

SUMMARY

Maslova N.G. Academic freedom as human right: international prospects. The article defines the main approaches to the international legal protection of academic freedom in terms of combating terrorism, mass migration of academic personnel and other challenges of the XXI century.

It is argued that academic freedom as a human right can be arranged in three ways. One is to protect it within the scope of human rights to free expression; the second is to protect it through the right to education; the third - involves recognition of academic freedom as an independent human right.

The article argues that neither the right to freedom of thought and expression, nor the right to education, can cover the entire scope of academic freedom in its individual, collective and institutional aspects. Therefore, it is expedient to continue to affirm and promote academic freedom as an independent human right, which, although it corresponds to the right to freedom of expression and the right to education, but has its own scope and content.

At the beginning of the 21st century, the war on terrorism and the new wave of migration weakened many constitutional freedoms that are used in different parts of the world. In particular, the present threatening manifestations show that, since freedom of expression, opinion and freedom of association are endangered by the global war on terror, pressure and academic freedom are more targeted. Accordingly, the protection of academic freedom can no longer be carried out solely within the limits of national law. The approval and further promotion of academic freedom as an independent human right has become a moral and political imperative throughout the world.

It is noted that current international law contains many documents that relate directly to academic freedom in certain its manifestations. However, today it is important to provide a holistic approach to ensuring this right. Thus, the need for adopting a special document of an imperative nature (in the form of an additional protocol to the ICCPR or a separate convention), in which academic freedom would be recognized as an independent human right, systematically revealed its content and determined the obligations of States in this area, taking into account the new challenges.

Keywords: human rights, civil rights, personal rights, academic freedom, international protection of human rights.

УДК 343.122

Омаров Е.Б., PhD

(Межведомственный НИИ

Академии правоохранительных органов

при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан)

DOI: 10.31733/2078-3566-2018-5-142-146

ФОНД ПОТЕРПЕВШИХ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ КАК ИНСТРУМЕНТ ВОССТАНОВЛЕНИЯ НАРУШЕННЫХ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА

Омаров С.Б. Фонд потерпілих у кримінальному судочинстві як інструмент відновлення порушених прав людини. Розглянуто питання захисту прав потерпілих (жертв) злочину як однієї з основоположних засад кримінального судочинства. Проаналізовано положення Загальної декларації прав людини з точки зору захисту та відновлення прав потерпілих та законслухняних громадян, а також практику деяких зарубіжних країн щодо грошової компенсації потерпілим. Надано пропозиції щодо шляхів наповнення фонду потерпілих.

Ключові слова: потерпілий, злочин, кримінальне судочинство, фонд, компенсація.

Постановка проблеми. Практически во всех конституционных нормах мирового сообщества, в том числе и Конституции Казахстана, права и свободы человека провозглашены высшей ценностью. Основой послужили нормы Всеобщей декларации прав человека, принятой Резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 года (далее – Декларация).

Статья 1 Декларации предусматривает, что все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах. Они наделены разумом и совестью и должны поступать в отношении друг друга в духе братства. Однако всем известно, что не все

люди столь разумны и поступают по отношению друг к другу в духе братства. Имеются исключения из названного правила, так называемое преступное поведение отдельных представителей по отношению к другим. Декларация в статье 8 предусматривает право каждого человека на эффективное восстановление в правах компетентными национальными судами в случаях нарушения его основных прав, предоставленных ему Конституцией или законом.

Цель статьи. Ответной реакцией государства на совершение противоправных деяний является возбуждение уголовного судопроизводства, как правовой механизм защиты и восстановления нарушенных прав человека. По указанной причине именно защита прав потерпевшего (жертвы) должна ставиться во главу всего уголовного судопроизводства.

Изложение основного материала. Если обратиться к нормам Декларации, то увидим, что защите прав подозреваемого, обвиняемого в уголовном судопроизводстве посвящены 5 статей (5, 9, 10, 11, 14)³, в то время как защите прав жертвы всего лишь 2 статьи (3 и 7)⁴.

Последнее время общественность и научные круги особое внимание уделяют защите прав именно первой категории людей, забыв об основах уголовного процесса – восстановлению и защите прав законопослушного гражданина.

В этой связи у нас возникает вопрос: Каким образом и насколько эффективно восстанавливаются права потерпевшего в уголовном процессе? Учитывая, что уголовным процессом предусмотрены несколько видов потерпевших: государство, общество, юридическое и физическое лицо, хотелось бы отметить, что в настоящей публикации под потерпевшим мы рассматриваем только физических лиц.

