

**МОНИТОРИНГ СОБЛЮДЕНИЯ ПРАВА НА
СВОБОДУ СОВЕСТИ И ВЕРОИСПОВЕДАНИЯ**

ПОСОБИЕ ДЛЯ НАБЛЮДАТЕЛЕЙ

Второе издание, дополненное

Бишкек - 2018

УДК 348
ББК 86.3
А 13

A 13 Авторы: Абдирасулова Г.Ж., Давлетбаев Ж.Т.

Мониторинг соблюдения права на свободу вероисповедания: Пособие для наблюдателей. Издание второе, дополненное. - Бишкек, 2018.- 110с.

ISBN 978-9967-11-663-4

Пособие «Мониторинг соблюдения права на свободу вероисповедания: пособие для наблюдателей» подготовлено в качестве руководства для активистов гражданского общества Кыргызстана, проводящих мониторинги соблюдения права человека на свободу вероисповедания. Оно обобщает национальные и международные стандарты прав человека в этой области, излагает основные принципы и методы проведения мониторинга.

Настоящее пособие будет полезным для сотрудников, ответственных за организацию начальной подготовки мониторинга и подготовки наблюдателей, а также лицам, работающим в сфере реформирования судебной системы или осуществляющим правозащитную деятельность.

Пособие «Мониторинг соблюдения права на свободу вероисповедания» было разработано в рамках проекта «Продвижение свободы религий и убеждений в Кыргызстане», реализуемым некоммерческой корпорацией «Поиск общих интересов».

Материалы публикации не отражают официальную точку зрения донора и ПНК «Поиск Общих Интересов».

A 0403000000-18

УДК 348

ISBN 978-9967-11-663-4

ББК 86.3



- **Внимание!**



- **Важно!**



- **Подготовка к работе! Обучение группы (сотрудников)!**



- **Работа в группах! Работа в команде! Лидерство!**



- **Наблюдение! Анализ! Изучение!**



- **Вопрос! Постановка вопросов!**



- **Обработка данных! Составление отчета!**



- **Заполнение вопросов! Важно отметить!**



- **Нейтральность! Нейтральная позиция!**



- **Закон! Положения закона! Законность!**

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	6
РАЗДЕЛ 1. ОБЩИЕ ПРИНЦИПЫ МОНИТОРИНГА	7
1.1. Основные принципы и задачи мониторинга.....	7
1.2. Основные этапы мониторинга	10
1.2.1. Подготовительная часть	10
1.2.2. Проведение мониторинга	20
1.2.3. Мониторинг судебных процессов.....	22
1.2.4. Проведение опросов и фокус-групп.....	30
1.2.5. Проведение анкетирования.....	35
1.2.6. Обработка результатов.....	36
1.2.7. Составление отчета.....	36
РАЗДЕЛ 2. МОНИТОРИНГ СВОБОДЫ СОВЕСТИ И ВЕРОИСПОВЕДАНИЯ	38
2.1. Международные и конституционные стандарты	38
2.2. Право исповедовать совместно с другими религию.....	42
2.2.1. Национальное законодательство Кыргызской Республики.....	44
2.2.2. Примеры из практики	46
2.2.3. Методы сбора информации.....	48
2.3. Исповедание «личных» убеждений: прозелитизм	50
2.3.1. Национальное законодательство	50
2.3.2. Примеры из практики	51
2.3.3. Методы сбора информации.....	52
2.4. Религиозная литература и иные материалы, как неотъемлемая часть свободы вероисповедания	53
2.4.1. Национальное законодательство	54
2.4.2. Примеры из практики	55
2.4.3. Методы сбора информации.....	56
2.5. Нетерпимость и дискриминация на основе религии или убеждений.....	57
2.5.1. Национальное законодательство	58
2.5.2. Примеры из практики.....	58
2.5.3. Методы сбора информации.....	60
2.6. Другие сферы, охватываемые свободой совести и вероисповедания	60
РАЗДЕЛ 3. МОНИТОРИНГ СУДЕБНЫХ ПРОЦЕССОВ НА ПРИМЕРЕ ДЕЛ ПО ОБВИНЕНИЮ В ХРАНЕНИИ ЭКСТРЕМИСТСКИХ МАТЕРИАЛОВ	61
3.1. Запрет ввоза, хранения, распространения религиозной литературы, иных материалов в которых содержатся признаки экстремизма.....	62
3.2. Ответственность за приобретение, изготовление, хранение,	

распространение перевозку и пересылку экстремистских материалов	63
3.3. Производство по признанию информационных материалов экстремистскими	65
3.4. Вопросы религиозной экспертизы	66
3.4.1 Государственная религиозная экспертиза	67
3.4.2. Судебная религиозная экспертиза и комплексная судебная психолого-лингвистическая экспертиза	68
3.4.3 Производство экспертизы и оформление ее результатов	70
ПРИЛОЖЕНИЯ	75
Приложение 1. Памятка для наблюдателя по мониторингу соблюдения права на свободу вероисповедания	75
Приложение 2. Инструментарий мониторинга	78
2.1. Информация о мониторинге по определенному уголовному делу	78
2.2. Информация о мониторинге внесудебных кейсов	79
2.3. Карта наблюдения за судебным процессом по уголовным делам	79
2.4. Карта наблюдения за судебным процессом по заявлениям о признании экстремистскими или террористическими информационных материалов	87
2.5. Вопросник для лиц, задержанных за проведение «даавата»	90
Приложение 3. Основные критерии справедливого суда: национальные и международные стандарты	92
ИСТОЧНИКИ	109

ВВЕДЕНИЕ

Настоящее Пособие является вторым изданием и предназначено для активистов гражданского общества, проводящих наблюдение за соблюдением свободы совести и вероисповедания в Кыргызской Республике. В отличие от первого издания, оно включает описание кейсов из практики обеспечения свободы совести и религий в Кыргызстане. Даны рекомендации в подборе метода сбора данных и их практического применения. Кроме того, представлены национальные и международные стандарты права на свободу совести и вероисповедания, основные принципы и методы проведения мониторинга.

Данное пособие также рассматривает основные аспекты подготовки и проведения наблюдения за судебными слушаниями, включая стандарты справедливого суда и процессуальных гарантий.

Пособие состоит из трех разделов: **первый** – посвящен общим принципам мониторинга, который начинается от подготовительной части, далее рассматриваются методы сбора информации и завершается рекомендациями относительно составления отчета; **второй** раздел включает в себя правовые основы, гарантирующие свободу совести и вероисповедания, и представляет практику проведения мониторинга на отдельных примерах в сфере свободы вероисповедания; **третий** раздел «Мониторинг судебных процессов на примере дел по обвинению в хранении экстремистских материалов» посвящен особенностям подобных дел, вытекающих из законодательства и практики.

В разделе «Приложение» дан инструментарий мониторинга: карты наблюдения за судебными процессами, вопросники и анкеты для лиц, охватываемых опросом, а также основные международные и национальные стандарты справедливого суда.

Настоящее пособие будет полезным для сотрудников, ответственных за организацию начальной подготовки мониторинга и наблюдателей, вместе с тем оно представляет интерес лицам, работающим по вопросам обеспечения и защиты свободы совести и религий в КР.

Настоящее пособие подготовлено в рамках проекта «Продвижение свободы религий и убеждений в Кыргызской Республике» реализуемом представительством некоммерческой корпорацией «Поиск общих интересов» в Кыргызстане.

РАЗДЕЛ 1. ОБЩИЕ ПРИНЦИПЫ МОНИТОРИНГА

1.1. Основные принципы и задачи мониторинга

Мониторинг - наблюдение, расследование и документирование ситуации в определенной области. Он включает в себя систематический сбор, регистрацию и изучение информации из различных источников, обычно за длительный период времени. Фокус мониторинга может быть разным в зависимости от мандата, ресурсов и приоритетов организации или отдельных лиц, которые проводят данный мониторинг. Его можно проводить для расследования и описания общей ситуации в стране, или для документирования ситуации в одной или нескольких определенных областях.

Основными компонентами мониторинга является:

- активный, целенаправленный и плановый сбор и обработка по возможности исчерпывающих данных, связанных с видами нарушений прав человека и частотой их совершения в выбранной области, и составление по этим данным описания реального состояния;
- сравнение действительного состояния с принятым в государстве законодательством, проверка соответствия международному праву внутреннего права и исследовании его правоприменения в интересующей нас области;
- определение причин нарушений с указанием того, что следует изменить для улучшения состояния в данной области;
- накопление материалов, для дальнейшей деятельности в пользу системных изменений.

Правильно организованный мониторинг помогает решить одновременно несколько задач:

1. Познавательная функция. Мониторинг позволяет получить документированные знания о видах и распространенности нарушений прав человека и определить, какие изменения закона или его практического применения способствовали бы значительному ограничению этих нарушений.



2. Поддержка действий на благо общества. Задачей мониторинга является сбор конкретных фактов, доказательств нарушений и аргументов с тем, чтобы убедить власть и сограждан в необходимости введения изменений.

3. Профилактическая функция. Сам факт постоянного наблюдения, контроля за публичной властью способен повлиять на поведение властей, заставить их соблюдать права человека в данной конкретной сфере или конкретном случае. Примером такого мониторинга является мониторинг конкретного, важного для нас судебного процесса. В таких случаях мониторинг как таковой может препятствовать нарушению прав человека, так как власть предупреждена о том, что ее действия находятся под тщательным наблюдением.



Мониторинг прав человека должен быть нацелен на создание тщательной, объективной, точной, достоверной и важной системы отчетности о рассматриваемых ситуациях с правами человека.

Для достижения этой цели важно¹:

▶ Использовать **международные стандарты по правам человека** в качестве основного источника справочной информации. Специалисты, осуществляющие мониторинг, должны анализировать информацию о ситуации с правами человека в свете международных стандартов по правам человека для определения того, нарушались ли и каким образом нарушались права человека. Основательное знание стандартов является отправной точкой для мониторинга прав человека. Оно помогает выявить нарушения прав человека и отличить их от инцидентов, которые могут быть возмутительными или нежелательными, но не являются нарушениями прав человека. Дополнительный, важный источник ссылки в вопросах мониторинга прав человека – рекомендации, сделанные национальным властям международными организациями по правам человека.

▶ Составлять информацию **аккуратно, тщательно и детально** документировать отдельные случаи и события. Специалисты по мониторингу должны всегда стремиться к полному сбору информации о ситуации, за которой они наблюдают. Это позволит максимально достоверно ответить на основные вопросы: что случилось, когда и где, кто был вовлечен и т.д. Если есть пробелы в информации, может потребоваться дополнительное исследование и расследование.

¹ УВКПЧ ООН, Учебное пособие по контролю за соблюдением прав человека (глава V), <http://www.ohchr.org/Documents/Publications/training7part1ru.pdf>; Норвежский Центр по правам человека, Manual on Human Rights Monitoring (глава 6), <http://www.jus.uio.no/smr/english/about/programmes/nordem/publications/manual/current/kap6.pdf>; Amnesty International и Codesria, Monitoring and Documenting Human Rights Violations in Africa – a Handbook, <http://www.hrea.org/erc/Library/Ukweli/ukweli-en.pdf>.

- ▶ Сохранять **объективное отношение**. Специалисты по мониторингу должны документировать все события в области прав человека беспристрастным образом. Они должны получить информацию о различных сторонах расследуемых вопросов и рассмотреть всю имеющуюся информацию о случаях и событиях, которые они документируют. Они не должны позволять личным чувствам или мнениям влиять на их работу.
- ▶ Изучить и оценить **точность и достоверность информации**. Специалисты по мониторингу должны оценить источники своей информации чтобы определить, являются ли они надежными и заслуживающими доверие. Можно получить и сравнить информацию из различных источников и проверить, являются ли эти источники последовательными и дополняют ли они друг друга. Любые противоречия или несовпадения различных источников могут подорвать достоверность информации. Обвинения, поддерживаемые несколькими независимыми источниками, всегда сильнее, чем обвинения, основанные на одном источнике. Оценивая точность и достоверность информации о нарушениях прав человека в отдельных случаях, полезно было бы рассмотреть, вписывается ли это в хорошо документированные особенности нарушений, например, особенности, касающиеся места, где эти нарушения произошли, характеристики жертв нарушений, идентичность предполагаемых нарушителей и т.д.

При выполнении своей работы специалисты по мониторингу прав человека должны всегда соблюдать принцип **не навреди**. Другими словами, необходимо воздерживаться всеми способами от таких действий, которые могут обусловить опасность для тех людей, с которыми они имеют дело во время мониторинга. В частности, иметь в виду безопасность людей, которые предоставляют информацию, а также принять соответствующие меры, чтобы решать проблему возможных угроз безопасности, связанных с деятельностью по мониторингу.



Целью мониторинга за соблюдением прав человека должно быть усиление ответственности государства за защиту прав человека, а не подмена этой ответственности. Необходимо не только наблюдать за событиями, собирать информацию, но и выявлять проблемы, выяснять их причины, рассматривать возможные решения и содействовать в решении проблем.

1.2. Основные этапы мониторинга

1.2.1. Подготовительная часть

✔ Предварительный анализ ситуации

Предварительный анализ заключается в поиске информации из относительно легко доступных источников. Он помогает расширить общее представление о данной области действительности, о возможных проблемах и неожиданных фактах. Однако подобный анализ сам по себе еще не является мониторингом: от его результата будет зависеть, имеется ли необходимость в проведении мониторинга. На этой стадии работы используются следующие источники:

- беседы с экспертами (учеными, работниками специализированных НПО, юристами и другими лицами, которые занимаются или уже когда-то занимались данной проблемой);
- фокус-группы – интервью группы лиц, связанных с данной тематикой, которые видят ее с различных точек зрения (государственные чиновники, пострадавшие или их семьи, представители неправительственных организаций и т.п.);
- предварительный анализ правовых положений, связанных с избранной областью (внутреннее и международное право);
- анализ результатов научных исследований, проводимых научными институтами и вузами, различными государственными органами (например, Государственной комиссией по делам религий КР), неправительственными или международными организациями;
- Контент-анализ – анализ прессы, беседы с журналистами, занимающимися данной областью;
- анализ жалоб граждан, поступивших в различные организации по интересующей нас теме (управление омбудсмена, правозащитные организации, адвокатские конторы, и т.п.);
- визиты, т.е. одноразовое посещение учреждений и мест изоляции (суд, ведомство, психиатрическая больница, тюрьма, детский дом и т.п.) с целью расширения знаний об их проблемах или для разработки концепции мониторинга.

Основываясь на предварительном анализе, мы уже можем четко определить, какого рода знания нам нужны.²

✔ Формулировка и выбор исследовательского задания

² Хельсинкский Фонд по Правам Человека. Школа умений практической общественной деятельности. Мониторинг прав человека. http://www.hrights.ru/monitoring/metod_rekomend.htm

Задание для исследования определяет область, которую нужно исследовать, факты и конкретные случаи, необходимые для достижения намеченной цели. Среди нескольких возможных заданий выбираем обычно одно, руководствуясь критериями, аналогичными критериям выбора цели.

✓ **Анализ законодательства**

Анализ законодательства должен включать международное и внутреннее право, и должен продолжаться до самого конца мониторинга, т.е. до составления доклада о его результатах. В рамках международного права анализируются как те нормы, соблюдать которые государство обязано, т.е. нормы, содержащиеся в ратифицированных государством договорах, так и различные акты так называемого мягкого международного права, которые принимаются в виде рекомендаций, резолюций, деклараций и т.п. Исследование актов внутреннего законодательства начинается с Конституции. Затем анализируются конституционные законы, кодексы, законы, а также указы Президента, постановления и распоряжения Правительства, нормативные акты органов местного самоуправления, подзаконные акты, принятые в рамках делегированных полномочий и внутренние уставы различных учреждений (например, судов, детских домов) и т.п.

В связи с тем, что согласно Конституции КР Пленум Верховного суда дает разъяснения по вопросам судебной практики, которые обязательны для всех судов и судей КР, то также следует изучить наличие обобщения судебной практики (п. 2 ст. 96 Конституции КР в редакции от 28 декабря 2016 г.).

Определив, как международное право защищает права человека в охватываемой мониторингом области, мы должны провести анализ соответствия внутреннего законодательства актам международного права, ратифицированным нашим государством. При этом нужно помнить, что внутреннее право не должно гарантировать меньше прав, чем международное, но большее оно гарантировать может. Такой анализ – это уже непосредственно часть мониторинга, т.к. исследование нарушений прав человека в определенной области прав мы начнем с идентификации положений законов, которые сами собой нарушают или открывают возможность систематического нарушения прав и свобод человека.

✓ **Определение соответствия национального законодательства международным договорам и определение коллизий**

Кроме сравнения международных стандартов с внутренними, необходимо провести анализ актов внутреннего законодательства. Исследуя внутреннее соответствие правовых актов различной степени юридической силы, можно часто заметить, что чем ниже степень юридической силы данного нормативного правового акта,

тем в меньшей степени он соответствует международным стандартам по защите прав человека. В такой анализ может входить проверка того, регулируют ли акты низшей степени юридической силы только те области жизни и только в такой степени, которую им разрешает Конституция. Что касается соответствия законам подзаконными актами, нужно проверить, урегулировано ли в них то, что требуется НПА, имеющего более высокую юридическую силу (отсутствие пробелов), а также, «не занимаются ли они чем-то еще», чего этот закон не разрешает (наличие противоречий, расширение правового регулирования).

✓ Составление подробного описания стандарта защиты прав человека

Для построения четкой концепции мониторинга и последующего планирования тактики проведения мониторинга особенно важно знать правовой стандарт, который необходимо соблюдать в интересующей нас области. Описание этого стандарта мы даем как по международному праву (это будет минимальный стандарт защиты), так и на основе национального права, которое может расширять этот стандарт. Часто бывает, особенно в случае правовых актов низшего ранга, что они противоречат международному праву, несмотря на то, что соответствуют данному Закону. Стандарты в области защиты прав человека – живые, они изменяются во времени. Поэтому нужно знать не только действующее законодательство, но и судебную практику и комментарии к решениям судов.

✓ Определение исследовательских проблем в рамках избранного задания

В рамках каждого из избранных исследовательских заданий мы можем определить ряд более детальных проблем.

✓ Формулировка исследовательских вопросов по отдельным проблемам

На этой стадии ставятся уже детальные вопросы по выбранным исследовательским проблемам. Поставленные вопросы должны соответствовать задачам и целям исследования, а предполагаемые ответы могут быть использованы в качестве результатов всего мониторинга. Зачастую многие исследования совершают ошибку на этом этапе и тогда все исследование не дает ожидаемых результатов.

✓ Выбор исследовательских методов и разработка инструментария для сбора информации.

К каждому исследовательскому вопросу можно уже более точно подобрать подходящие исследовательские методы и инструментарий. Например, анализ прессы, физические измерения, вторичный сравнительный анализ статистических данных, изучение актов по делам (например, судебных дел с документами,

находящиеся в учреждениях или у самих участников дела), анализ жалоб, фокус-групп, адресное интервью, анкетирование (с вопросами закрытыми, открытыми или обоих видов одновременно), наблюдение и т.п.

Для ответа на каждый исследовательский вопрос используются несколько источников и, по мере возможности, различные методы. Любую полученную информацию необходимо проверять, чтобы результаты исследований были как можно более достоверными. При разработке исследовательского инструментария одновременно намечается и система обработки данных, полученных во время исследований, форма, в которой будут представлены результаты.

Специфический методологический подход в мониторинге состоит в накоплении конкретных документированных «казусов» – случаев нарушения прав человека, которые, с одной стороны, иллюстрируют более широкое явление, а с другой служат основой и отправной точкой для действий по улучшению состояния дел с соблюдением прав человека в выбранной области.

Казусы собираются во время мониторинга. Некоторые казусы можно использовать для дальнейших действий правового характера. Так, доведение соответствующего дела до конституционного судопроизводства или до лиц, принимающих решение может привести к изменению законодательства и тем самым к системному решению проблемы. Разумеется, в этом случае первым, абсолютно необходимым критерием отбора должно быть согласие пострадавшего на осуществление от его имени необходимых правовых действий.

Такие казусы необходимо весьма детально документировать. В некоторых случаях недостаточно лишь собрать официальные документы, нужно дополнительно накопить информацию о фактах, собрать показания свидетелей, реконструировать события, провести экспертизы и т.п.

Источники информации, которые можно использовать для мониторинга, подразделяются на три основные категории: письменные источники, персональные источники и наблюдения или физические измерения.

К письменным источникам относятся:

- ☑ Нормативные правовые акты;
- ☑ Внутренние документы учреждений, например, журналы учета всех событий в данном учреждении, личные дела заключенных (в тюрьме), журналы поступления писем, книги жалоб, а также различные формуляры и бланки и т.п.;
- ☑ Документы, представляющие собой конечные результаты работы учреждений. Это документы, которые создаются в соответствии с назначением данного учреждения: например, судебные решения и процессуальные документы, административные решения, периодические доклады, рапорты, экспертизы и т.п.;
- ☑ Переписка между гражданами и учреждениями государственной администрации и другими государственными учреждениями (суд, больница, орган самоуправления и т.п.);
- ☑ Жалобы граждан в государственные учреждения (названные выше), жалобы граждан, находящихся в закрытых и полужакрытых учреждениях, направляемые в дирекцию этих учреждений или в другие, независимые учреждения (омбудсмен, неправительственные организации и т.п.);
- ☑ Сборники данных: статистические, ведомственные доклады, результаты научных исследований и т.п.
- ☑ СМИ: пресса, интернет-издания;
- ☑ Прочие документы: например, письменная информация на стендах учреждений (суд, избирательный участок, больница и т.д.).



При мониторинге общественных заведений основными персональными источниками информации являются их работники и «клиенты»:

Сотрудники учреждения различного уровня и различных отделов. Не только основной персонал (судьи, врачи, воспитатели, учителя), но и вспомогательный и технический персонал (секретарши, помощники и т.д.).



«Клиенты» (заключенные, арестованные, прокуроры, адвокаты, следователи, пациенты, дети в детских домах, посетители в суде и т.п.).

При исследовании соблюдения прав лиц, принадлежащих к определенным социальным группам, источниками информации могут быть:

- ✔ Лидеры организаций, связанных с данной группой (созданных членами этой группы, или поддерживающими эту группу).
- ✔ Неформальные, харизматические лидеры: интеллектуалы, вожаки группы и т.п.
- ✔ Члены группы, как проявляющие общественную активность, так и пассивные, а также стремящиеся жить вне группы по собственному выбору или в результате отвержения группой.
- ✔ Врачи, работники здравоохранения, социальной помощи, сотрудники правоохранительных органов, представители учреждений народного образования — в зависимости от того, какие группы исследуются.
- ✔ Служащие, которые в рамках своих обязанностей имеют дело с интересующей нас проблемой.
- ✔ Ученые и журналисты, занимающиеся данной проблемой, граждане — не члены групп: соседи, коллеги, знакомые и т.п.

Как раз использование фокус-группы приемлемо при получении информации у определённого сообщества, с идентичной характеристикой.

С помощью наблюдений и физических измерений можно собирать информацию:

- об индивидуумах: по их внешнему виду, состоянию здоровья, медицинскому освидетельствованию лиц, поведению во время беседы и в иной обстановке, условным рефлексам (например, реакция ребенка на жесты, свидетельствующая о том, что ребенка часто били) и т.п.

- об объекте, по которому ведется мониторинг
– учреждении или заведении: состояние здания, помещения (например, в тюрьме
– сколько человек приходится на м2, м3,



освещение, измеряемое в люксах, вентиляция, мебель, постель и др.), система защиты от побега из изоляционных заведений, её эффективность и недостатки, организация труда и жизни в них и т.п.

- о предметах: автомобилях для перевозки заключенных, предметах, предназначенных для прямого физического принуждения (дубинки, цепи, наручники, смирительные рубашки и фиксирующие ремни) и т.п.

