



**Международная конвенция
для защиты всех лиц от
насильственных исчезновений**

Distr.: General
5 August 2013
Russian
Original: French

Комитет по насильственным исчезновениям

**Рассмотрение докладов, представляемых
государствами-участниками в соответствии
с пунктом 1 статьи 29 Конвенции**

**Доклады государств-участников, подлежащие
представлению в 2013 году**

Бельгия*

[8 июля 2013 года]

* В соответствии с информацией, направленной государствам-участникам в отношении оформления их докладов, настоящий документ не редактировался.

GE.13-46004 (EXT)



* 1 3 4 6 0 0 4 *

Просьба отправить на вторичную переработку



Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
I. Введение	1–8	3
II. Десять элементов правовой базы	9–19	4
III. Комментарии выполнения относительно конкретных статей Конвенции	20–326	6
Статья 1	20–26	6
Статья 2	27–31	7
Статья 3	32	8
Статья 4	33–34	9
Статья 5	35–55	9
Статья 6	56–64	12
Статья 7	65–80	14
Статья 8	81–95	17
Статья 9	96–98	20
Статья 10	99–100	21
Статья 11	101–112	21
Статья 12	113–130	24
Статья 13	131–137	28
Статья 14	138–139	29
Статья 15	140–142	30
Статья 16	143–150	31
Статья 17	151–221	33
Статья 18	222–233	48
Статья 19	234–246	51
Статья 20	247–251	53
Статья 21	252–254	54
Статья 22	255–259	55
Статья 23	260–268	56
Статья 24	269–296	58
Статья 25	297–326	63
Приложение**		

** С приложением можно ознакомиться в архиве Секретариата.

I. Введение

1. Международная конвенция для защиты всех лиц от насильственных исчезновений (далее "Конвенция"), принятая Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций 20 декабря 2006 года и открытая для подписания в Париже 6 февраля 2007 года, закрепляет право каждого человека не быть подвергнутым насильственному исчезновению. Она обязывает государства-участники принять меры как превентивного, так и принудительного характера для обеспечения ее соблюдения.

2. Бельгия подписала эту Конвенцию 6 февраля 2007 года. Ее ратификация 2 июня 2011 года сопровождалась предусмотренными в соответствии со статьями 31 и 32 Конвенции заявлениями о признании компетенции Комитета по насильственным исчезновениям (далее "Комитет") принимать и рассматривать сообщения частных лиц и государств.

3. Конвенция, вступившая в силу для Бельгии 2 июля 2011 года, предполагает два основных обязательства.

4. Во-первых, положения Конвенции должны быть включены в национальное законодательство. В этих целях было проанализировано текущее состояние бельгийского законодательства. Как выяснилось, оно уже в основном соответствовало требованиям, содержащимся в Конвенции. Тем не менее для обеспечения полного соответствия необходимо внести в Уголовный кодекс ряд поправок, касающихся, в частности, криминализации насильственного исчезновения как самостоятельного преступления, исключающего любые основания для освобождения от уголовной ответственности; назначения наказаний; а также определения связанных с этим преступлением отягчающих и смягчающих обстоятельств. Соответствующий законопроект находится в стадии разработки.

5. Во-вторых, в соответствии с пунктом 1 статьи 29 Конвенции Бельгия обязана представлять в Комитет по насильственным исчезновениям доклады о принимаемых мерах по осуществлению Конвенции. Во исполнение этого обязательства Бельгия подготовила настоящий доклад, форма представления и содержание которого, как и сопровождающего его базового документа, отвечают принятым Комитетом руководящим принципам (CED/C/2). Этот доклад был подготовлен в соответствии с процедурой, изложенной в базовом документе (раздел II D). Он является результатом сотрудничества между федеральными государственными органами и органами федеральных субъектов, обладающими компетенцией заниматься различными вопросами, которые регулируются Конвенцией. В этой работе также принимали участие Управление полиции и Бюро по делам иностранцев при Федеральной государственной службе внутренних дел, Главное управление по вопросам законодательства и основных прав и свобод человека и Главное управление пенитенциарных учреждений при Федеральной государственной службе юстиции, а также служба международно-правового сотрудничества при Федеральной государственной службе иностранных дел, Главное управление по вопросам правовой поддержки и посредничества при Министерстве обороны, Национальный институт криминалистики и криминологии, Фламандское сообщество, Федерация Валлонии и Брюсселя и Общественный комитет Сообщества. В подготовке доклада участвовали также организации гражданского общества: доклад был представлен примерно 20 организациям, которым было предложено высказать свои замечания на совещании, состоявшемся 28 июня 2013 года. После этого совещания, в котором приняли участие представители организаций "Международная амнистия" и "Лига

защиты прав человека" (Liga voor Mensenrechten), работа над докладом была завершена.

6. В настоящем докладе освещается текущее состояние бельгийского законодательства, которое, как отмечалось выше, уже в значительной степени отвечает требованиям Конвенции.

7. Отмечается, что Комитет, рассмотрев доклад, может представить комментарии и замечания в соответствии с пунктом 3 статьи 29 и запросить дополнительную информацию в соответствии с пунктом 4 статьи 29.

8. Осознавая необходимость внести изменения в свое законодательство, Бельгия обязуется информировать Комитет о ходе разработки в ближайшие месяцы законопроекта, направленного на обеспечение полного осуществления положений Конвенции.

II. Десять элементов правовой базы

A. Конституционные, уголовно-правовые и административные нормы, касающиеся запрета насильственных исчезновений

9. Согласно действующему бельгийскому законодательству, насильственное исчезновение является преступлением против человечности, за совершение которого конкретно предусматривается уголовная ответственность (см. ниже комментарий, касающийся выполнения статьи 5 Конвенции). В то же время, согласно определению, содержащемуся в статье 2 Конвенции, насильственное исчезновение не подлежит уголовной ответственности в качестве самостоятельного преступления. Тем не менее такое деяние в любом случае будет считаться противозаконным, поскольку оно является нарушением основных прав, закрепленных не только международными нормами, непосредственно применимыми в бельгийском законодательстве (в частности, права на свободу и безопасность, закрепленного в статье 9 Международного пакта о гражданских и политических правах, статье 5 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод (или Европейской конвенции о правах человека) и статье 6 Хартии Европейского союза об основных правах), но и существующими национальными положениями конституционного и уголовно-правового характера. В этой связи делается ссылка на статью 12 Конституции и на нормы уголовного законодательства, которые упоминаются в комментарии, касающемся выполнения статьи 2 Конвенции.

B. Другие международные документы, касающиеся насильственных исчезновений, участником которых является государство

10. Бельгия ратифицировала и включила в свое внутреннее право Статут Международного уголовного суда, согласно которому преступления, связанные с насильственным исчезновением, подпадают под компетенцию этого Суда как являющиеся преступлением против человечности.

11. Следует также отметить, что Бельгия является участником основных международных документов о защите основных прав (перечислены в базовом документе), положения которых были бы нарушены в результате акта насильственного исчезновения.

С. Место Конвенции во внутреннем правопорядке, ее прямое применение судами или административными органами, а также применение положений Конвенции всеми субъектами федеративного государства

12. Вопросы, касающиеся места международных документов в иерархии норм и прямого применения их положений, рассматриваются в базовом документе (пункты 116, 130 и 131).

13. Действие Конвенции распространяется на все федеральные органы и органы федеральных субъектов бельгийского государства. Именно поэтому процедура ратификации Конвенции носила смешанный характер и к участию в этой процедуре были привлечены как федеральные органы, так и органы федеральных субъектов, компетентные заниматься регулируемыми Конвенцией вопросами¹.

Д. Каким образом недопустимость отступления от запрета насильственных исчезновений гарантируется внутренним законодательством

14. См. комментарии, касающиеся выполнения статьи 1 Конвенции.

Е. Компетентные органы

15. Органы, компетентные заниматься каждым из регулируемых Конвенцией вопросов, будут последовательно рассмотрены в докладе в комментариях, касающихся выполнения каждой конкретной статьи Конвенции.

¹ Закон от 6 апреля 2010 года о присоединении к Международной конвенции для защиты всех лиц от насильственных исчезновений, принятой в Нью-Йорке 20 декабря 2006 года, *Moniteur belge (M.B.)*, 30 апреля 2006 года; декрет фламандского парламента от 7 мая 2010 года о присоединении к Международной конвенции для защиты всех лиц от насильственных исчезновений, принятой в Нью-Йорке 20 декабря 2006 года, *M.B.*, 24 июня 2006 года; декрет Французского сообщества от 27 мая 2010 года о присоединении к Международной конвенции для защиты всех лиц от насильственных исчезновений, принятой в Нью-Йорке 20 декабря 2006 года, *M.B.*, 24 июня 2010 года; декрет Валлонского региона от 3 июня 2010 года о присоединении в отношении вопросов, переданных в ведение Французского сообщества, к Международной конвенции для защиты всех лиц от насильственных исчезновений, принятой в Нью-Йорке 20 декабря 2006 года, *M.B.*, 16 июня 2010 года; постановление Общественного комитета Сообщества (Брюссельский столичный регион) от 25 ноября 2010 года о присоединении к Международной конвенции для защиты всех лиц от насильственных исчезновений, принятой в Нью-Йорке 20 декабря 2006 года, *M.B.*, 7 декабря 2010 года; декрет Германоязычного сообщества от 28 марта 2011 года о присоединении к Международной конвенции для защиты всех лиц от насильственных исчезновений, принятой в Нью-Йорке 20 декабря 2006 года, *M.B.*, 29 апреля 2011 года.

Е. Примеры судебных решений или административных мер, в которых были применены положения Конвенции или в которых были установлены факты нарушения Конвенции, а также административных мер, принятых в нарушение Конвенции

16. Ни одного сообщения о судебных решениях, касающихся насильственных исчезновений, не поступало.

17. Никаких сообщений об административных мерах указанного характера не поступало.

18. Положения законов и подзаконных нормативных актов, принятых в целях осуществления Конвенции, будут конкретно рассмотрены в комментариях, касающихся выполнения каждой из статей Конвенции.

Г. Статистические данные о случаях насильственного исчезновения

19. Государство статистическими данными такого рода не располагает.

III. Комментарии относительно выполнения конкретных статей Конвенции

Статья 1

А. Законодательные и административные меры, гарантирующие осуществление права не подвергаться насильственному исчезновению ни при каких обстоятельствах

20. Бельгийское право не допускает в чрезвычайных ситуациях никаких отступлений в какой бы то ни было форме от основных прав и свобод, гарантированных Конституцией, и акт насильственного исчезновения является нарушением этого принципа.

21. Кроме того, непосредственно применимые в бельгийском праве международные нормы, которые нарушаются в результате актов насильственного исчезновения, могут становиться объектом отступлений только в очень ограниченном объеме и на определенных условиях материального и процессуального характера (см. статью 4 Международного пакта о гражданских и политических правах и статью 15 Европейской конвенции по правам человека²). Бельгия этой возможностью никогда не пользовалась. Это было бы возможным лишь в том случае, если бы законодательная власть установила нормы, предусматривающие такие отступления. О последних было бы необходимо уведомить, соответственно, Генерального секретаря Организации Объединенных Наций или Гене-

² Подробные сведения об условиях отступления от положений Европейской конвенции о правах человека в чрезвычайных ситуациях см. в докладе Комиссии по юридическим вопросам Совета Европы от 9 апреля 2009 года, озаглавленном "Защита прав человека в чрезвычайных ситуациях", документ № 11858, http://assembly.coe.int/ASP/Doc/XrefViewHTML.asp?FileID=12260&Language=FR#P129_16979.

рального секретаря Совета Европы. Необходимость и соразмерность ограничительных мер могли бы в таком случае подлежать международному контролю.

22. Следует также уточнить, что в случае вооруженного конфликта должно применяться международное гуманитарное право. При этом его нормами запрещаются насильственные исчезновения, весьма подробно регламентируется режим содержания под стражей и предписывается ряд мер общего характера в целях отслеживания местонахождения отдельных лиц³.

В. Законодательство и практика в отношении терроризма, чрезвычайных ситуаций, национальной безопасности или иных обстоятельств, влияющих на эффективное осуществление запрета

23. Никакое законодательство и никакая конкретная практика не должны наносить ущерба эффективному осуществлению запрета насильственных исчезновений.

24. Бельгия ввела систему борьбы с терроризмом, в основе организации которой лежат правовая база, институциональная структура и меры по укреплению международного сотрудничества.

25. С 19 декабря 2003 года в стране действуют положения по вопросам борьбы с терроризмом. Законом о преступлениях, связанных с терроризмом⁴, которым в бельгийское законодательство инкорпорировались положения рамочного решения Совета Европейского союза от 13 июня 2002 года о борьбе с терроризмом, в Уголовный кодекс был внесен раздел I-тер, касающийся связанных с терроризмом преступлений. После принятия закона от 18 февраля 2013 года, в котором, в частности, воплощалось рамочное решение 2008/919/JAI Совета Европейского союза от 28 ноября 2008 года о внесении изменений в рамочное решение 2002/475/JAI от 13 июня 2002 года о борьбе с терроризмом⁵, в этот раздел были дополнительно включены четыре новых состава преступления.

26. В этом контексте дела лиц, подозреваемых в совершении связанных с терроризмом преступлений, рассматриваются согласно нормам общего уголовного права, и к ним применяется весь комплекс соответствующих процессуальных норм. Эти лица пользуются теми же правами на этапе следствия и в ходе судебных слушаний, что и все другие обвиняемые, в том числе в отношении возможности обжалования вынесенных в отношении них решений. Однако, учитывая характер преступлений, связанных с терроризмом, в отношении деяний, указанных в статье 137 Уголовного кодекса, применяются особые следственные методы, характерные для расследования серьезных преступлений. Ни один из этих методов не может приводить к совершению актов насильственного исчезновения или представлять собой таковые.

Статья 2

Определение насильственного исчезновения в национальном праве или нормы, на которые ссылаются за отсутствием такового

27. Согласно нормам действующего бельгийского права, за насильственное исчезновение устанавливается уголовная ответственность как за самостоятель-

³ J.M. Henckaerts & L. Doswald-Beck, *Droit international humanitaire coutumier*, vol. 1: Règles, Bruxelles, Bruylant 2006.

⁴ *M.B.*, 29 декабря 2003 года.

⁵ *M.B.*, 4 марта 2013 года.

ное преступление, когда оно представляет собой преступление против человечности. В этом отношении см. комментарии, касающиеся выполнения статьи 5 Конвенции.

28. Вместе с тем в общеуголовном праве насильственное исчезновение при нынешнем состоянии внутригосударственного права самостоятельным преступлением не считается.

29. Тем не менее оно может включать такие деяния, уже криминализованные в Уголовном кодексе Бельгии, как пытки (статья 417-тер), бесчеловечное обращение (статья 417-кватер) или, в зависимости от конкретного случая, похищение и сокрытие несовершеннолетних и других уязвимых лиц (статьи 428–430)⁶. Говоря более конкретно, в настоящее время наказание за насильственное исчезновение может быть назначено на основании статей 147, 155, 156 и 157, которыми устанавливается уголовная ответственность соответственно за противозаконное и произвольное задержание государственными служащими, за поддержку противозаконных и произвольных задержаний государственными должностными лицами, за неосуждение таких задержаний со стороны государственных должностных лиц, а также за некоторые виды поведения отдельных государственных должностных лиц, которые могут вести к сокрытию задержанного – например, отказ предъявить регистрационные книги – или к его незаконному содержанию под стражей. На этот последний состав преступления, о котором идет речь в статье 157 Уголовного кодекса, стоит обратить особое внимание, поскольку он соответствует, по крайней мере в некоторой степени, логике Конвенции.

30. С целью объединения в единый комплекс всех материальных элементов преступления насильственного исчезновения и связанных с ним преступлений, содержащих не все из них или не в полной мере, а также принимая во внимание серьезность насильственных исчезновений как явления, предусматривается внести в бельгийские законы изменения, в соответствии с которыми насильственные исчезновения выделяются в самостоятельный состав преступления⁷.

31. Пока эти поправки к законам не вступят в силу, преследование за акты насильственного исчезновения можно осуществлять на основании норм, упомянутых выше.

Статья 3

Каким образом государство запрещает виды поведения, описанные в статье 2 Конвенции, и осуществляет преследование за такие деяния, когда они совершаются негосударственными агентами

32. К числу деяний, описываемых в статье 2 Конвенции, если они совершаются лицами или группами, действующими без разрешения, поддержки или согласия государства, могут относиться, в зависимости от конкретного случая, пытки, бесчеловечное обращение, похищение и сокрытие несовершеннолетних и других уязвимых лиц. В таких случаях преследование за совершение таких деяний может осуществляться на основании статьей 417-тер, 417-кватер или

⁶ Как отметила при рассмотрении проекта закона о присоединении к Конвенции Секция по законодательству Государственного совета (заключение № 46/985/2/V от 27 июля 2009 года).

⁷ Кроме того, Бельгия подчеркивала важность признания насильственного исчезновения отдельным составом преступления в ходе переговоров по принятию Конвенции.

428–430 Уголовного кодекса. При любых обстоятельствах акты насильственного исчезновения представляют собой покушения на свободу личности, криминализованные в соответствии со статьями 434–438-бис Уголовного кодекса.

Статья 4

33. См. комментарии, касающиеся выполнения статей 2 и 3 Конвенции.

34. Бельгия будет информировать Комитет о планируемом внесении изменений в Уголовный кодекс и об этапах процедуры принятия этих изменений.

Статья 5

А. Определение насильственного исчезновения, составляющего преступление против человечности

35. Вопрос об определении преступления насильственного исчезновения как преступления против человечности возник в ходе переговоров по подготовке Конвенции. Участникам переговоров представлялось важным избежать подводных камней, связанных с существованием в международном праве нескольких определений преступления против человечности. Некоторые государства, включая Бельгию, хотели прибегнуть к прямой ссылке на Римский статут Международного уголовного суда (МУС), что оказалось невозможным из-за несогласия ряда государств, не являющихся участниками данного Статута⁸. Необязывающим компромиссным решением стала отсылка к применимым нормам международного права.

36. Преступление насильственного исчезновения, таким образом, считается преступлением против человечности только в тех случаях, когда составляющие его действия уже образуют состав преступлений против человечности согласно соответствующим нормам международного права.

37. В основе криминализации этого международного преступления лежат нормы обычного международного права. Недавно его определение было закреплено в статье 7 Статута МУС, ратифицированного Бельгией 28 июня 2000 года. Это определение было перенесено в бельгийское уголовное право в статью 136-тер Уголовного кодекса, воспроизводящую положения Статута и содержащую прямую ссылку на них, в которых дается определение преступления против человечности. Такое преступление может выразиться, в частности, в виде насильственных исчезновений (см. пункт 9 статьи 136-тер Уголовного кодекса, которым в бельгийском праве реализуются положения подпункта i) пункта 1 статьи 7 указанного Статута).

38. Что касается качественных характеристик преступников, то следует отметить, что преступления против человечности, как они определяются в статье 7 Статута МУС, в какой-то степени могут совершаться и негосударственными агентами. В самом деле, в пункте 2 статьи 7 ясно говорится, что нападением на гражданское население, образующим состав преступления против человечности, считается нападение, предпринятое "в целях проведения политики

⁸ Проект закона о присоединении к Международной конвенции для защиты всех лиц от насильственных исчезновений, принятой в Нью-Йорке 20 декабря 2006 года, сенат, сессия 2009–2010 годов, законодательный документ № 4–1505/1, 13 ноября 2009 года, пункт 7.

государства или организации, направленной на совершение такого нападения, или в целях содействия такой политике".

39. Как следует из предыдущих пунктов, преступление насильственного исчезновения как преступление против человечности нашло адекватное отражение в бельгийском уголовном праве. Никаких мер по переносу соответствующих норм в бельгийское законодательство не требуется.

В. Ожидаемые последствия во внутригосударственном праве и воздействие на другие статьи Конвенции

40. Согласно статье 5 Конвенции, когда насильственные исчезновения образуют преступления против человечности, это влечет за собой юридические последствия, предусмотренные международным правом.

а) Статья 6 Конвенции. Уголовная ответственность

41. Здесь уместно обратиться к соответствующим положениям Статута МУС, а именно к пункту 3 статьи 25 в отношении подпункта а) пункта 1 статьи 6 Конвенции, к статье 28 Статута в отношении подпункта б) пункта 1 статьи 6 Конвенции и к статье 33 Статута в отношении пункта 2 статьи 6 Конвенции. В этих положениях отражены кодифицированные нормы обычного международного права.

42. Перенос этих норм в национальное законодательство обеспечивается на основании статьи 70, пункта 9° статьи 136-тер и статей 136-сексиес – 136-остиес Уголовного кодекса. Говоря более конкретно, пункт 9° статьи 136-тер и статья 136-сексиес посвящены различным формам совершения и соучастия в совершении правонарушения, предусмотренного в подпункте а) пункта 1 статьи 6 Конвенции; статья 136-септиес касается ответственности непосредственных начальников, о которой говорится в подпункте б) пункта 1 статьи 6 Конвенции. В пункте 2 статьи 136-остиес Уголовного кодекса говорится о том, что, как это предусмотрено в пункте 2 статьи 6 Конвенции, предписание закона или приказ начальника не могут служить основанием для освобождения от ответственности.

б) Статья 7. Меры наказания

43. Как представляется, упомянутыми в статье 5 Конвенции применимыми нормами международного права какие-либо конкретные стандарты в отношении мер наказания не устанавливаются.

44. В отношении внутреннего права следует отметить, что, как гласит статья 136-квинквиес Уголовного кодекса, преступления против человечности, как они определены в статье 136-тер Кодекса, подлежат наказанию в виде пожизненного лишения свободы. Это наказание применяется в отношении насильственных исчезновений, образующих состав преступления против человечности. Судья вправе вынести решение об уменьшении срока наказания в силу смягчающих обстоятельств на основании статей 79–85 Уголовного кодекса и закона о смягчающих обстоятельствах от 4 октября 1867 года⁹.

⁹ *М.В.*, 5 октября 1867 года.

с) Статья 8. Срок давности

45. Бельгия придерживается той точки зрения, что в международном уголовном праве содержится конкретная обычная норма относительно неприменимости сроков давности в случае серьезных нарушений международного гуманитарного права (таких, как преступления геноцида, преступления против человечности и военные преступления).

46. Равным образом, можно сослаться на Европейскую конвенцию о неприменимости сроков давности к преступлениям против человечности и военным преступлениям, принятую Советом Европы 25 января 1974 года и ратифицированную Бельгией 26 марта 2003 года, в статье 1 которой провозглашается принцип неприменимости сроков давности к преступлениям против человечности.

47. В бельгийском уголовном праве положения Европейской конвенции закреплены в статье 21 вводной части Уголовно-процессуального кодекса.

48. Кроме того, в статье 91 Уголовного кодекса предусматривается, что при назначении наказания за серьезные нарушения международного гуманитарного права сроки давности не применяются.

д) Статья 9. Компетенция

49. Бельгия придерживается той точки зрения, что в основе установленного в национальном праве обязательства бороться с преступлениями против человечности и принимать надлежащие меры, позволяющие национальным судам и трибуналам наказывать виновных в их совершении, лежат нормы обычного международного права. Соответствующая практика в этом отношении находит свое выражение, в частности, в мерах, принимаемых государствами на национальном уровне, а также в актах международных организаций, таких как резолюции Генеральной Ассамблеи и Совета Безопасности Организации Объединенных Наций, касающиеся криминализации преступлений против человечности и наказания за их совершение. Обоснование этого обязательства было детально изложено Бельгией в ходе разбирательства в Международном Суде по делу, касающемуся обязательства осуществлять судебное преследование или выдавать (Бельгия против Сенегала)¹⁰.

