



Генеральная Ассамблея

Distr. General
14 February 2017
Russian
Original: English

Совет по правам человека

Тридцать четвертая сессия

27 февраля – 24 марта 2017 года

Пункт 3 повестки дня

**Поощрение и защита всех прав человека,
гражданских, гражданских, политических,
экономических, социальных и культурных прав,
включая право на развитие**

Доклад Специального докладчика по вопросу о пытках и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видах обращения и наказания*

Записка секретариата

Секретариат имеет честь препроводить Совету по правам человека доклад Специального докладчика по вопросу о пытках и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видах обращения и наказания Нильса Мельцера, подготовленный во исполнение резолюции 25/13 Совета.

В докладе Специального докладчика содержится обзор деятельности по осуществлению мандата в течение отчетного цикла, в том числе поездок по странам бывшего Специального докладчика Хуана Мендеса вплоть до окончания срока его полномочий 31 октября 2016 года. Новый Специальный докладчик, который приступил к выполнению своих обязанностей 1 ноября, излагает свои методы работы, свои тематические приоритеты и свое видение конструктивной работы по пропаганде недопустимости пыток в тесном сотрудничестве с существующими механизмами.

* Настоящий документ был представлен с опозданием, с тем чтобы отразить самые последние события.



**Доклад Специального докладчика по вопросу
о пытках и других жестоких, бесчеловечных
или унижающих достоинство видах обращения
и наказания**

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Введение	3
II. Деятельность, связанная с мандатом	3
III. Методология Специального докладчика	4
IV. Тематические приоритеты	6
A. Подтверждение, уточнение, пропаганда и разработка нормативных стандартов	6
B. Применение пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания во время содержания под стражей в полиции и предварительного заключения	8
C. Проблема пыток и жестокого обращения в связи с миграцией	10
D. Применение силы, не связанное с лишением свободы	11
E. Пытки и жестокое обращение со стороны негосударственных субъектов	12
V. Заключение	14

I. Введение

1. Настоящий доклад подготовлен во исполнение резолюции 25/13 Совета по правам человека. В добавлении (A/HRC/34/54/Add.3) Специальный докладчик, который приступил к исполнению своих обязанностей 1 ноября 2016 года, представляет замечания своего предшественника по делам, направленным правительствам в период с 1 декабря 2015 года по 31 августа 2016 года.

II. Деятельность, связанная с мандатом

1. Деятельность бывшего мандатария

2. В период с 25 января по 3 февраля 2016 года Специальный докладчик совершил поездку с целью установления фактов в Мавританию. С его докладом о результатах этой поездки можно ознакомиться в добавлении к настоящему докладу (A/HRC/34/54/Add.1).

3. С 29 апреля по 7 мая Специальный докладчик находился в поездке по установлению фактов в Шри-Ланке совместно со Специальным докладчиком по вопросу о независимости судей и адвокатов. Эта поездка предоставила уникальную возможность изучить те шаги, которые были предприняты с целью осуществления резолюции 30/1 Совета по правам человека о содействии примирению, подотчетности и правам человека в Шри-Ланке. Его доклад о результатах этой поездки содержится в добавлении к настоящему докладу (A/HRC/34/54/Add.2).

4. Бывший Специальный докладчик выразил сожаление по поводу того, что ему было отказано в повторном посещении Мексики и Марокко. Из-за нехватки времени он не смог провести полноценную повторную поездку в Кыргызстан. Его последующий доклад о ситуации в Мексике содержится в добавлении к настоящему докладу (A/HRC/34/54/Add.4).

2. Деятельность нынешнего мандатария

5. 7 и 8 ноября 2016 года Специальный докладчик провел в Женеве ряд встреч, стремясь с самого начала срока своих полномочий расширять взаимодействие и взаимовыгодное сотрудничество с существующими в системе Организации Объединенных Наций механизмами предупреждения пыток. Он встретился с сотрудниками Управления Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека (УВКПЧ), оказывающими содействие Подкомитету по предупреждению пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания и Фонду добровольных взносов Организации Объединенных Наций для жертв пыток. Он также принял участие в закрытом пленарном заседании с членами Комитета против пыток. Специальный докладчик встретился с представителями постоянных представительств в Женеве и провел консультации с большой группой базирующихся в Женеве организаций гражданского общества, активно борющихся против пыток.

6. 17 ноября Специальный докладчик принял участие в Женеве в мероприятии, организованном по случаю десятой годовщины принятия Факультативного протокола к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания. Он выступил с сообщением, рассказав о трехсторонней связи между Факультативным протоколом, национальными превентивными механизмами и его мандатом.

7. На проходившем в Женеве 24 ноября тридцатом юбилейном форуме Всемирной организации против пыток Специальный докладчик выступил с основным докладом, в котором он уделил особое внимание важной роли местных организаций, ведущих борьбу с пытками, в противодействии этому явлению.