- о событиях, запланированных независимо от нас, таких, как судебный процесс, выборы, или мирные собрания; запланированных нами, таких, как эксперимент (попытка получения определенной информации у властей, обращение с требованием соблюдения какого-либо права или реализации полномочия, например, требование предоставления правовой или физической защиты лицу, которому угрожает опасность или пострадавшему, и т.п.); незапланированных, но предсказуемых, таких, как задержание в нетрезвом состоянии милицией; или непредсказуемых, например, поведение властей во время стихийного бедствия.

Предварительное планирование состава группы и определение графика работы

Характер намеченного мониторинга предопределяет и подбор лиц, нужных для его проведения. Важным критерием при подборе может быть психологическая предрасположенность – умение вести разговор с психически больными, детьми, женщинами или преступниками (во всяком случае, отсутствие фобий по отношению к представителям этих групп), умение принимать решения, работать в коллективе и т.д. Определив методы и подготовив инструментарий, а также отработав принципы подбора выборки, мы можем попытаться предварительно подсчитать расходы на мониторинг: прикинуть, сколько времени сколько человек будут заняты исследованиями, какое им будет нужно оборудование, во сколько обойдется транспорт, связь и т.д.

План мониторинга должен включать перечень действий, временной график и список лиц, ответственных за их реализацию.

Планируя проведение мониторинга, время и сроки, следует учесть политический календарь, а также даты событий в стране или регионе, которые могут повлиять на логистику мониторинга и на его результаты (например, наличие в суде резонансах дел, которые могут усложнить доступ в здание суда, или другие общественные акции протеста).

✓ Примерный состав и функции рабочей группы

А) Рабочая группа может состоять из:

- руководителя рабочей группы;
- регионального координатора;
- аналитики;
- специалиста по обработке статистических данных;
- наблюдателей.



Б) Функции руководителя рабочей группы

Руководитель рабочей группы взаимодействует с региональными координаторами в регионах, аналитиками, работающими в тесной взаимосвязи со специалистами по обработке статистических данных. Он также обеспечивает методическое и информационное сопровождение мониторинга, решает текущие вопросы с представителями судебной власти, выступает в качестве модератора фокус-групп с судьями, проводит тренинг с наблюдателями, несет ответственность за качество работы, анализ статистических промежуточных отчетов и итоговый аналитический отчет. Он же может вести финансовую отчетность.

Если мониторинг проводится в нескольких регионах, то в каждый территориально отдаленный регион требуется поездки руководителя рабочей группы для:

- рекрутинга наблюдателей;
- фокус-группы;
- тренинга наблюдателей;
- контроля за ходом мониторинга и промежуточного сбора заполненного инструментария;
- для участия в семинаре, а затем в пресс-конференции по результатам мониторинга.

В) Функции регионального координатора (в случае большого охвата мониторинга)

Региональный координатор проводит контроль качества выполнения работ наблюдателей на местах, для чего выезжает в точки проведения мониторинга. В ходе поездок он проводит супервизию, т. е. присутствует на наблюдениях у каждого наблюдателя, проверяет правильность заполнения инструментария, отвечает на вопросы. Он также осуществляет проверку заполненных карт наблюдений, бланков полуструктурированных интервью, участвует в разрешении сложных ситуаций, складывающихся порой в процессе проведения мониторинга. В его обязанности входят также проверка и обобщение ежемесячных отчетов наблюдателей и представление организационного отчета руководителю рабочей группы в оговоренные даты. Региональный координатор также взаимодействует с судьями, при необходимости – с председателем районного суда и участвует в проведении тренингов для наблюдателей и фокус-группе для судей, прокуроров, адвокатов и т.д.

Г) Функции аналитиков

В группу аналитиков целесообразно включить двух специалистов, которые проводят анализ результатов проведенного мониторинга: юриста-аналитика и специалиста, который непосредственно специализируется по той тематике, по которой идет мониторинг (к примеру, религиовед).



Группа аналитиков взаимодействует со специалистами, работающими над статистической обработкой данных. Аналитики работают под руководством руководителя рабочей группы. Кроме разработки предложений и рекомендаций они также принимают участие в подготовке презентации по результатам проведенного мониторинга для эдвакиси.

Д) Функции специалистов по обработке данных статистическими методами

В случае необходимости в рабочей группе могут быть специалисты, которые вводят информацию в программы по обработке статистических данных (к примеру - SPSS), транскрибируют интервью и предоставляют необходимую информацию аналитикам и руководителю рабочей группы.

Е) Функции наблюдателя

Наблюдатель взаимодействует с судьей и аппаратом судьи, государственным обвинителем, сторонами и представителями сторон с целью эффективной организации работы по мониторингу. В сложных ситуациях обращается к региональному координатору, направляет ему пояснительные записки с описанием сложившейся ситуации. Наблюдатели несут ответственность за качественное заполнение карт наблюдений, бланков полуструктурированных интервью, используя навыки, полученные в ходе тренинга и супервизии, ежемесячно готовят организационные отчеты и отправляют их по электронной почте или нарочно региональному координатору.



✓ **Пилотные исследования и предварительная обработка полученной информации**

Пилотирование предполагает проверку концепции мониторинга, выбранных методов, инструментария и способов обработки данных, которое проводится на небольшой выборке. Это позволяет проверить на практике эффективность разработанного инструментария и принятых исследовательских методов, выявить непредвиденные во время подготовки трудности, оценить реалистичность первоначальных предположений относительно сроков проведения исследования и его бюджета.

Кроме того, пилотирование позволяет проверить, понятна ли нашим собеседникам лексика, которой мы пользуемся; показывает действительную реакцию данной среды на наши исследования; позволяет проверить себя в роли осуществляющих мониторинг; учит составлять доклады по частям и проверяет их стандарт; позволяет добиться оптимального распределения обязанностей в коллективе.

Данные, собранные во время пилотного исследования, необходимо подвергнуть обработке, чтобы проверить планируемую систему обработки результатов. Часто первые попытки обработки данных выявляют недостатки некоторых элементов разработанного инструментария.

✓ **Критическая оценка и доработка концепции исследований**

После проведения пилотного исследования обычно приходится вносить те или иные изменения в запланированные методы, инструментарий и способы обработки данных. Часто обнаруживаются большие расхождения между предполагавшимися

и реально необходимыми затратами времени, финансовых средств и труда, что требует пересмотра графика и бюджета, а в случае невозможности корректировки последнего — пересмотра объема мониторинга.

✔ **Обучение коллектива/участников мониторинга**

Обучение должно состоять из профессиональной подготовки, тренинга по применению выбранных методов и инструментария, определения способов сбора и документирования информации (для обеспечения сравнимости данных), а также подробного ознакомления с правовыми нормами (от международных до внутренних законов и подзаконных актов) по исследуемой проблематике. Коллектив нужно подготовить к тому, как поступать в нетипичных ситуациях, которые могут возникнуть во время любого мониторинга. Проводящий мониторинг обязан отлично понимать цель и способ проведения всего мониторинга, а также намеченные методы обработки данных. Это позволит получать информацию, действительно важную с точки зрения цели мониторинга.



1.2.2. Проведение мониторинга

Во время мониторинга обеспечения свободы вероисповедания, лица работающие в этой области неизбежно соприкасаются с другим правом, как право на справедливое судебное разбирательство и процессуальные права.

Вмешательство в фундаментальные права и свободы порождает обязанность государства обеспечить **«надлежащую правовую процедуру»**, гарантирующую, в том числе, и **«средства правовой защиты»** для лиц, чьи права и свободы намереваются ограничить. Они должны быть **«эффективными»** как на практике, так и в теории, в том смысле, что они должны предотвращать предполагаемое нарушение или его прекращать, равно как и предоставлять адекватную компенсацию за уже произошедшее нарушение³.

Требования надлежащей правовой процедуры в настоящее время могут быть вполне обоснованно названы общепризнанными принципами международного права в области справедливого правосудия. В то же время **«надлежащая**

³ См. решение ЕСПЧ по делу «Кудла (Kudła) против Польши», пп.152-161., также «Кляхин против Российской Федерации».

правовая процедура» подразумевает не только **процессуальные гарантии, но и материальные**. Принцип должной или надлежащей правовой процедуры имеет прямую связь с принципом верховенства права и законности. Требование надлежащей правовой процедуры означает, что все действия властей должны соотноситься с требованиями закона. Этот принцип является наиболее важной защитой против произвола и самоуправства властей.

Одной из задач наблюдателя будет являться оценка того, насколько положения действующего внутреннего законодательства гарантируют обеспечение «надлежащей правовой процедуры», а также в какой мере эти положения реализуются на практике. Поэтому, перед проведением мониторинга наблюдатель обязан тщательно ознакомиться с общепризнанными принципами международного права в области обеспечения справедливого правосудия и с соответствующими разделами внутреннего законодательства.

Минимальный перечень правовых документов может включать: **а) Конституцию КР, особенно ее положения о правах человека и судебной системе; б) Уголовный кодекс КР и Уголовно-процессуальный кодекс КР; законы об учреждении и юрисдикции судов и прокуратуры.**

✓ Анализ судебных дел

Анализ судебных дел представляет собой определенную форму мониторинга прав человека. Главная цель – оценить справедливость судебного процесса в свете международных стандартов по правам человека, а также соответствующего национального законодательства. Дополнительные цели включают:

- а) сообщить суду и другим органам власти о том, что есть интерес и озабоченность в отношении справедливости судебного процесса;
- б) информировать участников (в частности судью и прокурора) о том, что они находятся под наблюдением, что может способствовать обеспечению уважения к стандартам справедливого суда;
- с) подготовить независимый и беспристрастный отчет.

Анализ судебных дел включает в себя следующие этапы: а) сбор информации; б) анализ; в) адвокация; и г) последующий анализ выполнения рекомендаций.

Первый этап – сбор информации – включает мониторинг судебных процессов и другие методы сбора информации, к ним можно отнести:

- a) **наблюдение (непосредственное присутствие на судебных заседаниях);**
- b) **проведение опросов, фокус-групп (субъектами системы правосудия, с людьми, права которых были нарушены);**
- c) **изучение документов (СМИ, интернет, социальные сети, решения судов, решения органов исполнительной власти и местного самоуправления, изменения в законодательстве, другие информационные материалы).**

Соответственно, источники информации для мониторинга можно разделить на **первичные источники** – это наблюдение и интервью; и **вторичные источники** – информация в прессе, законодательные инициативы, другие документы.

Во-втором этапе, выявленные данные изучаются и анализируются в сопоставлении с национальным и международным правом, что позволяет сделать определенные выводы. После этого, **на третьем этапе** составляется отчет и принимается решение о целесообразных мерах адвокации, нацеленных на то чтобы власти учли предложенные рекомендации. Затем, **на четвертый этапе**, важно провести целевой мониторинг выполнения рекомендаций.

Так как последний этап обычно требует дальнейший сбор информации, который может потребовать проведения дополнительного анализа, мер адвокации и последующих мероприятий, по существу этот процесс напоминает цикличное действие.

1.2.3. Мониторинг судебных процессов

Право на осуществление мониторинга судебных процессов (заседаний) вытекает из права на открытое судебное разбирательство. В Кыргызской Республике данное право закреплено статьей 99 Конституции. При этом необходимо отметить, что право на осуществление мониторинга закреплено только за открытыми судебными слушаниям, соответственно наблюдатель, осуществляющий мониторинг, не может требовать доступа на закрытое судебное разбирательство.

Для качественного фиксирования, а также, чтобы не забыть важные моменты, необходимо определить список вопросов, касающиеся основных сведений о судебном процессе и его основных участников, а также вопросы, ответы на которые помогут сделать выводы по соблюдению стандартов



справедливого судопроизводства.

Далее, предлагается ознакомиться с контрольным перечнем вопросов, по которым обычно проводится наблюдение в ходе судебного разбирательства, однако без знания основных критерий справедливого суда, невозможно будет дать качественную оценку их обеспечению/соблюдению. Пособие также предлагает наблюдателю ознакомиться с «Основными критериями справедливого суда» (см. Приложение).

Инструментарий мониторинга судебного процесса должен содержать общие вопросы для фиксирования основных данных о рассматриваемом деле и основных участников (судья, обвинение, защита, подсудимый, потерпевший) судебного дела. К примеру, это могут быть вопросы относительно:

- ФИО наблюдателя;
- даты наблюдения;
- данные подсудимого: ФИО, пол, дата рождения, национальность;
- квалификация инкриминируемого деяния;
- вид производства;
- стадия судебного разбирательства;
- наименование суда, в котором осуществляется разбирательство дела;
- ФИО судьи (судей), рассматривающего (их) дело;
- ФИО государственного обвинителя;
- ФИО потерпевшего;
- ФИО защитника;
- время начала и окончания судебного заседания;
- язык, на котором велось судебное заседание;
- мера пресечения;
- дополнительная информация о подсудимом (место работы, семейное положение, социальный статус).

Примерные опросы, которые отслеживаются на досудебных стадиях:

- право на свободу от произвольного ареста и задержания;
- права во время допроса. Право на информацию лиц, находящихся в заключении;
- право на защитника до суда и право на предоставление достаточного времени и условий для подготовки к защите;
- право незамедлительного судебного рассмотрения дела и право оспаривать законность ареста/задержания;



- право на общение с внешним миром;
- право на достойные условия содержания и свободу от пыток.

Примерные вопросы, которые отслеживаются на судебных стадиях:

- право на слушание дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, определяемым законом;
- право на открытое судебное разбирательство;
- право на справедливое судебное разбирательство;
- право присутствовать на суде и защищать себя лично;
- презумпция невиновности и право не быть принуждаемым к даче показаний или признанию вины;
- исключение показаний, полученных в результате пыток и других видов принуждения;
- право на защиту при помощи квалифицированного, компетентного и эффективного адвоката;
- право на переводчика и письменный перевод;
- право на допрос свидетелей;
- равенство сторон;
- запрещение обратного действия норм уголовного законодательства;
- запрещение повторного преследования по одному и тому же делу.

Основные вопросы, отслеживаемые после вынесения решения судом:

- Право обжалования.
- Право требования возмещения ущерба за совершенную судебную ошибку.

Подготовка к процессу мониторинга

А) Выявление судебных дел, подлежащие мониторингу

Ответственность за выбор судебного слушания, подлежащего наблюдению, лежит на руководителе программы мониторинга. Если же выбор дел возлагается на наблюдателей, то руководитель программы мониторинга должен обеспечить инструкцией на этот счет, чтобы в целом выбор судебных дел отвечал методике программы и ее целям.

С этой целью следует ознакомиться с административным регламентом суда: возможно, он обязывает должностных лиц судов предоставлять информацию о слушаниях. Во многих судебных системах правила суда предусматривают обязательное обнародование графиков слушания судебных дел. Однако, отдельные судьи могут сами контролировать свой график рассмотрения дел и суд может сопротивляться введению общего графика слушаний. Поднимая перед председателем суда вопрос о соблюдении правил в связи с проведением мониторинга, программа мониторинга может оказать внешнюю поддержку

руководству суда в его стремлении добиться объединения и большей открытости графика слушаний. Это может способствовать не только улучшению ситуации с выявлением судебных дел, но и приблизить практику суда к соблюдению права на публичное судебное разбирательство.

Даже если никаких препятствий в плане доступа к суду не существует, выявление конкретных дел на основе принятых для данной программы критериев отбора может быть затруднено по ряду причин, например, таких как отсутствие системы центрального учета движения дел после передачи данного дела какому-либо судье, отсутствие объявлений о дате слушаний или применение устаревшей системы учета движения дел, слушания по вопросу о заключении под стражу могут проводиться без заблаговременного уведомления, или переноситься без уведомления и т.д.

С учетом значительных отличий в системе организации работы разных судов, наблюдатели могут быть вынуждены предусматривать различные методы выявления отдельных дел и получения информации о датах и времени проведения слушаний. При наличии соответствующей возможности, такие методы следует официально закрепить в письменном виде. Вместе с тем, они могут быть и неформальными, если сотрудники и должностные лица судов пойдут навстречу и обеспечат регулярное информирование о графике слушания дел в данном суде.

Суммируя, для обеспечения выявления конкретных судебных дел, подлежащих наблюдению, наблюдателям следует:

- ✓ попросить председателей судов о назначении специального сотрудника суда, который предоставлял бы наблюдателю информацию о внесенных в реестр делах, а также информацию о назначенных слушаниях;
- ✓ если суд находится далеко, попробовать договориться с секретарем суда, с прокуратурой или с другими официальными лицами выслать уведомления о судебных делах;
- ✓ обращаться к альтернативным источникам информации. К ним относятся регулярный просмотр газет и других средств массовой информации, соглашения об обмене информацией с другими программами мониторинга, жалобы со стороны заинтересованных лиц, беседы с юристами и общественностью и др.



Б) Предварительное уведомление судебного сообщества

Доступ в поле для проведения мониторинга может обеспечиваться комплексом важных подготовительных мероприятий. Организация, проводящая мониторинг, по своему усмотрению направляет информационное письмо о целях и задачах работы председателю районного/городского/областного/верховного суда с просьбой включить в мониторинг конкретные судебные участки. После принятия положительного решения председатель суда устным или письменным распоряжением информирует судей о том, что на их участках будет проводиться мониторинг. Организация, проводящая мониторинг, получив перечень судебных участков, может рассылать информационное письмо в эти суды, где указываются цели и задачи работы и содержится приглашение на фокус-группу (если предусмотрено в исследовании). Таким образом, доступ в суд закрепляется организационно.

В) Подготовка наблюдателями

До начала суда наблюдатели должны познакомиться с делом, которое будет рассматриваться судом, путем анализа фоновой информации в отношении обвиняемого и обвинений против него/нее, обвинительного акта, применимого законодательства и другой важной документации.



Также, наблюдатели должны убедиться, что они знакомы с гарантиями справедливого судебного разбирательства, установленными международными договорами по правам человека, а также национальным законодательством. Во время судебного разбирательства может быть целесообразно использовать список ключевых моментов, подлежащих наблюдению с тем, чтобы определить справедливость судебного разбирательства и уважение прав обвиняемого.

Необходимо заранее узнать у секретаря суда точную дату, время и место проведения, намеченного для мониторинга судебного заседания. Прибыть в суд заранее. При себе иметь все, что необходимо для работы (карты наблюдений, бланки интервью, ручку).

Г) Доступ в здание суда и в зал судебных заседаний

Свободный доступ в здание суда и в зал судебных заседаний, если слушание дела является открытым, согласно законодательству, является конституционно гарантированным правом. Соблюдение этой нормы на практике является одним

из базовых аспектов мониторинга. Наблюдатели должны войти в здание суда и в зал заседаний, не привлекая внимания и не выделяясь из основной публики. В случае, если на каком-то этапе возникнут проблемы с получением свободного доступа, наблюдателю рекомендуется прибегнуть к следующим действиям:

- В случае отказа в доступе в здание суда наблюдатели должны объяснить службе охраны (работникам суда) цели своего посещения и предъявить удостоверение наблюдателя (если есть).
- В случае отказа в доступе в зал судебных заседаний наблюдатель должен разъяснить цель своего присутствия судье и предъявить удостоверение наблюдателя.
- Если после беседы с судьей в доступе по-прежнему отказано, наблюдатель должен запросить встречи с председателем районного суда или его/ее представителем, а также сообщить об этом случае региональному координатору.

Информация, предоставляемая судье или председателю суда, должна соответствовать целям и задачам мониторинга, характеристике целевой группы. Если указанные должностные лица все-таки отказывают в доступе на судебное слушание, наблюдатель должен зафиксировать приведенные обоснования отказа и незамедлительно проинформировать об этом инциденте регионального координатора.

Д) Удостоверение наблюдателя (опционально)

Всегда иметь при себе удостоверение наблюдателя, предъявлять его по требованию должностных лиц суда. Наблюдатели не должны использовать свое удостоверение не по назначению. В удостоверении наблюдателя (может быть распечатано на фирменном бланке организации) указываются наименование организации, вид работы (мониторинг), ФИО наблюдателя, сроки проведения мониторинга, ставятся печать и подпись руководителя организации.

✓ Правила поведения наблюдателей

А) Поведение в суде:

- Вести себя вежливо, сдержанно и с достоинством со всеми должностными лицами суда и участниками процесса.
- Выбирать соответствующий стиль одежды.
- Занять удобное место в зале суда, позволяющее видеть, слышать и понимать все детали судебного заседания.
- Во время судебных заседаний открыто делать детальные записи.
- Обеспечить сохранность и конфиденциальность сделанных записей.



Наблюдатели должны присутствовать на слушаниях от начала до конца даже в том случае, если никаких проблем выявлено не было, так как преждевременный уход не позволит наблюдателю получить информированное мнение обо всем слушании, может быть расценен как неуважение к суду или нарушить ход разбирательства.

Полезной является практика, когда наблюдатели отслеживают поведение всех участников процесса, включая юристов, стороны, подсудимых, жертв, свидетелей, административного персонала судов, переводчиков и т.д. При этом следует не только слушать выступления, но также отмечать тон голоса, жесты, общее поведение и взаимодействие с другими людьми (например, опоздание на слушание, засыпание в ходе слушаний, неформальное и дружеское общение с одной из сторон).

Б) Соблюдение независимости и беспристрастности

Важно, чтобы наблюдатели по возможности не сидели рядом с одной из тяжущихся сторон, не обменивались мнениями по существу дела с участниками процесса. **Наблюдатели не уполномочены давать комментарии должностным лицам суда, участникам процесса или иным лицам по поводу своих наблюдений.**

В) Невмешательство

Один из основополагающих принципов мониторинга – это уважение независимости судебной власти. В обязанности наблюдателя не входит оценка деятельности судей. Наблюдатели не имеют права никогда и никоим образом вмешиваться или пытаться влиять на ход судебного разбирательства. В соответствии с принципом невмешательства наблюдатели должны:



В случае, если один из участников процесса просит наблюдателя ответить на какой-либо вопрос или дать рекомендации, наблюдатель обязан разъяснить свою роль и принцип невмешательства и отказаться от дачи комментариев.

Наблюдателям следует избегать конфликтных ситуаций. Если поведение отдельных участников процесса вызывает обеспокоенность наблюдателя, не вступать в дискуссии, включить информацию в карту наблюдения. Никогда не выражать свое мнение по делу, на разбирательствах которого присутствует наблюдатель, будь то внутри или вне зала суда.

Ни при каких обстоятельствах не вступать в контакты со СМИ. В случае попыток СМИ узнать мнение наблюдателя по конкретному делу, подлежащему мониторингу, наблюдатель может лишь сообщить о своем намерении провести мониторинг и о его целях. Далее наблюдатель должен направить журналиста к руководителю рабочей группы, который после соответствующих консультаций в исключительных случаях сделает надлежащие комментарии. СМИ будут представлены итоги мониторинга и предложения, разработанные на его основе.

Г) Безопасность наблюдателя

Наблюдатели не должны предпринимать каких-либо действий в ущерб своей безопасности. В связи с этим они должны:

- ✓ Не вступать в контакт ни с кем из участников процесса, если существует вероятность того, что это может создать угрозу безопасности наблюдателя.
- ✓ Если существует какая-либо угроза наблюдателю, немедленно прекратить наблюдение, сообщив об этом региональному координатору.

1.2.4. Проведение опросов и фокус-групп

✓ **Опрос субъектов системы правосудия**

Встречи, в том числе групповые (фокус-группы) с лицами, прямо или косвенно вовлеченными в работу системы правосудия, способны дать богатую информацию, с помощью которой можно дополнить или проверить заключения, сделанные в ходе наблюдений за слушаниями или анализа документации. Опросы могут выявить такие аспекты функционирования системы, которые сложно обнаружить лишь путем наблюдения за судебными процессами⁴.

