

Комитет за гражданские права

А.В. Бабушкин

Москва, 2007 года

**Сотруднику милиции
о правах человека.**

Оглавление.

Введениестр. 2
Раздел № 1. Ответы на практические вопросы, возникающие в работе сотрудников милиции стр. 4
Раздел № 2. Конституция РФ, как ориентир в правовом пространстве страны стр. 28
Раздел № 3. Деятельность сотрудников милиции в свете решений Европейского Суда по правам человека стр.
Приложение № 1. Основные принципы применения силы и огнестрельного оружия должностными лицами по поддержанию правопорядка..... стр. 32
Приложение № 2. Руководящие принципы для эффективного осуществления Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядкастр. 33
Приложение № 3. Кодекс поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка стр. 34

Уважаемые сотрудники !

Эту книгу я прочитал до её официальной публикации, читал достаточно внимательно. Данная работа - своего рода квинтэссенция ряда нормативных и правовых актов. Она может оказаться очень полезной в работе дежурных частей милиции, а также в работе патрульно-постовых нарядов.

Данную книгу необходимо прочесть для повышения профессионального, общеобразовательного и культурного уровня. Кроме того из нее можно подчеркнуть практические сведения по решению многих конфликтных и спорных ситуаций.

Эта книжка позволяет получить информацию о наиболее часто встречающихся в работе сотрудников милиции нарушениях, допускаемых, как незнанию, так и по умыслу.

Обязательно прочтите эту книгу. Тогда и вопросов на разводах, и сомнений при несении службы у Вас станет значительно меньше.

С уважением, старший оперативный дежурный
ОВД по району "Войковский" г. Москвы
В.Ю. Лебедев

Я, министр внутренних дел РФ, обращаясь к рядовым, сержантам и прапорщикам, офицерам и генералам, служащим системы МВД России,

1. Требую:

- В качестве основной, доминирующей задачи всех органов внутренних дел, частей и соединений внутренних войск определить непосредственную защиту жизни, здоровья, прав и свобод граждан, собственности, интересов общества и государства от преступных и иных противоправных посягательств.

При этом недопустимо прибегать к любому противозаконному, жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению, независимо от достигаемых целей, обстоятельств и личности правонарушителя;

- основным требованием к моральному и профессиональному облику сотрудника и военнослужащего системы МВД России считать вежливое, доброжелательное и деловое, основанное на российском законодательстве, отношении к гражданам, их правам, свободам и интересам;

- установить, что повседневная деятельность органов внутренних дел является публичной, доступной для общественного контроля, понятной для граждан и необходимой для общества. Она должна основываться на строгом выполнении каждым сотрудником норм законности и морально-этических принципов, формируя в сознании отдельного гражданина и в обществе в целом положительный имидж служителя закона и воина правопорядка;

- сотрудник органов внутренних дел должен быть тактичен при обращении с гражданами, справедливо и исключительно с позиции закона оценивать их поведение и действия, чутко относиться к их просьбам и заявлениям. При этом быть самокритичным, способным адекватно реагировать на справедливые замечания, правильно оценивать свои ошибки и своевременно устранять их, следить за культурой своей речи и внешним видом;

*Из обращения Министра внутренних дел РФ Нургалиева Р.Г.
к сотрудникам органов внутренних дел и военнослужащим внутренних войск МВД РФ от 25 августа 2005 г.*

Введение.

Всю свою жизнь, каждый день, практически каждый час мы сталкиваемся с правами и свободами человека. Мы разговариваем по мобильному телефону, зная, что без судебной санкции никто не вправе подслушать наш разговор. Мы идем в гости к любимой

девушке, зная, что нам гарантирована неприкосновенность частной жизни. Мы вкладываем деньги на банковский счет, надеясь, что и наше право собственности защищено государством. Мы направляемся домой, будучи уверенными, что нашу квартиру не захватил сосед, так как никто не вправе нарушить наше право на жилище. Все эти и многие другие права гарантированы нам Конституцией России, Конвенцией прав человека и основных свобод, а также рядом других международных договоров, подписанных нашей страной.

В основе правовой системы Российской Федерации лежат следующие принципы:

1. Международный договор выше Конституции, Конституция России выше федерального закона, федеральный закон выше Постановления Правительства или Указа Президента, Указ Президента – выше приказа Министра или начальника управления. Если закон противоречит Конституции или закон не содержит механизма реализации конституционного права, то следует напрямую руководствоваться Конституцией, которая имеет прямое действие.
2. Права человека определяют смысл, содержание и применение законов и являются непосредственно действующими. То есть, если кто – то канючит, что здесь, мол, правовой вакуум, этот вопрос, мол, в законе не урегулирован, надо открыть Конституцию, посмотреть, что в ней написано о реализации соответствующего права и поступать так, как это вытекает из конституционной нормы.
3. Права и свободы одного человека заканчиваются там, где начинаются права и свободы другого. А как быть при конфликте этих прав? Поступать следует в соответствии с законами морали, жизненным опытом и здравым смыслом, учитывая при этом субординацию прав. Например, право на жизнь выше права на здоровье, право на здоровье выше права на неприкосновенность частной жизни и т.д.
4. Государство вправе ограничить права и свободы человека, но не произвольно, а только в целях защиты: 1) основ конституционного строя, 2) нравственности, 3) здоровья, 4) прав и законных интересов других лиц, 5) обеспечения обороны страны и 6) безопасности государства (часть 3 статьи 54 Конституции РФ).

Но достаточно ли написать эти права на бумаге? Нет, необходимо, чтобы большинство наших сограждан уважали эти права и привыкло их не нарушать. Криминологи утверждают, что таких граждан в обществе примерно 80 %. Однако существует и правовое меньшинство – те, кто уважают лишь собственные права и интересы, а не нарушают чужие лишь потому, что знают – в случае нарушения им придется иметь дело с законом в лице правоохранительных органов и суда.

Правоохранительные органы называются правоохранительными потому, что охраняют, как правовую систему страны, так и права каждого человека. Нельзя забывать о том, что:

- 1) Сотрудник правоохранительных органов выступает от имени государства. Недовольство его действиями, личностью, профессиональным уровнем граждане переносят на власть и законодательство в целом.
- 2) Сотрудник милиции не может быть таким же, каким является общество, так как добровольно приходит служить закону и обществу на основании собственного нравственного выбора, получает специальную подготовку, вырабатывает в себе иммунитет к несдержанности, хамству, равнодушию к человеческой беде. Преодолевая соблазны и искушения, с которыми не приходится сталкиваться большинству других людей, он достигает иного, более высокого, нравственного и культурного уровня, нежели большинство его сограждан.
- 3) Правильный выбор сделать всегда очень трудно, это не происходит автоматически. Сегодня в милиции по прежнему немало тех, кто живет по принципам - не высовываться, не быть «самым умным», поступать так, чтобы начальник не приставал, не перенапрягаться на работе, не переживать о чужих бедах. Именно с этого начинается профессиональная, а затем и человеческая деформация сотрудника. Может быть до «оборотня в погонах» ему и далеко, но для защиты прав человека он сам – потерянный человек. Голова его забита мыслями о «палках», «административной практике» и маленьких повседневных радостях человека, в руках у которого – какая – никакая, но власть. Но другой сотрудник, преодолеет искушение решить собственные проблемы за чужой счет. Он умеет сказать «нет!» там, где другой, воровато поозиравшись по сторонам, и пойдет на сделку с совестью. Он умет представить на месте женщины, попавшей под колеса пьяного лихача, свою собственную мать или сестру. Он понимает, что вместо избитого отмороженками парня мог оказаться его брат или друг. Он знает, что ответить ухмыляющемуся мерзавцу, считающему, что нет на свете честных милиционеров, а есть лишь слишком маленькие взятки. Такой милиционер знает: победа над преступностью начинается с победы над собственными ошибками, искушениями, соблазнами, собственными ленью и равнодушием.

Но деятельность милиции полезна и успешна лишь при двух важных условиях: 1) Она осуществляется на принципах соблюдения и защиты прав человека; 2) Она находится понимание и поддержку в обществе. Сильная и оснащенная милиция, забывающая о правах человека, похожа на мощную красивую машину, которая быстро мчится в сторону, противоположную той, куда нужно попасть ее пассажирам.

Это может показаться необычным, но Европейский Кодекс полицейской этики возлагает на правоохранительные органы 3 основные задачи:

- 1) раскрытие и предупреждение преступлений;
- 2) обеспечение общественного порядка;
- 3) помощь населению.

Что это еще за « помощь населению»? – воскликнут некоторые из нас. Это и шефство милиции над детскими домами, и занятия в спортивных залах отделов милиции неблагополучных подростков, которые ведутся в ряде отделов по инициативе Министра МВД России Н. Нургалиева, и помощь гражданам в обращении в другие государственные органы и социальные службы, и оказание доврачебной помощи с вызовом врача к пострадавшему от происшествия, и выявление детей инвалидов и стариков, находящихся в беспомощном состоянии и многое другое. Многочисленные «бумажные» показатели, десятки разных отчетных форм не должны заслонить собою от сотрудника человека, ради которого и несет свою службу сотрудник милиции.

24 ответа на практические вопросы.

1) Чьи права важнее – правонарушителя или пострадавшего?

Для милиционера всегда важны права и правонарушителя, и пострадавшего. Права человека принадлежат ему от рождения

и могут быть ограничены только федеральным законом в той мере, в которой это нужно для защиты интересов государства, общества и прав другого человека. Вместе с тем подходы к правонарушителю и пострадавшему в деятельности сотрудника милиции различны: права пострадавшего милиционер обязан в первую очередь защищать, а права правонарушителя – в первую очередь не нарушать. Бывают, разумеется, и исключения: например при применении оружия или спецсредств милиционер обязан оказать травмированному правонарушителю первую медицинскую помощь, сообщить о ранении родственникам правонарушителя.

Самое частое из встречающихся в этой связи нарушений таково: свои негодование и ярость в отношении преступления, поведения лица при его задержании, сотрудник милиции переносит на задержанного: чего это, мол, церемониться со злодеем! Последствия такого подхода печальны: вначале мы думаем, а почему бы не побить насильника или убийцу, но затем порог допустимого насилия и приемлемой для нас жестокости становится все ниже и ниже, пока сотрудник не начинает лупцевать пьяного подростка, который косо на него посмотрел. Но того, кто готов нарушить права предполагаемого правонарушителя ждет еще один неприятный сюрприз: рано или поздно он узнает, что человек, испугавшийся боли и оказавшийся на скамье подсудимых, оговоривший себя, не выдержав побоев или унижений, на самом деле невиновен, а настоящий злодей остался на свободе.

Поэтому вдумаясь в слова статьи 1 Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка, принятого Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 34/169 от 17 декабря 1979 г. (а это – основные принципы полицейской деятельности в мире): «Должностные лица по поддержанию правопорядка постоянно выполняют возложенные на них законом обязанности, служа общине и защищая всех лиц от противоправных актов в соответствии с высокой степенью ответственности, требуемой их профессией». Итак, милиционер защищает всех лиц. И основная причина этого такова: в отличие от других специалистов, его профессия требует повышенной ответственности, его ошибки и злоупотребления влекут вред, который, наверное, может сопоставить только с тем, что способен принести недобросовестный врач.

В то же время, как это требует ст. 4 Декларации основных принципов правосудия для жертв преступления и злоупотребления властью, утвержденной резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 40/34 от 29 ноября 1985 г., «к жертвам следует относиться с состраданием и уважать их достоинство. Они имеют право на доступ к механизмам правосудия и скорейшую компенсацию за нанесенный им ущерб в соответствии с национальным законодательством».

Каковы обязанности сотрудника милиции по отношению к жертве преступления? Эти обязанности, по меньшей мере, таковы:

- 1) Обеспечивать безопасность жертв преступления;
- 2) Психологически поддерживать жертву преступления;
- 3) Помогать жертве преступления в корректной и морально приемлемой форме осознавать те причины, которые способствовали совершению преступления в отношении нее; давать рекомендации, направленные
- 4) Информировать жертвы о наличии медицинских и социальных услуг и другой соответствующей помощи и обеспечить им полную возможность пользоваться ими (ст. 15 Декларации основных принципов правосудия для жертв преступления и злоупотребления властью).

2) Должен ли сотрудник милиции оказывать помощь лицу, ставшему жертвой происшествия, не связанного с совершением преступления.

Да должен. Так, из комментария «с» к ст. 1 Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка следует, что служба сотрудника правоохранительных органов обществу включает в себя, в частности, оказание услуг и помощи тем членам общины, которые по личным экономическим, социальным или другим причинам чрезвычайного характера нуждаются в немедленной помощи.

Это же требование вытекает и из п. 1 ст. 2 Закона РФ «О милиции», согласно которому, «задачами милиции являются обеспечение безопасности личности...». Здесь уместно вспомнить, что, кроме безопасности от преступных посягательств существует также понятия социальной и экономической безопасности. Любая угроза безопасности личности, выявленная Вами, является основанием для того, чтобы Вы предприняли действия в рамках собственных полномочий или сообщили об этом уполномоченным органам: о человеке, лежащем на улице в болезненном состоянии - органам здравоохранения; о ребенке, находящемся в социально опасном положении – в органы опеки и попечительства; о пожилom человеке, оказавшемся в беспомощном состоянии – в органы социальной защиты и т.д.

3) Что такое пытки и какая ответственность за их применение наступает?

В нашем представлении пытка – это причинение страданий другому человеку (см, например, «невеста сержанта Петрова, пытала его, не отвечая на его предложения о свадьбе», или «Пятачок пытал Вина- Пуха, засунув его в дупло к пчелам»).

Однако по смыслу международной Конвенции понятие пытки имеет жесткие юридические рамки. Пытка – это любое действие, которым человеку умышленно причиняется сильная боль или физическое или нравственное страдание, чтобы 1) получить от него или от третьего лица сведения или признания, 2) наказать его за действие, которое оно или третье лицо совершило или в которых подозревается, 2) запугать или принудить его или третье лицо к определенным действиям, 4) дискриминировать человека,

при условии, что такая боль или страдание причиняются государственным должностным лицом или иным лицом, выступающим в официальном качестве, или по их подстрекательству, или с их ведома или молчаливого согласия. В это определение не включаются боль или страдания, которые возникают лишь в результате законных санкций, неотделимы от этих санкций или вызываются ими случайно (ст. 1 Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (Нью-Йорк, 10 декабря 1984 г.).

Представим себе, что сержант милиции Крокодил Гена покусал за уши задержанного Чебурашку, чтобы тот признался в краже шляпы Старухи Шапокляк. Эти действия несомненно являются пыткой, так как имеются все ее признаки: сержант Крокодил Гена – представитель власти, его действия причинили Чебурашке сильную боль, целью укусов стало получение от задержанного сведений. Или капитан милиции Буратино привязал за бороду к стулу Карабаса- Барабаса, подозреваемого в совершении развратных действиях в отношении Черепахи Тортиллы. Это – тоже пытка, так как здесь присутствуют и страдания, и должностное лицо в качестве субъекта пыток, и наказание за действие, в которых гр. К. – Барабас подозревается. Но вот в случае, если майор И. Муромец при доставлении в отдел надел на задержанного гр. Соловья – Разбойника, который пытался всунуть в рот 2 пальца, и засветить, наручники, и эти наручники натерли гражданину Соловью запястья, вряд ли можно говорить о пытках, так как санкция, связанная с применением спецсредств, была законной, а страдание, причиненное санкцией, неотделимым. Впрочем, если по жалобе Соловья-Разбойника будет

установлено, что наручники были застегнуты на задержанном слишком тесно, то в действиях М. Муромца может быть усмотрен состав другого запрещенного действия: жестокого обращения.

За тем, чтобы в государствах мира никто никого не пытал, следит Комитет ООН против пыток, который раз в 4 года заслуживает доклады каждой страны мира о том, как в этой стране обстоят дела с пытками. В 2006 году Комитет дал России более 30 рекомендаций, которые страна должна выполнить. В пункте 8 рекомендаций говорится: «Комитет выражает озабоченность: I. Многочисленными, непрекращающимися и систематическими сообщениями о случаях пыток и иного жестокого, бесчеловечного и унижающего достоинство обращения или наказания со стороны сотрудников правоохранительных органов, в том числе в отношении арестованных и задержанных. II. Системой продвижения по службе в правоохранительных органах на основании показателей раскрываемости, что, по-видимому, создает условия, способствующие применению пыток и иного жестокого обращения с целью получения признательных показаний». Следующий доклад России будет заслушан в 2010 году. От Комитета ООН против пыток достается многим государствам. Критика Комитета влияет на международный престиж страны и ее позиции на мировой арене.

Но Комитет ООН – не единственная международная структура, которая борется с пытками. Каждый год по несколько раз Россию навещают представители Европейского Комитета по предупреждению пыток, члены которого имеют право встречаться с любым задержанным и заключенным наедине. Рассматривая жалобы граждан России на применение пыток, Европейский Суд по правам человека в Страсбурге опирается в том числе и на результаты расследований Европейского Комитета.

Конвенция против пыток гласит: ни война, ни чрезвычайное положение, ни приказ начальства, ни требования закона не могут стать оправданием пыток (ст. 3). Если задержанный в России правонарушитель должен быть выдан другому государству, но существует опасность того, что его там будут пытать, то подобная выдача запрещена (ст. 4). Если на территории нашей страны окажется человек, совершивший пытки в другой стране, то Россия обязана его незамедлительно арестовать (ст. 6) и либо выдать его этой стране, либо – если он гражданин России, – самостоятельно его осудить.

Какое наказание ждет виновного в применении пыток?

Если в результате пыток человек скончался, то ответственность будет наступать по 2-м составам преступлений одновременно: части 3 ст. 286 УК РФ (превышение должностных полномочий, повлекшее существенное нарушение прав и законных интересов граждан, с применением насилия или угрозой его применения, либо повлекшее тяжкие последствия, либо с применением спецсредств; санкция - от 3 до 10 лет лишения свободы) и либо по п. «д» ч. 2 ст. 105 УК (от 8 до 20 лет либо пожизненное лишения свободы), либо по ч. 4 ст. 111 УК РФ (от 5 до 15 лет лишения свободы). Ну пожизненное – не пожизненное, но лет 17-20 получить за такие дела вполне реально.

Если в результате пыток был причинен тяжкий вред здоровью задержанного, то статей обвинения также будет 2: ч. 3 ст. 285 УК РФ и ч. 3 ст. 111 УК РФ, а при причинении средней тяжести вреда здоровью – соответственно – ч. 3 ст. 285 и ч. 2 ст. 112 УК РФ.

Если в результате пыток был причинен легкий вред здоровью или побои, действия виновного сотрудника милиции будут квалифицированы только по части 3 статьи 285 УК РФ.

Даже, если пытки не были связаны с применением насилия, а заключались лишь в угрозе его применения, то милиционер все равно будет нести ответственность по ч. 3 ст. 286 УК РФ, так как данный состав ставит юридический знак равенства между применением насилия и угрозой применения насилия. Обратите внимание на то, что угроза насилия не обязательно должна быть выражена словесно и конкретно. Она может носить и неопределенный характер, например милиционер не только говорит задержанному: «не признаешься в убийстве Троцкого – тебе хуже будет», но при этом ненавязчиво поигрывает 32 килограммовой гирей.

Казалось бы в Уголовном Кодексе РФ существует специальная статья 302 УК РФ, предусматривающая ответственность следователя или дознавателя либо иного лица, действующего с их ведома и молчаливого согласия, за принуждение к даче показаний с применением насилия, издевательств и пытки, и гарантирующая виновному более мягкое наказание, нежели часть 3 ст. 286 УК РФ, – от 2 до 8 лет лишения свободы. Однако состав преступления, предусмотренный ч. 3 ст. 286 УК РФ фактически охватывает диспозицию и квалифицирующие признаки части 2 ст. 302 УК РФ, в связи с чем последняя применяется крайне редко. Однако возможна и ситуация, когда ответственность за пытку наступит по ч. 2 ст. 302 УК РФ. В первую очередь это произойдет тогда, когда пытка применяется не самим следователем, а другим лицом с его ведома или молчаливого согласия. Передал следователь несговорчивого подозреваемого бравым оперативникам или лихим сотрудникам ППС либо на худший случай разгневанному потерпевшему или склонному к мордобою сокамернику; прямых указаний бить не давал, но намекнул, что у товарища ненормально хорошее здоровье и недопустимо радостное настроение. Обратите внимание на частичку или: достаточно чтобы следователь – дознаватель ведал о пытке или хотя бы не был против ее применения, и по делу по ч. 2 ст. 302 УК РФ пойдет вся веселая компания – и лицо, ведущее следствие или дознание, и его добровольные помощники: ведь для того, чтобы стать субъектом ст. 302 УК РФ вовсе не надо быть должностным лицом.

4) Что такое жестокое и унижающее обращение ?

Понятие «пытки» не охватывает ряд других ситуаций, не связанных с желанием принудить человека к каким-нибудь действиям или показаниям, но причиняющим ему физические или нравственные страдания. Хотя Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания называет данные виды нарушения, но не содержит их определения, однако из смысла Конвенции вытекает, что:

- Причинение человеку сотрудником физических страданий является жестоким обращением;
- причинение человеку нравственных страданий является унижающим обращением.

Примерами жестокого обращения может быть помещение задержанного в холодную, переполненную или душную камеру, изъятие сердечных или других показанных для экстренного применения лекарств у больных соответствующими заболеваниями, избивание граждан из желания поразвлечься, проявить свою власть, или для «профилактики», чтобы «помнил и не разбалтывался» (так сказать по принципу: «если было бы за что, то совсем бы убил!»)

Примерами унижающего обращения может стать несвоевременный вывод задержанного в туалет, оборудование туалета в камере таким образом, что даже участники «Дома-2» поседуют от ужаса от всех физиологических подробностей, запрет на курение для страдающих табачозависимостью, оскорбление национального, расового или религиозного достоинства человека. Более того, если Вы задержали подвыпившего москвича, то выражение «понаехали сюда, московские свиньи!» либо, если возбужденный гражданин, решивший поколотить свою жену, оказался прокурором, после чего Вы ему гневно заявили о том, что «все прокуроры –

садисты!», то подобные обобщения затрагивают региональное или профессиональное достоинство человека и также может рассматриваться, как унижающее обращение.

Но как быть, если Вам попался человек, который не понимает нормальных слов, и пока его не пошлют по всем известным в России адресам, не прекратит нарушения? В этой ситуации будьте любезны, все свои эпитеты, касающиеся его поведения, излагайте, не как обращенные в его адрес лично и непосредственно, а как сравнение Вашего благодарного слушателя с неким негативным образом. Например, вместо того, что прорычать «Ах ты, Ванька, свинья пьяная!» можно сказать так: «Вы, уважаемый Иван Иванович, сегодня пьяны, как свинья». Вместо вопля «Куда прешься, Лушка, старая дура!» можно выразиться следующим образом: «Вы ли это, любезнейшая Лукерья Пантелеевна? Неужели Вы способны вести себя, как дура». Не надо говорить: «Ах ты, идиот горно-ледниковый!», а лучше удивиться тому, что «Вы, дражайший Магомед Шамильбасаевич, похожи сегодня на идиота!»

