



Представительство Европейского
Союза в Республике Казахстан



Казахстанское Международное Бюро по
правам человека и соблюдению законности



Центр исследования
правовой политики



Международный центр журналистики
MediaNet

ЭКСПЕРТНЫЙ ОБЗОР ПО ИСПОЛНЕНИЮ ГОСУДАРСТВЕННЫМИ ОРГАНАМИ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН НАЦИОНАЛЬНОГО ПЛАНА ДЕЙСТВИЙ В ОБЛАСТИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА НА 2009-2012 гг.

РАЗДЕЛ: ПРАВО НА ЖИЗНЬ (ПРИМЕНЕНИЕ СМЕРТНОЙ КАЗНИ) (СТАТЬЯ 6 МПГПП)

В своем Общем замечании № 6 к статье 6 МПГПП, принятом в 1982 году, Комитет ООН по правам человека указал: «... это - основополагающее право, от которого не допускается никаких отступлений даже во время чрезвычайного положения в государстве, при котором существование нации находится под угрозой (ст. 4 МПГПП). ... Информация, представленная в связи со статьёй 6, довольно часто ограничивается лишь тем или иным аспектом этого права. Право на жизнь является правом, которое нельзя толковать узко».

Кроме этого, Комитет обратил внимание, что при имплементации этого права не только следует обращать внимание на предупреждение и наказание уголовных действий, ведущих к лишению жизни, но также и по предотвращению произвольных убийств, совершаемых в отдельных странах силами безопасности, а также практике исчезновения отдельных лиц. По мнению Комитета, выражение «неотъемлемое право на жизнь» требует также от государств принятия конструктивных мер, направленных в целом на защиту жизни, включая возможные меры для снижения детской смертности и увеличения продолжительности жизни.

Хотя из положений статьи следует, что государства-участники не обязаны полностью отменять смертную казнь, тем не менее, они обязаны ограничивать применение этого наказания и, в частности, отменять его во всех случаях за исключением «самых тяжких преступлений». Поэтому им следует обязательно изучить вопрос о пересмотре своего уголовного законодательства в этом свете. В статье, в общем, говорится также об отмене смертной казни в выражениях, которые явно подразумевают, что такая отмена является желательной. По существу, в настоящее время Комитет придерживается позиции, что все меры, направленные на отмену смертной казни, должны рассматриваться как прогресс в осуществлении права на жизнь по смыслу статьи 40 МПГПП и о них следует докладывать Комитету.

Нужно отметить, что Комитет неоднократно отмечал, что, несмотря на то, что в ряде государств смертная казнь уже отменена или вынесение смертных приговоров временно приостановлено, тем не менее, прогресс в направлении отмены или ограничения вынесения смертных приговоров весьма незначителен.

Начиная с 1994г., придерживаясь общепризнанного международного курса, Республика Казахстан проводит политику поэтапной отмены смертной казни¹.

¹ Замечания членов Комиссии по изучению вопроса об отмене смертной казни в Республике Казахстан при Правительстве Республики Казахстан, директора Казахстанского международного бюро по правам человека и соблюдению законности Е.А.Жовтиса и исполнительного директора общественного фонда «Хартия за

На первом этапе правовой реформы в результате принятия в 1997г. нового Уголовного кодекса² в законодательстве было практически вдвое сокращено количество преступлений, за совершение которых предусматривалась такая мера наказания как смертная казнь.

В Концепции правовой политики Республики Казахстан, принятой 20 сентября 2002г. в качестве основного направления определено постепенное сужение сферы применения смертной казни. **В Концепции правовой политики Республики Казахстан на период 2010-2020 гг. также указывается на продолжение курса на постепенное сужение сферы применения смертной казни.**

17 декабря 2003г. Указом Президента Республики Казахстан был введен бессрочный мораторий на исполнение смертной казни до решения вопроса о ее полной отмене. В качестве альтернативы смертной казни с 1 января 2004г. в Казахстане введено пожизненное лишение свободы.

