входит в полномочия Конституционного суда (статья 215 Конституции).

f) **Нормальное функционирование правительства.** Одной из основных отрицательных черт прежнего законодательства было то, что в период действия осадного положения нарушалось нормальное функционирование правительства, которое выражалось в том, что исполнительная власть вмешивалась в сферу компетенции других ветвей власти, что создавало явный дисбаланс. Согласно новому конституционному положению "нормальное функционирование всех ветвей государственной власти и других государственных органов не нарушается" (пункт 3 статьи 214 Конституции)

g) **Ответственность исполнительной власти.** Устанавливаются две сферы ответственности, а именно: политическая, которая связана с правомочностью решения об объявлении чрезвычайного положения и возлагается на президента страны и членов кабинета министров, и правовая ответственность, которая возлагается на тех же должностных лиц и тех государственных служащих, которые могут быть замешаны в злоупотреблениях властью при осуществлении чрезвычайных полномочий.

h) **Сохранение действия прав человека.** В новой Конституции четко закреплён принцип недопустимости приостановления действия прав человека и основных свобод в период действия чрезвычайного положения. Поскольку в Конституции не перечислены права, которые подпадают под данное положение, можно сказать, что эта норма содержит и даже превосходит те гарантии, которые в вопросе чрезвычайного положения закреплены в Международном пакте о гражданских и политических правах. Кроме того, Конституция устанавливает, что в период действия любого чрезвычайного положения должны соблюдаться нормы международного гуманитарного права (статья 214). Поскольку договоры и конвенции, которые закрепляют права человека и запрещают их ограничение в период действия чрезвычайного положения, имеют верховенство над внутринациональными нормами (статья 93 Конституции), это означает, что все законодательные акты, принимаемые правительством, должны соответствовать этим международным договорам. Вместе с тем следует отметить, что в вопросе осуществления основополагающих прав в период действия чрезвычайного положения существуют определенные ограничения, которые совместимы с духом Конституции, поскольку они направлены на защиту общества. Так, в период действия военного положения действует ограничение права на свободное передвижение по территории страны, которое может быть направлено на защиту других основных прав, таких, как право на жизнь и личную неприкосновенность.

i) **Запрещение рассматривать дела гражданских лиц военными трибуналами.** Военные суды не могут расследовать или рассматривать дела гражданских лиц. Это укрепляет принцип надлежащего судебного разбирательства и разграничивает сферы судебной компетенции, что является гарантией соблюдения прав человека.

42. Статья 93 Политической конституции закрепляет верховенство международных договоров и конвенций по вопросам прав человека над внутригосударственным законодательством:

"Статья 93: Верховенством над нормами внутригосударственного законодательства обладают те международные договоры и конвенции, которые ратифицированы Конгрессом и которые закрепляют права человека и запрещают их ограничение в период действия чрезвычайного положения".

Основные конституционные права следует рассматривать в контексте тех государственных договоров по вопросам прав человека, которые ратифицированы Конгрессом Республики.

43. На основании вышеизложенного и исходя из положений Американской конвенции по правам человека, которая принята Колумбией в рамках Закона 16 от 1972 года и в которой перечисляются права, действие которых не подлежит приостановлению, в частности право на личную неприкосновенность, можно прийти к выводу, что в Колумбии никакие обстоятельства не могут служить оправданием применения пыток.

44. Статья 91 Конституции 1991 года гласит:

"Статья 91: В случае явного нарушения какого-либо конституционного положения, наносящего ущерб тому или иному лицу, тот факт, что оно было совершено по указанию вышестоящей инстанции, не освобождает от ответственности осуществившее его должностное лицо.

Это положение не распространяется на военнослужащих действительной военной службы. В их случае вся ответственность ложится на лицо, отдавшее соответствующий приказ".

45. Эта статья, воспроизводящая положения статьи 21 Конституции 1986 года, касается конституционной ответственности любого органа власти, который конкретно нарушает одно из основополагающих прав в ущерб тому или иному лицу, неся за это полную юридическую ответственность (уголовную, дисциплинарную, гражданскую или административную). Такой орган не может оправдывать свои действия фактом получения от вышестоящей инстанции соответствующего, пусть даже законного приказа.

46. Соображения порядка и военной дисциплины обуславливают исключение из этого конституционного положения для военнослужащих, находящихся на действительной военной службе, в каком случае ответственность несет начальник, отдавший соответствующий приказ. Вместе с тем это исключение не может трактоваться в качестве оправдания для применения пыток, поскольку право на неприкосновенность личности, как уже отмечалось, носит неотъемлемый характер и его действие не может приостанавливаться ни при каких обстоятельствах.

47. В этой связи данная законодательная норма определяет следующие требования в отношении исключения из конституционной ответственности государственных органов власти:

a) соответствующее действие должно осуществляться во исполнение военного приказа;

b) приказ должен отдаваться и выполняться военнослужащими действительной службы;

c) приказ не должен превышать;

d) такой приказ был обязательным для исполнения, в том что касается действий, выполняемых в связи с военными обязанностями, что полностью исключает возможность совершения преступлений. Иными словами, в случае применения пыток ответственность несет как лицо, отдавшее такой приказ, так и лицо, выполнившее его.

48. Кроме того, Уголовный кодекс предусматривает, что наказуемое деяние может быть оправдано фактом его "совершения в соответствии с законным приказом компетентного органа власти, отданного с выполнением законных формальностей" (статья 29). С точки зрения уголовного права легитимность любого приказа в первую очередь определяется его законностью. Таким образом, приказ обязателен к исполнению и освобождает от ответственности выполняющее его лицо только в том случае, если его содержание законно.

49. Это требование обязательно *sine qua non*, с тем чтобы в случае выполнения такого приказа нижестоящим лицом его действия не были квалифицированы в качестве преступления.

Статья 3

50. В самом начале главы I Политической конституции, посвященной основополагающим правам, в статье 11 закреплён принцип недопустимости нарушения права на жизнь и запрещены действия, влекущие за собой неуважение этого права или связанные с практикой насильственных исчезновений или пыток, а также жестокого или унижающего достоинство обращения. Наказание за эти действия осуществляется в рамках соответствующей политики и эффективного применения мер, необходимых для предотвращения нарушения прав человека и наказания за них.

51. Кроме того, что касается вопроса о выдаче, затрагиваемого в Конвенции, то следует отметить, что Конституция запрещает выдачу граждан Колумбии по рождению, а также иностранцев, обвиняемых в политических преступлениях и преступлениях, связанных с их взглядами или убеждениями. В свою очередь статья 17 Уголовного кодекса Колумбии гласит, что "просьба о выдаче подается, удовлетворяется или предлагается в соответствии с международными договорами", что тем самым отвечает требованиям статьи 3 Конвенции.

52. В той же статье Уголовного кодекса указывается, что в отсутствие международных договоров правительство подает просьбу о выдаче, предлагает или разрешает ее согласно положениям Уголовно-процессуального кодекса, в статьях которого, посвященных сношениям с иностранными государствами, определяются механизмы и процедуры предложения или разрешения выдачи.

53. Следует отметить, что все действующие в отношении Колумбии договоры об экстрадиции наряду с положениями, определяющими их задачу и цель, содержат нормы, касающиеся соблюдения процессуальных гарантий, а в ряде случаев запрещают телесные наказания или смертную казнь выданных лиц.