8. В период с 28 ноября по 2 декабря Специальный докладчик совершил свою первую поездку по установлению фактов в Турцию. Он выражает свою искреннюю признательность правительству Турции за приглашение и за самое конструктивное сотрудничество с ним и с его командой в течение всей поездки. В конце своего официального визита Специальный докладчик приветствовал безоговорочную приверженность властей политике абсолютного неприятия пыток, но в то же время выразил озабоченность по поводу значительного разрыва между политикой и практикой. В частности, он отметил, что радикальные меры безопасности, принятые правительством в ответ на провалившуюся попытку государственного переворота 15 июля, судя по всему, породили общее чувство страха и недоверия среди многих слоев населения, которое не позволяет не только задержанным лицам и их родственникам, но и адвокатам, врачам и другим членам гражданского общества выступать инициаторами или участниками деятельности, которая может быть обоснованно или нет воспринята как противодействие правительству или как критика в адрес него или его должностных лиц. Речь идет, в том числе, о подаче или расследовании жалоб на пытки или другие виды жестокого обращения.

9. Специальный докладчик также отметил, что некоторые недавно принятые законы и указы, имеющие аналогичный статус, создали благоприятные условия для применения пыток и других форм жестокого обращения. Речь идет о продлении срока содержания под стражей без судебного надзора до 30 дней, продлении срока задержания без доступа к адвокату до 5 дней, отказе в предоставлении условий для конфиденциального общения заключенных, подозреваемых в совершении террористических преступлений, с их адвокатами, а также о введении иммунитета (хотя и допускающего снятие) от уголовного преследования для участников антитеррористических операций на юго-востоке страны.

10. С учетом того, что страна переживает одновременно несколько кризисов, Специальный докладчик выразил свою искреннюю солидарность со всеми слоями населения Турции и признал полное право правительства защищать своих граждан и институты путем принятия чрезвычайных мер. Вместе с тем он также напомнил властям о том, что бороться с пытками и другими формами жестокого обращения невозможно без гарантий незамедлительного доступа к адвокату и механизма судебного надзора. В этой связи он призывает правительство открыто усилить политику нулевой терпимости к пыткам и, в частности, недвусмысленно дать понять государственным должностным лицам всех уровней, что от них ожидают и требуют сообщать обо всех жалобах на пытки, расследовать их и привлекать виновных к ответственности.

11. С предварительными выводами, сделанными по итогам поездки, можно ознакомиться на веб-сайте¹ УВКПЧ; полный доклад будет представлен Совету по правам человека на его тридцать седьмой сессии.

III. Методология Специального докладчика

12. Специальный докладчик хотел бы выразить свою искреннюю признательность своим предшественникам и дать высокую оценку их прекрасной работе, проделанной с момента учреждения мандата в 1985 году. На протяжении всего срока пребывания на этом посту он намерен закреплять и развивать достигнутые ими результаты, действуя в соответствии с требованиями резолюции 25/13 Совета по правам человека, Кодексом поведения мандатариев специальных процедур Совета по правам человека и Руководством по работе специальных процедур Совета по правам человека. Специальный докладчик признает, что его мандат является составной частью более широкой системы, и выражает желание продолжать работать в тесном сотрудничестве с Комитетом против пыток, Подкомитетом по предупреждению пыток, Фондом добровольных взносов Организации Объединенных Наций для жертв пыток и другими манда-

¹ См. www.ohchr.org/en/NewsEvents/Pages/DisplayNews.aspx?NewsID=20976&LangID=E.

тариями специальных процедур, а также с региональными механизмами по борьбе с пытками, государствами и представителями гражданского общества. Он постарается не только поддерживать дающие синергический эффект связи между теми, кто ведет борьбу против пыток, но и, по возможности, развивать их.

13. В течение последних трех десятилетий мандатарии вносили существенный вклад в устойчивое развитие, расширение и укрепление впечатляющего институционального и нормативного фундамента, на котором строится борьба против пыток. Речь идет, в частности, о росте плотно сотканной договорной системы, в которую входят Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, и Комитет против пыток, Факультативный протокол к Конвенции и Подкомитет, национальные превентивные механизмы разных стран, а также Фонд добровольных взносов Организации Объединенных Наций для жертв пыток. Кроме того, полным ходом шла разработка нормативных документов, таких как пересмотренные Минимальные стандартные правила обращения с заключенными Организации Объединенных Наций (Правила Нельсона Манделы), Правила Организации Объединенных Наций, касающиеся обращения с женщинами-заключенными и мер наказания для женщин-правонарушителей, не связанных с лишением свободы (Бангкокские правила), Руководство по эффективному расследованию и документированию случаев пыток и других видов жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания (Стамбульский протокол), Кодекс поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка, Основные принципы применения силы и огнестрельного оружия должностными лицами по поддержанию правопорядка и Международный кодекс поведения частных поставщиков охранных услуг. Наряду с этим появилось множество бескомпромиссных, компетентных и эффективных организаций гражданского общества и, что не менее важно, не прекращался поток судебных решений и резолюций универсальных и региональных органов, недвусмысленно осуждающих любые формы пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания.