Необходимо, чтобы сотрудники, проводящие опрос, фокус-группу, понимали, какой информацией они могут поделиться с теми, с кем организована встреча. На встрече интервьюеры могут использовать более общие или более конкретные примеры, однако ни при каких обстоятельствах они не должны ссылаться на конфиденциальные данные: во-первых, это непрофессионально, а во-вторых – чревато уголовной или административной ответственностью.



Опрос должностных лиц суда и юридических представителей обвиняемых или противной стороны – важное средство постижения сильных и слабых сторон системы отправления правосудия. Мнения этих людей могут пролить свет на проблемы, с которыми им приходится сталкиваться, и которые может быть трудно обнаружить любым иным путем, особенно когда нужно выявить глубинные причины недостатков, замеченных в ходе наблюдения за судебными процессами. Адвокаты тоже могут охарактеризовать системные нарушения, связанные с соблюдением прав обвиняемых, особенно если у наблюдателей нет доступа к самим этим сторонам. Важно, чтобы эти сотрудники стремились наладить

контакт со всеми сторонами того или иного процесса: это не только способствует получению полного представления о данном деле, но и позволяет избежать подозрений в нарушении принципа беспристрастности.

Основные аспекты подготовки к опросу/фокус-группам субъектов правосудия⁵. Некоторые судебные системы не допускают возможности непосредственного общения между судьями и наблюдателями. Доступ к судьям можно облегчить, если руководители программы или наблюдатели проведут встречи с председателями

4 Мониторинг судебных процессов. Справочное руководство для практиков. БДИПЧ ОБСЕ, 2012г., <http://www.osce.org/odihr>.

5 Мониторинг судебных процессов. Справочное руководство для практиков. БДИПЧ ОБСЕ, 2012г., <http://www.osce.org/odihr>

судов на начальном этапе программы и, особенно, если предупредят судей и председателей судов, что в качестве одного из методов сбора информации программа применяет фокус-группы, круглые столы, а также напомнят о соблюдении принципа невмешательства в каждом отдельном случае.

Интервьюерам следует подавать приглашения о таких встречах задолго до даты предлагаемой встречи, быть гибкими в плане готовности учесть рабочий график судей и быть готовыми предварительно вкратце описать цель встречи. Извещая интервьюируемых о теме встречи и об ожидаемой ее длительности, интервьюер дает участникам время собраться с мыслями и обдумать соответствующую информацию, а описание цели встречи может помочь снять у участников возможное скептическое отношение к исследователю. Интервьюеру следует избегать просить о нескольких встречах на разные темы с одними и теми же лицами; вместо этого, по мере возможности, следует стремиться охватить разные темы во время единственного мероприятия.

С соответствием с принципом невмешательства, интервьюерам следует избегать давать работникам системы правосудия или сторонам процесса рекомендации или советы относительно того, как им надлежит поступать в том или ином деле, за которым проводится наблюдение.

Фокус-группы и опросы с прокурорами могут потребовать соблюдение протокола, в соответствии с которым вначале нужно обратиться к руководителю. Организация встреч с защитниками и адвокатами, обычно, не требует соблюдения какого-либо особого протокола.

Для обеспечения максимальной отдачи к каждому мероприятию (фокус-группа, опрос, круглый стол) следует готовиться тщательно. Помимо изучения всей предварительной информации по данной проблеме или судебному делу, следует продумать формулировку каждого вопроса. Необходимо развивать навыки интервьюирования, модерации, для чего можно принять инструкции по ведению опросов.

Вопросы необходимо формулировать так, чтобы они были нейтральными и без оценочными. Некоторые программы мониторинга разработали инструкции, разъясняющие соотношение между адвокацией и соблюдением принципа невмешательства. Такие инструкции могли бы также подсказать, в каких случаях следует применять открытые или закрытые вопросы, а также можно ли (и каким образом) поднимать в интервью вопросы о конкретных делах либо для иллюстрации какой-либо общей тенденции, либо в качестве центральной точки беседы. Следует, чтобы интервьюеры не забывали спросить у своих собеседников,

можно ли использовать их высказывания в отчетах или при осуществлении мер адвокации.

Наконец, судьи, прокуроры и защитники нередко могут высказать интересные предложения относительно методов решения проблем системы правосудия, которые можно затем использовать в рамках мер адвокации, не упоминая их авторов – если они не изъявят такого желания.

✔️ **Опросы и фокус-группы коллегий адвокатов или групп бесплатной юридической помощи⁶**

В ходе интервью, повседневного общения или организации тематических фокус-групп адвокаты могут предоставить наблюдателям информацию, которая в значительной степени позволит понять те вызовы, с которыми защитники и адвокаты обычно сталкиваются в своей работе. Эти организации могут сами выступать адвокатами реформирования системы правосудия и в этом качестве могут стать ценным источником информации об общих проблемах системы правосудия, а также практических предложений по ее реформированию. Кроме того, встречи с коллегиями адвокатов могут расширить круг контактов программы и, тем самым, в значительной степени содействовать успеху мер адвокации.

«Адвокатские клиники» и другие группы бесплатной юридической помощи нередко могут дать уникальное понимание некоторых аспектов системы правосудия и проблем, с которыми сталкиваются малоимущие или иным образом уязвимые обвиняемые. Таким образом, налаживание контактов с этими группами может стать чрезвычайно полезным для наблюдателя.

У адвокатов могут быть достаточно необязывающие отношения с адвокатским объединением, что делает необходимыми консультации не только с коллегиями адвокатов, но и с отдельными адвокатами, так как это поможет получить более полную картину стоящих перед ними проблем.

При подготовке к встречам с адвокатскими объединениями и другими группами также можно воспользоваться практическими советами, предложенными выше в отношении интервью с судьями, прокурорами и защитниками.

⁶ Мониторинг судебных процессов. Справочное руководство для практиков. БДИПЧ ОБСЕ, 2012г., <http://www.osce.org/odihr>

✓ **Опросы пострадавших и свидетелей**⁷

На встречах с потерпевшими (особенно от крайне жестоких преступлений) наблюдателям следует обращать особое внимание на их психологическое состояние с учетом гендерных различий. При опросе пострадавших от насилия на гендерной почве необходимо, чтобы собеседование проводил наблюдатель того же пола. Предпочтительно, чтобы такие встречи проходили в помещениях организации, кроме случаев, когда опрашиваемому явно будет удобнее встретиться в другом месте.



Необходимо, чтобы наблюдатели разъяснили условия своего мандата и пределы полномочий, чтобы у собеседника не возникли необоснованные надежды относительно возможностей наблюдателя. Вместе с тем, наблюдатели могут сообщить собеседникам о существовании структур, куда можно обратиться за помощью.

Если речь идет об уязвимых лицах, то во избежание риска нанести им повторную травму, наблюдатели обычно обращаются к непрямым источникам информации, таким как опросы адвокатов или организаций психологов, предоставляющих помощь жертвам.

При проведении интервью важно создать климат доверия и уверенности в том, о чем интервьюируемым комфортно говорить. Интервьюер должен уделять должное внимание аспектам безопасности и обсуждать с интервьюируемыми, как информация, предоставленная ими, будет использоваться, включая вопросы конфиденциальности.

Интервьюер должен слушать интервьюируемых с интересом и вниманием и обращаться с ними честно, с уважением и чуткостью (помня, что обсуждаемые вопросы могут быть эмоциональными для интервьюируемых).

До проведения интервью интервьюер должен подготовиться и познакомиться с информацией, которая уж имеется в отношении данного вопроса, и которая будет обсуждаться, и набросать ключевые вопросы, которые следует охватить. Когда это выполнимо и приемлемо, возможно будет целесообразно попросить жертв или свидетелей нарушений прав человека написать заявление с детальным изложением того, что с ними произошло, до проведения с ними интервью. Данное заявление затем может послужить основанием для интервью и использоваться

⁷ Мониторинг судебных процессов. Справочное руководство для практиков. БДИПЧ ОБСЕ, 2012г., <http://www.osce.org/odihr>

для выявления определенных точек, которые необходимо обсудить. Другое преимущество таких письменных заявлений заключается в том, что люди, как правило, чувствуют большую ответственность за свои слова, когда их просят сделать это письменно, и поэтому в меньшей степени утрируют или дают неточную информацию.

Предпочтительно интервьюировать людей по одному, поскольку в присутствии других людей (даже если это члены семьи или другие близкие люди) интервьюируемые могут чувствовать себя неловко, и это может повлиять на то, что они говорят. Во время интервью желательно не ссылаться непосредственно на информацию, предоставленную другими интервьюируемыми по тому же самому вопросу, с тем, чтобы заявления, сделанные другими людьми, не влияли друг на друга.

Вопросы следует задавать в тоне понимания, а не в тоне допроса. Интервьюер должен отдавать предпочтение открытым вопросам (вопросы, на которые нельзя дать простой ответ да или нет) и избегать наводящих вопросов (вопросы, которые предполагают определенный ответ). Хороший способ задавать вопросы – это, например, спрашивать «расскажите мне, что случилось...» или «не могли бы вы объяснить мне немного о...»



В большинстве случаев рекомендуется начинать с не чувствительных вопросов и только позже переходить к более чувствительным. Интервьюер должен относиться уважительно и сочувственно к тем страданиям, которые интервьюируемые могли испытать, и не подталкивать их к тому, чтобы они отвечали на вопросы, которые представляются трудными для ответа (к этим вопросам возможно будет вернуться позже). Особенно важно проявлять чуткость при интервьюировании людей, переживших травмирующее событие, например, если их подвергали пыткам.

Относясь чутко к интервьюируемым и воздерживаясь от излишнего давления на них, интервьюер всегда должен нацеливаться на получение как можно большего количества деталей относительно обсуждаемых событий. Он должен сосредоточиться на получении информации о фактах (что случилось, где и т.д.), а не информации о чувствах или мнениях интервьюируемых.

В конце интервью интервьюер должен поблагодарить интервьюируемых за предоставление информации и договориться о том, что будет сделано, и как поддерживать контакт.

1.2.5. Проведение анкетирования

Некоторые программы мониторинга пользуются анкетами для получения от заинтересованных лиц информации по определенным вопросам. Вопросники можно использовать в качестве дополнения к прямым интервью и к другим методам сбора информации. В ряде обстоятельств заполнение субъектами системы правосудия анкет может стать хорошей альтернативой личному опросу, особенно когда прямой доступ к таким субъектам невозможен, или, когда необходимо получить информацию по многим вопросам от разных лиц в относительно краткий промежуток времени. Иногда респонденты чувствуют себя более уверенно, сообщая информацию и излагая свое мнение или критические высказывания в письменной форме, особенно если опрос проводится анонимно. У анкет, по сравнению с интервью, есть и преимущества, и недостатки.



Потенциальные преимущества анкет:

- ✓ их можно заполнить относительно быстро и просто;
- ✓ в них можно одновременно включить множество тем, что при устном опросе может занять много времени;
- ✓ их можно раздать лицам, встретиться с которыми может быть не просто: например, судьям, работающим в отдаленном суде или рассматривающим редко наблюдаемые дела;
- ✓ сопоставить и обработать ответы на анкету гораздо проще, чем информацию, полученную в ходе беседы.

Потенциальные недостатки анкет:

- ✓ для разработки анкеты, которая бы обеспечивала надлежащие ответы на вопросы, требуется время и хорошие навыки;
- ✓ в отличие от интервью, анкета не позволяет установить доверительные отношения между наблюдателем и респондентом;
- ✓ фиксированный выбор ответов может не дать респонденту высказать все свои мысли;
- ✓ доля полученных ответов может быть невысока;
- ✓ многие респонденты предпочитают просто поставить отметку в клетке, а не давать пространственный ответ, даже если в анкете предусмотрено место для комментариев. В результате позиция респондента может оказаться противоречивой.

Как готовить и формулировать вопросы анкеты:

- 1) четко сформулируйте для себя цель анкеты и, в частности, какую информацию вы ожидаете собрать;
- 2) для получения более точных результатов составьте хорошо обоснованный перечень респондентов в расчете охватить весь диапазон имеющихся разных точек зрения;
- 3) составьте четкие, лучше всего письменные, инструкции для респондентов, в которых необходимо указать: цель и значение анкеты, конфиденциальный характер и анонимность анкеты, способ заполнения анкеты, предлагаемую дату и метод ее сдачи. На случай, если респондентам потребуются разъяснения, необходимо указать также контактные данные лица, ответственного за информационную поддержку;
- 4) постарайтесь сделать анкету как можно более краткой;
- 5) обеспечьте, чтобы анкета содержала как закрытые, так и открытые вопросы;
- 6) четко формулируйте вопросы, избегайте навязчивых вопросов, причем вопросы должны звучать нейтрально; оставляйте достаточно места для ответов;
- 7) рекомендуется вначале задавать самые важные вопросы, переходя от фактических вопросов к абстрактным, и от закрытых вопросов – к открытым;
- 8) предварительно протестируйте анкет внутри организации, либо в форме интервью, либо даже путем пробного опроса – например, нескольких респондентов или сотрудников какого-либо суда.



1.2.6. Обработка результатов

Способы обработки результатов зависят от использованных исследовательских методов. Если при сборе данных мы пользовались методами общественных наук, то и обработка их тоже должна соответствовать стандартам, принятым в этих науках. Информацию, полученную во время мониторинга, нужно сравнивать с другими источниками (результатами исследований, статистическими материалами и докладами, правительственными докладами в международные организации, парламентскими и ведомственными докладами и т.п.). Если собранный материал связан с отдельными конкретными судебными делами и решениями, которые мы хотим использовать, например, судебном процессе, имеющем для нас стратегическое значение, то и его обработка должна соответствовать требованиям процессуальной документации.

1.2.7. Составление отчета

Подготовка письменных отчетов является важным средством сообщения результатов мониторинга соблюдения прав человека. Отчеты в принципе могут быть внутренними или внешними. Внутренние отчеты предназначены дать

информацию и обновленные данные коллегам, работающим на ту же самую организацию или партнерские организации, а внешние отчеты (на которые далее ссылаются как на «публикации по правам человека») готовятся с целью передачи информации внешней аудитории.



Внутренние отчеты по мониторингу могут быть общего или специального характера.

Общие отчеты по мониторингу обычно готовят с регулярными интервалами времени (например, ежемесячно или раз в два месяца) с целью информирования и предоставления свежей информации коллегам о том, что происходит в той области, где осуществляется мониторинг. **Специальные** отчеты по мониторингу готовятся, когда необходимо дать отчет о результатах отдельных действий по мониторингу, например, по мониторингу судебных процессов. **Внутренние** отчеты по мониторингу не предназначены для публикации как таковой. Однако они служат основой при планировании и осуществлении различных мероприятий, направленных на решение тех вопросов, которые они охватывают, например, отчеты для публикации и/или отчеты по правозащитным инициативам. Поэтому важно, чтобы они готовились тщательно.

Специальные отчеты о мониторинге должны обобщать результаты определенных действий по мониторингу, которые были выполнены, и должны оценить соответствие наблюдаемых событий стандартам прав человека. Они должны быть написаны объективным языком и должны прежде всего сообщать факты, основанные на том, что мониторы действительно видели и слышали.

К примеру, **отчет о мониторинге судебных процессов** должен содержать следующую информацию (в качестве примера):

- 1) краткая фоновая информация о суде и обвиняемых (резюме);
- 2) сводная информация об обвинениях против защитников и законодательстве, в соответствии с которыми были выдвинуты обвинения;
- 3) краткое описание и оценка независимости и беспристрастности судебной системы страны и суда, осуществляющего судебный процесс;
- 4) детальное описание и оценка проведения заседания суда в свете международных гарантий справедливого судебного процесса;
- 5) информация о решении суда и приговоре;



- 6) упоминание наличия и эффективности процедур обжалования;
- 7) если это важно, упоминание возможных планов защиты использовать международные механизмы защиты прав человека.

Внешние отчеты могут быть представлены, в зависимости от адресата, в различной форме. Доклады в комитеты ООН или специальным докладчикам, действующим в рамках процедур ООН по определенным темам и регионам, будут формулироваться одним образом. Отчеты для Правительства и Парламента – другим, а для журналистов, с целью возбуждения общественных дебатов по данной проблеме, – и совсем по-иному. Но данные, которые мы приводим в отчете, должны быть тщательно проверены независимо от того, кто является их адресатом. Иногда один ошибочно указанный факт может перечеркнуть доверие ко всему докладу, к достоверности и добросовестности проведенного мониторинга и в результате снизить авторитет организации. Необходимо помнить, что руководство той организации, которую мы упрекаем в каких-то недостатках, может постараться дискредитировать наш доклад, указывая на его необъективность или неточности, компрометирующие нас как исследователей.

РАЗДЕЛ 2. МОНИТОРИНГ СВОБОДЫ СОВЕСТИ И ВЕРОИСПОВЕДАНИЯ

2.1. Международные и конституционные стандарты

Гарантии свободы мысли, совести и религии присутствуют в международных, региональных документах по правам человека и конституционных положениях.

В частности, статья 18 Всеобщей декларации прав человека предусматривает, что: «Каждый имеет право на свободу мысли, совести и религии; это право включает свободу менять свою религию или убеждения и свободу исповедовать свою религию или убеждения как индивидуально, так и сообща с другими, публичным или частным порядком в богослужении, обучении, отправлении религиозных и культовых обрядов».

Статья 18 Международного пакта о гражданских и политических правах⁸ (далее – МПГПП) согласно которой:

«1. Каждый человек имеет право на свободу мысли, совести и религии. Это право включает свободу иметь или принимать религию или убеждения по своему

⁸ Принят резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеи ООН от 16 декабря 1966 года (Электронный ресурс). Режим доступа: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.shtml, Кыргызская Республика присоединилась постановлением Жогорку Кенеша КР от 12 января 1994 года № 1406-ХII

выбору и свободу исповедовать свою религию и убеждения как единолично, так и сообща с другими, публичным или частным порядком, в отправлении культа, выполнении религиозных и ритуальных обрядов и учении.

2. Никто не должен подвергаться принуждению, умаляющему его свободу иметь или принимать религию или убеждения по своему выбору.

3. Свобода исповедовать религию или убеждения подлежит лишь ограничениям, установленным законом и необходимым для охраны общественной безопасности, порядка, здоровья и морали, равно как и основных прав и свобод других лиц.

4. Участвующие в настоящем Пакте Государства обязуются уважать свободу родителей и в соответствующих случаях законных опекунов обеспечивать религиозное и нравственное воспитание своих детей в соответствии со своими собственными убеждениями».

Декларация о ликвидации всех форм нетерпимости и дискриминации на основе религии или убеждений, статья 4 которой гласит:

«1. Все государства должны принимать эффективные меры для предупреждения и ликвидации дискриминации на основе религии или убеждений в признании, осуществлении и реализации прав человека и основных свобод во всех областях гражданской, экономической, политической, социальной и культурной жизни.
2. Все государства прилагают все усилия по принятию или отмене законодательства, когда это необходимо, для запрещения любой подобной дискриминации, а также для принятия всех соответствующих мер по борьбе против нетерпимости на основе религии или иных убеждений в данной области» (принята Резолюцией 36/55 Генеральной Ассамблеи ООН от 25 ноября 1981 года.

Подробное нормативное содержание ст.18 МПГПП дано в Замечании общего порядка №22 (48 сессия, 1993 г.) Комитета по правам человека ООН⁹, согласно которым понятие «**свобода вероисповедания**» или «**свобода мысли, совести и религии**» предполагает потенциально широкие рамки применения.

Государства-члены Организации по безопасности и сотрудничеству в Европе (далее - ОБСЕ) взяли на себя обязательства по соблюдению свободы вероисповедания. Как не раз подчеркивалось в документах «человеческого измерения», обязательства по свободе вероисповедания и другим основным свободам основываются на соглашениях в области прав человека, в частности, МПГПП¹⁰. Обязательства по ОБСЕ не рассматриваются как альтернатива

9 Режим доступа: <http://www1.umn.edu/humanrts/russian/gencomm/Rhrcomms.html>

10 Режим доступа: <http://www.osce.org/odihr/20056.html>

выполнению стандартов международного права и не входят в противоречие с данными нормами, но особое внимание ОБСЕ уделяет двум проявлениям свободы вероисповедания. **Первое**, это процедура регистрации и легального статуса религиозных структур, **второе**, это религия и государственная система образования.

Таким образом, нормативная основа права человека на свободу религии и убеждений может быть сконцентрирована в рамках восьми компонентов¹¹:

1. **Внутренняя свобода:** каждый имеет право на свободу мысли, совести и религии; это включает свободу иметь, принимать, придерживаться и менять¹² свою религию и убеждения¹³.

2. **Внешняя свобода:** каждый имеет свободу, как единолично, так и сообщая с другими, публичным или частным порядком в учении, богослужении и выполнении религиозных и ритуальных обрядов¹⁴.

3. **Непринуждение:** не допускается установления каких-либо ограничений свободы мысли и совести или свободы иметь или принимать религию или убеждения по своему выбору¹⁵.

4. **Равенство (свобода от дискриминации):** государство обязуется уважать и обеспечивать всем находящимся в пределах его территории и под его юрисдикцией лицам права, без какого бы то ни было различия, как-то в отношении расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства¹⁶.

5. **Права родителей:** государства обязуются уважать свободу родителей и в соответствующих случаях законных опекунов обеспечивать религиозное и нравственное воспитание своих детей в соответствии со своими собственными убеждениями¹⁷, а также обеспечивать защиту прав ребенка на свободу религии и убеждений, совместимое с развивающимися способностями ребенка¹⁸.

11 Свобода религии и убеждений. Основные принципы. Гильдия экспертов по религии и праву. М., 2012 г. С.25-26.

12 Пункт 5 Замечаний общего порядка №22 (48) Комитета ООН по правам человека к статье 18 МПГПП.

13 Статья 18 МПГПП «защищает теистические, нетеистические и атеистические убеждения, а также право не исповедовать никакой религии или убеждений».

14 Пункт 1 статьи 18 МПГПП, пункт 1 статьи 9 ЕКПЧ.

15 Пункт 3 Замечаний общего порядка №22 (48) Комитета ООН по правам человека к статье 18 МПГПП.

16 Статья 2 ВДПЧ, статья 2 МПГПП, пункты 8-9 Замечаний общего порядка № 22 (48) Комитета ООН по правам человека к статье 18 МПГПП.

17 Пункт 1 статьи 18 МПГПП.

18 Статья 14 Конвенции ООН о правах ребенка.

6. **Корпоративная свобода и юридический статус:** право на получение статуса юридического лица является составной частью права религиозных общин на свободу религии и убеждений, в особенности, одним из аспектов свободы выражать религиозные убеждения как единолично, так и сообща с другими¹⁹.

7. **Допустимые ограничения внешней свободы:** свобода исповедовать религию или убеждения подлежит лишь ограничениям, установленным законом и необходимым для охраны общественной безопасности, порядка, здоровья и морали, или основных прав и свобод других лиц²⁰.

8. **Неотъемлемость:** государство не может отступать от обязательств обеспечивать право на свободу религии или убеждений, даже в случае крайней необходимости (чрезвычайной ситуации)²¹.



Конституция КР²² гарантирует каждому свободу совести и вероисповедания, включая право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать, иметь религиозные и иные убеждения и не быть принужденным к выражению своих религиозных и иных убеждений или отказу от них²³.

Ограничение прав и свобод человека **допускается только Конституцией КР и законами в целях защиты национальной безопасности, общественного порядка, охраны здоровья и нравственности населения, защиты прав и свобод других лиц**, а также такие ограничения могут быть введены **также с учетом особенностей военной или иной государственной службы**. Вводимые ограничения должны быть соразмерными указанным целям²⁴.

Ни при каких обстоятельствах не может быть ограничено право свободно выбирать и иметь религиозные и иные убеждения, а также запрет на принуждение к выражению религиозных и иных убеждений или отказу от них²⁵.