50. Кроме того, наличие этой нормы обычного права подтверждается в десятом пункте преамбулы Статута МУС, гласящем, что "Международный уголовный суд, учрежденный на основании настоящего Статута, дополняет национальные органы уголовной юстиции".

51. Эти конкретные нормы, которые касаются обязательства установить территориальную и экстерриториальную юрисдикцию, позволяющую вести борьбу

¹⁰ Дополнительную информацию по данному вопросу см. в соответствующих выдержках из письменного меморандума, поданного по вышеуказанному делу Бельгией 1 июля 2010 года (Меморандум Королевства Бельгия, Международный Суд, *Вопросы, касающиеся обязательства осуществлять судебное преследование или выдавать (Бельгия против Сенегала)*, 1 июля 2010 года, пункты 93–99 и 102–105, ознакомиться можно на веб-сайте Международного Суда: www.icj-cij.org), и в устных и письменных ответах на вопросы, которые были поставлены перед сторонами членами Суда в ходе публичных слушаний, состоявшихся 16 марта 2012 года (*Вопросы, поставленные перед сторонами членами Суда в ходе публичных слушаний, состоявшихся 16 марта 2012 года: подборка устных и письменных ответов и письменных замечаний в отношении указанных ответов*, см., в частности пункты 21–48, имеется на веб-сайте Суда по адресу www.icj-cij.org).

с преступлениями против человечности, не отличаются от положений статьи 9 Конвенции. Соответственно, см. комментарии, касающиеся выполнения этой статьи.

е) Статья 11. Принцип aut dedere, aut judicare (либо выдай, либо суди)

52. Как указывается в пункте d), выше, источником обязательства осуществлять уголовное преследование находящихся на территории Бельгии лиц, виновных в совершении преступлений против человечности, являются нормы обычного международного права. Это положение идентично норме, содержащейся в статье 11 Конвенции. Соответственно, см. комментарии, касающиеся выполнения указанной статьи.

ф) Статья 14. Правовая помощь по уголовным делам

53. Как представляется, в международном праве не существует конкретных обязательств в отношении оказания взаимной правовой помощи по делам, связанным с осуществлением судебного преследования за преступления против человечности. Соответственно, см. общие положения, содержащиеся в комментарии относительно выполнения статьи 14 Конвенции.

г) Статья 15. Оказание помощи потерпевшим

54. Ни в международном, ни в бельгийском праве не существует специальных норм относительно оказания помощи жертвам насильственных исчезновений, в том числе представляющих собой преступления против человечности.

55. Вследствие этого применяются существующие в бельгийском праве общие нормы, касающиеся оказания помощи потерпевшим, о которых говорится в комментариях относительно выполнения статьей 15 и 24 Конвенции.

Статья 6

А. Режимы уголовной ответственности (включая уголовную ответственность непосредственного начальника)

56. Настоящий комментарий посвящается исключительно режимам ответственности, связанным с насильственными исчезновениями, которые не образуют состав преступления против человечности. В отношении режимов ответственности, связанных с насильственными исчезновениями, которые образуют состав преступления против человечности, см. комментарии, касающиеся выполнения статьи 5 Конвенции.

57. В статьях 51, 66 и 67 Уголовного кодекса предусматриваются режимы ответственности применительно ко всем видам преступлений, включая преступления, связанные с актами насильственного исчезновения. Они применяются в отношении лиц, покушающихся на совершение, совершающих, приказывающих совершить, финансирующих совершение, являющихся пособниками или участниками совершения того или иного преступления. Эти режимы соответствуют режимам, перечисленным в пункте 1 статьи 6 Конвенции.

58. Если ответственность непосредственного начальника, как она определена в Конвенции, не создает режима персональной ответственности за совершение общеуголовных преступлений, в национальном законодательстве она тем не менее реализуется по двум направлениям. Вина начальника может либо составлять правонарушение в силу статей 155 и 156 Уголовного кодекса, либо подпа-

дать под режим ответственности, предусмотренный за соучастие и пособничество и закрепленный в статьях 66 и 67 Уголовного кодекса. Фактически в бельгийской судебной практике было установлено, что бездействие может влечь за собой наказуемое соучастие в преступлении, когда соответствующее лицо несет позитивную обязанность действовать и/или когда в силу обстоятельств его сознательное и добровольное бездействие представляет собой явное подстрекательство к совершению того или иного правонарушения или отражает намерение непосредственно способствовать его совершению, помогая сделать его возможным или облегчить его совершение¹¹, или же когда благодаря содействию такого лица планируемое преступление стало практически осуществимым¹².

59. Воплощение уголовной ответственности непосредственного начальника в форме того или иного режима персональной ответственности не является ни необходимым, ни желательным. Ассоциирование с преступлением насильственного исчезновения (или связанными с ним правонарушениями) согласно приведенному в Конвенции перечню режимов ответственности привело бы к подрыву целостности системы бельгийского уголовного права: применение такого перечня могло бы дать повод для опасного толкования от противного, предполагающего исключение ответственности непосредственного начальника в случае совершения других общеуголовных преступлений и нарушений международного права, поскольку в бельгийском праве подобные перечни не были предусмотрены.

В. Обязанность подчиняться и приказ начальства как обстоятельства, исключающие ответственность, а также противозаконный приказ

60. В соответствии с действующими нормами бельгийского права приказ об организации насильственного исчезновения был бы противозаконным и повлек бы за собой ответственность начальника, отдавшего такой приказ, на основании, в зависимости от обстоятельств, статей 147, 155, 156 и 257 или статьи 136-тер Уголовного кодекса. Кроме того, статья 29 Уголовно-процессуального кодекса (УПК) возлагает на осведомленных о таком приказе должностных лиц обязательство сообщить об этом. Что касается получивших такой приказ подчиненных, то они были бы обязаны воздержаться от его выполнения.

61. Для сотрудников полиции обязательство воздерживаться от выполнения подобных приказов закреплено в статье 8 Закона от 13 мая 1999 года о дисциплинарном уставе сотрудников полиции¹³, а также в пункте 46 Кодекса профессиональной этики сотрудников полиции¹⁴. Что касается военнослужащих, то обращаться надлежит к пункту 2 статьи 11 закона от 14 января 1975 года о дисциплинарном уставе Вооруженных сил Бельгии¹⁵.

62. Говоря более конкретно, подчиненный, отказывающийся выполнить приказ на основании своего устава, кодекса профессиональной этики и применимых норм внутригосударственного и международного права, доводит это решение до сведения своего начальника и данный приказ не выполняет. Если в дальнейшем этот подчиненный становится объектом дисциплинарного или уголов-

¹¹ Кассационный суд (Касс.), 23 ноября 1999 года, *Пазикризи (Паз.)*, 1999 год, пункт 895; Касс., 26 февраля 2008 года, *Паз.*, 2008 год, пункт 516; Касс., 17 декабря 2008 года, R.D.P. 2009, пункт 438; Касс., 2 сентября 2009 года, *Паз.*, 2009 год, пункт 1748.

¹² Касс., 3 марта 2009 года, *Паз.*, 2009 год, пункт 619.

¹³ *M.B.*, 16 июня 1999 года.

¹⁴ Королевский указ от 10 мая 2006 года об утверждении кодекса профессиональной этики сотрудников полиции, *M.B.*, 30 мая 2006 года.

¹⁵ *M.B.*, 1 февраля 1975 года.

ного преследования, он может ссылаться на заявленное возражение как на обоснование своего отказа повиноваться.

63. Если же, напротив, подчиненный выполняет приказ об организации насильственного исчезновения, он может быть привлечен к дисциплинарной ответственности на основании изложенных выше положений и к уголовной ответственности в силу статей законов, перечисленных в комментариях относительно выполнения статей 2 и 5 Конвенции.

64. Вышеуказанный подчиненный не может оправдывать совершенное правонарушение ссылками на приказание своего начальства. Действительно, в статье 70 Уголовного кодекса распоряжение, исходящее от государственного органа, не признается в качестве законного основания, за исключением случаев, когда данное распоряжение было предписано или санкционировано законом¹⁶. Однако в свете закона, понимаемого в данном случае в широком смысле, т.е. включая непосредственно применимые международные нормы¹⁷, насильственные исчезновения однозначно запрещаются. Это суждение справедливо независимо от того, образует ли данный случай насильственного исчезновения состав преступления против человечности или нет, даже при том что в отношении этого последнего в Уголовном кодексе возможность ссылаться в качестве оправдания на приказ начальника прямо исключается (статья 136-остиес).

Статья 7

А. Уголовные наказания

65. Относительно насильственных исчезновений, образующих состав преступления против человечности, см. комментарии, касающиеся выполнения статьи 5 Конвенции.

66. В отношении общеуголовных преступлений следует отметить, что впредь до вступления в силу законодательной поправки, признающей насильственное исчезновение самостоятельным составом преступления, меры наказания за преступления, связанные с этим деянием, будут назначаться в Бельгии на основании таких статей:

- Пытки (статья 417-тер Уголовного кодекса): тюремное заключение на срок от 10 до 15 лет (тюремное заключение на срок от 15 до 30 лет при наличии отягчающих обстоятельств).
- Бесчеловечное обращение (статья 417-кватер Уголовного кодекса): тюремное заключение на срок от 5 до 10 лет (тюремное заключение на срок от 15 до 20 лет при наличии отягчающих обстоятельств).
- Противозаконное и произвольное заключение под стражу государственными должностными лицами:
 - статья 147 Уголовного кодекса: лишение свободы на срок от 3 месяцев до 2 лет, штраф в размере от 50 [евро] до 1000 [евро] и пора-

¹⁶ Это требование нашло подтверждение в единообразной судебной практике (С. Van den Wijngaert, *Strafrecht, strafprocesrecht & internationaal strafrecht*, Anvers, Maklu, 2006, p. 210). См., в частности, Военный трибунал провинции Льеж, 20 ноября 1972 года, *J.T. ("Вестник трибунала")*, 1973, p. 148; Военный трибунал Брюсселя, 18 мая 1966 года, *Rev. Jur. Congo ("Конголезское юридическое обозрение")*, 1970 год, стр. 236).

¹⁷ F. Kutu, *Principes généraux du droit pénal belge: Tome II – l'infraction pénale*, Bruxelles, Larcier, 2010, p. 437.

жение в правах, указанных в подпунктах 1, 2 и 3 первой части статьи 31 (лишение свободы на срок от 6 месяцев до 5 лет при наличии отягчающих обстоятельств);

- статья 155 Уголовного кодекса: лишение свободы на срок от 1 месяца до 1 года;
 - статья 156 Уголовного кодекса: лишение свободы на срок от 8 суток до 6 месяцев;
 - статья 157 Уголовного кодекса: лишение свободы на срок от 15 суток до 2 лет и штраф в размере от 26 [евро] до 200 [евро].
- Посягательства на личную свободу, совершенные частными лицами (статьи 434–438-бис Уголовного кодекса): лишение свободы на срок от 3 месяцев до 2 лет и штраф в размере от 26 [евро] до 200 [евро] (лишение свободы на срок от 6 месяцев до 5 лет и штраф в размере от 50 [евро] до 500 [евро], как минимум удваиваемые в случае дискриминационной мотивации, или лишение свободы на срок от 5 до 10 лет при наличии отягчающих обстоятельств, который в случае дискриминационной мотивации увеличивается как минимум на 2 года).
 - Похищение и сокрытие лиц, находящихся в уязвимом положении (статьи 428–430 Уголовного кодекса): тюремное заключение на срок от 5 до 10 лет (тюремное заключение на срок от 15 до 30 лет при наличии отягчающих обстоятельств; тюремное заключение на срок от 2 до 5 лет и штраф в размере от 200 [евро] до 500 [евро] при наличии смягчающих обстоятельств).

67. Меры наказания в виде лишения свободы и перечисленных выше финансовых санкций дополняются поражением в некоторых гражданских и политических правах в соответствии со статьями 31–34 Уголовного кодекса.

68. Когда в бельгийское право будут внесены поправки, вводящие самостоятельную уголовную ответственность за акты насильственного исчезновения, будут установлены и соответствующие конкретные меры наказания за это преступление. Эти меры будут установлены таким образом, чтобы сохранилась целостность существующей карательной системы, и основаны, как того требует Конвенция, на стандартах наказания, установленных за самые тяжкие преступления.

В. Максимальные санкции, предусмотренные в Уголовном кодексе

69. Мерами наказания за насильственные исчезновения, образующие состав преступления против человечности, являются пожизненное тюремное заключение и пожизненное поражение в гражданских правах, перечисленных в статье 31 Уголовного кодекса.

70. Максимальным наказанием, которое может повлечь за собой, согласно действующим нормам бельгийского права, акт насильственного исчезновения, не образующий состава преступления против человечности, является тюремное заключение на срок 30 лет, дополняемое пожизненным поражением в гражданских правах, перечисленных в статье 31 Уголовного кодекса.

С. Смягчающие или отягчающие обстоятельства

71. В отношении правонарушений, указанных в пункте А, в Уголовном кодексе предусмотрено наличие отягчающих обстоятельств в зависимости от по-

ложения лица, совершившего преступление, уязвимости потерпевшего (в соответствии с законом от 26 ноября 2011 года о внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс, введившим уголовную ответственность за злоупотребление бессилием жертвы и расширявшим сферу судебной защиты уязвимых лиц от жестокого обращения¹⁸), продолжительности периода совершения правонарушения, а также наличия дискриминационных мотивов.

72. Что касается специально введенных смягчающих обстоятельств, то они обусловлены желанием обеспечить скорейшее освобождение жертвы. Кроме того, решение о смягчении приговора в силу других смягчающих обстоятельств может быть вынесено на основании статей 79–85 Уголовного кодекса и Закона о смягчающих обстоятельствах от 4 октября 1867 года¹⁹.

73. Когда в бельгийское право будут внесены поправки, вводящие самостоятельную уголовную ответственность за акты насильственного исчезновения, будут определены и соответствующие конкретные отягчающие и смягчающие обстоятельства. Эти последние будут вводиться таким образом, чтобы сохранить целостность существующей карательной системы; соответственно, их мотивировки будут аналогичны рассмотренным выше.

D. Дисциплинарные наказания

а) Полиция

74. Помимо механизмов, предусмотренных в уголовном праве, наказание за нарушения, совершаемые сотрудниками полиции, может осуществляться в рамках дисциплинарных процедур, установленных вышеупомянутым законом от 13 мая 1999 года о дисциплинарном уставе сотрудников полиции, а также в рамках установленных законом процедур оценки персонала.

75. В принципе дисциплинарный орган не обязан ждать вынесения решения судьей по уголовным делам, прежде чем наложить санкции за нарушение дисциплины, которое одновременно может считаться уголовным преступлением²⁰. Тем не менее дисциплинарный орган связан решениями судьи по уголовным делам в отношении наличия события преступления и дееспособности совершившего его лица. По этой причине дисциплинарные санкции, наложенные за деяния, которые, согласно последующему заключению судьи по уголовным делам, не имели места, или если, по мнению судьи по уголовным делам, виновный в момент их совершения находился в невменяемом состоянии, подлежат отмене. В противоположность этому, решение прокурора не возбуждать уголовное преследование или заявление судьи по уголовным делам о неприятии дела к рассмотрению в силу истечения срока исковой давности или прекращения уголовного преследования после уплаты определенной денежной суммы обязательными для дисциплинарного органа не являются²¹.

76. Наказания, которые могут быть, при необходимости, наложены на сотрудников полиции, точно определены в статьях 4 и 5 вышеупомянутого закона.

¹⁸ М.В., 23 января 2012 года.

¹⁹ М.В., 5 октября 1867 года.

²⁰ В статье 417 Судебного кодекса прямо предусматривается, что "дисциплинарное воздействие не зависит от уголовного преследования и от предъявления гражданских исков".

²¹ A. Liners & G. Pijl, *Discipline et déontologie, Le manuel de la discipline et de la déontologie des services de police*, Bruxelles, Politeia, 2012, Partie I "Discipline", Chapitre 1^{er}/2, pp. 1-23.

в) Вооруженные силы

77. Помимо механизмов, предусмотренных в уголовном праве, наказания за нарушения, совершаемые военнослужащими Вооруженных сил, могут налагаться в рамках дисциплинарных процедур в силу вышеупомянутого закона от 14 января 1975 года, касающегося дисциплинарного устава Вооруженных сил, статья 9 которого гласит, что военнослужащие должны при любых обстоятельствах "воздерживаться от любой деятельности, которая противоречит Конституции и законам бельгийского народа".

78. Тем не менее на военнослужащего не может налагаться никакого дисциплинарного взыскания:

- за деяния, идентичные тем, за которые он был приговорен уголовным судом, даже если такое правонарушение одновременно является нарушением дисциплинарного характера;
- когда он был признан невиновным в совершении деяний, в которых его обвиняли в уголовном суде.

79. Если же, напротив, предварительное следствие в рамках уголовного преследования прекращается без последствий, дело направляется начальнику воинской части подследственного. В этом случае военные власти оценивают его поступки с дисциплинарной точки зрения. Если имеет место нарушение дисциплины, военные власти оставляют за собой право наложить дисциплинарное взыскание.

80. В случае необходимости в отношении военнослужащего могут быть приняты следующие меры, предусмотренные уставом:

- временное отстранение от службы в дисциплинарном порядке;
- окончательное отстранение от службы в порядке увольнения.

Статья 8**А. Срок давности в отношении уголовного производства и мер наказания**

81. Согласно статье 21 Вводной части Уголовно-процессуального кодекса, срок давности в уголовном производстве по общеуголовным преступлениям истекает по прошествии 10 лет или, когда речь идет о преступлениях, не подлежащих коррекционализации, по прошествии 15 лет²². В качестве преступления квалифицируется правонарушение, наказуемое тюремным заключением или содержанием под стражей на срок в пять и более лет (статьи 8–11 Уголовного кодекса). В этом случае меры наказания теряют силу за давностью по прошествии 20 лет, считая с даты вынесения приговоров или решений, согласно которым они были назначены (Уголовный кодекс, статья 91).

²² Преступлениями, в отношении которых допустима коррекционализация, считаются преступления, за которые законом установлено наказание в виде тюремного заключения на срок не свыше 20 лет, а также отдельные преступления, перечисленные в ограничительном списке, содержащемся в упомянутом выше законе от 4 октября 1867 года о смягчающих обстоятельствах, в числе которых – преступления, предусмотренные в пункте 5 статьи 429 и статье 430 Уголовного кодекса, касающихся похищения и сокрытия лиц, находящихся в уязвимом положении.

82. Срок давности в отношении возбуждения уголовного преследования за уголовный проступок истекает по прошествии пяти лет. В качестве уголовного проступка квалифицируется правонарушение, наказуемое лишением свободы на срок от восьми дней до пяти лет (статья 25 Уголовного кодекса). Меры наказания в этом случае теряют силу за давностью по прошествии пяти лет с даты вынесения судом окончательного приговора или решения или даты, начиная с которой решение суда первой инстанции более не может быть оспорено в порядке апелляции, или по прошествии десяти лет, если приговор был вынесен на срок более трех лет (статья 92 Уголовного кодекса).

83. Эти положения призваны обеспечить баланс между правом потерпевшего на эффективные средства правовой защиты и правом лица, привлекаемого к ответственности и считающегося невиновным, на рассмотрение его дела в разумные сроки, гарантирующие, в частности, сохранность доказательств.

84. Эти нормы применимы ко всем правонарушениям, связанным с актами насильственного исчезновения, которые упоминаются в комментариях относительно выполнения статей 2, 3 и 7 Конвенции²³.

85. Эти же положения будут в равной мере применимы к актам насильственного исчезновения, когда они будут считаться самостоятельными преступлениями.

В. Неприменимость срока давности к преступлениям против человечности

86. См. комментарии, касающиеся выполнения статьи 5 Конвенции.

С. Точка отсчета срока давности

87. В случае длящихся преступлений, т.е. преступлений, направленных на создание и поддержание криминальной ситуации, отсчет срока исковой давности начинается с момента окончания преступления, иными словами, когда совершение преступления завершается²⁴.

88. В законодательных актах не имеется четкого определения длящегося характера преступлений. Решение на этот счет приходится принимать суду.

89. Поэтому, когда в бельгийское законодательство будут вноситься изменения, устанавливающие самостоятельную уголовную ответственность за акты насильственного исчезновения, в определении этого правонарушения не будет необходимости указывать на его длящийся характер. С одной стороны, нет никаких сомнений в том, что это обстоятельство будет признано в судебной практике²⁵. С другой стороны, его включение в описание данного преступления могло бы послужить поводом для опасного толкования от противного в отношении других известных длящихся преступлений, которые в явной форме не определены в качестве таковых в Уголовном кодексе, если только не для изменения

²³ Уголовный кодекс, статья 100.

²⁴ M. Franchimont, A. Jacobs, A. Masset, *Manuel de procédure pénale*, 4^e éd., Bruxelles, Larcier, Collection de la Faculté de droit de l'Université de Liège, 2012, p. 131.

²⁵ Действительно, уже в 1875 году Кассационный суд Бельгии, исходя из длящегося характера преступления похищения, пришел к выводу, что бельгийские суды компетентны осуществлять уголовное преследование за это преступление, даже если похищение было совершено за рубежом, коль скоро оно продолжилось в Бельгии, поскольку преступление такого рода длится до тех пор, пока продолжается противоправная ситуация (Касс., 6 декабря 1875 года, Паз., 1876, I, стр. 42–43).

определений всех существующих правонарушений такого рода. Упоминание о дьявольском характере преступления насильственного исчезновения в подготовительных материалах к принятию законодательной поправки в отношении его криминализации позволило бы избежать одновременно как любых дискуссий по вопросам толкования, так и всякого нарушения структуры Уголовного кодекса.

D. Каким образом государство-участник обеспечивает неприменение срока давности к уголовным, гражданским или административным искам, возбуждаемым потерпевшими в порядке осуществления права на эффективные средства правовой защиты

90. В статье 22 и последующих статьях Вводной части Уголовно-процессуального кодекса признается, что в целях охраны права потерпевших на эффективные средства правовой защиты в определенных обстоятельствах действие срока исковой давности может быть приостановлено или прервано. Эти основания действительны в отношении всех преступлений, связанных с актами насильственного исчезновения. Таким же образом они будут применимы и к преступлению насильственного исчезновения, когда оно будет введено в Уголовный кодекс.

91. Что касается обусловленных уголовными правонарушениями гражданских исков, то, как указано в статье 26 упомянутой выше Вводной части, такие иски, хотя они и регулируются соответствующими положениями Гражданского кодекса, не могут утратить силу за давностью до истечения срока давности по уголовному делу. Таким образом, право потерпевших на эффективные средства правовой защиты гарантируется также в отношении исков о возмещении понесенного ущерба.

E. Эффективные средства правовой защиты, доступные в связи со сроком давности

92. В период действия срока давности жертвы насильственного исчезновения вправе обращаться за помощью в компетентные судебные органы.

93. В силу статей 136–136-тер Кодекса уголовного расследования Камера предания суду осуществляет контроль за ходом судебного следствия.