14. В то же время Специальный докладчик не может игнорировать тревожное несоответствие между, с одной стороны, декларируемым единодушием, торжественными заявлениями и обязательствами, которые государства берут на себя на дипломатическом уровне и, с другой стороны, разочарывающей реальностью – миллионами жертв пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания. Несмотря на более чем три десятилетия самоотверженной работы мандатариев и других бесчисленных международных, правительственных и неправительственных заинтересованных сторон, пытки и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания по-прежнему широко распространены, если не во всех, то в большинстве регионов планеты. Специальный докладчик с тревогой отмечает, что рост транснационального терроризма, организованной преступности и других фактических или предполагаемых угроз с начала столетия стал причиной более терпимого отношения к воинственным политическим призывам и представлениям, которые не только оправдывают пытки и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания, но даже стимулируют и подстрекают к их использованию во имя национальной безопасности и борьбы с терроризмом.

15. Специальный докладчик считает своим долгом напомнить, что сегодня, после столетия, которое было омрачено двумя мировыми войнами и одними из самых чудовищных злодеяний в истории человечества, тысячи заключенных, жертв войны, мигрантов и других уязвимых людей – мужчин, женщин и детей – по-прежнему ежедневно подвергают насилию и эксплуатации, убивают или просто оставляют умирать в мире, где царят равнодушие и безразличие; что есть еще государства, открыто применяющие или исповедующие такие методы допроса, которые основаны на причинение невыносимой боли и страданий и неоправданного ущерба здоровью людей; что по-прежнему существуют прави-

тельства, не считающие зазорным приносить справедливость в жертву политической целесообразности и предпочитающие не преследовать по закону должностных лиц, которые подозреваются или про которых известно, что они сами применяли пытки и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания, отдавали соответствующие приказы, а также оправдывали их применение или создавали для этого все предпосылки; и что все больше и больше государств отказываются выдавать международным уголовным инстанциям своих граждан, обвиняемых в совершении даже самых варварских международных преступлений.

16. По мнению Специального докладчика, полный запрет пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, вполне возможно, является основополагающим достижением человечества, и любая терпимость, благодущие или попустительство в отношении такой практики, какими бы исключительными и хорошо аргументированными не были случаи ее применения, неизбежно поставит нас на скользкий путь произвола и грубой силы, что станет позором для всего человечества. Таким образом, в течение всего срока своих полномочий Специальный докладчик будет делать главный упор на то, чтобы добиться недвусмысленного подтверждения полного и всеобщего запрета всех без исключения форм пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания; чтобы уточнить контуры и значение этих терминов в свете меняющихся вызовов, являющихся отличительной особенностью современной международной обстановки; и чтобы призвать как государства, так и негосударственные субъекты заявить о своем неприятии безнаказанности за подобные акты и стремлении не допускать ее. Специальный докладчик намерен дополнять эти усилия докладами в некоторых приоритетных тематических областях, имеющих отношение к его мандату, некоторые из которых указаны ниже.

17. При осуществлении своего мандата Специальный докладчик будет всегда стремиться к открытому, уважительному и конструктивному диалогу с государствами и другими международными, региональными и неправительственными заинтересованными сторонами, а также к тому, чтобы получить всестороннее представление обо всех актуальных подходах, озабоченностях и вызовах, прежде чем делать какие-либо выводы или пытаться определить наиболее подходящий вид действий.

IV. Тематические приоритеты

A. Подтверждение, уточнение, пропаганда и разработка нормативных стандартов

1. Подтверждение абсолютного характера запрета пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания

18. Абсолютный запрет пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания является одним из основных принципов международного права. Нормативно-правовое регулирование в этой области является одним из наиболее развитых в международном праве прав человека, и следствием признания особой жестокости преступления пыток стало особое место их запрета в международном праве. Акты пыток и другие виды жестокого обращения запрещены нормами не только универсального и регионального договорного права, но обычного международного права, имеющими редкий статус императивных норм международного права (*jus cogens*).

19. Запрет пыток носит абсолютный и не допускающий отступлений характер. Это означает, что «никакие исключительные обстоятельства, какими бы они ни были, будь то состояние войны или угроза войны, внутренняя политическая нестабильность или любое другое чрезвычайное положение, не могут служить оправданием пыток»². Запрет пыток не может ограничиваться никакими другими правами или потребностями или ставиться в зависимость от них, и государства не могут отступать от своих обязательств даже во время чрезвычайного положения или вооруженного конфликта (см. A/HRC/13/39/Add.5, пункты 41–42). Аналогично этому, запрет жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания также считается не допускающим отступлений, и, таким образом, должен соблюдаться при любых обстоятельствах³. Признание особой тяжести преступления пыток находит отражение и в соответствующих обязательствах государств принимать эффективные законодательные, административные, судебные и/или иные меры для предупреждения актов пыток или других видов жестокого обращения на любой территории, находящейся под их юрисдикцией⁴, обязательстве ввести уголовную ответственность за акты пыток⁵, а также в вытекающем из международного обычного права обязательстве, закрепленном, в частности, в Конвенции, провести расследование, привлечь к ответственности и наказать всех виновных в применении пыток и других видов жестокого обращения⁶.

