## Права человека и уголовный процесс

Все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах (1).

Права человека - это определенные нормативно структурированные свойства и особенности бытия личности, которые выражают ее свободу и являются неотъемлемыми и необходимыми способами и условиями ее жизни, взаимоотношений с обществом, государством, другими индивидами (2).

Права личности органично вплетены в социальную деятельность людей, их общественные отношения, способы бытия индивида. Они являются формой взаимодействия людей, упорядочения их связей, нормативной координации их поступков и деятельности, предотвращения противоречий, противоборства, конфликтов на основе сочетания свободы индивида со свободой других людей, с нормальным функционированием общества и государства. Такие права, как право на жизнь, на достоинство, свободу неприкосновенность личности, совести, мнений, убеждений, автономию личной жизни и другие, являются необходимыми условиями жизни человека в цивилизованном обществе и должны быть безоговорочно признаны и охраняемы государством.

Уголовное судопроизводство сферой государственной является деятельности, где права личности затрагиваются наиболее ощутимо. Здесь возможно применение различных мер уголовно-процессуального принуждения, сопряженного с психическим и физическим воздействием, решаются вопросы об уголовном преследовании, привлечении лица к его свободе, имуществе. В уголовной ответственности, уголовное судопроизводство вовлекаются пострадавшие от преступлений и другие лица, обладающие правами и нуждающиеся в их надлежащем обеспечении в

соответствии с конституционными требованиями, поскольку от этого зависят их судьбы, а, в ряде случаев, и жизни.

Демократическое правовое государство, реализуя свою прерогативу на уголовное преследование граждан, преступивших уголовно-правовой запрет, заинтересовано в точности уголовной репрессии: временному ограничению прав должен быть подвергнут только виновный и только в меру своей виновности. Чтобы обеспечить такую точность, необходимо с достоверностью установить все существенные фактические обстоятельства дела, а именно: в чем выражается преступное действие или бездействие; каковы мотивы преступления, кто его совершил и действовал ли совершивший виновно; в чем заключается роль каждого из соучастников; в чем выражается причиненный вред и каковы его размеры, а также отягчающие, смягчающие ответственность и другие обстоятельства.

На основе многолетнего опыта исторически сложилась подчиненная указанной цели строго упорядоченная системная деятельность, оптимально приспособленная для установления истины по делу о преступлении. Эта деятельность называется уголовным процессом.

Понятие **УГОЛОВНОГО** процесса тождественно ОИТЯНОП уголовного данный употребляется обозначения судопроизводства: термин ДЛЯ деятельности не только суда, но и органов дознания, предварительного следствия и прокуратуры, словом, всего производства по уголовному делу от Уголовно-процессуальная начала ДО конца. деятельность детально регламентирована законом и включает в себя возбуждение, предварительное расследование, судебное рассмотрение и разрешение уголовных дел, а также деятельность по исполнению приговоров производством. В основном ее обеспечивают специально управомоченные органы государства и должностные лица: суд, прокурор, следователь и органы дознания. Именно они придают ей целенаправленный характер, осуществляя производство по уголовному делу и принимая по нему основные решения.

В уголовно-процессуальной деятельности принимают участие также представители различных государственных и негосударственных учреждений,

предприятий и организаций, должностные и частные лица (граждане), строго занимающие определенное законом положение, именуемое процессуальным. Это обвиняемый, подозреваемый, свидетель, эксперт, специалист, понятой, переводчик и др. Они вступают друг с другом в отношения, урегулированные правовыми нормами, закрепленными в законе, т.е., в правоотношения, суть которых заключается в том, что один участник уголовно-процессуальной деятельности имеет законное право по отношению к другому, а этот другой несет соответствующую данному праву законную обязанность.

По своей отраслевой принадлежности нормы, устанавливающие эти права и обязанности, относятся к уголовно-процессуальному праву, поэтому порождаемые ими правоотношения называются уголовно-процессуальными.

Таким образом, уголовный процесс (уголовное судопроизводство) - это регламентированная законом и облеченная в форму правоотношений деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда при участии представителей учреждений, предприятий и организаций, должностных лиц и граждан, содержанием которой является возбуждение, предварительное расследование, судебное рассмотрение и разрешение уголовных дел, а также судебная деятельность по исполнению приговоров, осуществлению судебного контроля, и иным особым производствам.

Все действия органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, связанные с уголовным процессом подчиняются установленной законом процедуре, т.е., осуществляются в определенной процессуальной форме, которая представляет собой совокупность установленных законом условий совершения определенных действий и является обязательной для всех без исключения участников уголовного процесса. Процессуальная форма тесно связана с сущностью и содержанием деятельности участников процесса, гарантиями их прав и законных интересов. Пренебрежение ею, способно привести к серьезным, порой трагическим ошибкам. Аккумулируя в себе многовековой опыт производства по уголовным делам и обеспечивая точность, четкость, планомерность предварительного расследования и судебного

разрешения уголовного дела, уголовно-процессуальная форма представляет собой наиболее надежно выверенное историей средство реализации назначения уголовного судопроизводства.