94. Если жертвы преступления сталкиваются с нарушениями порядка рассмотрения своих жалоб, они могут обратиться в Постоянный комитет по контролю за деятельностью органов полиции (далее именуемый "Комитет П")²⁶, Генеральную инспекцию федеральной и местной полиции²⁷ и Высший совет

²⁶ Создан в соответствии с Органическим законом от 18 июля 1991 года о контроле за деятельностью служб полиции и политического сыска, а также по рекомендации Управления по координации анализа угроз, *М.В.*, 26 июля 1991 года; веб-сайт Комитета П: www.comiter.be.

²⁷ Создана и организована в соответствии с законом от 7 декабря 1998 года о создании объединенной полицейской службы, организованной на двух уровнях, королевским указом от 20 июля 2001 года, касающимся деятельности и персонала Генеральной инспекции федеральной и местной полиции (*М.В.*, 18 августа 2001 года), законом от 13 мая 1999 года, касающимся дисциплинарного устава сотрудников полицейских служб (*М.В.*, 16 июня 1999 года), королевским указом от 30 марта 2001 года, касающимся правового положения сотрудников полицейских служб (*М.В.*, 31 марта 2001 года); интернет-сайт Генеральной инспекции федеральной и местной полиции: www.aigpol.be.

правосудия (ВСП)²⁸. Первые два являются органами, независимыми от полиции, что позволяет им на законных основаниях и прозрачно осуществлять контроль как в порядке профилактики, так и a posteriori. Что касается ВСП, то он принимает жалобы в отношении функционирования судебной системы и проводит их независимое рассмотрение. Если жалоба обоснована, ВСП представляет компетентным органам предложения по решению проблемы, вырабатывает рекомендации по улучшению функционирования системы правосудия или организует специальное расследование или проверку. В число его обязанностей и функций входят: обязанность информировать соответствующего королевского прокурора о преступлениях или уголовных правонарушениях, о которых ему становится известно, и возможность, когда он считает, что кто-либо из судей или сотрудников канцелярий суда и секретариатов прокуратуры пренебрегает своими должностными обязанностями, просить компетентные дисциплинарные органы изучить, нет ли оснований для возбуждения дисциплинарного производства.

95. Наконец, для подателя жалобы в отношении выдвигаемых условий принятия его ходатайства также всегда имеется реальная возможность обращения в Европейский суд по правам человека. В этой связи следует отметить гибкий подход Суда к толкованию требования об исчерпании внутренних средств правовой защиты²⁹.

Статья 9

А. Меры, принимаемые в целях установления компетенции в случаях, предусмотренных в пунктах 1 и 2

96. Бельгийское право в его нынешнем состоянии уже охватывает сферы компетенции, перечисленные в пунктах 1 и 2 статьи 9 Конвенции. По сути территориальная юрисдикция бельгийских судов устанавливается в статье 3 Уголовного кодекса, тогда как глава II Вводной части Уголовно-процессуального кодекса регулирует различные виды экстерриториальной юрисдикции. В результате ратификации Конвенции в первую очередь вводится в действие положение, содержащееся в статье 12-бис Вводной части, согласно которому "[...] бельгийские суды также компетентны рассматривать преступления, совершенные за пределами территории Королевства и указанные в одной из действующих норм международного договорного или обычного права или одной из обязательных для Бельгии норм права, выработанных в Европейском союзе, когда такая норма в той или иной форме налагает на нее обязательство передать дело своим компетентным органам для осуществления уголовного преследования". Эта статья позволяет возбуждать уголовное преследование непосредственно на основании нормы, установленной в пункте 2 статьи 9 Конвенции.

²⁸ Конституция, пункт 2 статьи 151; Судебный кодекс, Книга первая, раздел VI, глава V-бис.

²⁹ Совет Европы/Европейский суд по правам человека, Практическое руководство по критериям приемлемости, 2011 год, имеется по адресу www.echr.coe.int/Documents/Admissibility_guide_RUS.pdf

В. Юридические документы, в том числе любые международные договоры, предусматривающие оказание взаимной правовой помощи, которые применяются для обеспечения компетенции осуществлять юрисдикцию в отношении насильственных исчезновений

97. См. пункт А комментариев, касающихся выполнения настоящей статьи, а также комментарии, касающиеся выполнения статьи 14 Конвенции.

С. Дела, связанные с преступлениями насильственного исчезновения, в рамках которых государство-участник обращалось с просьбой об экстрадиции или такая просьба направлялась ему самому

98. Службе международного сотрудничества по уголовным делам не приходится заниматься делами о насильственных исчезновениях. Поэтому она не располагает примерами ни удовлетворения просьб о выдаче, ни их отклонения.

Статья 10

Положения внутреннего законодательства, регулирующие, среди прочего, порядок задержания соответствующего лица или иные меры безопасности, принимаемые в целях обеспечения его присутствия; право заинтересованного лица на помощь своего консульства

99. Законом от 20 июля 1990 года, касающимся предварительного заключения³⁰ (далее "закон о предварительном заключении"), разрешается заключение под стражу лица, застигнутого на месте совершения уголовного правонарушения или на месте преступления, а также взятие под стражу по решению королевского прокурора лица, в отношении которого имеются серьезные доказательства виновности в совершении преступления или уголовного правонарушения. Условия и продолжительность такого лишения свободы, равно как и права заинтересованного лица в рамках данной процедуры, точно определены.

100. Что касается конкретно права задержанных иностранцев связываться с представителями своих консульских учреждений, то оно устанавливается и регулируется статьей 69 закона о принципах управления пенитенциарными учреждениями и правовом статусе заключенных от 12 января 2005 года³¹ (далее "закон о принципах"), а также статьями 28 и 29 королевского указа от 8 апреля 2012 года, которым устанавливаются даты вступления в силу и реализации различных положений разделов III и V закона о принципах от 12 января 2005 года, касающегося управления пенитенциарными учреждениями и правового статуса заключенных³².

Статья 11

А. Нормативно-правовая база, позволяющая национальным судам осуществлять универсальную юрисдикцию в отношении преступления насильственного исчезновения

101. См. пункт А комментариев, касающихся выполнения статьи 9 Конвенции. Упомянутая там статья 12-бис Вводной части Уголовно-процессуального ко-

³⁰ *М.В.*, 14 августа 1990 года.

³¹ *М.В.*, 1 февраля 2005 года.

³² *М.В.*, 21 апреля 2011 года.

декса позволяет возбуждать уголовное преследование непосредственно на основании нормы, установленной в статье 11 Конвенции.

В. Компетентные органы, на которые возлагается применение различных элементов статьи 11

102. Речь идет, с одной стороны, об органах, занимающихся делами об экстрадиции (см. пункт D комментариев, касающихся выполнения статьи 13, и подпункт а) пункта С комментариев, касающихся выполнения статьи 16), а с другой – об органах, "управомоченных осуществлять уголовное преследование" (см. пункт А комментариев, касающихся выполнения статьи 9 Конвенции).

С. Справедливое судебное разбирательство и правила доказывания

103. После того как экстерриториальная юрисдикция бельгийских судов в отношении того или иного правонарушения будет установлена, бельгийское право гарантирует обвиняемому справедливое судебное разбирательство (см. следующий комментарий) и исключает любые различия в отношении в ходе судопроизводства, в том числе в вопросах доказывания (статья 14 Вводной части Уголовно-процессуального кодекса).

D. Меры, гарантирующие право на справедливое судебное разбирательство на всех этапах судопроизводства

104. Следует напомнить, что Бельгия признает примат международного права по отношению к внутригосударственному праву и прямую применимость большей части норм, содержащихся в международных документах о защите фундаментальных прав, участником которых она является.

105. Бельгия гарантирует закрепленное в статьях 14 и 15 Международного пакта о гражданских и политических правах, статье 6 Европейской конвенции по правам человека и статьях 47–50 Хартии Европейского союза об основных правах право на справедливое судебное разбирательство во всех его аспектах, которые были прямо включены в текст законов или выработаны в ходе судебной практики.

106. Тем самым в бельгийском праве закрепляются равенство всех перед законом, право на доступ к независимым и беспристрастным судам, гласность судебного разбирательства, презумпция невиновности, соблюдение прав на защиту, принцип законности при оценке преступлений и назначении наказаний, обязанность обосновывать выносимые решения, право на обжалование по уголовным делам и принцип *non bis in idem* (никто не должен дважды нести наказание за одно преступление).

107. Не излагая все соответствующие положения национального права, уместно упомянуть одно из последних событий в этой области, ставшее результатом принятия закона от 13 августа 2011 года о внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс и в закон от 20 июля 1990 года, касающийся предварительного заключения, в целях наделения всех лиц, подвергаемых допросу, и всех лиц, лишенных свободы, правами, в частности, на консультации и помощь адвоката³³. Содержание закона 2011 года перекликается с практикой Европейского суда по правам человека, в частности по делу *Сальдуз против Турции*³⁴.

³³ *M.B.*, 5 сентября 2011 года. См. также циркуляр № 8/2011 Коллегии генеральных прокуроров при Апелляционном суде (циркуляр, касающийся организации участия в

Е. Органы, компетентные производить дознание и осуществлять преследование по предполагаемым фактам насильственного исчезновения

108. В бельгийском праве известны два различных механизма проведения расследования: предварительное следствие и судебное следствие.

109. Целями предварительного следствия являются выявление признаков преступления, установление лиц, которые его совершили, и сбор доказательств. Предварительное следствие может проводиться как в порядке реагирования – в случае поступления заявления о преступлении или жалобы, – так и в инициативном порядке. Оно проводится под руководством и контролем Королевского прокурора (статьи 8 и 28-бис Кодекса уголовного расследования; статья 15 Закона о полицейской службе от 5 августа 1992 года³⁵).

110. Судебное следствие представляет собой судебное разбирательство, предметом которого не может являться ничто иное, кроме установления лиц, совершивших преступление, и исследования доказательств. Оно проводится под руководством и контролем следственного судьи, который несет за него ответственность (статьи 55 и 56 Кодекса уголовного расследования). Принудительные меры, связанные с ограничением осуществления личных прав и свобод (обыски, обязанность давать свидетельские показания, предварительное заключение под стражу и т.д.), могут быть приняты только в рамках судебного следствия.

111. Судебное следствие может считаться логическим продолжением или развитием предварительного следствия. Тем не менее по делам, касающимся уголовных правонарушений и преступлений, поддающихся коррекционализации, прокуратура может возбудить преследование путем прямого вызова в суд, руководствуясь исключительно материалами предварительного следствия, если в свете собранных доказательств судебное следствие не представляется ей необходимым.

112. Осуществление уголовного преследования является прерогативой прокуратуры³⁶, даже когда предполагаемый преступник состоит на военной службе³⁷. Единственная особенность этой ситуации заключается в следующем: если судебное следствие завершается безрезультатно, материалы по данному делу направляются начальнику воинской части заинтересованного лица, который может впоследствии организовать "служебное расследование" в целях приобщения этих материалов к досье дисциплинарных или уставных нарушений.

деле адвоката начиная с первого слушания в рамках бельгийского уголовного судопроизводства).

³⁴ Европейский суд по правам человека, решение по делу *Сальдуз против Турции*, 27 ноября 2008 года.

³⁵ *M.B.*, 22 декабря 1992 года.

³⁶ Что касается, в частности, осуществления уголовного преследования в связи с серьезными нарушениями международного гуманитарного права, то в соответствии с Судебным кодексом исключительной компетенцией в этом вопросе обладает федеральная прокуратура (статья 144-кватер).

³⁷ С учетом положений закона от 10 апреля 2003 года, регулирующего порядок отмены юрисдикции военных трибуналов в мирное время, а также восстановления этой юрисдикции во время войны, *M.B.*, 1 января 2004 года.

Комментарий в отношении этой реформы см. H.D. Bosly & Th. Moreau, "Les tribunaux militaires en Belgique", в: E. Lambert Abdelgawad (dir.), *Juridictions militaires et tribunaux d'exception en mutation*, Paris, Editions des archives contemporaines, 2007, p. 33 и след.

Статья 12

А. Процедуры и механизмы, используемые компетентными органами для раскрытия дел и установления обстоятельств, связанных с насильственными исчезновениями

113. Меры, которые должны быть приняты полицией в случае обращения по поводу исчезновения человека, включая, в частности, производство следствия Группой по делам пропавших без вести (см. ниже, пункт F), а также поставленными в известность дежурными и следственными магистратами, подробно описываются в циркуляре Министерства от 20 февраля 2002 года (обновленном 20 апреля 2003 года)³⁸.

В. Механизмы, доступные гражданам, которые утверждают, что то или иное лицо стало объектом насильственного исчезновения

114. В бельгийском законодательстве закреплено право сообщать о преступлениях, подавать жалобы и предъявлять гражданские иски. Сообщить о преступлении – это не только право (статья 63 Кодекса уголовного расследования), но и в некоторых случаях обязанность (статьи 29 и 615 Кодекса уголовного расследования; статья 156 Уголовного кодекса).

С. Возможность для любого подателя жалобы обращаться в независимые и беспристрастные органы и сообщать информацию о любых дискриминационных препятствиях, представляющих собой нарушение равенства всех перед законом, и о любых правилах или практике, позволяющих жертвам становиться объектами преследования или подвергаться новым страданиям

115. Полиция и судебные органы при исполнении своих обязанностей обязаны соблюдать принцип равенства и недискриминации, гарантом которого, наряду с другими международно-правовыми документами, такими как Европейская конвенция по правам человека, является Конституция (статьи 10 и 11). Речь здесь идет, помимо прочего, об одной из основных ценностей в рамках Европейского союза. Поэтому контроль за соблюдением этой нормы может осуществляться не только национальными органами, но также и такими международными судебными органами, как Европейский суд по правам человека.

116. То же относится и к принципам независимости и беспристрастности. Принцип независимости и беспристрастности судьи является одним из общих принципов права, закрепленным в пункте 1 статьи 151 Конституции, и одним из важнейших элементов права на справедливое судебное разбирательство, закрепленного в статье 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, статье 6 Европейской конвенции о правах человека и статье 47 Хартии Европейского союза об основных правах. Принципы независимости и беспристрастности прокуратуры закреплены в вышеуказанной статье Конституции и особо отмечаются в "Руководстве для работников судебного ведомства: принципы, ценности и качества", опубликованном Высшим советом правосудия (ВСП) в 2012 году³⁹. Принципы независимости и беспристрастности полицей-

³⁸ Директива Министерства от 20 февраля 2002 года, касающаяся розыска без вести пропавших, в: Циркуляр № COL 9/2002 Коллегии Генеральных прокуроров при Апелляционном суде, стр. 13–18, 23, 30–39, 54–65, 78–85, 89–90.

³⁹ "Судьи осуществляют свои функции по отправлению правосудия совершенно независимо, не подвергаясь каким бы то ни было внешним воздействиям. (...) Судья

ских служб предписываются Кодексом профессиональной этики сотрудников полиции⁴⁰.

117. Лицо, заявляющее о нарушении принципов беспристрастности, равенства и недискриминации при рассмотрении его жалобы, может обратиться в Комитет П, Генеральную инспекцию федеральной и местной полиции или ВСП. Для получения подробной информации о сферах их компетенции см. пункт Е комментариев, касающихся выполнения статьи 8 Конвенции. Заинтересованное лицо может также обратиться за содействием в Центр по обеспечению равенства возможностей и борьбе с расизмом.

118. Что касается работы с потерпевшими, то информация о мерах по их приему и поддержке содержится в комментариях, касающихся выполнения статей 15 и 24 Конвенции. Здесь же отметим, что в каждом судебном округе имеются дома правосудия, службы которых по приему потерпевших при необходимости выполняют функции по оказанию последним помощи в преодолении последствий правонарушения; они способны оказывать им психосоциальную поддержку или практическую помощь и обеспечивать их необходимой информацией.

D. Средства правовой защиты, доступные подателю жалобы, в случае если компетентные органы отказываются начать расследование по его делу

119. Прокуратура оценивает, какие меры должны быть приняты по тому или иному заявлению о преступлении или жалобе⁴¹: как правило, речь будет идти о проведении предварительного следствия, если только сразу же не выяснится, что данное заявление или жалоба являются необоснованными, и в этом случае они будут оставлены без последствий на основании мотивированного решения.

120. Если же, напротив, податель жалобы предъявляет через следственного судью гражданский иск, судья обязан произвести расследование и довести его результаты до сведения совещательной палаты суда. Юрисдикция следственного судьи ограничивается производством следственных действий, посредством которых он готовит решение совещательной палаты.

также обязан следить за тем, чтобы при исполнении своих судебных функций сохранять свою независимость, в том числе по отношению к своим коллегам и любым группам влияния" (стр. 1).

⁴⁰ Статья 22 Кодекса гласит: "Сотрудники должны воздерживаться от любых таких действий или поведения, которые по своему характеру способны поколебать презумпцию беспристрастности. Они должны исключить в своих действиях любые проявления произвола, избегая, в частности, нанесения ущерба, в силу образа своих действий или вследствие направленности этих действий, беспристрастности, которую граждане вправе от них ожидать. В ходе следствия они обязаны проявлять объективность и собирать элементы доказательств в пользу как обвинения, так и защиты" (Королевский указ от 10 мая 2006 года об утверждении Кодекса профессиональной этики сотрудников полиции, *М.В.*, 30 мая 2006 года).

⁴¹ Для получения дополнительной информации в отношении принципа целесообразности уголовного преследования см. письменные ответы Бельгии на перечень тем и вопросов, подлежащих обсуждению в связи с рассмотрением второго периодического доклада, представленные в Комитет против пыток, CAT/C/BEL/Q/2/Add.1, пункты 201–206.

Е. Механизмы, обеспечивающие защиту от любых форм запугивания или жестокого обращения в отношении подателей жалоб, их представителей, свидетелей и любых других лиц, участвующих в расследовании, возбуждении преследования и судебном процессе

121. Как правило, ответственность за запугивание и жестокое обращение определяется нормами уголовного права. Соответственно, лица, пострадавшие от таких преступлений, могут сообщать об этих фактах, руководствуясь положениями, о которых говорится в пункте В.

122. Говоря более конкретно, следует отметить, что в Кодексе уголовного расследования предусматривается целый ряд мер защиты лиц, участвующих в расследовании (статьи 75-бис, 86-бис, 102 и последующие)⁴². Кроме того, ряд норм уголовного и уголовно-процессуального права способствуют предупреждению посягательств в отношении функционирования системы правосудия, таких как злоупотребление сведениями из материалов судебного следствия (статья 460-тер Уголовного кодекса), нарушение тайны предварительного или судебного следствия (статья 28-квинквиес и пункт 1 статьи 57 Кодекса уголовного расследования), уничтожение служебных документов (статьи 241 и 242 Уголовного кодекса), фальсификация официальных документов (статьи 194–197 Уголовного кодекса) или дача ложных показаний (статьи 215 и 216 Уголовного кодекса), и наказанию за такие посягательства.

Ф. Статистические данные о количестве получаемых национальными органами жалоб, касающихся насильственных исчезновений, и сведения о подразделениях, которые могут существовать в рамках органов полиции и прокуратуры или иных органов, сотрудники которых прошли специальную подготовку в области расследования дел о насильственных исчезновениях

123. Ни одной жалобы в отношении насильственных исчезновений, как они определены в статье 2 Конвенции, зарегистрировано не было.

124. В Бельгии не существует специализированной службы, которая занималась бы насильственными исчезновениями, как они определены в статье 2 Конвенции. В то же время в рамках федеральной полиции имеется Группа по делам без вести пропавших, призванная оказывать содействие по запросам местной полиции в случаях, когда исчезновение расценивается как "вызывающее беспокойство" (решение об этом принимается в каждом конкретном случае), в частности, если речь идет об исчезновении несовершеннолетних в возрасте до 13 лет; лиц, умственно или физически неполноценных; лиц, жизненно нуждающихся в тех или иных лекарствах; лиц, которым может грозить опасность; лиц с отклонениями в поведении; похищенных детей (не одним из родителей); лиц, страдающих деменцией/болезнью Альцгеймера; лиц, предрасположенных к суициду, и т.д.)⁴³. Тем не менее причины исчезновения учитываются только в целях ввести расследуемое исчезновение в соответствующий контекст и помочь следствию, но, строго говоря, перед этой службой не ставятся определенные задачи на случай, если исчезновение оказывается насильственным, и она не правомочна проводить специальные расследования в связи с этим. Ее целью яв-

⁴² Защита потерпевших в бельгийском праве организована в соответствии с положениями статьи 8 рамочного решения Совета Европейского союза от 15 марта 2001 года о статусе потерпевших в уголовном процессе (*Официальный журнал Европейского союза*, L 82, 22 марта 2001 года).

⁴³ В связи с этим см. циркуляр Министерства, упоминаемый в пункте А.

ляется поиск без вести пропавшего, и работа Группы заканчивается, когда человек найден.

125. Как показывает опыт этой Группы, иногда лица, числящиеся в Бельгии без вести пропавшими, обнаруживаются в тюрьме (или в полицейском участке) либо в Бельгии, либо за рубежом. В первом случае полицейские информационные системы позволяют узнать об этом незамедлительно. Во втором случае передача информации зависит от параметров сотрудничества с соответствующим государством.

Г. Доступ представителей компетентных органов в места лишения свободы

126. Кодекс уголовного расследования наделяет лиц, ответственных за проведение предварительного и судебного следствия, необходимыми средствами для выполнения их обязанностей, в том числе, согласно требованиям Конвенции, правом неограниченного доступа в официальные места лишения свободы (статья 611) и правом доступа на частные объекты (статьи 28 septies, 36, 46 quinquies, 47, 87, 88 и 89 ter).

Н. Предусмотренные законом меры, позволяющие отстранить подозреваемых от любой должности, на которой они имели бы возможность влиять на ход следствия или угрожать лицам, участвующим в расследованиях

127. Принцип беспристрастности исключает руководство предварительным или судебным следствием или их ведение сотрудниками полиции, прокуратуры или суда, которые сами подозреваются в совершении расследуемых преступных деяний.

128. Как отмечается в пункте С данного комментария, беспристрастность является одним из прочно укоренившихся общих принципов права, непризнание которого может повлечь за собой уголовные и дисциплинарные санкции со стороны как национальных, так и международных органов.

129. Что касается сотрудников полиции, то статья 23 упоминавшегося выше Кодекса профессиональной этики прямо требует от сотрудников полиции, лично причастных к тому или иному делу, воздерживаться от участия в его расследовании.

130. В отношении судей и сотрудников прокуратуры следует отметить, что в статьях 828 и 832 Судебного кодекса предусматриваются основания для их отвода, призванные не только обеспечить беспристрастность, но и сделать такую беспристрастность очевидной. Статья 831 того же Кодекса конкретно требует от судей, которых эти основания касаются, воздержаться от участия в деле.

Статья 13

А. Нормы национального законодательства, согласно которым насильственные исчезновения являются преступлением, могущим служить основанием для выдачи в соответствии с любыми договорами со всеми государствами; заключенные договоры о выдаче, в которых насильственное исчезновение фигурирует в числе преступлений, влекущих за собой выдачу; а также препятствия, в известных случаях встречающиеся при осуществлении этих договоров

131. В действующих договорах насильственное исчезновение в качестве преступления, влекущего за собой выдачу, прямо не упоминается. Тем не менее имплицитно оно ими охватывается. По сути, применительно к многосторонним конвенциям о выдаче, в частности к заключенной в рамках Совета Европы Европейской конвенции о выдаче от 13 декабря 1957 года, а также к более поздним двусторонним соглашениям о выдаче действует некий порог строгости наказания. Любое правонарушение, наказуемое тюремным заключением на срок не менее одного года или в отношении которого был вынесен приговор к наказанию или к мере лишения свободы на срок не менее четырех месяцев, в принципе может стать основанием для выдачи⁴⁴.