20. В то время как законодательная база по вопросу пыток является исключительно развитой, Специальный докладчик считает, что некоторые используемые термины, связанные с запретом пыток, требуют подтверждения и уточнения. Например, в то время как в пункте 1 статьи 1 Конвенции дается четкое определение пытки, подобного определения «других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания» в целом или его отдельных элементов не существует. Бывший Специальный докладчик утверждал, что «различающим фактором является не острота причиняемых страданий, а скорее цель соответствующего поведения, намерение совершающего данное деяние лица и незащищенность жертвы» (см. A/HRC/13/39, пункт 60). Таким образом, опираясь на результаты работы, проделанной его предшественниками, Специальный докладчик будет и впредь заниматься уточнением и толкованием точных параметров и обязательств, касающихся полного запрета пыток. Стремясь вносить вклад в развитие правовой теории по вопросу запрета жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, Специальный докладчик будет также работать над дальнейшим уточнением критериев и граней, позволяющих назвать то или иное обращение или наказание «жестоким», «бесчеловечным» или «унижающим достоинство». При этом Специальный докладчик будет стремиться к тому, чтобы защитное пространство, предоставляемое жертвам пыток и других видов жестокого обращения, оставалось адекватным с учетом быстро меняющихся вызовов, являющихся отличительной чертой современной международной обстановки.

2. Поощрение участия в договорах и стандартов «мягкого права»

21. Через всю работу Специального докладчика будет красной нитью проходить стремление поощрять соблюдение и ратификацию основных соответствующих договоров по правам человека. В то же время Специальный докладчик будет поощрять и развитие так называемых стандартов «мягкого права», к числу которых относятся Правила Нельсона Манделы, Свод принципов защиты

² Конвенция против пыток, пункт 2 статьи 2.

³ Комитет против пыток, замечание общего порядка № 2 (2008) об имплементации статьи 2, пункты 3 и 6.

⁴ Конвенция против пыток, пункт 1 статьи 2 и статья 16. См. также замечание общего порядка № 20 (1992) Комитета о запрещении пыток или жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания, пункт 8.

⁵ Конвенция против пыток, статья 4.

⁶ Там же, статья 12.

всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме, Бангкокские правила, принятые Организацией Объединенных Наций Минимальные стандартные правила отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила), Правила Организации Объединенных Наций, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы, Кодекс поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка, Основные принципы применения силы и огнестрельного оружия должностными лицами по поддержанию правопорядка и многие другие соответствующие документы. Наконец, без ущерба применимым нормам, положениям и стандартам, Специальный докладчик будет стремиться руководствоваться не формальным, а прагматическим подходом. Таким образом, главное внимание Специальный докладчик будет уделять не столько достижению универсальной ратификации соответствующих договоров, сколько пропаганде практического применения норм, процедур и механизмов в интересах эффективного предупреждения пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания.

3. Укрепление Стамбульского протокола

22. Стамбульский протокол является первым сводом международных руководящих принципов проведения судебной экспертизы и документирования случаев пыток. В нем закреплены стандарты и процедуры обследования лиц, которые утверждают, что подвергались пыткам и другим формам жестокого обращения, расследования сообщений о случаях применения пыток и представления полученных выводов судебным и другим следственным органам.

23. На разработку Стамбульского протокола ушло три года аналитической, исследовательской и редакционной работы, в которой участвовали свыше 75 судмедэкспертов, психологов, правозащитников и адвокатов, представлявших 40 организаций и учреждений из 15 стран. Протокол вышел в качестве официальной публикации Организации Объединенных Наций в 1999 году.

24. Стамбульский протокол является уникальным в своем роде и принципиально важным инструментом предупреждения пыток и других видов жестокого обращения во всем мире. В последние годы начались дискуссии о том, как усилить и усовершенствовать Протокол, с тем чтобы оказывать более эффективную поддержку жертвам пыток в их стремлении добиться правосудия.

25. Первые шаги по анализу ситуации и оценке рисков были предприняты в 2016 году рядом организаций гражданского общества, которые работают со Стамбульским протоколом на практике. Специальный докладчик по вопросу о пытках, представляющий один из четырех основных механизмов Организации Объединенных Наций, целенаправленно занимающихся искоренением пыток, будет активно содействовать этому процессу обзора в предстоящие годы. Анализ ситуации проводится с целью оценить накопленный к сегодняшнему дню глобальный опыт применения и осуществления Стамбульского протокола, а также выявить препятствия и возможности для его более активного использования.

В. Применение пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания во время содержания под стражей в полиции и предварительного заключения

1. Поощрение использования методов допроса без принуждения

26. Сотрудники правоохранительных органов и должностные лица других следственных структур обязаны уважать и защищать человеческое достоинство и физическую и психическую неприкосновенность всех лиц, в том числе подозреваемых, свидетелей и жертв. Тем не менее, в большинстве, если не во всех регионах мира, во время содержания под стражей и в ходе допросов не прекра-

щается применение пыток, других видов жестокого обращения, принуждения и запугивания. Это происходит не только несмотря на всеобщий и полный запрет такой практики, но и вопреки научным и историческим свидетельствам, доказывающим, что насильственными и принудительными методами можно получить недостоверные сведения и что их применение чревато негативными последствиями для оперативной деятельности, институциональных основ и общественной безопасности.