54. На основании всего вышеизложенного можно сделать вывод о том, что в Колумбии выполняются положения статьи 3 Конвенции против пыток с точки зрения законодательных и административных процедур выдачи, которые также распространяются на случаи высылки или возвращения того или иного лица другому государству, если существуют серьезные основания полагать, что ему могут угрожать пытки или его права человека могут быть нарушены.

55. Статья 17 Уголовного кодекса Колумбии определяет следующий механизм выдачи:

"Статья 17. Выдача. Просьба о выдаче подается, выдача осуществляется или предлагается в соответствии с международными договорами. В случае их отсутствия правительство подает просьбу о выдаче, предлагает или осуществляет ее согласно положениям Уголовно-процессуального кодекса.

Выдача граждан Колумбии регулируется положениями международных договоров.

Ни при каких обстоятельствах Колумбия не может выдвигать предложения о выдаче своих граждан или разрешать выдачу лиц, обвиняемых в политических преступлениях или осужденных за них".

56. Статья 35 новой Политической конституции 1991 года радикально изменила существовавшие после положения, поскольку отныне в стране запрещена выдача граждан Колумбии по рождению. В то же время в соответствии с правовыми традициями Колумбии в этой статье запрещена выдача иностранцев в связи с политическими преступлениями или преступлениями, связанными с их взглядами или убеждениями:

"Статья 35. Запрещена выдача граждан Колумбии по рождению. Не допускается выдача иностранцев в связи с политическими преступлениями или преступлениями, связанными с их взглядами или убеждениями.

Граждане Колумбии, которые, находясь за пределами страны, совершили преступления, наказуемые в соответствии с национальным законодательством, привлекаются к ответственности и суду в Колумбии".

57. Конституция полностью исключает возможность выдачи граждан Колумбии по рождению и иностранцев, обвиняемых в политических преступлениях, что в полной мере соответствует содержанию пункта 1 статьи 3 Конвенции. В этой связи можно привести выдержку из постановления Кассационной коллегии по уголовным делам Верховного суда от 26 мая 1992 года:

"Характеристики политических преступлений. При сопоставлении общеуголовных и политических преступлений можно отметить, что субъективно в первом случае правонарушитель практически всегда руководствуется низменными побуждениями или же совершает такое деяние под влиянием невозддержанности, действуя для удовлетворения порочных наклонностей или из мести. Во втором же случае мотивы почти всегда носят политический характер или диктуются соображениями общего блага; стремление изменить экономические, политические и социальные условия жизни какого-либо общества, как правило, является определяющим фактором для таких правонарушителей.

Учитывая характерные особенности этого вида преступлений, следует отметить, что:

1. такое преступление всегда предполагает борьбу с политической и институциональной организацией государства;
2. оно совершается с целью получения наибольшего общественного и политического резонанса;
3. оно совершается прямо или косвенно от имени и лица какой-либо социальной или политической группы;
4. в основе таких преступлений лежат четко определенные философские, политические или социальные принципы; и
5. Такое преступление направлено на достижение фактических или предполагаемых социально-политических целей.

Таким образом, совершенно ясно, что политические преступления имеют конкретную направленность против государства в качестве политического лица или образования. Некоторые относят к данной категории так называемые преступления против существования и безопасности государства и преступления против конституционного строя.

Столь же очевидно, что политические преступления совершаются особым образом и имеют характерные черты, которые трудно выделить на первый взгляд, но которые неизменно можно выявить, если рассматривать последствия таких преступлений, их направленность и мотивацию. К этим характерным чертам

относится стремление добиться наибольшего резонанса в обществе, действовать от имени какой-либо социальной или политической группы или исходя из той или иной политической доктрины и при этом прикрываться диалектическим знаменем массового движения, с тем чтобы добиться конкретных социально-политических целей.

Следовательно, независимо от характера самого деяния, политическое преступление имеет конкретную цель и способ ее достижения, присущие только ему".

58. Помимо вышеизложенного и для обеспечения осуществления данной статьи Конвенции, в главе III раздела I пятого тома Уголовно-процессуального кодекса закреплена процедура, посредством которой правительство страны может предлагать или разрешать экстрадицию, но только с предварительного согласия Верховного суда.

59. От лица правительства такое решение принимает министерство юстиции и правосудия, но поскольку просьба о выдаче должна подаваться по дипломатическим каналам, а в исключительных случаях, по консульским или межправительственным каналам, министерству иностранных дел предлагается представлять свое мнение по поводу приемлемости выдачи и ее соответствия положениям международных договоров и обычаев или нормам Уголовно-процессуального кодекса.

Статья 4

60. В контексте рассмотрения статьи 2 Конвенции приведены конституционные и законодательные положения, в которых содержится характеристика пытки как преступления и наказания за него. Приведенные ниже пункты, посвященные этой статье, составлены с учетом Политическом конституции 1991 года и нового Уголовно-процессуального кодекса.

61. Статья 279 Уголовного кодекса с поправками, внесенными в него Постановлением № 180 от 1988 года, гласит:

"Статья 279: Индивидуум, подвергающий другого человека физическим или психическим пыткам, подлежит лишению свободы на срок от 5 (пяти) до 10 (десяти) лет, если только его деяние не представляет собой преступления, влекущего за собой более строгого наказания".

62. В Колумбии допускается возбуждение уголовного дела за применение пыток даже в том случае, если то или иное лицо подвергалось пыткам со стороны лиц, не имеющих непосредственного отношения к государственной службе. Закон не требует, чтобы субъект наказуемого деяния являлся должностным лицом.

63. В законодательстве Колумбии такой вид уголовных преступлений, как пытки, отнесен к разделу, посвященному защите права личности на независимость, понимаемого в качестве права на самоопределение в сфере личной свободы.

64. Поскольку вопросы соучастия в преступной практике пыток были подробно рассмотрены в первом докладе правительства Колумбии и в этой связи в соответствующее законодательство не было внесено каких-либо поправок, мы не будем на них останавливаться. Вместе с тем, что касается разграничения компетенции следственных, судебных и карательных органов, занимающихся вопросами пыток, следует отметить, что законодательство Колумбии проводит различие между таким преступлением, совершаемым в отношении политических лидеров, руководителей гражданских или правовых комитетов, журналистов, преподавателей университетов, профсоюзных лидеров, сотрудников некоторых органов власти, обычных жителей Колумбии в связи с их верованиями, политическими взглядами или партийной принадлежностью, или в отношении всех остальных граждан страны. Так, статья 71 Уголовно-процессуального кодекса в соответствии со статьей 4 Постановления № 2266 от 1991 года гласит, что полномочиями по рассмотрению случаев пыток, совершенных в отношении указанных в законе лиц в связи с их вышеупомянутой государственной, политической или профессиональной деятельностью, обладает региональный суд, первую инстанцию которого составляют региональные прокуроры и судьи, а вторую инстанцию – Национальный суд. За совершение этого преступления полагается лишение свободы на срок от 15 (пятнадцати) до 25 (двадцати пяти) лет (статья 8 Постановления № 2790 от 1990 года). Ответственность за расследование актов пыток, совершенных в отношении любого другого гражданина Колумбии, лежит на обычных судах, которые в первой инстанции составляют районные прокуроры и судьи, а во второй инстанции – окружные суды.

65. Следует отметить, что в большинстве случаев расследование случаев пыток проводится в связи с такими преступлениями, как убийства, похищения и т.д. Это связано прежде всего с концептуальными проблемами определения понятия пытки, поскольку в большинстве случаев она является лишь одним из средств достижения определенной задачи (получение информации или признания) и не является самоцелью.