Иногда человека может обидеть достаточно безобидное, с нашей точки зрения, слово: не говоря об акценте на национальной, расовой или религиозной принадлежности человека, употреблении в отношении отбывшего заключение лица эпитета «козел», можно затронуть значимые для человека обстоятельства. Представим себе, что человек прошел горячую точку, где у него погиб близкий друг, вернувшись, он обнаружил, что его бросила любимая девушка, а мы с Вами при задержании этого человека, обнаружив у него ветеранское удостоверение, заявляем, что мы его туда не посылали.

Отделяйте свою оценку личности человека, к которому обращено Ваше законное требование, от его поведения и конкретного поступка. Не делайте обидных и унижающих человека обобщений. Не говорите обидных слов в адрес близких ему людей. Сколько в нашей жизни происходит случаев, когда не очень умное слово того, на чьих плечах – символы государственной власти, привели к конфликту, переросли в драму и закончились так, как никогда бы не закончились, обладай сотрудник выдержкой, мудростью и нравственной ответственностью.

Наверное никогда не потеряет своей актуальности требование п. 94 Устава ППС, утвержденного Приказом МВД РФ № 17 от 1993 года от том, что «если нарушитель на сделанные ему замечания реагирует возбужденно, нужно дать ему время успокоиться и предоставить возможность дать объяснение по поводу его неправомерных действий, после чего разъяснить неправильность его поведения со ссылкой на соответствующие законы или иные правовые акты. Только после этого может быть принято решение о составлении протокола, доставлении нарушителя в милицию или возможности ограничиться замечанием».

Существует несколько серьезных нравственных проблем, связанных с применением физического воздействия. Одна из них такова: что хуже – дать отеческую затрещину несовершеннолетнему похитителю шоколадок и жвачек или же, установив его соучастника, привлечь его к ответственности по ч. 2 ст. 158 УК РФ? В своей жизни мы по разному отвечаем на этот вопрос. Однако давайте не забывать, что, когда мы говорим себе: закон не прав, мы вправе поступить по своему разумению, дело чаще всего заканчивается тем, наши методы воспитания оборачиваются совсем иными последствиями, чем нам бы хотелось.

Те, кто стал неправомерных действий сотрудников милиции именуются жертвами злоупотреблений властью. В соответствии с п. 18 Декларации основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотреблений властью под этим термином понимаются лица, «которым индивидуально или коллективно был причинен вред, включая телесные повреждения или моральный ущерб, эмоциональные страдания, материальный ущерб или существенное ущемление их основных прав в результате действия или бездействия, еще не представляющего собой нарушения национальных уголовных законов, но являющегося нарушением международно признанных норм, касающихся прав человека».

5) Каковы ограничения применения физической силы и оружия в отношении правонарушителя.

Где лежит предел применения физической силы правонарушителя, оказывающего сопротивление, пытающегося скрыться и т.д.? Наиболее общий ответ на этот вопрос нам дает п. 4 «Основных принципов применения силы и огнестрельного оружия должностными лицами по поддержанию правопорядка», принятых восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, Гавана, 27 августа - 7 сентября 1990 г.: «Должностные лица по поддержанию правопорядка при осуществлении своих функций, насколько это возможно, используют ненасильственные средства до вынужденного применения силы или огнестрельного оружия. Они могут применять силу и огнестрельное оружие только в тех случаях, когда другие являются неэффективными или не дают каких-либо надежд на достижение намеченного результата».

Пункт 5 «Принципов» устанавливает: «Во всех случаях, когда применение силы или огнестрельного оружия неизбежно, должностные лица по поддержанию правопорядка:

- a) проявляют сдержанность в таком применении силы и действуют исходя из серьезности правонарушения и той законной цели, которая должна быть достигнута;
- b) сводят к минимуму возможность причинения ущерба и нанесения ранений и охраняют человеческую жизнь;
- c) обеспечивают предоставление медицинской и другой помощи любым раненым или пострадавшим лицам в самые кратчайшие сроки;
- d) обеспечивают, чтобы родственники или близкие друзья раненых или пострадавших лиц уведомлялись в как можно более короткий срок».

Таким образом вред, причиненный при применении силы, не может быть выше того вреда, который подобным образом предотвращен. Например, не может считаться оправданным ранение лица, пытавшегося скрыться с мешком похищенного комбикорма, или перелом руки, причиненный злодею, пытавшегося стащить из библиотеки дефицитные материалы 27 Съезда КПСС.

Сотрудник должен быть способен, как оказать первую доврачебную помощь сам, так и четко, ясно и грамотно изложить ситуацию вызванному им наряду скорой помощи, а при длительной неявке наряда – связаться со старшим диспетчером скорой помощи и настоять на скорейшем приезде наряда.

Хотя ст. 15 Закона РФ «О милиции» не предусматривает оповещение родственников или друзей раненного, однако в данном случае приоритетное значение будет иметь общепризнанная норма международного права.

6) Вправе ли сотрудник милиции

проверить документы у любого встреченного им на улице гражданина?

Ответ на этот вопрос содержит часть 2 ст. 11 ФЗ «О милиции», которая предусматривает, что сотрудник милиции вправе проверять документы, удостоверяющие личность, у граждан, если 1) имеются достаточные основания подозревать их в совершении преступления 2) или полагать, что они находятся в розыске, 3) либо имеется повод к возбуждению в отношении них дела об административном правонарушении.

О том, кто же такой подозреваемый, говорится в ч. 1 ст. 90 УПК РФ. Человек подпадает под критерии подозреваемого, когда: 1) он застигнут при совершении преступления или непосредственно после его совершения; 2) потерпевшие или очевидцы укажут на него, как на того, кто совершил преступление; 3) когда на нем или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления. Разновидностью соответствия внешности встреченного Вами человека описанию потерпевших или свидетелей, является проверка документов того, кто похож по приметам или по фотороботу.

Обратите внимание на то, что, если приметы носят слишком общий или неустойчивый характер (например, надо искать мужчину с бородой в возрасте от 30 до 60 лет с двумя ногами, или женщину среднего роста с большой черной сумкой с 2 руками) эти приметы имеют ценность в течении незначительного времени после совершения преступления и в той местности, где преступление было совершено либо, куда преступник мог добраться. Не надо искать женщину с большой черной сумкой через пол года, так как эту сумку она уже скорее всего выбросила.

Закон не дает критериев, по которым можно определить тех, кто находится в розыске. В какой – то степени здесь может помочь требование ст. 107 Устава ППС (Приказ МВД РФ № 17 от 1993 года), который излагает некоторые признаки поведения и внешности, являющиеся подозрительными. Действительно, если обращать особое внимание на людей, которые проявляют подозрительную настороженность и беспокойство, одетых не по сезону или в одежду, не соответствующую росту и комплекции, а также имеющих повязки и травмы, в конце концов удастся выявить подобных лиц. Однако, если человек уклоняется от уплаты алиментов либо скрывается от исполнения гражданского иска, не имея под рукой доступа к федеральной базе данных, обнаружить такого гражданина можно лишь при большом везении.

Проце с проверкой паспортов у лиц, привлекаемых за административные правонарушения. Однако для этого мало знать пять статей КоАП РФ и думать, что с остальными видами административных правонарушений будет бороться тов. А.С. Пушкин. Каждый ли к примеру вспомнит, что есть на свете такие статьи, как ст. 6.3 КоАП РФ (нарушение санитарных и гигиенических норм; образно говоря - пятихатка за окурки), ст. 6.10 КоАП РФ (вовлечение несовершеннолетнего в употребление спиртных напитков или одурманивающих веществ), ст. 7.1 КоАП (самовольное занятие земельного участка), ст. 7.14 (проведение строительных или земляных работ без разрешения административных органов) и много-много других статей редких в административной практике, как гималайский медведь в Шатуре?

Может ли быть основанием для проверки документов интуиция сотрудника, который шестым, седьмым... девяносто девятым чувством ощущает, что перед ним – правонарушитель? Конечно может, если сотрудник обладает достаточным профессиональным опытом, и в случае ошибки в объекте, готов принести извинение за допущенную ошибку, а некоторых случаях – и понести определенную ответственность. Однако и подозрительное поведение, вроде бы не укладывающееся в ч. 2 ст. 11 Закона РФ «О милиции», также имеет свои критерии. Например, Ваше внимание привлек гражданин, который в дневное время спует из подъезда в подъезд. Не квартирный ли это вор? Так, проверяем его документы. Увы, гражданин оказался кандидатом в депутаты Гос. Думы, проверяющим доставку его агитматериалов. А это что за гражданин с мутным взглядом, крадется под окнами, озираясь по сторонам. Увы, гражданин всего лишь пытается скрыться от жены и отправиться с друзьями на рыбалку. Не забудем принести им извинение за то, что доставили им неудобство. В этом случае в следующий раз нам обязательно повезет и мы поймаем настоящего правонарушителя.

Проверка документов может иметь профилактическое значение. Например, если в зоне Вашего обзора оказалась возбужденная компания или конфликтующие друг с другом подвыпившие сограждане, вполне допустимо проверить их документы и записать себе их данные, не дожидаясь пока произойдет правонарушение и можно будет «срубить палку». Как – никак, но самое лучшее правонарушение- это правонарушение предотвращенное. Однако в этом случае будьте особенно корректны и помните: еще чуть –чуть и Вы нарушите закон.

Устав ППС гласит: «патрульный (постовой) при обращении к гражданину должен поздороваться с ним, приложив руку к головному убору, назвать свою должность, звание и фамилию, после чего кратко сообщить причину и цель обращения» (п. 93 Устава). Данное требование Устава нельзя выполнять формально, пробурчав свои ФИО так, что остается не ясным, кто Вы - то ли Вы Василий Макарович Кузнецов, то ли Джон Генрих Череззаборногуздериченский, и заявив, что Вы очень хотите взглянуть на паспорт гражданина. Практика показывает: чем ближе Ваши действия к требованию Устава, тем человеку психологически труднее не подчиниться Вашему законному требованию. Если цель обращения – проверка паспорта, то указанной Вами гражданину причиной обращения может быть допущенное со стороны гражданина нарушение, жалоба на него других лиц, основание считать, что он находится в розыске, подозрение относительно происхождения находящейся при нем ручной клади.

Печальная практика показывает, что из всего текста нормы о праве милиционера проверять документы гражданина хуже всего запоминается словосочетание «достаточное основание подозревать». В первую очередь такая достаточность основания зависит от того, насторожили Вас действия, поведение, внешность именно данного гражданина, или же Вы тормозите всех лиц неславянской внешности или всех молодых ребят или всех симпатичных девушек. Умозаключение типа «Проверю паспорта этого смуглого. Если он смуглый, то скорее всего кавказец, если кавказец, то, наверное, террорист, если террорист, значит у него при себе бомба. Значит, поймаю кавказца – обезврежу террориста» не имеет никакого отношения к логике и здравому смыслу.

Гражданина может не удовлетворить то, как Вы ему представились. Поэтому нельзя забывать о том, что сотрудник ППС «по требованию должностных лиц и граждан обязан назвать свою фамилию, место работы и предъявить служебное удостоверение, не выпуская его из рук» (п. 93 Устава ППС).

Таким образом давайте помнить: желание потребовать паспорт от гражданина, который ничего не нарушил, и достаточных оснований подозревать которого в чем – либо противозаконном, не имеется, может быть очень сильным, но само по себе является нарушением и влечет дисциплинарную ответственность.

7) Обязаны ли граждане России носить при себе паспорт ?

Согласно ст. 55 Конституции РФ, любая обязанность может быть возложена на гражданина России только федеральным законом. Однако ни один из законов России не требует от человека носить при себе паспорт. «А как же статья 19.15 КоАП РФ?»- спросит тот, кто не очень внимательно читал этот закон. Диспозиция части 1 этой статьи предусматривает ответственность за 2 состава правонарушений: проживание по месту жительства или по месту пребывания 1) гражданина РФ, обязанного иметь удостоверение личности гражданина (паспорт), без удостоверения личности гражданина (паспорта) или по недействительному удостоверению личности гражданина (паспорту) 2) либо без регистрации по месту пребывания или по месту жительства. Таким образом отвечать за проживание по месту жительства (то есть месту постоянной регистрации) или месту пребывания (то есть

временного нахождения – в гостях, в санатории, в гостинице) будет лишь такой гражданин, который «обязан иметь удостоверение личности». Однако закона, обязывающего гражданина носить при себе удостоверение личности, не существует.

Таким образом само по себе отсутствие у российского гражданина документа, удостоверяющего личность, нарушением законодательства не является, и не может ставиться гражданину в вину. Только при совершении гражданином правонарушения, либо наличии достаточных оснований полагать, что перед Вами – подозреваемый в совершении уголовного преступления, либо достаточных оснований полагать, что гражданин находится в розыске, либо в случае нахождения несовершеннолетнего на улице в качестве беспризорного или безнадзорного ребенка, отсутствие паспорта может являться основанием для доставления гражданина в отдел милиции с целью установления его личности.

8) Обязаны ли иностранные граждане или лица без гражданства носить при себе паспорт ?

Нет, не обязаны. В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" «иностранцы пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом». Однако ни данный федеральный закон, ни другие федеральные законы не возлагают на иностранца или лица без гражданства обязанности носить при себе документ, удостоверяющий личность. Не содержит обязанности носить при себе документ, удостоверяющий личность, и Федеральный закон от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию".

Как же понимать слова ст. 18.8 КоАП РФ о нарушении иностранным гражданином или лицом без гражданства режима пребывания (проживания) в России «выразившееся в 1) отсутствии документов, подтверждающих право на пребывание (проживание) в РФ, 2) либо в утрате таких документов при неподаче заявления об их утрате в соответствующий орган, 3) либо в несоблюдении установленного порядка регистрации 4) либо передвижения или 5) порядка выбора места жительства». Разве из них не следует, что паспорт, миграционную карту и документ о регистрации иностранный гражданин или лиц без гражданства обязаны носить при себе. Нет, не вытекает, так как под отсутствием документов понимается то, что эти документы не оформлены либо утрачены, а мер по их восстановлению не предпринято. Наличие документов на право нахождения в России не предусматривает обязательное ношение этих документов при себе.

Таким образом наличие подозрения на то, что человек является иностранцем, а будучи иностранцем он нарушил одно из требований ст. 18.8 КоАП РФ, может стать основанием для проверки документов лишь тогда, когда такое подозрение является обоснованным. Например, о нарушении иностранцем правил пребывания в России, поступило заявление от другого лица. Либо, будучи привлеченным к ответственности за другое правонарушение, иностранный гражданин не смог предоставить соответствующие документы и пояснить, куда они делись.

Для лица без гражданства документом, удостоверяющим личность является: 1) документ, выданный иностранным государством вместо паспорта, 2) вид на жительство в России; 3) Разрешение на временное пребывание.

Полезно знать сроки действия виз иностранных граждан, прибывших из стран, с которыми у России существует визовый обмен. Срок действия обыкновенной визы – до 3 месяцев, обыкновенной деловой визы – до 1 года, обыкновенной туристической визы – до 1 мес., обыкновенной учебной визы – до 1 года, обыкновенной трудовой визы – до 1 года; визы для получения убежища – до 3 месяцев; транзитной визы – до 10 дней. Срок действия визы по письменному заявлению гражданина может быть продлен.

Является ли нарушением отсутствие миграционной карты у лиц, въехавших в Россию января 2003 года из стран с безвизовым въездом? Нет, не является, так как обязательное оформление миграционной карты въезжающим в Россию гражданином было введено только ст. 25.9 ФЗ N 114 "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" в редакции от 10.01.03. Что следует знать о миграционной карте ? Она может быть заполнена, как самим иностранцем, так и иным лицом. (п. 6 Правил использования миграционной карты, утв. постановлением Правительства РФ от 16 августа 2004 г. N 413). В случае порчи или утраты миграционной карты иностранный гражданин обязан в течение 3 дней заявить об этом в ближайший по месту своего нахождения территориальный орган ФМС, представить документы, на основании которых он въехал в РФ (для лиц из стран с безвизовым въездом – это паспорт данного гражданина), где ему бесплатно выдается дубликат миграционной карты.

9) В каком случае сотрудник милиции вправе доставить человека в отдел, опорный пункт или иное подразделение?

Если протокол о совершении административного правонарушения невозможно составить на месте, гражданин доставляется в отдел или иное подразделение милиции. Об его доставлении 1) составляется протокол 2) либо делается соответствующая запись в протоколе об административном правонарушении 3) или в протоколе об административном задержании. Копия протокола о доставлении вручается доставленному лицу по его просьбе (ст. 27.2 КоАП РФ). После составления протокола доставленный должен быть отпущен.

Следует иметь в виду, что в соответствии со ст. 28.6 КоАП РФ, если за административное правонарушение назначается наказание в виде предупреждения или административного штрафа в размере не более 100 руб., то протокол об административном правонарушении не составляется, а сотрудником милиции на месте совершения правонарушения оформляется предупреждение либо налагается и взимается административный штраф. Предупреждение, как меру наказания, предусматривают, например, такие статьи КоАП РФ, как 6.3 (нарушение санитарных и гигиенических правил), 8.29 (уничтожение или разорение муравейников, нор, гнезд или иных мест обитания животных); 12.1 (управление транспортом, не зарегистрированным в установленном порядке); 12.2 (управление транспортом с нечитаемыми или нестандартными регистрационными знаками), 12.29 (переход дороги в неустановленном месте), 12.3 (управление транспортным средством водителем без документов на машину или страховки). При этом, если данные составы правонарушений предусматривают альтернативные санкции – предупреждение или штраф в размере более 1 МРОТ, это не препятствует рассмотрению вопроса на месте без составления протокола, если сотрудник милиции приходит к выводу о том, что следует ограничиться предупреждением или штрафом в размере не более 1 МРОТ.

Если же привлеченный к административной ответственности оспаривает наличие события административного правонарушения либо отказывается от уплаты штрафа на месте, то составляется протокол об административном правонарушении.

Отмазки типа того, что у сотрудника не было бланков протокола или полномочий на его составление, поэтому гражданина пришлось посадить в казенную автомашину, доставить в отдел, сдать на руки дежурному, создав иллюзию бурной деятельности, следует забыть, так как ст. 28.6 КоАП РФ подобных случаев просто не предусматривает.

10) В каком случае человек может быть задержан ?

Административное задержание – это ни что иное, как кратковременное ограничение свободы физического лица. Оно может быть применено в исключительных случаях, если это необходимо для: 1) обеспечения правильного и своевременного рассмотрения дела об административном правонарушении, 2) исполнения постановления по делу об административном правонарушении. О месте нахождения задержанного по его просьбе в кратчайший срок уведомляются родственники, администрация по месту его работы (учебы), а также защитник, а об административном задержании несовершеннолетнего родители или иные законные представители уведомляются в обязательном порядке. Задержанному разъясняются его права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ, о чем делается запись в протоколе об административном задержании (ст. 27.4 КоАП РФ). Копия протокола выдается задержанному по его просьбе (ст. 27.5 КоАП РФ). Обратите внимание на то, что разъяснить человеку его права, то есть сделать так, чтобы он их узнал и понял, и протараторить их ему скороговоркой- разные вещи. Лучше всего, если у Вас для административно задержанного оформлена памятка, в которой изложены указанные права и дано краткое разъяснение каждого из них.

С какого момента исчисляется срок административного задержания? С момента доставления человека в помещение, где составляется протокол, а лица, находящегося в состоянии опьянения, - со времени его вытрезвления (ч. 4 ст. 27.5 КоАП РФ). Представим себе, что сержант Буратино в 16.00 доставил в отдел за незаконные хранение наркотиков в не крупном размере гр. Дуремара. Оперативный дежурный Папа Карло указал в качестве времени доставления время 16.30, когда ему был вручен рапорт. Является ли это нарушением? Несомненно, так как в данном случае оказывается неправильно указано время доставления лица, исчисляемое никак не с момента составления рапорта. Другое типичное нарушение – исчисление времени административного задержания с момента доставления гражданина в дежурную часть, если до этого гражданин уже успел скоротать время на стационарном посту милиции (СПМ) или порадоваться жизни в опорном пункте охраны порядка, если в этих помещениях находилось должностное лицо, имевшее право на составление протокола.

Срок административного задержания не должен превышать трех часов. Однако, если 1) в отношении лица ведется производство по делу об административном правонарушении, посягающем на установленный режим Государственной границы РФ, порядок пребывания на территории РФ или о нарушении таможенных правил, но его личность не установлена, 2) если в отношении лица ведется производство о правонарушении, предусматривающем административный арест (в том числе, ст. 6.8 – «незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в не крупном размере; ст. 6.9 – потребление наркотических или психотропных веществ без назначения врача; ст. 6.12 – получение доходов от занятия проституцией другого лица; ст. 7.27 – мелкое хищение; ч. 2 ст. 12.27- оставление водителем места ДТП, участником которого он является; ч. 1 ст. 17.3 - неисполнение законного распоряжения судьи о прекращении действий, нарушающих установленные в суде правила; ст. 19.3 - неповиновение законному распоряжению или требованию сотрудника милиции, военнослужащего либо сотрудника правоохранительных органов либо воспрепятствование исполнению ими служебных обязанностей; ст. 19.24 - невыполнение освобожденным из мест отбывания лишения свободы, обязанностей, связанных с соблюдением ограничений, установленных в отношении его судом в соответствии с федеральным законом; ст. 20.1 – мелкое хулиганство или неповиновение законному требованию представителя власти, пресекающего мелкое хулиганство; ст. 20.3- пропаганда или публичное демонстрирование нацистской атрибутики; 20.18 – организация или активное блокирование транспортных коммуникаций; ст. 20.21- появление в общественных местах в состоянии алкогольного опьянения, оскорбляющем человеческое достоинство и общественную нравственность; ст. 20.25 – неуплата административного штрафа), то нарушитель может быть подвергнут административному задержанию на срок не более 48 часов.

Обратите внимание – в законе говорится не о задержании на срок 3 часа, а о задержании на срок не более трех часов. В чем разница? В том, что работа с задержанным должна начинаться незамедлительно после доставления, а освобождение задержанного должно произойти сразу же после того, как отпадет необходимость в административном задержании. Поэтому одним из показателей соблюдения прав человека дежурной частью отдела будет являться разница между 3-часовой планкой задержания и реальным временем, в течении которого задержанный был освобожден.

Задержанные граждане часто не знают указанных выше сроков. Поэтому не поленитесь проинформировать находящегося в состоянии алкогольного опьянения лица о том, что 3 – часовый, а в некоторых случаях и 48- часовый срок начинается с того момента, как он протрезвеет.

Будет ли являться нарушением освобождение из органа милиции задержанного, находящегося в состоянии сильного или средней степени алкогольного опьянения либо одурманивания психоактивным веществом? Несомненно, поскольку такой человек имеет повышенную возможность стать жертвой происшествия (ДТП, избиения, травмы в результате падения, холодовой травмы и т.д.). Как только гражданин оказывается под юрисдикцией милиции, соответствующие должностные лица несут всю полноту ответственности за его жизнь и здоровье. Освобождение лица, находящегося в состоянии средней или сильной степени опьянения может повлечь ответственность ни много ни мало, как по ч. 1 ст. 286 УК РФ, если сотрудник осознавал степень опьянения освобождаемого, или по ст. 293 У РФ (халатность), если он степень опьянения не осознавал, но должен был осознавать.