Каждый из участников уголовного процесса обладает определенными правами и несет определенные обязанности, а некоторые из них, в частности подозреваемый, обвиняемый, защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, имеют в уголовном процессе еще и собственные интересы. Для обеспечения прав и законных интересов участников процесса законодатель устанавливает совокупность правовых средств - процессуальных гарантий, которые одновременно, являются гарантиями прав участников процесса и гарантиями правосудия по уголовным делам.

В уголовном процессе важное место занимает понятие функции, означающее роль, которую играет в определенной многогранной деятельности ее конкретный участник, направление его деятельности и соответственно предназначение данного субъекта.

Уголовно-процессуальное законодательство Азербайджанской Республики различает три уголовно-процессуальные функции: а) уголовное преследование (обвинение); б) защита; в) разрешение уголовного дела. Функция обвинения выражается в выдвижении, формулировании и обосновании обвинения в совершении конкретного преступления. Функция защиты представляет собой уголовно-процессуальную деятельность по опровержению инкриминируемого обвинения полностью или частично или по обоснованию любого изменения этого обвинения в сторону, улучшающую положение обвиняемого. Функция разрешения уголовного дела предполагает формулирование юридически значимого ответа на вопрос о состоятельности или несостоятельности предъявленного обвинения и вывод о виновности или невиновности обвиняемого.

Осуществление двух противоборствующих функций - уголовного преследования (обвинения) и защиты - есть спор равноправных сторон в уголовном судопроизводстве, необходимое условие установления истины

судом, возвышающимся над сторонами и осуществляющим свою собственную функцию - разрешение уголовного дела.

Источниками уголовно-процессуального законодательства Азербайджанской Республики Конституция Азербайджанской являются Республики, Уголовно-процессуальный Кодекс, другие законы, международные договора с участием Азербайджанской Республики.

Согласно ст.ст. 147, 151 Конституции Азербайджанской Республики и ст. 2 УПК Азербайджанской Республики, нормы Конституции Азербайджанской Республики обладают высшей юридической силой на всей территории Азербайджанской Республики и имеют прямую силу. При наличии противоречий между нормами Конституции Азербайджанской Республики и положениями УПК применяются нормы Конституции Азербайджанской Республики.

При наличии в международных договорах с участием Азербайджанской Республики иных правил, нежели в УПК, применяются правила международных договоров.

В рамках уголовно-процессуальной деятельности не могут применяться нормативно-правовые акты, отменяющие или ограничивающие права и свободы человека и гражданина (за исключением случаев, предусмотренных законом), нарушающие принципы независимости судей и состязательности при осуществлении правосудия, заведомо придающие определенную юридическую силу доказательствам.

К международным документам, гарантирующим право на свободу, а также другие права и свободы личности относятся Всеобщая декларация прав человека (1948 г.), Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод (1950 г.), Заключительный акт Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе (1975 г.), Парижская хартия для новой Европы (1990 г.), Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 г.), Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (1984 г.), Конвенция о правах ребенка (1989 г.), Основные принципы, касающиеся независимости судебных

органов (1985 г.), Основные принципы, касающиеся роли юристов (1990 г.), Кодекс поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка (1979 г.), Минимальные стандартные правила обращения с заключенными (1955 г.), Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних ("Пекинские правила") (1985 г.), Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме (1988 г.), Документ Московского совещания Конференции по человеческому измерению СБСЕ (1991 г.) и другие.

Статья 5 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод гласит:

- "1. Каждый человек имеет право на свободу и личную неприкосновенность. Никто не может быть лишен свободы иначе, как в следующих случаях и в порядке, установленном законом:
- а) законное содержание лица под стражей на основании признания его виновным компонентным судом;
- b) законный арест или задержание лица за невыполнение законного решения суда или с целью обеспечения выполнения любого обязательства, предписанного законом;
- с) законный арест или задержание лица, произведенные с тем, чтобы оно предстало перед компетентным судебным органом по обоснованному подозрению в совершении правонарушения или в случае, когда имеются основания полагать, что необходимо предотвратить совершение им правонарушения или помешать ему скрыться после его совершения:
- d) задержание несовершеннолетнего лица на основании законного постановления для воспитательного надзора или его законное задержание, произведенное с тем, чтобы оно предстало перед компетентным органом;
- е) законное задержание лиц с целью предотвращения распространения инфекционных заболеваний, а также душевнобольных, алкоголиков, наркоманов или бродяг;

- f) законный арест или задержание лица с целью предотвращения его незаконного въезда в страну или лица, против которого предпринимаются меры по его высылке или выдаче.
- 2. Каждому арестованному сообщаются незамедлительно на понятном ему языке причины его ареста и любое предъявленное ему обвинение.
- 3. Каждое арестованное в соответствии с положениями пункта 1 (с) данной статьи лицо незамедлительно доставляется к судье или к другому должностному лицу, уполномоченному законом осуществлять судебные функции, и имеет право на судебное разбирательство в течение разумного срока или на освобождение до суда. Освобождение может ставиться в зависимость от предоставления гарантии явки в суд.
- 4. Каждому, кто лишен свободы вследствие ареста или содержания под стражей, принадлежит право на разбирательство, в ходе которого суд безотлагательно решает вопрос о законности его задержания и выносит постановление о его освобождении, если задержание незаконно.
- 5. Каждый, кто был жертвой ареста или содержания под стражей, произведенных в нарушение положений данной статьи, имеет право на компенсацию, обладающую исковой силой".