27. Специальный докладчик приветствует предложение, выдвинутое его предшественником в его последнем докладе Генеральной Ассамблее (A/71/298), в котором он высказался за разработку универсальных руководящих принципов проведения допросов в ходе следственных действий. Они будут опираться на основополагающие принципы международного права прав человека и включать в себя набор стандартных непринудительных методов ведения допросов и процессуальных гарантий, которые должны быть закреплены законодательно и политически и применяться как минимум во время всех допросов, проводимых сотрудниками правоохранительных органов, военных и разведывательных служб и других структур, наделенных следственными полномочиями.

28. Специальный докладчик предлагает в качестве первого шага в разработке универсальных руководящих принципов проведения допросов в ходе следственных действий организовать широкие общественные консультации. Кроме того, в своей резолюции 31/31 Совет по правам человека поручил УВКПЧ организовать в межсессионный период семинар для обмена национальным опытом и передовой практикой осуществления эффективных гарантий для предотвращения пыток и других видов жестокого обращения во время содержания под стражей в полиции.

29. Специальный докладчик намеревается продолжать работу своего предшественника и обязуется в консультациях и сотрудничестве с другими заинтересованными сторонами вносить активный вклад в разработку универсальных руководящих принципов проведения допросов в ходе следственных действий.

2. Условия обращения и содержания под стражей

30. Международное право требует, чтобы государства гарантировали эффективную защиту лиц, рискующих подвергнуться пыткам или жестокому обращению, в частности лиц, лишенных свободы, которые находятся под полным контролем властей пенитенциарной системы⁷. Действительно, арест и лишение свободы неразрывно связаны с риском запугивания, пыток и других видов жестокого обращения⁸, и опыт показывает, что этот риск особенно высок на самых ранних этапах задержания и лишения свободы. Иногда первоначальное задержание полицией или предварительное заключение продлеваются сверх допустимого срока, что делает задержанное лицо особенно уязвимым перед насилием. Кроме того, несмотря на то, что физические и психологические условия содержания под стражей в полиции могут быть приемлемыми, если такое содержание под стражей длится не более 48 часов, они нередко являются абсолютно неадекватными для содержания лиц в течение более продолжительных периодов времени.

31. Для противодействия угрозе применения пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания были разработаны процессуальные гарантии, и их применение является ключом к искоренению таких злоупотреблений на практике (см. A/HRC/13/39/Add.5, пункт 81). К числу самых базовых, но очень важных гарантий относятся незамедлительная и адекватная регистрация любого ареста и задержания, а также запрет содержания под стражей в официально не предназначенных для этого

⁷ Комитет против пыток, замечание общего порядка № 2, пункт 13; Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 20, пункты 10–11.

⁸ European Committee for the Prevention of Torture and Inhuman or Degrading Treatment or Punishment, 12th General Report, 3 September 2002, para. 33.

местах. К числу других гарантий относятся право задержанных на незамедлительный доступ к независимому адвокату и медицинской помощи, а также на то, чтобы их родственники были уведомлены об аресте. Кроме того, каждое лицо имеет право оспорить законность задержания и обращения в независимом суде. Должны существовать официальные процедуры информирования задержанных об их правах, с тем чтобы они имели возможность пользоваться ими⁹.

32. Специальный докладчик хотел бы провести глобальное обследование с целью изучения вопроса о том, как государства осуществляют такие гарантии. Во время своего пребывания в должности он будет активно сотрудничать с правительствами в выявлении проблем и передовой практики и поощрять государства выполнять свои обязательства в полной мере осуществлять соответствующие гарантии, с тем чтобы дать задержанным реальные права, а не надежды.

С. Проблема пыток и жестокого обращение в связи с миграцией

33. Конфликты, насилие, преследования, нищета и отсутствие продовольственной безопасности порождают беспрецедентные волны миграции, заставляя людей пересекать международные границы в отчаянном стремлении к безопасности. По данным Управления Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по делам беженцев, в одном лишь 2015 году жертвами вынужденного переселения в мире стали 65,3 млн. человек, что является максимальным показателем со времен второй мировой войны¹⁰.

34. Такой рост числа людей, столкнувшихся с необходимостью вынужденного переселения, сопровождается усилением во всем мире тревожной тенденции введения уголовной ответственности за нелегальную миграцию, ограничения приема ходатайств о предоставлении убежища и задержания переселенцев. В этих условиях беженцы, просители убежища и другие мигранты с неурегулированным правовым статусом чаще становятся жертвами нарушения прав человека, в том числе пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания.

35. В этой связи Специальный докладчик намеревается с особым вниманием вновь изучить конкретные риски применения пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, с которыми сталкиваются в современном мире нелегальные мигранты. При этом он будет учитывать положения Нью-Йоркской декларации о беженцах и мигрантах, которая была принята Генеральной Ассамблеей 19 сентября 2016 года и в которой государства обязались защищать права человека всех беженцев и мигрантов.