21 мая 2007г., в результате внесения поправок в статью 15 Конституции Казахстана была существенно ограничена сфера возможного применения смертной казни, установленной законом как исключительная мера наказания только за террористические преступления, *сопряженные с гибелью людей, а также за особо тяжкие преступления, совершенные в военное время, с предоставлением приговоренному права ходатайствовать о помиловании*³ (ранее смертная казнь в Казахстане устанавливалась законом как исключительная мера наказания за особо тяжкие преступления).

Формулировка «...Смертная казнь устанавливается законом как исключительная мера наказания за террористические преступления, сопряженные с гибелью людей, а также за особо тяжкие преступления, совершенные в военное время ...» соответствует пункту 2 статьи 6 МПГПП и толкованию этой статьи в Общем замечании № 6 Комитета по правам человека.

Она еще более детализирована в статье 49 УК РК, где закреплено, что «Смертная казнь - расстрел как исключительная мера наказания устанавливается за террористические преступления, сопряженные с гибелью людей, а также за особо тяжкие преступления, совершенные в военное время, с предоставлением приговоренному права ходатайствовать о помиловании».

При этом согласно части 2 этой статьи «смертная казнь не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступление в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста», что также соответствует пункту 5 статьи 6 МПГПП.

Согласно части 5 статьи 49 УК РК смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок двадцать пять лет с отбыванием наказания в исправительной колонии особого режима, что также в целом соответствует пункту 4 статьи 6 МПГПП.

В рамках выбранного подхода к постепенному решению вопроса отмены смертной казни Республика Казахстан присоединилась к Заявлению Европейского Союза об отмене смертной казни, объявленному на 61-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН 19 декабря 2006г.

Казахстан также поддержал резолюцию 62-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН «Мораторий на высшую меру наказания с дальнейшим рассмотрением возможности отмены смертной казни», одобренную 18 декабря 2007г.

28 ноября 2005г. Республикой Казахстан ратифицирован Международный пакт о гражданских и политических правах (МПГПП). Казахстаном в связи с ратификацией

права человека» Ж.У.Турмагамбетовой к проекту Закона «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам смертной казни».

² Уголовный кодекс Республики Казахстан от 16 июля 1997г. №167.

³ Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Казахстан» от 21 мая 2007 года № 254-III ЗРК.

Факультативного протокола к МПГПП была также признана компетенция Комитета ООН по правам человека, получать и рассматривать индивидуальные сообщения граждан Республики Казахстан и граждан, находящихся под юрисдикцией Казахстана. Казахстан стал участником Первого Факультативного протокола к МПГПП, вступившего в силу для Казахстана с 30 сентября 2009г.

Последний приговор о смертной казни был приведен в исполнение до объявления моратория на применение смертной казни в отношении 12 человек в 2003 году.

В Казахстане до декабря 2007 года в учреждениях УК-161/12 содержались 31 осужденный к смертной казни. Указом Главы Государства от 6 декабря 2007 года мера наказания в отношении вышеуказанных осужденных заменена на пожизненное лишение свободы⁴.

В законодательстве Республики Казахстан отсутствует закрепление правового статуса лиц, осужденных к смертной казни и подпавших под действие моратория на исполнение таких приговоров. Лица, которым смертная казнь была заменена на пожизненное лишение свободы фактически обречены на смерть в местах лишения свободы, поскольку эта категория осужденных, согласно нормам части 8 статьи 70 Уголовного кодекса Казахстана не имеет права на условно-досрочное освобождение.

Несмотря на имеющиеся намерения о поэтапной отмене смертной казни в Республике Казахстан, наблюдается постепенное увеличение количества статей в Уголовном кодексе, предусматривающих наказание в виде смертной казни и пожизненного лишения свободы.

Так, законом Республики Казахстан от 19 февраля 2002 года N 295-III «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам борьбы с терроризмом» изменена редакция ст.233 Уголовного кодекса Республики Казахстан, статья 233 УК РК «Терроризм» дополнена частью 4, предусматривающей наказание в виде смертной казни за посягательство на жизнь человека, совершенное в целях нарушения общественной безопасности.....

