

которые он отвечает посредством вынесения решений в письменной форме, которые также исходят из Женевы.

Посещения Комитетом против пыток территории государства-участника, которые возможны только с согласия соответствующего государства, проводятся крайне редко. В течение 20 лет после вступления Конвенции в силу Комитет официально проводил расследования, предусмотренные ст. 20 Конвенции, которые могут включать посещения территории конкретного государства, лишь в отношении 5 государств из 141 государства-участника Конвенции.

Несмотря на ряд мер, предусмотренных Конвенцией против пыток, и на работу Комитета против пыток, пытки и другие формы жестокого обращения все еще существуют. Факультативный протокол был разработан для того, чтобы обеспечить государства практическим инструментом, который поможет им выполнять свои обязательства, предусмотренные обычным международным правом и самой Конвенцией. С этой целью Факультативный протокол вводит систему регулярных посещений мест содержания под стражей со стороны независимых национальных и международных экспертов для того, чтобы послужить основой для практического и конструктивного диалога между осуществляющими посещения экспертами и властями на институциональном уровне.

Специальный докладчик ООН по вопросу о пытках дает следующее обоснование Факультативного протокола: осуществляет подобную миссию и будет обладать аналогичными гарантиями на местном уровне. Факультативный протокол устанавливает основные требования, однако допускает некоторую гибкость для каждой страны при учреждении национального превентивного механизма с учетом обстоятельств данного государства. Таким образом, Факультативный протокол сочетает периодическое наблюдение со стороны международных экспертов и более частые посещения в большее количество мест, которые могут осуществляться национальными превентивными механизмами, уполномоченными в прямой форме делать замечания и вносить предложения по действующему законодательству или законопроектам. Отметим, что в Казахстане национальный превентивный механизм как самостоятельный правовой институт впервые на постсоветском пространстве предусмотрен в Уголовно-исполнительном кодексе и образован по схеме «омбудсмен».

Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинства видов обращения и наказания идет значительно дальше Международного пакта о гражданских и политических правах, обеспечивая защиту от пыток как международного преступления. Согласно Конвенции государства-участники, в том числе Казахстан, обязаны принимать активные законодательные, административные, су-

дебные и другие меры по предотвращению пыток. Отметим, что права человека – предмет международного права и международного контроля. Международно-правовые акты о правах человека обязательны для исполнения всеми государствами и их структурами, в том числе представителями органов правопорядка.

Главный вывод, который необходимо сделать, состоит в том, что права человека не являются предметом исключительной юрисдикции государства или его структур. Законный интерес к ним проявляет международное сообщество, которое уже свыше 50 лет занимается разработкой стандартов, созданием механизмов имплементации и мониторинга соблюдения прав человека. Должностные лица и органы по поддержанию правопорядка, которые выполняют свои основные функции, уважая и защищая права человека, делают честь не только себе самим, но и правительству и народу, которым они служат. Те, кто нарушают права человека, в конечном счете становятся объектом пристального международного внимания и осуждения международным сообществом. Именно поэтому задача подлинного профессионала в сфере правоприменения – постоянное соблюдение и защита прав человека на основе применения международного и национального законодательства.

УДК 342.711

Е.А. Жванько

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРАВА МИГРАНТОВ НА ГРАЖДАНСТВО В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

Вопросы гражданства теснейшим образом связаны с тематикой прав и свобод человека. Более того, современное международное право рассматривает право на гражданство как одно из основополагающих прав, принадлежащих любому индивиду. Подтверждением этому является закрепление соответствующих положений в ряде важнейших международно-правовых актов, прежде всего во Всеобщей декларации прав человека (ст. 15) и Международном пакте о гражданских и политических правах (ст. 24). В законодательство Республики Беларусь право на гражданство имплементировано в качестве основополагающего принципа и закреплено ст. 3 Закона Республики Беларусь от 1 августа 2002 г. № 136-З «О гражданстве Республики Беларусь».