Аналогичные положения содержит Конституционный Закон Азербайджанской Республики от 24.12.2002 "О регулировании осуществления в Азербайджанской Республике прав и свобод человека".

Согласно ст. 4 данного Закона "...никто не может быть задержан, арестован или лишен свободы в другой форме, за исключением следующих случаев и в порядке, отличающемся от указанного ниже:

- 1. лишения лица свободы после осуждения его полномочным судом;
- 2. законного задержания или ареста лица за несоблюдение законного решения суда или в целях обеспечения выполнения того или иного предусмотренного законом обязательства;
- 3. законного задержания или ареста лица в целях доставки его в полномочный судебный орган при наличии обоснованных подозрений в

совершении им преступления или обоснованной необходимости предотвращения возможности скрыться после совершения данного деяния;

- 4. лишения несовершеннолетнего лица свободы на основании законного решения в целях воспитательного надзора или его законного задержания для доставки в полномочный судебный орган;
- 5. законного задержания лиц в целях предотвращения распространения инфекционных заболеваний, а также душевнобольных, лиц, подверженных алкоголизму и наркомании, или занимающихся бродяжничеством;
- 6. законного задержания или ареста лица в целях предотвращения его незаконного въезда в страну, либо законного задержания или ареста лица, в отношении которого принимаются меры принудительного выдворения или экстрадиции.

Каждое лицо, задержанное или арестованное в соответствии со статьей 4.1 настоящего Закона, безотлагательно доставляется к судье, уполномоченному рассматривать дело или освобождать до суда. Данное лицо имеет право на проведение судебного разбирательства в установленный законом срок или на освобождение до суда.

Каждое лицо, лишенное свободы в результате задержания или ареста, имеет право на проведение судебного разбирательства, при этом суд безотлагательно решает вопрос с законности его задержания и, если лицо задержано незаконно, выносит решение о его освобождении.

Задержанное или арестованное лицо может быть освобождено до суда с условием гарантирования его явки в суд.

Каждое лицо, задержанное или арестованное вопреки указаниям статьи 4.1 настоящего Закона, имеет право на компенсацию, обеспеченное иском.

Никто не может быть задержан, арестован или лишен свободы лишь за неспособность выполнить то или иное обязательство гражданского договора.

Согласно ст. 5 данного Конституционного закона, в установленном законом порядке каждый может в связи с нарушенными правами и свободами обжаловать в Конституционный суд Азербайджанской Республики нормативные решения органов законодательной, исполнительной и судебной

власти и нормативные акты муниципалитетов, нарушающие его права и свободы.

Структурными элементами системы основных прав человека являются право на свободу и право на личную неприкосновенность, гарантированные Конституцией Азербайджанской Республики и нормами международных документов. Право на свободу закреплено в статье 28, а право на личную неприкосновенность - в статье 32 Конституции Азербайджанской Республики. Согласно ч.2 статьи 28 Конституции Азербайджанской Республики право на свободу может быть ограничено только в предусмотренном законом порядке путем задержания, ареста или лишения свободы.

Согласно статье 3 Всеобщей декларации прав человека, "каждый человек имеет право на жизнь, на свободу и на личную неприкосновенность".

Статья 9(1) Международного пакта о гражданских и политических правах гласит: "Каждый человек имеет право на свободу и личную неприкосновенность. Никто не может быть подвергнут произвольному аресту или содержанию под стражей. Никто не должен быть лишен свободы иначе, как на таких основаниях и в соответствии с такой процедурой, которые установлены законом".

Согласно статье 12 Конституции Азербайджанской Республики, обеспечение прав и свобод человека и гражданина высшая цель государства.