66. Что касается наказания за совершение пыток, то при этом важно отметить стремление законодателей наложить наказание, сопоставимое с физической болью или психическими мучениями жертвы, что проявляется в ужесточении наказаний, отмечаемом в последние годы. Так, в Постановлении № 100 от 1980 года, действующем Уголовном кодексе, за совершение пытки предусматривалось лишение свободы на срок от одного года до трех лет. Позднее, в статье 24 Законодательного постановления № 180 от 1988 года срок наказания был увеличен от пяти до десяти лет лишения свободы. И наконец, в статье 8 Постановления № 2790 от 1990 года было установлено, что за пытки, рассмотрение дел по которым входит в компетенцию региональных судов, полагается лишение свободы на срок от 15 до 25 лет и штраф в размере от 50 до 200 минимальных заработных плат.

Статья 5

67. Статья 5 Конвенции направлена прежде всего на установление юрисдикции в целях наказания за акты пыток и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство

виды обращения и наказания. Установление юрисдикции непосредственным образом связано с концепцией сферы применения уголовного законодательства. В этой связи следует отметить, что в статье 13 Уголовного кодекса Колумбии четко определена сфера территориального применения этого законодательства:

"Статья 13: Уголовное законодательство Колумбии распространяется на любое лицо, которое нарушает его на территории этой страны, за исключением тех случаев, которые закреплены в международном праве.

Наказуемое деяние считается совершенным в:

1. в месте, где были совершены все соответствующие действия или их часть;
2. в месте, где должны были иметь место несовершенные действия; и
3. в месте, где возникли или должны были возникнуть последствия такого деяния".

68. Центральной концепцией данной нормы является понятие "территории", которое получило широкое развитие в правовой доктрине и сферы правового охвата которой определяется как любое пространство и любые объекты, на которые распространяется юрисдикция государства. К ним относятся:

a) в пространственной сфере:

- i) территория страны и ее недра;
- ii) континентальный шельф и территориальные воды;
- iii) воздушное пространство;

b) в сфере объектов:

- i) государственные и частные морские суда, плавающие под флагом Колумбии;
- ii) государственные и частные воздушные суда, зарегистрированные в Колумбии.

69. Этот принцип сферы применения уголовного законодательства Колумбии основывается на положениях статьи 4 Политической конституции, пункт 2 которой закрепляет обязанность соблюдать законы Колумбии:

"...граждане Колумбии и иностранцы обязаны соблюдать положения Конституции и законов, а также уважать органы власти и подчиняться их распоряжениям".

70. Кроме того, в статье 95 Политической конституции закреплены обязанности граждан, среди которых следует выделить следующие:

"...каждый человек обязан выполнять положения Конституции и законов.

Каждый человек и гражданин обязан:

1. Уважать обязанности других лиц и не злоупотреблять своими собственными.
2. Действовать согласно принципу социальной солидарности.
3. Уважать и поддерживать избранные демократичным путем органы власти".

71. Наконец, статья 57 Кодекса о политическом и муниципальном устройстве гласит:

"Законы обязательны для всех жителей страны, включая иностранцев, независимо от того, проживают ли они в Колумбии постоянно или находятся там транзитом, за исключением в последнем случае прав, которые закреплены в международных договорах".

72. В подпункте а) статьи 5 Конвенции говорится также об установлении уголовной юрисдикции в отношении преступлений, совершенных на любой территории или "...на борту морского или воздушного судна, зарегистрированного в данном государстве". В соответствии с этим договорным обязательством в статье 14 Уголовного кодекса закреплено понятие экстерриториальности в следующей формулировке:

"Уголовное законодательство Колумбии применимо к любому лицу, которое совершает наказуемое деяние на борту национального военно-морского или воздушного судна, находящегося за пределами национальной территории.

В равной степени оно применяется к тем лицам, которые совершают наказуемое деяние на борту любого другого национального морского или воздушного судна, находящегося за пределами национальной территории, если в отношении этого преступного деяния уголовный иск не возбуждается в другой стране".

73. Наконец, в пунктах 2-6 статьи 15 Уголовного кодекса закреплено понятие экстерриториальности уголовного законодательства Колумбии, которое отвечает требованиям подпунктов б) и с) пункта 1, а также пункта 2 статьи 5 Конвенции против пыток:

"Статья 15. Экстерриториальность. Уголовное законодательство Колумбии применяется в отношении:

1. любого лица, которое, находясь за границей, совершает преступление против существования и безопасности государства, конституционного строя, социального экономического устройства, здоровья населения или органов государственного управления или которое занимается подделкой колумбийской валюты, государственных кредитных документов, гербовых бумаг или государственной печати, даже в том случае, если это лицо освобождается от наказания в иностранном государстве или приговаривается к меньшему наказанию, чем это предусмотрено в законодательстве Колумбии.

В любом случае ему засчитывается срок лишения свободы в иностранном государстве.

2. Лица, находящегося на государственной службе Колумбии, которое обладает иммунитетом в соответствии с международным правом и совершает преступление за границей.

3. Лица, находящегося на государственной службе Колумбии, которое не обладает иммунитетом в соответствии с международным правом и совершает за границей преступление, не упомянутое в первом подпункте, и которое не было привлечено к суду в иностранном государстве.

4. Граждан Колумбии, которые не подпадают под случаи, предусмотренные в предыдущих подпунктах и которые находятся в Колумбии после совершения преступления на территории иностранного государства, если по уголовному законодательству Колумбии это преступление наказуемо лишением свободы на срок не менее двух лет и если такие граждане не были привлечены к суду в иностранном государстве.

Если в уголовном законодательстве предусмотрено меньшее наказание, то такие граждане могут быть привлечены к суду только по иску одной из сторон или просьбе Генерального прокурора.

5. Иностранцев, которые не подпадают под случаи, предусмотренные в подпунктах 1, 2 и 3, и находятся в Колумбии после совершения за границей преступления, направленного против государства Колумбии или ее граждан и в соответствии с колумбийскими законами наказуемого лишением свободы на срок не менее двух лет, если такие лица не были привлечены к суду в иностранном государстве.

В этом случае такие лица привлекаются к ответственности только по иску одной из сторон или просьбе Генерального прокурора.

6. Иностранцев, которые, находясь на территории иностранного государства, совершили преступление, направленное против других иностранцев, если:

- a) такие иностранцы находились на территории Колумбии;
- b) такое преступление в Колумбии наказуемо лишением свободы на срок не менее трех лет;
- c) данное преступление не является политическим; и
- d) просьба о выдаче таких иностранцев не была удовлетворена правительством Колумбии. В этом случае уголовное дело не возбуждается.

В случае, предусмотренном настоящим подпунктом, такие иностранцы могут быть привлечены к судебной ответственности только по заявлению или просьбе Генерального прокурора и только в том случае, если они не привлекались к ответственности в иностранном государстве".

74. В теоретических комментариях к данной статье содержится утверждение о том, что в ее втором пункте развивается принцип "юрисдикционной персонализации", поскольку в нем предусмотрено применение национального уголовного законодательства по отношению к любому лицу, которое, обладая иммунитетом и состоя на государственной службе, нарушает законные права граждан Колумбии или иностранцев (в случае пыток) или совершает преступление против Колумбии или любого другого государства. Вряд ли это утверждение является логичным, поскольку иммунитет, которым обладает данное лицо, освобождает его от уголовной ответственности в том государстве, где преступление было совершено, тем более если речь идет о гражданине Колумбии. Если же предъявляемым условиям отвечает иностранец, то действует "объективный или защитительный принцип", так как целью применения национального законодательства является защита государственных интересов.