10 июля 2009 года № 175-IV ЗРК «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам смертной казни» наказание в виде смертной казни исключено из части 2, ст.96 «Умышленное убийство с отягчающими обстоятельствами»; абзац второй ст.160; абзац второй ст.165; абзац второй ст. 340; абзац второй, ст. 367; абзац второй, ст.368; абзац второй, ст.369; абзац второй, ст.373; абзац второй, ст.374; абзац второй, ст.380 УК РК.

Вышеназванным Законом статьи 160 «Геноцид»; 165 «Государственная измена» УК РК дополнены частью второй, предусматривающей наказание в виде смертной казни; статья 367 УК РК «Неповиновение или иное неисполнение приказа» (в боевой обстановке или в военное время) дополнена частью 3-1, также предусматривающей наказание в виде смертной казни; статья 368 УК РК «Сопrotивление начальнику или принуждение его к нарушению служебных обязанностей» (в военное время), статья 369 УК РК «Насильственные действия в отношении начальника» (в военное время), статья 373 УК РК «Дезертирство» (в военное время), статья 374 УК РК «Уклонение от воинской службы путем членовредительства или иным способом» (в военное время) и статья 380 УК РК «Злоупотребление властью, превышение или бездействие власти» (в военное время) дополнены частью 4, также предусматривающими наказание в виде смертной казни.

Законом Республики Казахстан от 14.06.2010 № 290-IV УК РК дополнен статьей 166-1, предусматривающей наказание в виде смертной казни за «Посягательство на жизнь Первого Президента Республики Казахстан - Лидера Нации».

⁴ Часть III Доклада о выполнении Республикой Казахстан Международного пакта о гражданских и политических правах. Утвержден постановлением Правительства Республики Казахстан от 12 июня 2009 года № 892.

Смертная казнь в Уголовном кодексе Республики Казахстан предусмотрена в 17 составах преступления, в большинстве из которых не ведется речи о гибели человека.

В настоящее время в стране идут дискуссии о возможности присоединения и ратификации Второго Факультативного протокола к МПГПП, направленного на отмену смертной казни.

Для ратификации этого протокола есть препятствия, связанные, помимо общественного мнения в определенной степени негативно относящегося к отмене смертной казни, с конституционной нормой, устанавливающей смертную казнь как исключительную меру наказания за террористические преступления, сопряженные с гибелью людей и за особо тяжкие преступления, совершенные в военное время.

Нужно призвать власти Казахстана к ратификации Второго факультативного протокола, поскольку в этом случае будет действовать норма международного договора, ратифицированного государством, как приоритетная по отношению к внутреннему праву.

Наконец, до того момента, когда будет ратифицирован данный протокол, целесообразно заменить мораторий на исполнение наказания в виде смертной казни мораторием на вынесение приговоров к смертной казни путем приостановления в установленном порядке (с принятием соответствующего правового акта Парламентом РК) действия соответствующих положений тех статей Уголовного кодекса РК, которые предусматривают назначение смертной казни как исключительной меры наказания.

РЕКОМЕНДАЦИИ

1. Ускорить присоединение и ратификацию Республикой Казахстан Второго Факультативного протокола к Международному пакту о гражданских и политических правах.
2. Внести поправку в Конституцию Республики Казахстан, исключающую применение смертной казни.
3. Заменить мораторий на исполнение наказания в виде смертной казни мораторием на вынесение приговоров к смертной казни путем приостановления в установленном порядке (с принятием соответствующего правового акта Парламентом РК) действия соответствующих положений тех статей Уголовного кодекса РК, которые предусматривают назначение смертной казни как высшей меры наказания.
4. Следуя общепризнанному международному курсу о поэтапной отмене смертной казни, не вносить изменения и дополнения в действующее законодательство Республики Казахстан расширяющие возможность назначения наказания в виде смертной казни.
5. Закрепить в уголовно-исполнительном законодательстве Республики Казахстан положение о правовом статусе лиц, приговоренных к смертной казни и находящихся под действием моратория на исполнение таких приговоров.
6. Исключить из законодательства Республики Казахстан нормы, запрещающие условно-досрочное освобождение лиц, которым наказание в виде смертной казни было заменено на пожизненное лишение свободы.
7. При реализации положений этой статьи МПГПП подходить к толкованию права на жизнь как можно шире, в том числе, в соответствии с Общим замечанием №6 Комитета по правам человека, учитывать вопросы снижения детской смертности и увеличения продолжительности жизни, борьбы с бедностью и болезнями и т.д. и отражать эти вопросы в докладах Комитету.