1. Задержание мигрантов и беженцев

36. Особый интерес для мандата Специального докладчика будет иметь использование многими, если не всеми, правительствами практики задержаний в качестве инструмента управления миграцией в местах прибытия, транзита и высылки мигрантов. В ходе своих миссий по установлению фактов Специальный докладчик намеревается посетить места, где содержатся нелегальные мигранты, с тем чтобы убедиться, что они не подвергаются обращению и не содержатся в условиях, которые можно приравнять к пыткам или другим жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения и наказания. Специальный докладчик считает, что мониторинг мест, где нелегальные мигранты содержатся как де-юре, так и де-факто, поможет властям расследовать возможные случаи жестокого обращения и улучшить условия жизни этой группы населения.

⁹ Комитет против пыток, замечание общего порядка № 2, пункт 13; Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 20, пункт 11.

¹⁰ См. www.unhcr.org/576408cd7.pdf.

2. Недопустимость принудительного возвращения

37. Кроме того, Специальный докладчик будет внимательно следить за условиями, на которых некоторые нелегальные мигранты, в том числе просители убежища и беженцы, высылаются в страны происхождения или в страны транзита в соответствии с соглашениями о реадмиссии, заключенными со странами, которые могут быть виновны в грубых нарушениях прав человека, в том числе в пытках. В этой связи Специальный докладчик будет настаивать на том, чтобы государства-участники в полном объеме применяли статью 3 Конвенции, согласно которой ни одно государство-участник не должно высылать, возвращать («refouler») или выдавать какое-либо лицо другому государству, если существуют серьезные основания полагать, что ему может угрожать там применение пыток, и чтобы при определении наличия таких оснований уполномоченные органы принимали во внимание все относящиеся к делу обстоятельства, включая, в соответствующих случаях, существование в данном государстве постоянной практики грубых, вопиющих и массовых нарушений прав человека.

38. Специальный докладчик полностью поддерживает давнюю практику и правовую доктрину и отмечает, что абсолютный запрет принудительного возвращения, содержащийся в Конвенции против пыток, является более сильным, чем тот, который нашел отражение в беженском праве и закреплен в статье 33 Конвенции о статусе беженцев 1951 года. Этот абсолютный запрет означает, что люди не могут быть принудительно возвращены даже в тех случаях, когда в соответствии с Конвенцией 1951 года или национальным законодательством они не могут претендовать на статус беженцев. Таким образом, предусмотренный в Конвенции запрет принудительного возвращения не должен увязываться с решением вопроса о предоставлении статуса беженца или просителя убежища, с тем чтобы гарантировать уважение основного права на свободу от пыток или других видов жестокого обращения даже в тех случаях, когда беженское право ограничивает действие принципа, запрещающего принудительное возвращение¹¹.

39. Наконец, Специальный докладчик хотел бы также изучить вопрос о том, как лучше помочь государствам в предотвращении и расследовании случаев пыток и других видов жестокого обращения, от которых страдают беженцы, просители убежища и другие мигранты с неурегулированным правовым статусом по вине таких негосударственных субъектов, как торговцы людьми и контрабандисты.

40. Специальный докладчик намеревается внести свой вклад в продолжающееся обсуждение связи между вынужденной миграцией и пытками. В этой связи он надеется провести консультации с соответствующими заинтересованными сторонами с целью подготовки тематического доклада, посвященного конкретно проблеме применения пыток и жестокого обращения по отношению к мигрантам и беженцам. Благодаря этому докладу Специальный докладчик надеется внести свой вклад в общие усилия международного сообщества, направленные на то, чтобы к 2018 году заключить глобальное соглашение по вопросам безопасной, упорядоченной и законной миграции.

D. Применение силы, не связанное с лишением свободы

41. Прежние специальные докладчики сосредоточивали свои усилия главным образом на борьбе с применением пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания в отношении лиц, лишенных свободы. Еще предстоит системно проанализировать, в какой степени к компетенции мандатария может относиться применение силы сотрудника-

¹¹ Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 20, пункт 9. См. также пункт 7 резолюции 70/146 Генеральной Ассамблеи и резолюцию 16/23 Совета по правам человека.

ми правоохранительных органов и другими должностными лицами вне контекста содержания под стражей (так называемое применение силы, не связанное с лишением свободы). Этот вопрос является особенно актуальным в тех случаях, когда государственные должностные лица применяют неоправданную, соразмерную или в иных отношениях чрезмерную силу, напрямую не посягая при этом на право на жизнь. Хотя очевидно, что государства должны иметь возможность использовать все надлежащие средства, в том числе необходимую и соразмерную силу, в целях поддержания общественной безопасности и правопорядка, опыт показывает, что именно в ситуациях, когда применение силы контролируется недостаточно, опасность произвола и злоупотребления является наиболее высокой.