Согласно Конституции Азербайджанской Республики, к основным правам и свободам человека и гражданина относятся право на равенство (ст.25), право на защиту прав и свобод (ст.26), право на жизнь (ст.27), право на свободу (ст.28), право собственности (ст.29), право на интеллектуальную собственность (ст.30), право на безопасное проживание (ст.31), право на личную неприкосновенность (ст. 32), право на неприкосновенность жилья (ст. 33), право на брак (ст.34), право на труд (ст. 35), право на забастовку (ст.36), право на отдых (ст.37), право на социальное обеспечение (ст.38), право жить в здоровой окружающей среде (ст.39), право на образование (ст.42), право на жилище (ст.43), право пользования родным языком (ст.45), право на защиту чести и достоинства (ст.46), право на обращение (ст.57), судебная гарантия

прав и свобод (ст.60), право на получение правовой помощи (ст.61), недопущения изменения судебной юрисдикции (ст.62), презумпция невиновности (ст.63), недопущения повторного осуждения за одно и тоже преступление (ст.64), недопущение принуждения свидетельствовать против себя и родственников (ст.66), права задержанных, арестованных и обвиняемых в совершении преступления (ст.67), право требовать возмещения ущерба (ст.68), защита прав и свобод человека и гражданина (ст.71) и др.

В связи с этим, обеспечение права па свободу (ст. 14 УПК), право на неприкосновенность личности (ст. 15 УПК), право на неприкосновенность частной жизни (ст. 16 УПК), право на неприкосновенность жилища (ст. 17 УПК), право собственности (ст. 18 УПК), право на получение юридической помощи и защиту (ст. 19 УПК), свобода от само изобличения и изобличения родственников (ст.20 УПК), соблюдение подсудности (ст.29 УПК) и другие отнесены законодателем к основным принципам и условиям уголовного судопроизводства.

Уголовное судопроизводство слагается из принимаемых органами, осуществляющими уголовный процесс, процессуальных решений и совершаемых в соответствии с ними процессуальных действий, которые всегда в той или иной мере затрагивают чьи-либо права и интересы, нередко связаны с определенными ограничениями возможностей людей осуществлять свои права и свободы.

Необходимость подобных ограничений обусловлена необходимостью решения задач уголовного судопроизводства, наличием и оправданностью существования шкалы ценностей, согласно которой при осуществлении уголовно-процессуальной деятельности интересы общества и государства, в ряде случаев, преобладают над интересами индивидов.

Кроме того, необходимость временных ограничений прав и свобод личностей обусловлена нежеланием некоторых из них добровольно претерпевать ограничения и соблюдать требования, вытекающие из логики уголовно-процессуальной деятельности.

Решение задач уголовного судопроизводства в любых ситуациях, в том числе, при активном и пассивном противодействии органам, осуществляющим уголовный процесс, определяет необходимость наделения этих органов полномочиями по осуществлению властных действий, каковыми являются меры уголовно-процессуального принуждения.

Мерами уголовно-процессуального принуждения называются регламентированные уголовно-процессуальным законом факультативные, властные, принудительные действия органов, осуществляющих уголовный процесс, применяемые к физическим лицам против их воли и желаний в целях осуществления задач уголовного судопроизводства. Они выражаются в лишении или ограничении личной свободы, временном лишении должности, ограничении права собственности, угрозе имущественных потерь и иных правоограничениях.

Из приведенной дефиниции исходит, что составными частями понятия "меры уголовно-процессуального принуждения" являются: регламентация уголовно-процессуальным законом; факультативность; властность и принудительность; наличие специальных субъектов применения; направленность применения; наличие целей применения.

Регламентация уголовно-процессуальным законом означает, что меры уголовно-процессуального принуждения применяются лишь в формах, при условиях и в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законом.

Данное положение обусловлено принципом законности, означающем, что деятельность всех участников уголовного процесса должна осуществляться в рамках процедур, предусмотренных уголовно-процессуальным законом и исключающих произвольность действий и решений. Применительно к мерам уголовно-процессуального принуждения это означает, что они не могут применяться при отсутствии ситуаций, предусмотренных законом, а также в произвольных формах и порядке.

Принцип законности при применении мер уголовно-процессуального принуждения, как и в целом при осуществлении уголовного процесса обеспечивается требованиями ст. 10.5 УПК, согласно которым не имеют

юридической силы процессуальные действия и решения, проведенные и принятые с нарушением положений УПК.

Факультативность означает, что применение мер уголовнопроцессуального принуждения является правом, а не обязанностью. Меры уголовно-процессуального принуждения могут применяться лишь в исключительных случаях, целесообразность чего определяется конкретной ситуацией.

Властность и принудительность означает, что они применяются вопреки воле и желаниям конкретных людей. Воля - свойство (процесс, состояние) человека, проявляющееся в его способности сознательно управлять своей психикой и поступками. Желание - состояние актуализированной, т.е. начавшей действовать, потребности, сопровождаемое стремлением и готовностью сделать что-либо конкретное для ее удовлетворения (3).

Согласно ст. 7.0.5 УПК, органы, осуществляющие уголовный процесс - это органы дознания, следствия, прокуратуры и суды, в производстве которых находится уголовное дело или иные материалы, связанные с уголовным преследованием.