75. В третьем подпункте данной статьи также закрепляется принцип "юрисдикционной персонализации", так как в нем предусматривается применение уголовного законодательства по отношению к любому лицу – независимо от того, является ли данный индивидуум гражданином Колумбии или иностранцем, – которое, не обладая дипломатическим иммунитетом, совершает преступление (в случае пыток), которое не упомянуто в подпункте 1. Разумеется, если такое лицо является иностранцем, то применение национального уголовного законодательства основано на "объективной или защитительной юрисдикции", что обуславливает включение в него фразы: "если оно не привлекалось к суду в иностранном государстве".

76. Согласно положениям четвертого подпункта данной статьи, уголовное законодательство Колумбии применяется к тем ее гражданам, которые прибывают на территорию Колумбии после совершения за границей преступления, наказуемого лишением свободы на срок не

менее двух лет (пытки влекут за собой лишение свободы на срок не менее пяти лет), при условии, что эти лица не привлекались к суду в иностранном государстве.

77. "Объективный или защитительный принцип" закреплен в подпункте 5 данной статьи, в соответствии с которым уголовное законодательство Колумбии распространяется на иностранцев, которые после совершения правонарушения, направленного против Колумбии или ее граждан и наказуемого лишением свободы на срок не менее двух лет (как в случае пыток), прибывают на территорию Колумбии, если они не привлекались к судебной ответственности в иностранном государстве. Кроме того, условием привлечения к ответственности является подача иска одной из сторон или представление Генеральным прокурором соответствующей просьбы.

78. Наконец, "принцип универсальной юрисдикции" раскрывается в подпункте 6 данной статьи, который гарантирует защиту интересов иностранных государств и международного сообщества в тех случаях, когда им нанесен ущерб со стороны иностранцев, находящихся на территории Колумбии, при условии, что их преступления не носят политического характера. В этом случае также должен присутствовать иск соответствующей стороны или просьба Генерального прокурора, а при подаче заявления о выдаче оно должно быть отвергнуто национальным правительством.

Статья 6

79. Что касается классификации таких процедур, то статья 256 Военно-уголовного кодекса рассматривает ее с точки зрения совершения физической или психической пытки. Эта статья гласит:

"Каждый, кто подвергает другое лицо физической или психической пытке, подлежит лишению свободы на срок от одного года до трех лет, если только это деяние не предполагает более строгого наказания".

80. Согласно разделу "**Преступления против международного права**" (пункт 1 статьи 169 Постановления № 2550 от 1988 года – действующий Военно-уголовный кодекс), одним из нарушений норм международного права является "принуждение военнопленного воевать против собственной страны или нанесение ему физического или психического ущерба".

81. В 1993 году министр национальной обороны подписал инструкцию № 007, которая направлена на регламентацию деятельности подразделений по борьбе с вымогательством и похищениями (УНАСЕ). В пункте 14 и последующих пунктах раздела, посвященного процедуре ареста, закреплена обязанность информировать арестованного или лицо, задержанное на месте преступления, о его правах, установленных Политической конституцией и законами, и обязанность составлять протокол о факте информирования арестованного о его правах.

82. Следуя указаниям министра, канцелярия министерства обороны приняла инструкцию № 4150 MDEPSG-725 от 9 мая 1994 года, которая направлена на укрепление системы защиты прав человека всех военнослужащих. Согласно постоянно действующей инструкции № 018 от 25 мая 1994 года, в министерстве национальной обороны была проведена реструктуризация и расширение отдела по правам человека и отдано распоряжение о создании таких отделов во всех родах войск.

83. В соответствии с постоянно действующей инструкцией № 100-3 от 3 июня 1994 года верховное командование вооруженных сил распорядилось о создании отделов по правам человека во всех родах войск с целью определения их функций и обеспечения координации их деятельности по данному вопросу. Временная инструкция № 029 от 30 сентября 1994 года содержала указания по проведению специальной кампании в вооруженных силах, организованной министерством обороны в сотрудничестве с Президентским консультативным советом по защите, поощрению и содействию осуществлению прав человека в целях искоренения любых злоупотреблений и/или нарушений со стороны военнослужащих и усовершенствования учебных программ, содействующих укреплению и упрочению тех качеств, которые каждый военнослужащий должен проявлять при исполнении своих обязанностей и во внеслужебное время.

84. Под выдачей понимается действие, посредством которого одно государство передает какое-либо лицо другому государству, обратившемуся с подобной просьбой, с тем чтобы последнее могло привлечь это лицо к уголовной ответственности или подвергнуть его наказанию, если это лицо уже было судимо и по его делу был вынесен приговор. Однако, как уже говорилось, Политическая конституция допускает лишь выдачу иностранцев, но запрещает выдачу граждан Колумбии по рождению.

"Статья 35. Запрещена выдача граждан Колумбии по рождению. Не допускается выдача иностранцев в связи с политическими преступлениями или преступлениями, связанными с их взглядами или убеждениями.

Граждане Колумбии, которые, находясь за пределами страны, совершили преступления, наказуемые в соответствии с национальным законодательством, привлекаются к ответственности и суду в Колумбии".

Статья 7

85. Дискреционные полномочия национального правительства в решении вопроса о предложении или разрешении выдачи того или иного лица, привлеченного к суду или приговоренного к наказанию за границей, никоим образом не представляют собой стремление защитить осужденного или обеспечить их безнаказанность. Статья 25 Уголовно-процессуального кодекса предписывает каждому жителю Колумбии, достигшему 18-летнего возраста, информировать власти о наказуемых деяниях, о которых ему стало известно и которые подлежат официальному расследованию, например в случае практики пыток, выделенной из числа преступлений, упоминаемых в статье 33 Кодекса, для

расследования которых необходимо заявление одной из сторон. Что касается должностных лиц, которые занимаются вопросами выдачи, то к числу их обязанностей относится незамедлительное возбуждение соответствующего расследования, если они обладают для этого необходимой компетенцией, или доведение имеющейся информации до сведения компетентных властей.

86. Наряду с вышеперечисленными конституционными запретами в статье 565 Уголовно-процессуального кодекса указывается, что выдача не производится в том случае, если следствие по делу запрашиваемого к выдаче лица уже идет или если оно уже приговорено к наказанию за то же преступление в Колумбии.

87. В соответствии со статьей 567 Уголовно-процессуального кодекса право на защиту может осуществляться самим обвиняемым или его адвокатом:

"Статья 567. Право на защиту. С момента начала рассмотрения дела о выдаче соответствующее лицо имеет право выбрать себе защитника; в противном случае такого защитника назначает суд".

88. Кроме того, данная процедура гарантирует справедливое и беспристрастное судебное разбирательство при полном осуществлении процедурных гарантий:

"Статья 556. Процедура. После получения материалов дела судом он передает их копию запрашиваемого к выдаче лицу или его защитнику, которые в течение десяти дней могут затребовать любые доказательства, которые они посчитают необходимыми. По истечении этого срока новый 10-дневный срок, к которому добавляется время, необходимое для поездок, отводится для рассмотрения запрошенных доказательств, а также любых других свидетельств, которые суд сочтет необходимым для принятия решения.