132. В прежних соглашениях об экстрадиции, относящихся к концу XIX – началу XX века, содержатся ограничительные перечни преступлений, в связи с которыми может быть дано согласие на выдачу. Поскольку преступления, появившиеся позднее, такие как участие в организованном преступном сообществе, незаконный оборот товаров и торговля людьми, отмывание денег, коррупция, а также насильственное исчезновение, в этих списках не фигурируют, экстрадиция в связи с ними в принципе невозможна.

133. Акт насильственного исчезновения может послужить основанием для выдачи, если он будет квалифицирован как один или несколько существующих составов преступления. Оценка принципа двойной криминализации деяния носит, по сути, теоретический характер. Достаточно того, чтобы деяния были наказуемы в соответствии с бельгийским правом и чтобы они соответствовали минимальным критериям инкриминирования, независимо от их квалификации.

В. Примеры сотрудничества между государствами, в рамках которого Конвенция служила основанием для выдачи, а также случаи, когда государство удовлетворяло просьбу о выдаче лица, подозреваемого в совершении одного из вышеупомянутых преступлений

134. Ни об одном примере выдачи на основании положений Конвенции не сообщалось.

С. Политическое преступление

135. Неприменимо.

Д. Органы, принимающие решения по запросам о выдаче, и установленные с этой целью критерии

136. Органом, компетентным принимать решения по просьбам о выдаче, является Федеральная государственная служба юстиции.

⁴⁴ Статья 2 Европейской конвенции о выдаче.

137. В каждом случае выдачи основополагающими являются следующие критерии:

- порог строгости наказания (см. пункт А);
- двойная криминализация;
- отсутствие положений о возбуждении уголовного преследования в праве Бельгии и праве зарубежного государства;
- факты по делу не образуют состава политического преступления или не связаны с такого рода правонарушением;
- положение, касающееся прав человека (статья 2-бис Закона о выдаче от 15 марта 1874 года, "Бельгийский официальный вестник" (М.В.), 17 марта 1874 года), которое перекликается со статьями 2, 3, 6 и 14 Европейской конвенции по правам человека. В особых обстоятельствах препятствием для выдачи может являться также статья 8 Европейской конвенции по правам человека.

Статья 14

А. Договор или положение об оказании взаимной правовой помощи, применимые в случаях насильственного исчезновения

138. Взаимная правовая помощь между государствами может осуществляться на основе многосторонних договоров⁴⁵, двусторонних договоров⁴⁶ или на специальной основе. Действительно, в отсутствие применимого специального до-

⁴⁵ Европейская конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам от 20 апреля 1959 года и Дополнительные протоколы к ней (1978 и 2001 годов).

⁴⁶ Договор от 12 июня 1970 года о выдаче и взаимной правовой помощи по уголовным делам между Королевством Бельгия и Алжирской Народной Демократической Республикой; Договор о взаимной правовой помощи по уголовным делам между правительством Королевства Бельгия и правительством Канады от 11 января 1996 года; Договор о взаимной правовой помощи по уголовным делам между правительством Королевства Бельгия и правительством Гонконга, специального административного района Китайской Народной Республики, от 20 сентября 2004 года; Договор от 7 июля 1997 года между Королевством Бельгия и Королевством Марокко о взаимной правовой помощи по уголовным делам; Договор от 12 ноября 2005 года между правительством Королевства Бельгия и правительством Королевства Таиланд о взаимной правовой помощи по уголовным делам; Договор от 27 апреля 1989 года между Королевством Бельгия и Тунисской Республикой о выдаче и взаимной правовой помощи по уголовным делам; Договор от 28 января 1988 года между Королевством Бельгия и Соединенными Штатами Америки о взаимной правовой помощи по уголовным делам, с дополнениями и изменениями, внесенными в него в соответствии с документом, указанным в пункте 2 статьи 3 Соглашения между Европейским союзом и Соединенными Штатами Америки по вопросам взаимной правовой помощи, подписанного 25 июня 2003 года (в отношении применения Договора между Королевством Бельгия и Соединенными Штатами Америки о взаимной правовой помощи по уголовным делам, подписанного 28 января 1988 года); Договор о взаимной правовой помощи по уголовным делам между Королевством Бельгия и Республикой Корея от 17 января 2007 года.

Во многих более ранних двусторонних договорах о выдаче (конца XIX – начала XX века) содержится одно или несколько положений по вопросам взаимной правовой помощи. Принимая во внимание ограничительный перечень преступлений, в связи с которыми может быть дано согласие на выдачу, взаимная правовая помощь, в принципе, также ограничивается этими правонарушениями (ср. с пунктом А).

говора закон от 9 декабря 2004 года о международной взаимной правовой помощи по уголовным делам и внесении изменений в статью 90-тер Кодекса уголовного расследования⁴⁷ позволяет оказывать правовую помощь в максимально широких масштабах на условиях взаимности. Государства могут договариваться и о сотрудничестве в рамках одного уголовного дела, в том числе дела о "насильственном исчезновении".

В. Конкретные примеры взаимной правовой помощи

139. На сегодняшний день не известно ни одного случая использования такой помощи применительно к деяниям, квалифицируемым как акты насильственного исчезновения.

Статья 15

А. Любые новые соглашения, заключенные или измененные государством-участником в целях обеспечить сотрудничество по оказанию помощи жертвам насильственных исчезновений и по содействию их розыску

140. Ни одного соглашения с конкретной целью обеспечить сотрудничество в области оказания помощи жертвам именно насильственных исчезновений заключено не было.

141. См., с одной стороны, комментарии общего порядка по вопросу международного сотрудничества по уголовным делам в отношении статьи 14 Конвенции и, с другой стороны, замечания, касающиеся любых исчезновений, которые содержатся в комментарии к статье 24 Конвенции. Поддержка и помощь потерпевшим, о которых идет речь, включают меры взаимной международной правовой помощи, применимые в случаях насильственных исчезновений: предоставление описаний, контакты в ходе следствия, реагирование в случае обнаружения пропавшего без вести и сотрудничество с организациями, сопровождающими родственников исчезнувшего лица⁴⁸. Таким образом осуществляются обобщение и передача информации, относящейся к исчезновениям, желание получить которую было выражено международным сообществом в статье 15 Конвенции⁴⁹.

⁴⁷ М.В., 24 декабря 2004 года.

⁴⁸ Директива Министерства от 20 февраля 2002 года в отношении розыска без вести пропавших в: Циркуляр № COL 9/2002 Коллегии генеральных прокуроров при Апелляционном суде, стр. 60–65 и 127–129.

⁴⁹ Подготовительные материалы Конвенции, по сути, свидетельствуют о том, что статья 15 Конвенции разрабатывалась, исходя из этой точки зрения, и была подсказана деятельностью Центрального справочного агентства, регламентируемой положениями статей 136–141 четвертой Женевской конвенции 1949 года и статей 32, 33 и 34 Дополнительного протокола к Женевским конвенциям (Протокол I) 1977 года (O. de Frouville, "La Convention des Nations Unies pour la protection de toutes les personnes contre les disparitions forcées: Les enjeux juridiques d'une négociation exemplaire", *Droits fondamentaux n°6, janvier 2007* (имеется по адресу www.droits-fondamentaux.org/spip.php?article119), p. 60).

В. Случаи предоставления содействия такого рода и принятые в связи с этим меры

142. Ни о каких примерах сотрудничества в отношении деяний, квалифицируемых как насильственное исчезновение, не сообщалось.

Статья 16**А. Национальное законодательство, связанное с таким запретом, в том числе наряду с риском насильственного исчезновения, также с риском других видов серьезных посягательств на жизнь и личную неприкосновенность граждан**

143. Еще до ратификации Бельгией Конвенции страна уже была связана принципом невысылки, вытекающим из положений других международных документов, участником которых она является: Конвенции о статусе беженцев от 28 июля 1951 года (статья 33), Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 года (статья 3), Европейской конвенции о правах человека (статья 3), Дублинского регламента (второй пункт преамбулы), Хартии Европейского союза об основных правах (статьи 18 и 19) и Договора о функционировании Европейского союза (пункт 1 статьи 78).

144. Запрет на передачу лица, находящегося под юрисдикцией Бельгии, другому государству, когда существуют серьезные основания полагать, что оно подвергнется реальному риску посягательств, в частности на его жизнь или физическую неприкосновенность, применяется как в мирное время, так и в периоды вооруженных конфликтов, каковы бы ни были правовые основания, форма (выдача, выдворение, перевод и т. д.) и условия такой передачи⁵⁰. Речь здесь идет о международной норме, которая имеет преимущество перед нормами внутреннего права и прямое применение которой не подлежит никакому сомнению.

⁵⁰ Кроме того, об этом прямо говорится в статье 2-бис закона о выдаче от 15 марта 1874 года. Аналогичным образом, Бюро по делам иностранных граждан будет исполнять распоряжение о выдворении иностранца только при условии, что такое выдворение не нанесет ущерба правам, признаваемым в следующих документах: Конвенции о статусе беженцев с изменениями, внесенными в нее Протоколом от 31 января 1967 года; Конвенции о статусе апатридов; договорах о выдаче и о транзите; Европейской конвенции о правах человека; Международном пакте о гражданских и политических правах; Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания; Европейской конвенции от 26 ноября 1987 года по предупреждению пыток и бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания; в праве Европейского сообщества, включая Шенгенское соглашение от 14 июня 1985 года о постепенной отмене проверок на общих границах и Конвенцию о применении Шенгенского соглашения от 19 июня 1990 года, международные конвенции по вопросам предоставления убежища, в частности Регламент Совета (ЕС) № 343/2003 от 18 февраля 2003 года, устанавливающий критерии и механизмы определения государства-члена, ответственного за рассмотрение заявления о предоставлении убежища, поданного в одном из государств-членов гражданином третьей страны; международных конвенциях и соглашениях о повторном приеме иностранных граждан.

В. Возможное влияние законодательства и практики, касающихся терроризма, чрезвычайных ситуаций, национальной безопасности или иных мотивов, на которые может ссылаться государство

145. Неприменимо.

С. Орган, принимающий решение о выдаче, выдворении, высылке или возвращении того или иного лица; применимые критерии и процедуры

а) Выдача

146. Выдача всегда осуществляется после получения запроса о выдаче. До принятия решения о выдаче (в виде изданного министром приказа) обвиняемого/осужденного предварительно заслушивают в камере предания суду в рамках или вне рамок процедуры вынесения заключений. Затем, прежде чем министр юстиции примет окончательное решение о согласии или несогласии на выдачу, дело изучает центральный орган, ответственный за международное сотрудничество по уголовным делам (проверяя соблюдение различных критериев, упоминаемых в комментарии относительно выполнения статьи 13 Конвенции)⁵¹.

б) Выдворение иностранцев

147. Министр или его уполномоченный представитель принимает решение о выдворении иностранца после рассмотрения доводов, на которые ссылается это лицо, и предсказуемых последствий выдворения данного иностранца в страну назначения с учетом, в частности, общей ситуации в этой стране и конкретных обстоятельств по делу заинтересованного лица. Всегда проверяется, не подвергнется ли такой иностранец риску того, что страна, ответственная за рассмотрение просьбы о предоставлении убежища в соответствии с Дублинским регламентом, передаст его в страну, где его жизнь и физическая неприкосновенность окажутся под угрозой. Эти элементы рассматриваются в отношении каждого конкретного случая. Кроме того, когда такое лицо располагает документами, необходимыми для въезда в третью страну и пребывания в ней, лицо, ходатайствующее о предоставлении убежища, может выбрать страну назначения.

148. Министр или его уполномоченный представитель учитывает мнение таких компетентных органов, как Генеральный комиссариат по делам беженцев и лиц без гражданства, когда иностранец ходатайствует о предоставлении убежища, а также судебных органов – как в случаях, когда выносится решение о выдворении иностранца, так и при принятии решения относительно осуществления выдворения.

149. Совет по рассмотрению спорных вопросов иностранных граждан (ССИ) расследует заявления о нарушениях основных прав человека, в том числе в ситуациях крайней необходимости⁵². В рамках рассмотрения вопросов о нанесении ущерба, трудно возместимого в случае выдворения, ССИ проверяет достоверность и точность соответствующих утверждений. Ущерб более не требуется

⁵¹ Для получения дополнительной информации см. комментарии, содержащиеся в третьем докладе Бельгии Комитету против пыток (CAT/C/BEL/3), который был представлен 25 июля 2012 года, пункты 59 и 60.

⁵² В отношении приостанавливающего эффекта подачи жалоб против выдворения в ситуациях крайней необходимости см. комментарии, содержащиеся в докладах Бельгии Комитету против пыток: CAT/C/BEL/3, пункт 135, CAT/C/BEL/CO/2, пункт 9, и CAT/C/BEL/Q/2/Add.1, вопросы 5 и 12.

индивидуализировать; он может относиться к целой категории лиц. Поэтому впредь риски и приводимые иностранным гражданином доводы будут подвергаться предварительному анализу, бремя доказывания будет разделено, а также будут учитываться конкретные обстоятельства заинтересованного иностранного гражданина. Крайне важное значение имеет, кроме того, соблюдение процессуальных гарантий.

D. Профессиональная подготовка агентов государства, ответственных за выдворение, высылку или выдачу иностранцев

150. См. комментарии, касающиеся выполнения статьи 23 Конвенции.

Статья 17

A. Основополагающее право на свободу личности, допустимые исключения и гарантии несокрытия информации

151. В бельгийском праве не закреплен запрет на тайное или неофициальное содержание под стражей, но зато закреплено право на свободу и безопасность любого лица, находящегося под юрисдикцией Бельгии или на ее территории. Эта норма предусматривается в различных ратифицированных Бельгией международных документах по защите основных прав, а также в статье 12 ее Конституции. Исключения из права на личную свободу допустимы только в том случае, если они предусмотрены законом. Однако при определении точных условий и порядка, при которых допускается лишение свободы, и при установлении наказаний за нарушения, подпадающие под действие положений бельгийского законодательства, гарантируется официальный и очевидный характер соответствующих процедур.

152. На территории Бельгии законными являются следующие формы лишения свободы: административный арест, предварительный арест лица в случае очевидного совершения преступления в целях предания его компетентному суду, превентивное тюремное заключение, тюремное заключение по решению суда после вынесения обвинительного приговора, принудительное помещение в лечебное учреждение по медицинским показаниям на основании решения суда, административное задержание нелегально находящихся в стране иностранцев и помещение несовершеннолетних правонарушителей в центры закрытого типа.

153. При всех обстоятельствах бельгийское право не допускает сокрытия информации, требуя, чтобы любое лишение свободы осуществлялось в местах, официально признанных, регламентированных и контролируемых⁵³.

154. Кроме того, в статье 159 Уголовного кодекса устанавливается уголовная ответственность должностных лиц, которые содержат то или иное лицо или отдают распоряжение о его содержании вне мест, определенных правительством

⁵³ Кодекс уголовного расследования, статьи 603 и последующие, 615 и 616; Королевский указ от 14 сентября 2007 года о минимальных стандартах, размещении и использовании мест лишения свободы, имеющихся в распоряжении полиции (*M.B.*, 16 октября 2007 года); Кодекс уголовного расследования, статья 603 и последующие; Королевский указ от 21 мая 1965 года об утверждении общего регламента пенитенциарных учреждений (*M.B.*, 25 мая 1965 года, статьи 7, 132 и 138-квартет); статья 14 закона от 1 июля 1964 года о социальной защите лиц с разного рода отклонениями и привычных преступников (*M.B.*, 17 июля 1964 года); касательно молодежи, см., например, пункт 1 статьи 18 декрета Французского сообщества от 4 марта 1991 года о помощи молодежи.

или другими государственными органами. Кодекс уголовного расследования налагает на любое лицо, знающее о такой ситуации, обязанность сообщить об этом (статья 615).

155. Элементы информации, требуемые Комитетом в отношении каждой из вышеуказанных форм лишения свободы, будут рассмотрены ниже. Будут также описаны ситуации, в которых бельгийские власти наделяются компетенцией производить задержания вне пределов национальной территории.

В. Административный арест, арест по решению суда, предварительное заключение и помещение под стражу по решению суда

а) Компетентные органы и условия

156. Административный арест является одной из административных мер по поддержанию общественного порядка, безопасности и спокойствия. Он применяется на основании статьи 133 нового муниципального закона от 24 июня 1988 года⁵⁴ и регламентируется положениями статей 31–33 вышеупомянутого закона о служебных обязанностях полиции. Этот закон касается уполномоченных органов, а также условий и порядка производства таких арестов. Любому лицу, подвергаемому такому аресту, обеспечивается: i) разъяснение его прав в индивидуальном порядке, которое, как правило, делается в устной форме и касается оснований для лишения свободы, его максимального срока, фактической процедуры помещения под стражу и возможности применения принуждения в случае отказа от сотрудничества, и ii) более общее разъяснение прав в письменной форме, которое в настоящее время доступно на 50 языках и диалектах.

157. Арест того или иного лица по решению суда позволяет обеспечить нахождение этого лица в распоряжении органов судебной власти. Такой арест может быть произведен только при наличии серьезных признаков виновности в совершении преступления или уголовного правонарушения.

158. Основанием для арестов в случае очевидности преступления, производимых Королевским прокурором, служит статья 40 Кодекса уголовного расследования, а задержание в случае очевидности преступления любыми представителями сил правопорядка или частными лицами разрешено в соответствии с положениями статьи 1 упоминавшегося выше закона о предварительном заключении.

159. Согласно положениям статьи 2 того же закона, за исключением случаев, когда презюмируется очевидность преступления, которые регулируются положениями статьи 1, решение об аресте должно приниматься Королевским прокурором без ущерба для охранительных мер, которые должны быть приняты сотрудниками полиции в целях предотвращения побега арестованного.

160. Любому лицу, которое подвергается аресту по решению суда, вручается письменная памятка с изложением его прав, которая в настоящее время доступна на 49 языках и диалектах⁵⁵.

161. Основанием для превентивного тюремного заключения являются приказы об аресте, полномочиями для издания которых наделяются следственные судьи на условиях соблюдения по существу и по форме требований, установленных законом о предварительном заключении.

⁵⁴ *M.B.*, 3 сентября 1988 года.

⁵⁵ См. сайт ФГС юстиции по адресу http://justice.belgium.be/fr/themes_et_dossiers/services_du_spf/telecharger_des_documents/declaration_de_droits/2/.

162. Заключение под стражу по решению суда является единственной мерой, цель которой состоит в наказании; соответственно, оно применяется после вынесения обвинительного приговора. Его условия регулируются главным образом упоминавшимся выше законом о принципах.

в) Регистрация

163. В соответствии с рекомендациями Европейского комитета по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания (ЕКПП) и Комитета П бельгийское право содержит требование, согласно которому любые случаи лишения свободы должны быть зарегистрированы в официальных реестрах (статья 33-бис закона о служебных обязанностях полиции; статьи 607–610 Кодекса уголовного расследования).

164. Что касается полиции, то требуемая по бельгийскому праву степень детализации записей о лишении свободы выше установленной в пункте 3 статьи 17 Конвенции⁵⁶. Такой реестр должен отражать хронологическую последовательность действий по лишению свободы и содержать все элементы, так или иначе играющие роль в осуществлении этой меры. И хотя Королевский указ, которым должны устанавливаться точное содержание записей, а также условия использования и порядок хранения данных, пока не принят, шаги по унификации практики полицейских подразделений уже были предприняты⁵⁷. Так, Главное управление административного надзора Федеральной полиции предоставило в распоряжение всех подразделений местной и федеральной полиции весьма четко разработанный образец реестра, в котором, в частности, воспроизводятся все виды информации, перечисленные в пункте 3 статьи 17 Конвенции. В данных подразделениях полиции инструкциях подчеркивается важность правильного, систематического и добросовестного ведения записей независимо от того, является ли лишение свободы следствием административного ареста или ареста по решению суда. В соответствии с этими инструкциями необходимо должным образом информировать персонал и установить в каждом подразделении регулярный контроль за ведением реестров со стороны уполномоченных сотрудников.

165. В отношении тюрем следует отметить, что, согласно бельгийским пенитенциарным правилам, на каждого заключенного должно быть заведено тюремное дело, к которому приобщаются все касающиеся этого заключенного официальные документы. Судебные власти могут требовать предоставления доступа к делу в предусмотренном законом порядке. Медицинские данные о заключенном в этот реестр не вносятся; они регистрируются в личной медицинской карте заключенного, ведение которой регулируется законом от 22 августа 2002 года о правах пациентов⁵⁸ и тюремными правилами.

с) Контакты с внешним миром

166. Упомянутые выше закон о предварительном заключении и закон о принципах обеспечивают заключенному право поддерживать контакты с внешним миром. Каждый заключенный (осужденный, обвиняемый, интернированный) имеет право поддерживать контакты с внешним миром в пределах, уста-

⁵⁶ Для получения дополнительных сведений см. информацию, переданную Бельгией в Комитет против пыток: CAT/C/BEL/Q/2/Add.1, пункты 213–215.

⁵⁷ Для получения дополнительных сведений см. информацию, переданную Бельгией в Комитет против пыток: документ CAT/C/BEL/3, представленный 25 июля 2012 года, пункты 111 и 112.

⁵⁸ *M.B.*, 26 сентября 2002 года.

новленных законом или на основании закона. Так, он может вести переписку с внешним миром по почте, пользоваться телефоном, иметь контакты со своим адвокатом и, если речь идет об иностранных гражданах, с представителями своих дипломатических и консульских учреждений, а также встречаться с членами своей семьи и другими лицами, целесообразность встреч с которыми обоснованна (статья 20 закона о предварительном заключении; статьи 53–70 закона о принципах; статьи 12–29 Королевского указа от 8 апреля 2012 года, которым устанавливается дата вступления в силу и реализации ряда положений разделов III и V закона о принципах от 12 января 2005 года, касающегося управления пенитенциарными учреждениями и правового статуса заключенных⁵⁹).

d) Средства правовой защиты

167. Во время первой явки в суд совещательная палата проверяет законность, правомерность и необходимость предварительного заключения. Впоследствии она может заново оценить лишь необходимость в такой мере (статьи 21 и 22 вышеупомянутого закона, касающегося предварительного заключения). Решения совещательной палаты могут быть обжалованы в камере предания суду (статьи 30 и 31 того же закона). Обвинительный приговор к наказанию в виде лишения свободы, вынесенный в суде первой инстанции, в свою очередь, впоследствии может быть обжалован на основании, в зависимости от обстоятельств, статей 199 и последующих или статьи 355 Кодекса уголовного расследования.