Данное положение находится в коллизии с другими понятиями УПК, что обусловлено их неверными формулировками. Так, согласно ст. 7.0.3. УПК, уголовный процесс - совокупность проводимых процессуальных действий и принимаемых процессуальных решений по уголовному преследованию. Согласно ст. 7.0.4. УПК, уголовное преследование - уголовно-процессуальная деятельность, осуществляемая с целью установления события преступления, изобличения лица, совершившего предусмотренное уголовным законом деяние, выдвижения обвинения, поддержания этого обвинения в суде, назначения ему наказания, обеспечения в случае необходимости, мер процессуального принуждения. Согласно ст. 7.0.6. УПК, уголовное дело - совокупность материалов, собранных при осуществлении уголовного преследования в связи с совершенным преступлением или преступлением, совершение которого предполагается. Согласно ст. 7.0.7. УПК, иные материалы, связанные с собранные преследованием - это материалы, **УГОЛОВНЫМ** связи

осуществлением уголовного преследования по упрощенному досудебному производству или жалобе в порядке частного обвинения, либо особому производству.

Кроме того, в УПК введено отдельное понятие уголовного судопроизводства, тогда как оно является синонимом понятия "уголовный процесс". Так, согласно ст. 7.0.8. УПК, уголовное судопроизводство - это осуществляемое в предусмотренном УПК порядке досудебное производство, а также производство в судах первой, апелляционной и кассационной инстанций.

Коллизии между приведенными формулировками основных понятий УПК состоят в следующем.

Уголовное преследование не может осуществляться в целях назначения наказания, поскольку назначение наказания прерогатива суда, осуществляющего правосудие (4). Суд в уголовном преследовании не участвует.

Если уголовный процесс - совокупность действий и решений по уголовному преследованию, то его участниками (ст. 7.0.18 УПК) и сторонами (ст. 7.0.19 УПК) не могут быть подозреваемый, обвиняемый, их защитники и представители и др., поскольку они в уголовном преследовании не участвуют.

В связи с изложенным, под уголовным преследованием следует понимать процессуальную деятельность стороны обвинения по установлению и привлечению к уголовной ответственности лица, совершившего преступление, а под уголовным процессом (уголовным судопроизводством) - совокупность процедур, обязательных для его участников при проведении действий и принятии решений, обусловленных задачами уголовного судопроизводства.

Меры уголовно-процессуального принуждения должны применяться лишь к конкретным физическим лицам.

В процессуальной литературе и на практике нет единства взглядов относительно того, к кому могут быть применены меры уголовно-процессуального принуждения (5).

По логике уголовного процесса, меры уголовно-процессуального принуждения должны применяться только к участникам уголовного процесса,

однако УПК Азербайджанской Республики содержит случаи применения задержания и привода к физическим лицам, которые еще не приобрели статус участников уголовного процесса. См. комментарий к ст. ст. 148 и 178 УПК.

Для устранения подобных коллизий, УПК должен быть дополнен положениями о статусе лица, вовлеченного в уголовный процесс, даже не являясь его участником (6).

Данное предложение исходит из того, что УПК предусматривает участие в ряде следственных действий и организационных мероприятий лиц, которые к числу участников уголовного процесса не отнесены и правом подписания протокола не наделены. В частности, согласно ст. 237 УПК, в эксгумации предусмотрено участие близких родственников; в освидетельствовании (ст. 238 УПК) - врача или специалиста в области судебной медицины; в опознании лица (ст. 239 УПК) - не менее трех статистов; при обыске и выемке (ст. 244 УПК) - лица, в жилище которого производится обыск и т.п. В этот же перечень необходимо добавить кинологов, осветителей, водителей, подсобных рабочих, работников охраны, педагога, лиц, сопровождающих больных или раненых пострадавших и т.п.

В случае воспрепятствования перечисленными лицами осуществлению задач уголовного судопроизводства, к ним должны быть применены меры уголовно-процессуального принуждения, и применение это должно быть законодательно регламентировано.

Меры уголовно-процессуального принуждения должны применяться лишь в целях осуществления задач уголовного судопроизводства, предусмотренных ст. 8 УПК. К таковым относятся: защита личности, общества и государства от преступных посягательств; защита личности от случаев злоупотребления служебными положениями в связи с совершением действительного или предполагаемого преступления; быстрое раскрытие преступления, всестороннее, полное и объективное расследование всех обстоятельств, связанных с уголовным преследованием; изобличение и привлечение к уголовной ответственности лиц, совершивших преступление; отправление

правосудия с целью, установив вину, наказания лиц, обвиняемых в совершении преступления и оправдания невиновных лиц.

Применение мер уголовно-процессуального принуждения может осуществляться с использованием правомерного физического и психического воздействия.

"Воздействие на человека есть процесс передачи информации от субъекта воздействия посредством различных методов и средств, отражение этой информации в психике данного лица, способной вызвать соответствующую реакцию, которая проявляется в его поведении, деятельности, отношениях и состояниях, становясь доступной для восприятия воздействующим посредством "образной связи"(7).