11) Чем отличается осмотр от досмотра ?

Личный досмотр и досмотр вещей состоит в обследовании вещей без нарушения их конструктивной целостности, и осуществляются в случае необходимости для обнаружения орудий либо предметов совершения правонарушения. Досмотр производится лицом одного пола с досматриваемым в присутствии двух понятых того же пола, а досмотр вещей - в присутствии двух понятых. Личный досмотр без понятых может быть осуществлен только в исключительном случае при наличии достаточных оснований полагать, что при задержанном находится оружие. При досмотре может применяться фото-, киносъемка или видеозапись. Копия протокола досмотра вручается досматривавшемуся по его просьбе (ст. 27.7 КоАП РФ).

Осмотр транспортного производится в присутствии его владельца и лишь при наличии не терпящих отлагательства случаев- в его отсутствие.

В отличие от досмотра осмотр производится в отношении зданий и сооружений, а также находящихся там вещей и документов, которые принадлежат юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю, в присутствие этого предпринимателя, или представителя юр лица и 2-х понятых.

Положением о проведении государственного технического осмотра автотранспортных средств и прицепов к ним Государственной инспекцией безопасности дорожного движения МВД РФ, утвержденным постановлением Правительства РФ от 31 июля 1998 г. N 880, установлен еще вид осмотра – технический, который производится с целью выявления технического состояния транспортных средств.

Нельзя путать осмотр с досмотром, поясняя удивленному гражданину о том, что Вы выпотрошили его сумку или побывали у него в кармане, так как производили не досмотр, а осмотр.

12) Каковы правила обращения с гражданами, задержанными в милиции на срок более 3 часов?

Задержанные на срок более 3 часов лица обеспечиваются питанием по нормам суточного довольствия, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 11 апреля 2005 г. N 205 (п. 4 Положения об условиях содержания лиц, задержанных за административное правонарушение, нормах питания и порядке медицинского обслуживания таких лиц, утвержденных постановлением Правительства РФ от 15.10. 2003 г. N 627 с изменениями от 01.02. 2005 г.).

Перед отправлением задержанного лица в специальное помещение сотрудник милиции: 1) проводит личный досмотр (обыск) и досмотр вещей задержанного лица; 2) опрос и осмотр задержанного лица в целях выявления у него психических, инфекционных и угрожающих жизни заболеваний; при необходимости для оказания помощи задержанному вызывается наряд скорой помощи. В специальном помещении отдельно размещаются: а) лица мужского пола и женского пола; б) несовершеннолетние и взрослые; в) лица, имеющие признаки инфекционных заболеваний (п. 7 Положения).

Запрещается размещать в специальных помещениях: а) лиц с заболеваниями (травмами), состояние которых определяется как "состояние средней тяжести" или "тяжелое"; б) лиц, страдающих сахарным диабетом (в средней или тяжелой степени); в) беременных женщин; г) взрослых, имеющих при себе детей в возрасте до 14 лет, при невозможности передачи их родственникам или иным законным представителям. При этом факт заболевания и беременности подтверждается, как документами, так и информацией, полученной по телефону из мед учреждения. Данные лица либо должны быть отпущены с отобранием у них обязательства о явке либо размещены в кабинете сотрудника с предоставлением им возможности для отдыха и сна.

Задержанные лица, находящиеся в специальных помещениях, располагаются на скамьях (диванах). Норма площади, устанавливаемая для одного задержанного лица - не менее 2 кв. метров. Задержанные на срок более 3 часов лица обеспечиваются в ночное время местом для сна (п.п. 8-11 Положения). Выведение задержанных лиц из специального помещения для отправления естественных надобностей производится по их просьбе поочередно в сопровождении сотрудников правоохранительных органов (п. 12 Положения). В отопительный сезон в специальных помещениях поддерживается температура не ниже + 18 градусов по Цельсию (п. 13).

Задержанным лицам разрешается иметь при себе одежду, головной убор, обувь по сезону (в одном комплекте), носовые платки, а инвалидам - в том числе протезы или костыли (п. 14), а при наличии медицинских показаний - лекарственные средства (п. 15). Передаваемые задержанным лицам предметы первой необходимости (гигиенические наборы) и продукты питания, кроме представляющих опасность или пригодных для использования в качестве орудия преступления, принимаются должностным лицом и предъявляются задержанному лицу в присутствии передающего. Однако использование предметов первой необходимости (гигиенических наборов) задержанными лицами допускается только под наблюдением должностных лиц, а после использования - хранятся вместе с другими предметами, изъятыми у задержанного лица, либо возвращаются передающему (п. 16 Инструкции). Задержанному лицу по истечении срока задержания возвращаются изъятые у него предметы, кроме тех, что являлись орудием или непосредственным объектом правонарушения; судьба последних определяется при решении вопроса о совершенном правонарушении (п. 17).

Нарушение данных требований, если они не повлекли причинения существенного вреда задержанному и не совершены с целью сломить волю человека, отказывающегося дать долгожданные признательные показания, состава уголовного преступления не образуют, однако может являться основанием для дисциплинарной и гражданско- правовой ответственности сотрудника. В одном из отделений милиции был случай, когда задержанный находился в камере, где отопление почему – то не работало, температура была около 12 градусов тепла. На второй день он заболел воспалением легких. Решением районного суда с Казны Российской Федерации было взыскано 17, 4 рублей. Регрессным иском данные денежные средства были взысканы с оперативного дежурного и заместителя начальника по тылу.

Обратите внимание: согласно п. 6 Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка», принятым Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 34/169 от 17 декабря 1979 г., «должностные лица по поддержанию правопорядка обеспечивают полную охрану здоровья задержанных ими лиц и, в частности, принимают немедленные меры по обеспечению оказания медицинской помощи в случае необходимости»!

13) Кто и на каком основании может быть арестован?

Аресту могут быть подвергнуты:

- лица, привлеченные к административной ответственности по статьям КоАП РФ, предусматривающим административный арест, которым такой арест назначен судом на срок до 15 суток;
- лица, привлеченные к уголовной ответственности, которым арест назначен в качестве меры пресечения.

Заключение под стражу по уголовному делу может быть применено лишь при наличии достаточных оснований полагать, что подозреваемый или обвиняемый:

- 1) скроется от дознания, предварительного следствия или суда;
- 2) может продолжать заниматься преступной деятельностью
- 3) может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожить доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу.

До судебного постановления подозреваемый и обвиняемый может содержаться под стражей 48 часов. При этом, если подозреваемый (обвиняемый) доставлен в суд в срок, когда до истечения 48-часового срока суд уже не успевает рассмотреть представление органов дознания или следствия об избрании меры пресечения, то задержанный подлежит освобождению. Освободите его, пожелайте доброй дороги и помашите ручкой.

14) В каких случаях может производиться фотографирование, видео и кино съемка граждан?

При административном производстве фото- и кино съемка, а также видеозапись применяются только в случаях, когда

необходимо 1) взять пробы и образцы (с ч. 2 ст. 26.5 КоАП РФ), 2) заснять вещественные доказательства (ст. 26.6 КоАП РФ), 3) сделать видеозапись, как доказательство совершения административного правонарушения (ч. 2 ст. 26.7 КоАП). В иных случаях съемка может применяться только с согласия задержанного лица.

В рамках уголовного дела фотографирование и съемка могут производиться для фиксации вещественных доказательств (ч. 2 ст. 82 УПК РФ), записи следственного действия (ч. 2 ст. 166 УПК РФ) либо допроса (ч. 4 ст. 189 УПК РФ). При этом видеосъемка или фотографирование во время допроса может иметь место, как по инициативе допрашиваемого, так и по инициативе следователя (дознателя), то есть разрешения допрашиваемого лица, на его фотографирование или видеозапись, не требуется.

Согласно ст. 179 УПК РФ, при необходимости выявить у человека телесные повреждения, особые приметы, состояние опьянения, то ему в отношении него проводится освидетельствование. При освидетельствовании (часть 5 ст. 179 УПК РФ) может производиться фотографирование, кинозапись или видеосъемку освидетельствуемого, - однако на этот раз только с его согласия.

Статья 6 Федерального закона от 12 августа 1995 г. N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" предусматривает возможность производства видео- и аудиозаписи, кино- и фотосъемки в ходе проведения любых оперативно – розыскных мероприятий. То есть согласия тех лиц, в отношении которых эти мероприятия ведутся, не требуется. Но при этом надо помнить, что ст. 7 Закона об ОРД предусматривает исчерпывающий перечень оснований для ведения ОРД: наличие возбужденного уголовного дела, сведения о готовящемся преступлении, лицах, скрывающихся от правоохранительных органов или находящихся в розыске, запросы российских или международных правоохранительных органов, наличие оснований для принятия мер безопасности в отношении защищаемых лиц.

15) В каких случаях может и не может производиться снятие отпечатков пальцев гражданина ?

Федеральный закон от 25 июля 1998 г. N 128-ФЗ "О государственной дактилоскопической регистрации в Российской Федерации" выделяет 2 вида дактилоскопизации: добровольная и обязательная.

Добровольная государственная дактилоскопическая регистрация (ст. 10 Закона) производится по письменному заявлению граждан органами внутренних дел по их месту жительства указанных граждан. Если же гражданин признан недееспособным, ограниченно дееспособным, либо является несовершеннолетним, то дактилоскопическая регистрация производится на основании письменного заявления и в присутствии соответственно их родителей (усыновителей) или опекунов, попечителей.

Обязательная дактилоскопическая регистрация производится в отношении лиц: 1) осужденных к лишению свободы; 2) призываемых на военную службу и военнослужащих; 3) проходящих службу в органах внутренних дел, федеральной службы безопасности, внешней разведки, контроля за оборотом наркотических средств и психотропных веществ; государственной налоговой службы; гражданской обороны, чрезвычайных ситуаций и ликвидации последствий стихийных бедствий; службы судебных приставов; таможенных органов; государственной охраны; учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы; государственной противопожарной службе; 4) подозреваемых или обвиняемых в совершении преступления, осужденных за совершение преступления, подвергнутых административному аресту, совершивших административное правонарушение, если установить их личность иным способом невозможно (органы предварительного следствия, дознания, или по их поручению – органы внутренних дел); 5) иностранных граждан и лиц без гражданства, подавших ходатайства о предоставлении политического или иного убежища либо о признании их беженцами на территории РФ, либо иностранные граждане, незаконно находящиеся на территории РФ, либо иностранные граждане, получившие разрешение на временное проживание – органы внутренних дел; 6) спасателей профессиональных аварийно-спасательных служб и формирований, членов экипажей воздушных судов государственной, гражданской и экспериментальной авиации РФ; 7) лиц, не способных по состоянию здоровья или возрасту сообщить данные о своей личности, если установить указанные данные иным способом невозможно; 8) иностранных граждан и лиц без гражданства, подлежащих выдворению (депортации) за пределы территории РФ – органы внутренних дел.

Обратите внимание: задержанные за административное правонарушение могут быть дактилоскопизированы лишь в случаях: если они на это согласны, либо если иным способом установить их личность невозможно.

16) В течении какого срока может содержаться в милиции лицо, личность которого необходимо установить?

Кодекс об административных правонарушениях и Уголовно – процессуальный Кодекс РФ не предусматривает специальных сроков задержания для указанных лиц.

Исключением является часть 3 ст. 27.5 КоАП РФ, предусматривающая, что для установления личности могут содержаться в течении до 48 часов лица, привлекаемые за правонарушения, посягающие на режим государственной границы РФ, порядок пребывания на территории РФ или на таможенные правила.

Вместе с тем следует иметь в виду, что требование сотрудника о том, чтобы лицо, совершившее административное правонарушение, сообщило свои фамилию, имя и отчество, носит законный характер, направлено на обеспечение общественного порядка и общественной безопасности, в связи чем неповиновение задержанного требованию сотрудника милиции о том, чтобы сообщить свои данные, составляет самостоятельный состав административного правонарушения, предусмотренного ст. 19.3 КоАП РФ, предусматривающего в виде наказания административный арест. В случае, если лицо отказывается сообщить свои данные, следует разъяснить ему указанные последствия.

Но не подпадает ли требование к лицу сообщить свои данные под норму ст. 51 Конституции РФ о том, что никто не обязан свидетельствовать против себя и своих близких родственников? Нет, не подпадает, так как сообщение человеком своих фамилии, имени и отчества не содержит сведений, которые сами по себе могли бы повредить человеку и могли бы быть направлены против него.

17) Несет ли ответственность за отсутствие у него паспорта или регистрации бездомный гражданин ?

После принятия Постановления Правительства РФ от декабря 2007 года о том, что гражданин России вправе получить или обменять паспорт не только по месту жительства, пребывания или фактического нахождения, но и по месту обращения, бездомный гражданин может нести ответственность за отсутствие паспорта, если будет установлено, что он, имея гражданство РФ, не обратился за получением паспорта в соответствующий орган ФМС. Однако в случае, если он необходимые документы для получения или замены паспорта подал, но паспорт не получил, либо не смог получить паспорт, так как не было подтверждено его гражданство, такое лицо не может быть привлечено к ответственности по ст. 19.15 КоАП РФ, так как отсутствие паспорта имеет место по независящим от него причинам.

Нельзя привлечь к ответственности бездомного и за отсутствие регистрации, так как регистрации по месту пребывания подлежат

только лица, прибывшие на жилую площадь на срок более 90 дней. Однако лицо, ночующее а улице, в вагончике, в техническом помещении, либо не имеющие жилого помещения, где оно может жить 90 дней, ответственности за отсутствие регистрации не подлежат.

18) Кто не несет административной ответственности при совершении деяния, имеющего признаки административного правонарушения?

Тот, кто действовал 1) в состоянии крайней необходимости (ст. 2.7 КоАП РФ), 2) в состоянии невменяемости (ст. 2.8 КоАП РФ), 3) либо при малозначительности административного правонарушения (ст. 2.9 КоАП РФ) административной ответственности не несет.

Крайняя необходимость может иметь место тогда, когда действия, содержащие признаки административно запрещенного деяния, необходимо совершить для устранения опасности, непосредственно угрожающей 1) личности и правам данного лица, 2) других лиц, 3) охраняемым законом интересам общества или государства. Обязательными признаками крайней необходимости является 1) невозможность устранения данной опасности иными средствами, б) причинение менее значительного вреда, нежели явился или мог явиться предотвращенный вред.

Примерами крайней необходимости может служить:

- управление автотранспортным средством лицом, не имеющим соответствующих документов, доставляющим тяжело больного гражданина в медицинское учреждение;
- нарушение правил торговли лицом, продающим принадлежащее ему имущество, оказавшемся без средств к существованию в результате преступления или несчастного случая;
- проведение публичного мероприятия лицами, подавшими уведомление об его проведении согласно действующему законодательству в установленный законом срок, но не получившее ответ от уполномоченного органа;
- приобретение лицом наркотического вещества в целях уничтожения этого вещества для пресечения употребления наркотика со стороны родственника или друга.

Так как в соответствии с ч. 4 ст. 1.5 КОАП РФ, «неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица» неустранимое сомнение в том, что лицо действовало в состоянии крайней необходимости, влечет освобождение этого лица от административной ответственности.

Малозначительным является такое правонарушение, которое, хотя и содержит все необходимые признаки нарушения, не повлекло и заведомо не могло повлечь никаких опасных последствий. Примерами таких нарушений может быть: переход в неустановленном месте дороги с интенсивностью движения 2 «Запорожца» в час; повреждение чужого имущества, которое виновный воспринимал, как бесхозное при отсутствии претензий со стороны хозяина этого имущества; выбрасывание окурка, который виновный по требованию сотрудника милиции поднял.

Важность освобождения нарушителя от ответственности за малозначительные действия или действия, совершенные в состоянии крайней необходимости состоит в том, что гражданин должен понимать: административная ответственность – не способ улучшить отчетность и получить премию, а реальный механизм защиты интересов личности, общества и государства.

Если гражданин утверждает, что действовал в состоянии крайней необходимости или совершил малозначительное правонарушение, но мы с ним не согласны, мало ткнуть пальцем в статью Кодекса; надо уметь объяснить, какой реальный вред, более опасный, нежели предотвращенный, мог наступить от совершения данного правонарушения.

19) Обязан ли сотрудник милиции принять от гражданина устное заявление о происшествии?

Разумеется, обязан, если это заявление касается совершения преступления. В этом случае оформляется протокол принятия устного заявления о преступлении, который регистрируется в КУСП (п. 1.2, п. 16 Инструкции о порядке приема, регистрации и разрешения в органах внутренних дел Российской Федерации заявлений, сообщений и иной информации о происшествиях, утвержденной приказом МВД РФ № 985 от 01.12.05).

Хотя ни приказ № 985, ни КоАП РФ специально не оговаривается, что заявление о совершении административного правонарушения может носить устный характер, однако ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ говорит, как об основании возбуждения административного производства, о сообщениях и заявлениях физических и юридических лиц. Так как форма этих сообщений и заявлений не конкретизирована, то следует исходить из того, что законодатель имеет в виду любые сообщения и заявления, в том числе и устные.

Не следует забывать и положение п. 93 Устава ППС: «В случае обращения граждан патрульный (постовой), обязан внимательно выслушать и принять меры по их заявлениям, а в необходимых случаях разъяснить, куда следует обратиться для разрешения поставленного вопроса». Наиболее частое нарушение при приеме устного заявления – попытка адресовать заявителя в дежурную часть, хотя заявитель может просто не иметь физической возможности явиться туда: он должен ехать на работу, в командировку, к больному родственнику.

Отказ от принятия устного заявления о правонарушении может быть – в случае наступления существенных нарушений прав и законных интересов граждан и организаций – может повлечь уголовную ответственность по ч. 1 ст. 286 УК РФ. Например, участковый уполномоченный Бармалей не принял устное заявление гр. Крылова И.А. о том, что Ворона сидит на ветке с сыром, не отвечающим санитарно-гигиеническим правилам. В результате гр. Лиса съела сыр, отравилась и стала инвалидом 2 группы. Наступило существенное нарушение права гражданина на охрану здоровья. В другом случае гр. Баба-Яга проинформировала Бармалея, переведенного из участковых в командиры автопатруля, о том, что Людмила страдает венерическим заболеванием и может совершить умышленное заражение этим заболеванием иного лица. Бармалей снова не прореагировал на данное сообщение. И вот итог: граждан Руслан и Дядька Черномор, имевшие дело с Людмилой, тяжело заболели и длительное время не могли выходить на работу.

20) Как поступить сотруднику милиции, если граждане пожаловались ему на незаконное строительство?

Незаконные строительные работы, выполняемые без документов или в отсутствие части необходимых для ведения строительства документов, стали настоящим бичом большинства городских территорий с дорогой землей.

Необходимо иметь в виду, что выдача архитектурно-планировочных заданий и разрешений на строительство с нарушением указанных прав граждан образует административное правонарушение, предусмотренное ч. 3 ст. 9.5 Кодекса РФ об административных

правонарушениях («нарушение порядка выдачи архитектурно-планировочных заданий и разрешений на строительство»), а нарушение обязательных требований нормативных документов в области строительства при выполнении инженерных изысканий, проектных, строительного-монтажных работ является правонарушением, предусмотренным ч. 1 ст. 9.4 КоАП РФ

При выезде на место градостроительного конфликта и обнаружении признаков правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 9.4 или (и) ч. 3 ст. 9.5 КоАП РФ, сотруднику милиции следует:

- 1) Принять меры к минимизации конфликта;
- 2) Потребовать предъявить ему оригиналы всех разрешительных документов с необходимыми согласованиями, а также 2 комплектов копий – одного для передачи заявителем, второго – для приобщения к своему рапорту; право граждан на получение копий документов вытекает из предписания ч. 4 ст. 29 Конституции РФ о том, что каждый имеет право на свободное получение информации, а также ст. 24 Конституции РФ о праве граждан получить от должностных лиц органов власти любую информацию, непосредственно затрагивающую его права и свободы.
- 3) рапортом доложить об обнаруженном правонарушении начальнику отдела.

После этого начальник органа внутренних дел должен на основании ст. 23.56 направить оригиналы рапортов о правонарушениях по ст. 9.6 в адрес органов архитектурно-строительного надзора, а их копию выслать в адрес инициативной группы граждан. Дела по правонарушениям, предусмотренным ст. 9.4, в соответствии со ст. 26.3 и ст. 23.56 КоАП РФ он должен принять к собственному производству либо направлять в органы архитектурно – строительного надзора.

Если со стороны инициативной группы жителей имеет место воспрепятствование проезду строительного транспорта, возведению забора, ведению работ, следует выяснить, являются ли эти действия административным самоуправством (ст. 19.1 КоАП РФ) или же основанной на законе самозащитой гражданских прав (ст. 14 ГК РФ), на осуществление которых никаких разрешений им согласований не требуется. Точную юридическую формулу в данном случае написать трудно, однако, если застройщики – раскопщики начали строить забор и копать землю без необходимой разрешительной документации то те граждане, чьи права и законные интересы эти работы затронули, вправе своими действиями такие работы приостановить.

При возникновении градостроительного конфликта, связанного с принудительным выкупом земельного участка для государственных и муниципальных нужд следует исходить из следующего. В соответствии со ст. 279 Гражданского Кодекса РФ земельный участок может быть изъят у собственника для государственных или муниципальных нужд путем выкупа, а решение об этом принимается федеральными органами исполнительной власти или органами исполнительной власти субъектов РФ. При этом собственник земельного участка должен быть не позднее чем за год до предстоящего изъятия земельного участка письменно уведомлен об этом органом, принявшим решение об изъятии. Выкуп земельного участка до истечения года со дня получения собственником такого уведомления допускается только с согласия собственника. Выкуп для государственных или муниципальных нужд части земельного участка также допускается не иначе как с согласия собственника. В соответствии со ст. 280 ГК РФ, собственник земельного участка, подлежащего изъятию для государственных или муниципальных нужд, с момента государственной регистрации решения об изъятии участка до достижения соглашения или принятия судом решения о выкупе участка может владеть, пользоваться и распоряжаться им по своему усмотрению, однако он несет риск отнесения на него при определении выкупной цены земельного участка затрат и убытков, связанных с новым строительством, расширением и реконструкцией зданий и сооружений на земельном участке в указанный период. Согласно ст. 281 ГК РФ, плата за земельный участок, изымаемый для государственных или муниципальных нужд (при этом в плату включаются рыночная стоимость земельного участка и находящегося на нем недвижимого имущества), а также все убытки, причиненные собственнику изъятием земельного участка, включая упущенную им выгоду. Согласно ст. 282 ГК РФ, если собственник не согласен с решением об изъятии у него земельного участка для государственных или муниципальных нужд либо с ним не достигнуто соглашение о выкупной цене или других условиях выкупа, государственный орган, принявший такое решение, может предъявить в течении 2 лет с момента уведомления собственника о выкупе участка иск о выкупе земельного участка в суд. Нарушение этих правил со стороны органов власти лишает органы власти или застройщика возможности принудительного изъятия у собственника земельного участка.

При возникновении градостроительного конфликта главные задачи сотрудника, прибывшего на место, таковы: 1) не допустить столкновений между участниками конфликта, 2) обеспечить право жителей территории, где ведется конфликт, на получение информации, в том числе и получение копий документов, на основании которых ведется строительство; 3) при наличии явных признаков административного правонарушения или уголовного преступления со стороны застройщика, собрать полноценный материал, включая координаты свидетелей, участников правонарушения, и доложить этот материал руководству.