Конституция устанавливает запрет на дискриминацию по какому-либо признаку,

19 Пункт 1 статьи 18 МПГПП.

20 Пункт 3 статьи 18 МПГПП, пункт 8 Замечаний общего порядка № 22 (48) Комитета ООН по правам человека к МПГПП.

21 Пункты 1, 2 статьи 4 МПГПП.

22 В редакции Закона КР от 28 декабря 2016 года № 218, принятого на референдуме 11 декабря 2016 года (Электронный ресурс). Режим доступа: <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/202913>

23 Статья 32 Конституции КР.

24 Статья 20 (ч.2) Конституции КР.

25 Статья 20 (п.7 ч.4, п.5 ч.5) Конституции КР.

в том числе по вероисповедной принадлежности или убеждениям²⁶, а также пропаганду национальной, этнической, расовой, религиозной ненависти, гендерного и иного социального превосходства, призывающая к дискриминации, вражде или насилию²⁷.

Статус светского государства является важнейшей гарантией реализации свободы совести и защиты от дискриминации. Светское государство - нейтральное государство, принципиально не приемлющее никакую религию в качестве официальной идеологии и обеспечивающее каждому возможность свободного мировоззренческого выбора. Такой подход обеспечивается ст.7 Конституции КР, которая гласит:



- **никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной;**
- **религия и все культы отделены от государства;**
- **запрещается вмешательство религиозных объединений и служителей культов в деятельность государственных органов.**

2.2. Право исповедовать совместно с другими религию

Поскольку существование религиозных объединений и отправление религиозных обрядов обычно связаны с распространением вероучения и совместной с другими лицами деятельностью, то свобода вероисповедания тесно связана с другими правами и свободами, такими как **свобода выражения мнения, право на объединения, свобода собраний**.

Право исповедовать религию совместно с другими заключается в том, что верующим будет позволено собираться свободно, без произвольного вмешательства государства. Таким образом взаимодействие между гарантиями свободы исповедовать религию и правом на свободу объединения вместе с гарантиями запрета дискриминации имеет большое значение при решении вопросов предоставления официального признания религиозной общины.

Обязательства ОБСЕ²⁸ давно установили важность права приобретения и

²⁶ Статья 16 (ч.2) Конституции КР.

²⁷ Статья 31 (ч.4) Конституции КР.

²⁸ Рекомендации по анализу законодательства по религии или вероисповедания. Подготовлено Консультативным советом экспертов по вопросам о свободе религии или вероисповедания ОБСЕ/БДИПЧ при содействии Европейской комиссии за демократию через право (Венецианская комиссия). Режим доступа: www.osce.org/odihr

сохранения статуса правосубъектности. Из-за того, что некоторые религиозные группы принципиально не согласны с регистрационными требованиями, государство не должно накладывать санкции или ограничения на религиозные группы, которые предпочитают не регистрироваться. Однако в современных юридических условиях, большинство религиозных групп предпочитают приобретать правосубъектность для того, чтобы осуществлять свою деятельность в полном масштабе наиболее эффективным и удобным способом. Именно из-за характерной важности правосубъектности приобретение данного статуса является одним из наиболее важных аспектов права на объединение, в том числе и на объединение по вероисповеданию. Соответственно незаконные ограничения права на приобретение правосубъектности, являются несовместимыми с такими правами как право на объединения и право на свободу вероисповедания. В связи с чем ОБСЕ определило основные проблемы законодательства, которые могут существенно ограничить право на свободу религии или вероисповедания, некоторые из которых приведены ниже:

1. требование от организации регистрации для приобретения ею правосубъектности является возможным, тем не менее частным лицам и группам лиц должно предоставляться право исповедовать религию без регистрации, если они этого хотят;
2. приобретение правосубъектности не должно устанавливать чрезвычайно высокие минимальные требования членства для какой-либо организации;
3. требование о действии организации в стране в течении продолжительного срока перед тем, как будет разрешена регистрация, является неуместным;
4. чрезмерно обременительные ограничения или задержки, предшествующие приобретению правосубъектности, должны быть подвергнуты тщательному анализу;
5. положения, касающиеся чрезмерно широких полномочий государства по утверждению разрешения (или согласия) не должны быть допустимы;
6. вмешательство во внутренние религиозные дела организации не должно допускаться;
7. положения, применяющиеся к действиям в прошлом или неспособные защитить существующие права (например, требование повторной регистрации исходя из новых критериев) должны быть подвергнуты тщательному анализу;
8. государство не должно выделять какую-либо религиозную группу или выводить иерархию религиозных организаций. Например, зарегистрированные религиозные организации не должны обладать правом вето над регистрацией другого религиозного объединения.



Таким образом, при установлении требований регистрации государство должно строго соблюдать нейтральную позицию и быть способным продемонстрировать правомерные основания для отказа в регистрации. При этом в процедуре регистрации должно ограничиваться право на усмотрение и должен исключаться произвол в принятии решений. Государство обязано проявлять осмотрительность при оценке сравнительной легитимности различных убеждений.

2.2.1. Национальное законодательство Кыргызской Республики

Как уже было отмечено выше, свобода вероисповедания тесно связана с другими правами и свободами, такими как **свобода выражения мнения, право на объединения, свобода собраний**. В Кыргызской Республике эти права и свободы гарантированы Конституцией. В частности, ст.31 предусмотрено, что «...**каждый имеет право на свободу выражения своего мнения, свободу слова и печати**», а ст.34, что «**каждый имеет право на свободу мирных собраний**...», и ст.35, что каждому гарантировано «**право на свободу объединения**».

Вопросы, относящиеся к приобретению религиозной организации статуса правосубъектности в Кыргызстане, регулируются Законом КР от 31 декабря 2008 года «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР»²⁹.



Согласно выше указанному Закону религиозными организациями в КР признаются добровольные объединения граждан КР, образованные в целях совместного исповедания веры, совершения богослужения, обрядов и ритуалов, религиозного просвещения и воспитания своих последователей (религиозные общества, центры, религиозные учебные заведения, мечети, церкви, синагоги, молитвенные дома, монастыри и другие), зарегистрированные в порядке, установленном законодательством КР³⁰. В данном случае затрагиваются как право на свободу объединения, так и право на свободу совести и вероисповедания, гарантированные Конституцией КР и международными договорами.

В то же время данный Закон запрещает деятельность и функционирование религиозных организаций без учетной регистрации в государственном органе по делам религий³¹. Лицо, осуществляющее деятельность от имени незарегистрированной религиозной организации несет ответственность согласно Кодексу КР от 4 августа 1998 года № 114 «Кодекс об административной

29 Режим доступа: <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/202498?cl=ru-ru>

30 Статья 8 (ч.1) Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР».

31 Статья 8 (ч.2) Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР».

ответственности»³² (далее – КоАО КР) за нарушение законодательства о религиозных организациях в части уклонения руководителей религиозных объединений от регистрации объединения в органах государственного управления³³.

Согласно Закону КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР» религиозная организация создается по инициативе не менее 200 граждан КР, достигших совершеннолетнего возраста и постоянно проживающих на территории КР³⁴.

Согласно Закону КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР» религиозные объединения образуются при наличии не менее 10 религиозных организаций «единого вероисповедания», из которых хотя бы одна осуществляет свою деятельность на территории КР не менее 15 лет³⁵.

Требование о прохождении учетной регистрации в государственном органе по делам религии относится также к миссиям, религиозным учебным заведениям, объектам религиозного назначения и миссионерам.

Также помимо вышеуказанного Закона, процедура учетной регистрации религиозных организаций определена Временным положением об учетной регистрации религиозных организаций в КР³⁶. Аналогичные подзаконные акты регулируют порядок учетной регистрации учебных заведений и миссий зарубежных религиозных организаций и иностранных граждан, прибывающих в КР с целью религиозной деятельности. Перечисленные подзаконные нормативные акты не были приведены в соответствие с данным Законом, однако их некоторые положения применяются при разрешении вопроса о предоставлении учетной регистрации в государственном органе по делам религий.

Для учетной регистрации религиозной организации учредители представляют заявление об учетной регистрации, устав, протокол учредительного собрания, сведения об основах вероучения и о соответствующей ему практики, в том числе об отношении к семье, браку, образованию и здоровью, а также нотариально заверенный список граждан, членов учредительного совета, являющихся инициаторами создания религиозной организации с указанием полных паспортных данных³⁷.

32 Режим доступа: <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/6?cl=ru-ru>

33 Статья 395 (ч.1) Кодекса КР об административной ответственности.

34 Статья 8 (ч.3) Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР».

35 Статья 8 (ч.5) Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР».

36 Утверждено Указом Президента КР №319 от 14 ноября 1996 года. Доступно на сайте: ИС ПАРАГРАФ, www.adviser.kg

37 Статья 10 Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР».

Не позднее 30 дней со дня подачи заявления с приложением необходимых документов должна быть произведена учетная регистрация религиозной организации. В случае запроса государственным органом по делам религий дополнительных сведений и/или направления учредительных документов заявителя на религиозоведческую экспертизу, то в этом случае срок рассмотрения продлевается на 1 месяц.

По результатам учетной регистрации заявителю выдается свидетельство, дающее право на осуществление религиозной деятельности. Государственная регистрация религиозных организаций осуществляется органами юстиции. Любые дополнения и изменения в уставе религиозной организации подлежат учетной перерегистрации в государственном органе по делам религий в том же порядке.

Таким образом, получение организацией статуса правосубъектности в КР проходит в 2 этапа: первое, обязательное прохождения учетной регистрации в государственном органе по делам религий, не выполнение которого влечет установленную законом ответственность; второе, после получения свидетельства об учетной регистрации, можно получить государственную регистрацию в органах юстиции.

Необходимо отметить, что при наличии оснований государственный орган по делам религий и органы прокуратуры вправе вносить в суд представление о ликвидации религиозной организации либо запрете ее деятельности. При этом правоспособность ликвидируемой религиозной организации как юридического лица прекращается³⁸.

2.2.2. Примеры из практики

Пример №1³⁹: Гражданин А.У. обратился в государственный орган по делам религий с заявлением об учетной регистрации религиозной организации «Тенирчилик» 23 октября 2012 года. Отказной ответ гражданин получил только 3 июля 2014 года, датированное 29 января 2014 года, о чем имеется запись в копии письма. В полученном письме было указано, что заявителю был направлен ответ письмом от 23 сентября 2013 года. Однако доказательств тому, что это письмо было доставлено, государственный орган по делам религий не смог представить. Решением Межрайонного суда г. Бишкек от 14 марта 2016 года действия Государственной комиссии по делам религии КР (ГКДР) по отказу

38 Статья 14 (ч.3,4) Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР»

39 Из Отчета по результатам мониторинга судебных разбирательств по соблюдению свободы совести и вероисповедания в КР; авторы: Абдирасулова Г., Алымбаев Н., Давлетбаев Ж., Мусабекова Ч., 2017 год, Некоммерческая корпорация «Поиск общих интересов», ссылка на отчет: <http://sfcg.kg>

в проведении учетной регистрации религиозной организации «Тенирчилик» и выдаче свидетельства признаны незаконными, суд обязал ГКДР устранить допущенные нарушения.

21 марта 2016 года гражданин А.У. вновь обратился к ГКДР с просьбой исполнить решение суда и произвести учетную регистрацию религиозной организации «Тенирчилик» с выдачей свидетельства соответствующего образца. Однако, ГКДР ответила, что отсутствует согласованный с Бишкекским городским кенешом список инициаторов, что не соответствует требованиям ст.10 Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР». Также отметила, что решение суда не является основанием для автоматической регистрации, так как суд обязал ГКДР принять к рассмотрению заявление «Теңирчилик» по вопросу о выдаче свидетельства о регистрации. И только в случае предоставления ими документов в соответствии с законодательством будет рассмотрен вопрос о регистрации согласно утвержденной процедуре.

Комментарии к примеру: Учетная регистрация религиозных организаций должна быть произведена не позднее 30 дней со дня подачи заявления с приложением необходимых документов, и в случае, если государственный орган по делам религии запросил дополнительные сведения, либо направил документы на религиоведческую экспертизу, рассмотрение заявления может быть продлено еще на месячный срок. В данном же случае, гражданин А.У. получил отказной ответ через 20 месяцев, что является нарушением со стороны государственного органа по делам религии сроков проведения учетной регистрации.

Отдельно стоит рассмотреть вопрос относительно требования согласованного списка инициаторов с местным кенешем. Здесь, необходимо отметить, что ст.10 Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР», устанавливающая перечень документов, необходимых для получения учетной регистрации, до 4 сентября 2014 года ранее содержала требование о нотариальном заверении и согласовании с местными кенешами списка граждан, членов Учредительного совета, являющихся инициаторами создания религиозной организации и миссии. Однако, 4 сентября 2014 года Решением Конституционной палаты Верховного суда КР (далее – Конституционная палата) норма, выраженная словами «согласованный с местными кенешами»⁴⁰, признана противоречащей ч.2 ст.20 и ст.35 Конституции КР⁴¹. Согласно п.3 резолютивной части решения

40 Статья 10 (абз.третий ч.2) Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР».

41 Решение Конституционной палаты Верховного суда КР от 04 сентября 2014 года (Электронный

Конституционной палаты от 4 сентября 2014 года Конституционная палата постановила обязать Жогорку Кенеш КР на основании данного решения внести необходимые изменения и дополнения в Закон КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР».

Пример №2⁴²: 5 декабря 2015 года городским кенешем г.Кемин Чуйской области было принято постановление о приостановлении деятельности религиозной организации «Элчилик жыйыны». Основанием для принятия такого постановления стали заявления местных жителей г. Кемин. 21 сентября 2015 года религиозная организация «Элчилик жыйыны» обратилась в Межрайонный суд Чуйской области с жалобой, указав, что вопросы приостановления деятельности религиозных организаций не входят в компетенцию органов местного самоуправления и местных государственных администраций, и просила отменить данное постановление. 14 декабря 2015 года Межрайонный суд Чуйской области вынес решение об отказе в удовлетворении заявления «Элчилик жыйыны». И только 4 марта 2016 года, рассмотрев апелляционную жалобу этой организации, судебная коллегия по экономическим и административным делам Чуйского областного суда отменила решение Межрайонного суда Чуйской области, а также отменила постановление городского кенеша г. Кемин.

Комментарии к примеру: Согласно Закону КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР» право вносить в суд представление о ликвидации религиозной организации либо запрете ее деятельности имеет государственный орган по делам религий и органы прокуратуры при наличии оснований.

2.2.3. Методы сбора информации

В данных случаях (примерах) сбор информации возможен посредством опроса представителя(ей) религиозной организации. Этот метод сбора информации возможен как на досудебной стадии, также на судебной и после завершения рассмотрения судом, если конечно представителем религиозной организации было представлено исковое заявление. С основными принципами проведения опроса можно будет ознакомиться в Разделе 1. «Общие принципы мониторинга» подраздел 1.2. «Основные этапы мониторинга» в части 1.2.4. «Проведение опросов и фокус-групп».

ресурс). Доступно на сайте: <http://sot.kg>

42 Из Отчета по результатам мониторинга судебных разбирательств по соблюдению свободы совести и вероисповедания в КР; авторы: Абдирасулова Г., Алымбаев Н., Давлетбаев Ж., Мусабекова Ч., 2017 год, Некоммерческая корпорация «Поиск общих интересов», ссылка на отчет: <http://sfcg.kg>

Тем не менее важно отметить, что при опросе наблюдателю необходимо уделять внимание хронологическому порядку событий. Иногда эти события могут развиваться стремительно или же возможно прошел достаточно длительный период с момента начала событий, и любое упущение какого-либо факта (события) может привести к тому, что при анализе трудно будет давать какую-либо оценку. Иногда опрашиваемое лицо может изъявить желание самостоятельно письменно изложить о случившемся, в этом случае необходимо объяснить, что для оценки важны даты событий, наименования учреждений, исходящие и входящие даты писем и т.д., например,



- 23 октября 2012 года представитель религиозной организации (группы, общины) «Тенирчилик» обратился с заявлением о проведении учетной регистрации в ГКДР;

- 3 июля 2014 года получил от ГКДР отказное письмо с исходящей датой от 29 января 2014 года;

- 20 февраля 2016 года представитель «Тенирчилик» обратился с заявлением об обжаловании действий ГКДР в Межрайонный суд г.Бишкек;

- 14 марта 2016 года состоялось рассмотрение заявления представителя «Тенирчилик» по обжалованию действия ГКДР от 20 февраля 2016 года Межрайонным судом г.Бишкек. Вынесено решение об удовлетворении заявления.

- и т.д.

Важным моментом является то, что при выяснении фактов в отношении несоблюдения прав человека трудно оценить информацию, полученную в ходе опроса. Поэтому необходимо подтвердить достоверность сообщенных сведений. В этом случае необходимо получить копии документов, подтверждающие изложенные факты. Такими документами являются обращения (заявления) представителя религиозной организации (группы, общины), письма (решения) государственных органов, решения судов.

В случае, если дело, охваченное мониторингом, находится на судебной стадии, то можно провести наблюдение непосредственно в ходе судебного рассмотрения. Для этого необходимо использовать форму «Карта наблюдения за



судебным процессом...» (см. Приложение 2. Инструментарий мониторинга). Общее наблюдение за ходом судебного процесса позволит сделать оценку справедливости судебного процесса. Мониторинг судебных процессов является одним из методов мониторинга прав человека и непосредственное присутствие на судебных заседаниях является одним из этапов сбора информации, можно также проводить интервью с субъектами системы правосудия. О том какие принципы необходимо соблюдать при проведении наблюдения за судебным процессом и интервью с субъектами правосудия необходимо обратиться к Разделу 1. «Общие принципы мониторинга», подраздел «1.2. Основные этапы мониторинга» в части «1.2.3. Мониторинг судебных процессов».

2.3. Исповедание «личных» убеждений: прозелитизм

Свобода «иметь или принимать» религию или убеждения обязательно предполагает свободу выбирать религию или убеждения, включая право менять свою религию или убеждения, или придерживаться атеистических воззрений, а также право продолжать исповедовать свою религию или убеждения. Право «менять религию или убеждение» также включает в себя право на попытки убедить других лиц в истинности своих воззрений. Таким образом право выражать свои взгляды, убеждения и веру, является частью права на свободу религии или вероисповедания и права на свободу выражения мнения. Однако, это право не абсолютно и может быть ограничено в тех случаях, когда государство может доказать, что вмешательство обосновано соображениями общественного порядка или охраной уязвимых лиц от неправомерной эксплуатации.

В п.2 ст.18 МПГПП запрещается принуждение, умаляющее право «иметь или принимать религию, или убеждения», включая применение или угрозу применения физической силы или уголовных санкций с целью заставить верующих или неверующих придерживаться своих религиозных убеждений или воззрений, отказаться от своей религии или убеждений или поменять их на другие⁴³.

2.3.1. Национальное законодательство

Конституция КР гарантирует каждому свободу совести и вероисповедания, включая право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать, иметь религиозные и иные убеждения и не быть принужденным к выражению своих религиозных и иных убеждений или отказу



⁴³ Пункт 5 Замечаний общего порядка №22 (48) Комитета ООН по правам человека к статье 18 МПГПП.

от них⁴⁴, и устанавливает запрет на ограничение права свободно выбирать и иметь религиозные и иные убеждения, а также запрет на принуждение к выражению религиозных и иных убеждений или отказу от них⁴⁵.

Закон КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР» повторяет конституционные подходы, и запрещает какое-либо принуждение к исповеданию или неискповеданию религии, участию или неучастию в богослужениях, религиозных обрядах и церемониях, в обучении религии⁴⁶.

Также Закон КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР» содержит положение, согласно которой «запрещаются настойчивые действия, направленные на обращение верующих одних конфессий в другие (прозелитизм), а также любая незаконная миссионерская деятельность»⁴⁷. Исходя из ст.3 вышеуказанного Закона, «прозелитизм - это стремление обратить в свою религию последователей других учений», а «миссионерская деятельность – это деятельность, направленная на распространение своего вероисповедания». В тоже время Концепция государственной политики КР в религиозной сфере на 2014-2020 годы (стр.32) объединяет эти определения в единое понятие, где «миссионерская деятельность - это распространение вероучения с целью обращения неверующих или представителей иных религий, в том числе иностранными гражданами и организациями».

КоАО КР содержит статью, предусматривающую ответственность служителей культа и членов религиозных объединений за нарушение законодательства о религиозных объединениях⁴⁸. Уголовным Кодексом КР предусмотрена статья за посягательство на личность и права граждан под видом исполнения религиозных обрядов⁴⁹.

2.3.2. Примеры из практики

Пример №3⁵⁰: 6 апреля 2016 года в Тюпском районе Иссык-Кульской области, сотрудниками УВД была задержана группа лиц за проведение даавата без разрешительных документов и привлечена решением суда к административной ответственности по ч.2. ст.395 КоАО КР, предусматривающая наказание

44 Статья 32 Конституции КР.

45 Статья 20 (п.7 ч.4, п.5 ч.5) Конституции КР.

46 Статья 4 (ч.3) Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР».

47 Статья 5 (ч.4) Закона «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР».

48 Статья 395 КоАО КР.

49 Статья 147 УК КР.

50 Из Отчета по результатам мониторинга судебных разбирательств по соблюдению свободы совести и вероисповедания в КР; авторы: Абдирасулова Г., Алымбаев Н., Давлетбаев Ж., Мусабекова Ч., 2017 год, Некоммерческая корпорация «Поиск общих интересов», ссылка на отчет: <http://sfcg.kg>

служителей культа и членов религиозных объединений «за нарушение установленных законодательством правил организации и проведения религиозных собраний, шествий и других церемоний культа».

Комментарии к примеру: К вопросу осуществления в КР миссионерской деятельности и прозелитизма уделяется особое внимание. Как показывает практика, к ответственности привлекаются лица, осуществляющие «даават», которые не имеют при себе разрешительных документов. Закон КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР» не содержит положения, предусматривающие разрешение на исповедание религии или убеждений.

Пример №4⁵¹: 11 апреля 2016 года в г.Нарын сотрудниками УВД была задержана группа граждан за проведение даавата без разрешительных документов и была привлечена решением суда к административной ответственности в виде административного ареста за «неподчинение законному распоряжению сотрудника правоохранительного органа...» прекратить незаконный даават (ст.371 КоАО КР).

Комментарии к примеру: Как уже отмечено выше, Закон КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР» не содержит положения, предусматривающие разрешение на исповедание религии или убеждений. Однако, ни в том ни другом случае, в судебном заседании не были выяснены - какое положение закона требует разрешение на проведение даавата; какой орган уполномочен давать такое разрешение; какие правила установлены для организации, проведения религиозных собраний, шествий и других церемоний культа.

2.3.3. Методы сбора информации

Как показывает практика, в отношении задержанных граждан за даават составляются протоколы об административных правонарушениях. Производство по делам об административных правонарушениях и их рассмотрение проводятся судами (судьями), органами (должностными лицами), уполномоченными рассматривать дела об административных правонарушениях в соответствии с КоАО КР. Дело об административном правонарушении считается заведенным,



51 Из Отчета по результатам мониторинга судебных разбирательств по соблюдению свободы совести и вероисповедания в КР; авторы: Абдирасулова Г., Алымбаев Н., Давлетбаев Ж., Мусабекова Ч., 2017 год, Некоммерческая корпорация «Поиск общих интересов», ссылка на отчет: <http://sfcg.kg>

а производство по нему - начатым с момента составления протокола об административном правонарушении или административном задержании лица, привлекаемого к административной ответственности⁵².