42. В этой связи Специальный докладчик намеревается разъяснить, каким образом такие термины, как «пытки», «жестокость», «бесчеловечность» и «унижение достоинства» должны толковаться в контексте применения силы, не связанного с лишением свободы, в частности с учетом возможных попыток оправдать такую практику потребностями правоприменения, пресечения массовых беспорядков, самообороны или защиты других лиц. Он также изучит, как данный предмет перекликается с защитой других основных прав, в особенности права на мирные собрания, свободу выражения мнений и права на жизнь. Кроме того, Специальный докладчик планирует изучить, в какой степени применение правоохранительными органами определенных видов оружия, средств борьбы с беспорядками и других инструментов и методов можно считать объективно жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство с учетом непосредственных и долгосрочных последствий этой практики.

43. При толковании соответствующих правовых положений Специальный докладчик будет руководствоваться, среди прочих источников, практикой государств, международной судебной практикой и двумя инструментами «мягкого права», которые, по общему мнению, отражают общепризнанные условия и требования, регулирующие применение силы сотрудниками правоохранительных органов: Кодексом поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка и Основными принципами применения силы и огнестрельного оружия должностными лицами по поддержанию правопорядка. Специальный докладчик намерен проводить тематическую работу в этой области на основе консультаций и экспертных совещаний с соответствующими заинтересованными сторонами и экспертами, опираясь на результаты анализа, уже проделанного другими мандатариями специальных процедур, изучавших аналогичные вопросы¹².

Е. Пытки и жестокое обращение со стороны негосударственных субъектов

44. До сегодняшнего дня все усилия по борьбе с пытками в рамках соответствующего мандата предпринимались исходя из того, что их потенциальными виновниками практически всегда являются государства. Тем не менее действия организованных вооруженных групп, частных военных и охранных компаний, наемников, иностранных боевиков и других негосударственных субъектов все чаще идут вразрез с правозащитными нормами, в том числе с запретом пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания. В то же время для того чтобы абсолютный и не допускающий отступлений запрет на применение пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания сохранял свое практическое значение, должны существовать и практические инструменты защиты от нарушений со стороны негосударственных субъектов.

¹² Например, см. A/66/330, A/HRC/17/28, A/HRC/26/36 и A/HRC/31/66.

45. В этой связи встают вопросы относительно должной внимательности государств и, в определенной степени, непосредственных обязательств негосударственных субъектов в том, что касается абсолютного запрета пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания. Следует напомнить, что, хотя негосударственные субъекты прямо не связаны правозащитными договорами, существуют и другие договорные положения, запрещающие пытки и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания, которые могут иметь для них обязательный статус. В частности, в соответствии с международным гуманитарным правом как государствам, так и негосударственным субъектам категорически запрещается применять пытки и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания по причинам, связанным с вооруженными конфликтами. Более того, любое лицо, прибегающее к пыткам или другим жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения и наказания, квалифицируемым как военное преступление, преступление против человечности или даже геноцид, подлежит привлечению к ответственности в соответствии с международным уголовным правом. В принципе, всеобщий запрет применения пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания может также основываться на общем принципе права, который Международный Суд определил как «элементарные соображения гуманности». Согласно статье 38 Статута Международного Суда, такие общие принципы права являются независимым источником международного права наряду с договорами и обычаями.

46. Что касается должной внимательности, которую должны проявлять территориальные государства, то Специальный докладчик считает, что контроль за населением государства со стороны организованной вооруженной группы, обладающей в этом государстве фактической властью, не лишает людей, живущих на его территории, своих прав¹³. Поэтому государства обязаны проявлять должную заботливость, защищая находящихся под их юрисдикцией лиц от жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания со стороны негосударственных субъектов. Таким образом, даже в тех случаях, когда часть национальной территории находится под контролем вооруженных групп, правительства не освобождаются от обязанности делать в сложившейся ситуации все возможное для защиты своих граждан от пыток и жестокого обращения.

47. Кроме того, все большее число государств делегирует часть своих правоохранительных, разведывательных и военных функций частным военным или охранным компаниям. Делегируются самые разные задачи и функции, начиная от защиты конкретных лиц, объектов и инфраструктуры и кончая эксплуатацией объектов для фильтрации просителей убежища или даже целых пенитенциарных центров для подозреваемых или осужденных уголовников, причем делегироваться могут даже полномочия применять силу. В этих условиях не прекращают поступать сообщения о причастности тех или иных подрядчиков к серьезным нарушениям прав человека, в том числе к пыткам и другим жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения и наказания. В этой связи важно напомнить о том, что государства не могут снять с себя международно-правовую ответственность за пытки и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания, применяемые частными военными или охранными компаниями-подрядчиками, действующими на основании делегированных им полномочий.

48. Таким образом, Специальный докладчик убежден в том, что международное право должно защищать всех людей от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания независимо от того, кто их применяет. На протяжении всего срока пребывания в

¹³ Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 26 (1997) о непрерывности обязательств.