Надо помнить, что милиция, это не частная охранка фирм, которые нередко ведут свои дела, пренебрегая требованиями закона и интересами населения, и не наемный отряд по защите интересов местных чиновников. Милиция находится на службе общества, и поступать должна соответственно этому – защищая общественные, а не чьи- то узкие корыстные интересы.

21) Можно ли носить при себе наркотики в незначительном размере ?

Некоторые люди почему – то убеждены, что наркотики в незначительных размерах можно носить при себе. Однако это не так: сколь бы мал не был размер наркотиков того, кто хранит, перевозит, изготавливает наркотики без цели сбыта, несет ответственность по ст. 5.8 КоАП РФ (штраф от 500 до 1000 руб. либо арест на срок до 15 суток).

Следует разъяснять подросткам и молодежи, что не опасных наркотиков и неопасных размеров наркотиков, не существует.

22) Вправе ли сотрудник милиции, не являющийся работником ГИБДД, останавливать и проверять транспорт?

Да, вправе. Например, к ведению участковых уполномоченных милиции отнесено рассмотрение дел об управлении транспортными средствами, не зарегистрированными в установленном порядке (ст. 12.1 КоАП РФ), нечитаемыми или нестандартными номерами или без государственных регистрационных знаков (ст. 12.2 КоАП РФ), нарушения правил перевозки людей (12.23 КлАП РФ), нарушения правил передвижения транспортных средств в жилых зонах (ст. 12.28), переход дороги в неустановленном месте (ст. 12.29 КоАП РФ).

Особое неудовольствие жителей вызывают лихачи, мчащиеся по дворам жилых кварталов, из-под колес которых с трудом успевают выскакивать гуси, куры, дети, старушки и сами участковые. Тем не менее протоколы по ст. 12.28 КоАП РФ среди оформляемых сотрудниками милиции документов найти практически невозможно.

23) Как сотруднику милиции вести себя с несовершеннолетними?

Особенностью поведения и восприятие детей является ограниченный жизненный опыт, обостренное восприятие фальши и несправедливости, юношеский максимализм, склонность к наиболее радикальным методам решения проблем, повышенная внушаемость, неумение отделять свои подлинные интересы от мнимых, ослабленная способность прогнозировать последствия собственных действий и устанавливаемых дружеских связей, повышенное критическое восприятие к информации, поступающей от учителей, родителей и других взрослых людей, при одновременном снижении критичности к информации, поступающей из ближайшего окружения (от т.н. референтной группы).

Эти особенности надо учитывать, общаясь с несовершеннолетними. Следует иметь в виду, что демонстрируемые ребенком хамство, грубость, наглость, стремление показать свое всезнайство на самом деле могут маскировать растерянность, тревогу, незнание и непонимание, как поступить в конкретной ситуации.

Если взрослый может реагировать на требования сотрудников милиции положительно, опасаясь санкций, либо, напротив, имея положительный опыт общения с милицией, то для ребенка общение с милицией, как правило, ведет к возникновению стрессовой ситуации. В связи с этим следует руководствоваться следующими правилами общения с ребенком:

- 1) Строгость и жесткость в общении с юным правонарушителем должна уравниваться доброжелательностью и стремлением к взаимопониманию.
- 2) Если Вы применяете к молодому правонарушителю методы психологического подавления негативных установок и ценностей, под воздействием которых он находится, на смену этим методам после достижения Вами поставленной цели должны прийти новые методы, направленные на установление доверия и демонстрации того, что Ваши действия были справедливыми совершались в интересах подростка.
- 3) Так как восприятие ребенком динамика времени отличается от восприятия взрослого (для ребенка прошедшие неделя, месяц, год «длиннее», нежели, чем для взрослого), санкция за правонарушение или поощрение за исправление должны наступать не позднее того момента, пока эти события сохраняют для ребенка свою эмоциональную значимость.
- 4) Постарайтесь найти общие интересы со своим несовершеннолетним собеседником, показать, что, являясь милиционером, Вы не перестаете быть человеком.
- 5) Ни в коем случае не обманывайте доверия ребенка. Цените детское доверие! Для того, чтобы несовершеннолетнего, совершившего малозначительное правонарушение, превратить в человека, благосклонно принимающего идеи преступного мира, достаточно обмануть его всего лишь один раз. Тот, кто Вам доверился, и оказался обманут, может перестать верить взрослым людям вообще. Для ребенка обман доверия равносителен предательству. Доверяя Вам, ребенок переносит на Вас все положительные качества других взрослых людей, даже такие, которыми Вы в настоящее время не обладаете. Обманув его, Вы становитесь его врагом. Враждебным становится и его взгляд на правоохранительные органы в целом. Именно поэтому Закон РФ Об оперативно – розыскной деятельности» запрещает вести оперативную работу в отношении несовершеннолетних.

24) Должен ли существовать общественный контроль за милицией?

Да, должен. Хотя в настоящее время Федеральный закон «Об общественном контроле за местами принудительной изоляции и содействия их деятельности» принят Государственной Думой РФ лишь в первом чтении, однако он поддержан Президентом РФ и будет принят, по видимому, в течении ближайших одного-двух лет.

Уже в настоящее время общественный контроль за милицией осуществляется правозащитными организациями и Общественными Советами при ГУВД Москвы и Московской области.

Создание системы общественного контроля за правоохранительными органами – требование международного законодательства. Так, например, в п. 4 Руководящих принципов для эффективного осуществления Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка, утвержденной резолюцией Экономического и Социального Совета ООН 1989/61 от 24 мая 1989 г. («жалобы представителей общественности») говорится: «Предусматриваются особые положения в рамках механизмов, упомянутых в пункте 3 выше, для приема и рассмотрения жалоб на должностных лиц по поддержанию правопорядка от представителей общественности, а о существовании таких положений доводится до сведения общественности».

25) Достаточно ли в нашей стране сотрудников милиции для обеспечения возложенных на милицию задач?

Судите сами, если в России 1 сотрудник МВД приходится на 130 жителей, то в Чехии – на 178, Англии – на 280, странах Европейского Союза – на 300-400 человек, в Бангладеш – на 1200. Таким образом нам просто надо научиться правильно распределять обязанности между сотрудниками милиции, освободить их от лишней работы.и

В этом разделе очень коротко мы коснулись с Вами некоторых вопросов соблюдения прав человека. Давайте не забывать, что служить закону и народу можно только одним способом – помогая конкретным людям в тех бедах и трудностях, с которыми они столкнулись.

Наши сограждане не идеальны. Их отношение к милиции пока что хуже, нежели нам бы этого хотелось. Однако именно таких людей мы должны научиться уважать, таким людям научиться помогать, таких людей защищать, прилагая свои усилия к тому, чтобы следующее поколение россиян было лучше, честнее, добрее, и, разумеется, счастливее, нежели нынешнее.

Орудие достижения этой цели известно: обеспечение, защита и восстановление прав и свобод человека и гражданина, честная и самоотверженная служба на благо России, и всем людям, ее населяющим .

Путеводитель по Европейской Конвенции и решениям ЕСПЧ для сотрудников милиции.

Изъятие паспорта у гражданина и запрет на выезд из страны для обеспечения его явки в суд.

Перефразируя Ницше, можно сказать, что Конституция это книжка, которую все уважают, но почти никто не читает.

А зря. Ведь именно в Конституции является фундаментом обеспечения и защиты прав человека.

Свои профессиональные задачи милиционер может выполнить только уважая и соблюдая права, свободы и законные интересы граждан. Только охраняя, защищая, а в некоторых случаях и восстанавливая права человека, милиция становится правоохранительным органом.

Как и учитель, и врач, и социальный работник, сотрудник милиции не относится к категории высокооплачиваемых специалистов. Но в отличие от них, в его руках огромная власть. Если нам не понравился один врач никто не мешает нам проконсультироваться у другого. Однако, если человек стал жертвой правонарушения, либо задержан по подозрению в его совершении, он не может потребовать, чтобы вместо одного милиционера ему предоставили другого. В этот момент от того, насколько честным, добросовестным, справедливым окажется сотрудник милиции, зависит судьба человека, а в некоторых случаях – и многих других людей. Обладая значительными полномочиями, сотрудник милиции может очень быстро приобрести, как огромное уважение людей, так и их жгучую ненависть.

При первоначальном контакте с милиционером, гражданин переносит на него свое отношение к милиции в целом. Иногда это отношение основано на том, что сообщают о милиции СМИ. Однако чаще всего отношение основывается на том личном опыте, который гражданин приобрел во время своих скорее всего достаточно редких встреч с милицией. Но через некоторое время оценка милиционера человеком меняется: на первый план в отношении к милиционеру выходят его профессионализм, порядочность, правовая грамотность, этические качества. Но после этого общения меняется и оценка гражданином милиции в целом: подсознательно черты и качества встреченного им милиционера гражданин распространяет на всю милицию. Перефразируя известную поговорку можно сказать - милиционера встречают по поганам, а провожают по делам.

Иногда считают, что общество неадекватно относится к милиции и виною этому негативный образ милиционера в фильмах и публикациях. Однако такой анализ справедлив лишь в отношении примерно 15 % наших сограждан, тех, которые по оценке психологов, отличаются повышенной внушаемостью. В отношении остальных действует иной принцип: если на экранах они будут видеть одних лишь оборотней в погонах, в газетах читать про оборотней в фуражках, но на улице их будут встречать доброжелательные, спокойные, уважающие права и интересы граждан сотрудники, ни верить этим фильмам и статьям, ни смотреть и читать их они не будут.

В этом кратком пособии мы постараемся раскрыть роль сотрудников милиции, как защитников прав и свобод человека.

- 1. Бывает так, что законы и другие нормативные противоречат друг другу. Как быть в этом случае, какую правовую норму выполнять?** - Нормативно – правовые акты находятся по отношению друг к другу в определенной субординации. Наибольшую юридическую силу имеют международные договора с участием России и общепризнанные нормы международного права. О том, что норма международного права, установленная такими договорами и нормами, применяется вместо законов России, если между ними имеется противоречие, прямо говорится в части 4 статьи 15 Конституции РФ. Среди таких норм и договоров надо знать в первую очередь положения:

Международного пакта о гражданских и политических правах (Нью-Йорк, 19 декабря 1966 г.)

Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах (Нью-Йорк, 19 декабря 1966 г.)

Конвенции о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 г.)

Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (Нью-Йорк, 10 декабря 1984 г.)

Европейская Конвенция по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания ETS N 126 (Страсбург, 26 ноября 1987 г.)

Среди российских законов наивысшую юридическую силу имеет Конституция России. Конституция имеет прямое действие. Это значит, что, если между нормой федерального закона и нормой Конституции существует противоречие, то соответствующая норма Конституции применяется напрямую вместо нормы федерального закона. Почему? Ответ на этот вопрос содержится в статье 18 Конституции РФ: “права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием”.

На третьем месте по своей юридической силе стоят федеральные конституционные законы. На четвертом – федеральные законы. На пятом – Указы Президента РФ. На шестом – Постановления Правительства РФ. Наконец, на седьмом месте находятся ведомственные нормативные акты, в том числе и приказы Генерального Прокурора РФ или Министра внутренних дел РФ.

Однако может быть и такая ситуация, когда законы или постановления исполнительной власти могут иметь высшую юридическую силу по отношению к федеральным законам. Это произойдет в случае, если вопрос правового регулирования не находится ни в исключительном ведении Российской Федерации (ст. 71 Конституции РФ), ни в совместном ведении Федерации и ее субъектов (ст. 72 Конституции РФ). Например, субъекты федерации самостоятельно определяют правила регистрации граждан по месту жительства и месту пребывания или правила предоставления жилых помещений очередникам на улучшение жилищных условий.

Таким образом, если вместо нормы, имеющей наивысшую силу в данном случае, сотрудник милиции применяет норму закона, не подлежащую применению, его действия незаконны. Помнить все законы, а тем более толковать их, работая на земле, и принимая решение на месте, практически невозможно. Тем более важно знать их основные положения и, принимая решение, понимать: будет ли принимаемое решение способствовать обеспечению и восстановлению прав и свобод человека или нет? Не выхожу ли я за рамки действующего законодательства? Действую ли я в интересах общества и государства, ограничивая права гражданина? Справедливы ли мои действия?

Для того, чтобы защитить права и свободы граждан, милиционеру чаще всего приходится вступать в конфликт: стороне, нарушающей права, следует предъявить определенные требования, ограничить свободы и интересы этой стороны. Поэтому в той же степени, в которой интуиция должна помогать сотруднику милиции искать преступника, та же интуиция должна подсказывать ему ответ на вопросы: законны ли его действия? действует ли он ради соблюдения и восстановления прав человека или же, напротив, он нарушает их своим действием или бездействием?

- 2. Что такое права человека?** – Права человека – это такие гарантии жизни, деятельности и развития человеческой личности, которые обеспечиваются государством. Чтобы их обеспечить государство должно совершить определенные действия. Свободы – это такие возможности деятельности личности, осуществлению которых государство не препятствует и которые защищает. Именно для того, чтобы государство могло выполнить эти обязанности, граждане

страны и выбирают органы власти и местного самоуправления. Поэтому сама власть законна лишь до тех пор, пока она соблюдает, защищает и восстанавливает права, свободы и законные интересы граждан.

Права человека делятся на 5 разных категорий – гражданские, политические, социальные, экономические и культурные.

Если закон предписывает обязанности государства предпринять определенные действия в интересах человека, такое предписание называется правом (например, право на образование, право на жилище). Если предписание запрещает государству ограничивать деятельность человека в некоей сфере, то это предписание именуется свободой (например, свобода слова, свобода митингов и демонстраций). Если же правовое предписание устанавливает некие общие правила применения прав и свобод, то такое предписание носит наименование принципа права (например, запрет на издание законов, умаляющих права и свободы граждан, записанный в статье 55 Конституции РФ).

Постараемся рассмотреть, какие права человека гарантированы Конституцией РФ и каким образом они могут быть нарушены в деятельности сотрудников милиции.

3. Как классифицируются права человека ?

3.1. Политические права.

1) *Право граждан России выехать за пределы России и свободно вернуться на территорию России (часть 2 ст. 27 Конституции РФ).*

Комментарий: Право выезда может быть временно ограничено лишь в 6 следующих случаях: 1) при допуске к сведениям особой важности или совершенно секретным сведениям, отнесенным к государственной тайне; 2) если гражданин призван на военную службу или направлен на альтернативную гражданскую службу - до окончания такой службы; 3) при задержании по подозрению в совершении преступления либо привлечении в качестве обвиняемого - до вынесения решения по делу или вступления в законную силу приговора суда; 4) при осуждении за совершение преступления - до отбытия (исполнения) наказания или до освобождения от наказания; 5) при уклонении от исполнения обязательств, наложенных на него судом, - до исполнения обязательств либо до достижения согласия сторонами; 6) при сообщении о себе заведомо ложных сведений при оформлении документов для выезда, - до решения вопроса в срок не более одного месяца органом, оформляющим такие документы¹.

2) *Право граждан РФ участвовать в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей, включая право избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления (кроме признанных недееспособными и отбывающих наказание в виде лишения свободы по приговору суда), а также участвовать в референдуме (ч. 1 статьи 32 Конституции РФ)*

Комментарий: Требование гражданина о том, чтобы он был

- принят должностным лицом органа власти на личном приеме,
 - чтобы ему дали ответ в установленный законом срок и по существу,
 - чтобы сотрудник милиции составил протокол о нарушении его прав должностным лицом,
 - чтобы ему предоставили прав контроля за действиями и решениями, принятыми органами власти
- прямо вытекают из указанной нормы Конституции РФ.

3) *Право граждан России на равный доступ к государственной службе (ч. 4 статьи 32 Конституции РФ).*

Комментарий: равенство доступа состоит в том, что прием на государственную службу и продвижение гражданина по службе зависит от его способностей, образования и жизненного опыта человека, но не может ставиться в зависимость от его социального положения, политических убеждений, религиозной принадлежности, пола, места жительства, иных обстоятельств, которые не связаны со способностью человека полноценно и добросовестно выполнять свои обязанности государственного служащего.

4) *Право граждан России участвовать в отправлении правосудия (ч. 5 статьи 32 Конституции РФ).*

Комментарий: это право проявляется в том, что граждане могут быть привлечены к исполнению обязанностей а) народных заседателей по гражданским делам, б) присяжных заседателей по уголовным делам, рассматриваемым судами субъектов Федерации, в) защитников и представителей по уголовным, гражданским и административным. Обратите внимание: сотрудник милиции защитником лица, привлеченного к административной ответственности привлечен быть не может.

7) *Право гражданина России на замену военной службы альтернативной гражданской (АГС), если прохождение военной службы противоречит его убеждениям.*

Комментарий: в соответствии со ст. 11 ФЗ «Об альтернативной гражданской службе» заявление об АГС подается в военкомат до 1 апреля, если гражданин подпадает под осенний призыв, или до 1 октября, если он подпадает под весенний призыв следующего года, о чем ему выдается документ, подтверждающий регистрацию заявления. Законом установлено лишь 5 оснований для отказа в АГС, в том числе двукратная неявка по неуважительной причине на комиссию при рассмотрении заявления, сообщение о себе заведомо ложных сведений, нарушение срока или порядка подачи заявления.

9) *Право гражданина РФ не быть высланным за пределы России и не быть выданным другому государству (статья 60 Конституции РФ).*

Комментарий: в случае, если гражданин РФ привлекается к уголовной ответственности по законам другого государства, то он будет нести ответственность только в том, если это действие является преступлением по законам РФ, а суд над ним будет происходить в России. Отсюда вытекает, что, если иностранный гражданин или лицо без гражданства, обратилось в ФМС России с заявлением о вступлении в гражданство РФ, то его выдворение за пределы России может произойти лишь после того, как этому лицу будет отказано в получении гражданства РФ.

10) *Право граждан на защиту и покровительство со стороны России за ее пределами Часть 1 статьи 61 Конституции РФ.*

¹ Ст. 15 Федерального закона от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" (с изменениями от 18 июля 1998 г., 24 июня 1999 г., 10 января, 30 июня 2003 г., 29 июня 2004 г.)

Комментарий: это право состоит в том, что, оказавшись за пределами России без средств к существованию, документов, в заключении либо нуждающимся в медицинской помощи, граждане России имеют право получить соответствующую помощь от посольства или консульства России.

11) *Право гражданина России иметь гражданство иностранного государства (двойное гражданство) в соответствии с федеральным законом или международным договором РФ. Наличие такого гражданства не ущемляет его прав и свобод и не освобождает от обязанностей, вытекающих из российского гражданства, если иное не предусмотрено федеральным законом или международным договором РФ (часть 2 статьи 61 Конституции РФ).*

Комментарий: Если лицо, имеющее двойное гражданство, прошло военную службу в армии иностранного гражданства, то призываться на военную службу в России оно не может. Лицо, имеющее двойное гражданство, как и гражданин России, не обязан носить при себе документы, удостоверяющие личность.

3.2. Гражданские права.

1) *Принцип равенства каждого человека перед законом и судом. Равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от 1. пола, 2. расы, 3. национальности, 4. языка, 5. происхождения, 6. имущественного положения, 7. должностного положения, 8. места жительства, 9. отношения к религии, 10. убеждений, 11. принадлежности к общественным объединениям, 12. других обстоятельств. Запрет любых форм ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности (ст. 19 Конституции РФ).*

Комментарий: 1) Равенство перед законом и судом гарантируется не только гражданам России, но также и иностранным гражданам и лицам без гражданства; 2) Ограничение прав и свобод человека возможно только на основании федерального закона (ст. 55 Конституции РФ); 3) Дискриминация при приеме заявлений о правонарушениях подростков, бездомных, психически нездоровых лиц, представителей национальных и расовых меньшинств

2) *Принцип непосредственного действия прав и свобод человека (ст. 18 Конституции РФ).*

Комментарий: Если отсутствует закон, устанавливающий порядок реализации конституционного права, то такое право применяется непосредственно, а порядок реализации права определяется правоприменителем, исходя из природы права и здравого смысла. Например, соседи по коммунальной квартире не впускают человека в его собственную комнату. Статья 40 Конституции РФ гарантирует каждому право на жилище. Ст. 330 УК РФ устанавливает ответственность за самоуправные действия. Хотя в законодательстве о милиции порядок вселения гражданина в его жилище отсутствует, однако, если законных оснований для оспаривания права этого человека на жилище, сотрудник милиции принимает меры к восстановлению права на жилище, исходя из предписания ст. 40 Конституции РФ, которая непосредственно действующей, имеет наивысшую юридическую силу и требует от милиционера совершения действий, направленных на восстановление нарушенного права.

3) *Право каждого человека на жизнь (ст. 20 Конституции РФ, ст. 2 Европейской Конвенции, протокол № 6 к Европейской Конвенции).*

Комментарий: Не является, согласно ст. 2 Европейской Конвенции, нарушением права на жизнь:

- исполнение смертного приговора, вынесенного судом за совершение преступления, в отношении которого законом предусмотрено такое наказание;

- абсолютно необходимое применение силы для а) защиты любого лица от противоправного насилия; б) осуществления законного задержания или предотвращения побега лица, заключенного под стражу на законных основаниях; в) подавления, в соответствии с законом, бунта или мятежа.

Протоколом № 6 к Конвенции применение смертной казни запрещено, кроме условий войны или угрозы войны. Россией данный протокол не ратифицирован, хотя с 1995 года смертная казнь в России не применяется.

Следует обратить внимание на то, что смысл права на жизнь состоит не только в том, что государство не лишает человека жизни, но и в том, что оно эту жизнь защищает, в том числе и от природных угроз – стихийных бедствий, катастроф, болезней. Таким образом, если сотрудник милиции прошел мимо лежащего на земле человека или не среагировал на сообщение о том, что человек нуждается в помощи в связи с тем, что тяжело болен, в его бездействии может быть усмотрено нарушение права на жизнь.

4) *Право на охрану достоинства личности государством (ч. 1 ст. 21 Конституции РФ).*

Комментарий: достоинство личности – это ценность человеческой личности вне зависимости от материального благополучия и связей человека, ценность личности сама по себе. Тот, кто уважает человеческое достоинство в равной степени уважает и бездомного, и олигарха, и собственного начальника, и задержанного за правонарушение. Если мы осуждаем поведения человека и применяем к нему меры принуждения, это не может влечь за собой неуважение к его личности.

Бороться с правонарушениями и уважать при этом личность правонарушителя необычайно сложно. Казалось бы, как можно уважать личность алкоголика, хулигана или, не дай Бог, насильника! Однако в отличие от рядового гражданина, умение охранять достоинство личности – часть профессиональных умений сотрудника милиции. Свидетель или потерпевший не обязан охранять достоинство злодея, который ему по – человечески противен. Однако сотрудник милиции обязан уважать достоинство любого человека, так как, если, если он это достоинство не уважает, то исправление преступника скорее всего не произойдет. Между тем, постпенитенциарный рецидив не превышает 20 %. А это значит, что большая часть осужденных сталкивается с сотрудниками милиции, которые уважают его личность.