Соответственно, если мониторингом охватываются такие дела, то можно провести наблюдение непосредственно в ходе судебного рассмотрения. Для этого необходимо использовать форму «Карта наблюдения за судебным процессом (общее наблюдение) по делам об административных правонарушениях» (см. Приложение 2. Инструментарий мониторинга). О том какие принципы необходимо соблюдать при проведении наблюдения за судебным процессом подробно изложено в Разделе 1. «Общие принципы мониторинга», подраздел «1.2. Основные этапы мониторинга» в части «1.2.3. Мониторинг судебных процессов».

Отдельно стоит провести опрос задержанных лиц, это можно сделать как на судебной стадии, так и после. В этом случае, можно будет обратиться к списку вопросов «Вопросник для лиц, задержанных за проведение «даавата» (см. Приложение 2. Инструментарий мониторинга). Необходимо отметить, что при опросе наблюдателю также необходимо уделять внимание хронологическому порядку событий, потому что любое упущение какого-либо факта (события) может привести к тому, что при анализе трудно будет давать какую-либо оценку.



Необходимо подтвердить достоверность сообщенных сведений. В этом случае необходимо получить копии документов, подтверждающие изложенные факты. Такими документами являются копии протоколов об административных правонарушениях, решения судов, обращения задержанных лиц к государственным органам и их ответы.

Необходимо отметить, что указанные Вопросник и Карта наблюдения не являются исчерпывающими формами, также, как и вопросы в них. Наблюдатель может, а иногда нужно руководствоваться собственной интуицией, если он уверен, что требуется уточнение по отдельным вопросам.

2.4. Религиозная литература и иные материалы, как неотъемлемая часть свободы вероисповедания

Право производить, содержать и использовать предметы и материалы, связанные с религиозными обрядами или обычаями, или убеждениями, а также писать, выпускать и распространять публикации в этой области широко закреплено в

⁵² Статья 548 КоАО КР

Декларации ООН о ликвидации всех форм нетерпимости и дискриминации на основе религии и убеждений (далее - Декларация).

Итоговый Документ Венской встречи СБСЕ 1986 года также закрепил за государствами-участниками обязательство **«уважать право верующих, как индивидуально, так и совместно с другими, приобретать, владеть и использовать религиозную литературу и публикации на выбранном ими языке, а также другие предметы и материалы, относящиеся к их религиозным убеждениям»⁵³; «разрешать религиозным общинам, институтам и организациям производить, импортировать и распространять религиозные публикации и иные печатные материалы и предметы религиозного культа»⁵⁴.**

2.4.1. Национальное законодательство

Согласно ст.33 Конституции КР **«каждый имеет право свободно искать, получать, хранить, использовать информацию и распространять ее устно, письменно или иным образом».**

Закон КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях» рассматривает публикацию, приобретение, хранение, вывоз и ввоз религиозной литературы, аудио-видеоматериалов, а также других предметов религиозного назначения как право религиозных организаций⁵⁵. При этом литература, иные печатные, аудиовидеоматериалы, выпускаемые религиозными организациями, должны иметь маркировку с указанием полного наименования и конфессиональной принадлежности⁵⁶.

Распространение материалов религиозного содержания допускается только в местах, принадлежащих религиозным организациям на праве собственности, выделяемых местными государственными администрациями, а также в местах богослужений и специализированных магазинах. Закон КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР» (ч.6 ст.22) запрещает распространение материалов в общественных местах (на улицах, бульварах), обход квартир, частных домов, детских учреждений, школ и высших учебных заведений.



53 Пункт 16.9 Итогового Документа Венской встречи СБСЕ 1986 года. Режим доступа: <http://www1.umn.edu/humanrts/russian/osce/basics/Roscebasc.html>

54 Пункт 16.10 Итогового Документа Венской встречи СБСЕ 1986 года.

55 Статья 22 (ч.1) Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях».

56 Статья 22 (ч.5) Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях».

Запрещается ввоз, изготовление, хранение, перевозка и распространение религиозной литературы, иных печатных, аудиовидеоматериалов, в которых содержатся призывы к изменению конституционного строя, религиозной нетерпимости, нравственных устоев общества⁵⁷.

Государственный орган по делам религий **вправе назначать государственную религиоведческую экспертизу** при производстве, приобретении, хранении, ввозе, вывозе и распространение религиозной литературы, иных печатных, аудио-, видеоматериалов и поступлении религиозной литературы в библиотечные фонды. При поступлении религиозной литературы в библиотечные фонды КР проведение государственной религиоведческой экспертизы является обязательным. Данная экспертиза проводится религиоведческой экспертной группой, действующей при ГКДР КР.

Зарегистрированные религиозные организации по обращениям органов государственной власти и МСУ **вправе давать разъяснения о наличии элементов религиозного экстремизма** в печатных изданиях, кино-, фото-, аудио-, видеопродукции и других материалах⁵⁸.

2.4.2. Примеры из практики

Пример №5⁵⁹: Так, 9 августа 2015 года с целью проверки оперативной информации о том, что некий гражданин по имени «Ильяз» ведет пропаганду «Такфир-джихадистского» религиозного течения, были проведены оперативно-розыскные мероприятия, при которых у гражданки по имени «Ыргал» была куплена религиозная книга исламского толка «Сабил жана Субул», автором которой является А. уулу Ш. В заключении экспертной комиссии ГКДР указано, что данная книга была издана без разрешения ДУМК, что нарушает ст.22 Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР».

Комментарии к примеру: Согласно статьи 22 Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР» государственный орган по делам религий **вправе назначать государственную религиоведческую экспертизу** при производстве, приобретении, хранении, ввозе, вывозе и распространение религиозной литературы, иных печатных, аудио-, видеоматериалов. При поступлении религиозной литературы в библиотечные фонды КР проведение государственной религиоведческой экспертизы

57 Статья 22 (ч.2) Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях».

58 Статья 22 (абз. третий ч.3) Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях».

59 Из Отчета по результатам мониторинга судебных разбирательств по соблюдению свободы совести и вероисповедания в КР; авторы: Абдирасулова Г., Алымбаев Н., Давлетбаев Ж., Мусабекова Ч., 2017 год, Некоммерческая корпорация «Поиск общих интересов», ссылка на отчет: <http://sfcg.kg>

является обязательным. Данная экспертиза проводится религиоведческой экспертной группой, действующей при ГКДР КР.

Зарегистрированные религиозные организации по обращениям органов государственной власти и МСУ вправе давать разъяснения о наличии элементов религиозного экстремизма в печатных изданиях, кино-, фото-, аудио-, видеопродукции и других материалах⁶⁰.

Однако, религиозные организации не вправе давать разрешение на производство религиозной литературы. ДУМК является религиозной организацией равно такой же, как и другие религиозные организации, поэтому в данном случае вообще не может быть применима статья 22 Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР».

2.4.3. Методы сбора информации

Приведенный пример является предметом судебной практики по рассмотрению уголовных дел по ч.1 ст. 299-2 УК КР за **«приобретение, изготовление, хранение, распространение, перевозка и пересылка экстремистских материалов, а также умышленное использование, в том числе демонстрация символики или атрибутики экстремистских, или террористических организаций»**.



В этом случае наблюдателю следует ознакомиться с Разделом 3. «Мониторинг судебных процессов на примере дел по обвинению в хранении экстремистских материалов» и руководствоваться указанными формами сбора информации.

Тем не менее, если объектами мониторинга являются события, связанные запретом либо ограничением на публикацию, приобретение, хранение, вывоз/ввоз, а также распространение религиозных материалов, а также других предметов религиозного назначения без признания их экстремистскими, то опрос представителей религиозной организации является наиболее эффективным методом сбора информации. С основными принципами проведения опроса можно будет ознакомиться в Разделе 1. «Общие принципы мониторинга», подраздел «1.2. Основные этапы мониторинга» в части «1.2.4. Проведение опросов и фокус-групп».

Какого-либо списка вопросов для данного случая не предусмотрено, желательно, чтобы наблюдатель сконцентрировался на одном вопросе «Почему был наложен запрет либо ограничение?» и



⁶⁰ Статья 22 (абз. третий ч.3) Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях».

все другие вопросы строил вокруг главного: **а) кем (каким госорганом) был наложен запрет либо ограничение?; б) какие основание были приведены в запрете либо ограничении?; в) каким документом был наложен запрет либо ограничение?; г) был ли обжалован запрет либо ограничение?, если да, то куда (наименование)?; д) результаты обжалования? и т.д.**

Наблюдателю при опросе обязательно необходимо уделять внимание датам и наименованиям учреждений. Необходимо подтвердить достоверность сообщенных сведений. В этом случае необходимо получить копии отмеченных опрашиваемым лицом документов, это могут быть документ о запрете либо ограничении, жалобы в суд и другие государственные органы, письма-ответы по данному вопросу.

2.5. Нетерпимость и дискриминация на основе религии или убеждений

МПГПП (ст.26) предусматривает антидискриминационные положения по свободе вероисповедания, согласно которым все люди равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту закона. Это значит, что всякого рода дискриминация должна быть запрещена законом, и закон должен гарантировать всем лицам равную и эффективную защиту против дискриминации по какому бы то ни было признаку. Всякое выступление в пользу национальной, расовой или религиозной ненависти, представляющее собой подстрекательство к дискриминации, вражде или насилию, должно быть запрещено законом⁶¹.

Статья 2 Декларации о ликвидации всех форм нетерпимости и дискриминации на основе религии или убеждений⁶² гласит, что «никто не должен подвергаться дискриминации на основе религии или убеждений со стороны любого государства, учреждения, группы лиц или отдельных лиц».

При установлении того – имело ли место нарушение права на недискриминационное обращение – первым возникает вопрос: существует ли дискриминация? Любое различие между людьми, находящимися в одинаковых ситуациях, должно быть оправдано обоснованными и объективными критериями. Второй вопрос – имеет ли закон или практика дискриминационные последствия?

Государству необходимо принять позитивные меры с целью сокращения или устранения условий, которые приводят к дискриминации, включая эффективные меры для пересмотра политики правительства в национальном и местном масштабе,



⁶¹ Статья 20 МПГПП.

⁶² Принята резолюцией 36/55 Генеральной Ассамблеи от 25 ноября 1981 года (Электронный ресурс). Режим доступа: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/relintol.shtml

а также для исправления, отмены любых законов, ведущих к возникновению дискриминации. Иначе, будет очевидно, что, государство не выполняет своих обязательств по обеспечению принципа недискриминации, а дискриминация представляет собой намеренную политику правительства.

2.5.1. Национальное законодательство

Конституция КР устанавливает запрет на дискриминацию по какому-либо признаку, в том числе по вероисповеданию или иным убеждениям⁶³, а также пропаганду национальной, этнической, расовой, религиозной ненависти, гендерного и иного социального превосходства, призывающую к дискриминации, вражде или насилию⁶⁴.

Согласно Закону КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР», граждане КР равны перед законом во всех областях гражданской, политической, экономической, социальной и культурной жизни независимо от их отношения к религии и религиозных либо атеистических убеждений. Указание в официальных документах на отношение гражданина к религии не допускается. Ограничение прав или установление каких-либо преимуществ граждан в зависимости от их отношения к религии, равно как и возбуждение вражды и ненависти, либо умышленное оскорбление чувств граждан в связи с их отношением к религии, осквернение почитаемых той или иной религией объектов культа влекут ответственность в соответствии с законодательством КР⁶⁵.



2.5.2. Примеры из практики

Пример №6⁶⁶: 18 сентября 2015 года пастырь церкви, вызванный на допрос в качестве свидетеля следователем СО РУВД Свердловского района г. Бишкек, вместе со своим адвокатом были подвергнуты унижению в связи с религиозными убеждениями. Начиная с 17 часов по 20 часов, следователь и его коллега, находившийся с ним в одном кабинете, называли пастыря и адвоката «вероотступниками, продавших религию, сектантами и что таких лиц необходимо уничтожать». 23 сентября 2015 года адвокат обратился с заявлением на действия следователей СО Свердловского РУВД г. Бишкек на превышение должностных

63 Статья 16 (абз. второй ч.2) Конституции КР.

64 Статья 31 (ч.4) Конституции КР.

65 Статья 4 (ч.2,4) Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР».

66 Из Отчета по результатам мониторинга судебных разбирательств по соблюдению свободы совести и вероисповедания в КР; авторы: Абдирасулова Г., Алымбаев Н., Давлетбаев Ж., Мусабекова Ч., 2017 год, Некоммерческая корпорация «Поиск общих интересов», ссылка на отчет: <http://sfcg.kg>

полномочий, унижение чести и достоинства, по религиозному убеждению, а также разжигание межрелигиозной розни. 9 октября 2015 года МВД КР рассмотрев заявление и проведя служебное расследование, установили в действиях следователей нарушение норм Кодекса профессиональной этики сотрудников ОВД КР. 29 октября Комиссия по вопросам этики сотрудников Свердловского РУВД г.Бишкек привлекла к дисциплинарному взысканию в виде выговора и замечания.

Комментарий к примеру: Когда представители государственной власти, призванные осуществлять защиту прав и свобод человека, сами нарушают их и дискриминируют граждан по тем или иным признакам, то государство должно провести «надлежащее расследование» по факту. «Надлежащим» расследованием считается такое расследование, которое проведено независимым органом, имеет цель превенции подобных случаев в дальнейшем, установит и привлечет виновных лиц к ответственности. Любые случаи нетерпимости и насилия накладывают на государство ответственность за проведение эффективного разбирательства и привлечения виновных лиц к ответственности.

Пример №7⁶⁷: 21 октября 2016 года в селе Теплоключенка Ак-Сууйского района Иссык-Кульской области в обед скончалась 60-летняя жительница села, которая на протяжении последних 15 лет исповедовала веру «баптизм». Родственники покойной женщины хотели похоронить свою родственницу на местном кладбище, но местные жители выступили против захоронения, т.к. оно является «мусульманским». Казыят и православная церковь были против ее захоронения на местных кладбищах. Согласно опросу и.о. главы айыл окмоту⁶⁸ женщина была баптисткой, а баптизм — это секта, а не религия. Среди местного населения были недовольные, и они угрожали выкопать тело. Были проведены разъяснительные работы с местным населением, в итоге было принято совместное решение о захоронении умершей на старом кладбище этого села.

Комментарии к примеру: Согласно статье 16 пункта 3 Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР» признание правил пользования вероисповедальными кладбищами и положений о кладбищенских сборах регулируется положениями органов местного самоуправления». Согласно статье 18 пункта 1 подпункта 8 Закона о местном

67 Из Отчета по результатам мониторинга судебных разбирательств по соблюдению свободы совести и вероисповедания в КР; авторы: Абдирасулова Г., Алымбаев Н., Давлетбаев Ж., Мусабекова Ч., 2017 год, Некоммерческая корпорация «Поиск общих интересов», ссылка на отчет: <http://sfcg.kg>

68 Вопросник для айыл окмоту с. Теплоключенка Ак-Сууйского района Иссык-Кульской области (по Делу №9) от 28 ноября 2016 года, подготовленный для целей настоящего мониторинга. См.: Приложение к настоящему Отчету

самоуправлении⁶⁹, в вопросы местного значения, относящихся к ведению органов местного самоуправления, входит «обеспечение функционирования кладбищ и предоставление ритуальных услуг». В КР осуществление принципов свободы совести и вероисповедания неразрывно связано с конституционной характеристикой государства как светского, что означает, что государство и религиозные объединения отделены друг от друга, т.е. взаимно не вмешиваются в дела друг друга. Светский характер государства означает, что официальные лица государства, хотя и вправе исповедовать любую религию, не должны предоставлять каких-либо привилегий той или иной конфессии, допускать ее влияние на принятие государственных решений.

2.5.3. Методы сбора информации

Информацию о случаях дискриминации по религиозной принадлежности или убеждениям возможно будет получить путем опроса самих лиц, являющиеся жертвами дискриминационного обращения либо свидетелей дискриминации. К опросу жертв или свидетелей дискриминации следует тщательно подготовиться и учесть все рекомендации, озвученные в Разделе 1. «Общие принципы мониторинга» подраздел «1.2. Основные этапы мониторинга» в части «1.2.4. Проведение опросов и фокус-групп».

Наблюдателю стоит отдавать предпочтение открытым вопросам (вопросы, на которые нельзя дать простой ответ да или нет) и избегать наводящих вопросов (вопросы, которые предполагают определенный ответ). Хороший способ задавать вопросы – это, например, спрашивать «расскажите мне, что случилось...» или «не могли бы вы объяснить мне немного о...». В большинстве случаев рекомендуется начинать с не чувствительных вопросов и только позже переходить к более чувствительным.



2.6. Другие сферы, охватываемые свободой совести и вероисповедания

Перечисленные выше вопросы, охватываемые свободой совести и вероисповедания, не являются исчерпывающими. Помимо указанных сфер, свободой совести и вероисповедания могут также охватываться вопросы отказа от срочной военной службы по религиозным убеждениям, вопросы ношения религиозных атрибутик, включая платки и религиозную одежду, вопросы налогообложения религиозных организаций и права собственности. Необходимо отметить, что любые факты насилия на почве ненависти по религиозным убеждениям будут также подпадать

⁶⁹ Источник: ИС ПАРАГРАФ, 31.10.2014 12:12:42 www.adviser.kg

под свободу вероисповедания и убеждений.

Если наблюдатель имеет информацию о фактах нарушения указанных сфер либо о насилии и дискриминации в отношении граждан из-за их религиозных убеждений, то необходимо будет связаться с координатором мониторинга для последующих консультаций и определения методов сбора информации.

РАЗДЕЛ 3. МОНИТОРИНГ СУДЕБНЫХ ПРОЦЕССОВ НА ПРИМЕРЕ ДЕЛ ПО ОБВИНЕНИЮ В ХРАНЕНИИ ЭКСТРЕМИСТСКИХ МАТЕРИАЛОВ

Прежде чем, приступить к мониторингу судебных процессов необходимо понять, какие судебные дела будут подвержены наблюдению. И так как, непосредственное наблюдение за судебными слушаниями является лишь частью всего процесса мониторинга соблюдения права на свободу вероисповедания, то в зависимости от выбранных дел будет рассматриваться вопрос достаточно ли только наблюдение судебных процессов или нет. Дополнительные методы сбора информации, так как анкетирование (судей, прокуроров, адвокатов, подсудимых, потерпевших, свидетелей), анализ законодательства и информации в СМИ требуют дополнительного инструментария и времени.

Инструментарий мониторинга судебных процессов помимо основных вопросов касающиеся критерий справедливого суда, будет дополняться дополнительными вопросами, вытекающие из законодательства и практики. Так к примеру, в уголовных делах по обвинению в хранении экстремистских материалов будут дополнительные вопросы относительно производства и представления экспертизы на материал, принципа равенства и недискриминации независимо от вероисповедной принадлежности подсудимого, четкость и ясность норм санкций во избежание широкого толкования и др.



В данном разделе приводится обзор законодательства, запрещающее хранение литературы признанной экстремистской; вопросы, связанные с проведением экспертизы материалов, производством по признанию экстремистскими или террористическими информационных материалов судом и другие вопросы, которые возможно будут возникать на определенной стадии судебного процесса.

3.1. Запрет ввоза, хранения, распространения религиозной литературы, иных материалов в которых содержатся признаки экстремизма

Конституция Кыргызской Республики запрещает пропаганду национальной, этнической, расовой, религиозной ненависти, гендерного и иного социального превосходства, призывающая к дискриминации, вражде или насилию⁷⁰. Также запрещается создание и деятельность общественных объединений, цели и действия которых направлены на насильственной изменению основ конституционного строя, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, межнациональной, межэтнической и религиозной вражды⁷¹.

Согласно Закону КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в Кыргызской Республике», запрещается ввоз, изготовление, хранение, перевозка и распространение религиозной литературы, иных печатных, аудиовидеоматериалов, в которых содержатся призывы к изменению конституционного строя, религиозной нетерпимости, нравственных устоев общества⁷².

Ввоз, изготовление, приобретение, перевозка, пересылка, хранение и распространение печатных изданий, кинофотоаудиовидеопродукции и других материалов, содержащих идеи религиозного экстремизма, сепаратизма и фундаментализма, влекут ответственность в соответствии с законодательством Кыргызской Республики⁷³.



Контроль за ввозом, изготовлением, приобретением, перевозкой, пересылкой, хранением и распространением печатных изданий, кинофотоаудиовидеопродукции и других материалов, содержащих идеи религиозного экстремизма, сепаратизма и фундаментализма, осуществляется уполномоченными государственными органами по делам религий, национальной безопасности и внутренних дел⁷⁴.

Религиозные организации, зарегистрированные в порядке, установленном законодательством Кыргызской Республики, по обращениям органов государственной власти и органов местного самоуправления вправе давать

70 Статья 31 ч.4 Конституции КР.

71 Статья 4 ч.4. пп.4,5 Конституции КР.

72 Статья 22 п.2. Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в Кыргызской Республике».

73 Статья 22 п.8 Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в Кыргызской Республике».

74 Статья 22 п.9 Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в Кыргызской Республике».

разъяснения о наличии элементов религиозного экстремизма в печатных изданиях, кинофотоаудиовидеопродукции и других материалах⁷⁵.

Необходимо отметить, что закон не раскрывает содержание понятий: «религиозного экстремизма», «религиозного радикализма», «идеи религиозного экстремизма, сепаратизма и фундаментализма», хотя использует эти термины в тексте.

Призыв к насильственному свержению или изменению существующего конституционного строя, нарушению суверенитета и территориальной целостности Кыргызской Республики и любого иного государства, также пропаганда войны, насилия и жестокости, национальной, религиозной исключительности и нетерпимости к другим народам и нациям, а также оскорбление религиозных чувств верующих и служителей культа не допускается в средствах массовой информации⁷⁶.

3.2. Ответственность за приобретение, изготовление, хранение, распространение перевозку и пересылку экстремистских материалов

Согласно статье 299-2 УК КР предусмотрена уголовная ответственность за **приобретение, изготовление, хранение, распространение, перевозку и пересылку** экстремистских материалов, наказываются лишением свободы от трех до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Те же деяния, совершенные: 1) группой лиц; 2) с использованием служебного положения; 3) с использованием финансовой или иной материальной помощи, полученной от иностранных, общественных объединений и религиозных организаций либо иных организаций, а также иностранных граждан; 4) при проведении публичных мероприятий; 5) лицом, ранее судимым за преступления экстремистского характера (экстремистскую деятельность), - наказываются лишением свободы от семи до десяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

УК КР не определяет термин **«экстремистские материалы»**, используемое в этой статье. Следовательно, необходимо обратиться к другому закону – Закону КР «О противодействии экстремистской деятельности».

⁷⁵ Статья 22 п.3. Закона КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в Кыргызской Республике».

⁷⁶ Статья 10 Закона КР «О гарантиях и свободе доступа к информации» от 5 декабря 1997 года N 89.

Так, для целей этого закона применяется понятие «**экстремистские материалы**»⁷⁷ - предназначенные для обнародования документы либо информация на иных носителях, призывающие к осуществлению экстремистской деятельности либо обосновывающие или оправдывающие необходимость осуществления такой деятельности, публикации, обосновывающие или оправдывающие национальное и (или) расовое превосходство либо оправдывающие практику совершения военных или иных преступлений, направленных на полное или частичное уничтожение какой-либо этнической, социальной, расовой, национальной или религиозной группы».

В этой же статье закона дается понятие «**экстремистская деятельность (экстремизм)**»:

1) деятельность общественных объединений или религиозных организаций либо иных предприятий, организаций и учреждений, а также средств массовой информации независимо от форм собственности, либо физических лиц по планированию, организации, подготовке и совершению действий, направленных:

- на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Кыргызской Республики;
- на подрыв безопасности Кыргызской Республики;
- на захват или присвоение властных полномочий;
- на создание незаконных вооруженных формирований;
- на осуществление террористической деятельности;
- на возбуждение расовой, национальной или религиозной розни, а также социальной розни, связанной с насилием или призывами к насилию;
- на унижение национального достоинства;
- на осуществление массовых беспорядков, хулиганских действий и актов вандализма по мотивам идеологической, политической, расовой, национальной или религиозной ненависти либо вражды, а равно по мотивам ненависти либо вражды в отношении какой-либо социальной группы;
- на пропаганду исключительности, превосходства либо неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности.