Под правомерным физическим и психическим воздействием понимается предусмотренное и регламентируемое законом ограничение прав и свобод человека с применением физической силы, специальных средств или огнестрельного оружия, а также предупреждение применить таковые или иные ограничения.

Критериями допустимости средства воздействия, необходимыми для признания его правомерным, являются:

- законность, т.е. непротиворечие приема воздействия букве и духу закона.
- избирательность воздействия, т.е. направленность воздействия лишь на конкретных лиц и нейтральность по отношению к остальным.
  - нравственность, т.е. соответствия воздействия принципам морали.

Применение физического и психического воздействия не должно:

- унижать честь и достоинство участников уголовного процесса;
- влиять на позицию невиновного, способствуя признанию им несуществующей вины;
- оправдывать само совершение преступления и преуменьшать его общественную опасность;
- способствовать оговору невиновных или обвинению виновных в большом объеме, чем это отвечает их действительной вине;
  - основываться на неосведомленности в правовых вопросах;

- способствовать развитию низменных побуждений и чувств, совершению аморальных поступков;
- подрывать авторитет участников уголовного процесса и органов государства.

Особо следует выделить условие применения физического и психического воздействия, которым является как можно меньшее ограничение при этом прав и свобод человека, причинение ему наименьшего вреда и ущерба. Это означает, что в случае необходимости применения физического и психического воздействия, из способов, допускаемых законом, должны в первую очередь быть избраны наименее слабейшие по степени юридической и иной силы. Данное условие применения воздействия обусловлено критериями нравственности, согласно которым любой человек, даже совершивший преступление остается человеком и обращаться с ним надо в соответствии с принципами человеческой морали.

Согласно ст. 15 УПК, в ходе уголовного преследования и, в том числе, при использовании мер уголовно-процессуального принуждения, запрещается применять пытки, использовать физическое и психическое насилие, подвергать голоду, гипнозу, лишать медицинской помощи, привлекать к участию в экспериментах или других действиях сопровождающихся длительной или острой физической болью либо временным расстройствам здоровья, применять другое жестокое, бесчеловечное или унижающее достоинство обращение и наказание.

Данное положение закона находится в коллизии с положениями, допускающими применение физического и психического воздействия, противоречиво по сути, в связи с чем подлежит особому вниманию.

Поскольку физическое и психическое воздействие осуществляется только при противодействии со стороны какого-либо лица против его воли и желаний, то с точки зрения психологии и согласно смыслового значения оно является синонимом насилия. В связи с этим, в ст. 15УПК, речь может идти только о незаконном насилии, т.е. насилии (воздействии), которое запрещено законом.

Кроме того, должны быть запрещены все действия причиняющие физическую боль или нравственные и физические страдания, а не только те, которые сопровождаются длительной или острой физической болью или временным расстройством здоровья.

Лишение медицинской помощи и подвергание голоду являются разновидностями пыток, вопрос о которых должен быть решен в законе всесторонне и конкретно.

Статья 1 Конвенции ООН против пыток (1984 г.), определяет пытку как любое действие, совершаемое государственным должностным лицом или иным лицом, выступающим в официальном качестве, или по подстрекательству, или с их ведома или молчаливого согласия, "которым какому-либо лицу умышленно причиняется сильная боль или страдание, физическое или нравственное, чтобы получить от него или от третьего лица сведения или признания, наказать его за действие, которое совершило оно или третье лицо, или в совершении которого оно подозревается, а также запугать или принудить его или третье лицо, или по любой причине, основанной на дискриминации любого характера".

Представляется, что и определение пытки, сформулированное в Конвенции ООН, не является совершенным.

Так, Конвенция ООН относит к основным элементам пытки умышленное причинение сильной боли или физических либо нравственных страданий. Между тем, современная наука располагает средствами, использование которых позволяет получить сведения, признания, наказать, запугать или принудить без причинения сильной боли или физических либо нравственных страданий?

Боль - понятие медицинское, а страдания - психологическое, в связи с чем они не должны составлять ядро правового документа, имеющего цель обеспечение прав и свобод человека.

Согласно логике Конвенции, если избивать часами человека, не чувствующего боли либо страдающего мазохизмом, либо демонстрировать

лицу, лишенному каких-либо нравственных принципов, сексуальные сцены с его близкими, пытки иметь место не будут.

Эта одна сторона, проблемы. Другая заключается в том, что разные люди в силу своих физиологических и психологических особенностей по разному воспринимают и реагируют на те или иные действия, что не исключает их целенаправленность и незаконность.

Так один человек вскоре позабудет либо, если имеет определенный опыт общения, воспримет как что-то обыкновенное, само собой разумеющееся, и удары дубинкой по почкам или пяткам, надевание противогаза, поедание таблеток слабительного и т.п., а у другого произойдет разрыв сердца от одного вида выставленных в ряд бутылок.

Всех видов пыток перечислить невозможно и их применение не должно быть связано с результатом (болью или страданиями), а должно определяться физической и нравственной неприкосновенностью личности, субъектами и целями.