По завершении процедуры сбора доказательств дело остается в судебной канцелярии, с тем чтобы в течение пяти дней защитник мог подать состязательные бумаги.

Статья 557. Судебное решение. По истечении вышеупомянутого срока суд выносит свое решение.

Отрицательное решение Верховного суда обязательно для правительства; если же суд выносит решение в пользу выдачи, правительство может действовать, исходя из национальных интересов.

Статья 558. Правовые основания. Решение суда основывается на формальной действительности представленной документации, всестороннем установлении личности соответствующего лица, принципе двойного инкриминирования, соответствии

приговору, вынесенному в иностранном государстве, и, при необходимости, на выполнении положений межгосударственных договоров.

Статья 559. Решение отказать в выдаче или разрешить ее. После получения дела, содержащего постановление Верховного суда, министерство юстиции в течение 15 дней выносит решение об отказе в выдаче или ее разрешении".

Следует добавить, что для оспаривания таких решений могут применяться средства правовой защиты, которые законодательство определяет как правительственные меры, осуществляемые до обращения в судебные органы по административным делам в целях признания решения недействительным.

89. Статья 279 раздела III Уголовного кодекса Колумбии, посвященная преступлениям против личной неприкосновенности, содержит следующее положение:

"Статья 279. Пытки. Любое лицо, подвергающее другое лицо физическим или психическим пыткам, подлежит лишению свободы на срок от 1 (одного) года до 3 (трех) лет в том случае, если только его деяние не является преступлением, влекущим за собой более строгое наказание".

Такая же формулировка этого преступления дается и в Военно-уголовном кодексе.

90. На основании вышеизложенного можно прийти к заключению, что для применения статьи 7 Конвенции как в обычных, так и военных судах существуют правовые положения, в которых пытки классифицируются в качестве преступления. Аналогичным образом в законодательстве закреплены положения, относящиеся к покушению на преступление и соучастие в нем, которые применяются ко всем преступным деяниям, классифицируемым как таковые в законах Колумбии. Таким образом, эти аспекты законодательства расширяют охват типов преступных деяний, давая характеристику действиям, предшествующим преступлению (в случае покушения на преступление), или указывая на возможность наличия нескольких взаимодействующих субъектов преступления (в случае соучастия).

91. Что касается права на подлежащее судебное разбирательство и справедливое обращение на всех стадиях судебного процесса, то законодательство Колумбии построено на следующих руководящих принципах (основанных на конституционной системе), которые применимы ко всем судебным и административным действиям:

а) **надлежащее судебное разбирательство.** Никто не может быть судим иначе, как в соответствии с законами, принятыми до факта совершения вменяемого в вину деяния, в присутствии компетентного судьи или в суде и с соблюдением процедур, приемлемых в каждом конкретном случае;

b) **презумпция невиновности.** Каждый человек считается невиновным и имеет право на соответствующее обращение до вынесения судебного постановления о его уголовной ответственности;

c) **право на защиту.** Каждый обвиняемый имеет право на защиту и помощь адвоката, выбранного им лично или назначенного ему судом;

d) **признание человеческого достоинства.** Каждый человек имеет право на уважение его неотъемлемого человеческого достоинства;

e) **хабеас корпус.** Это средство правовой защиты может применяться к лицам, которые задерживаются с нарушением их конституционных или правовых гарантий или срок заключения которых незаконно продлевается;

f) **верховенство закона.** При принятии решений сотрудники судебных органов основываются только на положениях Конституции и закона;

g) **res judicata.** Лицо, в отношении которого с соблюдением должной процедуры вынесен судебный приговор, не может быть вновь судимо за то же самое деяние;

h) **принцип двух инстанций.** Любое судебное решение может быть обжаловано в вышестоящей инстанции, однако если апелляцию подает только осужденный, вышестоящий суд не может увеличивать наложенного наказания.

92. Поскольку эти принципы установлены и применяются как таковые в ходе уголовных процессов, правительство Колумбии считает, что тем самым полностью выполняются положения статьи 7 Конвенции.

Статья 8

93. Колумбия заключила следующие двусторонние и многосторонние договоры о выдаче:

- Конвенция о взаимной выдаче преступников, подписанная в Боготе 9 апреля 1850 года между Новой Гренадой и Французской Республикой;
- Договор о выдаче с Великобританией, подписанный в Боготе 27 октября 1888 года;
- Конвенция о выдаче преступников, подписанная с Испанией в Боготе 23 июля 1892 года;
- Соглашение о выдаче, подписанное в Каракасе, Венесуэла, 18 июля 1911 года в ходе работы Боливарского конгресса;

- Соглашение о выдаче с Бельгией, подписанное в Брюсселе 21 августа 1912 года;
- Дополнительное соглашение к Договору о выдаче с Бельгией, подписанное в Боготе 21 ноября 1931 года;
- Дополнительное соглашение к Договору о выдаче с Бельгией, подписанное в Боготе 24 февраля 1959 года;
- Договор о выдаче с Чили, подписанный в Боготе 16 ноября 1914 года;
- Договор о выдаче с Панамой, подписанный в Панаме 24 декабря 1927 года;
- Договор о выдаче с Коста-Рикой, подписанный в Сан-Хосе, Коста-Рика, 7 мая 1928 года;
- Договор о выдаче с Мексикой, подписанный в Мехико 12 июня 1928 года;
- Дополнительное соглашение к Договору о выдаче с Великобританией, подписанное в Боготе 12 декабря 1929 года;
- Договор о выдаче с Никарагуа, подписанный в Манагуа 25 марта 1929 года;
- Договор о выдаче с Кубой, подписанный в Гаване 2 июля 1932 года;
- Конвенция о выдаче, подписанная в Монтевидео, Уругвай, 26 декабря 1933 года на седьмом Международном конгрессе американских государств;
- Договор о выдаче с Бразилией, подписанный в Рио-де-Жанейро 28 декабря 1938 года;
- Договор о выдаче с Соединенными Штатами Америки, подписанный в Вашингтоне 14 сентября 1979 года.

94. В своем первоначальном докладе о применении положений Конвенции Колумбия представила информацию о применении двусторонних и многосторонних международных договоров, участником которых она является. Следует добавить, что за период подготовки настоящего доклада Колумбия не обсуждала и не подписывала других договоров о выдаче.

Статья 9

95. Отношения между властями Колумбии и иностранными правительствами по всем вопросам, связанным с применением уголовного законодательства, сотрудничества судебных органов в целом, регламентируются положениями международных договоров, международных конвенций, межправительственных соглашений и международных обычаев, а

в тех аспектах, которые не предусмотрены ими, или в случае их отсутствия применяются нормы Уголовно-процессуального кодекса.

96. Выработка соглашений в различных областях права, бесспорно, способствует более четкой и эффективной работе компетентных органов в плане предоставления обществу инструментов, необходимых для регламентации отношений между самими гражданами или между гражданами и государством. Что касается собственно уголовного законодательства, то сотрудничество между судебными системами разных стран становится одним из важнейших механизмов отправления правосудия как в Колумбии, так и других странах.

97. Динамика преступности заставляет государства быстро реагировать и учитывать необходимость активизации и дополнения – как на двустороннем, так и многостороннем уровне – усилий по обеспечению сотрудничества и правовой взаимопомощи.