2) пропаганда и публичное демонстрирование нацистской атрибутики или символики либо атрибутики или символики, сходной с нацистской атрибутикой или символикой до степени смешения;

2-1) пропаганда атрибутики или символики экстремистской организации;

⁷⁷ Статья 1 Закона КР «О противодействии экстремистской деятельности».

3) публичные призывы к осуществлению указанной деятельности или совершению указанных действий;

4) финансирование указанной деятельности либо иное содействие ее осуществлению или совершению указанных действий, в том числе путем предоставления для осуществления указанной деятельности финансовых средств, недвижимости, учебной, полиграфической и материально-технической базы, телефонной, факсимильной и иных видов связи, информационных услуг, иных материально-технических средств.

Согласно статье 13 закона на территории КР запрещаются **издание, хранение, перевозка и распространение** печатных, аудио-, аудиовизуальных и иных материалов, содержащих хотя бы один из признаков, предусмотренных частью первой статьи 1 закона⁷⁸.

К таким материалам относятся:

- а) официальные материалы запрещенных экстремистских организаций;
- б) материалы, авторами которых являются лица, осужденные в соответствии с международно-правовыми актами за преступления против мира и человечества и содержащие признаки, предусмотренные частью первой статьи 1 закона;
- в) любые иные, в том числе анонимные, материалы, содержащие признаки, предусмотренные частью первой статьи 1 закона.

3.3.Производство по признанию информационных материалов экстремистскими

Согласно Главе 25-1 ГПК КР и Статье 13 Закона КР «О противодействии экстремистской деятельности», информационные материалы признаются экстремистскими судом с особенностями производства по отдельным категориям дел по месту их обнаружения, распространения или нахождения организации, осуществившей производство таких материалов, на основании заявления прокурора, заявившего требования о признании материалов экстремистскими. Допускается временное ограничение доступа к информационным материалам судом в порядке, предусмотренном для принятия мер по обеспечению иска.

Согласно части 2 Статьи 211 ГПК КР решения, вынесенные судами по заявлениям о признании экстремистскими или террористическими

⁷⁸ Необходимо обратить внимание на структуру статьи 1 Закона. Она не соответствует законодательной технике. Поэтому правильнее было бы сделать ссылку на статью 1 в целом.

информационных материалов, вступают в законную силу с момента оглашения. Иначе говоря, акты судов первой инстанции по данной категории дел не могут быть обжалованы в апелляционном порядке согласно 323 статье ГПК. Согласно статье 261-3 ГПК решение суда может быть обжаловано в порядке, предусмотренном главой 40 настоящего Кодекса.

Однако стоит отметить, что в указанной главе 40 статьей 351 ГПК предусмотрено, что не подлежат пересмотру в кассационном порядке вступившие в законную силу акты судов первой инстанции, не обжалованные в апелляционном порядке. Данная норма в совокупности со статьей 211 фактически лишает конституционного права на повторное рассмотрение дела вышестоящим судом (п. 3 ч. 5 ст. 20 Конституции КР).

Решение суда об установлении наличия в информационных материалах признаков, предусмотренных частью первой статьи 1 закона, является основанием для изъятия **нереализованной** части тиража. Организация, повторно осуществившая **издание** экстремистских материалов, лишается права на ведение издательской деятельности.

Решение о включении материалов в список экстремистских материалов может быть обжаловано в суде в установленном порядке. Материалы, включенные в список экстремистских материалов, не подлежат распространению на территории КР.

Копия вступившего в законную силу судебного решения о признании информационных материалов экстремистскими направляется **в орган исполнительной власти в сфере юстиции**. Список экстремистских материалов подлежит периодическому опубликованию в СМИ, а также на официальных интернет-сайтах **уполномоченных государственных органов в сфере юстиции, осуществляющих противодействие экстремистской деятельности**.

3.4. Вопросы религиоведческой экспертизы⁷⁹

В судебных разбирательствах неоднократно поднимаются вопросы производства экспертизы, в связи с чем, наблюдателям необходимо знать информацию о видах экспертиз и органах уполномоченных ее проводить.

Учитывая важность выводов религиоведческой и комплексной психолого-лингвистической экспертизы по указанным категориям дел, а также серьезность

79 Методическое руководство по проведению религиоведческой и комплексной судебной психолого-лингвистической экспертизы в Кыргызской Республике. Бишкек, 2017.

санкций и иных последствий, которые могут наступать для религиозных организаций и других физических и юридических лиц по результатам экспертиз (например, отказ в государственной регистрации, соответствующие решения судебных инстанций по делам религиозных организаций и т.п.), необходимо четко определить в соответствии с законодательством КР порядок и условия проведения таких исследований.

3.4.1 Государственная религиоведческая экспертиза

Порядок и условия проведения **государственной религиоведческой экспертизы** определены Законом КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР». Государственную религиоведческую экспертизу проводят в целях установления соответствия учредительных документов, а также других документов религиозного содержания, духовных (религиозных) образовательных программ, информационных материалов религиозного содержания и предметов религиозного назначения законодательству КР в соответствии с Законом КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в Кыргызской Республике». Назначает ее государственный орган по делам религий в лице Государственной комиссии по делам религии, находящейся в ведении Президента КР.

Государственная религиоведческая экспертиза (далее – ГРЭ) проводится религиоведческой экспертной группой, действующей при ГКДР, которая осуществляет работу по формированию и реализации государственной политики в религиозной сфере и координирует деятельность государственных органов КР в области религий. ГКДР назначает проведение ГРЭ в следующих случаях:

- 1) поступления заявления об учетной регистрации или перерегистрации религиозных организаций, миссий (представительств) зарубежных религиозных организаций (далее – миссии),
- 2) для принятия решения о приостановлении деятельности миссий,
- 3) производства, приобретения, хранения, ввоза, вывоза и распространения религиозной литературы, иных печатных, аудио-, видеоматериалов,
- 4) поступления религиозной литературы в библиотечные фонды.

В случае обнаружения признаков экстремизма, эксперты ГРЭ приостанавливают проведение экспертизы и письменно уведомляют ГКДР, а далее ГКДР должен передать соответствующим компетентным органам для проведения комплексной экспертизы.



К объектам ГРЭ относятся:

- 1) учредительные документы, представленные для регистрации или перерегистрации религиозных организаций, миссий (представительств) зарубежных религиозных организаций,
- 2) религиозная литература, иные печатные, аудио-, видеоматериалы,
- 3) документы религиозного содержания (документы, определяющие структуру, основы вероучения миссии, религиозную практику, а также документы, характеризующие формы и методы религиозной деятельности).

3.4.2. Судебная религиоведческая экспертиза и комплексная судебная психолого-лингвистическая экспертиза

Порядок и условия проведения **судебной религиоведческой экспертизы** как самостоятельной однородной экспертизы, так и в рамках комплексной судебной психолого-лингвистической экспертизы определены ГПК, УПК, КоАО (см. выше Список основных аббревиатур), законами КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в КР», «О судебно-экспертной деятельности», «О противодействии экстремистской деятельности», постановлением от 17 марта 2014 года № 132 Правительства КР «О некоторых вопросах судебно-экспертной деятельности в КР», Инструкцией о производстве судебных экспертиз в Государственной судебно-экспертной службе при Правительстве КР. **Данная экспертиза назначается в связи с производством по уголовным, гражданским делам и делам об административных правонарушениях.**

Комплексная судебная психолого-лингвистическая экспертиза (далее – КСПЛЭ) проводится Государственной судебно-экспертной службой при Правительстве КР (далее – ГСЭС) и иными судебно-экспертными организациями, экспертами в соответствии с законодательством о судебно-экспертной деятельности.

К объектам КСПЛЭ относятся объекты ГРЭ, а также текст, содержащийся на любом носителе (бумаге, электронном устройстве, это может быть файл любого формата, отображающего текст), записи устных выступлений (на митинге, в телепередаче, на любом ином мероприятии), видео- и кинофильмы, видеосюжеты, отображенные на любых носителях записи (аудио- и видеофонограммы), аудио-визуальный продукт в Интернете и др.

В задачи комплексной экспертизы входит:

**установление наличия в тексте призывов к определенным действиям;
установление наличия в тексте пропаганды (национального,
религиозного, языкового, расового превосходства, исключительности
или неполноценности);**

**установление наличия в тексте оправдания терроризма или
обоснования экстремистской деятельности;**

**установление направленности речевых действий (текста) на
возбуждение розни, вражды, ненависти, унижения достоинства
человека, оскорбление по определенным признакам (пол, раса,
национальность религия и др.).**

КСПЛЭ назначается в случаях, если для проведения исследований необходимы познания в области психологии, филологии и религиоведения. Она проводится экспертами соответствующих специальностей в пределах своей компетенции. Каждый эксперт проводит исследования в пределах своих специальных знаний (ст.27 Закона КР от 24 июня 2013 года N 100 «О судебно-экспертной деятельности»). Требования к судебным экспертам установлены Законом КР «О судебно-экспертной деятельности», в частности в ст.14 говорится, что в качестве судебного эксперта может выступать государственный судебный эксперт, негосударственный судебный эксперт или другое лицо, обладающее необходимыми специальными знаниями. Государственным и негосударственным судебным экспертом является работник судебно-экспертной организации, производящий судебную экспертизу в порядке исполнения своих должностных обязанностей.

Государственный судебный эксперт не является государственным служащим, за исключением экспертов подразделений правоохранительных органов. Лицо, привлеченное для участия в деле в качестве судебного эксперта, не состоящее в штате какой-либо судебно-экспертной организации, производит судебную экспертизу в порядке выполнения поручения органа (лица), ее назначившего, в соответствии с законодательством КР.

Проведение судебной религиоведческой экспертизы не может быть поручено ГКДР, поскольку данный орган не уполномочен проводить судебную экспертизу, но можно привлечь сотрудника ГКДР в качестве судебного эксперта.

При проведении религиоведческой экспертизы недопустимо, чтобы экспертом или членом экспертной группы являлся представитель какой-либо конфессии. При наличии реальной религиозной конкуренции передача представителю одной из конфессий функции государственного эксперта либо специалиста-консультанта

может вызвать предвзятую и неадекватную оценку других вероучений, поскольку сложившиеся стандарты мышления зачастую мешают подняться над уровнем привычных конфессиональных представлений, а это, в свою очередь, может спровоцировать межконфессиональный конфликт. Также не целесообразно привлечение к работе представителей религиозных организаций в качестве консультантов.

3.4.3 Производство экспертизы и оформление ее результатов:

(1) На первом этапе эксперт, которому поручено производство экспертизы, изучает представленные ему материалы. При отсутствии необходимых для производства экспертизы материалов он заявляет соответствующее ходатайство органу (лицу), назначившему экспертизу;

(2) На втором этапе проводится исследование, методику которого эксперт выбирает самостоятельно. По результатам проведенного исследования эксперт составляет заключение эксперта или письменное сообщение о невозможности дать заключение.

Заключение эксперта, как и сообщение о невозможности дачи заключения, составляется в письменной форме, на языке, которым эксперт свободно владеет. Оно состоит из трех частей: вводной, исследовательской и заключающей (выводов). В тексте вводной части заключения приводятся:

- подпись эксперта,
- наименование экспертизы, место проведения экспертизы, ее номер,
- дата поступления материалов на экспертизу,
- дата начала и окончания исследования,
- основание для производства экспертизы (решение органа/лица, назначившего экспертизу, дата вынесения решения),
- наименования поступивших на экспертизу материалов, способ доставки, вид упаковки и реквизиты исследуемых объектов,
- сведения об эксперте/экспертах: фамилия, имя, отчество, образование, специальность (общая и экспертная), должность, стаж экспертной работы,
- сведения о лицах, присутствующих при производстве экспертизы (фамилия, инициалы, процессуальное положение),
- обстоятельства дела, имеющие значение для дачи заключения и принятые

- экспертом в качестве исходных данных,
- информация о направляемых ходатайствах, с указанием даты его составления и получения ответа, результаты его рассмотрения,
- вопросы, поставленные на разрешение эксперта,
- специальная отметка о том, что вопрос к разрешению не принимается, поскольку не соответствует компетенции эксперта (когда для решения вопроса не требуются специальные знания либо когда вопрос входит в компетенцию эксперта другой специальности).

Вопросы, поставленные по инициативе эксперта, излагаются во вводной части, после вопросов, поставленных в решении о назначении экспертизы. При повторной экспертизе во вводной части заключения отмечается, что экспертиза является повторной, а также излагаются сведения о первичной экспертизе: номер и дата заключения, сведения об эксперте/экспертах, проводивших первичную экспертизу, выводы первичной/первичных экспертиз и мотивы назначения повторной экспертизы. Во вводной части дополнительной экспертизы отмечается, что экспертиза является дополнительной. Во вводной части заключения экспертов, проводивших комплексное исследование, отмечается, что экспертиза является комплексной, указывается место ее проведения и исследования, проведенные каждым экспертом.

В исследовательской части описывается процесс исследования и его результаты, дается научное объяснение установленным фактам. Описание должно быть четким, понятным, по своей структуре соответствовать решаемым вопросам. Используемые специальные термины должны быть объяснены. В исследовательской части указываются:

- состояние объектов экспертного исследования,
- методы экспертного исследования и технические условия их применения и полученные результаты,
- ссылки на материалы, которыми эксперт руководствовался при разрешении поставленных вопросов, а равно литературные источники (автор, наименование работы, место и год издания) и интернет-источники, которые были использованы при проведении исследования,
- ссылки на приложения и необходимые пояснения к ним,
- экспертная оценка отдельных этапов исследования и всех полученных результатов в целом в качестве оснований для формулирования соответствующих выводов.

Если на отдельные вопросы, поставленные лицом, назначившим экспертизу, не представилось возможным ответить по существу, указываются причины. В исследовательской части заключения дополнительной экспертизы эксперт может не излагать ход и результаты исследования, а сделать ссылку на соответствующие разделы заключения первичной экспертизы, если при производстве дополнительной экспертизы им использовались те же методы и средства, и достигнуты такие же результаты, что и при производстве первичной экспертизы. В исследовательской части заключения повторной экспертизы эксперт указывает причины расхождения с выводами первичной экспертизы, если таковые имели место.

Выводы эксперта излагаются в виде ответов на поставленные перед ним вопросы. На каждый из поставленных вопросов дается ответ по существу либо указывается причина невозможности его разрешения. При проведении комплексных экспертиз общему выводу экспертов могут предшествовать частные выводы отдельных экспертов, сформулированные по результатам лично проведенных исследований. Выводы формулируют и эксперты, не принявшие участие в формулировке общего (синтезированного) вывода по экспертизе. Последовательность выводов должна соответствовать порядку проведенного исследования. Выводы об обстоятельствах, по которым эксперту не были поставлены вопросы, но которые были установлены им в процессе исследования, излагаются в заключительных положениях.

Выводы излагаются четким и ясным языком, не допускающим различных толкований. В случаях, если вывод не может быть сформулирован без подробного описания результатов исследования, изложенных в исследовательской части и содержащих исчерпывающий ответ на поставленный вопрос, допускаются ссылки на исследовательскую часть заключения. Выводы могут быть категорическими и вероятностными. Категорический вывод содержит конкретные, достоверные знания эксперта о факте. Вывод в вероятностной форме обоснован частично и формулируется экспертом на основе вероятности устанавливаемого факта, с указанием на возможное иное решение поставленного вопроса. Самостоятельного доказательственного значения вероятностный вывод не имеет. Каждая страница заключения подписывается экспертом (экспертами).

Производство комиссионных экспертиз поручается двум или более экспертам одной специальности. Руководитель экспертов, возлагает на одного из членов комиссии координацию деятельности других экспертов. Комиссия экспертов, по возможности, одновременно знакомится с материалами экспертизы, производит осмотр объектов. Каждый из экспертов проводит необходимые исследования всех представленных в полном объеме материалов в полном объеме, после чего эксперты совещаются между собой о результатах проделанной работы.

Производство комплексных экспертиз поручается двум и более экспертам разных специальностей. Каждый из экспертов, участвующих в комплексной экспертизе, на основе своих специальных знаний проводит необходимые исследования представленных ему материалов и оценивает результаты проведенных исследований в качестве оснований для ответа на поставленный перед экспертом вопрос. Комиссия, в свою очередь, дает общее заключение при условии согласия с ним каждого из экспертов, участвующих в исследовании. Случаи особого мнения у кого-либо из экспертов специально оговариваются.

Результаты оценки единоличных исследований и частные выводы, сделанные на этой основе, также излагаются отдельно (промежуточная синтезирующая часть). Совместная оценка результатов комплексного исследования излагается в конце исследовательской части, непосредственно перед выводами (общая синтезирующая часть). Каждый эксперт вправе подписать общее заключение либо ту его часть, которая отражает ход и результаты проведенного им лично исследования. Результаты проведенных исследований по комплексной экспертизе оцениваются экспертами в ходе проведения совещания, по результатам оценки формулируется общий вывод. Эксперты, не согласные с общим заключением комиссии, дают заключения отдельно, указывая в нем мотивы расхождения мнений.

В случае если ни на один из указанных в решении о назначении экспертизы вопросов, эксперт не смог дать ответ по существу (хотя бы частично), составляется сообщение, о невозможности дачи заключения, которое состоит из трех частей: вводной, мотивировочной и заключительной. Вводной часть сообщения о невозможности дачи заключение идентична вводной части заключения эксперта. В мотивировочной части подробно излагаются причины невозможности дачи заключения. В заключительной части указывается на невозможность дать ответ по каждому поставленному перед экспертом вопросу.

Эксперт сообщает органу, назначившему экспертизу, о невозможности дачи заключения по поставленному вопросу в следующих случаях:

- ввиду непригодности или недостаточности для дачи заключения предъявленных эксперту материалов, если устранение этого препятствия оказалось невозможным,
- когда поставленный вопрос выходит за пределы специальных знаний эксперта,
- если современный уровень методик и методов исследования не позволяет однозначно решить поставленный вопрос,

- в случае отсутствия научно-разработанной методики решения поставленного вопроса,
- если выявленные совокупности признаков противоречивы и недостаточны для решения вопроса по существу.

Если по одним вопросам, указанным в постановлении (определении) о назначении экспертизы, эксперт дает заключение, а по другим имеется основание для сообщения о невозможности дачи заключения, составляется единый документ – заключение эксперта. Предметы и документы, бывшие объектами экспертного исследования, с соответствующими пометками эксперта, в упакованном и опечатанном виде подлежат возвращению органу/лицу, назначившему экспертизу, вместе с заключением или сообщением о невозможности дачи заключения.

ПРИЛОЖЕНИЯ

Приложение 1. Памятка для наблюдателя по мониторингу соблюдения права на свободу вероисповедания

1. Мониторинг – это активный, целенаправленный и плановый сбор и обработка по возможности самых исчерпывающих данных, связанных с видами нарушений прав человека и частотой их совершения в выбранной области, и составление по этим данным описания реального состояния.
2. Мониторинг носит сугубо объективный, научный характер. Он не должен представлять интересы стороны обвинения или защиты, наблюдателя, государственной или неправительственной организации. Специалисты по мониторингу должны документировать все события в области прав человека беспристрастным образом. Они должны получить информацию о различных сторонах расследуемых вопросов и рассмотреть всю имеющуюся информацию о случаях и событиях, которые они документируют. Они не должны позволять личным чувствам или мнениям влиять на их работу.
3. Информация должна быть собрана **аккуратно и тщательно, быть точной и достоверной**. Специалист по мониторингу должен собрать достаточно информации о ситуации, за которой он наблюдает с тем, чтобы дать ответ на все основные вопросы, обозначенные в инструментарии исследования и поставленные координатором мониторинговой группы.
4. Соблюдать принцип **не навреди**. Необходимо воздерживаться всеми способами от таких действий, которые могут обусловить опасность для тех людей, с которыми они имеют дело во время мониторинга. В частности, иметь в виду безопасность людей, которые предоставляют информацию, а также принять соответствующие меры, чтобы решать проблему возможных угроз безопасности.
5. Мониторингу подлежат все процессы, связанные со свободой религии и убеждений, как регистрация религиозных организаций, ношения религиозной атрибутики, захоронения верующих, хранения религиозной литературы (по хранению экстремистских материалов), дела связанные с обвинением в возбуждении национальной (межэтнической), расовой, религиозной вражды, унижение национального достоинства, а равно дела по обвинению в пропаганде исключительности, превосходства либо неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, национальной (этнической) или расовой принадлежности.
6. Соблюдение конфиденциальности охраняемых законом тайн и информации с ограниченным доступом. Согласно Конституции и процессуальным законам право на осуществление мониторинга закреплено только за открытыми

судебными слушаниями. Также в случае, если ведется наблюдение за уголовным делом, которое находится на стадии следствия, то следует дожидаться окончания следствия, чтобы своим мониторингом не нарушить тайну следствия (Статья 173 УПК КР), так как «данные, полученные в ходе следствия по уголовному делу, не подлежат разглашению».

7. Алгоритм действий:

- a. наблюдатель находит подходящий кейс;
- b. направляет краткую информацию о кейсе, то есть фабулу дела, или копию постановления о возбуждении уголовного дела, или другой документ, где описываются обстоятельства дела координатору мониторинговой группы и эксперту по свободе вероисповедания для согласования;
- c. при подтверждении со стороны координатора и эксперта связывается с ассистентом проекта для подписания контракта на оказания услуг наблюдателя;
- d. получает от координатора инструментарий мониторинга (пакет документов) и проходит первичный инструктаж,
- e. направляет заполненный пакет документов координатору по мере заполнения.

8. В процессе мониторинга наблюдателю требуется аккуратно, тщательно и достоверно заполнить инструментарий мониторинга, включающий:

- a. карты мониторинга;
- b. анкеты для опросов;
- c. иные файлы и документы, которые могут возникнуть при мере необходимости.

Инструментарий мониторинга см. в приложении.

9. Отчет и пакет документов, предоставляемый наблюдателем координатору должен включать:

- a. общую информацию о деле (о сторонах дела, на какой стадии находится дела);
- b. карту мониторинга;
- c. анкеты опросов участников дела;
- d. копии материалов дела (бумажные и электронные).
- e. любые материалы, которые могут быть необходимы для подтверждения фактов при анализе.

10. При заполнении инструментария важно заполнить все пункты или же указать в примечании причины, которые не позволили заполнить в полном объеме. **В противном случае пакет документов не будет принят к оплате.**

11. Вы можете связываться с координатором мониторинговой группы для решения возникающих вопросов и проблем в течение рабочего дня с 9.00 до

17.00. Суббота, Воскресенье – выходные. Только в исключительных случаях, требующих незамедлительного вмешательства, допускается консультация координатора.

Контактные данные:

Должность	Имя	Контакты	Примечание
Координатор мониторинговой группы			По всем вопросам, связанным с проведением мониторинга на протяжении всего периода мониторинга
Консультант по свободе вероисповедания			На начальном этапе отбора судебных дел на момент соответствия целям мониторинга
Программный ассистент			При подписании контракта и проведении оплат.
Координатор проекта			В случае возникновения спорных вопросов, комментариев по поводу работы координатора, эксперта и ассистента.

12. При любой переписке по данному мониторингу ставить в копию координатора мониторинговой группы, эксперта, ассистента и координатора проекта.

Приложение 2. Инструментарий мониторинга

2.1. Информация о мониторинге по определенному уголовному делу

*судебные документы приложить

*заполнить на компьютере.