Ситуации и порядок применения психического и физического воздействия предусмотрены ст.ст. 26 и 27 Закона Азербайджанской Республики "О полиции".

Согласно ст. 26 Закона "О полиции", сотрудник полиции может применить физическую силу против того или иного лица, не выполняющего его законные требования, только в следующих случаях:

- "... при предотвращении готовящегося или совершаемого преступления;
- при задержании лица, совершающего административное правонарушение или преступление;
  - в случае применения силы при совершении того или иного правонарушения.

Сотрудник полиции может применить специальные средства (дубинку, наручники, дымовые шашки и т.п.) против того или иного лица, не выполняющего его законные требования в следующих случаях:

- при совершении нападения или другою насилия, представляющего реальную угрозу жизни и здоровью человека;

- при возникновении мятежей или массовых беспорядков;
- при освобождении взятых в заложники лиц или захваченных зданий, строений, сооружений, земельных участков и транспортных средств;
- при подавлении группового нападения на жилые здания, а также здания предприятий, учреждений, организаций;
- при задержании лица, оказывающего сопротивление или совершающего преступление против жизни и здоровья человека, а также против собственности, или при попытке к бегству;
- при оказании задержанным лицом вооруженного сопротивления или достаточных основаниях о вероятности такого сопротивления;
- при пресечении попы тки к бегству лица, задержанного в подозрении в совершении преступления, лица, в отношении которого избрана мера пресечения арест, или осужденного к лишению свободы, а также при применении посторонними лицами силы для незаконного освобождения этого лица;
- в случае вероятности оказания лицом, совершившим общественно опасное деяние, сопротивления или совершения им бегства при задержании и препровождении в полицию;
  - при сопровождении арестованных;
- при вероятности причинения лицом своими опасными действиями ущерба себе или окружающим;
- в случае принуждения лица, совершившего общественно опасное деяние, выйти из здания, транспортного средства при его задержании;
- при создании водителем своими действиями реальной угрозы жизни и здоровью людей, неподчинении явному требованию сотрудника полиции об остановке транспортного средства и отсутствии другой возможности для его остановки (средства принудительной остановки).

Сотрудник полиции может применить огнестрельное оружие в порядке, установленном законодательством Азербайджанской Республики, в следующих случаях:

- при нападении или ином насилии, представляющем угрозу жизни и здоровью; при мятежах и массовых беспорядках; при освобождении заложников; при совершении общественно опасных действий с применением огнестрельного оружия;
- при пресечении попытки к бегству задержанного, арестованного или осужденного;
- при покушении на жизнь человека и в случае, когда применение средств принудительной остановки не дало результата;
- при оказании лицом вооруженного сопротивления во время его задержания;
- при предотвращении преступления, представляющего реальную угрозу жизни человека:
  - при предотвращении захвата огнестрельного оружия другим лицом;
- при уничтожении животного нападающего на человека или представляющего реальную угрозу.

Помимо указанных случаев, огнестрельное оружие может также применяться при подаче сигнала опасности или предупреждения и вызове помощи.

Применение физической силы, специальных средств или огнестрельного оружия в соответствии с требованиями Закона "О полиции" в случаях полной необходимости должно быть пропорционально возникшей опасности. Лишение жизни того или иного лица при применении физической силы, специальных средств или огнестрельного оружия в случаях полной необходимости не может быть расценено как нарушение права на жизнь.

В каждом случае применения сотрудником полиции физической силы, специальных средств, огнестрельного оружия в соответствующем органе полиции должна быть проведена служебная проверка выдано физической соответствующее закономерности заключение 0 силы, специальных средств, огнестрельного оружия.

Предоставление в распоряжение полиции специальных средств, могущих оказать разрушительное воздействие причинением различной степени увечий

анатомической целостности человека или являющихся не оправдывающим себя источником повышенной опасности, запрещается.

Сотрудник полиции, допустивший незаконное применение физической силы, специальных средств и огнестрельного оружия, несет ответственность, установленную законодательством Азербайджанской Республики".

Согласно ст. 27 Закона "О полиции", сотрудник полиции, осуществляющий обязанности, связанные с применением физической силы, специальных средств и огнестрельного оружия, должен:

- применять против человека физическую силу, специальные средства или огнестрельное оружие только в крайней необходимости или при необходимой обороне, в случае, если применение всех остальных средств воздействия не дало нужного результата, в зависимости от степени тяжести правонарушения или личности, его совершившего;
- не применять физическую силу, специальные средства и огнестрельное оружие против женщин, несовершеннолетних, лиц, рядом с которыми находятся несовершеннолетние, лиц, с явными признаками инвалидности и других физических и психических недостатков, а также огнестрельного оружия в местах скопления людей, в случаях, когда могут пострадать посторонние лица, за исключением случаев нападения с применением огнестрельного оружия или оказания вооруженного сопротивления;
- применять огнестрельное оружие только при предотвращении реальной опасности;
- до применения огнестрельного оружия сделать устное предупреждение или предупредительный выстрел (в случае внезапного, то есть неожиданного нападения, а также при совершении нападения с применением огнестрельного оружия, использованием механических транспортных средств, представляющих опасность хищных, диких или других животных, сотрудник полиции может применять огнестрельное оружие без предупреждения);
- обеспечивать оказание медицинской помощи лицам, пострадавшим в результат применения физической силы, специальных средств, огнестрельного оружия;