168. В отношении средств правовой защиты, доступных другим лицам, можно отметить, что любое лицо, заподозрившее, что речь идет о незаконном лишении свободы, а следовательно, о правонарушении, может (а в некоторых случаях должно) заявить об этом, подать жалобу и, если в результате этого правонарушения ему был причинен вред, предъявить гражданский иск в порядке, который разъясняется в пункте В комментария, касающегося выполнения статьи 12 Конвенции.

e) Надзорные органы

169. Надзор за местами лишения свободы может осуществляться целым рядом органов, уполномоченных на то законом, в форме посещений членами Комитета по предупреждению пыток в местах лишения свободы, посещений членами Комитета П, проверок и обследований, проводимых службами внутреннего контроля за деятельностью полиции и Главной инспекцией полиции, посещений следственными судьями и бургомистрами (статьи 610–612 Кодекса уголовного расследования), членами палаты представителей и сената, прокурорами, членами Центрального совета по надзору за пенитенциарными учреждениями, членами Наблюдательной комиссии соответствующего учреждения, сотрудниками Тюремного управления и т.д. (статьи 6–8, 128 и последующие Королевского указа от 21 мая 1965 года, касающегося общего регламента пенитенциарных учреждений⁶⁰). Эти действия носят как профилактический (и сдерживающий от любого произвольного лишения свободы), так и репрессивный характер в случае обнаружения нарушений.

170. Наряду с этим в связи с проведением первого универсального периодического обзора, который имел место в мае 2011 года, Бельгия взяла на себя обяза-

⁵⁹ *M.B.*, 21 апреля 2011 года.

⁶⁰ *M.B.*, 25 мая 1965 года.

тельство ратифицировать Факультативный протокол к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, а также создать национальное учреждение по защите прав человека в соответствии с Парижскими принципами.

f) Обжалование

171. Когда вступят в силу статьи 23, 27 и 147–166 упоминавшегося выше закона о принципах, по решениям, касающимся условий содержания под стражей, можно будет прежде всего заявить протест генеральному директору Управления пенитенциарных учреждений или подать прошение в комиссию по жалобам, созданную в рамках комитета по надзору, и, в порядке апелляции, обратиться в апелляционную комиссию, действующую в рамках Центрального совета. До этого такие решения могут становиться предметом обжалования в Государственном совете и юрисдикциях судебной системы⁶¹.

С. Помещение в лечебное учреждение по медицинским показаниям на основании постановления суда

а) Компетентные органы и условия

172. Законом от 1 июля 1964 года о социальной защите лиц с отклонениями от нормы и привычных преступников⁶² разрешается: i) назначение следственным судьей медико-судебного обследования обвиняемых, в отношении которых законом допускается предварительное заключение под стражу или в отношении которых уже был выдан ордер на арест, когда имеются основания полагать, что они находятся в состоянии невменяемости или тяжелого психического расстройства либо умственной отсталости, что делает их неспособными контролировать свои поступки (статьи 1–6); и ii) помещение обвиняемых, находящихся в вышеуказанных состояниях, в психиатрическую больницу по постановлению следственных и судебных органов (статьи 7–10)⁶³.

б) Регистрация, контакты с внешним миром и обжалование

173. К лицам, помещаемым в пенитенциарные учреждения по медицинским показаниям, применяются такие же правила, что и к другим заключенным (см. выше, подпункты b), c) и f) пункта B).

с) Средства правовой защиты

174. Доступны средства правовой защиты против решений о назначении обследований, решений о помещении в лечебные учреждения и решений об отклонении ходатайств об освобождении (статьи 4, 8, 19-бис и 19-тер вышеупомянутого закона о социальной защите).

⁶¹ Этот вопрос уже был освещен в письменных ответах правительства Бельгии на перечень тем и вопросов, подлежащих обсуждению (CCPR/C/BEL/Q/5) в связи с рассмотрением пятого периодического доклада Бельгии (CCPR/C/BEL/5), документ CCPR/C/BEL/Q/5/Add.1, ответ на пункт 14 перечня тем и вопросов, подлежащих обсуждению, пункты 117 и последующие.

⁶² *M.B.*, 17 июля 1964 года.

⁶³ Закон от 21 апреля 2007 года о помещении в специализированные лечебные учреждения лиц, страдающих психическими расстройствами (*M.B.*, 13 июля 2007 года), вступление в силу которого намечено на 1 января 2015 года, частично отменяет вышеупомянутый закон о социальной защите.

d) Надзорные органы

175. Контроль за находящимися в ведении министра юстиции специализированными лечебными учреждениями (при тюрьмах, учреждениях социальной защиты, отделениях социальной защиты) осуществляют те же надзорные органы, что и контроль за тюрьмами. Кроме того, существуют комитеты социальной защиты, в состав которых входят сотрудники прокурорского надзора.

176. На другие места лишения свободы эффективно распространяется компетенция Европейского комитета по предупреждению пыток и другого унижающего достоинство обращения и наказания (ЕКПП), а также комитетов социальной защиты.

D. Административное задержание иностранцев, незаконно находящихся в стране**a) Компетентные органы и условия**

177. Помещение иностранных граждан в транзитные зоны аэропортов более не применяется.

178. Если на границе выясняется, что иностранный гражданин не удовлетворяет условиям доступа на территорию Бельгии и пребывания в стране, указанным в статье 3 закона от 15 декабря 1980 года о доступе на территорию, проживании и обустройстве на ней, а также высылке иностранцев⁶⁴, в отношении него будет принято решение о выдворении. Такое решение должно быть мотивированным. Если имеется подходящий рейс, оно подлежит незамедлительному исполнению⁶⁵, если только этот иностранец не подаст жалобу на такое решение в Совет по рассмотрению спорных вопросов иностранных граждан, а также жалобу на решение о сохранении в силе постановления о его выдворении в совещательную палату суда, которая может освободить этого иностранца.

179. С момента официального уведомления о принятом судебными органами решении об освобождении иностранного гражданина отпускают на свободу. Однако такое освобождение не делает его пребывание в стране законным. Действительно, если после рассмотрения конкретной ситуации заинтересованного лица выясняется, что последнее не удовлетворяет условиям въезда и проживания, в соответствии со статьей 7 вышеупомянутого закона ему может быть предписано покинуть территорию страны в течение 30 дней или менее в зависимости от обстоятельств (например, в зависимости от степени угрозы общественному порядку, которую представляет присутствие этого лица на территории Бельгии, или от риска его бегства).

180. После этого иностранный гражданин имеет возможность вернуться в страну своего происхождения за собственный счет или с помощью неправительственных организаций, таких как Международная организация по миграции, которая организует программы добровольного возвращения⁶⁶.

⁶⁴ *M.B.*, 31 декабря 1980 года.

⁶⁵ Если нет доступного прямого рейса, соответствующее лицо помещают в транзитный центр до посадки на подходящий рейс.

⁶⁶ Бельгийское правительство оказывает содействие осуществлению программ добровольного возвращения, организуемых Красным Крестом и Международной организацией по миграции. В рамках этого сотрудничества министрами внутренних дел и социальной интеграции был принят циркуляр от 17 ноября 2006 года.

181. Если соответствующее лицо не выполняет предписание покинуть территорию страны добровольно и если его обнаруживают на территории Бельгии после истечения срока, установленного в предписании покинуть страну, в отношении него может быть вынесено решение о задержании в целях его выдворения, которое может принять форму содержания в центре закрытого типа или домашнего ареста строго на время, необходимое для исполнения предписания о выдворении. В таком случае заинтересованное лицо может обратиться с жалобой в Совет по рассмотрению спорных вопросов иностранных граждан (ССИ).

182. Если лица, находящиеся в стране нелегально или получившие отказ на просьбу о предоставлении убежища, не покидают территорию страны по собственной инициативе, они могут быть подвергнуты заключению в закрытом центре в целях последующего выдворения. Максимальный законный срок содержания под стражей определяется согласно статье 7 вышеупомянутого закона. Иностранец может находиться под стражей в течение срока, который не должен превышать двух месяцев. Этот срок может быть продлен еще на два месяца, если:

- необходимые шаги к выдворению были предприняты в течение семи рабочих дней с момента задержания гражданина третьей страны;
- эти шаги предпринимаются с надлежащей скрупулезностью; и
- по-прежнему сохраняется реальная возможность выдворения соответствующего иностранного гражданина в разумный срок.

183. Спустя два месяца министр может принять решение продлить содержание под стражей еще на месяц. По истечении пяти месяцев лишения свободы гражданин третьей страны должен быть освобожден. В случаях, когда это требуется в целях охраны общественного порядка или национальной безопасности, срок задержания иностранца может продлеваться министром каждый раз на один месяц. Общий срок задержания не должен превышать восьми месяцев. Средняя продолжительность содержания под стражей в целях выдворения в бельгийских центрах закрытого типа составляет 30 дней.

184. Содержание под стражей осуществляется на следующих условиях:

i) Гражданин третьей страны находится в центре содержания под стражей: в этом случае применяется Королевский указ от 2 августа 2002 года, в соответствии с которым устанавливаются режим и правила функционирования, применяемые в отношении расположенных на бельгийской территории мест лишения свободы, подведомственных Бюро по делам иностранцев, где иностранные граждане содержатся под стражей, находятся в распоряжении государственных органов или задерживаются на основании вышеупомянутых положений пункта 1 статьи 74/8 закона от 15 декабря 1980 года⁶⁷.

ii) Гражданин третьей страны, сопровождающий малолетнего ребенка, содержится в спецприемнике (специализированном центре закрытого типа): в этом случае применяется Королевский указ от 14 мая 2009 года, в соответствии с которым устанавливаются режим и правила функционирования, применяемые в отношении спецприемников по смыслу пункта 1 статьи 74/8 вышеупомянутого закона от 15 декабря 1980 года⁶⁸. В целях обеспечения применения положений Чикагской конвенции от 7 декабря

⁶⁷ *M.B.*, 12 сентября 2002 года.

⁶⁸ *M.B.*, 27 мая 2009 года.

1944 года (о выдворении) в случаях, когда семьи не удовлетворяют требованиям для въезда, спецприемники приравниваются к специально отведенным местам, находящимся на границах, т.е. специально отведенным местам по смыслу пункта 2 статьи 74/8 вышеупомянутого закона. Эти спецприемники предоставляют семьям возможность пользоваться инфраструктурой, приспособленной к их потребностям. Ребенок там может жить со своими родителями или лицами, осуществляющими над ним опеку, а также с несовершеннолетними членами семьи и родственниками до второй степени родства, не будучи вынужденным делить жилье с другими семьями или взрослыми.

185. В заключение следует отметить, что иностранцы могут быть подвергнуты мерам лишения свободы, принимаемым на основании статьи 7, пункта 4 статьи 8-бис, статей 25 и 27, параграфа 2 статьи 29, параграфа 2 пункта 1 и параграфа 4 пункта 3 статьи 51/5, параграфа 4 статьи 52-бис, статьи 54, параграфа 2 пункта 2 статьи 57/32 и статей 74/6 или 74/5 вышеупомянутого закона.

186. Тем не менее содержание под стражей не используется систематически; к нему прибегают в качестве крайней меры, если только соответствующее лицо не может представлять угрозу для общественного порядка или национальной безопасности либо не удовлетворяет требованиям для въезда в страну, установленным в статьях 2 и 3 вышеупомянутого закона. За исключением этих случаев, решение о задержании в целях выдворения выносится в отношении иностранца только при условии, что он отказывается от сотрудничества. Кроме того, в статье 7, пункте 4 статьи 8-бис, пункте 3 статьи 27 и пункте 3 статьи 74/9 вышеупомянутого закона от 15 декабря 1980 года предусматривается, что иностранец, в отношении которого вынесено предписание покинуть территорию страны, помещается под стражу в целях осуществления его выдворения только в случае, если меры менее принудительного характера оказались безрезультатными. Статья 74/14 того же закона гласит, что решение о высылке обязывает иностранца покинуть территорию страны в 30-дневный срок.

b) Регистрация

187. В соответствии с требованиями упоминавшегося выше Королевского указа от 2 августа 2002 года каждый центр закрытого типа обязан вести реестр, в котором отражаются изменения ситуации с задерживаемыми иностранцами (дата принятия решения о задержании, посещения, подаваемые ходатайства, дата осуществления высылки или освобождения и т.д.). Кроме того, медицинская служба каждого центра закрытого типа обязана заводить на заключенных иностранцев медицинские карты. Наконец, каждому иностранцу, о чьем присутствии в Бельгии известно Бюро по делам иностранцев, присваивается национальный номер, который позволяет отслеживать изменения положения соответствующего лица.

c) Контакты с внешним миром

188. Заключенный иностранец вправе пользоваться, в частности, консульской⁶⁹, правовой⁷⁰ и медицинской помощью⁷¹.

⁶⁹ Иностранец имеет право бесплатно позвонить по предоставленному в его распоряжение телефону в свои дипломатические и консульские учреждения. Он также имеет право на ежедневные посещения дипломатическими или консульскими представителями государства, гражданином которого он является, осуществляемые в рамках их консульских функций по оказанию помощи своим гражданам, выдаче

189. Контакты заключенного с внешним миром этими рамками не ограничиваются. Реально обеспечивается также право на частную и семейную жизнь⁷².

d) Средства правовой защиты

190. В статьях 71–74 вышеупомянутого закона от 15 декабря 1980 года определяются средства правовой защиты в органах суда, имеющиеся в распоряжении иностранца, в отношении которого приняты меры, связанные с лишением свободы, и, разумеется, применимые ко всем указанным в этих статьях гражданам третьих стран.

паспортов и проездных документов, необходимых для возвращения в страну происхождения, или по поддержанию контактов в соответствии с положениями пунктов d) и e) статьи 5 и статьи 36 Венской конвенции о консульских сношениях от 24 апреля 1963 года.

⁷⁰ По поступлении в центр закрытого типа заключенный получает информационный бюллетень по вопросам оказания правовой помощи и возможности предоставления бесплатных адвокатских услуг для лиц, не располагающих финансовыми средствами. Эта информация доступна на целом ряде языков и на DVD. Тем самым гарантируется, что лицо, находящееся в учреждении закрытого типа, может воспользоваться консультацией адвоката в отношении своего положения и действующих юридических процедур, а также его помощью и/или представительством при возбуждении судопроизводства. Иностранец реально имеет эффективный доступ к юридической помощи первой и второй линии, как это предусмотрено в статьях 508/1–508/23 Судебного кодекса. Право на юридическую помощь четко закреплено, как и гибкий режим доступа адвокатов в центры содержания под стражей и поддержания контактов со своими клиентами. Сотрудники центра следят за тем, чтобы заключенный имел возможность обращаться с жалобами в бюро по оказанию правовой помощи. Практическая организация предоставления юридической помощи должна осуществляться под руководством директора центра во взаимодействии с местными коллегиями адвокатов. Иностранец также может пользоваться услугами адвоката по своему выбору, но в этом случае он покрывает расходы за собственный счет. В вышеупомянутом Королевском указе предусматриваются возможности поддержания между заключенным и его адвокатом как можно более широких контактов.

⁷¹ Что касается медицинского обслуживания, то каждое лицо, помещаемое в центр содержания под стражей, проходит врачебный осмотр, по крайней мере в начале и в конце срока своего заключения. Оказанию медицинской помощи в центрах задержания посвящаются статьи 52–61 вышеупомянутого Королевского указа. Кроме того, в соответствии со статьей 53 того же указа неотложная помощь предоставляется в любой момент во время нахождения в центре содержания под стражей. Медицинская служба центра содержания под стражей официально удостоверяет факты в случае, если иностранец ранит себя при попытке к бегству или из-за своего агрессивного поведения. В соответствии с положениями статьи 61/1 того же указа врач центра оформляет официальный протокол в каждом случае нанесения телесных повреждений в самом центре и/или после каждой неудачной попытки репатриации заключенного.

Кроме того, в статье 61 этого указа предусматривается возможность приостановки исполнения решения о высылке или мер, связанных с лишением свободы, при наличии медицинских противопоказаний.

⁷² Посещения членами семьи организуются в соответствии с положениями статей 8 и 9 Европейской конвенции о правах человека. Иностранец может принимать с частными визитами кого пожелает, единственное ограничение состоит в том, что на посещение лицами, не являющимися членами семьи, требуется разрешение Бюро по делам иностранцев. Во время посещений личные сведения посетителей фиксируются в реестре.

191. В течение первых четырех месяцев содержания в местах лишения свободы гражданин третьей страны может обжаловать эту меру, подав письменное заявление в совещательную палату исправительного суда по месту его жительства в Королевстве или по месту, где он был обнаружен.

192. В случае повторного продления срока содержания под стражей министр должен в течение пяти рабочих дней с момента такого продления направить запрос в совещательную палату по месту жительства соответствующего иностранца в Королевстве или по месту, где он был обнаружен, чтобы последняя высказала свое мнение о законности этого продления. За отсутствием такого обращения в совещательную палату в установленный срок иностранец должен быть освобожден.

е) Надзорные органы

193. Внешние субъекты имеют доступ в центры содержания под стражей и могут, в случае необходимости, участвовать в выработке соответствующих рекомендаций: см. статью 42 вышеупомянутого Королевского указа от 2 августа 2002 года относительно членов палаты представителей и сената; статью 43 того же указа в отношении губернаторов провинций и мэров по месту нахождения центра; статью 44 того же указа в отношении представителей Управления Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по делам беженцев, Европейской комиссии по правам человека, Комитета по предупреждению пыток, Центра по обеспечению равенства возможностей и борьбе с расизмом, Совета по рассмотрению спорных вопросов иностранных граждан, Генерального комиссариата по делам беженцев и лиц без гражданства и Комитета Организации Объединенных Наций против пыток, а также в отношении Генерального уполномоченного по правам ребенка и Комиссара по правам ребенка. Министр или Генеральный директор также могут предоставить право на посещение одного или более центров закрытого типа представителям других учреждений на срок и на условиях по своему усмотрению (статья 45). В настоящее время такое право предоставлено 25 неправительственным организациям. Тем самым они косвенно участвуют в осуществлении контроля. Наконец, в соответствии с пунктом 2 статьи 11 закона от 22 марта 1995 года, которым был учрежден институт федеральных посредников⁷³, в рамках исполнения своих служебных обязанностей федеральный посредник вправе заниматься установлением любых фактов на месте (в том числе в центрах содержания под стражей) и заслушивать любых заинтересованных лиц.

194. Как правило, разрешение на посещение третьим лицам и представителям организаций дается по предъявлении доказательств наличия законного интереса, когда отсутствуют признаки того, что такое посещение может поставить под угрозу безопасность и надлежащее функционирование центра, и когда ничто не указывает на существование опасности для целостности моральных устоев иностранца. Прямо предусматривается, что задержанный имеет право отказаться от любого посещения. Однако он не может отказаться от посещения дипломатическим и консульским представителем, осуществляемого в рамках административного процесса.

ф) Обжалование

195. По прибытии в центр заключенного информируют (с помощью изданных на многих языках информационных бюллетеней и через группу работников со-

⁷³ *M.B.*, 7 апреля 1995 года.

циальной службы) о возможности подать жалобу на его функционирование, о независимой инстанции, которая рассматривает такие жалобы, и о процедуре обжалования. Кроме того, предусмотрено проведение регулярных опросов заключенных о предоставляемой им информации и ее доступности их пониманию.

196. Иностранец может подать жалобу в отношении функционирования центра, куда он был помещен, в Комиссию по обжалованию; основанием для этого является постановление Министерства от 23 января 2009 года о порядке и правилах функционирования Комиссии и ее постоянного секретариата⁷⁴. Он также может обратиться с жалобой на действия задержавших его сотрудников полиции к органам власти, а затем, если потребуется, в Европейский суд по правам человека.

Е. Помещение молодых людей в центры содержания под стражей по решению суда

197. Правовой основой для помещения молодых людей в центры содержания под стражей служат многочисленные документы, принятые как на федеральном уровне, так и на уровне сообществ⁷⁵.

⁷⁴ *M.B.*, 27 января 2009 года.

⁷⁵ Международная конвенция о правах ребенка от 20 ноября 1989 года, ратифицированная Бельгией 16 декабря 1991 года; закон от 8 апреля 1965 года, касающийся защиты молодежи, привлечения к ответственности несовершеннолетних, совершивших деяние, квалифицируемое как уголовное правонарушение, и возмещения ущерба, причиненного таким деянием (*M.B.*, 15 апреля 1965 года); декрет Французского сообщества от 4 марта 1991 года о помощи молодежи (*M.B.*, 19 июня 1991 года); постановление Исполнительного комитета Французского сообщества от 10 мая 1991 года о создании во Французском сообществе группы как открытых, так и закрытых государственных учреждений по защите молодежи (*M.B.*, 25 сентября 1991 года); постановление правительства Французского сообщества от 18 мая 1993 года об определении условий, при которых в группе действующих во Французском сообществе как открытых, так и закрытых государственных учреждений по защите молодежи может быть выполнено требование об обязательном образовании (*M.B.*, 1 сентября 1993 года); постановление правительства Французского сообщества от 12 июля 1996 года об установлении состава многопрофильной группы государственных учреждений по защите молодежи с открытым и закрытым режимами и определении формы медико-психологического отчета и социологического исследования в отношении молодых людей, содержащихся в учреждениях этого вида (*M.B.*, 14 декабря 1996 года); постановление правительства Французского сообщества от 21 марта 1997 года о регламентации условий изоляции в государственных учреждениях по защите молодежи, организации контроля за соблюдением этих условий и установлении стандартов, применяемых к местам изоляции (*M.B.*, 17 июля 1997 года); постановление правительства Французского сообщества от 15 мая 1997 года об утверждении Кодекса профессиональной этики в области оказания помощи молодежи (*M.B.*, 15 октября 1997 года); постановление правительства Французского сообщества от 25 мая 1999 года об установлении общих правил для группы государственных учреждений по защите молодежи (*M.B.*, 22 октября 1999 года); постановление правительства Французского сообщества от 14 мая 2009 года о государственных учреждениях по защите молодежи (*M.B.*, 8 октября 2009 года); закон от 1 марта 2002 года о предварительном заключении несовершеннолетних, совершивших деяния, квалифицируемые как уголовные правонарушения (*M.B.*, 1 марта 2002 года); Королевский указ от 22 апреля 2010 года о создании в Сен-Юбере федерального центра содержания под стражей для несовершеннолетних, совершивших деяния, квалифицируемые как уголовные правонарушения (*M.B.*, 29 апреля 2010 года);

а) Компетентные органы и условия

198. Молодого человека направляют в распоряжение прокуратуры, когда у него возникают проблемы с педагогами или когда он совершает деяния, квалифицируемые как уголовное правонарушение. Прокурор может принять решение о передаче дела молодого человека в суд по делам несовершеннолетних. В силу положений подпунктов 1° и 2° статьи 37 декрета Фламандского сообщества от 7 марта 2008 года о специальной помощи молодежи или факторов, перечисленных в подпунктах 1–6 пункта 1 статьи 37 закона от 8 апреля 1965 года о защите молодежи, привлечении к ответственности несовершеннолетних, совершивших деяния, квалифицируемые как уголовное правонарушение, и возмещении причиненного этим деянием ущерба, суд по делам несовершеннолетних определяет, подлежит ли данный молодой человек помещению в коррекционное учреждение.

199. Несовершеннолетний имеет право на помощь адвоката всякий раз, когда он предстает перед судом по делам несовершеннолетних. Он также имеет право быть выслушанным, прежде чем судья по делам несовершеннолетних вынесет свое решение и прежде чем будет вынесено каждое новое решение.

200. В каждом решении о помещении в коррекционное учреждение судья по делам несовершеннолетних должен определить срок, на который несовершеннолетний подвергается лишению свободы. Этот срок указывается в постановлении (временная мера) или решении суда (окончательная мера).