98. Наряду с существованием правовой основы для международных отношений по всем вопросам, связанным с применением уголовного законодательства, закрепленного в Уголовном кодексе Колумбии, целью создания системы международного сотрудничества в этой сфере, закрепленной в двусторонних и многосторонних договорах, является повышение оперативности и эффективности отправления правосудия при помощи динамичного и действенного обмена информацией и доказательствами, необходимыми властям каждого государства для привлечения преступников к судебной ответственности.

99. Деятельность правительства Колумбии на международной арене подкрепляется его усилиями по осуществлению семи стратегических национальных программ, направленных на развитие сотрудничества населения с органами правосудия, включая: расширение роли института мировых судей, урегулирование некоторых споров внесудебными инстанциями, использование альтернативных методов разрешения конфликтов, оказание правовой помощи малоимущим слоям населения, развитие конституционной деятельности (так называемые "народные действия" и "меры по соблюдению законов"), демократизация сферы правовой информации (законодательство и прецедентное право) и создание "домов правосудия". Все эти программы осуществляются в тесном сотрудничестве с населением.

100. Кроме того, для активизации участия населения в процессе обновления системы правосудия в Колумбии правительство содействует развитию деятельности неправительственных организаций, созданных непосредственно для поддержки судебных органов, контроля за их деятельностью и проведения технических исследований, направленных на повышение эффективности судов и их доступности.

101. Все эти инициативы осуществляются в рамках плана, получившего название "Правосудие для народа", который объединяет все предложения о конкретных направлениях развития различных элементов этой системы и который является частью Национального плана развития на период 1994-1998 годов.

Статья 10

102. Что касается статьи 10 Конвенции, то военно-уголовное законодательство содержит четкие положения о методах получения свидетельских показаний. Так, в статье 532 запрещено использования насилия для получения признаний, а в статье 594 обвиняемому гарантировано право на допрос, свободный от любого принуждения и приведения его к присяге, в соответствии с принципами надлежащего судебного разбирательства, установленными статьей 28 Конституции.

103. Кроме того, на основании разработанной канцелярией президента Республики политики в области прав человека верховное командование вооруженных сил подготовило следующие руководящие инструкции для нижестоящих структур:

1. РАСПОРЯЖЕНИЕ ПРЕЗИДЕНТА № 3 от 3 мая 1993 года

ПРЕДМЕТ Обеспечение безопасности населения.

ЦЕЛЬ Повысить ответственность государственных органов в процессе разработки второго этапа национальной программы борьбы с насилием.

2. ПОСТОЯННО ДЕЙСТВУЮЩАЯ ИНСТРУКЦИЯ № 100-6 CGFM-EMCD1-J-572 от 22 сентября 1994 года

ПРЕДМЕТ Инструкции по вопросам прав человека.

ЦЕЛЬ Провести мероприятия по основополагающим аспектам прав человека и подготовить руководящие указания для активизации программ распространения информации о правах человека среди военнослужащих и обеспечения уважения этих прав военнослужащими.

3. ЦИРКУЛЯР № 85272-CEDE5-DH-345 от 5 апреля 1994 года

ПРЕДМЕТ Борьба с преступной подрывной деятельностью.

ЦЕЛЬ Борьба с преступлениями, которые подрывные группы постоянно совершают в отношении военнослужащих и гражданского населения.

4. ВРЕМЕННАЯ ИНСТРУКЦИЯ № 100-2 CGFM-EMCD1-571 от 12 мая 1994 года

ПРЕДМЕТ Кампания по распространению информации о правах человека.

ЦЕЛЬ Дать указания верховному командованию вооруженных сил относительно организации пропагандистской кампании в области прав человека для военнослужащих.

5. СЛУЖЕБНАЯ ЗАПИСКА № 003354-EMCD1-DH-725 от 20 мая 1994 года

ПРЕДМЕТ Система координации деятельности в области прав человека.

ЦЕЛЬ Создать систему координации деятельности в области прав человека. Разработать руководящие принципы укрепления защиты прав человека военнослужащих, ставших жертвами подрывной и преступной деятельности.

6. ПОСТОЯННО ДЕЙСТВУЮЩАЯ ИНСТРУКЦИЯ № 018 MDN-ASP-725 от 25 мая 1994 года

ПРЕДМЕТ Создание, реструктуризация и расширение Управления по вопросам прав человека в вооруженных силах.

ЦЕЛЬ Перестроить и расширить Управление по вопросам прав человека в министерстве обороны, а также создать соответствующие отделы в вооруженных силах. Определить их функции и оптимизировать координацию их деятельности.

7. ПОСТОЯННО ДЕЙСТВУЮЩАЯ ИНСТРУКЦИЯ № 100-3-CGFM-EMCD1-DH-725 от 3 июня 1994 года

ПРЕДМЕТ Создание отделов по правам человека.

ЦЕЛЬ Подготовить инструкции относительно создания отделов по правам человека в вооруженных силах. Определить их функции и оптимизировать координацию их деятельности в этой сфере.

8. ВРЕМЕННАЯ ИНСТРУКЦИЯ № 0023 MDN-ASP-725 от 6 июля 1994 года

ПРЕДМЕТ Семинарские занятия по вопросам военного правосудия и прав человека.

ЦЕЛЬ Подготовить инструкции относительно проведения "Семинарских занятий по вопросам военного правосудия и прав человека", которые будут организованы министерством национальной обороны в период с 25 по 29 июля 1994 года для военнослужащих, сотрудников национальной полиции и правительственных учреждений.

9. ВРЕМЕННАЯ ИНСТРУКЦИЯ № 021 CGFM-CEFLU-336 от 14 июля 1994 года

ПРЕДМЕТ Программа обучения в области прав человека.

ЦЕЛЬ Дать указания по организации обучения в области прав человека.

10. ПОСТОЯННО ДЕЙСТВУЮЩАЯ ИНСТРУКЦИЯ № 073-COFAC-IGEFA-725 от 29 августа 1994 года

ПРЕДМЕТ Создание Управления по правам человека.

ЦЕЛЬ Дать указания относительно создания Управления по правам человека в военно-воздушных силах, определить его функции и оптимизировать координацию его деятельности по данному вопросу.

11. ВРЕМЕННАЯ ИНСТРУКЦИЯ № 028-MDFN-514 от 30 сентября 1994 года

ПРЕДМЕТ Кампания по обеспечению соблюдения прав человека.

ЦЕЛЬ Дать указания относительно проведения в вооруженных силах специальной кампании, организованной министерством обороны при сотрудничестве Президентского совета по делам защиты, поощрения и соблюдения прав человека, целью которой является искоренение любых злоупотреблений и/или нарушений со стороны военнослужащих и углубление учебных программ, содействующих укреплению и упрочению принципов и системы ценностей, которые должен демонстрировать каждый военнослужащий как при исполнении им своих служебных обязанностей, так и во внеслужбное время.

12. ЦИРКУЛЯР № 18260-CG-ING-DH-725 от 27 марта 1995 года

ПРЕДМЕТ Механизм функционирования отделов по правам человека.

ЦЕЛЬ Дать командующим соответствующих родов войск указание организовать действенную работу в сфере военной пропаганды, подготовки кадров и организации отделов по правам человека в своих подразделениях с целью сохранения нерушимости основных принципов, закрепленных в статьях 93, 94 и 222 Политической конституции Колумбии.