- стараться сохранить без изменения место применения огнестрельного оружия;
- сотрудник полиции должен безотлагательно в письменной форме уведомить орган полиции, в котором служит, или орган полиций территории, где было применено огнестрельное оружие, о случаях применения физической силы, специальных средств и огнестрельного оружия;
- в течение 24 часов в письменной форме уведомить соответствующего прокурора о применении физической силы, специальных средств, огнестрельного оружия".

Меры уголовно-процессуального принуждения, по общему правилу, применяются тем органом или должностным лицом, в производстве которого уголовное дело находится в данный момент,- дознавателем, следователем, прокурором или судом. Сказанное означает, что такие меры применяются на всем протяжении уголовного судопроизводства. Исключение составляют лишь задержание до возбуждения уголовного дела, когда арсенал следственных действий еще не включен вообще, а также стадия исполнения приговора, когда этот арсенал уже выведен из сферы применения. Применение мер принуждения по поручению изложенному не противоречит, поскольку в этих случаях речь идет об исполнении принятого решения.

Меры уголовно-процессуального принуждения применяются не только в отношении лиц, которые подвергаются уголовному преследованию (подозреваемый, обвиняемый), но и в отношении других участников уголовного судопроизводства. Например, при неявке без уважительных причин приводу могут быть подвергнуты как подозреваемый и обвиняемый, так и другие участники уголовного судопроизводства (статья 178 УПК), а арест на имущество может быть наложен даже в том случае, когда оно находится у любого лица, если, конечно, есть достаточные основания полагать, что оно получено в результате преступных действий подозреваемого или обвиняемого.

Содержанием мер уголовно-процессуального принуждения являются:

- лишение личной свободы, которое составляет суть задержания по подозрению в преступлении и меры пресечения в виде заключения под стражу;

- ограничение личной свободы, которое имеет место, например, при применении меры пресечения в виде подписки о невыезде и домашнем аресте;
- ограничение права собственности, которое имеет место при наложении ареста на имущество;
- угроза значительной имущественной потери, которая образует суть меры пресечения в виде залога;
- временное лишение должности, которое имеет место при применении временного отстранения от нее;
- иные лишения и правоограничения (например, доставление в правоохранительный орган лица вопреки его воле, которое является содержанием привода, денежное взыскание, означающее причинение убытков, особый режим военной службы, который применяется при избрании меры пресечения в виде наблюдения командования воинской части и т.п.).

Меры уголовно-процессуального принуждения применяются в целях обеспечения функций уголовного преследования и разрешения дела по существу, а также в целях собирания доказательств и обеспечения гражданского иска по уголовному делу. Так, задержание подозреваемого и применение меры пресечения призваны обеспечить функции уголовного преследования и разрешения дела; привод свидетеля или потерпевшего - собирание доказательств в виде показаний названных участников уголовного судопроизводства, а наложение ареста на имущество - гражданский иск, предъявленный по уголовному делу.

УПК Азербайджанской Республики относит к мерам уголовнопроцессуального принуждения задержание (статьи 147 - 153 ПК), меры пресечения (статьи 154 - 175 УПК), следственные Действия, проводимые принудительно (статьи 176 - 177 УПК) и привод (статья 178 УПК). \_\_\_\_\_

(1) Всеобщая декларация прав человека.

(2) Права человека. Учебник для ВУЗов. Под ред. Е.А.Лукашевой, М., 2001, с.1.

- (3) Немов Р.С. Психология. Книга 1, М., 2001. с. 655, 658.
- (4) Комментарий к парадоксам УПК Азербайджанской Республики. Под ред. Сулейманова Д.И., Баку, 2004, с. 45.
- (5) Уголовный процесс. Учебник для ВУЗов. Под ред. Гуценко К.Ф., М., 1997; Б.Т. Безленкин. Уголовный процесс России. М., 2004; Зинатуллин 3.3. Уголовно-процессуальное принуждение и его эффективность. Казань, 1981; Комментарий к парадоксам УПК Азербайджанской Республики. Под ред. Сулейманова Д.И., Баку, 2004.
- (6) Джафаров Д А. Участники уголовного процесса в криминалистике. Наука и образование, №7, Баку, 2004, с. 25-30.
- (7) Хайдуков Н.П. Понятие воздействия, его правомерность и допустимость в деятельности следователя. Саратов, 1973, с. 136.