В условиях мирового экономического кризиса, локальных политических и этнорелигиозных конфликтов, вылившихся в гражданские войны, государственные перевороты, нестабильность государственных режимов в отдельных странах Азии и Африки, неуклонно растут миграционные потоки легальных и нелегальных мигрантов. Сегодня широко распространён подход рассмотрения всех возможных последствий миграции с позиции национальной безопасности стран, охваченных миграционными потоками. Необходимо учесть также и последствия миграции для самих переселенцев. Они связаны с трудностями не только организационного, правового характера (необходимость получения регистрации, гражданства), но и психологической адаптации (принятие нового социального окружения, ценностей, традиций), нахождения своего места в жизни другого государства, нестабильным, нередко кризисным материальным положением (невозможность трудоустройства, отсутствие работы по специальности). При вынужденной миграции серьезно нарушается социальная интеграция человека – из одной природной и социокультурной среды он попадает в другую, утрачивает свой прежний социальный статус, находится в процессе поиска и обретения иного, лучшего.

Большинство мигрантов желают получить гражданство нового государства пребывания. Проблема получения гражданства мигрантами является, на наш взгляд, наиболее важной, так как гражданство предполагает обладание определенным набором политических, гражданских и социальных прав. Существует ряд проблемных вопросов, которые требуют особого внимания. Так, в соответствии с абзацем шестым части первой ст. 14 Закона Республики Беларусь «О гражданстве Республики Беларусь» беженцы, как и другие иностранцы, должны для приема в белорусское гражданство показать, что они не имеют гражданства, либо утрачивают гражданство иностранного государства в случае приобретения гражданства Республики Беларусь, либо обратились в полномочный орган иностранного государства с заявлением о прекращении имеющегося у них гражданства иностранного государства, за исключением случаев, когда прекращение гражданства иностранного государства невозможно по независящим от них причинам. Это означает, что беженцы, как и другие иностранцы, должны обращаться к властям страны своего гражданства. Однако, исходя из сути такого явления, как бегство от преследований на родине, очевидной во многих случаях является невозможность либо вполне обоснованное нежелание беженцев вступать в контакты с официальными властями страны своего происхождения. В некоторых случаях потенциальная угроза безопасности более высока для беженца, членов его семьи, друзей и знакомых в том случае, когда информация, касающаяся беженца, его заявления об убе-

жище, становится известной властям страны его происхождения. Даже сам факт того, что беженец искал убежище в другом государстве, может иметь для его родственников и знакомых, остающихся в стране его происхождения, негативные последствия. Таким образом, любые контакты, касающиеся конкретного человека, со страной его происхождения и любыми организациями из этой страны, как правительственными, так и негосударственными, являются нежелательными, независимо от того, является этот человек лицом, ищущим убежища, признанным беженцем, либо лицом, которому было отказано в статусе беженца.

Таким образом, обычное правило об отказе от имеющегося гражданства может быть неисполнимым для беженца. С учетом этого представляется целесообразным облегчить процедуру получения гражданства беженцами (а в отдельных случаях и другими мигрантами), не истребуя у них доказательств выхода из иностранного гражданства.

Законодательное закрепление такой нормы неизбежно повлечет за собой рассмотрение вопроса о двойном гражданстве. Относительно Республики Беларусь можно сделать вывод о том, что она, как и ряд других стран СНГ, во многом восприняла взгляды СССР на множественное гражданство. А для советской доктрины характерно утверждение о том, что СССР всегда твердо стоял на позициях непризнания и недопущения двойного гражданства. В Законе «О гражданстве Республики Беларусь» прослеживается неоднозначное отношение к двойному гражданству. С одной стороны, он не признает принадлежность граждан Беларуси к гражданству иного государства, а с другой – констатирует, что «граждане Республики Беларусь, имеющие также иное гражданство, не могут на этом основании быть ограничены в правах, уклоняться от выполнения обязанностей или освобождаться от ответственности, вытекающих из гражданства Республики Беларусь» (ч. 2 ст. 11 указанного Закона). Считаем целесообразным пойти по пути либерализации и рассмотреть закрепление двойного гражданства в законодательстве Республики Беларусь. Как показывает практика зарубежных государств, устранение бипатризма пока не привело к положительным результатам. Более того, иногда он целенаправленно развивается государствами и межгосударственными объединениями в целях решения вопросов экономического, военно-политического и иного характера.