5) *Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию (ч. 2 ст. 21 Конституции РФ, ст. 2 Европейской Конвенции прав человека и основных свобод)*

Комментарий: Любое насилие унижает человеческое достоинство. Насилие со стороны сотрудников правоохранительных органов допустимо лишь для предотвращения другого такого же или большего насилия либо для защиты жизни, здоровья, а в некоторых случаях – свободы и имущества человека.

6) *Никто не может быть без добровольного согласия подвергнут медицинским, научным или иным опытам.*

7) Каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность (ч. 1 ст. 22 Конституции РФ).

Комментарий: в соответствии со ст. 5 Европейской Конвенции прав человека основанием для лишения свободы является законное задержание или заключение под стражу лица: 1) осужденного судом; 2) не исполнившего решение суда или обязательства, предписанного законом; 3) с тем, чтобы оно предстало перед компетентным органом по обоснованному подозрению в совершении правонарушения или в случае, когда с достаточной степенью вероятности необходимо предотвратить совершение задержанными правонарушения или помешать ему скрыться после его совершения; 4) несовершеннолетнего на основании законного постановления для воспитательного надзора или заключения под стражу, произведенное с тем, чтобы оно предстало перед компетентным органом; 5) с целью предотвращения распространения инфекционных им заболеваний, либо являющегося душевнобольным, алкоголиком, наркоманом или бродягой; 6) для предотвращения его незаконного въезда в страну или лица, против которого предпринимаются меры по его высылке или выдаче.

Под свободой понимается право каждого свободно распоряжаться своими правами, способностями, имуществом, связям и т.д. Под личной неприкосновенностью понимается недопустимость физического воздействия на человека или физического контакта с ним в ситуациях, когда он этого не желает и закон этого не разрешает. Сотрудник милиции вправе дотрагиваться до гражданина только в тех случаях, когда это прямо предусмотрено федеральным законом (например, при сопротивлении гражданина законным требованиям сотрудника милиции, при пресечении совершения преступления, при наличии оснований для применения спецсредств)

Если в течении 48 часов суд не принял решение об аресте обвиняемого в совершении уголовного преступления или совершившего административное правонарушения, то такой человек подлежит немедленному освобождению. Каждому арестованному незамедлительно сообщаются на понятном ему языке причины его ареста и любое предъявляемое ему обвинения.

Каждый, кто лишен свободы в результате ареста или заключения под стражу, имеет право на безотлагательное рассмотрение судом правоммерности его заключения под стражу и на освобождение, если его заключение под стражу признано судом незаконным.

8) Каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну (ст. 23 Конституции РФ).

Комментарий. Неприкосновенность частной жизни состоит в том, что никто не праве собирать и хранить информацию об образе жизни человека, его привычках, взглядах, половой жизни, увлечениях, религиозной принадлежности, персональную информацию, кроме случаев, когда этот необходимо для расследования уголовного дела. Личная тайна заключается в том, что никто не вправе разглашать данные о состоянии здоровья, образовании, работе человекам без его согласия.

9) Каждый имеет право на защиту своей чести и доброго имени (ч. 1 ст. 23 Конституции РФ)

Комментарий. Честь человека - это уважение к нему со стороны самого себя и со стороны других людей. Давая негативную оценку действиям и поведению человека, не следует затрагивать его честь, то есть делать необоснованные обобщения, утверждая к примеру, что каждый, кто был задержан за появление в общественном месте состоянии алкогольного опьянения, является алкоголиком, или каждый, не имеющий паспорта или регистрации – бомжом. Любое необоснованное обвинение или высказывание в адрес человека ошибочных суждений, затрагивающих его честь и доброе имя, может являться основанием для защиты его доброго имени и деловой репутации.

10) Право каждого ознакомиться с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, хранящимися в органах государственной власти и местного самоуправления, и соответствующих должностных лиц, если иное не предусмотрено законом (часть 2 ст. 24 Конституции РФ).

Комментарий: 1) Если федеральный закон не лишает человека права ознакомиться с информацией или не устанавливает особый порядок такого ознакомления, то любая информация, непосредственно затрагивающая права и свободы человека, должна быть ему предоставлена на основании его письменного или устного заявления. Например, если на человека поступило заявление о совершении им нарушения, то человек вправе ознакомиться заявлением, поскольку закона, на основании которого он не вправе этого сделать, не существует.

- 1) Под непосредственно затрагивающими права и свободы надо понимать такие документы и материалы, от которых или от изложенных в них сведениях зависит возникновение, прекращение, защита или восстановление прав и свобод человека. Такими документами, к примеру, будут являться данные о судимости гражданина, привлечении его к административной ответственности, постановления его на оперативный учет. Согласно ст. 5 ФЗ «Об оперативно – розыскной деятельности» если виновность лиц в совершении преступления не доказана, то есть вынесено постановление об отказе в возбуждении уголовного дела либо такое дело прекращено в связи с отсутствием события или состава преступления, которое располагает фактами проведения в отношении его оперативно-розыскных мероприятий и полагает, что при этом были нарушены его права, вправе истребовать от органа, осуществляющего ОРД, сведения о полученной о нем информации в пределах, допускаемых требованиями конспирации и исключающих возможность разглашения государственной тайны. При рассмотрении дела в суде обязанность доказывать обоснованность отказа в предоставлении заявителю сведений, в том числе в полном объеме, возлагается на орган, осуществляющий оперативно-розыскную деятельность.
- 2) Под ознакомлением с документами и материалами понимается получение возможности знать их содержание и использовать для защиты своих прав и интересов эту информацию. Отсюда вытекает право лица на получение копий необходимых ему документов, если иное не установлено законом.
- 3) Примерами нарушений данного права является: 1. Отказ сотрудника милиции представиться гражданину, предъявить свое служебное удостоверение, сообщить о причинах проведения проверки документов, осмотра, досмотра, обыска; 2. Отказ познакомить гражданина с материалами проверки по его заявлению, если по результатам рассмотрения заявления вынесено постановление об отказе в возбуждении уголовного дела; 3. невыдача лицу, привлеченному к административной ответственности протокола об административном задержании, привлечении к административной ответственности, проведения досмотра.

11) Право каждого на неприкосновенность жилища; войти в жилище помимо воли лица можно только в случаях, предусмотренных федеральным законом или на основании решения суда (ст. 25 Конституции РФ, ст. 8 Европейской Конвенции прав человека и основных свобод)

Комментарий: 1) В Европейской Конвенции говорится о праве на уважение жилища, войти в которое можно только в случаях, предусмотренных законом, когда это необходимо в интересах а) национальной безопасности, б) общественного порядка, в) экономического благосостояния страны, г) для предотвращения беспорядков или д) преступлений, е) для охраны здоровья или ж) защиты нравственности или з) защиты прав и свобод других лиц.

2) Однако п. 18 ст. 11 Закона «О милиции» предусмотрен более узкий круг оснований для проникновения в жилище, помимо воли проживающих там лиц, а именно: а) 1) при преследовании лиц, подозреваемых в совершении преступлений, б) при наличии достаточных данных полагать, что там совершено или совершается преступление, произошел несчастный случай, в) для обеспечения личной безопасности граждан и общественной безопасности при стихийных бедствиях, катастрофах, авариях, эпидемиях, эпизоотиях и массовых беспорядках.

3) Подтверждением воли проживающего в жилище лица на проход сотрудника милиции в помещение является приглашение войти или согласие на вход. Если сотруднику милиции открыли дверь квартиры, это само по себе не означает наличие согласия проживающих в квартире лиц на вход сотрудника в жилое помещение квартиры, так как проживающее в квартире лицо могло не знать о том, кто и зачем к нему явился. Таким образом для того, чтобы не допустить возникновения конфликта, связанного с входением сотрудника милиции в жилое помещение необходимо:

- убедиться, что имеются основания для проникновения в жилище гражданина помимо его воли, предусмотренные ст. 16 ст. 1 ФЗ «О милиции»;

- получить от лица устное или письменное разрешение на то, чтобы войти в квартиру.

4) Таким образом:

- проникновение в жилое помещение после того, как хозяин или член его семьи открыл дверь квартиры (комнаты) без получения согласия на это хозяина (собственника, нанимателя, арендатора или поднанимателя) жилища или члена его семьи;

- проникновение в жилище по мотивам необходимости «переговорить в проживающими в жилище гражданами», «проверить их документы»;

является нарушением и может повлечь ответственность, вплоть до уголовной.

5) Проникновению в жилище, когда оттуда раздаются крики о помощи, течет вода, поступили вызывающие доверие сведения о хранении орудия или наркотиков не является нарушением неприкосновенности жилища, так как данные основания вытекают из оснований, установленных федеральным законом.

12) *Право каждого указывать свою национальную принадлежность (ч. 1 ст. 26 Конституции РФ).*

Комментарий. Так как бланк паспорта гражданина РФ не предусматривает возможность любого гражданина указывать свою национальную принадлежность, реализация этого конституционного права действующим законодательством затруднена.

Поскольку ч. 1 ст. 26 Конституции РФ также гласит, что «никто не может быть принужден к определению и указанию своей национальной принадлежности» сотрудники милиции не вправе принуждать задержанного или допрашиваемого указывать свою национальную принадлежность.

13) *Право на использование родного языка, выбор языка общения, воспитания, обучения и творчества*

Комментарий. Запрет задержанным общаться между собой на своем родном языке, непонятном для сотрудников милиции, писать письма на своем языке, отказ обеспечить обвиняемого переводчиком для написания соответствующих писем заявлен является нарушением этого права.

14) *Право каждого, кто законно находится на территории Российской Федерации, свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства, а также выехать за пределы России (ч. 1 ст. 27 Конституции РФ).*

Комментарий. Под законно находящимися следует понимать: 1) граждан России, 2) иностранных граждан и лиц без гражданства, законно въехавших на территорию РФ на срок более 3 суток из другого государства и зарегистрированных в 3-дневный срок, 3) иностранных граждан и лиц без гражданства, постоянно проживающих на территории России, но по независящим от них причинам не имеющих регистрацию, 4) лиц, обративших с просьбой о предоставлении им политического убежища, 5) иностранных граждан, не покинувшие территорию РФ в связи с тем, что они стали потерпевшими, обвиняемыми или свидетелями по уголовному и опасаются за соблюдение своих прав и интересов. Привлечение к ответственности по ст. 18.8 КоАП РФ бездомных граждан, не являющихся гражданами России, но постоянно проживающих на ее территории, является формой нарушения данного права, так как нарушение права иностранного гражданина или лицом без гражданства режима пребывания (проживания) в РФ в виде нарушения правил въезда в РФ, либо в отсутствии документов, подтверждающих право на пребывание (проживание) в РФ, либо в утрате таких документов при подаче заявления об их утрате в соответствующий орган, либо в несоблюдении установленного порядка регистрации либо передвижения или порядка выбора места жительства, в уклонении от выезда из РФ по истечении определенного срока пребывания, либо в несоблюдении правил транзитного проезда через территорию РФ - правонарушение с прямой формой умысла. Если такое правонарушение возникло при отсутствии прямого умысла, то привлечь человека по ст. 18.8 КоАП РФ нельзя.

15) *Право каждого на свободу мысли и слова, ограниченную запретами на:*

- пропаганду или агитацию, возбуждающие социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду, социальное, расовое, национальное, религиозное или языковое превосходство;

- принуждение к выражению своих мнений и убеждений или отказу от них (п. 1 ст. 28 Конституции РФ; п. 2 ст. 9 Европейской Конвенции прав человека)

Комментарий. Такое право включает в себя:

- право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними;

- право менять свою религию и убеждения. При этом свобода исповедовать свою религию или убеждения ограничены лишь требованиями закона, направленными на обеспечение общественной безопасности, охрану общественного порядка, здоровья или нравственности, защиты прав и свобод других лиц.

16) Право каждого свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом, если эта информация не отнесена к сведениям, составляющим государственную тайну (ч. 4 ст. 29 Конституции РФ).

Комментарий: 1) кроме сведений, составляющих государственной тайне, законодательством России запрещен свободный доступ к семейной, личной и коммерческой тайне

2) гос. тайной являются сведения а) о силах, средствах, об источниках, о методах, планах и результатах оперативно-розыскной деятельности, данные о финансировании этой деятельности, если эти данные раскрывают перечисленные сведения; б) о лицах, сотрудничающих или сотрудничавших на конфиденциальной основе с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность; в) о расходах бюджета на правоохранительную деятельность². Иные сведения в области деятельности милиции к сведениям, составляющим государственную тайну, законом не отнесены.

3) Не подлежат отнесению к государственной тайне и засекречиванию сведения: а) о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан и их последствиях, о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях; б) о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности; в) о привилегиях, компенсациях и социальных гарантиях, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям и организациям; г) о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина; д) о фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами³.

4) Наиболее типичными нарушениями данного права является:

- отказ предоставить родным и близким информацию о задержанном, его состоянии здоровья, месте нахождения, лице или органе в производстве которого находится дело (в том числе из-за отсутствия централизованной базы данных о задержанных);
- отсутствие нагрудных жетонов у сотрудников милиции, непредъявление ими по требованию лица своего служебного удостоверения, отказ четко и ясно сообщить свои данные, телефон и иные данные вышестоящего руководителя;
- непредоставление лицу, к которому сотрудник милиции обратился причин обращения;
- отказ предоставить задержанному или доставленному информацию о причинах задержания и доставления;
- отказ ознакомить задержанного, доставленного, заключенного под стражу, административно арестованного с его правами и обязанностями, выдать ему копию соответствующих протоколов по его требованию.

17) Свобода средств массовой информации, включая запрет на цензуру СМИ (часть 5 ст. 29 Конституции РФ).

Комментарий данное право включает в себя право СМИ самостоятельно определять свои принципы и объемы подачи информации, порядок и правила подачи информации. Вместе тем формами злоупотребления этим правом является:

- односторонняя и тенденциозная подача информации, сознательно искажающая в глазах реципиента (читателя, слушателя) картину мира;
- нарушение принципов информационной безопасности, то есть подача информации таким образом, что в результате порядка подачи информации лицо окажется неспособным нарушать свои прав и законные интересы;
- нейро- лингвистическое программирование пользователя СМИ, направленное на формирование у него деструктивных, асоциальных установок (все в стране и в мире плохо, защитить себя можно только путем нарушения закона и прв других лиц и т.д.).

18) Право каждого человека на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов, свободу деятельности общественных объединений, запрет на принуждение к вступлению в объединение или пребывание в нем (ст. 30 Конституции РФ)

Комментарий: Формами нарушения этого является:

- отказ в предоставлении информации общественному объединению, запрошенной этим объединением для реализации своих уставных задач;
- отказ в допуске представителя общественного объединения в качестве наблюдателя по уголовному или административного дела.

В то же время защитник, выдвинутый общественным объединением, в соответствии со ст. 49 УПК РФ может быть допущен к участию в деле только вместе с адвокатом на основании определения федерального суда или вместо адвоката решением мирового судьи. По административному делу постановление судьи о допуске защитника, направленного общественным объединением, не требуется, однако необходима доверенность от лица, привлеченного к административной ответственности.

19) Право каждого защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом (Часть 2 ст. 45 Конституции РФ)

Комментарий: если человек действуя при защите своих прав и свобод, причинил вред тому, кто эти права и свободы нарушил, но в то же время не нарушил предписания закона, такие действия являются невинными и не влекут ответственности за ущемление прав и интересов нарушителя.

Таким образом ответственность гражданина, защищающего свои права и свободы возникают только в том случае, если некие действия прямо запрещены законом. Например, если бесхозное жилое помещение оказалось занятым бездомными, однако Жилищный Кодекс РФ и другие законы России и субъекта Федерации не запрещают подобный способ реализации конституционного права на жилище, то подобные действия бездомных нарушением не являются.

В то же время следует различать разницу между самозащитой гражданских прав (ст. 14 ГК РФ) и самоуправством (ст. 330 УК РФ - самовольным, вопреки установленному законом или иным нормативным правовым актом порядку совершение каких-либо действий, правомерность которых оспаривается организацией или гражданином, если такими действиями причинен существенный вред), обязательными признаками которого является: а) оспаривание действий лица заинтересованной стороной, б) причинение существенного вреда, то есть такого вреда, из-за которого нарушены права, выводы и законные интересы гражданина.

2 Ст. 6 Закона РФ от 21 июля 1993 г. N 5485-1 "О государственной тайне" с изменениями от 6 октября 1997 г., 30 июня, 11 ноября 2003 г., 29 июня, 22 августа 2004 г.

3 Ст. 7 Закона РФ от 21 июля 1993 г. N 5485-1 "О государственной тайне" с изменениями от 6 октября 1997 г., 30 июня, 11 ноября 2003 г., 29 июня, 22 августа 2004 г.

20) *Право каждого на судебную защиту его прав и свобод, включая обжалование в суд решений и действий (или бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц (Статья 46 Конституции РФ)*

Комментарий: такое право включает в себя обращение в соответствие с международными договорами России в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, например Европейский Суд по правам человека и основных свобод, Комитет ООН по правам человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты. При этом: 1) право на обжалование в суд действий должностного лица, никак не умаляет право гражданина жаловаться в прокуратуру либо вышестоящему должностному лицу. Способ обжалования гражданин выбирает сам. Заявление о том, что Вы, мол, можете жаловаться в суд, поэтому мы Вашу жалобу принимать или проверять не будем, несостоятельно, так как порядок и способ обжалования выбирается гражданином, а не должностным лицом. Жалоба на действия, нарушающие права и свободы граждан по выбору гражданина может быть подана, как по месту его жительства, так и по месту нахождения органа или должностного лица⁴

Частью права на судебную защиту является право на справедливое судебное разбирательство. Согласно ст. 6 Конвенции прав человека и основных свобод, право на справедливое судебное разбирательство, включает в себя право каждого:

- в случае спора о его гражданских правах и обязанностях или при предъявлении ему любого уголовного обвинения на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона;
- считаться невиновным, до тех пор пока его виновность не будет установлена законным порядком (см. ст. 49 Конституции РФ);
- как минимум права на то, чтобы:

а) быть незамедлительно и подробно уведомленным на понятном ему языке о характере и основании предъявленного ему обвинения;

б) иметь достаточное время и возможности для подготовки своей защиты;

в) защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника или, при недостатке у него средств для оплаты услуг защитника, пользоваться услугами назначенного ему защитника бесплатно, когда того требуют интересы правосудия;

г) допрашивать показывающих против него свидетелей или иметь право на то, чтобы эти свидетели были допрошены, и иметь право на вызов и допрос свидетелей в его пользу на тех же условиях, что и для свидетелей, показывающих против него;

д) пользоваться бесплатной помощью переводчика, если он не понимает языка, используемого в суде, или не говорит на этом языке.

Нарушения данного права со стороны сотрудников милиции возможны в форме:

- отказа в выдаче постановления по административному производству, о возбуждении или об отказе в возбуждении уголовного дела, что явится препятствием для обращения гражданина в суд для обжалования решения должностного лица;
- направление по обращению заявителя ответа вместо вынесения процессуального постановления;
- создание подозреваемому или обвиняемому в совершении преступления препятствий для вызова избранного им защитника;
- отклонение ходатайства подозреваемого или обвиняемого о проведении очной ставки между и показывающим против него свидетелем.

21) *Право каждого на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом, включая право обвиняемого в совершении преступления на рассмотрение дела судом с участием присяжных заседателей в случаях, предусмотренных федеральным законом (статья 47 Конституции РФ).*

Комментарий: заявитель вправе, если место жительства ответчика не известно, либо если ответчик не имеет места жительства в России, предъявить иск по последнему известному месту жительства. По делу о взыскании алиментов или установлении отцовства иск заявляется по месту жительства истца, по делу о причинении вреда здоровью или смерти кормильца - по месту жительства истца или месту причинения ущерба, иски о восстановлении трудовых, пенсионных и жилищных прав, возврате имущества или его стоимости, связанные с возмещением убытков, причиненных гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения заключения под стражу, подписки о невыезде либо незаконным наложением административного наказания в виде ареста, могут предъявляться также в суд по месту жительства истца (ст. 29 ГК РФ). Дело с участием присяжных рассматривается по ходатайству обвиняемого только в том случае, если дело отнесено к компетенции суда субъекта Федерации (глава 42 УПК РФ).

22) *Право каждого на получение квалифицированной юридической помощи, включая:*

- право на ее бесплатное предоставление в предусмотренных законом случаях;
- право каждого задержанного, заключенного под стражу, обвиняемого в совершении преступления пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно 1) задержания, 2) заключения под стражу или 3) предъявления обвинения. (Статья 48 Конституции РФ)

Комментарий: Основными формами нарушения этого права является:

1) отказ в допуске к участию в деле избранного подозреваемым (обвиняемым) защитника; проведение процессуальных действий без уведомления этого защитника с привлечением защитника, приглашенного правоохранительными органами;

2) предоставление под видом бесплатного защитника адвоката, бездействующего без оплаты его труда, если обвиняемый не может оплатить его услуги;

3) отказ в предоставлении помощи адвоката в кассационной и надзорной инстанциях;

4) не использование адвокатом своих полномочий для оказания помощи доверителю.

По уголовным делам обязательным является участие защитника: а) несовершеннолетним, б) тем, кто обвиняется в преступлениях, предусмотренных смертную казнь, в) подозреваемым или обвиняемым, которые письменно не отказались от защитника, г) подозреваемым или обвиняемым, которые в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту (ст. ст. 51-52 УПК РФ).

Следует иметь в виду, что в соответствие с Федеральным законом от 24 июня 1999 г. N 120-ФЗ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних" несовершеннолетние, находящиеся в учреждениях системы профилактики безнадзорности и правонарушений (детских домах, приютах. Спец школах и т.д.) имеют право на бесплатную юридическую помощь со стороны адвоката.

4 Статья 4 Закон РФ от 27 апреля 1993 г. N 4866-1 "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" (с изменениями от 14 декабря 1995 г.)

Что вправе и что не вправе делать адвокат ?

<p>Адвокат вправе (ч. 3 ст. 6 Федерального закона от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ")</p>	<p>Адвокат не вправе (ч. 3 ст. 6 Федерального закона от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ")</p>
<p>1) собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, а также общественных объединений и иных организаций. Указанные органы и организации обязаны выдать адвокату запрошенные им документы или их заверенные копии не позднее чем в месячный срок со дня получения запроса адвоката;</p> <p>2) опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую помощь;</p> <p>3) собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами, в порядке, установленном законодательством РФ;</p> <p>4) привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи;</p> <p>5) беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность (в том числе в период его содержания под стражей), без ограничения числа свиданий и их продолжительности;</p> <p>6) фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну;</p> <p>7) совершать иные действия, не противоречащие законодательству РФ.</p>	<p>1) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение заведомо незаконного характера;</p> <p>2) принимать от обратившегося оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он: имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица; участвовал в деле в качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем и т.д. состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица; оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица;</p> <p>3) занимать по делу позицию вопреки воле доверителя, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самооговора доверителя;</p> <p>4) делать публичные заявления о доказанности вины доверителя, если тот ее отрицает;</p> <p>5) разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием последнему юридической помощи, без согласия доверителя;</p> <p>6) отказаться от принятой на себя защиты.</p>

23) *Право каждого считаться невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда, включая:*

- освобождение обвиняемого от обязанности доказывать свою невиновность,
- толкование неустранимых сомнений в виновности лица в его пользу (статья 49 Конституции РФ)

Комментарий: Бремя доказывания виновности лица лежит на стороне обвинения. Однако, когда сторона обвинения эту обязанность исполнила, то обязанность опровергнуть выдвинутое обвинение и приведенные в его обоснования доказательства лежит уже на стороне защиты. Опровержение доказательств виновности лицам не может рассматриваться, как возложение на них бремени доказывания невиновности. Освобождение лица от доказывания своей невиновности не означает, что он не вправе доказывать необоснованность и ошибочность обвинения, и не умаляет его права представить доказательства, свидетельствующие в его пользу.