Насколько всем известно, последнее время Республика Казахстан (далее – РК), как и Украина, ведет активную политику по реформированию уголовного судопроизводства.

В этой связи с 1 июля 2018 года вступили в силу нормы Закона РК «О Фонде компенсации потерпевшим» (далее – Закон) в части взыскания принудительных платежей с виновных лиц в совершении всех категорий уголовных правонарушений.

Данный Закон предусматривает компенсацию за нарушенные права и свободы потерпевшим, которые представляют собой единовременные финансовые выплаты из фонда компенсации потерпевшим (далее – Фонд). Получение компенсации не исключает право потерпевшего взыскивать полный ущерб от преступления с виновного лица.

Данный законодательный акт позволяет потерпевшим:

- 1) получить денежную компенсацию;
- 2) получить компенсацию не дожидаясь разрешения дела в суде:
 - в случае, если виновное лицо не установлено;
 - в случае, когда виновный скрывается от правосудия.

³ Статья 5. Никто не должен подвергаться пыткам или жестоким, бесчеловечным или унижающим его достоинство обращению и наказанию.

Статья 9. Никто не может быть подвергнут произвольному аресту, задержанию или изгнанию.

Статья 10. Каждый человек, для определения его прав и обязанностей и для установления обоснованности предъявленного ему уголовного обвинения, имеет право, на основе полного равенства, на то, чтобы его дело было рассмотрено гласно и с соблюдением всех требований справедливости независимым и беспристрастным судом.

Статья 11. 1. Каждый обвиняемый в совершении преступления имеет право считаться невиновным до тех пор, пока его виновность не будет установлена законным порядком путем гласного судебного разбирательства, при котором ему обеспечиваются возможности для защиты. 2. Никто не может быть осужден за преступление на основании совершения деяния или за бездействие, которые во время их совершения не составляли преступления по национальному или международному праву. Не может налагаться наказание более тяжкое, нежели то, которое могло быть применено в то время, когда преступление было совершено.

Статья 14. 1. Каждый человек имеет право искать убежища от преследования в других странах и пользоваться этим убежищем. 2. Это право не может быть использовано в случае преследования, в действительности основанного на совершении неополитического преступления, или деяния, противоречащего целям и принципам ООН.

⁴ Статья 3. Каждый человек имеет право на жизнь, на свободу и на личную неприкосновенность. Статья 7. Все люди равны перед законом и имеют право, без всякого различия, на равную защиту закона. Все люди имеют право на равную защиту от какой бы то ни было дискриминации, и от какого бы то ни было подстрекательства.

Компенсация предусмотрена для жертв насильственных преступлений, в т.ч. несовершеннолетним жертвам сексуального насилия; жертвам торговли людьми или пыток; лицам, которым в результате преступления нанесен тяжкий вред здоровью, или зараженным вирусом иммунодефицита; законным представителям в случае смерти потерпевшего.

Всего перечнем предусмотрено 124 состава преступлений по 46 статьям Уголовного кодекса. Начало выплат предусмотрено с 1 июля 2020 года. До указанного периода планируется накопление средств фонда.

Компенсации потерпевшим выплачиваются от 30 до 50 месячных расчетных показателей (далее – МРП) (от 72 150 тенге до 120 250 тенге).

Особое внимание необходимо обратить на размер максимальной денежной компенсации за причинение смерти (убийство, причинение смерти по неосторожности, доведение до самоубийства, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью и т.д.), установленной в Республике Казахстан. Так, ч. 3 ст. 7 Закона предусматривает максимальную компенсацию представителям потерпевшего в размере 50 МРП, что составляет по состоянию на 2018 год – 120 250 тенге.

Если перевести данную сумму в иностранную валюту, то размер компенсации за причинение смерти составит 322,5 доллара США или 285,2 евро⁵.

В то же время, согласно официальным данным, средний размер месячной заработной платы в Казахстане составляет 162 751 тенге⁶. Иными словами, принятием названного Закона законодатель попытался «определить денежный эквивалент» жизни человека, которая является наивысшей ценностью государства, размер которой в то же время не превысил среднюю месячную заработную плату трудящегося.

Аналогичным образом размеры компенсаций за причинение вреда здоровью, не связанного со смертью, полагаем чрезмерно заниженными.