Статья 11

104. Президентский совет по защите, поощрению и соблюдению прав человека по-прежнему содействует организации системы обучения, способствующей созданию культуры прав человека на основе уважения основополагающих свобод и гарантий соблюдения прав человеческой личности. С другой стороны, Конституция 1991 года наделяет аппарат омбудсмана статусом государственного органа, в непосредственные задачи которого входит распространение информации о правах человека, функция, которую он осуществляет с помощью Национального управления по вопросам распространения информации о правах человека. В задачу этого Управления входит распространение знаний о правах человека среди различных слоев государства и общества и руководство деятельностью по осуществлению и защите этих прав.

105. Для реализации этой закрепленной в Конституции обязанности аппарат омбудсмана разработал, в частности, "Программу обучения государственных служащих вопросам прав человека". Ее цель состоит в том, чтобы привить государственным служащим необходимые теоретические и практические знания для надлежащего осуществления политики в области уважения, защиты и применения прав человека. Предполагается организовать специальные курсы для следующих групп государственных служащих: окружных прокуроров и сотрудников их аппарата; сотрудников полиции; сотрудников

пенитенциарных органов. Обучение на этих курсах будет проводиться по трем основным направлениям:

- a) базовые понятия: основы, осуществление и пределы прав человека;
- b) конституционное право и права человека;
- c) международное право, применимое в сфере вооруженных конфликтов.

Статья 12

106. Соответствующим разделом Уголовно-процессуального кодекса, посвященным уголовному преследованию, исключительные полномочия в этом вопросе предоставляются государству в лице Генеральной прокуратуры на этапе предварительного расследования и компетентным судьям на этапе публичного процесса:

"Статья 25. Право на уголовное судопроизводство. Уголовное судопроизводство вменяется в обязанности государства, и на этапе предварительного расследования проводится исключительно Генеральной прокуратурой, а на этапе судебного разбирательства – компетентными судьями на условиях, установленных настоящим Кодексом. В исключительных случаях эти полномочия предоставляются Конгрессу".

107. Компетентные должностные лица обязаны возбудить уголовное преследование, если о факте совершения наказуемого деяния им становится известно из следующих источников: заявления, жалобы, сообщения, конфиденциальной информации, общедоступных источников информации, личных наблюдений или любым иным образом.

108. В случае совершения попыток для возбуждения уголовного дела не требуется жалобы пострадавшей стороны. Иными словами, сотрудник судебных органов обязан возбудить официальное уголовное преследование, как только ему каким-либо образом становится известно о совершении этого противоправного деяния.

Статья 13

109. В двух последних докладах, представленных Отделом Генеральной прокуратуры по правам человека, указывается, что с учетом тяжести этого правонарушения все жалобы о совершении пыток тщательно расследуются, поскольку многообразие таких деяний, охватывающих как случаи жестокого обращения, так и сами пытки, крайне усложняют задачу следователя, которому необходимо определить: имеет ли он дело со случаем телесных повреждений или с фактом совершения пытки. Однако в любом случае предварительные следственные мероприятия по установлению факта соответствующих деяний и личности совершившего его лица проводятся специальным следственным бюро, входящим в структуру Прокуратуры и располагающим следственными полномочиями и сотрудниками, обладающими необходимой квалификацией для проведения такого рода расследований.

110. Следует отметить, что наибольшее увеличение числа жалоб от граждан, поданных в Государственную прокуратуру по поводу нарушения прав человека, касается именно практики пыток. Так, в 1993–1994 годах этих жалоб было подано как минимум на 23% больше, чем в 1992 году. Эти цифры приводятся по итогам анализа информации, содержащейся в последнем докладе контрольного органа по вопросам соблюдения прав человека. В этой связи следует отметить, что, по сообщению Банка данных по правам человека Исследовательского центра народного образования (СИНЕП), за период с января по октябрь 1994 года в Колумбии была подана 21 жалоба по поводу совершения пыток.

111. Что касается мер, которые государства-участники обязаны принимать для защиты лиц, подающих жалобу или заявление о совершении пыток, равно как и свидетелей этих деяний, то согласно Постановлению № 2699 от 1991 года это входит в компетенцию Генеральной прокуратуры и, в частности, ее Отдела по вопросам защиты жертв и свидетелей преступлений.

112. В соответствии с Законом № 1044 от 30 декабря 1993 года была разработана "Программа защиты свидетелей и жертв преступлений, участников судебного процесса и сотрудников Генеральной прокуратуры", посредством которой "всесторонняя защита и социальная помощь предоставляются таким лицам, а также их родственникам (до четвертого колена, по браку и гражданской связи), а также их супругам или постоянным партнерам, если они подвергаются угрозе нападения или их жизнь находится в опасности по причине их участия в уголовном процессе или в связи с таким участием" (статья 63). Лицам, охватываемым действием данной программы, может быть обеспечена физическая защита и социальная помощь, изменена личность и местожительство таких лиц, а также приняты иные временные или постоянные меры, направленные на сохранение их жизни и жизни членов их семей. При необходимости такая защита может предполагать переселение за границу, включая путевые расходы и суточные в течение периода и на условиях, устанавливаемых Генеральной прокуратурой (статья 65 Закона № 104 от 1993 года). Наконец, данная Программа может также охватывать свидетелей, участвующих в проводимом Генеральной прокуратурой расследовании тяжких преступлений, которые по своему характеру могут быть отнесены к категории злодеяний.

Статья 14

113. Правовая система Колумбии предусматривает четко определенные процедуры получения справедливой и адекватной компенсации не только в случае пыток, но и в случае любых иных злоупотреблений со стороны должностных лиц. Наиболее распространенным, быстрым и эффективным способом удовлетворения соответствующего требования является подача иска о непосредственном возмещении в судебные органы по административным делам. В структуру этих судебных органов входят суды каждого департамента в рамках административного деяния страны и Государственный совет, являющийся высшим органом данной ветви органов правосудия.

114. Судебные решения в соответствии с этой процедурой, выносимые в пользу жертв правонарушений или членов их семей, предполагают компенсацию двух типов:

- а) возмещение морального ущерба, исчисляемого в граммах золота;
- б) компенсация материального ущерба, который включает "упущенную прибыль" и "нанесенный ущерб".

115. Статья 90 Политической конституции 1991 года предусматривает для государства возможность взыскания суммы такого ущерба с соответствующего государственного служащего. Эта конституционная норма гласит:

"Статья 90: Государство несет материальную ответственность за вменяемые ему противоправные деяния, являющиеся результатом действия или бездействия государственных органов. В том случае, если государству предписывается возместить ущерб, нанесенный в результате умышленных или преступных действий одного из его агентов, то государство взыскивает с него этот ущерб".

Такой механизм служит гарантией того, что возмещение ущерба государством не становится ширмой для противоправной деятельности некоторых государственных служащих.

116. Статьи 43–55 Уголовно–процессуального кодекса касаются вопроса о компенсации ущерба в рамках обычного уголовного процесса:

"Индивидуальный или коллективный гражданский иск о возмещении ущерба или вреда, нанесенного в результате наказуемого деяния, может подаваться в ходе гражданского и уголовного судопроизводства по усмотрению пострадавших физических или юридических лиц, их наследников или преемников, Государственной прокуратуры или омбудсмана, если затронуты коллективные интересы".

117. Судебными органами Колумбии (в решении, вынесенном на открытом заседании Верховного суда в марте 1990 года) определены те возможности, которыми обладает лицо, возбуждающее гражданский иск:

"...пострадавшая сторона не обязательно должна возбуждать уголовное дело для возмещения нанесенного ущерба, поскольку статьи 37 и 39 Уголовно–процессуального кодекса (соответствующие статьям 43 и 45 нового Кодекса) предоставляют ему право непосредственно обратиться в суд по гражданским делам, что предписывается в том случае, если деяние, ставшее результатом нанесения ущерба, не подпадает под категорию уголовного преступления.