При этом подозреваемому и обвиняемому следует объяснять, что своевременно представленные доказательства того, что человек не виновен или виновен в меньшей степени, чем предполагают правоохранительные органы позволяет дать своевременную оценку ситуации и не увести следствие в сторону.

Разновидностями нарушения презумпции невиновности в деятельности сотрудника милиции может стать:

- вывод о виновности обвиняемого на основании явно недостаточных доказательств, совокупность которых не исключает виновность в правонарушении другого лица либо неосторожный характер вины по делу об умышленном преступлении либо отсутствие причинно – следственной связи между деянием и общественно опасными последствиями;
- уклонение правоохранительных органов от исследования вопроса о том, является ли сомнение в виновности лица устранимым или же возможности для устранения сомнения исчерпаны и нахождение других доказательств невозможен;
- признание неустранимым таких сомнений, возможности устранения которых не исчерпана. Например сотрудник милиции отказывает в возбуждении уголовного дела, ссылаясь на невозможность допроса свидетелей место жительства которых неизвестно, не сделав при этом соответствующих запросов в отдел адресно – адресной работы УФМС и в компании сотовой связи.

24) *Право каждого не быть судимым повторно за одно и то же преступление (часть 1 статьи 50 Конституции РФ).*

Комментарий. Данное право не распространяется на административное правонарушение, так как лицо, осужденное за административное правонарушение, судимым за преступление не является. Если лицо осуждено за уголовное преступление, но к нему в рамках уголовного преследования или после вынесения приговора суда предъявлен гражданский иск, такое осуждение не является повторными, так правовая природа и субъекты правового преследования различны: при осуждении по уголовному делу лицо несет ответственность перед государством, при рассмотрении гражданского иска виновный возмещает ущерб, причиненный пострадавшему.

25) *Право каждого, чтобы против него при осуществлении правосудия не использовались доказательства, полученные с нарушением федерального закона (ч. 2 ст. 50 Конституции РФ).*

Комментарий. Такими доказательствами являются:

- по уголовному делу: а) показания подозреваемого, обвиняемого, данные в ходе досудебного производства по уголовному делу в отсутствие защитника, включая случаи отказа от защитника, и не подтвержденные подозреваемым, обвиняемым в суде; б) показания потерпевшего, свидетеля, основанные на догадке, предположении, слухе, а также показания свидетеля, который не может указать источник своей осведомленности; в) показания данные при незаконном избрании меры пресечения в виде заключения под стражу

либо данные, когда мера пресечения истекла, но человек осужден не был;

- по административному делу: а) вещественные доказательства, полученные в нарушении установленного порядка; б) доказательства, полученные из анонимных источников, в) орудия правонарушения, изъятые в отсутствие двоих понятых; г) объяснения лица, полученные от его без разъяснения ему его прав.

Разновидностью использования доказательств, полученных с нарушением закона, является использование доказательств, непосредственно производных от тех, которые были полученными указанными выше нарушениями. Например, в ходе «бесед» с оперативными уполномоченными признался в совершении преступления, которое он не совершал. В тот же день, будучи допрошенным, в присутствии адвоката, который рекомендовал ему свои показания не менять, утверждая, что так «будет лучше», обвиняемый повторил в показаниях то, что утверждал при «беседах». Так как позиция обвиняемого сформировалась во время фактического производства допроса, произведенного в отсутствие защитника, и была закреплена при повторном допросе, который документально оформлен, как первичный допрос, протокол допроса произведен от результатов проведенной беседы.

Другими разновидностями доказательств, полученных с нарушением закона является протокол следственного действия, выполненного с участием лица, который находился в болезненном состоянии, не мог прочесть подписываемый им протокол в виду отсутствия очков, подписал протокол, выполненный неразборчивым нечитаемым почерком, так как в этом случае могли иметь место дефект воли либо дефект восприятия участника процессуального действия.

26) Право каждого осужденного за преступление на пересмотр приговора вышестоящим судом в порядке, установленном федеральным законом, а также на ходатайство о помиловании или о смягчении наказания (часть 3 статьи 50 Конституции РФ).

Комментарий. Такое право включает в себя: 1) пересмотр дела в порядке надзора, 2) пересмотр дела по новым или вновь открывшимся обстоятельствам, 3) снижение наказания или освобождении от наказания в порядке амнистии, принимаемой Госдумой ФС РФ; 4) снижение наказания или освобождении от наказания в порядке помилования, акт о котором принимается Президентом РФ; 5) условно – досрочного освобождения, принимаемого судом по месту отбытия наказания; 6) освобождение судом по болезни на основании заболеваний, указанных в Постановлении в Постановлении Правительства РФ № 54; 7) замена наказания в виде лишения свободы более мягким.

При решении вопроса об условно – досрочном освобождении осужденного необходимо исследовать вопрос о том, каким образом досрочное освобождение осужденного повлияет на обеспечение прав и законных интересов потерпевшего, семьи осужденного, других заинтересованных лиц. Данный вопрос не имеет однозначного решения. С одной стороны, если исправление осужденного не произошло, он вынашивает планы мести, намерен после освобождения вести иждивенческий образ жизни, условно – досрочное освобождение может привести к осложнению криминальной обстановки, возникновению конфликтных ситуаций, предпосылок совершения новых правонарушений. С другой стороны любой срок лишения свободы всегда конечен, поэтому освобождение от наказания человека, который знает, что своим трудом, поведением, погашением гражданского иска, заглаживая вины перед потерпевшим он может обрести свободу за одну треть или даже за две трети до окончания назначенного, это является важным стимулом изменения личности. Поэтому перед сотрудником милиции при получении запроса из исправительной (воспитательной) колонии о возможности обеспечения условно – досрочно освобождающегося жилым помещением и работой стоит задача полноценно исследовать вопросы о том, каким образом условно – досрочное освобождение отразится на правах заинтересованных лиц и интересах правопорядка. Так, если освобождения осужденного ждут находившиеся на его иждивении несовершеннолетние дети, а предприятие по прежнему месту работы готово принять осужденного на работу, совокупность указанных обстоятельств следует отразить в материалах, направляемых в исправительное учреждение.

Только при добросовестном отношении участкового уполномоченного к рассмотрению данной проблемы возможно рассчитывать на снижение пост пенитенциарного рецидива.

27) Право каждого не свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников (ст. 51 Конституции РФ).

Комментарий: ст. 5 УПК РФ к числу таких близких родственников отнесены супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка, внуки. Если лицо, имеющие право не давать показания, принимает решение дать показания, то на него распространяется вся полнота ответственности за дачу заведомо ложных показаний. Однако за отказ от дачи показаний на определенной стадии следствия такое лицо привлечено быть не может.

28) Право потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью на охрану их прав, включая обеспечение государством доступа для них к правосудию и компенсацию причиненного ущерба, гарантируется законом (Статья 52 Конституции РФ).

Право каждого на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц (статья 53 Конституции РФ).

Комментарий: вред, причиненный действием сотрудника милиции, в соответствии со ст. 1069 ГК РФ возмещается из казны РФ, а при подчинении сотрудником органа власти субъекта федерации – казны субъекта. При этом в отношении виновного в допущенном нарушении соответствующей Казной может быть заявлен регрессный иск.

С определением потерпевшего от преступления проблем не возникает: таким лицом является тот, кто признан потерпевшим по уголовному делу. Кто же может быть признан потерпевшим от злоупотреблений властью? Таковым может быть признано любое лицо, права которого нарушил представитель власти или орган власти, если:

- по факту нарушения или в отношении должностного лица возбуждено уголовное дело;
- вынесено постановление о привлечении должностного лица к административной ответственности;
- вынесено постановление об отказе в возбуждении уголовного дела по нереабилитирующим основаниям;
- факт нарушения установлен проведением ведомственной проверки;
- по аналогичному делу принято решение Европейского Суда по правам человека.

Из этой нормы следует, что закон, не гарантирующий потерпевшему от преступлений и злоупотреблений властью, который в силу срока давности, статуса причинителя вреда и т.д. не позволяет обратиться к помощи правосудия и обеспечить возмещения ущерба, то такой закон ничтожен.

Данные нормы гарантируют повышенную усиленную защиту прав лиц, столкнувшихся с преступлениями, злоупотреблением

властью, причинением вреда со стороны органов власти или местного самоуправления.

29) *Право каждого:*

- не нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением,
- не нести ответственность по закону,отягчающую ответственность, вступившему в действие после совершения деяния,
- на применение нового закона, который смягчает или устраняет уголовную ответственность за деяние (ст. 54 Конституции РФ).

Комментарий: Статья 7 Европейской Конвенции подтверждает запрет на назначение наказание за действие или бездействие, которое согласно действовавшему в момент его совершения национальному или международному праву не являлось уголовным преступлением. Вместе с тем, лицо может нести ответственность за действие или бездействие, которое в момент его совершения не являясь уголовным преступлением в соответствии с законодательством страны, «было таковым в соответствии с общими принципами права, признанными цивилизованными странами» (статья 54 Конституции РФ, статья 7 Конвенции прав человека).

30) *Принцип о том, что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ 1) конституционного строя, 2) нравственности, 3) здоровья, 4) прав и законных интересов других лиц, 5) обеспечения обороны страны и 6) безопасности государства (часть 3 статьи 54 Конституции РФ).*

Комментарий: данный перечень оснований для ограничения прав и свобод человека и гражданина является исчерпывающим. Возможность ограничения прав человека «в той мере» означает, что основанием ограничения указанных прав является реальная опасность того, что реализация этих прав способна подорвать основы конституционного строя (государственное устройство, политический режим и т.д.), выполнение членами общества своих нравственных обязанностей и т.д.

31) *Принцип допустимости в условиях чрезвычайного положения для обеспечения безопасности граждан и защиты конституционного строя ограничения отдельных прав и свобод с указанием пределов и срока их действия; при этом не подлежат ограничению права и свободы, предусмотренные статьями 20 (право на жизнь), 21 (запрет пыток), ч. 1 23 (неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, неприкосновенность жилища и корреспонденции), 24 (предоставление лицу информации, затрагивающей его права и свободы органом власти или должностным лицом), 28 (свобода совести и вероисповедания), части 1 ст. 34 (свободное использование своих имущества и способностей для предпринимательской деятельности), части 1 статьи 40 (права на жилище), 46 - 54 (судебная защита, права потерпевших от преступлений, подозреваемых и обвиняемых) Конституции Российской Федерации (часть 3 статьи 56 Конституции РФ).*

32) *Право иностранных граждан и лиц без гражданства пользоваться в России правами наравне с гражданами Российской Федерации, если федеральным законом или международным договором РФ не установлено иное (часть 3 ст. 62 Конституции РФ).*

Комментарий. Права иностранных граждан или лиц без гражданства ограничены федеральным законом лишь в следующей мере:

В отличие от граждан России, иностранные граждане обязаны:

- носить при себе документы, удостоверяющие личность;
- при пересечении границы РФ заполнить миграционную карту;
- в течении 3 дней с момента пересечения границы РФ направить в органы УФМС заявление о регистрации по месту проживания;
- получить разрешение на работу.

Пенсию они будут получать за счет Пенсионных Фондов своих стран, кроме случаев, если их постоянное место жительства не находилось в России.

Иных ограничений для иностранных граждан федеральными законами не установлены.

33) *Право на политическое убежище в РФ, включая предоставление политического убежища иностранным гражданам и лицам без гражданства в соответствии с общепризнанными нормами международного права и запрет на выдачу другим государствам лиц, преследуемых за политические убеждения, а также за действия (или бездействие), не признаваемые в Российской Федерации преступлением. Выдача лиц, обвиняемых в совершении преступления, а также передача осужденных для отбывания наказания в других государствах осуществляются на основе федерального закона или международного договора РФ (статья 63 Конституции РФ).*

Комментарий: политическое убежище предоставляется Указом Президента РФ. Заявитель обязан подать заявление о предоставлении политического убежища в течении 7 дней с момента приезда в Россию или с момента возникновения угрозы его жизни в стране, откуда он прибыл.

34) *Право граждан России собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование (Статья 31 Конституции РФ)*

Комментарий: если проведено публичное мероприятие, уведомление о которой не было принято органом исполнительной власти, то подобное мероприятие не может быть признано незаконным, поскольку его проведение нарушает установленную законом процедуру принятия уведомления о проведении мероприятия, но не ...

35) *Право граждан России обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления (статья 33 Конституции РФ)*

Комментарий: Это право состоит в том, что гражданин вправе на свое обращение получить ответ в срок, по существу, а должностное лицо, которое рассматривает обращение, обязано защитить нарушаемое или восстановить нарушенное право. Существует ряд проявлений нарушения этого права: 1) не предоставление информации, что существенно нарушает права и свободы граждан (ст. 140 УК РФ); 2) уклонение от направления ответов на обращения, если этим были ущемлены права и свободы граждан (ч. 1 ст. 286 УК РФ), 3) неполучение ответа в срок, 4) получение ответа не по существу своего обращения.

36) *Право на полное осуществление своих прав лицами с 18 лет (Часть 3 статьи 59 Конституции РФ).*

Комментарий: хотя данная норма формально касается только граждан России, в правоприменительной практике она применяется ко всем лицам, вне зависимости от гражданства. Ограничение прав лиц, достигших 18 лет, возможно только в 3 случаях: 1) если они привлечены к уголовной ответственности или осуждены приговором суда, 2) если они судебным решением признаны недееспособными; 3) если они на основании постановления судьи направлены для прохождения недобровольного лечения.

При этом важно знать, что дееспособность малолетних наступает с 6 лет, право ребенка на учет взрослыми его мнения при решении вопроса, затрагивающего права и свободы ребенка – с 10 лет, право на трудоустройство и на обращение в органы власти – с 14 лет.

3.3. Социальные права.

1) Право каждого:

- свободно распоряжаться своей способностью к труду, выбирать профессию и род деятельности;
- на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, на защиту от безработицы;
- на индивидуальные и коллективные трудовые споры, включая право на забастовку
- на отдых, включая право работающих по трудовому договору на отпуск, отдых в выходные и праздничные дни⁵ (ст. 37 Конституции РФ, ст. 4 Европейской Конвенции)

Комментарий. Не является разновидностью принудительного труда, содержания человека в рабстве или подневольном состоянии 1) работа, которую обычно должно выполнять лицо, находящееся в заключении; 2) служба военного характера; 3) всякая служба обязательная в случае чрезвычайного положения или бедствия; 4) всякая работа или службу, являющуюся частью обычных гражданских обязанностей.

Разновидностью нарушения данного права является запрет на то, чтобы сотрудники милиции получали оплату за переработку установленной продолжительности рабочего времени свыше 120 часов в год.

2) Право родителей на равное участие в воспитании детей (часть 2 ст. 38 Конституции РФ).

Комментарий: Вместе с тем права недобросовестного родителя могут быть ограничены соглашением родителей; решением суда об ограничении родительских прав; решением суда о лишении родительских прав; решением органов опеки и попечительства о том, что представителем ребенка вместе родителя, интересы которого расходятся с интересами несовершеннолетнего, является иное лицо.

Разновидностью нарушения этого права является непринятие сотрудником милиции мер по заявлению родителя о создании препятствий в воспитании ребенка, если имеется соответствующее решение органа опеки и попечительства или суда об участии родителя в воспитании ребенка

3) Право нетрудоспособных родителей на заботу со стороны трудоспособных детей, достигших 18 лет (часть 3 ст. 38 Конституции РФ).

Комментарий: Такое право на заботу со стороны своих детей утрачивают родители, лишенные родительских прав.

4) Право каждого на социальное обеспечение по 1) возрасту, 2) в случае болезни, 3) инвалидности, 4) потери кормильца, 5) для воспитания детей, 6) в иных случаях, установленных законом, включая право на пенсии и социальные пособия (ч.ч. 1 и 2 статьи 39 Конституции РФ).

5) Право каждого на жилище, включая запрет на произвольное лишение жилья, предоставление бесплатного жилья малоимущим и другим категориям, указанным в законе либо предоставление им жилья за доступную плату (статья 40 Конституции РФ).

Комментарий: следует иметь в виду, что, если спор о праве на жилище отсутствует, но один человек не пускает в жилище другого, хотя тот имеет все права проживать в данном жилом помещении (у него есть регистрация, в помещении хранятся его личные вещи, решение суда об утрате им права на жилище отсутствует), то в данном случае имеет место состав уголовного преступления (самоуправство), но никак не гражданско – правовые отношения, главным признаком которых является наличие между сторонами спора.

6) Право каждого на охрану здоровья и медицинскую помощь, включая бесплатную мед помощь в государственных и муниципальных учреждениях здравоохранения, а также ответственность должностных лиц за сокрытие фактов и обстоятельств, создающих угрозу для жизни и здоровья людей (статья 41 Конституции РФ).

Комментарий. Основные формы нарушения этого права со стороны сотрудника милиции: 1) отказ в вызове скорой помощи больному или травмированному лицу; 2) неумение оказать на месте первую доврачебную помощь пострадавшему; 3) непринятие мер в отношении мед работника, отказывающегося в оказании мед помощи в связи с отсутствием паспорта, регистрации, полиса обязательного медицинского страхования, алкогольного опьянения больного; 4) проведение процессуальных и доследственных действий с лицом, на состоянии здоровья которого такие действия могут отразиться негативно.

7) Право каждого на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением (статья 42 Конституции РФ).

5 Часть 2 Трудового Кодекса России раскрывает право на труд, как: 1) свобода труда, включая право на труд, который каждый свободно выбирает или на который свободно соглашается, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности; 2) запрещение принудительного труда и дискриминации в сфере труда; 3) защита от безработицы и содействие в трудоустройстве; 4) обеспечение права каждого работника на справедливые условия труда, в том числе на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, 5) права на отдых, включая ограничение рабочего времени, предоставление ежедневного отдыха, выходных и нерабочих праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска; 6) равенство прав и возможностей работников; 7) обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы, обеспечивающей достойное человека существование для него самого и его семьи, и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда; 8) обеспечение равенства возможностей работников без всякой дискриминации на продвижение по работе с учетом производительности труда, квалификации и стажа работы по специальности, а также на профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации; 9) обеспечение права работников и работодателей на объединение для защиты своих прав и интересов, включая право работников создавать профессиональные союзы и вступать в них.

Комментарий: отказ должностного лица в предоставлении такой информации должен заканчиваться уголовным делом по ст. 140 УК РФ, или административным производством по ст. 5.39 КРФоАП. Следует иметь в виду, что при причинении вреда здоровью срока исковой давности для обращения в суд о возмещении такого вреда не существует.

8) *Право каждого на образование, включая гарантию: а) общедоступности и бесплатности дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования; б) бесплатного получения на конкурсной основе высшего образования в государственном или муниципальном образовательном учреждении и на предприятии; в) обязательности основного общего образования, которое обеспечивается родителями или лицами, их заменяющими (статья 43 Конституции РФ).*

Комментарий. Основные виды нарушений со стороны сотрудников милиции: 1) несообщение в орган опеки о выявлении ребенка школьного возраста, который не имеет основного общего (то есть 9-летнего) образования и не посещает школу; 2) непринятие мер по заявлению родителей об отказе в приеме ребенка в школу по мотивам отсутствия гражданства, регистрации и т.д. Вместе с тем требование о предоставлении при зачислении в школу паспорта, свидетельства о рождении или иного документа, удостоверяющего личность, нарушением права на образование само по себе не является. Как же быть, если у ребенка нет никакого документа? Обратиться в суд с заявлением об установлении факта, имеющего юридическое значение – рождения ребенка (ст. ст. 264-268 УК РФ).

3.4. Экономические права.

Отдельные сотрудники и руководители органов внутренних дел встали на путь укрытия преступлений от регистрации, необоснованных отказов гражданам в приеме заявлений о правонарушениях и волокиты в разрешении их обращений, либерально смотрят на многочисленные нарушения дисциплины и законности.

По этой причине работа по обеспечению правопорядка нередко подменяется тотальными проверками документов, назойливым администрированием мелкого и среднего бизнеса, использованием схем противоправного влияния на крупных предпринимателей.

Из обращения Министра внутренних дел РФ Нургалиева Р.Г. к сотрудникам органов внутренних дел и военнослужащим внутренних войск МВД РФ от 25 августа 2005 г.

1) *Право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, кроме деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (ст. 34 Конституции РФ).*

Комментарий. Основные возможные нарушения: 1) непринятие мер в отношении недобросовестных чиновников, выдвигающих в отношении предпринимателей требования, не предусмотренные законом; 2) проведение проверок предприятий и частных предпринимателей по основаниям, не предусмотренных законом; 3) привлечение к ответственности мелких торговцев, которые осуществляют торговлю принадлежащим им имуществом в состоянии крайней необходимости (например, человек был обкраден и вынужден продавать личные вещи для приобретения билета или средств к существованию); 4) отказ в возбуждении уголовного дела или административного производства по факту хищения в связи с «незначительностью» суммы ущерба (разумеется, если нет иных оснований для отказа в возбуждении дела).

2) *Право частной собственности охраняется законом. Право каждого иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им. Лишение имущества может быть произведено только по решению суда, а принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения (части 1 – 3 ст. 35 Конституции РФ).*

Комментарий. Основные возможные нарушения: 1) подмена принятия мер по возврату похищенного имущества вынесением постановления об отказе в возбуждении дела; 2) непринятие мер по сохранности безхозного имущества или имущества, хозяин которого не установлен либо находится в беспомощном состоянии.

3) *Право на наследование (части 4 ст. 35 Конституции РФ)*

4) *Право на владение в частной собственности земель, свободное распоряжение земельной собственностью, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов иных лиц (ст. 36 Конституции РФ)*

Комментарий. Виды нарушения данного права: 1) непринятие мер в отношении лица, захватившего земельный участок законного владельца; 2) несоставление протоколов о совершении правонарушения в отношении лиц, которые возвели на своем участке постройку, мешающую освещению соседнего участка, проходу к нему, стоку воды и т.д.; 3) милицееское сопровождение захвата земельного участка на основании незаконных приказов и распоряжений, когда их незаконность очевидна либо имеются достаточные основания для выводов о незаконности распоряжения.

3.5. Культурные

1) *Право каждого на свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания, включая охрану законом интеллектуальной собственности охраняется законом (часть 1 статьи 44 Конституции РФ)*

2) *Право каждого на участие в культурной жизни и пользование учреждениями культуры, на доступ к культурным ценностям (части 2 и 3 статьи 44 Конституции РФ)* Из этого права вытекает и обязанность: частью 3 ст. 44 Конституции установлено, что каждый обязан заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры

4. Как известно, реализация права одного человека происходит тогда и только тогда, когда другой выполняет свои обязанности. Какие обязанности человека установлены действующим законодательством?