201. В статье 38 вышеуказанного декрета Фламандского сообщества от 7 марта 2008 года, пункте 2 статьи 16 и пункте 1 статьи 18 декрета Французского сообщества от 4 марта 1991 года о помощи молодежи и подпункте 14° пункта 1 статьи 17 декрета Германоязычного сообщества от 19 мая 2008 года, касающегося помощи молодежи и направленного на осуществление мер по защите молодежи, предусматривается, что молодой человек не может быть помещен в учреждение с закрытым режимом, иначе как на основании судебного решения; согласно вышеупомянутому закону от 8 апреля 1965 года о защите молодежи речь идет о суде по делам несовершеннолетних (статья 36).

202. Аналогичным образом в статье 13 декрета Фламандского сообщества от 7 мая 2004 года о статусе несовершеннолетних в рамках единой программы помощи молодежи предусматривается, что, за исключением случаев, когда это предписывается судом, несовершеннолетний не может быть разлучен со своими родителями против своей воли.

б) Регистрация

203. Сбор сведений о помещенных в исправительные учреждения молодых людях осуществляется прежде всего в рамках учета численности заключенных, который ведется в каждом государственном учреждении по защите молодежи, и

меморандум о взаимопонимании от 30 апреля 2010 года между федеральным правительством, Германоязычным сообществом и Французским сообществом в отношении учебных отделений федерального центра содержания под стражей в Сен-Юбере, в которые помещают несовершеннолетних, совершивших деяния, квалифицируемые как уголовные правонарушения (*М.В.*, 3 июня 2010 года); а также декрет Фламандского сообщества от 7 мая 2004 года о статусе несовершеннолетних в рамках единой программы помощи молодежи (*М.В.*, 10 октября 2004 года); декрет Германоязычного сообщества от 19 мая 2008 года, касающийся помощи молодежи и направленный на осуществление мер по защите молодежи (*М.В.*, 1 октября 2008 года).

в рамках Сектора информации, ориентации и координации, подчиненного Генеральной дирекции по оказанию помощи молодежи.

204. Что касается получения доступа к такой информации, то следует обратиться к положениям пунктов 2 и 3 статьи 17 упомянутого выше декрета Французского сообщества от 4 марта 1991 года и статей 5, 6, 7 и 38 вышеуказанного декрета Фламандского сообщества от 7 марта 2008 года.

205. В пункте 1 статьи 7 Кодекса профессиональной этики в области оказания помощи молодежи говорится, что, без ущерба для положений, содержащихся в его статье 12, разглашение любых сведений личного, медицинского, семейного, школьного, профессионального, социального, экономического, этнического, религиозного и мировоззренческого характера, касающихся бенефициара, не допускается. Такие сведения могут быть переданы только лицам, обязанным хранить профессиональную тайну, при условии что раскрытие такой информации необходимо в целях оказания помощи и что об этом будут предварительно уведомлены бенефициар и, при необходимости, его законные представители.

с) Контакты с внешним миром

206. В подпункте 1 пункта 1 статьи 12 вышеупомянутого декрета Французского сообщества от 4 марта 1991 года и в статье 39 указанного выше декрета Фламандского сообщества от 7 марта 2008 года предусматривается, что любой молодой человек, помещенный в приют в порядке применения меры, предписанной соответствующим уполномоченным органом, имеет право общаться с любыми лицами по своему выбору; любого молодого человека, помещаемого по решению суда в государственное учреждение по защите молодежи, по поступлении в такое учреждение информируют о его праве на общение с адвокатом.

207. В статье 14 упомянутого выше декрета Фламандского сообщества от 7 мая 2004 года предусматривается, что, если служба помощи молодежи различает несовершеннолетнего с его родителем или лицом, ответственным за его воспитание, такой несовершеннолетний имеет право на получение информации и на регулярные личные и прямые контакты с этим лицом, если только это не противоречит интересам данного несовершеннолетнего или постановлению суда.

д) Средства правовой защиты

208. В статье 58 вышеупомянутого закона от 8 апреля 1965 года предусматривается, что решения суда по делам несовершеннолетних могут быть обжалованы и опротестованы. Несовершеннолетний может подать апелляционную жалобу против любого решения судьи по делам несовершеннолетних, против определения или решения суда, а также, например, против запрета на посещения родителями или лицами, ответственными за его воспитание.

е) Надзорные органы

209. Надзор за коррекционными учреждениями во Фламандском сообществе могут осуществлять агентство Zorginspectie (агентство по надзору за учреждениями опеки и попечительства) – по поручению (министра), как это имело место весной 2012 года; советник социальной службы по оказанию правовой помощи молодежи – по долгу службы и на регулярной основе; судья или правомочная социальная служба или Комитет по правам ребенка – по заявлению за-

интересованного молодого человека⁷⁶. Кроме того, внутрирегиональные автономные агентства (ВАА), такие как агентство Jongerenwelzijn – Агентство по делам молодежи, отвечают за осуществление внутреннего контроля за функционированием и деятельностью также учреждений, подведомственных сообществам. Проверке подлежат, в частности, уровни эффективности и результативности функционирования этих учреждений. Осуществление надзора за системами внутреннего контроля ВАА входит в компетенцию службы внутреннего аудита Фламандского сообщества⁷⁷.

210. Коррекционные учреждения Французского сообщества регулярно тщательно инспектирует советник или директор службы помощи молодежи⁷⁸.

211. Кроме того, осуществлять контроль за любыми учреждениями сообществ может также Европейский комитет по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания (ЕКПП). Так было в 2001 году (освидетельствование государственного учреждения по защите молодежи в коммуне Брен-ле-Шато) и в 2005 году (инспекция закрытого центра предварительного заключения несовершеннолетних "Де Груббе" в Эверберге).

г) Обжалование

212. Во Фламандском сообществе каждый несовершеннолетний, помещенный в коррекционное учреждение, подведомственное сообществу, или в центр с закрытым режимом (в Эверберге), имеет право подавать жалобы относительно объема помощи молодежи и порядка ее предоставления, условий жизни в учреждениях по оказанию помощи молодежи, а также несоблюдения прав, перечисленных в декрете о статусе несовершеннолетних в рамках единой программы оказания помощи молодежи.

213. Эти жалобы рассматриваются в соответствии с положениями, применимыми к подведомственным сообществу учреждениям. В отношении учреждений, создаваемых на уровне сообщества, применяются декрет от 1 июня 2001 года, предоставляющий право обжаловать действия администрации, и циркуляр VR 2005/20 "о руководящих принципах организации рассмотрения жалоб, подаваемых на основании декрета от 1 июня 2001 года об обжаловании действий администрации" ("betreffende de leidraad voor de organisatie van het klachtenmanagement, ter uitvoering van het decreet van 1 juni 2001 houdende toekenning van een klachtrecht ten aanzien van de bestuursinstellingen"). Агентство по делам молодежи (Jongerenwelzijn) на основании этого декрета и относящегося к нему циркуляра выработало надлежащие процедуры обжалования в зависимости от конкретной ситуации. Эти процедуры применяются при подаче жалоб в отношении услуг, предоставляемых различными учреждениями, в том числе коррекционными, подведомственными сообществу. У Агентства по делам молодежи имеется телефон доверия (JO-lijn). С помощью этой службы ведутся

⁷⁶ Указ фламандского правительства от 26 марта 2004 года о создании внутрирегионального автономного агентства по надзору за учреждениями опеки и попечительства Zorginspectie (М.В., 6 мая 2004 года); статья 46 декрета Фламандского сообщества от 7 марта 2008 года о специальной помощи молодежи (М.В., 15 апреля 2008 года); параграф 8° подпункта 1 пункта 2 статьи 37 и статья 74 вышеуказанного закона от 8 апреля 1965 года о защите молодежи и декрет Фламандского сообщества от 15 июля 1997 года о создании Комитета по правам ребенка и учреждении должности Комиссара по правам ребенка (М.В., 7 октября 1997 года).

⁷⁷ Рамочный декрет Фламандского сообщества от 18 июля 2003 года по вопросам административной политики (М.В., 22 августа 2003 года).

⁷⁸ Статья 13 вышеупомянутого декрета Французского сообщества от 4 марта 1991 года.

расследования по жалобам, поступающим от несовершеннолетних или их родителей, в частности в отношении услуг, предоставляемых в рамках коррекционных учреждений сообщества. При рассмотрении любых жалоб на действия Агентства по делам молодежи и, следовательно, также жалоб, касающихся самой службы JO-lijn, подателю жалобы сообщается, что при желании он может обратиться к фламандскому омбудсмену (ср. с обязательством, предусмотренным в статье 11 декрета о предоставлении права обжаловать действия администрации). Последний может провести независимое расследование действий службы JO-lijn Агентства по делам молодежи по конкретной жалобе.

214. Во Французском сообществе молодой человек имеет возможность обратиться по вопросам, касающимся условий его помещения в коррекционное учреждение, к начальнику своего отделения в этом учреждении и руководителю своей учебной группы, директору государственного учреждения по защите молодежи или его представителю (ответственному за воспитательную работу), в Генеральную дирекцию помощи молодежи, к Генеральному уполномоченному по правам ребенка, к своему адвокату и в службу по защите прав молодежи.

F. Морское пиратство

215. Закон от 30 декабря 2009 года о борьбе с морским пиратством и о внесении изменений в Судебный кодекс⁷⁹ и закон от 30 декабря 2009 года о борьбе с морским пиратством⁸⁰ вводят новый состав преступления "морское пиратство", устанавливают надлежащие наказания и наделяют командиров бельгийских военных кораблей и отрядов военной охраны на борту торговых судов компетенцией арестовывать и заключать под стражу лиц, подозреваемых в пиратстве, в целях привлечения их к уголовной ответственности в бельгийских или иностранных судах.

216. Во время участия бельгийского военного корабля в антипиратской операции на борту оборудуется изолятор временного содержания для предварительного заключения под стражу лиц, подозреваемых в пиратстве, до их передачи судебным органам или до освобождения. Во всех случаях лицам, заключенным под стражу, гарантируется гуманное обращение, и они имеют право на уважение своей личности, чести, убеждений и религиозной практики. В частности, лица, лишаемые свободы, имеют право на обеспечение питанием и питьевой водой удовлетворительного качества и в достаточном количестве. Медицинская помощь оказывается незамедлительно. В случае осуществления уголовного преследования в Бельгии предусматривается безотлагательный доступ к адвокату в режиме видеоконференции или по телефону.

217. На борту кораблей, участвующих в операциях по борьбе с пиратами, часто присутствуют представители Федеральной прокуратуры, которым предоставляется доступ в изолятор временного содержания.

G. Административное задержание в рамках военной операции за рубежом

218. Министерство обороны включает в директивные указания, которые оно дает бельгийским военнослужащим, участвующим в операциях за рубежом, обязательства, вытекающие из норм бельгийского права и из международных документов, прежде всего из Женевских конвенций и Дополнительных протоколов к ним.

⁷⁹ *M.B.*, 14 января 2010 года.

⁸⁰ *M.B.*, 14 января 2010 года.

219. Любое задержание, производимое в ходе военной операции, становится предметом обстоятельного доклада в вышестоящие инстанции. Сведения о порядке обращения с задержанными ясно излагаются в информации, предназначенной для передачи внешним организациям, включая Международный комитет Красного Креста.

220. В помощь военному командованию к участию в операциях, по мере возможности, привлекаются советники по юридическим вопросам. Тем самым они имеют возможность привлекать внимание командования к любым действиям или процедурам, противоречащим нормам международного и/или национального права.

221. Кроме того, порядок определения условий содержания под стражей, освобождения, передачи и контактов, которые надлежит поддерживать с дипломатическими и местными органами, подробно излагаются в практических директивах, издаваемых на уровне как международного командования операцией, согласно плану международной операции (Европейского союза, Организации Североатлантического договора и т.д.), так и штабов Бельгии, согласно бельгийским оперативным планам.

Статья 18

А. Законодательство, гарантирующее право третьих лиц иметь доступ к предварительному следствию

222. Третьим лицам гарантируется доступ к информации, которая может предотвратить насильственное исчезновение лиц, лишенных свободы.

223. Как предусмотрено в статье 33 закона о деятельности полиции, в случае административного ареста сотрудник административной полиции, применяющий такую меру наказания, должен в кратчайший срок информировать об этом офицера подразделения административной полиции, к которому он принадлежит. В статье 33-кватор данного закона дополнительно указано, что "любое лицо, подвергаемое административному аресту, может потребовать, чтобы об этом было уведомлено его доверенное лицо".

224. В случае ареста в ситуациях, когда преступление совершается в условиях очевидности, вышеупомянутый закон о предварительном заключении требует, чтобы сотрудник судебной полиции незамедлительно уведомил об этом Королевского прокурора (пункт 4^о статьи 1). В статье 2-бис закона о предварительном заключении предусматривается, что любое лицо, лишаемое свободы, имеет право конфиденциального общения с адвокатом или, за отсутствием такового, с дежурной службой, организованной коллегией адвокатов, либо, в крайнем случае, с председателем коллегии адвокатов или его представителем, а также информирования об аресте своего доверенного лица.

225. В свою очередь статьи 53–70 вышеупомянутого закона о принципах и статьи 12–29 Королевского указа от 8 апреля 2012 года об установлении даты вступления в силу и реализации различных положений разделов III и V закона о принципах⁸¹ определяют порядок поддержания заключенными контактов с внешним миром⁸².

⁸¹ *M.B.*, 21 апреля 2011 года.

⁸² В отношении конкретно случая, упомянутого в подпункте g) пункта 1 статьи 18 Конвенции, следует отметить, что закон от 12 января 2005 года предельно ясен. Его

226. В бельгийском праве, таким образом, закрепляется прежде всего право лиц, лишаемых свободы, уведомить об этом других, а не право третьих лиц быть уведомленными⁸³. Поэтому, как представляется, данный закон концептуально отличается от статьи 18 Конвенции, а его сфера действия, как представляется, более ограничена, поскольку информация предоставляется отдельным государственным должностным лицам и одному доверенному лицу, а не "любому лицу, которое имеет законный интерес к этой информации", как того требует Конвенция.

227. Тем не менее указанные выше положения должны рассматриваться совместно с положениями о надзоре за местами лишения свободы со стороны органов, уполномоченных на это по закону⁸⁴, и о возможности для любого лица,

статья 95 требует, что, "когда заключенный находится под угрозой смерти или умирает, директор пенитенциарного учреждения должен позаботиться о том, чтобы об этом были незамедлительно информированы совместно проживающий супруг, совместно проживающий законный партнер, близкие родственники, лицо, с которым он живет в неофициальном браке, и, при необходимости, опекун или лицо, временно управляющее его делами, а также представитель, назначенный больным заключенным". Впредь до вступления в силу настоящего положения в случае смерти заключенного надлежит следовать процедуре, предусмотренной Королевским указом от 21 мая 1965 года, касающимся общего регламента пенитенциарных учреждений (статьи 45 и 113), а также постановлением Министерства от 12 июля 1971 года, устанавливающим общие правила для пенитенциарных учреждений (статьи 201–205). Когда смерть имеет место в пенитенциарном учреждении, его директор оформляет свидетельство о смерти в соответствии с положениями Гражданского кодекса и уведомляет бургомистра коммуны, в которой проживал умерший, чтобы тот проинформировал его родственников. Уведомить следует также тюремных священников, консультантов по вопросам ислама и советников по духовным вопросам. Кроме того, если умерший был обвиняемым, подсудимым или подсудимым, директор уведомляет о его смерти судебные власти. После того как врач засвидетельствует смерть и установит ее причину, тело помещают в морг. Директор тюрьмы пенитенциарного учреждения несет ответственность за составление описи оставшихся от умершего личных вещей, предметов и документов, с тем чтобы можно было отчитаться за них перед его наследниками и преемниками. Эта процедура одинакова во всех случаях смерти.

⁸³ Исключение составляет административное задержание, при котором право уведомить третье лицо принадлежит задержанному, а право на получение информации – офицеру административной полиции (см. выше).

⁸⁴ Уровень детализации информации, предоставляемой третьим лицам, в некоторых случаях даже выше, чем требуется в соответствии с Конвенцией. Так, когда в отношении заключенного в индивидуальном порядке применяется особый режим охраны, закон о принципах требует, чтобы решение о его взятии под стражу и ход исполнения этого решения, а также любые последующие изменения были зафиксированы как в центральном, так и в местном реестре, куда заключенный может внести замечания о своем состоянии и положении и к которым имеют доступ лица или органы, осуществляющие надзор и контроль за тюрьмами, или исполнением приговоров, или мерами, связанными с лишением свободы (пункт 6 статьи 118). Кроме того, заключенного по крайней мере раз в неделю посещают директор и врач страховой кассы, которые проверяют состояние заключенного и выясняют наличие у него каких-либо жалоб или замечаний (пункт 5 статьи 118). Аналогичным образом, согласно статье 121 закона о принципах, в случаях, когда в отношении заключенного применяются меры прямого принуждения, это должно быть отражено – с указанием обстоятельств, которые привели к принятию такой меры обеспечения безопасности, времени, когда она была принята, и ее продолжительности – в специальном реестре, к которому открыт доступ для председателя наблюдательной комиссии, дежурных

имеющего законный интерес, осведомиться об основной информации, касающейся задержания, или у адвоката задержанного, который вправе предоставить такую информацию, обеспечив сохранение неприкосновенности частной жизни задержанного, или у самого задержанного, который имеет право на поддержание контактов с внешним миром (см. комментарии, касающиеся выполнения статьи 17 Конвенции). Таким образом, цель статьи 18, как о ней говорится в подготовительных материалах и комментариях в доктрине, достигнута⁸⁵.

228. Тот же вывод действителен и в отношении содержащихся под стражей иностранцев, поскольку они свободно поддерживают контакты со своими адвокатами, а также с членами своей семьи (см. комментарий, касающийся выполнения статьи 17 Конвенции).

229. Установление таким образом баланса между необходимостью информировать родственников, с одной стороны, и сохранять неприкосновенность частной жизни задержанного⁸⁶, с другой стороны, отчасти напоминает статью 36 Венской конвенции о консульских сношениях, в которой предусматривается возможность предоставления консульской защиты по требованию лица, в отношении которого применены меры лишения свободы.

230. Если лицо, доказавшее наличие у него законного интереса, не получает запрашиваемую информацию с помощью механизмов, описанных выше, у него остается возможность получить ее, приобретя статус потерпевшего или гражданского истца в соответствии с процедурами, указанными в комментарии относительно выполнения статьи 24 Конвенции.

В. Возможные ограничения

231. Ограничения, которые могут вводиться в отношении уведомления доверенных лиц, как и в отношении поддержания контактов лицами, лишенными свободы, в соответствии с положениями пунктов 3 и 20 статьи 22-бис закона о предварительном заключении, статьи 33-кватор упомянутого выше закона о полицейской службе⁸⁷ и статей 53–70 закона о принципах в целом совпадают с исключениями, допустимыми согласно пункту 1 статьи 20 Конвенции⁸⁸.

членов комиссии и представителей других надзорных органов. Надзорные органы также имеют доступ к специальным тюремным реестрам, куда заносятся решения директора, мотивацию которых он не обязан доводить до сведения заключенного в соответствии с положениями параграфа 1 пункта 1 статьи 8 закона о принципах (Королевский указ от 28 декабря 2006 года, касающийся управления пенитенциарными учреждениями и правового статуса заключенных, *М.В.*, 4 января 2007 года, пункт 4 статьи 3).

⁸⁵ Доклады Межсессионной рабочей группы открытого состава по разработке проекта имеющего обязательную силу нормативного документа для защиты всех лиц от насильственных исчезновений, E/CN.4/2005/66, пункт 92, и E/CN.4/2006/57, пункты 17 и 136; а также M. Pollard, "A lighter shade of black? 'Secret detention' and the UN Disappearances Convention", в: G. Gilbert, F. Hampson, C. Sandoval, *The Delivery of Human Rights – Essays in Honour of Professor Sir Nigel Rodley*, Abingdon, Routledge, 2011, pp. 153-154.

⁸⁶ Этот аспект вызывал обеспокоенность с самого начала переговоров по выработке Конвенции (O. de Frouville, *op. cit.*, pp. 69 и 70).

⁸⁷ Статья 33-кватор отвечает рекомендациям, сформулированным Европейским комитетом по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания (ЕКПП): "Право лица, задержанного полицией, информировать кого-либо из своих близких родственников или третье лицо о своем

232. Следует отметить, что, если воспользоваться правом уведомить доверенное лицо пожелает подозреваемый, арестованный в связи с операцией по борьбе с морским пиратством, в ответ он неизменно услышит ссылку на положения абзаца 2 пункта 3 статьи 2-бис закона о предварительном заключении, которые позволяют отложить такой контакт на время, необходимое для защиты интересов следствия, или до момента его прибытия в Бельгию. По этому вопросу необходимо заручиться согласием следственного судьи. Последний должен вынести мотивированное решение (ссылками на риск уничтожения доказательств, риск вступления в сговор, риск создания препятствий для отправления правосудия).

С. Законодательство, направленное на обеспечение защиты лиц, добывающихся получения информации и участвующих в проведении расследования

233. Лица, которые могут испрашивать информацию в отношении того или иного лишенного свободы лица, подобно любым другим гражданам, пользуются защитой от запугивания и актов насилия, за которые предусмотрена ответственность согласно Уголовному кодексу. В отношении защиты лиц, участвующих в расследовании, см. пункт Е комментариев относительно выполнения статьи 12 Конвенции.

Статья 19

А. Порядок получения, использования и хранения генетических данных или медицинской информации

234. В Бельгии установление личности методами генетического анализа в рамках уголовных дел регулируется законом от 22 марта 1999 года о процедуре идентификации личности на основе анализа ДНК (далее "закон о ДНК")⁸⁹, введенным в действие Королевским указом от 4 февраля 2002 года⁹⁰. Данным законом предусматривается лишь сравнение профилей ДНК образцов человеческих клеток, обнаруженных на месте преступления или взятых на анализ у лиц, которые могут быть причастны к преступлению (потерпевших, подозреваемых), с тем чтобы иметь возможность установить, прямо или косвенно, лиц, имеющих отношение к совершению преступления.

положении, должно быть, в принципе, гарантировано с самого начала его задержания. ЕКПЗ, разумеется, признает, что осуществление этого права может подпадать под определенные исключения, касающиеся законных интересов полицейского расследования. Вместе с тем такие исключения должны быть четко определены и строго ограничены во времени и использование таких исключений должно сопровождаться соответствующими гарантиями (например, любой срок информирования близкого родственника или третьего лица должен быть указан в письменной форме с обоснованием причин и с согласия высшего должностного лица полиции, который не имеет никакого отношения к этому делу, или прокурора".

⁸⁸ См. также вышеуказанный Королевский указ от 21 мая 1964 года, касающийся общего регламента пенитенциарных учреждений, статья 92.

⁸⁹ *M.B.*, 20 мая 1999 года. Этот закон был изменен законом от 7 ноября 2011 года, однако последний пока не вступил в силу.

⁹⁰ *M.B.*, 30 марта 2002 года.

235. Проводить анализ и устанавливать генетические профили следов биологического происхождения, связанных с преступлением, правомочны девять лабораторий генетического анализа, утвержденных королем.

236. Закон гласит, что в силу необходимости защитить неприкосновенность частной жизни (см. ниже) для установления генетического профиля могут использоваться только некодирующие участки ДНК, т.е. участки, не содержащие связанной с личностью информации.