должности Специальный докладчик будет стремиться способствовать ликвидации пробелов в защите от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания по вине негосударственных субъектов, в том числе пропагандируя взаимное укрепление прав человека и обязательств по международному гуманитарному праву. В процесс осуществления своего мандата Специальный докладчик хотел бы также в той мере, в которой это возможно и целесообразно, изучить выгоды от налаживания прямого диалога с негосударственными субъектами, в том числе с фактическими властями, другими вооруженными группами и частными компаниями, в целях достижения позитивных результатов на местах. Кроме того, Специальный докладчик будет стремиться и далее вносить вклад в ведущееся обсуждение путей привлечения негосударственных субъектов к ответственности за нарушения прав человека, в том числе за пытки и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания.

V. Заключение

49. Специальный докладчик по вопросу о пытках и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видах обращения и наказания искренне благодарит Совет по правам человека за то доверие, которое он оказал ему, предложив его кандидатуру. Он осознает огромную ответственность, которая ложится на него, и в полной мере готов делать все от него зависящее на благо человечества в целом.

50. Специальный докладчик признает, что его мандат является составной частью более широкой системы, и выражает надежду на тесное сотрудничество с Комитетом против пыток, Подкомитетом по предупреждению пыток, Фондом добровольных взносов Организации Объединенных Наций для жертв пыток и другими мандатариями специальных процедур, а также с региональными механизмами по борьбе с пытками, государствами и представителями гражданского общества.

51. Специальный докладчик хотел бы также выразить признательность своим предшественникам за ту выдающуюся работу, которая была проделана с момента учреждения мандата в 1985 году. На протяжении всего срока пребывания на этом посту он намеревается закреплять и развивать достигнутые ими результаты.

52. В то же время Специальный докладчик не может закрывать глаза на то, что, несмотря на более чем три десятилетия самоотверженной работы мандатариев и множества других международных, правительственных и неправительственных заинтересованных сторон, пытки и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания по-прежнему широко распространены если не во всех, то в большинстве регионов планеты. В частности, Специальный докладчик с тревогой отмечает, что рост транснационального терроризма, организованной преступности и других фактических или предполагаемых угроз с начала столетия стал причиной более терпимого отношения к воинственным политическим призывам и бытующим представлениям, которые не только оправдывают пытки и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания, но даже стимулируют и подстрекают к их использованию во имя национальной безопасности и борьбы с терроризмом.

53. Поэтому первоочередной задачей Специального докладчика будет недвусмысленно подтвердить полный и всеобщий запрет всех без исключения форм пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, дополнительно уточнить контуры и значение этих терминов в свете меняющихся вызовов, знаменующих собой современную международную обстановку, и призвать как государ-

ства, так и негосударственные субъекты заявить о своем неприятии безнаказанности за подобные акты и стремлении не допускать ее.

54. На протяжении всего срока своих полномочий Специальный докладчик намерен продолжать работу по некоторым тематическим направлениям, начатую его предшественниками, например работу над протоколом, посвященным непринудительным методам ведения допросов, который предполагается принять, и над другими вопросами, возникающими в связи с задержанием полицией и предварительным заключением. Кроме того, Специальный докладчик будет также стремиться к расширению защитного пространства, предоставляемого жертвам пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания. С этой целью он намерен заняться рядом проблем, которым международное сообщество до сих пор не уделяло системного внимания, например, проблемами пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, возникающими в связи с вынужденной миграцией, вне мест лишения свободы и по вине негосударственных субъектов.

55. Специальный докладчик твердо уверен в том, что на пути пыток ничто не может стать более мощной преградой, чем неукоснительная национальная решимость пресекать и предотвращать такие чудовищные злоупотребления. Таким образом, помимо посещения мест содержания под стражей, Специальный докладчик будет использовать возможности миссий по установлению фактов, с тем чтобы поощрять государства к принятию эффективных законодательных, административных и судебных мер для предупреждения пыток. В частности, при необходимости Специальный докладчик будет призывать государства к ратификации Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания и Факультативного протокола к ней, а также к созданию независимых профессиональных национальных превентивных механизмов.

56. При осуществлении своего мандата Специальный докладчик будет всегда стремиться к открытому, уважительному и конструктивному диалогу с государствами и другими международными, региональными и неправительственными заинтересованными сторонами, а также к тому, чтобы выстроить с ними отношения взаимного доверия и получить всестороннее представление обо всех актуальных подходах, озабоченностях и вызовах, прежде чем делать какие-либо выводы или пытаться определить наиболее подходящий образ действий.

57. Специальный докладчик считает, что один из главных приоритетов его мандата заключается в том, чтобы продолжать направлять государствам призывы к незамедлительным действиям в отношении лиц, которым, как утверждается, угрожают пытки, а также сообщения о случаях применения пыток, которые предположительно имели место в прошлом. В то же время, хотя Специальный докладчик приступил к выполнению своих функций совсем недавно, он с глубокой обеспокоенностью отмечает, что ресурсы, выделяемые на осуществление его мандата, недостаточны для реагирования на постоянно растущее число просьб о срочном вмешательстве, которые поступают от физических лиц. В этой связи Специальный докладчик призывает Совет по правам человека и каждого из его членов максимально способствовать тому, чтобы Специальный докладчик мог эффективно решать порученные ему задачи.