Наказания в виде смертной казни по уголовному законодательству Республики Казахстан.

Смертная казнь в РК как вид уголовного наказания в целом законодательно не отменена. Установление в качестве наказания за совершение особо тяжких преступлений согласно Конституции РК (ст.15) делегировано Закону.

В прежней редакции ст. 15 Конституции РК смертная казнь могла устанавливаться как исключительная мера наказания за особо тяжкие преступления с предоставлением приговоренному права ходатайствовать о помиловании.

Конституционный Совет РК 30 января 2003 года N 10 « Об официальном толковании ст. 15 РК» разъяснил, что пункт 2 ст.15 в части» смертная казнь устанавливается законом как исключительная мера наказания за особо тяжкие преступления, которая понималась как ограничение для законодательного установления смертной казни, которая предусматривала за особо тяжкие преступления. При этом за особо

тяжкие преступления в законе могли быть предусмотрены и другие виды наказаний, кроме смертной казни».

В новой редакции ст.15 Конституции РК указано, что СМЕРТНАЯ КАЗНЬ может быть установлена законом только за совершение террористических преступлений, сопряженных с гибелью людей, а также за особо тяжкие преступления, совершенные в военное время (п.2 ст. 15 Конституции РК), с предоставлением приговоренному права ходатайствовать о помиловании, что не соответствует, нормам Международного Пакта о гражданских и политических правах .

Мировое сообщество действительно признает акты терроризма как серьезную угрозу международному правопорядку и интересам всего человечества. Тем не менее, ни в одном из принятых по этому поводу решений Совета Безопасности ООН, конвенций ООН и других международных документах, которые направлены на борьбу с терроризмом, нет даже упоминания о возможности применения смертной казни за террористические преступления.

Ни одно из государств-участников Второго Факультативного протокола к МПГПП, в том числе подвергшимся террористическим атакам(Великобритания, Испания и др.) не ставило вопрос о пересмотре этого международного договора для включения в него положений о возможности сделать оговорку в связи с применением смертной казни за террористические преступления.

Согласно принятому в 1998 году и вступившему в силу в 2002 году Римскому Статуту Международного Уголовного Суда, п. 1. Ст.5 о юрисдикции Суда и в соответствии с его настоящим Статутом Международный Уголовный Суд обладает юрисдикцией в отношении следующих преступлений:

- а) преступление геноцида;*
- б) преступления против человечности;*
- в) военные преступления;*
- г) преступление агрессии.*

Международный Уголовный Суд может(ст.77) может назначать одну из следующих мер наказания лицу, признанного виновным в совершении преступления:

- а) лишение свободы на определенный срок, исчисляемый в количестве лет, которое не превышает максимального количества в 30 лет, или*
- б) пожизненное лишение свободы в тех случаях , когда это оправдано исключительно тяжким характером преступления и индивидуальными обстоятельствами лица, призванного виновным в его совершении.*

Вывод: Республика Казахстан в рамках международных стандартов и на конституционном уровне ДОЛЖНА реализовать политику полной отмены смертной казни. Такая политика должна быть закреплена на законодательном уровне, что позволит de Jure утвердить Казахстан как страну, которая полностью отказалась от использования смертной казни!

Данный обзор подготовлен экспертом по праву на жизнь Ж.Турмагамбетовой - исполнительным директором общественного фонда «Хартия за права человека».

Обзор выполнен в рамках партнерского проекта Казахстанского международного бюро по правам человека и соблюдению законности (КМБПЧиСЗ), Международного центра журналистики MediaNet и Центра исследований правовой политики LPRC «Мониторинг исполнения РК Национального плана действий в области прав человека на 2009-2012 гг.», реализуемого при финансовой поддержке Европейского Союза. Содержание данного обзора является предметом ответственности исполнителей проекта и не отражает точку зрения Европейского Союза