Следует отметить, что, взяв курс на массовое привлечение мигрантов из-за рубежа, необходимо четко представлять, что это будут за регионы, которые такие ресурсы могут предоставить. В том случае, если потенциальные мигранты будут иметь значительные различия в социокультурном отношении, особенностях профессиональной подготовки,

языковые барьеры, то это неминуемо приведет к появлению ряда проблем. Для смягчения и преодоления указанных проблем уже сегодня необходима выработка новых подходов к проблеме адаптации мигрантов. Если количество мигрантов в нашу страну будет расти, необходимо срочно начать разработку государственных программ по их культурной и социальной адаптации, созданию центров адаптации, чтобы не допустить роста межнациональной напряженности, расслоения общества. Также данные меры приведут к повышению экономической отдачи от трудовой миграции.

Однако процедура получения гражданства по-прежнему чрезмерно усложнена. Законодательство не содержит эффективных мер, стимулирующих иммиграцию. Порядок предоставления гражданства не должен обеспечивать общедоступность гражданства, однако он может стимулировать приобретение гражданства мигрантами, интегрированными в общество и лояльными по отношению к государству. Например, представляется возможным сократить ценз оседлости в Республике Беларусь с семи до пяти лет. Практика зарубежных стран (Бельгия, Франция, Российская Федерация) показывает, что трех – пяти лет бывает достаточно для интеграции в местном социуме.

Таким образом, считая право на гражданство одним из важнейших, определяющим правом мигрантов, представляется необходимым рассмотрение вышеуказанных проблемных вопросов и внесение соответствующих корректировок в законодательство Республики Беларусь, регулирующее данную сферу правоотношений.

УДК 343.412

И.Н. Залялова

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ИМПЛЕМЕНТАЦИИ ПОЛОЖЕНИЙ КОНВЕНЦИИ ООН ПРОТИВ ПЫТОК И ДРУГИХ ЖЕСТОКИХ, БЕСЧЕЛОВЕЧНЫХ ИЛИ УНИЖАЮЩИХ ДОСТОИНСТВО ВИДОВ ОБРАЩЕНИЯ И НАКАЗАНИЯ В УГОЛОВНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО УКРАИНЫ

Обеспечение прав и свобод человека является делом всего международного сообщества. С этой целью в международных актах и других документах закреплены универсальные стандарты прав человека, положения которых являются обязательными для государств, которые

их ратифицировали. Одним из таких документов является Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод, ратифицированная Украиной в 1997 г. Имплементация положений данной Конвенции содействует соблюдению государством стандартов прав человека, а также дальнейшей интеграции в европейское сообщество.

Ст. 3 указанной Конвенции «Запрещение пыток» гласит, что никто не должен подвергаться ни пыткам, ни бесчеловечному или унижающему достоинство обращению или наказанию. Этот запрет является абсолютным.

Кроме того, Украина ратифицировала Конвенцию ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (далее – Конвенция против пыток) в 1987 г., взяв на себя обязательства гарантировать каждому, кто находится под ее юрисдикцией, права и свободы, указанные в Конвенции. Несмотря на то что положения Конвенции против пыток были имплементированы в Уголовный кодекс Украины, сегодня актуальным остается вопрос определения понятия «пытка».

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

В ст. 127 «Пытки» УК Украины есть норма, которая определяет понятие «пытка», при этом не учитывая, что согласно Конвенции против пыток данное деяние может быть совершено только специальным субъектом. УК Украины пыткой признает умышленное причинение сильной физической боли или физического или морального страдания путем нанесения побоев, мучений или других насильственных действий с целью принудить потерпевшего или другое лицо совершить действия, противоречащие их воли, в том числе получить от него или другого лица сведения или признания, либо с целью наказать его или иное лицо за действия, совершенные им или другим лицом или в совершении которых оно или другое лицо подозревается, а также с целью запугивания или дискриминации его или других лиц. Таким образом, субъект этого состава преступления – общий. Такая формулировка понятия «пытка»