Таким образом, право требовать возмещения ущерба, нанесенного в результате преступного деяния, не ставится в зависимость от результата соответствующего

уголовного разбирательства. Лицо, подающее гражданский иск, может использовать одну из следующих возможностей для получения компенсации за нанесенный ущерб:

а) возбудить гражданский иск в суде по гражданским делам после завершения предположительно противоправного деяния, в каком случае результат рассмотрения дела о возмещении ущерба не зависит от результата уголовного процесса; однако если гражданский иск возбуждается после вынесения приговора в рамках уголовного процесса, то этот приговор создает *res judicata* гражданского судопроизводства, если в нем было признано, что деяние, нанесшее ущерб, не имело места или что оно было совершено не обвиняемым, или что обвиняемый действовал во исполнение своего законного долга или в рамках законной самообороны;

б) возбудить гражданский иск в рамках уголовного процесса, в каком случае истец подчиняется вынесенному решению".

118. С другой стороны, Конституционный суд постановил, что к военно-уголовному судопроизводству в обязательном порядке допускается гражданская сторона, с тем чтобы жертвы соответствующих преступлений или члены их семей могли таким образом потребовать возмещения нанесенного им ущерба. Так, решение Конституционного суда от 15 июня 1994 года гласит:

"...аналогичным образом Конституционный суд отмечает, что положения статьи 229 Конституции должны быть приведены в соответствие с нормами статьи 13, с тем чтобы право на равный "доступ" к суду означал не только одинаковую возможность обращаться в различные судебные органы, но и право на равное обращение со стороны судей и судов в аналогичных ситуациях. В этой связи представляется дискриминационным положение, при котором лица, являющиеся жертвами или объектом преступлений, рассматриваемых в рамках обычного уголовного судопроизводства, обладают правом возбуждения иска о возмещении ущерба, тогда как лица, которые являются жертвами или объектом противоправных деяний, рассматриваемых военными уголовными судами, таким правом не обладают.

На основании вышеизложенного Конституционный суд считает, что если то или иное лицо стало жертвой или объектом какого-либо деяния, рассматриваемого военными судами, то такое лицо имеет право возбудить дело о возмещении ущерба".

119. Кроме того, следует отметить, что в настоящее время проводится реформа Военно-уголовного кодекса, в котором будет закреплено право возбуждать гражданский иск о возмещении ущерба.

120. Наконец, в качестве средства создания всеобъемлющей системы возмещения ущерба в случае нарушения прав человека государственными должностными лицами, правительство Колумбии готовит для представления в обе законодательные палаты законопроект, который

позволит правительству выплачивать компенсацию по рекомендации межправительственных правозащитных организаций.

Статья 15

121. Правовая система Колумбии запрещает использовать в суде показания и другие свидетельства, полученные с нарушением норм надлежащего судебного разбирательства. Так, статья 250 Уголовно-процессуального кодекса запрещает использовать доказательства:

"...полученные незаконным образом для установления ответственности. Соответствующее должностное лицо отклоняет запрещенные законом свидетельства...".

122. В качестве одной из форм защиты в статье 283 Уголовно-процессуального кодекса устанавливается исключение из обязанности давать показания:

"Никто не может быть принужден к даче свидетельских показаний против самого себя, против своего супруга или постоянного партнера, а также родственников до четвертого колена, родственников второй степени по браку и первой степени по гражданской связи.

Соответствующее государственное должностное лицо обязано информировать об этом праве каждого, кто подвергается допросу или дает показания".

123. Кроме того, в соответствии с положениями статьи 284 Уголовно-процессуального кодекса исключения из этой обязанности делаются для следующих должностных лиц и представителей следующих специальностей:

"Не обязаны давать показания о сведениях или данных, которые были получены ими в связи с их духовным саном, профессией или занятием:

1. Священнослужители любой признанной в Колумбии религии.
2. Адвокаты.
3. Любые другие лица, которые по закону могут или должны хранить тайну".

124. Верховный суд (Уголовная коллегия, решение от 24 марта 1983 года) следующим образом комментирует данный вопрос:

"Несоблюдение этой формальности со стороны судьи или следователя само по себе не лишает таких показаний силы и не влияет на то судебное дело, которым данное лицо занимается, хотя, не выполняя эту обязанность, такое лицо фактически совершает должностное преступление. С другой стороны, если лицо, которое, как известно, освобождено от обязанности давать показания, каким-либо образом принуждается к этому, то это не только лишает такую процедуру законной силы, но

и является преступлением со стороны того судьи или следователя, который действует таким образом".

125. Статья 296 Уголовно-процессуального кодекса постановляет, что одно из требований, предъявляемых к такому признанию, должно заключаться в том, что оно:

"...4. Должно делаться осознанно и добровольно".

126. В теоретических комментариях по данному вопросу говорится, что признание должно быть точным, откровенным и правдивым, поскольку в противном случае, как об этом указывается автором настоящего доклада, оно не принимается судом, что распространяется и на другие представляемые суду доказательства. По указанным нами причинам на суде в качестве доказательств не принимаются признания, которые можно назвать вынужденными, вымышленными, неосознанными, неточными, недобровольными, необдуманно, частичными, подразумеваемыми, сделанными из низких побуждений и т.д. Признание должно быть полным и правдивым.

Статья 16

127. В законодательстве Колумбии предусмотрено, что нормы общего уголовного права применяются ко всем лицам, которые совершили наказуемые деяния и на которых распространяется его юрисдикция, т.е. лиц, не имеющих права быть судимыми специальными судами, как в случае военнослужащих, дела которых в случае совершения ими правонарушений во время исполнения должностных обязанностей рассматриваются военными судами.

128. Что касается расследования других актов жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания, которые не подпадают под определение пыток, то наказание за них устанавливается в третьей главе второго тома Уголовного кодекса, посвященной вопросам личной неприкосновенности. Вместе с тем, как гласит статья 279 Уголовного кодекса, вышеупомянутое положение не мешает применению других видов наказания в том случае, если за соответствующее преступление полагаются более строгие санкции и если по своим характеристикам оно подпадает под категорию противоправного действия, совершенного государственным служащим. К ним относятся преступления против свободы личности и других прав, закрепленных в разделе X, а также преступления против жизни и личной неприкосновенности, о которых говорится в разделе XIII Уголовного кодекса.

Список приложений*

1. Политическая конституция Колумбии, 1991 год.
2. Закон № 65 от 1993 года, содержащий текст Кодекса положений для пенитенциарных учреждений и тюрем.
3. Проект основополагающих норм Уголовно-процессуального кодекса.
4. Перечень подписанных Колумбией двусторонних соглашений и договоров о выдаче.
5. Закон № 49 от 1982 года о принятии Межамериканской конвенции о трактовке доказательств и показаний в праве иностранных государств.
6. Закон № 21 от 1981 года о принятии Межамериканской конвенции по общим нормам международного частного права.
7. Закон № 16 от 1981 года о принятии Межамериканской конвенции об экстерриториальной действительности судебных приговоров и арбитражных решений, принятых в иностранных государствах.

* С этими приложениями можно ознакомиться в архивах Центра по правам человека.