237. В интересах получения информации следственный судья может распорядиться о взятии контрольного образца у лица, арестованного за совершение преступного деяния, которое подлежит наказанию в виде тюремного заключения на срок в пять или более лет. Лишь в этом случае сотрудник судебной полиции или вспомогательный работник Королевской прокуратуры может взять образец (слюны) из полости рта или образец волосистой луковицы (вырванный волос).

В. Положения, обеспечивающие защиту персональных данных

238. Помимо положений о тайне информации и о тайне следствия (Кодекс уголовного расследования, статья 28-квинквиес и пункт 1 статьи 57), о профессиональной тайне (Уголовный кодекс, статья 458), а также положений упомянутого в пункте А закона о ДНК, защита данных персонального характера, собираемых в ходе расследования или в период пребывания в местах лишения свободы, гарантируется положениями статьи 17 Международного пакта о гражданских и политических правах, статьи 8 Европейской конвенции о правах человека, статьи 8 Хартии Европейского союза об основных правах, статьи 22 Конституции, закона от 8 декабря 1992 года о защите неприкосновенности частной жизни в аспекте обращения с данными персонального характера⁹¹. Доступ к медицинским данным строго регламентируется законом от 11 апреля 1994 года об открытости административной деятельности⁹², а также законом от 22 августа 2002 года о правах пациента⁹³.

239. Следует отметить в заключение, что в стране существует Постоянный комитет по контролю за деятельностью служб разведки и безопасности⁹⁴, в полномочия которого входит, в частности, осуществление апостериорного контроля за особыми и исключительными методами сбора информации службами разведки и безопасности и подготовка письменных заключений для судебных органов в отношении законности способов сбора этими службами данных, которые фигурируют в уголовных делах. Таким образом, этот комитет обладает определенными судебными полномочиями.

С. Банки генетических данных

240. В рамках упомянутого в пункте А закона о ДНК для управления информацией по результатам анализа ДНК были созданы две базы данных последовательностей ДНК; речь идет о банке "криминалистических" данных и банке данных "по осужденным".

⁹¹ М.В., 13 марта 1992 года.

⁹² М.В., 30 июня 1994 года.

⁹³ М.В., 26 сентября 2002 года.

⁹⁴ Сайт Постоянного комитета по контролю за деятельностью служб разведки и безопасности: www.comiteri.be.

241. В банке "криминалистических" данных содержатся генетические профили, установленные на основе исследованных следов человеческих клеток. Эти данные могут использоваться исключительно в целях идентификации при установлении связей между профилями, выявленными на основе исследования следов человеческих клеток, или между профилями, выявленными на основе исследования следов человеческих клеток, и контрольными профилями.

242. Банк данных "по осужденным" содержит профили ДНК лиц, окончательно приговоренных к наказанию в виде лишения свободы или более строгим видам наказания, а также любых лиц, в отношении которых было вынесено окончательное решение о заключении под стражу за совершение одного из преступлений, перечисленных в пункте 1 статьи 5 закона о ДНК.

243. В целях обеспечения защиты неприкосновенности частной жизни управляющие национальными банками данных последовательностей ДНК не имеют доступа к данным о конкретных личностях. Действительно, в законе о ДНК предусматривается, что "только Королевский прокурор или следственный судья могут получать сведения о личности человека, к которому относятся соответствующие профили ДНК, хранящиеся в банках данных последовательностей ДНК (пункт 3 статьи 4)".

244. Девять уполномоченных лабораторий передают выявленные профили в банк данных исключительно по прямому требованию магистрата. Таким образом, передача данных не осуществляется автоматически. Кроме того, магистрат обязан направить второе письменное требование о регистрации и сравнении профилей, содержащихся в рассматриваемом им деле, экспертам национальных банков данных последовательностей ДНК.

245. В рамках банков данных последовательностей ДНК могут осуществляться:

- регистрация и сравнение генетических профилей обнаруженных следов (простых и комплексных генетических профилей максимум двух лиц). Для того чтобы можно было говорить о значимых соответствиях, эти профили должны отвечать ряду качественных критериев;
- регистрация и сравнение контрольных генетических профилей осужденных.

246. В рамках банков данных последовательностей ДНК нельзя осуществлять:

- регистрацию комплексных профилей более двух лиц;
- регистрацию профилей, по которым результаты, полученные в отношении анализируемых генетических систем, являются неполными;
- регистрацию контрольных профилей подозреваемых, потерпевших и т.д. (за исключением осужденных).

Статья 20

А. Возможные ограничения доступа третьих лиц к информации, указанной в статье 17 Конвенции

247. См. пункт В комментариев, касающихся выполнения статьи 18 Конвенции.

В. Доступные средства правовой защиты

248. В случаях административного задержания статья 33-кватор закона о полицейской службе не предусматривает средств судебной защиты против мотивированного решения сотрудника административной полиции не удовлетворять просьбу задержанного об уведомлении его доверенного лица. Тем не менее это решение не является самоуправным, поскольку действия полиции подлежат различным формам контроля (со стороны внутренних и внешних надзорных служб). Так, третье лицо может обратиться с жалобой в отношении непредоставления ему той или иной информации в Комитет П или в Генеральную инспекцию федеральной и местной полиции.

249. В случаях задержания по решению суда статья 2-бис закона о предварительном заключении не предусматривает средств судебной защиты против мотивированного решения Королевского прокурора или следственного судьи отсрочить уведомление доверенного лица. Однако в пункте 6 статьи 20 того же закона обвиняемому предоставляется право подать в следственный орган, выносящий решение о предварительном заключении, ходатайство об изменении или отмене возможных мер, ограничивающих общение заключенного с третьими лицами. Данная процедура выполняется в соответствии со статьями 21–24; имеется также возможность обжалования в порядке апелляции на основании статьи 30 и кассационного обжалования на основании статьи 31.

250. Когда вступят в силу статьи 23, 27 и 147–166 закона о принципах, в отношении решений, касающихся условий содержания под стражей, включая решения тюремной администрации об ограничении права заключенного на поддержание контактов с внешним миром, можно будет прежде всего заявить протест генеральному директору администрации пенитенциарных учреждений или подать жалобу в комиссию по обжалованию, созданную в рамках наблюдательной комиссии, и, в порядке апелляции, обратиться за помощью к апелляционной комиссии, учрежденной в рамках Центрального совета. До тех пор эти решения можно обжаловать в Государственном совете и органах судебной системы⁹⁵.

251. Хотя в бельгийском праве и не предусмотрены специальные средства судебной защиты для третьих лиц, пытающихся получить доступ к информации, о которой говорится в пункте 1 статьи 18 Конвенции, оно тем не менее гарантирует каждому лицу, подозревавшему, что совершается то или иное нарушение, право заявить об этом, подать жалобу и, если в результате этого правонарушения ему был причинен тот или иной ущерб, предъявить гражданский иск или объявить себя потерпевшим.

Статья 21

А. Законодательные положения, позволяющие удостовериться в том, что лицо было действительно освобождено

252. Бельгийское законодательство позволяет удостовериться в том, что лицо было действительно освобождено, как того требует статья 21 Конвенции, путем принятия различных мер, таких как запись об освобождении в официальных регистрационных книгах, упоминаемых в комментарии, касающемся выполнения статьи 17 (Международная конвенция для защиты всех лиц от насильствен-

⁹⁵ Этот вопрос уже был освещен в письменных ответах правительства Бельгии: документ CСPR/C/BEL/Q/5/Add.1, пункты 117 и след.

ных исчезновений, статья 610), уведомление об освобождении и оказании финансовой помощи, если она требуется, с тем чтобы заключенный смог добраться до своего жилища или своего местожительства (Королевский указ от 21 мая 1965 года, касающийся Общих положений о пенитенциарных учреждениях⁹⁶, статьи 119–125).

253. Что касается лиц, арестованных членами вооруженных сил Бельгии в рамках международного мандата, то они, в случае необходимости, освобождаются при соблюдении норм международного права и процедур (Организации Объединенных Наций, Организации Североатлантического договора, Европейского союза и т.д.), действующих при проведении военных операций за рубежом. Принцип невыдворения, как он определяется в комментарии, касающемся выполнения статьи 16 Конвенции, строго соблюдается.

В. Компетентные органы по осуществлению надзора за освобождением в соответствии с национальным законодательством и применимым международным правом

254. Надзор за освобождением заключенных может осуществляться национальными пенитенциарными и судебными органами и, в случае необходимости, военными органами. Такой надзор может осуществляться вышестоящими службами внутреннего контроля, а также различными международными учреждениями внешнего контроля, полномочия которых были признаны Бельгией, такими как МККК, если задержание имело место в рамках международного вооруженного конфликта.

Статья 22

А. Применимые законодательные акты, направленные на обеспечение гарантий того, что любое лишенное свободы лицо или любое иное лицо, имеющее законный интерес, имели право на обжалование в судебном порядке

255. Бельгийское законодательство гарантирует право любого лишенного свободы лица на обжалование в судебном порядке законности решения, которое послужило основанием для данного лишения. В этом отношении см. комментарии, касающиеся выполнения статьи 17 Конвенции.

256. Такое право закреплено не только в бельгийском законодательстве, но и в международных документах по защите основных прав человека, участником которых является Бельгия, таких как Европейская конвенция по правам человека (статьи 5, 6 и 13).

В. Существующие механизмы по предупреждению: i) незаконного лишения свободы, ii) неисполнения обязанностей по регистрации лишенных свободы лиц и iii) отказа предоставить информацию о лишении свободы какого-либо лица или предоставления неточных сведений, а также предусмотренные наказания

257. Воспрепятствование надлежащему осуществлению правосудия подлежит уголовным и дисциплинарным наказаниям, а также наказаниям, предусмотренным соответствующим уставом, как об этом говорится в статье 7 Конвенции.

⁹⁶ М.В., 25 мая 1965 года.

258. Так, согласно статьям 147 и 155 Уголовного кодекса, привлекаются к ответственности государственные должностные лица, которые незаконно или самоуправно арестовали или приказали арестовать, задержали или приказали задержать одного или нескольких лиц или которые, имея соответствующие полномочия, проигнорировали или отказались прекратить незаконное задержание, о котором им стало известно, или которые отказываются предъявить регистрационные книги, как того требует закон.

259. Согласно Кодексу уголовного расследования, несет уголовную ответственность за незаконное содержание под стражей любой надзиратель, который не делает запись о лишении свободы лица в своих регистрационных книгах или отказывается показать заключенного в ситуациях, в каких того требует закон, или предъявить эти регистрационные книги (статьи 609 и 618).

Статья 23

А. Программы подготовки

260. Персонал полицейских служб, пенитенциарных учреждений, центров закрытого типа для молодежи или для ищущих убежища лиц, а также личный состав бельгийских Вооруженных сил при исполнении своих служебных обязанностей руководствуются юридическими нормами бельгийского законодательства и международного права и, следовательно, положениями по защите прав человека, которые в них интегрированы.

261. Эффективное осуществление этих положений обеспечивается различными способами: соблюдением Кодекса профессиональной этики, Кодекса поведения и правил внутреннего распорядка для определенной категории сотрудников, а также организацией начальной и непрерывной подготовки для всех сотрудников, включая общие и специальные модули, теоретические и практические модули, разработанные на основе законов и процедур, которые требуется соблюдать.

262. В этих модулях Конвенция конкретно не упоминается. Однако соблюдение изучаемой нормативно-правовой базы предполагает запрещение деяний, образующих насильственное исчезновение, способствующих насильственному исчезновению или могущих повлечь насильственное исчезновение. В модулях также поднимаются вопросы уголовных и дисциплинарных наказаний, а также предусмотренных уставом наказаний, которые применяются в случае несоблюдения этих норм.

263. Информация о подготовке, которую проходит персонал полицейских служб, центров закрытого типа для молодежи или ищущих убежища лиц, а также пенитенциарных учреждений, уже представлялась Бельгией в рамках своих докладов Комитету против пыток⁹⁷. Эта информация остается релевантной.

⁹⁷ О положениях, касающихся сотрудников полицейских служб, см. третий периодический доклад правительства Бельгии Комитету против пыток (CAT/C/BEL/3), полученный 25 июля 2012 года, пункты 143–145, а также письменные ответы правительства Бельгии на перечень тем и вопросов (CCPR/C/BEL/Q/5), касающихся рассмотрения пятого периодического доклада Бельгии (CCPR/C/BEL/5, CCPR/C/BEL/Q/5/Add.1), пункт 74 и след.

О подготовке персонала, ответственного за надзор за задержанными лицами, включая несовершеннолетних и лиц, помещенных в психиатрические больницы, а также

264. В отношении конкретно личного состава Вооруженных сил следует уточнить, что при Королевском военном училище организованы курсы по международному праву для офицеров – советников по праву вооруженных конфликтов. Должности офицеров, являющихся специалистами в области права вооруженных конфликтов, введены в различные звенья командования. В учебной программе Конвенция специально не изучается, но проблематика насильственных исчезновений затрагивается в рамках общей подготовки. Главное управление по вопросам правовой поддержки и посредничества при Министерстве обороны также разрабатывает учебные программы и директивы в области международного гуманитарного права, прав человека и уголовного права для юристов и военнослужащих, которые командированы для участия в тех или иных операциях.

В. Обязанность сообщать о случаях насильственных исчезновений

265. Статья 29 Кодекса уголовного расследования обязывает государственных должностных лиц, которым стало известно о подобном преступлении, немедленно сообщить об этом в прокуратуру. О преступлениях или уголовных проступках, выявленных в местах лишения свободы, можно сообщать в органы правосудия непосредственно через Королевского прокурора или опосредованно через Центральное бюро по борьбе с коррупцией.

266. Вопрос об обязанности сообщать о таких случаях поднимается в Кодексе профессиональной этики, Кодексе поведения и программах подготовки персонала, участвующего в аресте и охране лишенных свободы лиц (см. предыдущий пункт).

267. Эта обязанность распространяется на конкретные случаи, как, например, случай, предусмотренный пунктом 2 статьи 2.2 Постановления фламандского правительства, в котором определяется статус персонала служб фламандских органов власти (статус фламандского персонала)⁹⁸.

персонала, занимающегося выдворением иностранцев, см. письменные ответы на перечень тем и вопросов (CAT/C/BEL/Q/2), подлежащих обсуждению в связи с рассмотрением второго периодического доклада Бельгии (CAT/C/BEL/2), CAT/C/BEL/Q/2/Add.1, вопрос 17, пункты 166–170.

⁹⁸ "Сотрудник, который выявляет какие-либо нарушения при исполнении своих обязанностей, должен немедленно сообщить об этом своему непосредственному начальнику. Он также может уведомить об этом непосредственно Службу внутреннего контроля Фламандской администрации (Interne Audit van de Vlaamse Administratie) в соответствии с пунктом 3 статьи 34 рамочного Постановления об административной политике Фламандского сообщества от 18 июля 2003 года [...]". Служба внутреннего контроля Фламандской администрации (СВКФА) может провести расследование недобросовестных действий, если есть серьезные основания предполагать совершение возможных нарушений (или уголовных преступлений). Когда служба внутреннего контроля устанавливает, что возможные преступления были совершены, Генеральный администратор СВКФА информирует об этом Центральное бюро по борьбе с коррупцией.

В отношении Французского сообщества см. заключение 70/06 Деонтологической комиссии помощи молодежи, которая выразила свое мнение по поводу заявления одного работника государственного учреждения о защите молодых людей, которые стали свидетелями или которым стало известно о случае физического и морального насилия (давления) или словесного оскорбления в отношении одного молодого человека; а также Постановление правительства Французского сообщества от 22 июля 1996 года о статусе сотрудников правительственных служб Франкоязычного

С. Законодательство, запрещающее отдавать приказы, которые предписывают, санкционируют или поощряют насильственное исчезновение, и гарантирующее, что всякий, кто откажется исполнить такой приказ, не будет подвергнут наказанию

268. В этом отношении см. комментарии, касающиеся выполнения статьи 6 Конвенции, пункт В.

Статья 24

А. Прием и оказание помощи жертвам и привлечение жертв к участию в розыске

269. Уголовно-процессуальное право уделяет жертвам большое внимание независимо от их статуса. Под жертвой понимается любое физическое или юридическое лицо, которое понесло ущерб от данного преступления.

270. Статья 3-бис, которая была включена в Вводный раздел Уголовно-процессуального кодекса сразу же после "Белого марша", обязывает корректно и добросовестно обращаться с жертвами преступлений и их близкими родственниками, предоставлять им необходимую информацию и, при необходимости, связывать их со специальными службами, в частности с судебными работниками.

271. Бельгийская правовая система обеспечивает оказание помощи потерпевшим лицам во многих отношениях: помощь со стороны органов полиции и судебных органов вне рамок проведения уголовного расследования, а также в рамках проведения уголовного расследования; психосоциальную или врачебную помощь потерпевшим от уголовного преступления любого вида со стороны служб социальной поддержки, которые находятся в ведении Сообществ и регионов; контроль со стороны Постоянного комитета по контролю за деятельностью служб полиции (Комитет П) и Постоянного комитета по контролю за деятельностью служб разведки и государственной безопасности⁹⁹.

272. Более конкретно вопросы, касающиеся оказания помощи и приема близких родственников исчезнувшего лица, привлечения их к участию в розыске, а также мероприятий по установлению местонахождения исчезнувших лиц, рас-

сообщества, в котором имеется раздел XI о дисциплинарных мерах в отношении сотрудников, которые не справляются со своими обязанностями.

⁹⁹ Любая жертва может добиться приема и помощи в службах полиции по работе с жертвами и в службах по приему жертв судебными работниками при прокуратурах и судах. См., в частности, статью 63 Кодекса профессиональной этики сотрудников полиции, циркуляр Объединенной полиции № 58 от 4 мая 2007 года о помощи со стороны полиции жертвам в рамках Объединенной полиции, структурно разделенной на два уровня, а также совместный циркуляр министра юстиции и Коллегии генеральных прокуроров при апелляционных судах "О приеме жертв в прокуратурах и судах" № COL 16/2012 от 12 ноября 2012 года, а также совместный циркуляр министра юстиции, министра внутренних дел и Коллегии генеральных прокуроров, касающийся в случае вмешательства судебных органов уважительного отношения к умершему, объявления о его кончине, воздания ему последних почестей и уборки мест смерти, № COL 17/2012 от 12 ноября 2012 года.

сматриваются в министерской директиве от 20 февраля 2002 года, о которой говорилось выше¹⁰⁰.

В. Генетические данные

273. Бельгийское законодательство не предусматривает механизмов, предназначенных для систематического сбора данных о пропавших без вести лицах и их близких родственниках до наступления смерти. В настоящее время бельгийское законодательство не предусматривает создание банка данных ДНК пропавших без вести лиц. Поэтому национальные банки данных ДНК не занимаются розыском по семейной линии.

С. Права потерпевших лиц

274. Информация о правах потерпевших лиц в рамках уголовного судопроизводства приводится в базовом документе (пункт 132 и след.). О некоторых правах говорится ниже.

275. Во-первых, право на информацию гарантируется жертвам различными положениями Кодекса уголовного расследования. Так, статья 3-бис Вводного раздела Уголовно-процессуального кодекса, которая уже цитировалась выше, обязывает, например, информировать жертв об их праве объявить себя потерпевшими или предъявить гражданский иск, а также о соблюдении соответствующих правил¹⁰¹.

276. Любое потерпевшее лицо, которое понесло ущерб от преступления, может в соответствии со статьями 53, 54, 63, 65 (пункт 1), статьями 66 и 70 Кодекса уголовного расследования предъявить гражданский иск и стать, таким образом, стороной в гражданском деле. В соответствии со статьей 5-бис Вводного раздела Уголовно-процессуального кодекса жертва также может получить статус "потерпевшего лица" и, вследствие этого, специальные права, в частности право на доступ к информации на различных этапах уголовного судопроизводства. Подробнее об этом см. информацию, содержащуюся в базовом документе (пункт 135 и след.).

277. Право потерпевших на информацию также закреплено в пункте 2 статьи 182, пунктах 5 и 6 статьи 195, а также в подпункте 5 пункта 1 статьи 216-квартер Кодекса уголовного расследования.

278. Во-вторых, право на возмещение ущерба закреплено в статье 3 Вводного раздела Уголовно-процессуального кодекса и в статье 44 Уголовного кодекса. В отношении возмещения ущерба за незаконное задержание Бельгия, в частности, связана обязательством, содержащимся в статье 5 Европейской конвенции по правам человека.

279. Возмещение ущерба осуществляется из Специального фонда помощи жертвам умышленных актов насилия в том случае, когда реальный ущерб не может быть возмещен в достаточной мере совершившим преступление лицом

¹⁰⁰ Министерская директива от 20 февраля 2002 года по розыску пропавших без вести лиц в: Циркуляр № COL 9/2002 Коллегии генеральных прокуроров при апелляционных судах.

¹⁰¹ См. также статью 46 вышеупомянутого Закона о функциях полиции.

или лицом, несущим гражданскую ответственность, органами социального обеспечения либо органами частного страхования или любым иным образом¹⁰².

280. В целом бельгийское законодательство соответствует положениям рамочного решения 2001/220/JAI Европейского союза от 15 марта 2001 года "О статусе потерпевших в уголовном процессе"¹⁰³, Европейской конвенции о компенсации жертвам насильственных преступлений от 24 ноября 1983 года, а также Директивы Совета 2004/80/ЕС от 24 апреля 2004 года относительно компенсации жертвам преступлений¹⁰⁴.

D. Правовой режим безвестно отсутствующего лица

281. Гражданский и Судебный кодексы устанавливают два правовых режима в отношении без вести пропавших лиц: объявление лица умершим в судебном порядке, нормы которого применяются в тех случаях, когда смерть человека установлена (авиакатастрофа и т.д.), но когда невозможно представить доказательства его смерти, как того требует статья 77 Гражданского кодекса; и безвестное отсутствие лица, которое относится к тем случаям, когда лицо исчезло, не оставив о себе никаких вестей своим близким родственникам, которые не знают, жив он или мертв, поскольку нет никаких оснований полагать, что человек умер.

282. Согласно формулировке статьи 2 Конвенции, только рассмотрение режима безвестного отсутствия гарантирует права и обязанности без вести пропавших лиц и их близких родственников, о чем идет речь в пункте 6 статьи 24 Конвенции.

283. Правила, которые применяются в отношении безвестного отсутствия, определены в статьях 112–125 Гражданского кодекса и статьях 1226–1227 Судебного кодекса.

284. Законодатель разделил правовой режим безвестного отсутствия на две стадии, различные по содержанию: презумпция безвестного отсутствия (Гражданский кодекс, статьи 112–117) и объявление безвестного отсутствия (Гражданский кодекс, статьи 118–124). Каждая стадия соответствует определенному сроку, прошедшему со дня исчезновения лица (в отношении презумпции безвестного отсутствия этот срок составляет три месяца со дня исчезновения; в отношении объявления безвестного отсутствия – пять лет со дня вынесения судебного постановления о презумпции безвестного отсутствия или семь лет после получения последних сведений о безвестно отсутствующем лице). В принципе истечение каждого такого срока должно устанавливаться в соответствии с решением суда первой инстанции.

285. С течением времени шансы найти исчезнувших лиц живыми уменьшаются, и поэтому условия защиты интересов соответствующих лиц должны изменяться. Если на стадии констатации презумпции безвестного отсутствия чаша весов склоняется в пользу исчезнувшего лица, то на стадии объявления без-

¹⁰² Статья 31-бис закона от 1 августа 1985 года о фискальных и иных мерах, *М.В.*, 6 августа 1985 года.