Для сравнения: в ФРГ при нанесении 30–40 % вреда здоровью выплачивается 1 428 евро, 50–60 % – более 5 000 евро, а максимальная сумма выплаты может составить до 15 000 евро.

Размеры максимальных денежных выплат в США составляют от 10 000 до 15 000 долларов, а в отдельных штатах до 50 000 долларов.

В Нидерландах – 22 700 евро, также могут быть выплачены моральные страдания жертве в сумме не более 9100 евро.

Учитывая нынешнее состояние социально-экономического развития Республики Казахстан, полагаем, что представленные нормы выплаты компенсаций не могут полноценно обеспечить восстановление прав и свобод потерпевших в уголовном процессе.

Пополнение фонда будет осуществляться за счет неналоговых поступлений:

- 1) принудительные платежи со всех без исключения виновных лиц, в отношении которых суд вынес обвинительный приговор;
- 2) денежные взыскания, налагаемые судом на участников процесса за неисполнение процессуальных обязанностей, предусмотренных УПК РК, и нарушение порядка в судебном заседании;
- 3) денежные взыскания с осужденного к наказанию в виде исправительных работ;
- 4) регрессные требования с законных представителей несовершеннолетнего, признанного виновным в совершении преступления;
- 5) регрессные требования с юридических лиц, несущих материальную ответственность за вред, причиненный уголовным правонарушением физического лица;
- 6) регрессные требования с лиц, в отношении которых уголовное преследование прекращено по реабилитирующим основаниям;
- 7) регрессные требования с потерпевшего в случаях установления факта предоставления им недостоверных сведений для получения компенсации, а также перекалфикации уголовных правонарушений на иные составы, за которые не предусмотрена компенсация, и прекращения уголовного дела либо вступления в законную силу оправ-

⁵ Официальный курс Национального банка Республики Казахстан за один доллар США – 372,83 тенге; за один евро – 421,56 тенге. URL: <https://www.nationalbank.kz/?furl=cursFull&switch=rus>

⁶ Источник интернет-ресурс Министерства национальной экономики РК. URL: <http://www.zakon.kz/4930632-nazvana-srednyaya-zarplata-kazahstantsev.html>

дательного приговора суда за отсутствием события уголовного правонарушения.

По данному положению полагаем оправданным с моральной точки зрения, что государство возлагает на себя обязанность по выплате компенсаций от неналоговых поступлений в бюджет, т.е. финансовая нагрузка не будет ложиться на законопослушных налогоплательщиков.

Законом Республики Казахстан от 10 января 2018 года «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам Фонда компенсации потерпевшим» в Раздел 7. «Принудительные меры медицинского характера. Иные меры уголовно-правового воздействия» УК РК введен новый инструмент имущественного взыскания с виновных «Принудительный платеж». Единственной его целью является защита прав и законных интересов потерпевших путем пополнения Фонда компенсации потерпевшим посредством взыскания со всех виновных денежных средств.

Из логики ст. 401 УПК РК в резолютивной части обвинительного приговора следует, что взыскание принудительного платежа в Фонд компенсации потерпевшим возможен только с осужденных. Однако данные денежные взыскания имеют схожие признаки с наказаниями, предусмотренными УК РК, хотя и регламентированы в качестве мер уголовно-правового воздействия. Полагаем, что данный инструмент подлежит изучению в рамках отдельного исследования

Взыскания, налагаемые судом за неисполнение процессуальных обязанностей, также является одним из источников пополнения фонда. Сумма принудительного взыскания зависит от тяжести преступления и варьируется от 5 до 50 МРП (от 12 025 тенге до 120 250 тенге в 2018 году).

Интересным и справедливым, на наш взгляд, представляется институт регрессного требования, когда с виновного подлежит взысканию сумма выплаченной потерпевшему компенсации. Однако, как показывает практика, не все преступления раскрываются и виновные лица привлекаются к ответственности.

Так, согласно официальной статистике, из зарегистрированных уголовных правонарушений в 2017 году более 55 % (в 2012 году – 63 %, в 2013 году – 66 %, в 2014 году – 75 %, в 2015 году – 56 %, в 2016 году – 59 %, в 2017 году – 55 %) остаются нераскрытыми, виновные лица не установлены. На преступления, относящихся к категории тяжких, приходится почти каждое третье (28 %), а на особо тяжкие – 8 % (см. табл.).