Казалось бы Конституцией установлено всего лишь 4 таких обязанностей:

- 1) Платить законно установленные налоги и сборы
- 2) Сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 58 Конституции РФ)
- 3) Защищать свое отечество и нести военную службу в соответствии с федеральным законом (ст. 59 Конституции РФ);

4) Заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры (ст. 44 Конституции РФ)

Однако каждое право имеет и свою оборотную сторону – обязанность его соблюдения. В одних случаях такая обязанность возложена только на частных лиц, в другом – только на органы власти и должностных лиц, в третьих, и на тех, и на других. Если мы внимательно посмотрим некоторые из прав, то без труда убедимся, что каждое из них имеет оборотную сторону – соответствующие обязанности других людей. Например:

Право родителей на равное участие в воспитании детей (ч. 2 ст. 28 Конституции РФ) предусматривает обязанность каждого из родителей соблюдать права друг друга. Право нетрудоспособных родителей на заботу со стороны трудоспособных детей, достигших 18 лет (ч. 2 ст. 38 Конституции) предусматривает обязанность трудоспособных детей заботиться о своих родителях. А из права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью на охрану их прав, включая обеспечение государством доступ для них к правосудию и компенсацию причиненного ущерба вытекает обязанность государства обеспечить охрану прав потерпевших, доступ для них к правосудию и возмещению вреда. Таким образом любое право является лишь декларацией, если не уравновешено соответствующей обязанностью и ответственностью за ее неисполнение.

Крен законодательства в сторону декларирования прав без определения круга лиц, обязанных эти права обеспечить, механизмов и размера ответственности этих лиц, несет серьезную опасность для соблюдения прав человека: право, о котором все говорят, но которое никто не соблюдает, перестает восприниматься, как реальная норма, на которую можно опираться и которую нужно защищать.

Важным недостатком правовой системы России является то, что провозглашение права нередко не обеспечено соответствующими обязанностями тех, на кого возложена защита и восстановление нарушенного права. Например, 80 % потерпевших от преступлений, понесли материальный, моральный или физический вред, которые они желали бы возместить. Вместе с тем не более 20 % виновных в преступлениях обладают имуществом, которое могло бы быть использовано для возмещения вреда. Тем не менее законодателем до сих пор не продуман вопрос о механизмах, при помощи которых потерпевший от преступления мог бы хоть частично получить компенсацию ущерба. В условиях несовершенства отечественной правовой системы особое внимание для защиты прав человека приобретают профессионально грамотные, добросовестные, своевременные действия сотрудника милиции. Именно от этих действий часто зависит, удастся ли предотвратить преступление, пресечь его в стадии приготовления или покушения, раскрыть по горячим следам, не допустить сбыта добытого преступным путем имущества.

Однако мы должны провести четкую грань: вот здесь – недостатки, в которых виновен законодатель. Здесь – напортил суд или наши начальники. В этом случае – виновато общество в целом. А вот здесь, извините, наша собственная вина: не обеспечили сохранности доказательств, не послушали совета потерпевшего (мол, не надо нас учить, мы уже 3 года, как по уши в защите правопорядка), неграмотно составили рапорт, или прямо не выходя из автомашины ГНР, определили, что информация о семейном скандале «не подтвердилась»!

Нам всем нужна такая милиция, которой можно доверять, и которую можно уважать. И не надо ссылаться на лукавый тезис, мол, милиция такова, каково наше общество. Или милиция лучше общества, или это не та милиция, которая обществу нужна.

Раздел № 3. Деятельность милиции в свете решений Европейского Суда по правам человека.

С 1998 года на Россию распространяется юрисдикция Европейского Суда по правам человека в Страсбурге. Европейский Суд (ЕСПЧ) – необычный суд. Он не является вышестоящим судом над судами нашей страны. Однако, если суд, милиция, государство в целом нарушило права человека, гарантированные Европейской Конвенцией или протоколами к ним, то Европейский Суд устанавливает нарушение государством требований Конвенции и взыскивает с государства компенсацию вреда, причиненного нарушением права, а также расходы, понесенные гражданином в связи с обращением в ЕСПЧ.

Если Европейский Суд установил, что некое действие или бездействие должностных лиц является нарушением прав, гарантированных Конвенцией, то требовать признания нарушения их прав и выплаты компенсации вправе все, кто может доказать, что в отношении них было допущено такое же нарушение. Подобные заявления называются клоновыми и рассматриваются в упрощенном порядке, так как доказывать, что совершенные действия являются нарушениями уже не требуется.

Может ли у гражданина, обвиняемого в уголовном преступлении, изыматься заграничный паспорт для того, чтобы он не мог покинуть страну? – Нет, не может. По делу *Földes and Földesné Hajlik v. Hungary* [Foldes and Foldesne Hajlik v. Hungary] (N 41463/02) от 31 октября 2006 г., заявителем, мужу и жене, были предъявлены обвинения в умышленном банкротстве. В 1994 году паспортное управление МВД Венгрии изъяло паспорт г-на Фельдеша (в Венгрии паспорт выдается гражданам для выезда за границу) до окончания производства по уголовному делу в качестве меры обеспечения его доступности для правосудия. Заявители были осуждены в 2006 году. Запрещение г-ну Фельдешу покидать страну действовало в течение примерно 10 лет, пока в мае 2004 года ему не было разрешено совершать поездки в пределах Европейского Союза на основании национального удостоверения личности. Запрет на поездки являлся мерой неопределенной продолжительности и противоречил обязанности властей проявлять необходимую заботу о том, чтобы любое вмешательство в право покидать страну было оправданным и пропорциональным. Европейский Суд пришел к выводу, что по делу допущено нарушение требований пункта 2 статьи 2 Протокола N 4 к Конвенции (принято единогласно) и в порядке применения статьи 41 Конвенции присудил выплатить заявителю компенсацию в размере 3 тысячи евро в возмещение причиненного морального вреда.

Является ли неисполнение решения суда о выплате задолженности по заработной плате или пенсии основанием для взыскания морального вреда? – В отличие от практики российских судов, в ЕСПЧ такое нарушение является основанием для взыскания морального вреда. Так, по делу *Kovalenko v. Russia* [Kovalenko v. Russia] заявительница Мария Андреевна Коваленко жаловалась на длительное неисполнение судебного решения о взыскании задолженности по выплате пенсии, вынесенного в ее пользу. Суд постановил, что имело место нарушение пункта 1 статьи 6 Конвенции и статьи 1 Протокола N 1 к Конвенции, и обязал государство-ответчика выплатить заявительнице 7177 рублей в качестве компенсации материального ущерба и 2700 евро в качестве компенсации морального вреда.

Может ли условное осуждение сотрудников правоохранительных органов, виновных в применении пыток к гражданину, рассматриваться, как невыполнение государством своих обязанностей по борьбе с применением пыток? – Да, может. Так, по делу *Okkali* против Турции Европейский Суд признал, что условное осуждение сотрудников турецкой полиции, которые подвергли пыткам доставленного в полицию 12-летнего мальчика, фактически оставляет данных лиц безнаказанными. Такая работа уголовно-

правовой системы не способно обеспечить необходимого воздействия для эффективного предупреждения подобных преступлений. В пользу заявителя было взыскано 19 тысяч евро и возмещение понесенных им издержек.

Вправе ли суд проигнорировать доводы заявителя о том, что данные им показания были получены под пытками? – Нет, не вправе. Так, по делу Гечмен против Турции (рассмотрено 17 октября 2006 года) заявитель, член Курдской рабочей партии, обвиняемой в совершении террористических актов на территории Турции, заявил, что полученные от него показания он дал под влиянием избиений. Медицинские документы свидетельствовали о наличии у Гечмена телесных повреждений. Суд пришел к выводу, что использование при осуждении заявителя доказательств, полученных в полицейском изоляторе и оспоренных в суде (Гечмен на их основании был осужден к 18 годам 3 мес. лишения свободы) является нарушением ст. 3 и ч. 1 ст. 5 Конвенции и взыскал с Турции в пользу заявителя 20 тысяч евро.

Может ли быть привлечен к уголовной ответственности гражданин, который совершил сбыт наркотического вещества в результате провокации? – Нет, не может. Так, по делу Худобин против России (рассмотрено 26 октября 2006 года), заявитель продал женщине, обратившейся к нему с просьбой о продаже наркотика 0,05 грамма героина. Однако данная женщина оказалась осведомителем органов милиции и действовала под контролем правоохранительных органов. Суд пришел к выводу о том, что так не было данных о криминальном прошлом Худобина, проведенная операция была нацелена не на выявление торговцев наркотиком, а на выявление лица, которое согласилось приобрести наркотики для осведомителей. ЕСПЧ отметил, что решение о проведении контрольной закупки не может приниматься тем же органом, что такую закупку проводит, подобные операции должны происходить под судебным или независимым контролем. Суд пришел к выводу о том, что использование доказательств, полученных в результате провокаций, недопустимо. Признав нарушение ч. 1 ст. 6 Конвенции, Суд взыскал с России в пользу заявителя 12.000 евро.

Если человек распространяет информацию о наркотиках, что это - реализация права на распространение информации и выражение своего мнения или уголовное преступление? – По делу Пакусинский против Польши (рассмотрено 3 октября 2006 года) заявитель обратился в суд в связи с тем, что за издание «Путеводителя по наркотикам» его привлекли к уголовной ответственности и осудили к наказанию. Заявитель полагал, что тем самым было нарушено его право на выражение собственного мнения. Однако ЕСПЧ пришел к выводу о том, что Пакусинский осужден справедливо, ст. 10 Конвенции (право на выражение собственного мнения) не нарушена, так как изданный им справочник не включал данных о негативном воздействии наркотиков на человека.

Обязан ли человек, застигнутый сотрудником милиции на чужой жилой площади, доказывать, что он на этой жилой площади не проживает? – Нет, не обязан. Так, по делу Болат против России (5.10.06) гражданин Турции Болат был в 2002 году оштрафован работниками милиции за то, что находился у своего знакомого без регистрации. В связи с привлечением к административной ответственности у Болат был досрочно аннулирован вид на жительство и он был выслан из страны. ЕСПЧ пришел к выводу о том, что заявитель не должен был представлять доказательства того, что он находился в квартире друга в качестве гостя, а не проживал в ней. Суд также пришел к выводу о том, что возложение на иностранцев в течение 3 дней регистрировать изменение их места жительства (как это предусмотрено законодательством РФ), нарушает ст. 2 протокола № 4 Конвенции. В пользу заявителя было взыскано 8 тысяч евро.

Отвечает ли государство за здоровье каждого человека, задержанного правоохранительными органами? – Да, отвечает. Так, по знаменитым делам Томази против Франции (1992 год) и Рибич против Австрии (1995 год) ЕСПЧ пришел к выводу, что если человек был доставлен в полицию здоровым, однако к моменту освидетельствования у гражданина были выявлены травмы, то государство обязано предоставить правдоподобные объяснения их наличия, если же государство сделать это не способно, то оно считается виновным в нарушении ст. 3 Конвенции - применении пыток.

Что может являться оправданием для применения пыток? - Ничто. Так, по делам Ирландия против Соединенного Королевства (1978 г.) и Зоринг против Соединенного Королевства даже угроза жизни нации не является оправданием пыток. У любого человека может возникнуть вопрос – почему не является. Между тем, если мы станем на позицию, что есть такие ценности, ради защиты которых можно применять пытки, то пройдет очень незначительный промежуток времени, когда будет сделан вывод о том, что и в каких – то других случаях (разумеется в интересах общества, как же иначе?) можно применять пытки. В конце концов наступит момент, когда от применения пыток не будет защищен ни один человек.

Может ли считаться применением жестокого обращения непропорциональное применение физической силы к правонарушителю? – Да, может. Так, по делу Ривас против Франции (01.04.04) несовершеннолетний Ривас был арестован за незаконное проникновение в чужое помещение. Ривас был задержан, доставлен в полицейский комиссариат, где его допрашивал сотрудник полиции. Ривас вскочил, замахнулся на сотрудника полиции, хотел выбежать из кабинета, однако сотрудник полиции нанес ему удар, в связи с которым Ривас получил травму яичка, в связи с которой был нетрудоспособен в течение 5 дней. ЕСПЧ пришел к выводу о том, что действия сотрудника, который сбил Риваса с ног, являлись действиями, непропорциональными действиям Риваса и не вызывались необходимостью. Сотрудник полиции должен был прибегнуть к иным действиям, чтобы заставить Риваса сесть на место. Франция была признана виновной в нарушении ст. 3 Конвенции, в пользу заявителя был взыскан 15 тысяч евро.

Приложения.
Приложение № 1

**Основные принципы применения
силы и огнестрельного оружия должностными
лицами по поддержанию правопорядка**

(приняты восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности
и обращению с правонарушениями, Гавана, 27 августа - 7 сентября 1990 г.)

Учитывая, что работа должностных лиц по поддержанию правопорядка*(1) имеет большую социальную важность и что поэтому необходимо поддерживать на должном уровне и, при необходимости, улучшать условия труда и положение этих должностных лиц, учитывая, что угроза жизни и безопасности должностных лиц по поддержанию правопорядка должна рассматриваться как угроза стабильности общества в целом,

учитывая, что должностные лица по поддержанию правопорядка играют исключительно важную роль в защите права человека на жизнь, свободу и безопасность, как это гарантируется во Всеобщей декларации прав человека*(2) и подтверждается в Международном пакте о гражданских и политических правах*(3),

учитывая, что в Стандартных минимальных правилах обращения с заключенными*(4) предусматриваются обстоятельства, в которых сотрудники тюрем могут применять силу при выполнении своих обязанностей,

учитывая, что в статье 3 Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка*(4) говорится, что должностные лица по поддержанию правопорядка могут применять силу только в случае крайней необходимости и в той мере, в какой это требуется для выполнения их обязанностей, учитывая, что на подготовительном совещании к седьмому Конгрессу Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, состоявшемуся в Варенне, Италия, были согласованы элементы, которые будут рассмотрены в ходе будущей работы по ограничению применения силы и огнестрельного оружия должностными лицами по поддержанию правопорядка*(5),

учитывая, что седьмой Конгресс в своей резолюции 14*(6), в частности, подчеркивает, что применение должностными лицами по поддержанию правопорядка силы и огнестрельного оружия должно осуществляться при надлежащем уважении прав человека,

учитывая, что Экономический и Социальный Совет в разделе IX своей резолюции 1986/10 от 21 мая 1986 года предлагает государствам-членам при осуществлении Кодекса уделять особое внимание вопросам применения должностными лицами по поддержанию правопорядка силы и огнестрельного оружия, а Генеральная Ассамблея в своей резолюции 41/149 от 4 декабря 1986 года, в частности, приветствует эту рекомендацию Совета,

учитывая, что целесообразно, уделяя должное внимание личной безопасности должностных лиц по поддержанию правопорядка, рассмотреть их роль в связи с отправлением правосудия, защитой права человека на жизнь, свободу и безопасность, их задачами по обеспечению государственной безопасности и общественного порядка и значением их квалификации, подготовки и поведения,

правительствам следует принять во внимание и соблюдать в рамках своего национального законодательства и практики изложенные ниже Основные принципы, разработанные с целью оказания помощи государствам-членам в осуществлении их задачи по обеспечению и содействию выполнению соответствующей роли должностными лицами по поддержанию правопорядка; и следует довести эти принципы до сведения должностных лиц по поддержанию правопорядка, а также других лиц, таких, как судьи, работники прокуратуры, юристы, работники исполнительной власти и законодательной власти и населения в целом.

Общие положения

1. Правительства и правоохранительные органы принимают и осуществляют нормы и нормативные положения о применении должностными лицами по поддержанию правопорядка силы и огнестрельного оружия против людей. При разработке таких норм и положений правительства и правоохранительные органы постоянно учитывают этические вопросы, связанные с применением силы и огнестрельного оружия.

2. Правительства и правоохранительные органы разрабатывают как можно более широкий арсенал средств и обеспечивают должностных лиц по поддержанию правопорядка различными видами оружия и боеприпасов, позволяющими дифференцированно применять силу и огнестрельное оружие. В их число входит разработка не приводящих к смерти, но нейтрализующих видов оружия, применяемого в надлежащих ситуациях, в целях все большего сужения сферы использования средств, способных убить или ранить. В тех же целях необходимо также иметь возможность оснащения должностных лиц по поддержанию правопорядка для их самозащиты таким снаряжением, как щиты, каски, пуленепробиваемые транспортные средства для уменьшения необходимости использования любого рода оружия.

3. Следует тщательно рассмотреть вопрос о разработке и использовании не приводящих к смерти, но нейтрализующих видов оружия, чтобы свести к минимуму риск нанесения ущерба посторонним лицам, и осуществлять строгий контроль в отношении использования такого оружия.

4. Должностные лица по поддержанию правопорядка при осуществлении своих функций, насколько это возможно, используют ненасильственные средства до вынужденного применения силы или огнестрельного оружия. Они могут применять силу и огнестрельное оружие только в тех случаях, когда другие являются неэффективными или не дают каких-либо надежд на достижение намеченного результата.

5. Во всех случаях, когда применение силы или огнестрельного оружия неизбежно, должностные лица по поддержанию правопорядка:

- a) проявляют сдержанность в таком применении силы и действуют исходя из серьезности правонарушения и той законной цели, которая должна быть достигнута;
- b) сводят к минимуму возможность причинения ущерба и нанесения ранений и охраняют человеческую жизнь;
- c) обеспечивают предоставление медицинской и другой помощи любым раненым или пострадавшим лицам в самые кратчайшие сроки;
- d) обеспечивают, чтобы родственники или близкие друзья раненых или пострадавших лиц уведомлялись в как можно более короткий срок.

6. Если применение должностными лицами по поддержанию правопорядка силы или огнестрельного оружия приводит к ранению или смерти, они немедленно сообщают об этом вышестоящему начальству в соответствии с принципом 22.

7. Правительства обеспечивают, чтобы произвольное или злонамеренное применение силы или огнестрельного оружия должностными лицами по поддержанию правопорядка каралось в соответствии с их законом как уголовное преступление.

8. Чрезвычайные обстоятельства, такие, как внутренняя политическая нестабильность или любые другие чрезвычайные общественные явления, не могут служить оправданием для любого отхода от настоящих Основных принципов.

Специальные положения

9. Должностные лица по поддержанию правопорядка не применяют огнестрельного оружия против людей, за исключением случаев самообороны или защиты других лиц от неминуемой угрозы смерти или серьезного ранения или с целью предотвращения совершения особо серьезного преступления, влекущего за собой большую угрозу для жизни, с целью ареста лица, представляющего такую опасность, сопротивляющегося их власти, или с целью предотвращения его побега и лишь в тех случаях, когда менее решительные меры недостаточны для достижения этих целей. В любом случае преднамеренное применение силы со смертельным исходом может иметь место лишь тогда, когда оно абсолютно неизбежно для защиты жизни.

10. При обстоятельствах, предусмотренных в принципе 9, должностные лица по поддержанию правопорядка представляются в

качестве таковых и дают четкое предупреждение о намерении применить огнестрельное оружие, предоставляя достаточное время для ответной реакции на это предупреждение, за исключением тех случаев, когда эти действия создают для должностных лиц по поддержанию правопорядка ненужную опасность или создают опасность смерти или нанесения серьезного ущерба другим лицам, или же были бы явно неуместными или ненужными при создавшихся обстоятельствах инцидента.

11. Нормы и положения о применении огнестрельного оружия должностными лицами по поддержанию правопорядка включают руководящие принципы, которые:

- a) определяют обстоятельства, при которых должностные лица по поддержанию правопорядка уполномочены носить огнестрельное оружие, и оговаривают разрешенные виды огнестрельного оружия и боеприпасов;
- b) обеспечивают, чтобы огнестрельное оружие применялось лишь в надлежащих обстоятельствах и таким образом, чтобы можно было бы уменьшить опасность причинения чрезмерного ущерба;
- c) запрещают применение таких видов огнестрельного оружия и боеприпасов, которые наносят чрезвычайно тяжелые ранения или служат источником неоправданного риска;
- d) регулируют контроль, хранение и выдачу огнестрельного оружия, включая процедуры, обеспечивающие подотчетность должностных лиц по поддержанию правопорядка за выданное им огнестрельное оружие и боеприпасы;
- e) определяют предупреждения, которые в соответствующих случаях даются перед выстрелом из огнестрельного оружия;
- f) предусматривают систему отчетности во всех случаях, когда должностные лица по поддержанию правопорядка применяют огнестрельное оружие при исполнении служебных обязанностей.

Поддержание порядка в случае незаконных собраний

12. Поскольку в соответствии с принципами, изложенными во Всеобщей декларации прав человека и Международном пакте о гражданских и политических правах, участие в законных и мирных собраниях может принимать каждый человек, правительства и учреждения и должностные лица по поддержанию правопорядка признают, что сила и огнестрельное оружие могут применяться лишь в соответствии с принципами 13 и 14.

13. При разгоне противозаконных собраний ненасильственного характера должностные лица по поддержанию правопорядка избегают применения силы или, если это невозможно, ограничивают такое применение до необходимого минимума.

14. При разгоне собраний насильственного характера должностные лица по поддержанию правопорядка могут применять огнестрельное оружие лишь в тех случаях, когда нельзя применить менее опасные средства, и лишь в той мере, в какой это минимально необходимо. Должностные лица по поддержанию правопорядка не применяют огнестрельного оружия в таких случаях, за исключением условий, оговоренных в принципе 9.

Контроль за лицами, находящимися под стражей или в заключении

15. Должностные лица по поддержанию правопорядка в своих отношениях с лицами, находящимися под стражей или в заключении, не применяют силу, за исключением случаев, когда это строго необходимо для поддержания безопасности и порядка в исправительном учреждении или когда создается угроза для личной безопасности.

16. Должностные лица по поддержанию правопорядка в своих отношениях с лицами, находящимися под стражей или в заключении, не применяют огнестрельного оружия, за исключением случаев самообороны или защиты других от непосредственной угрозы смерти или серьезного ранения, или когда это строго необходимо для предотвращения побега лица, находящегося под стражей или в заключении и представляющего опасность, о которой говорится в принципе 9.

17. Вышеизложенные принципы применяются без ущерба для прав, функций и обязанностей персонала тюрем, изложенных в Стандартных минимальных правилах обращения с заключенными, особенно в правилах 33, 34 и 54.

Квалификация, подготовка и консультирование

18. Правительства и правоохранительные органы обеспечивают, чтобы все должностные лица по поддержанию правопорядка отбирались с помощью надлежащих процедур отбора, обладали соответствующими моральными, психологическими и физическими качествами для эффективного выполнения своих функций и проходили непрерывную и тщательную профессиональную подготовку. Необходимо периодически осуществлять проверку их пригодности для исполнения таких функций.

19. Правительства и правоохранительные органы обеспечивают, чтобы все должностные лица по поддержанию правопорядка проходили подготовку и проверялись в соответствии с надлежащей специальной подготовкой к действиям в условиях применения силы. Должностные лица по поддержанию правопорядка, которые должны носить огнестрельное оружие, получают соответствующие разрешения лишь по завершении специального курса обучения их применению.