¹⁰³ JO L 82, 22 марта 2001 года (которое призвано заменить Директивное предложение Европейского парламента и Совета), устанавливающее минимальные стандарты в отношении прав, поддержки и защиты жертв преступлений, не опубликовано в "Журналь офисьель").

¹⁰⁴ JO L 261, 6 августа 2004 года.

вестного отсутствия она в значительной степени склоняется в пользу его близких родственников.

286. Для каждой стадии в Гражданском кодексе определяются меры гласности, предназначенные для розыска и установления местонахождения исчезнувшего лица.

а) Презумпция безвестного отсутствия

287. Бельгийское законодательство предусматривает ряд механизмов защиты предполагаемого безвестно отсутствующим лица.

288. С одной стороны, на прокуратуру возлагается задача осуществлять контроль за соблюдением интересов безвестно отсутствующего лица и рассматривать все касающиеся его заявления (Гражданский кодекс, пункт 3 статьи 112).

289. С другой стороны, мировой судья назначает управляющего имуществом предполагаемого безвестно отсутствующим лица (Гражданский кодекс, подпункт 1 пункта 1 статьи 113) и осуществляет контроль за управлением его имущественными интересами (ознакомление с ежегодным управленческим отчетом, представляемым ему управляющим имуществом; получение специального разрешения, когда управляющий имуществом должен принимать участие в тяжбе, где его интересы вступают в противоречие с интересами предполагаемого безвестно отсутствующим лица или когда безвестно отсутствующее лицо совершает определенные представительские и распорядительные сделки с имуществом, указанные в подпункте 1 пункта 3 статьи 115 Гражданского кодекса. Если предполагаемое безвестно отсутствующим лицо занимается коммерческой деятельностью, судья может вынести решение о ее продолжении на условиях, которые он определит, а также может с этой целью обратиться в торговый суд с просьбой назначить специального управляющего (Гражданский кодекс, подпункт 4 пункта 3 статьи 115). Если арбитражный управляющий не назначается, мировой судья может назначить нотариуса, который будет представлять интересы предполагаемого безвестно отсутствующим лица при разделе или наследовании имущества (Гражданский кодекс, пункт 2 статьи 116). Если законодатель стремится специально защитить имущественные права предполагаемого безвестно отсутствующим лица, личные права последнего остаются замороженными. Таким образом, режим брачных отношений и режим имущественных отношений между супругами продолжает действовать со всеми вытекающими из него правами и обязанностями.

290. Любое судебное решение о назначении арбитражного управляющего должно быть опубликовано в виде выписки в официальном издании "Монитор бельж" и в двух ежедневных газетах, распространяемых в судебном округе последнего места жительства в Бельгии предполагаемого безвестно отсутствующим лица либо, если у него никогда не было места жительства в Бельгии, в судебном округе Брюсселя, а также в одной из ежедневных национальных газет (Гражданский кодекс, подпункт 1 пункта 3 статьи 113). Решение должно быть опубликовано в течение 15 дней со дня его принятия, в противном случае должностное лицо, по вине которого этого сделано не было или имела место задержка с опубликованием, будет привлечено к ответственности, особенно если такие упущение или задержка явились результатом сговора (Гражданский кодекс, пункт 2 статьи 113). Судебное решение также доводится до сведения бургомистра населенного пункта последнего места жительства безвестно отсутствующим лица с целью внесения соответствующей записи в книгу регистрации населения (Гражданский кодекс, статья 113, *in fine*).

b) Объявление безвестного отсутствия

291. Решение об объявлении безвестного отсутствия имеет последствия как для личных, так и для имущественных прав безвестно отсутствующего лица. Оно выполняет роль свидетельства о смерти, должно содержать запись об этом и порождает юридические последствия, возникающие в случае смерти, со дня записи решения суда в обычные акты гражданского состояния по месту последнего места жительства безвестно отсутствующего лица (Гражданский кодекс, статья 121). Таким образом, даже в случае появления безвестно отсутствовавшего лица его брак и режим имущественных отношений между супругами остаются расторгнутыми (Гражданский кодекс, пункт 2 статьи 124). Вместе с тем в последнем случае безвестно отсутствовавшее лицо может вернуть принадлежавшее ему имущество или часть принадлежащего ему общего имущества супругов, или свою долю совместной собственности, если данное лицо являлось законным сожителем (Гражданский кодекс, пункты 2 и 3 статьи 124).

292. Исходя из вышеупомянутых интересов, законодатель предусмотрел ряд механизмов обеспечения гласности в отношении любого решения, имеющего последствия для безвестно отсутствующего лица. В частности, в пункте 1 статьи 119 Гражданского кодекса предусматривается, что заявление о признании презумпции безвестного отсутствия должно быть опубликовано в виде выписки в официальном издании "Монитор бельж" и в двух ежедневных газетах, распространяемых в судебном округе последнего места жительства в Бельгии предполагаемого безвестно отсутствующим лица либо, если у него никогда не было места жительства в Бельгии, в судебном округе Брюсселя, а также в одной из ежедневных национальных газет на языке, на котором ведется судопроизводство. Судья имеет право принять любые иные меры обеспечения гласности, которые он считает целесообразными (Гражданский кодекс, пункт 2 статьи 119). Суд выносит решение только спустя год после последней публикации, сделанной в соответствии со статьей 119 Гражданского кодекса. Это решение будет опубликовано в соответствии с вышеуказанными условиями, предусмотренными статьей 119 Гражданского кодекса (Гражданский кодекс, пункты 1 и 2 статьи 120). В случае появления безвестно отсутствовавшего лица, после того как было вынесено и вступило в силу решение об объявлении безвестного отсутствия, это решение может быть пересмотрено в соответствии со статьей 101 Гражданского кодекса и статьями 1383–1385 Судебного кодекса. Решение о пересмотре также публикуется в виде выписки в порядке, предусмотренном вышеуказанной статьей 119 (Гражданский кодекс, статья 123).

293. Согласно статье 40 Бельгийского кодекса международного частного права бельгийские суды обладают юрисдикцией рассматривать любые заявления о признании лица безвестно отсутствующим или об определении последствий этого признания, если:

- исчезнувшее лицо было гражданином Бельгии или имело место постоянного проживания в Бельгии в момент своего исчезновения; или
- это заявление касается имущества безвестно отсутствующего лица, находившегося в Бельгии в момент подачи заявления.

294. В соответствии со статьей 41 вышеупомянутого Кодекса международного частного права институт безвестного отсутствия регламентируется законодательством государства, гражданство которого имело лицо на момент его исчезновения, или, если в этом законодательстве нет такого института, законодательством государства, на территории которого обычно проживало лицо в момент его исчезновения. Временное управление имуществом безвестно отсутствующего

шего лица регламентируется законодательством государства, на территории которого лицо обычно проживало в момент его исчезновения, или, если это законодательство не позволяет его организовать, бельгийским законодательством.

295. Наконец, важно напомнить, что решение иностранного суда о признании неизвестного отсутствия может быть признано и вступить в силу в Бельгии при соблюдении условий, содержащихся в статьях 24 (документы, представляемые для признания), 25 (основания для отказа признания) и 30 (легализация решения) Кодекса международного частного права.

Е. Ассоциации потерпевших лиц

296. Право на ассоциацию гарантируется любому лицу статьей 27 Конституции. Кроме того, специальные законы предоставляют ассоциациям, утвержденным для этой цели Королем, право на оказание помощи потерпевшим в некоторых судебных процедурах¹⁰⁵.

Статья 25

А. Законодательство

297. Уголовный кодекс квалифицирует в качестве преступлений ряд деяний, приводящих к насильственному исчезновению детей:

- похищение несовершеннолетнего (статьи 428–430);
- незаконное усыновление (удочерение) (статья 39-кватер и статья 391-квинквиес);
- мошеннические действия, связанные с удостоверяющими личность ребенка данными и с восстановлением его личности¹⁰⁶: подложная запись (статьи 194 и 195¹⁰⁷) и подделка документа о гражданском состоянии ребенка (статьи 361–363).

¹⁰⁵ См. статью 7 закона от 24 ноября 1997 года о борьбе с супружеским насилием, *М.В.*, 6 февраля 1998 года; и пункт 2 статьи 3 закона от 17 мая 2006 года о внешнеправовом статусе лиц, осужденных к лишению свободы, и о правах, признаваемых за потерпевшим в рамках исполнения приговора, и закон от 5 августа 1992 года о функциях полиции, *М.В.*, 15 июня 2006 года.

¹⁰⁶ Акты гражданского состояния – это подлинные документы, имеющие целью предоставить достоверное доказательство состояния лиц. Они считаются достоверными до внесения в них заведомо ложных сведений. Однако эта презумпция истинности связана только с фактами, которые эти данные должны законным образом удостоверить. С одной стороны, правила, касающиеся организации и ведения записи актов гражданского состояния, являются правилами общественного порядка. А поскольку эти правила являются правилами общественного порядка, прокуратура может по своей инициативе проводить действия по всем вопросам, касающимся гражданского состояния. С другой стороны, акты гражданского состояния составляются должностными лицами, которые при исполнении своих служебных обязанностей несут строгую ответственность, будь то гражданская, уголовная или дисциплинарная ответственность.

¹⁰⁷ Помимо "криминализации" такого действия, как внесение подложной записи, Судебный кодекс предусматривает похожую процедуру в порядке гражданского судопроизводства (Судебный кодекс, статьи 895–914).

В. Существующие механизмы для розыска и установления личности пропавших детей и процедуры для их возвращения в семьи происхождения

298. Розыск и установление личности пропавших детей регламентируются министерской директивой от 20 февраля 2002 года, о которой говорилось выше¹⁰⁸.

С. Процедуры, гарантирующие право пропавших детей на восстановление их личности

299. Если в результате жалобы на подделку акта гражданского состояния или на внесение в него серьезных изменений выносится обвинительный приговор, акты гражданского состояния, которые касаются ребенка, считаются полностью недействительными и должны быть восстановлены. Восстановление производится в административном порядке по распоряжению уголовного суда (Кодекс уголовного расследования, статья 463). Вместе с тем гражданское состояние лица, не установленное актами гражданского состояния, может быть восстановлено – или установлено, если это состояние никогда не было официально отражено в такого рода акте гражданского состояния, – только по решению суда о признании гражданского состояния в соответствии с процессуальными принципами, изложенными в статье 101 Гражданского кодекса и в статьях 1383–1385 Судебного кодекса. Решение суда становится актом гражданского состояния, как только оно будет записано в книге записей актов гражданского состояния текущего года с записью на полях даты, когда оно было принято.

300. Поскольку этот вопрос относится к области общественного порядка, прокуратура имеет право предъявлять иск о восстановлении – или установлении – гражданского состояния ребенка (Судебный кодекс, пункт 1 статьи 138-бис).

Д. Программы, направленные на оказание помощи взрослым, которые полагают, что они являются детьми пропавших без вести родителей, в установлении их подлинной личности

301. Закон 2003 года о реформировании процедуры усыновления, о чем будет говориться ниже, предусматривает, что компетентные органы осуществляют контроль за сохранностью имеющейся у них информации о происхождении усыновленного (удочеренного) ребенка и предоставляют ему возможность получить информацию о своем происхождении, а также обеспечивают доступ усыновленному ребенку или его представителю к этой информации и дают соответствующие разъяснения (Гражданский кодекс, статья 368-6).

302. В случае необходимости можно выполнить процедуры признания или установления отцовства в соответствии с применимым национальным законодательством.

¹⁰⁸ Министерская директива от 20 февраля 2002 года по розыску без вести пропавших лиц, в: Циркуляр № COL 9/2002 Коллегии генеральных прокуроров при апелляционных судах.

Е. Существующие процедуры по обеспечению семьям права разыскивать детей, ставших жертвами насильственного исчезновения; существующие процедуры, направленные на пересмотр дел об усыновлении (удочерении) детей и, в случае необходимости, отмену усыновления на основе акта насильственного исчезновения

а) Усыновление

303. Конвенция о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления от 29 мая 1993 года вступила в силу в Бельгии 1 сентября 2005 года. Вступление Конвенции в силу привело к необходимости внесения изменений в нормативные акты об усыновлении по целому ряду вопросов, касающихся как внутреннего, так и международного усыновления. Основаниями для усыновления являются следующие положения: усыновление должно быть обусловлено благими намерениями и осуществляться только в наилучших интересах ребенка и при соблюдении основных прав, которые признаны в международном праве (Гражданский кодекс, статьи 344-1 и 357).

304. Международное усыновление может производиться только с согласия центрального компетентного органа Сообщества и, как правило, через уполномоченные службы, которые подчиняются этому центральному органу: Центральному органу Французского сообщества, het Vlaams Centrum voor Adoptie или Zentrale Behörde der Deutschsprachigen Gemeinschaft für Adoptionen (Гражданский кодекс, статья 361-3).

305. Любое сотрудничество со страной происхождения должно получить предварительное одобрение центрального компетентного органа Сообщества, который дает оценку каждому такому сотрудничеству¹⁰⁹.

306. В Бельгии имеется простое и полное усыновление.

307. Простое усыновление, при котором сохраняются отношения ребенка с биологической семьей, допускается в отношении несовершеннолетних и совершеннолетних детей. Оно может быть отменено по весьма серьезным причинам. Ходатайство об отмене усыновления может быть подано усыновителями, усыновленными детьми или Королевским прокурором (Гражданский кодекс, статьи 354-1 и 354-2).

308. При полном усыновлении прекращаются все прежние отношения ребенка с биологической семьей. Полное усыновление не подлежит отмене.

309. Когда ребенок достигает 12-летнего возраста, он должен дать согласие на свое усыновление (национальное) (Гражданский кодекс, статья 348-1). Статья 358 Гражданского кодекса распространяет это положение на любое усыновление независимо от права, применимого в отношении согласия усыновляемого ребенка.

б) Пересмотр решения об усыновлении

310. Обе формы усыновления могут быть пересмотрены, но только в том случае, если есть достаточно свидетельств, доказывающих, что усыновление было совершено в результате похищения, продажи или торговли детьми. Отмена усыновления может осуществляться прокуратурой или лицом третьей степени

¹⁰⁹ В отношении Фламандского сообщества см., например, Постановление правительства Фламандского сообщества от 20 января 2012 года, регламентирующее процедуры международного усыновления детей (*M.B.*, 2 марта 2012 года).

родства, относящимся к биологической семье ребенка (Гражданский кодекс, статья 351).

311. Если доказательства вышеизложенных фактов подтверждаются, суд объявляет, что усыновление считается прекращенным с момента записи текста резолютивной части решения суда о пересмотре усыновления в книгу записей актов гражданского состояния.

312. В подготовительных материалах особое внимание обращается на обязательность принятия решения о пересмотре такого усыновления и вместе с тем уточняется, что компетентные органы должны учитывать наилучшие интересы ребенка при определении его будущего статуса¹¹⁰.

313. Кроме того, в соответствии с пунктом 4 статьи 66 Бельгийского кодекса международного частного права бельгийские суды обладают юрисдикцией принимать решения о пересмотре усыновления, при условии что усыновитель, один из усыновителей или приемный ребенок являются гражданами Бельгии или имеют место постоянного проживания в Бельгии в момент подачи заявления, если усыновление было совершено в Бельгии или если судебное решение об установлении усыновления было признано или объявлено подлежащим исполнению в Бельгии.

314. В заключение следует отметить, что бельгийские суды обладают юрисдикцией для принятия решения о пересмотре усыновления, совершенного в Бельгии или за рубежом в результате насильственного исчезновения. И именно в этом направлении обязана действовать прокуратура. После пересмотра усыновления государственные органы должны принять в отношении ребенка соответствующие меры, которые диктуются его наилучшими интересами.

с) Отмена усыновления

315. Статья 349-3 Гражданского кодекса гласит, что усыновление не может быть оспорено путем признания его недействительным. Статья 359-6 Гражданского кодекса прямо предусматривает, что в Бельгии не может быть вынесено решение о недействительности усыновления, даже если закон государства, в котором было совершено усыновление, позволяет это сделать. Кроме того, статья 366-3 Гражданского кодекса гласит, что без ущерба для положений статьи 351 решение иностранного суда об отмене усыновления не может порождать юридических последствий в Бельгии.

¹¹⁰ "Прокуратура должна реагировать (...), если факт похищения, продажи или торговли детьми установлен; судья не имеет права оценивать целесообразность принятия решения о пересмотре усыновления (...). Мы не можем мириться с тем, что усыновление, совершенное с такими нарушениями, может существовать в виде правового акта, а также с тем, чтобы покрывать мошенничество (...). Пересмотр решения делает в дальнейшем это усыновление недействительным (ex nunc) и влечет чрезвычайно важные последствия для положения усыновленного ребенка. Судья, который выносит такое постановление, и в целом компетентные государственные органы должны обеспечить, чтобы ребенок не остался без средств существования, и надлежащим образом определить его будущий статус (...). На этом уровне власти, разумеется, имеют широкие права оценки в отношении мер, которые они считают необходимыми принять в отношении ребенка, и в этом деле первостепенное значение, естественно, имеют интересы ребенка, включая основные права, признанные за ним в международном праве (...). Если усыновители являются добросовестными людьми, не исключено, что они могут снова усыновить ребенка, если только благодаря этому новому усыновлению будут обеспечены его наилучшие интересы" (парламентский документ № 50 1366/1, pp. 33–35).

316. В подготовительных материалах к принятию Закона от 24 апреля 2003 года о реформировании процедуры усыновления законодатель поясняет, что возникла необходимость распространить этот запрет на все усыновления, даже на те, которые были совершены за рубежом; что этот запрет может повысить правовую безопасность и не допустить того, чтобы было слишком легко вновь совершить усыновление; что на практике здесь были отмечены случаи мошенничества; что в действительности это не препятствует возможности вновь совершить усыновление, осуществленное неправомерным путем, при условии что можно прибегнуть к процедуре пересмотра усыновления¹¹¹.

F. Сотрудничество с другими государствами в розыске и установлении личности детей пропавших без вести родителей

317. Об этом вопросе см. комментарии, касающиеся выполнения статьи 14 Конвенции.

G. Национальное законодательство и процедуры, гарантирующие, что во всех мерах в отношении детей, независимо от того, принимаются они государственными учреждениями, судами, административными или законодательными органами, главным соображением должно быть соблюдение наилучших интересов ребенка

318. В Бельгии наилучшие интересы ребенка приобрела конституционную ценность (пункт 4 статьи 22-бис).

319. Говоря об усыновлении более конкретно, следует отметить, что статья 344-1 Гражданского кодекса предусматривает в разделе об основных условиях усыновления, что любое усыновление должно основываться на благих мотивах, а поскольку речь идет о ребенке, то оно может осуществляться исходя из его наилучших интересов и при соблюдении основных прав, признанных за ним в международном праве.

320. Статья 357 Гражданского кодекса содержит конкретное положение международного частного права, согласно которому независимо от права, применимого при установлении усыновления ребенка, должны соблюдаться условия, указанные в статье 344-1.

321. Когда речь идет о пересмотре усыновления в соответствии с положениями, упомянутыми в пункте E, в подготовительных материалах особое внимание обращается на тот факт, что при определении будущего статуса ребенка компетентные органы обязаны учитывать его наилучшие интересы¹¹². При этом дела-

¹¹¹ Парламентский документ № 50 1366/001, р. 46.

¹¹² "Прокуратура должна реагировать (...), если факт похищения, продажи или торговли детьми установлен; судья не имеет права оценивать целесообразность принятия решения о пересмотре усыновления (...). Мы не можем мириться с тем, что усыновление, совершенное с такими нарушениями, может существовать в виде правового акта, а также с тем, чтобы покрывать мошенничество (...). Пересмотр решения делает в дальнейшем это усыновление недействительным (ex nunc) и влечет чрезвычайно важные последствия для положения усыновленного ребенка. Судья, который выносит такое постановление, и в целом компетентные государственные органы должны обеспечить, чтобы ребенок не остался без средств существования, и надлежащим образом определить его будущий статус (...). На этом уровне власти, разумеется, имеют широкие права оценки в отношении мер, которые они считают необходимыми принять в отношении ребенка, и в этом деле первостепенное значение, естественно, имеют интересы ребенка, включая основные права, признанные за ним в международном праве (...). Если усыновители являются добросовестными людьми, не

ется ссылка на решение Европейской комиссии по правам человека, поддержавшей решение суда, в котором было отказано в усыновлении из-за мошенничества, которое лежало в основе усыновления. Здесь также цитировалось постановление Верховного суда Израиля, на основании которого был отобран ребенок у добросовестных усыновителей в силу того, что в основе этого усыновления лежало похищение. В подготовительных материалах разъясняется, что эти два решения цитируются с целью показать, как должны теперь пониматься интересы ребенка, которые зачастую уподобляются интересам усыновителей.

Н. Каким образом дети, способные здраво рассуждать, осуществляют право свободно выражать свои взгляды по всем связанным с насильственным исчезновением вопросам, которые их затрагивают

322. В соответствии с пунктом 2 статьи 22-бис Конституции каждый ребенок имеет право выражать свои взгляды по любому вопросу, который его затрагивает; его мнение принимается во внимание с учетом его возраста и степени зрелости.

323. В общем статья 931 Судебного кодекса предусматривает, что в ходе любого судебного разбирательства в отношении несовершеннолетнего ребенка несовершеннолетний, способный здраво рассуждать, может быть вызван в суд для дачи показаний; в данной статье также определены правила, которым необходимо следовать в этих случаях.

324. В частности, в статье 56-бис закона от 8 апреля 1965 года о защите молодежи, о котором говорилось выше, отмечается, что суд должен вызвать для допроса ребенка не моложе 12 лет при рассмотрении споров между лицами, наделенными по отношению к нему родительскими правами, когда рассматриваются вопросы, касающиеся управления его личностью, управления его имуществом, осуществления права навещать ребенка или назначения лица, который под надзором суда по делам несовершеннолетних будет осуществлять права, связанные с родительскими правами, которых были лишены родители или один из родителей, и выполнять связанные с этим обязательства. В этом случае судья обязан допросить несовершеннолетнего ребенка в возрасте 12 лет и старше. Он также может вызвать для допроса несовершеннолетнего в возрасте до 12 лет, если сочтет это целесообразным. Но он не обязан это делать.

325. Следует также отметить, что, как предусматривается в статье 348.1 Гражданского кодекса, любое лицо, достигшее 12-летнего возраста на момент вынесения решения об усыновлении, которое способно здраво рассуждать, не лишено прав и не признано недееспособным или не находится в состоянии затянувшегося малолетства, должно дать или дало согласие на свое усыновление. Данное положение применяется независимо от права, применимого в отношении согласия усыновленного лица, и независимо от формы усыновления (простое усыновление или полное усыновление). Во время судебного разбирательства также может предусматриваться допрос усыновленного лица в возрасте старше 12 лет. Если после медицинского освидетельствования окажется, что претендент на усыновление в возрасте до 12 лет в состоянии выразить свое мнение по поводу планируемого усыновления, он также может быть допрошен судьей. Отсутствие согласия на свое усыновление ребенка старше 12 лет является для

исключено, что они могут снова усыновить ребенка, если только благодаря этому новому усыновлению будут обеспечены его наилучшие интересы" (парламентский документ № 50 1366/1, pp. 33-35).

Бельгии основанием для отказа в признании решения об усыновлении, вынесенного за рубежом.

I. Статистические данные, свидетельствующие о случаях насильственных исчезновений

326. Такие статистические данные не были представлены бельгийскими властями.