Ф.И.О. наблюдателя _____
Информация о суде
Название суда/Рассматривающий судья (1 инст) _____
Название суда/Судья-докладчик (2 инст) _____
Название суда/Судья-докладчик (3 инст) _____
Дело по ст. _____, _____, _____ УК КР
ФИО стороны защиты (обвиняемый, подсудимый, защитник)

Сторона обвинения _____

Фабула дела (суть дела):

Коротко какие методы получения информации использованы (посещение судебного заседания, анкетирование участников процесса (кого именно), анализ документов и т.д.):

Выявленные проблемы наблюдателем в рамках мониторинга (какие процессуальные нарушения были? Чем это подтверждается? Были ли предприняты какие либо действия со стороны участников процесса или судьей). Подробно со ссылкой на нормы законодательства.

2.2. Информация о мониторинге внесудебных кейсов (по вопросам возникших и решаемых до суда)

- * документы приложить
- *заполнить на компьютере.

Ф.И.О. наблюдателя _____ _____
Фабула дела (суть проблемы): _____ _____
Коротко какие методы получения информации использованы (посещение мероприятий, собраний, заседаний, анкетирование участников, лиц, обладающих информацией, (кого именно), анализ документов и т.д.): _____ _____
Выявленные проблемы наблюдателем в рамках мониторинга (какие нарушения были? Как это связано со свободой вероисповедания и убеждения? Чем это подтверждается? Были ли предприняты какие-либо действия со стороны участников по решению проблемы). _____ _____

2.3. Карта наблюдения за судебным процессом по уголовным делам

А. Досудебные права

Если информация получена от третьих лиц, то указать от кого:

1	Когда, где и кем был задержан подсудимый?	
2	Где и в течение какого времени содержался?	

3	Был ли защитник при допросе подозреваемого (Ст. 100)?	Да		Нет	
4	Были ли иные лица при допросе кроме следователя и защитника?	Да		Нет	
5	Были ли уведомлены родственники задержанного (ст. 99)?	Да		Нет	
6	Просил ли подсудимый о врачебной помощи?	Да, в течении какого времени _____	Просьба удовлетворена	Просьба оставлена без внимания	Нет
7	Составлен ли протокол о задержании подозреваемого не позднее трех часов с момента фактического доставления задержанного (ст. 95)?	Да		Нет	
8	Были ли ему разъяснены права при задержании и допросе (ст. 95)?	Да		Нет	

9	Когда было предъявлено обвинение и какая избрана мера пресечения (ст. 39)?		
10	Разъяснялся ли порядок обжалования решения о применении меры пресечения (ст. 104)?	Да	Нет
11	Оспаривал ли обвиняемый или его защитник законность ареста/задержания?	Да	Нет
	Когда, кому, и каковы результаты?		
12	Адвокат на досудебной стадии был?	По назначению	По соглашению
13	Рекомендовал ли следователь своего адвоката?	Да	Нет
14	Испытывал ли затруднения защитник (адвокат) при получении разрешения следователя на свидание с подзащитным (ч. 11 ст. 110)?	Да, а именно:	Нет

15	Имел ли обвиняемый свидания со своим защитником конфиденциально и наедине, без ограничения во времени и их количестве (ст. 48)?	Да	Нет
16	Имел ли защитник возможность ознакомиться с материалами дела (ст. 48)?	Да	Нет
17	Были ли предоставлены защитнику копия материалов дела или условия для произведения выписок из дела (ст. 48)?	Да	Нет
18	Было ли ему предоставлено достаточное время для подготовки к защите (ст. 231)?	Да	Нет
19	Допускались ли иные нарушения в ходе проведения следствия?		

20	Поданы ли по делу жалобы о применении пыток или иного жестокого обращения?	Да		Нет
	От кого исходят эти заявления?	От защитника	От подозреваемого/обвиняемого	От родственников
	Опишите характер заявлений			
	Какие действия были предприняты прокурором для проверки таких заявлений? И каковы результаты?			
21	Производилась ли экспертиза на стадии следствия или в ходе судебного разбирательства?	Да, по инициативе:		Нет
22	Какой вид экспертизы был проведён (подчеркнуть)?	Судебно-почерковедческая экспертиза; Криминалистическая экспертиза материалов, веществ и изделий; Судебная экспертиза видео- и звукозаписей; Комплексная психологическая и лингвистическая экспертиза; Религиоведческая экспертиза; Теологическая экспертиза; Иной вид экспертизы.		

23	Кем была проведена судебная экспертиза?	Государственными судебными экспертами	Иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями _____
		Экспертной организацией	Вне экспертной организации
24	Были ли жалобы вашего подзащитного на ограничение свободы вероисповедания во время судопроизводства?	Да, по инициативе:	Нет
25	Допускались ли иные нарушения в ходе проведения следствия?	Да. Поясните подробно (какие именно): _____ _____ _____	Нет

Б. Права на судебной стадии (1 или 2 инстанция)

(Информация заполняется непосредственно при посещении судебного заседания. Информация может быть получена от третьих лиц, только если вы участвуете не с начала процесса в данной инстанции.

Указать от кого получена информация _____)

1	Имеется ли информация о данном деле в расписании рассматриваемых дел (время и место) в здание суда?	Да	Нет
2	Если принято решение дела в закрытом судебном заседании, на каких законных основаниях оно обосновывается?	_____ _____ _____	Заседание было открытое

3	Объявлял ли судья о том, какое уголовное дело слушается?	Да	Нет	
4	Присутствовал ли подсудимый?	Да	Нет	
5	Присутствовал ли его защитник?	Да	Нет	
		По назначению По соглашению		
6	Выяснил ли судья своевременность вручения копии обвинительного заключения?	Да	Нет	
7	Разъяснены ли подсудимому его права?	Да	Нет	Частично
8	Выяснена ли судьей позиция подсудимого?	Да	Нет	
9	Разъяснено ли подсудимому право не свидетельствовать против себя и близких родственников? Воспользовался ли подсудимый этим правом?	Да, и подсудимый/ые воспользовался/ись этим правом	Нет, но подсудимый/ые не свидетельствовал/и против себя и близких родственников	
		Да, но подсудимый не воспользовался этим правом	Нет, и подсудимый/ые свидетельствовал/и против себя и близких родственников	
11	Отказывался ли подсудимый от ранее данных показаний, ссылаясь на психическое или физическое принуждение, пытки, угрозы, обман, примененные в отношении него на предварительном следствии (дознании)?	Да	Нет	

	Какова была реакция судьи или прокурора?		
12	Были ли предприняты судьей или прокурором какие-либо действия для проверки таких заявлений?	Да, а именно:	Нет Нет, т.к. заявлений не было
13	Удалены ли свидетели до начала их допроса из зала судебного заседания?	Да	Нет, т.к. свидетелей не было
			Нет, т.к. присутствовал только один свидетель
		Нет, хотя присутствовало несколько свидетелей	
		Защита	Обвинение
14	Разъяснены ли права свидетелю в связи с дачей показаний?	Да	Нет
			Нет, свидетелей не было
15	Произнес ли подсудимый последнее слово?	Да	Нет
16	Удалился ли суд после произнесения последнего слова подсудимым/и в совещательную комнату?	Да, об этом было объявлено.	Нет, об этом не было объявлено.
17	Разъяснил ли судья порядок и сроки обжалования приговора?	Да	Нет
18	Допускал/и ли судья или участники процесса некорректные или неэтичные высказывания и поступки о религиозной принадлежности подсудимого?	Да, это выразалось в:	Нет

19	<p>Допускались ли иные нарушения в ходе проведения судебного заседания (судьей, участниками процесса)?</p>	<p>1. Да. Поясните подробно (какие именно): _____</p> <p>_____</p> <p>_____</p> <p>2. Нет.</p>
----	---	--

2.4. Карта наблюдения за судебным процессом по заявлениям о признании экстремистскими или террористическими информационных материалов (ГПК)

Имеется ли информация о данном деле в расписании рассматриваемых дел (время и место) в здание суда?	Да	Нет
Объявлял ли судья об открытии судебного заседания и о том, какое дело слушается?	Да	Нет
Доложил ли секретарь судебного заседания о явке участников процесса?	Да	Нет
Устанавливал ли судья личности явившихся участников процесса, проверял ли полномочия должностных лиц, их представителей?	Да	Нет
Разъяснены ли были лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности?	Да	Нет

Решался ли вопрос о возможности слушания дела в отсутствие какого-либо участника процесса?	Да, причем отсутствовал/а _____		Нет, хотя отсутствовал/а
	_____		Нет, все присутствовали
Проводил ли судья исследование письменных, вещественных доказательств?	Да		Нет
Оказывал ли судья содействие какой-либо из сторон в собирании доказательств?	Да		Нет
Производилась ли экспертиза в ходе судебного разбирательства?	Да, по инициативе _____		Нет
Какой вид экспертизы был проведён (подчеркнуть)?	Судебно-почерковедческая экспертиза; Криминалистическая экспертиза материалов, веществ и изделий; Судебная экспертиза видео- и звукозаписей; Комплексная психологическая и лингвистическая экспертиза; Религиоведческая экспертиза; Теологическая экспертиза; Иной вид экспертизы.		
Кем была проведена судебная экспертиза?	Государственными судебными экспертами	Иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями _____ _____	
	Экспертной организацией	Вне экспертной организации	

<p>Был ли кто-либо из участников заседания ограничен в возможности выступить?</p>	<p>Да, это выражалось в</p>	<p>Нет</p>
<p>Соблюдал ли судья состязательность сторон в ходе судебного разбирательства?</p>	<p>Да</p>	<p>Нет, в чем выражалось?</p>
<p>Разъяснил ли судья порядок и сроки обжалования решения?</p>	<p>Да</p>	<p>Нет</p>
<p>Допускал/и ли судья/и некорректные или неэтичные высказывания и поступки о религиозной принадлежности сторон?</p>	<p>Да, это выражалось в:</p>	<p>Нет</p>
<p>Был ли временно ограничен доступ к информационным материалам, рассматриваемым в суде (мера по обеспечению иска)?</p>	<p>Да Выслано ли лицам, участвующим в деле, копия определения о принятии мер обеспечения иска? Да, Нет</p>	<p>Нет</p>
<p>В какой срок после поступления заявление было рассмотрено судом?</p>	<p>До 3-х дней</p>	<p>4-5 дней Свыше 5-ти дней</p>
<p>Опубликовано ли решение суда в Минюсте?</p>	<p>Да, ссылка</p>	<p>Нет</p>
<p>Допускались ли иные нарушения в ходе проведения судебного заседания (судьей, участниками процесса)?</p>	<p>1. Да. Поясните подробно (какие именно): _____ _____ _____</p> <p>2. Нет.</p>	

2.5. Вопросник для лиц, задержанных за проведение «даавата»

ФИО наблюдателя _____

ФИО
опрашиваемого _____

1. Являетесь ли вы членом зарегистрированной религиозной организации?

Да Нет

1.1. Если Да, уточните какой организации? _____

Если Нет, то почему ваша организация не зарегистрирована? _____

2. Привлекались ли вы к административной ответственности за миссионерскую деятельность (даават)? Да Нет

2.1. Если Да, уточните по какой статье Вы были привлечены _____

2.2. Если Да, уточните кто являлся обвинителем в судебном процессе _____

2.3. Присутствовал ли местный имам или казы на вашем судебном процессе?

Да Нет

2.3.1. Если Да, то выступал ли он на вашем процессе?

Да Нет

2.3.2. В чем заключалась его выступление _____

3. Чувствуете ли Вы давление со стороны ДУМК (муфтият)?

Да Нет

3.1. Если Да, уточните каким образом проявляется давление? _____

4. Чувствуете ли Вы дискриминацию в связи с вашей вероисповедной принадлежностью?

Да Нет

4.1. Если Да, в чем проявляется дискриминация? _____

5. Чувствовали ли Вы дискриминацию в связи с вашей вероисповедной принадлежностью в судебном процессе со стороны милиции, судьи или прокурора?

Да Нет

5.1. Если Да, была проявлена дискриминация? _____

6. Предупреждали ли Вас сотрудники милиции о нарушении Вами порядка проведения миссионерской деятельности (дават)?

Да Нет

6.1. Если Да, то почему продолжили нарушать? _____

7. Когда, где, и кем вы были задержаны? _____

8. Составлялся ли протокол об административном задержании, и были ли разъяснены Ваши права и обязанности?

Да Нет

9. Сколько времени прошло с момента задержания до судебного разбирательства по административному правонарушению? _____

10. Разъяснил ли судья Ваши права и обязанности?

Да Нет

11. Участвовал ли в деле защитник?

Да Нет

11.1. Если Да, то с какого момента?

- с момента административного задержания
- с момента судебного разбирательства

12. Объяснил ли судья право и порядок обжалования постановления по делу об административном правонарушении в вышестоящий суд?

- Да Нет

13. Постановление суда о привлечении к административной ответственности в виде административного ареста было применено с момента оглашения?

- Да Нет

14. Было ли обжаловано постановление суда в вышестоящую инстанцию?

- Да Нет

14.1. Если Да, то каков результат _____

15. Была ли возможность в местах содержания (к примеру, приемник-распределитель) совершать религиозные обряды?

- Да Нет

« _____ » _____ 2016 год

Наблюдатель _____

Приложение 3. Основные критерии справедливого суда: национальные и международные стандарты

Кыргызская Республика является правовым государством⁸⁰, где государственная власть основывается на принципе разделения государственной власти⁸¹. Принцип разделения властей означает, что законотворческая деятельность осуществляется законодательным органом, исполнительно-распорядительная деятельность - органами исполнительной власти, судебная власть - судами.

⁸⁰ Статья 1 Конституции КР.

⁸¹ Статья 3 Конституции КР.

Судебная власть как одна из ветвей государственной власти призвана охранять право, правовые устои государственной и общественной жизни от любых нарушений. На судей возлагается обязанность принимать окончательное решение по вопросам свобод, прав, обязанностей и собственности граждан и юридических лиц. Именно поэтому независимость судей является залогом законности и неотъемлемой гарантией для всех лиц, кто добивается правосудия и защиты прав человека.

Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, уголовного, административного и иных форм судопроизводства⁸² и принадлежит только судам в лице судей⁸³. При этом Конституция гарантирует каждому судебную защиту его прав и свобод, предусмотренных Конституцией, законами, международными договорами, участницей которых является Кыргызская Республика, общепризнанными принципами и нормами международного права⁸⁴.

Право на справедливый суд по уголовному делу начинается не только с момента предъявления официального обвинения, но и с того дня, когда государство существенно ограничивает деятельность данного физического лица. Гарантии справедливого суда должны быть обеспечены, начиная со следственных действий против обвиняемого и кончая заключительными шагами судебного разбирательства, включая судебные действия по возможной кассационной жалобе. При этом необходимо констатировать, что досудебные, судебные и послесудебные действия не всегда легко четко разграничить, и что нарушение прав подсудимого на одном этапе вполне может оказать свое разрушительное действие на последующий этап судебного разбирательства.

А. Досудебные права

1) Право на свободу от произвольного ареста и задержания

Согласно статьи 24 Конституции КР **«1. каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность; 3. Никто не может быть арестован, содержаться под стражей или оказаться лишенным свободы иначе как по решению суда и только на основаниях и в порядке, установленных законом...»**. Всяческое задержанное лицо имеет право на проверку законности задержания в порядке и с периодичностью, установленным законом. Данная гарантия предусмотрено также статьей 11 Уголовно-Процессуального Кодекса КР.

Понятие «установлено законом» означает, что любые действия государства

82 Статья 93 Конституции КР.

83 Статья 11 Конституционного Закона «О статусе суде Кыргызской Республики».

84 Статья 40 Конституции КР.

должны быть в установленных правовых рамках исключая произвольное и непредсказуемое вмешательство. Правовые рамки должны быть общедоступны, предсказуемы, содержать защиту от произвольного его применения. Любое правовое решение о лишении физического лица свободы, должно быть «взвешенным, справедливым и предсказуемым». Порядок, в соответствии с которым производится арест, «должен исключать дискриминационный подход и пропорционально отражать обстоятельства дела»⁸⁵.

2) **Права во время допроса. Право на информацию лиц, находящихся в заключении**

Конституция КР гарантирует **«каждому задержанному лицу должно быть безотлагательно сообщено о мотивах задержания, включая право на медицинский осмотр и помощь врача.»** (ч.5. ст.24). Данные нормы также отражены в статье 95 Уголовно-Процессуального Кодекса КР.

Понятие **«каждому задержанному лицу должно быть безотлагательно сообщено о мотивах задержания, разъяснены и обеспечены его права...»** означает, что каждый задержанный (арестованный) должен быть проинформирован об общих причинах своего ареста «в момент ареста», а последующая информация, содержащая предъявляемое обвинение, должна быть доведена до арестованного «незамедлительно». Арестованный должен обладать достаточным объемом информации для того, чтобы обжаловать законность своего задержания⁸⁶.

Задержанный должен знать о правах задержанного с момента фактического ограничения свободы. Причины ареста и объяснение прав задержанного или арестованного должны быть изложены на понятном для него языке. Задержанный имеет право на предоставление компетентного переводчика в том случае, если он не понимает местного языка.

3) **Право на защитника до суда и право на предоставление достаточного времени и условий для подготовки к защите**

Конституция КР гарантирует, что **«с момента фактического лишения свободы лицу обеспечивается безопасность, предоставляется возможность защищать себя лично, пользоваться квалифицированной юридической помощью адвоката, а также иметь защитника»** (ч.5 ст. 24). Данная гарантия также предусмотрена статьей 20 Уголовно-Процессуального Кодекса.

⁸⁵ Статья 9 пункт 1 МПГПП.

⁸⁶ Статья 9 пункт 2 МПГПП.

Кроме того, Законом КР от 17 июля 2009 года № 227 «О гарантированной государством юридической помощи предусмотрены «условия и порядок предоставления гарантированной государством юридической помощи гражданам КР, при отсутствии у них средств для защиты прав и законных интересов».

Право на привлечение адвоката в ходе досудебных действий является той гарантией справедливого судебного разбирательства, которая привлекает наибольшее внимание при решении вопросов судопроизводства, поскольку, как показывает опыт, эта правовая норма нарушается чаще всего. Право защищать себя лично или при помощи адвоката закреплено МПГПП, согласно которой «каждый имеет право ... быть судимым в его присутствии и защищать себя лично или через посредство выбранного им самими защитника; если он не имеет защитника, быть уведомленным об этом праве и иметь назначенного ему защитника в любом случае, когда интересы правосудия того требуют, безвозмездно для него в таком случае, когда у него нет достаточных средства для оплаты это защитника»⁸⁷. Таким образом обвиняемый имеет право на помощь защитника и его выбор, или в установленных случаях он также имеет право получить назначенного государством адвоката.

Защитник, предоставляемый компетентными органами на основе этого положения, должен эффективно представлять обвиняемого. Неправомерное поведение или некомпетентность защиты, может повлечь за собой ответственность соответствующего государства за нарушение МПГПП при условии, что судьей будет ясно, что поведение адвоката несовместимо с интересами правосудия. Нарушение этого положения имеет место также в том случае, если суд или другие соответствующие органы власти препятствуют назначенным адвокатам в эффективном выполнении ими своих функций.

МПГПП предусматривает, что обвиняемые лица должны иметь достаточное время и возможности для подготовки своей защиты и сноситься с выбранными ими самими защитниками⁸⁸. Это положение является важным элементом гарантии справедливого судебного разбирательства и применения принципа равенства состязательных возможностей. То, что считается «достаточным временем», зависит от обстоятельств каждого дела. Если исходя из разумных оснований защитники считают, что времени для подготовки защиты недостаточно, на них ложится обязанность просить о переносе судебного разбирательства на более поздний срок.

87 Статья 14 пункт 3 д) МПГПП.

88 Статья 14 пункт 3 б) МПГПП.

4) **Право незамедлительного судебного рассмотрения дела и право оспаривать законность ареста/задержания**

Конституции КР гарантирует что «Никто не может быть подвергнут задержанию на срок более 48 часов без судебного решения. Каждое задержанное лицо в срочном порядке и в любом случае до истечения 48 часов с момента задержания должно быть доставлено в суд для решения вопроса о законности его задержания. Законом в отдельных случаях могут быть установлены более короткие сроки задержания. Всякое задержанное лицо имеет право на проверку законности задержания в порядке и с периодичностью, установленными законом. Если отпадает основание, по которому лицо было задержано, оно должно быть немедленно освобождено» (ч.4 ст.24).

Уголовно-Процессуальным Кодексом страны устанавливается гарантия «возмещения вреда причиненный гражданину в результате нарушения его прав и свобод при производстве по уголовному делу, по основаниям и в порядке, установленных законом» (ч. 3 ст.12).

Согласно МПГПП «содержание под стражей лиц, ожидающих судебного разбирательства, не должно быть общим правилом, но освобождение может ставиться в зависимость от представления гарантий явки на суд, явки на судебное разбирательство в любой другой его стадии и, в случае необходимости, явки для исполнения приговора». Данная норма однозначно гласит, что досудебное задержание обвиняемого «не может являться общим правилом», и предполагает право обвиняемого быть освобожденным либо под залог, либо под какую-либо иную гарантию до суда.

«Каждому, кто лишен свободы вследствие ареста или содержания под стражей, принадлежит право на разбирательство его дела в суде, чтобы этот суд мог безотлагательно вынести постановление относительно законности его задержания и распорядиться о его освобождении, если задержание незаконно»⁸⁹, что предполагает право арестованного или задержанного требовать незамедлительного судебного разбирательства с целью вынесения правового решения по его делу или освобождения. В этом отношении необходимо отметить: а) что решение суда касается лишь «законности задержания»; б) что «задержка» судебного разбирательства должна мотивироваться обстоятельствами рассматриваемого дела.

«Каждый, кто был жертвой незаконного ареста или содержания под стражей,

⁸⁹ Статья 9 пункт 4 МПГПП.

имеет право на компенсацию, обладающую исковой силой»⁹⁰. Данное право вступает в действие в том случае, если арест или задержание были проведены с нарушением положения МПГПП и/или соответствующих положений внутреннего законодательства.

5) **Право на общение с внешним миром**

Согласно Уголовно-Процессуального Кодекса КР «**орган следствия обязан уведомить близких родственников задержанного о времени и месте его содержания**» (ч.3. ст.39). Каждый обвиняемый имеет право (ст.42 УПК):

- **получить копии постановлений о привлечении его в качестве обвиняемого, назначении экспертиз, обвинительного заключения и копию протокола ускоренного досудебного производства;**
- **давать показания на своем родном языке или языке, которым владеет;**
- **пользоваться услугами переводчика, а также защитника, в том числе при рассмотрении судом ходатайства следователя об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу;**
- **беспрепятственно общаться со своим защитником наедине и без ограничения количества и продолжительности бесед;**
- **и иные права...**

Право на общение с «внешним миром» предполагает право сообщаться с членами семьи, адвокатом и врачом. Семья арестованного или задержанного должна быть незамедлительно уведомлена об аресте и месте содержания члена их семьи⁹¹. В случае перевода задержанного или заключенного в другое место заключения члены его семьи также должны получить соответствующее уведомление. В том случае, если задержанный является иностранцем, ему должно быть разрешено сообщаться с официальными представителями его страны⁹².

Более того, лица, содержащиеся в следственном изоляторе, имеют право на посещение со стороны членов их семей и знакомых с учетом ограничений, «необходимых в интересах обеспечения безопасности и правопорядка в рамках данного учреждения».

6) **Право на достойные условия содержания и свободу от пыток**

Согласно статье 22 Конституции КР «**никто не может подвергаться пыткам и другим бесчеловечным, жестоким или унижающим достоинство видам обращения или наказания. Каждый лишенный свободы имеет право на**

90 Статья 9 пункт 5 МПГПП.

91 Принцип 16, 19 Базовых принципов адвокатов.