20. При подготовке должностных лиц по поддержанию правопорядка правительства и правоохранительные органы обращают особое внимание на вопросы полицейской этики и прав человека, особенно в процессе ведения расследований, на альтернативы применению силы и огнестрельного оружия, включая мирное урегулирование конфликтов, понимание поведения больших масс людей и методы убеждения, ведения переговоров и посредничества, а также технические средства с целью ограничения применения силы или огнестрельного оружия. Правоохранительным органам следует пересматривать свои учебные программы и оперативные процедуры в свете конкретных инцидентов.

21. Правительства и правоохранительные органы уделяют особое внимание консультированию на случай стресса должностных лиц по поддержанию правопорядка, попадающих в ситуации, в которых применяется сила или огнестрельное оружие.

Процедуры представления и разбора рапортов

22. Правительства и правоохранительные органы устанавливают эффективные процедуры представления и разбора рапортов в отношении всех инцидентов, упомянутых в принципах 6 и 11(f). По инцидентам, рапорты в отношении которых представлены в соответствии с этими принципами, правительства и правоохранительные учреждения обеспечивают эффективный процесс разбора и возможность осуществления при надлежащих обстоятельствах юрисдикции независимыми административными органами или органами, осуществляющими судебное преследование. В случаях смерти и серьезного ранения или других тяжелых последствий немедленно направляется подробный рапорт компетентным органам, ответственным за независимый административный разбор дела и судебный контроль.

23. Лица, пострадавшие от применения силы и огнестрельного оружия, или их законные представители имеют доступ к независимому

процессу, включая судебный процесс. В случае смерти таких лиц настоящее положение соответствующим образом распространяется на их иждивенцев.

24. Правительства и правоохранительные органы обеспечивают привлечение старших должностных лиц к ответственности, если им известно или должно было быть известно об имевшихся или имеющихся случаях незаконного применения силы или огнестрельного оружия находящимися в их подчинении должностными лицами по поддержанию правопорядка и они не предприняли всех имеющихся в их распоряжении мер для предотвращения, пресечения таких случаев или сообщения о них.

25. Правительства и правоохранительные органы обеспечивают, чтобы в отношении должностных лиц по поддержанию правопорядка, которые в соответствии с Кодексом поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка и настоящими Основными принципами отказываются выполнять приказ о применении силы или огнестрельного оружия или которые сообщают о таком применении силы или огнестрельного оружия другими должностными лицами, не применялись никакие уголовные или дисциплинарные меры.

26. Исполнение приказов вышестоящих должностных лиц не является оправданием, если должностные лица по поддержанию правопорядка знали о явной незаконности приказа о применении силы и огнестрельного оружия, что привело к смерти или серьезному ранению какого-либо лица, и имели разумную возможность отказаться от его исполнения. В любом случае ответственность возлагается также на вышестоящих должностных лиц, отдавших незаконные приказы.

* (1) В соответствии с комментарием к статье 1 Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка под "должностными лицами по поддержанию правопорядка" понимаются все служители закона как назначенные, так и избранные, которые выполняют полицейские функции, особенно функции по аресту или задержанию. В странах, в которых полицейские функции выполняются военными властями как в форме, так и без нее, или государственными силами безопасности, под определение должностных лиц по поддержанию правопорядка подпадают сотрудники таких служб.

* (2) Резолюция 217 А (III) Генеральной Ассамблеи.

* (3) Резолюция 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеи, приложение.

* (4) См. Права человека: сборник международных договоров (издание Организации Объединенных Наций, в продаже под N R.88.XIV.1), раздел G.

* (5) A/CONF. 121/IPM.3, пункт 34.

* (6) См. Седьмой Конгресс Организации Объединенных Наций..., глава I, раздел E.

Приложение № 2

Руководящие принципы для эффективного осуществления Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка (утв. резолюцией Экономического и Социального Совета ООН 1989/61 от 24 мая 1989 г.)

Экономический и Социальный Совет,
ссылаясь на резолюцию 34/169 Генеральной Ассамблеи от 17 декабря 1979 года, в которой Ассамблея приняла Кодекс поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка,

ссылаясь также на резолюцию 14 Седьмого Конгресса Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, в которой Конгресс, среди прочего, обратил внимание на руководящие принципы для более эффективного осуществления Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка, разработанные на Межрегиональном подготовительном совещании для Седьмого Конгресса по теме "Разработка и применение стандартов и норм Организации Объединенных Наций в области уголовного правосудия", проходившем в Варенне (Италия) в 1984 году,

принимая во внимание раздел IX резолюции 1986/10 Экономического и Социального Совета от 21 мая 1986 года, в которой Совет просил Комитет по предупреждению преступности и борьбе с ней рассмотреть на его десятой сессии вопрос о мерах по более эффективному осуществлению Кодекса в свете руководящих указаний по этому вопросу, сделанных Седьмым Конгрессом,

рассмотрев доклад Комитета по предупреждению преступности и борьбе с ней о работе его десятой сессии,

руководствуясь стремлением содействовать осуществлению Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка,

1. утверждает Руководящие принципы для эффективного осуществления Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка, рекомендованные Комитетом по предупреждению преступности и борьбе с ней и содержащиеся в приложении к настоящей резолюции;

2. предлагает Восьмому Конгрессу Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями и его подготовительным совещаниям изучить пути и средства содействия соблюдения настоящих Руководящих принципов.

15-е пленарное заседание,
24 мая 1989 года

Приложение

Руководящие принципы для эффективного осуществления Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка

I. Применение Кодекса

A. Общие принципы

1. Принципы, содержащиеся в Кодексе, отражаются в национальном законодательстве и применяются на практике.

2. Для достижения целей и задач, изложенных в статье 1 Кодекса и комментариях к ней, определению "должностное лицо по поддержанию правопорядка" придается как можно более широкое толкование.

3. Кодекс применяется ко всем должностным лицам по поддержанию правопорядка, независимо от их ведомственной принадлежности.

4. Правительства принимают необходимые меры для ознакомления должностных лиц по поддержанию правопорядка в ходе основного обучения и на всех последующих курсах переподготовки и повышения квалификации с положениями национального законодательства, связанного с Кодексом, а также с другими основополагающими документами по вопросу о правах человека.

В. Специальные вопросы

1. Отбор, обучение и подготовка. Первостепенное значение придается отбору, обучению и подготовке должностных лиц по поддержанию правопорядка. Правительства содействуют также обучению и подготовке путем плодотворного обмена опытом на региональном и межрегиональном уровнях.

2. Жалованье и условия работы. Всем должностным лицам по поддержанию правопорядка предоставляется надлежащее вознаграждение и обеспечиваются надлежащие условия работы.

3. Дисциплина и надзор. Создаются эффективные механизмы для обеспечения внутренней дисциплины и внешнего контроля, а также для надзора за должностными лицами по поддержанию правопорядка.

4. Жалобы представителей общественности. Предусматриваются особые положения в рамках механизмов, упомянутых в пункте 3 выше, для приема и рассмотрения жалоб на должностных лиц по поддержанию правопорядка от представителей общественности, а о существовании таких положений доводится до сведения общественности.

II. Осуществление Кодекса

А. На национальном уровне

1. Все должностные лица по поддержанию правопорядка и соответствующие компетентные власти должны иметь Кодекс на их родном языке.

2. Правительства распространяют Кодекс и все устанавливающие его вступление в силу внутренние законы, чтобы обеспечить ознакомление широкой общественности с принципами и правами, содержащимися в нем.

3. При рассмотрении мер, направленных на содействие применению Кодекса, правительства организуют симпозиумы о роли и функциях должностных лиц по поддержанию правопорядка в деле защиты прав человека и предупреждения преступности.

В. На международном уровне

1. Правительства информируют Генерального секретаря через соответствующие промежутки времени, но не реже одного раза в пять лет о степени осуществления Кодекса.

2. Генеральный секретарь готовит периодические доклады о прогрессе, достигнутом в осуществлении Кодекса, с учетом также замечаний и сотрудничества специализированных учреждений, соответствующих межправительственных организаций и неправительственных организаций, имеющих консультативный статус при Экономическом и Социальном Совете.

3. В качестве части докладов, упомянутых выше, правительства направляют Генеральному секретарю экземпляры выдержек из законов, постановлений и административных инструкций, касающихся применения Кодекса, любую другую информацию о его осуществлении, а также сведения о возможных трудностях в его применении.

4. Генеральный секретарь представляет вышеупомянутые доклады Комитету по предупреждению преступности и борьбе с ней для рассмотрения и принятия, в случае необходимости, дальнейших мер.

5. Генеральный секретарь распространяет Кодекс и настоящие Руководящие принципы среди всех государств и соответствующих межправительственных и неправительственных организаций на всех официальных языках Организации Объединенных Наций.

6. В рамках своих консультативных услуг, программ технического сотрудничества и развития Организации Объединенных Наций:

а) предоставляет правительствам по их просьбе услуги экспертов, региональных и межрегиональных консультантов с целью оказания помощи в осуществлении положений Кодекса;

б) содействует организации и проведению национальных и региональных учебных семинаров и других совещаний по вопросам, касающимся Кодекса, а также роли и функции должностных лиц по поддержанию правопорядка в защите прав человека и предупреждению преступности.

7. Региональным институтам Организации Объединенных Наций рекомендуется организовывать семинары и учебные курсы по Кодексу, а также проводить исследования о степени осуществления Кодекса в странах региона, а также о возникающих в связи с этим трудностях.

Приложение № 3

Кодекс

поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка

(принят Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 34/169

от 17 декабря 1979 г.)

Статья 1

Должностные лица по поддержанию правопорядка постоянно выполняют возложенные на них законом обязанности, служа общине и защищая всех лиц от противоправных актов в соответствии с высокой степенью ответственности, требуемой их профессией.

Комментарий*:

а) Термин "должностные лица по поддержанию правопорядка" включает всех назначаемых или избираемых должностных лиц, связанных с применением права, которые обладают полицейскими полномочиями, особенно полномочиями на задержание правонарушителей.

б) В этих странах, где полицейские полномочия осуществляются представителями военных властей в форменной или гражданской одежде или силами государственной безопасности, определение понятия "должностные лица по поддержанию правопорядка" охватывает сотрудников таких служб.

с) Имеется в виду, что служба обществу включает в себя, в частности, оказание услуг и помощи тем членам общины, которые по личным экономическим, социальным или другим причинам чрезвычайного характера нуждаются в немедленной помощи.

д) Имеется в виду, что это положение не только охватывает все насильственные, грабительские или вредные акты, но и

распространяется на все виды запрещений, установленных в соответствии с уголовными законами. Оно распространяется также на поведение лиц, неспособных нести уголовную ответственность.

Статья 2

При выполнении своих обязанностей должностные лица по поддержанию правопорядка уважают и защищают человеческое достоинство и поддерживают и защищают права человека по отношению ко всем лицам.

Комментарий:

а) Указанные права человека устанавливаются и защищаются национальным и международным правом. К соответствующим международным документам относятся Всеобщая декларация прав человека, Международный пакт о гражданских и политических правах, Декларация Организации Объединенных Наций о ликвидации всех форм расовой дискриминации, Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации, Международная конвенция о пресечении преступления апартеида и наказании за него, Конвенция о предупреждении преступления геноцида и наказании за него, Минимальные стандартные правила обращения с заключенными и Венская конвенция о консульских сношениях.

б) В национальных комментариях к этому положению должны указываться региональные или национальные положения, устанавливающие и защищающие эти права.

Статья 3

Должностные лица по поддержанию правопорядка могут применять силу только в случае крайней необходимости и в той мере, в какой это требуется для выполнения их обязанностей.

Комментарий:

а) В этом положении подчеркивается, что применение силы должностными лицами по поддержанию правопорядка должно носить исключительный характер; хотя оно подразумевает, что должностные лица по поддержанию правопорядка могут быть уполномочены на применение силы, которая является разумно необходимой при данных обстоятельствах, в целях предупреждения преступления или при проведении правомерного задержания правонарушителей или подозреваемых правонарушителей, или при оказании помощи при таком задержании не может применяться сила, превышающая необходимые для этих целей пределы.

б) Национальное законодательство, как правило, ограничивает применение силы должностными лицами по поддержанию правопорядка в соответствии с принципом пропорциональности. Это следует понимать, таким образом, что при толковании этого положения должны уважаться эти национальные принципы пропорциональности. Это положение ни в коем случае не толкуется таким образом, будто оно уполномочивает на применение такой силы, которая является несоразмерной законной цели, которую нужно достичь.

с) Применение огнестрельного оружия считается крайней мерой. Следует приложить все усилия к тому, чтобы исключить применение огнестрельного оружия, особенно против детей. Как правило, огнестрельное оружие не должно применяться, за исключением случаев, когда подозреваемый правонарушитель оказывает вооруженное сопротивление или иным образом ставит под угрозу жизнь других и когда другие меры, имеющие менее исключительный характер, недостаточны для осуждения или задержания подозреваемого правонарушителя. О каждом случае применения огнестрельного оружия должно быть незамедлительно сообщено компетентным властям.

Статья 4

Сведения конфиденциального характера, получаемые должностными лицами по поддержанию правопорядка, сохраняются в тайне, если исполнение обязанностей или требования правосудия не требует иного.

Комментарий:

По характеру своих обязанностей должностные лица по поддержанию правопорядка получают информацию, которая может относиться к личной жизни других лиц или потенциально повредить интересам таких лиц и особенно их репутации. Следует проявлять большую осторожность при сохранении и использовании такой информации, которая разглашается только при исполнении обязанностей или в целях правосудия. Любое разглашение такой информации в других целях является полностью неправомерным.

Статья 5

Ни одно должностное лицо по поддержанию правопорядка не может осуществлять, подстрекать или терпимо относиться к любому действию, представляющему собой пытку или другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания, и ни одно должностное лицо по поддержанию правопорядка не может ссылаться на распоряжения вышестоящих лиц или такие исключительные обстоятельства, как состояние войны или угроза войны, угроза национальной безопасности, внутреннюю политическую нестабильность или любое другое чрезвычайное положение для оправдания пыток или других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания.

Комментарий:

а) Этот запрет вытекает из принятой Генеральной Ассамблеей Декларации о защите всех лиц от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, согласно которой:

"(такое действие является) оскорблением человеческого достоинства и осуждается как нарушение целей Устава Организации Объединенных Наций и нарушение прав человека и основных свобод, провозглашенных во Всеобщей декларации прав человека (и других международных документах, касающихся прав человека)".

б) Декларация определяет пытку следующим образом:

"... пытка означает любое действие, посредством которого человеку намеренно причиняется сильная боль или страдание, физическое или умственное, со стороны официального лица или по его подстрекательству с целью получения от него или от третьего лица информации или признаний, наказания его за действия, которые он совершил, или в совершении которых подозревается, или запугивания его или других лиц. В это толкование не включается боль или страдание, возникающие только из-за законного лишения свободы, ввиду состояния, присущего этому, или вследствие этого, в той степени, насколько это совместимо с Минимальными стандартными правилами обращения с заключенными" **.

с) Выражение "жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания" не было определено Генеральной Ассамблеей, но его следует истолковывать таким образом, чтобы предоставлялась, по возможности, наиболее широкая защита от злоупотреблений как физического, так и психологического характера.

Статья 6

Должностные лица по поддержанию правопорядка обеспечивают полную охрану здоровья задержанных ими лиц и, в частности, принимают немедленные меры по обеспечению оказания медицинской помощи в случае необходимости.

Комментарий:

а) "Медицинская помощь", под которой подразумеваются услуги, оказываемые любым медицинским персоналом, включая врачей-практиков, имеющих надлежащее удостоверение, и медицинский вспомогательный персонал, оказывается в случае необходимости или в ответ на просьбу.

б) Поскольку медицинский персонал обычно придан деятельности по поддержанию правопорядка, должностные лица по поддержанию правопорядка должны учитывать внесение этого персонала, когда они рекомендуют оказание задержанному лицу соответствующей медицинской помощи через или в консультации с медицинским персоналом, не участвующим в деятельности по поддержанию правопорядка.

с) Понимается, что должностные лица по поддержанию правопорядка обеспечивают оказание медицинской помощи жертвам правонарушений или несчастных случаев, происходящих в ходе правонарушений.

Статья 7

Должностные лица по поддержанию правопорядка не совершают какие-либо акты коррупции. Они также всемерно препятствуют любым таким актам и борются с ними.

Комментарий:

а) Любой акт коррупции, как и любое другое злоупотребление властью, несовместим со служебным статусом должностного лица по поддержанию правопорядка. К любому должностному лицу по поддержанию правопорядка, совершившему акт коррупции, закон должен применяться в полной мере, поскольку правительства не могут ожидать от граждан соблюдения ими правопорядка, если они не могут или не хотят обеспечивать соблюдение законности их собственными должностными лицами и в рамках их собственных учреждений.

б) Хотя понятие коррупции должно определяться в соответствии с национальным правом, следует понимать, что оно охватывает совершение или несвершение какого-либо действия при исполнении обязанностей или по причине этих обязанностей в результате требуемых или принятых подарков, обещаний или стимулов или их незаконное получение всякий раз, когда имеет место такое действие или бездействие.

с) Выражение "акт коррупции", о котором говорилось выше, следует понимать как охватывающее попытку подкупа.

Статья 8

Должностные лица по поддержанию правопорядка уважают закон и настоящий Кодекс. Используя все свои возможности, они также предотвращают и всемерно препятствуют всем нарушениям таковых.

Должностные лица по поддержанию правопорядка, имеющие основания полагать, что нарушение настоящего Кодекса имело место или будет иметь место, сообщают о случившемся вышестоящим инстанциям и, в случае необходимости, другим соответствующим инстанциям или органам, обладающим полномочиями по надзору или правовому контролю.

Комментарий:

а) Настоящий Кодекс соблюдается во всех случаях, когда он включается в национальное законодательство или практику. Если законодательство или практика предусматривают более строгие положения, чем положения настоящего Кодекса, соблюдаются первые.

б) Настоящая статья направлена на сохранение равновесия между, с одной стороны, необходимостью внутренней дисциплины в учреждении, от которого в большой степени зависит общественная безопасность, и, с другой стороны, необходимостью борьбы с нарушениями основных прав человека. Должностные лица по поддержанию правопорядка сообщают о нарушениях по инстанциям и предпринимают иные правовые действия за пределами инстанций лишь в том случае, когда все остальные возможности отсутствуют или неэффективны. Понимается, что должностные лица по поддержанию правопорядка не подвергаются административным или иным мерам наказания из-за того, что они сообщили об имевшем место нарушении настоящего Кодекса или о возможности такового.

с) Понятие "соответствующие инстанции или органы, обладающие полномочиями по надзору или правовому контролю" включает любое учреждение или орган, существующий на основании национального права как в рамках учреждения по поддержанию порядка, так и независимо от него, со статутными, обычными или другими полномочиями рассматривать жалобы и претензии, возникающие в связи с нарушениями в сфере действия настоящего Кодекса.

д) В ряде стран средства массовой информации могут рассматриваться как учреждения, выполняющие функции по рассмотрению жалоб, подобные описанным в подпункте с, выше. Поэтому должностные лица по поддержанию правопорядка могут обоснованно, в качестве крайней меры и в соответствии с законами и обычаями своих собственных стран, а также с положениями статьи 4 настоящего Кодекса обратить на эти нарушения внимание общественности через средства массовой информации.

е) Должностные лица по поддержанию правопорядка, соблюдающие положения настоящего Кодекса, заслуживают уважения, полной поддержки и сотрудничества со стороны общества и учреждения по поддержанию правопорядка, в котором они служат, а также лиц, занятых поддержанием правопорядка.

* Настоящие комментарии предоставляют информацию в целях содействия использованию Кодекса в рамках национального законодательства и практики. Кроме того, в национальных или региональных комментариях могут быть выявлены специфические особенности правовых систем или практики различных государств или региональных межправительственных организаций, которые способствовали бы применению этого Кодекса.

** Первый Конгресс Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями: доклад, подготовленный Секретариатом (издание организации Объединенных Наций, в продаже под N 1956, IV, 4), приложение I.A.

Ответственный за выпуск: Трушков О.С.

Тираж: 10.000 экз.

Настоящее пособие издано в рамках проекта «Борьба с пытками, жестоким обращением и наказанием в Московском регионе», финансируемом Фондом Д. и К. Мак-Артуров

Коротко об авторе.

Бабушкин Андрей Владимирович – председатель Межрегиональной общественной организации Комитет за гражданские права, член Общественного Совета при Министре внутренних дел РФ, член Общественного Совета при ГУВД Москвы и ГУВД Московской области, член Экспертного Совета при Уполномоченном по правам человека в России. Родился в 1964 году. Окончил МГУ им. М.В. Ломоносова. В 1990-93 годах – депутат Моссовета. Автор ряда книг и брошюр по правам человека. Член Федерального Совета РОДП «Яблоко».

Выдержки из НПА, в том числе в виде схем, графиков и таблиц:

- Конституция РФ;
- Закон «О милиции»;
- Устав ППС;
- Приказ № 174 об организации работы дежурных частей;
- КРФоАП ;
- УПК РФ;
- приказа № 900 об организации работы участковых уполномоченных милиции;
- 523 приказа об организации работы ПДН;
- Постановления Правительства РФ № 627;
- приказа МВД РФ № 750.
- приказа МВД РФ № 444 от 2005 года о подведомственности рассмотрения дел, составления и рассмотрения протоколов

Когда дело об административном правонарушении можно рассматривать и составлять протокол на месте либо не составлять протокол вообще.

Порядок установления личности гражданина

Порядок привлечения свидетелей

Порядок составления административного протокола в ночное время

Порядок оказания медицинской помощи

Кого нельзя помещать в КАЗ

Телефоны суда, прокуратуры, ООП, приютов, спец приемника, НКО, мед учреждений, Росполтребнадзора, Росздравнадзора, центра социального обслуживания, реабилитационных центров

Порядок обращения в различные инстанции по защите прав сотрудников

Права задержанного, которые сотрудник милиции должен ему объявить

Образцы документов:

- протокол устного заявления;
- протокол осмотра;
- протокол об административном правонарушении
- протокол осмотра территории и помещения
- протокол личного досмотра
- протокол доставления
- протокол задержания

Основные ошибки, допускаемые сотрудниками милиции при составлении документов

Действия сотрудника в чрезвычайной ситуации

Признаки жестокого обращения с детьми, психологическое насилие (ст. 156 УК РФ)

Ст. 256 УК

Как исчисляется срок доставления при задержке в доставлении, не зависящей от сотрудника

Срок вытрезвления – критерии и сроки при различных степенях опьянения

Граждане Украины

Обязательное медицинское освидетельствование

Получение объяснений и проведение опроса несовершеннолетних, в т.ч. в ночное время

Тактика поведения с иностранцами, где взять переводчика

Порядок действия при совершении правонарушения судьей, прокурором, депутатом и иными лицами, имеющими иммунитет, Границы неприкосновенности. Надо ли составлять протокол или рапорт

Кто не привлекается и кто частично привлекается к административной ответственности

Алгоритм обращения в ЕСПЧ и к Уполномоченному по правам человека. Телефоны Уполномоченных

Как быть с несовершеннолетними 13 и 14 при отсутствии родителей

Можно ли самостоятельно отпустить 16-летнего.