Правонарушения		Количество преступлений, зарегистрированных в отчетном периоде					
год		2012	2013	2014	2015	2016	2017
Всего		287681	359844	341291	386718	361689	316418
из них	небольшой тяжести	25460	43990	39608	65773	47729	39571
	средней тяжести	228444	279389	271592	249840	246396	219772
	тяжкие	30696	33836	27941	28732	28116	24278
	особо тяжкие	3081	2629	2150	2165	1944	2134
Преступления					346510	324185	285755
Проступки					40208	37504	30663

Продолжение таблицы

Количество преступлений, по которым прерваны сроки досудебного расследования в отчетном периоде за неустановлением лица											
2012	%	2013	%	2014	%	2015	%	2016	%	2017	%
181590	63,1	237243	65,9	256079	75,0	215307	55,7	211738	58,5	175294	55,4
9838	38,6	21399	48,6	22771	57,5	36286	55,2	26939	56,4	19886	50,3
154681	67,7	197015	70,5	216660	79,8	167549	67,1	175120	71,1	147906	67,3
16735	54,5	18387	54,3	16237	58,1	10365	36,1	8706	31,0	6687	27,5
336	10,9	442	16,8	411	19,1	217	10,0	204	10,5	159	7,5
						214417	61,9	210969	65,1	174638	61,1
						890	2,2	769	2,1	656	2,1

Кроме того, законодателем не предусмотрены правовые механизмы пополнения Фонда в случае, если его накопления будут недостаточны для выплаты компенсаций потерпевшим.

В то же время получение компенсации не препятствует заявлению потерпевшим гражданского иска в уголовном процессе о возмещении имущественного и морального вреда, причиненного непосредственно уголовным правонарушением или общественно опасным деянием невменяемого, а также о возмещении расходов на погребение, лечение, сумм, выплаченных в качестве страхового возмещения, пособия или пенсии, а также расходов, понесенных в связи с участием в производстве дознания, предварительного следствия и в суде, включая расходы на представительство.

Выводы. Подводя итог вышеизложенному, представляется важным подчеркнуть, что нововведённый инструмент восстановления прав потерпевших имеет ряд правовых недостатков, требующих существенного пересмотра, в частности, размеры установленной компенсации, отдельные способы и механизмы пополнения Фонда. Кроме того, содержание и сущность Фонда компенсации требует отдельного теоретического исследования в рамках криминологического направления «Цены преступности», как одного из элементов экономического воздействия на преступность.

Бібліографічні посилання

1. URL: <https://www.nationalbank.kz/?furl=cursFull&switch=rus>.
2. Интернет-ресурс Министерства национальной экономики РК. URL: <http://www.zakon.kz/4930632-nazvana-srednyaya-zarplata-kazahstantsev.html>.

Поступила в редакцию 28.11.2018

SUMMARY

Omarov Ye.B. Fund victims in criminal proceedings as an instrument for the restoration of violated human rights. The issues of protection of the rights of victims (victims) of crime as one of the fundamental principles of criminal justice are considered. The provisions of the Universal Declaration of Human Rights from the point of view of protecting and restoring the rights of victims and law-abiding citizens, as well as the practice of some foreign countries regarding compensation to victims are analyzed. The proposals on how to fill the victims' fund are given.

It was noted that the legislator does not provide for legal mechanisms for replenishing the Fund in case its accumulations are insufficient to pay compensation to victims. At the same time, the receiving of compensation does not prevent the victims from filing a civil suit in criminal proceedings for the compensation of property and moral damage caused directly by a criminal offense or by a socially dangerous act of a deranged person. The newly introduced instrument for the restoration of the rights of victims has a number of legal shortcomings that require substantial revision, in particular, the size of the established compensation

Keywords: *victim, crime, criminal justice, fund, compensation.*

УДК 341.223



Самотуга А.В.

кандидат юридичних наук, доцент
(Дніпропетровський державний
університет внутрішніх справ)

DOI: 10.31733/2078-3566-2018-5-146-152

«LAWFARE» («ПРАВОВІЙНА») ЯК ЗАСІБ ВИПРАВДАННЯ АГРЕСИВНОЇ ВІЙНИ: ГЕНЕЗА ПОНЯТТЯ

Розглянуто сучасні підходи до визначення поняття «правовійни» у зарубіжних публікаціях. Термін «правовійна» (англ. «lawfare») є похідним від «law» (закон) та «warfare» («війна», «воєнні дії»). Вона складовою гібридних воєн і застосовується через зловживання здебільшого міжнародним правом для виправдання агресивної війни.

Ключові слова: *право, війна, правовійна, міжнародне право, зловживання.*