92 Венская конвенция по консульским отношениям, 24 апреля 1963 г., статья 36.

гуманное обращение и соблюдение человеческого достоинства». Также основной закон предусматривает, что «никто не может быть осужден лишь на основе его собственного признания в совершении преступления» (ч.2 ст.26).

МПГПП гарантирует право не быть принуждаемым к даче показаний против самого себя или к признанию себя виновным⁹³. Эту гарантию следует понимать, как отсутствие любого прямого или непрямого физического, или неоправданного психологического давления со стороны следственных органов на обвиняемых, с тем чтобы добиться признания вины. Тем более недопустимым является обращение с обвиняемым лицом, противоречащее статье 7 МПГПП, с тем чтобы вырвать у него признание. Внутреннее законодательство должно обеспечивать, чтобы показания или признания, полученные с нарушением статьи 7 МПГПП, не рассматривались в качестве доказательств, за исключением тех случаев, когда такие материалы используются как доказательство того, что имели место пытки или иное обращение, запрещаемое данным положением, и в этих случаях обязанность доказывания того, что показания обвиняемых были даны ими по их собственной доброй воле, ложится на государство. «Отношение к лицам, лишенным свободы, должно быть гуманным и уважительным к достоинству человеческой личности»⁹⁴.

Б. Права на судебной стадии

1) Равенство перед судом и равенство сторон

В Кыргызской Республике все равны перед законом и судом (**ч.3 ст.16 Конституции, ст.16 УПК**). Данное право гарантируется в том числе МПГПП⁹⁵.

Данное положение означает, что все лица должны обладать равным правом требования судебного слушания. Это гарантия применяется не только в отношении судов и трибуналов, но должна также соблюдаться во всех случаях, когда внутреннее прав возлагает на какой-либо судебный орган судебную функцию. Право на равенство перед судами и трибуналами в общем смысле гарантирует право равного доступа и равенства состязательных возможностей и обеспечивает, чтобы обращение со сторонами в таких разбирательствах было свободным от какой бы то ни было дискриминации. Данная гарантия также требует, чтобы сходные дела рассматривались в рамках сходных процедур⁹⁶.

Равенство сторон означает, что обе стороны должны находиться в одинаковом

93 Статья 14 пункт 3 г) МПГПП.

94 Статья 10 пункт 1 МПГПП.

95 Статья 14 пункт 1 МПГПП.

96 Замечание общего порядка № 32, CCPR/C/GC/32, 23 августа 2007 г.

правовом положении в ходе всего судебного разбирательства, т.е. имеют право на равное обращение со стороны суда⁹⁷.

2) **Право на слушание дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, определяемым законом**

Конституционные положения о независимости, неприкосновенности судей, подчинении их только Конституции и законам, запрете на вмешательство в деятельность по осуществлению правосудия определяют правовой статус судьи и закрепляют судебную власть как независимую и беспристрастную ветвь государственной власти⁹⁸.

Суть принципа независимости судей состоит в стремлении обеспечить такие условия, в которых судья мог бы иметь реальную возможность свободно принимать решения, подчиняясь только Конституции и законам, и действовать без каких-либо ограничений, постороннего воздействия, влияния, давления, угроз, вмешательства, прямого или косвенного, с чьей бы то ни было стороны и по каким бы то ни было причинам.

Кыргызская Республика не только конституционно закрепила независимость судебной власти, но и посредством присоединения, подписания и ратификации ряда международно-правовых актов в области прав и свобод человека, а также являясь членом ООН взяла на себя обязательство по обеспечению рассмотрения дел независимым и беспристрастным судом.

В связи с вышеизложенным, независимость судебной власти и судьи, как носителя судебной власти, не должна рассматриваться как привилегия судьи. Она является гарантией против внешнего давления при вынесении судебных решений, и оправдана необходимостью дать судьям возможность выполнять возложенную на них обязанность по защите прав и свобод человека.

Однако, нормативное закрепление права на справедливое судебное разбирательство ещё не означает, что это право реализуется. Необходимо обеспечить его реальное осуществление. В этом смысле обеспечение доступа к правосудию, что соответствует требованиям справедливости, может дать больше, чем любые декларации, при том условии, что решения судов выполняются.

Независимое и беспристрастное уголовное судопроизводство гарантировано

97 Статья 14 пункт 1, пункт 3 е) МПГПП.

98 Статья 94 Конституции КР.

также рядом законов, как Уголовно-процессуальный кодекс КР, Конституционный Закон КР «О статусе судей Кыргызской Республики»⁹⁹, Закон КР «О Верховном суде Кыргызской Республики и местных судах»¹⁰⁰.

МПГПП закрепляет право каждого при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявляемого ему, на справедливое и публичное разбирательство дела «компетентным, независимым и беспристрастным судом»¹⁰¹.

Под компетентным судом понимается суд, который действует в пределах своей юрисдикции и обладает полномочием по рассмотрению уголовных дел. Согласно этому стандарту, подсудность уголовного дела должна быть определена согласно закону, судьи должны осуществлять правосудие в рамках своей компетенции, а процесс должен вестись без нарушения установленных законом сроков.

Беспристрастность основана на не предвзятости, объективности и отсутствии предубеждений. В ее основе лежит естественный законный принцип «никто не должен судить в своих интересах». Судебная власть должна выносить свои решения беспристрастно, на основании фактов, в соответствии с законом и при исключении любых прямых или косвенных ограничений, неправомерного влияния, побуждений, давлений, угроз и помех, откуда бы они не исходили и чем бы ни мотивировались.

3) **Право на открытое судебное разбирательство**

Статья 99 Конституции КР гласит, что **«разбирательство дел во всех судах осуществляется открыто. Слушание дела в закрытом заседании допускается лишь в случаях, предусмотренных законом. Решение суда объявляется публично»**. Эта гарантия также отражена в статье 22 Уголовно-процессуального кодекса и в статье 6 Закона «О Верховном суде Кыргызской Республики и местных судах».

Согласно МПГПП «каждый имеет право при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявляемого ему, на справедливое и публичное разбирательство дел»¹⁰². При этом допускается ряд ограничения публичности, в частности, «по соображениям морали, общественного порядка или государственной безопасности в демократическом обществе, или, когда того требуют интересы частной жизни сторон, или в той мере, по мнению суда, строго необходимо, - при особых

99 от 9 июля 2008 года № 141

100 от 18 июля 2003 года № 153

101 Статья 14 пункт 1 МПГПП.

102 Статья 14 пункт 1 МПГПП.

обстоятельствах, когда публичность нарушала бы интересы правосудия»¹⁰³.

Правило публичности также распространяется на оглашение приговоров, таким образом, «любое судебное постановление по уголовному делу должно быть публичным, за исключением тех случаев, когда, например, интересы несовершеннолетних требуют другого или когда дело касается опеки над детьми»¹⁰⁴.

4) **Право на справедливое судебное разбирательство**

«Каждый имеет право на справедливое судебное разбирательство»¹⁰⁵. Этот стандарт охватывает различные аспекты уголовного судопроизводства, в том числе надлежащее соблюдение порядка и временных параметров осуществления процессуальной деятельности по уголовным делам, проверку явки лиц, вызванных в главное судебное разбирательство, и решение вопроса о возможности слушания дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц, исследование доказательств в порядке установленном законов, соблюдение правил допроса свидетелей, потерпевших и других участников процесса, добровольность дачи показаний свидетелями и потерпевшими, соблюдения правил перехода к стадии судебных прений.

Слушание дела в суде является несправедливым, если, например, подсудимый в рамках уголовного процесса сталкивается с выражением враждебности со стороны публики или поддержкой одной из сторон в задел заседания, к которым суд относиться с терпимостью.

Наиважнейшим критерием, используемым при оценке справедливости судебного слушания, является соблюдение принципа равенства полномочий у защиты и обвинения. Равенство полномочий в ходе всего судебного разбирательства предполагает равноправное применение процедурных действий в отношении сторон в течение судебного процесса. К нарушениям данного принципа могут относиться как непредставление обвиняемому и/или его адвокату достаточного времени, необходимого для подготовки к защите, так и попытки воспрепятствовать допуску обвиняемого и/или его адвоката на апелляционное судебное слушание соответствующего дела в присутствии обвинения.

5) **Право присутствовать на суде и защищать себя лично**

Уголовно-процессуальный кодекс КР предусматривает ряд статей «право каждого

103 Статья 14 пункт 1 МПГПП, Замечание общего порядка № 32, CCPR/C/GC/32, 23 августа 2007 г.

104 Статья 14 пункт 1 МПГПП.

105 Статья 14 пункт 1 МПГПП, Замечание общего порядка № 32, CCPR/C/GC/32, 23 августа 2007 г.

присутствовать на суде и защищать себя лично». См. ниже.

1. **Статья 9. Судебная защита;**
2. **Статья 18. Осуществление судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон;**
3. **Статья 20. Обеспечение подозреваемому, обвиняемому, подсудимому права на защиту;**
4. **Статья 42. Права и обязанности обвиняемого, подсудимого, осужденного (оправданного);**
5. **Статья 48. Права и обязанности защитника;**
6. **Статья 228. Возобновление прекращенного уголовного дела;**
7. **Статья 230. Объявление об окончании следствия по делу, направляемому прокурору;**
8. **Статья 233. Заявление и разрешение ходатайств;**
9. **Статья 239. Направление дела в суд;**
10. **Статья 250. Обеспечение сторонам возможности ознакомления с материалами дела;**
11. **Статья 251. Вызовы в судебное заседание;**
12. **Статья 253. Непосредственность и устность судебного разбирательства;**
13. **Статья 259. Участие подсудимого в судебном разбирательстве;**
14. **Статья 260. Участие защитника в судебном разбирательстве;**
15. **Статья 265. Отложение судебного разбирательства и приостановление уголовного дела;**
16. **Статья 278. Установление личности подсудимого и своевременность вручения ему копии обвинительного заключения;**
17. **Статья 280. Разъяснение подсудимому его прав и обязанностей.**

Каждый обвиняемый имеет право на судебное разбирательство в его присутствии, чтобы он мог слышать и оспорить обвинительную речь и защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника и быть уведомленным об этом праве¹⁰⁶. Это право также возлагает на власти обязанность заранее сообщаться обвиняемому и его адвокату о дате и месте проведения разбирательства, не исключать его необоснованно из судебного разбирательства.

6) Презумпция невиновности и право не быть принуждаемым к даче показаний или признанию вины

Согласно статье 26 Конституции КР «1. Каждый считается невиновным в совершении преступления, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу судебным решением; 2. Никто не обязан доказывать свою невиновность.

¹⁰⁶ Статья 14 пункт 3 д) МПГПП.

Любые сомнения в виновности толкуются в пользу обвиняемого; 4. Бремя доказывания вины по уголовному делу возлагается на обвинителя. 5. Никто не обязан свидетельствовать против самого себя, супруга(и) и близких родственников, круг которых определяется законом. Законом могут устанавливаться и иные случаи освобождения от обязанности давать показания».

Презумпция невиновности, как стандарт уголовного судопроизводства, содержится в МПГПП «каждый обвиняемый в уголовном правонарушении имеет право считаться невиновным, пока виновность его не будет доказана согласно закону»¹⁰⁷. Будучи основным компонентом права требования справедливого судебного слушания, презумпция невиновности, среди прочего, означает, что бремя доказательства в ходе судебного процесса по уголовному делу прежде всего лежит на обвиняющей стороне, а любое сомнение толкуется в пользу обвиняемого. Помимо этого, презумпция невиновности должна соблюдаться не только в отношении подсудимого в ходе судебного слушания, но также и в отношении подозреваемого или обвиняемого в ходе досудебного периода.

Данное право требует, чтобы судьи воздерживались от высказываний мнений или суждений об исходе дела до момента вынесения приговора. Также любой публичный комментарий обвинительного характера, сделанный государственным служащим до вынесения приговора, может нарушить принцип презумпции невиновности.

Презумпция невиновности также подразумевает право не быть принуждаемым к даче показаний и признанию вины и право хранить молчание во время следствия и на суд. МПГПП в частности предусматривает «право каждого не быть принуждаемым к даче показаний против самого себя или признанию себя виновным»¹⁰⁸.

7) Исключение показаний, полученных в результате пыток и других видов принуждения

Согласно статье 22 Конституции КР «никто не может подвергаться пыткам и другим бесчеловечным, жестоким или унижающим достоинство видам обращения или наказания. Каждый лишенный свободы имеет право на гуманное обращение и соблюдение человеческого достоинства». Также основной закон предусматривает, что «никто не может быть осужден лишь на основе его собственного признания в совершении преступления» (ч.2 ст.26).

¹⁰⁷ Статья 14 пункт 2 МПГПП.

¹⁰⁸ Статья 14 пункт 3 г) МПГПП.

Запрет применения пыток установлен МПГПП, а также Конвенцией ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказаний, ратифицированная Кыргызской Республикой.

В соответствии с Конвенцией против пыток, государство обеспечивает любому лицу, которое утверждает, что оно было подвергнуто пыткам право на предъявление жалобы компетентным властям и на быстрое и беспристрастное рассмотрение ими такой жалобы. Предпринимаются меры для обеспечения защиты истца и свидетелей от любых форм плохого обращения или запугивания на основе жалобы¹⁰⁹.

Если подсудимый заявляет во время судебного разбирательства, что его принудили сделать заявление или дать признательные показания, судья вправе рассмотреть такое заявления на любой стадии процесса. В действительности суд обязан рассмотреть вынужденные признания даже в отсутствие выраженной жалобы или заявления, если подсудимый имеет внешние признаки плохого физического или психологического обращения с ним¹¹⁰.

Конвенция против пыток обязывает государство обеспечивать, чтобы любое заявления, которое как установлено, было сделано под пыткой, не использовалось в качестве доказательства в ходе любого судебного разбирательства, за исключением случаев, когда оно используется против лица, обвиняемого в совершении пыток¹¹¹.

8) **Право на защиту при помощи квалифицированного, компетентного и эффективного адвоката**

Конституция КР гарантирует, что «с момента фактического лишения свободы лицу обеспечивается безопасность, предоставляется возможность защищать себя лично, пользоваться квалифицированной юридической помощью адвоката, а также иметь защитника» (ч.5 ст. 24). «Каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законов, юридическая помощь предоставляется за счет государства» (ч.3 ст.40). Данные гарантии также предусмотрены статьей 20 Уголовно-Процессуального Кодекса.

Кроме того, Законом КР от 17 июля 2009 года № 227 “О гарантированной государством юридической помощи предусмотрены «условия и порядок предоставления гарантированной государством юридической помощи гражданам

¹⁰⁹ Статья 13 Конвенции против пыток.

¹¹⁰ Статья 14 пункт 3 г) МПГПП.

¹¹¹ Статья 15 Конвенции против пыток.

КР, при отсутствии у них средств для защиты прав и законных интересов».

Международные стандарты обязывают государство обеспечить квалифицированную, компетентную и эффективную защиту подсудимому. Государственные органы должны предпринять соответствующие меры в случае, если адвокат не обеспечивает надлежащую защиту.

В случае предъявления обвинения в уголовном правонарушении каждый имеет право «требовать предоставления необходимого времени и условий для подготовки к защите и сообщения с адвокатом по своему выбору»¹¹². Право требования необходимого времени и достаточных возможностей для подготовки к защите распространяется как на обвиняемого, так и на его адвоката. Данная правовая норма должна соблюдаться на всех этапах судебного разбирательства. Понятие «достаточное» время зависит от характера судебного разбирательства и обстоятельств конкретного дела. В данном случае во внимание принимаются такие факторы, как сложность судебного дела, доступ обвиняемого к свидетельским показаниям, сроки выполнения тех или иных судебных действий в соответствии с внутренним законодательством и т.д.

9) **Право на переводчика и письменный перевод**

Уголовно-процессуальный кодекс предусматривает, то что **«участвующим в деле лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, обеспечивается право делать заявления, давать показания, заявлять ходатайства, знакомиться со всеми материалами дела, выступать в суде на родном языке и пользоваться услугами переводчика. Копии постановления о привлечении в качестве обвиняемого и приговора (определения, постановления) вручаются обвиняемому, подсудимому, осужденному в переводе на их родной язык или язык, которым они владеют»** (ч.2 ст. 16)

МППП предусматривает каждый имеет право «воспользоваться бесплатными услугами переводчика, если он не понимает или не говорит на языке, используемом в ходе судебного слушания»¹¹³. Право на привлечение переводчика распространяется в равной мере как на граждан данной страны, так и на иностранцев. Услуги переводчика предоставляются на безвозмездной основе и не подлежат какому-либо возмещению за счет средств обвиняемого или подсудимого после вынесения судебного приговора.

¹¹² Статья 14 пункт 3 b) МППП.

¹¹³ Статья 13 пункт 3 f) МППП.

10) **Право на допрос свидетелей**

Одним из правом обвиняемого (подсудимого) является право привлекать свидетелей для полноценной защиты.

Так к примеру статья 42. УПК предусматривает права обвиняемого представлять доказательства. Эти данные могут устанавливаться показаниями свидетеля; (ст. 81). Также защитник (адвокат) подозреваемого (подсудимого) имеет право получать письменные заявления и объяснения свидетелей (ст. 48). Статьи 60 и 61 УПК определяют основные положения, права и обязанности свидетеля.

Для реализации данного права УПК предусматривает ряд статей, когда решается вопрос привлечения свидетелей, а также его допрос на стадии следствия (статья 192), во время судебного заседания (статья 291).

При предъявлении обвинения по уголовному делу каждый имеет право «допрашивать или добиваться допроса свидетелей, привлекаемых против него, а также добиваться присутствия свидетелей, защищающих его позицию в ходе судебного слушания»¹¹⁴. Данная норма является основополагающим элементом принципа равенства возможностей.

Помимо этого, МПГПП предполагает, что обвиняющая сторона должна уведомлять защиту о тех свидетелях, которые ею привлекаются в ходе судебного слушания. Данное уведомление должно быть представлено заблаговременно с тем, чтобы обвиняемый имел возможность подготовиться к своей защите. Обвиняемый также имеет право лично присутствовать при даче показаний свидетелями обвиняющей стороны. Он может быть ограничен в реализации этого права лишь в исключительных случаях, связанных, как правило, с угрозами возмездия со стороны обвиняемого.

Для того чтобы избежать нарушений права обвиняемого допрашивать и добиваться допроса свидетелей, выступающих против него, суды должны с особой тщательностью рассматривать обращения о возможной мести со стороны обвиняемого и санкционировать удаление обвиняемого из зала судебного заседания лишь в обоснованных случаях. Однако свидетели ни в коем случае не могут допрашиваться при отсутствующих обвиняемом и его адвокате. Точно также не допускается использование свидетельских показаний, предоставленных анонимными свидетелями. Это было бы нарушением права обвиняемого на допрос или обеспечение допроса свидетелей, дающих показания против него.

¹¹⁴ Статья 14 пункт 3 е) МПГПП.

11) **Запрещение обратного действия норм уголовного законодательства**

Согласно Конституции КР «закон устанавливающий или отягчающий ответственность лица, обратной силы не имеет. Никто не может нести ответственность за действия, которые на момент их совершения не признавались правонарушением. Если после совершения правонарушения ответственность за него устранена или смягчена, применяется новый закон. Уголовный закон, устанавливающий ответственность по аналогии не применяется» (ч.5 ст.6, ст.28).

Согласно МПГПП запрещение обратного действия правовых норм относится ко всем уголовным правонарушениям. Поскольку никто не может быть признан виновным в совершении того или иного уголовного преступления, наказание по которому не было предусмотрено законодательством на момент его совершения, никакое наказание не может быть вынесено по тому или иному правонарушению, если на момент его совершения такое наказание не было предусмотрено нормами внутреннего и международного законодательства. Более того, за совершение уголовно наказуемого правонарушения не может быть вынесено наказание более суровое, чем то, которое было предусмотрено действующим законодательством на момент совершения данного преступления¹¹⁵.

12) **Запрещение повторного преследования по одному и тому же делу**

Согласно Конституции КР «никто не должен повторно нести юридическую ответственность за одно и то же правонарушение» (ч. 3 ст.27).

Данное положение запрещает предание лица, которое уже было осуждено или оправдано в связи с определенным преступлением суду за это же преступление. Однако данный запрет не имеет значения, если вышестоящий суд отменяет приговор и распоряжается о проведении нового судебного разбирательства. Также это положение не запрещает возобновления уголовного производства по новым обстоятельствам, которые не были известные на момент вынесения оправдательного приговора¹¹⁶.

115 Статья 15 пункт 1 МПГПП.

116 Статья 14 пункт 7 МПГПП.

В. Послесудебные права

1) Право обжалования

Согласно Конституции КР «каждый осужденный имеет право на повторное рассмотрение его дела вышестоящим судом» (ч.1 ст.27). «Процессуальные права участников судебного процесса, в том числе право на обжалование решений, приговоров и других судебных актов, а также порядок их осуществления определяются законом» (ч.5 ст. 99).

Непосредственным следствием реализации права на апелляцию является то, что суд обязан приостановить исполнение любого приговора, вынесенного судом первой инстанции, до завершения пересмотра данного дела апелляционным судом. Данный принцип перестает действовать лишь в том случае, если осужденное лицо добровольно принимает приговор, вынесенный судом первой инстанции. Правом апелляции обладают все лица, осужденные за совершение преступления, независимо от тяжести данного правонарушения и приговора, вынесенного судом первой инстанции. Гарантии справедливого судебного рассмотрения должны неукоснительно соблюдаться на всех этапах апелляционных процессуальных действий¹¹⁷.

2) Право требования возмещения ущерба за совершенную судебную ошибку

«Когда в отношении лица было вынесено окончательное решение обвинительного характера за совершенное уголовное преступление, а затем это решение было пересмотрено или даже отменено на основе анализа вновь открывшихся обстоятельств, свидетельствующих о совершении судебной ошибки, данное лицо имеет право требования возмещения ущерба за совершенную судебную ошибку, если не будет доказано, что данное физическое лицо частично или полностью виновно в своевременном не раскрытии соответствующих обстоятельств»¹¹⁸. При этом необходимо отметить, что компенсация судебной ошибки возможна лишь в том случае, когда соответствующая судебная инстанция вынесла окончательное решение по данному делу. Судебное решение может быть обжаловано независимо от тяжести совершенного правонарушения.

Для обеспечения реализации данного права должны быть соблюдены следующие три условия: а) совершенная судебная ошибка должна быть официально признана и подтверждена отменой судебного приговора или решением суда о помиловании; б) запоздавшее раскрытие соответствующих обстоятельств не должно быть связано с действиями осужденного; и в) в отношении осужденного должен быть вынесен окончательный приговор в результате совершенной судебной ошибки.

¹¹⁷ Статья 14 пункт 5 МПГПП.

¹¹⁸ Статья 14 пункт 6 МПГПП.

ИСТОЧНИКИ

Национальные источники:

- 1) Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом 27 июня 2010 года;
- 2) Уголовно-процессуальный кодекс КР от 13 июня 1999 года № 62;
- 3) Закон КР «О противодействии экстремистской деятельности» от 17 августа 2005 года N 150;
- 4) Закон КР «О свободе вероисповедания и религиозных организациях в Кыргызской Республике» от 31 декабря 2008 года N 282;
- 5) Закон КР от 17 июля 2009 года № 227 «О гарантированной государством юридической помощи».

Международные источники:

- 1) Всеобщая декларация прав человека, принята резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 года;
- 2) Международный Пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года, г. Нью-Йорк;
- 3) Декларация о ликвидации всех форм нетерпимости и дискриминации на основе религии или убеждений, принята резолюцией 36/55 Генеральной Ассамблеи от 25 ноября 1981 года;
- 4) Замечания общего порядка №22 Комитета по правам человека ООН, Сорок восьмая сессия, 1993 год.