

ИМПЛЕМЕНТАЦИЯ НА НАЦИОНАЛЬНОМ УРОВНЕ НОРМ МЕЖДУНАРОДНОГО ГУМАНИТАРНОГО ПРАВА, ЗАПРЕЩАЮЩИХ СЕКСУАЛЬНОЕ НАСИЛИЕ

ПЕРЕЧЕНЬ КОНТРОЛЬНЫХ ВОПРОСОВ ДЛЯ ГОСУДАРСТВ И МЕЖДУНАРОДНОГО ДВИЖЕНИЯ КРАСНОГО КРЕСТА И КРАСНОГО ПОЛУМЕСЯЦА

1. ВВЕДЕНИЕ.....	3
2. БАЗОВЫЕ ВОПРОСЫ.....	5
a. Запрещает ли национальное законодательство сексуальное насилие в мирное время и во время вооруженного конфликта?.....	5
b. Позволяет ли национальное законодательство осуществлять преследование лиц, совершивших акты сексуального насилия во время как МВК, так и НМВК, как военных преступников?.....	7
3. ОПРЕДЕЛЕНИЯ.....	9
a. Содержит ли национальное законодательство современное определение* сексуального насилия?.....	9
b. Содержит ли национальное законодательство неисчерпывающий* перечень запрещенных деяний?.....	10
c. Отражает ли национальное законодательство, квалифицирующее сексуальное насилие как военное преступление, современное толкование связи с вооруженным конфликтом?.....	11
d. Признается ли в национальном законодательстве, что лицо, совершающее сексуальное насилие, может быть как гражданским лицом, так и военнослужащим?.....	12
e. Признается ли в национальном законодательстве, что жертвы изнасилования и других форм сексуального насилия и лица, совершающие изнасилование и другие акты сексуального насилия, могут принадлежать к любому гендеру?.....	13
4. ДОСТУПНОСТЬ.....	15
a. Обеспечивает ли национальное законодательство доступ к надлежащему уходу для всех, кто пережил сексуальное насилие, без дискриминации?.....	15
b. Обеспечивает ли национальное законодательство доступ потерпевших к правосудию без каких-либо препятствий — таких, например, как предъявление встречных обвинений?*.....	16
5. ОСОБЫЕ МЕРЫ ЗАЩИТЫ.....	18
a. Предусматривает ли национальное законодательство особые меры защиты детей, переживших сексуальное насилие?.....	18
b. Предусматривает ли национальное законодательство особые меры защиты женщин, переживших сексуальное насилие?.....	19
c. Предусматривает ли национальное законодательство процедуры подачи жалоб для тех, кто	

подвергся сексуальному насилию в ходе содержания под стражей?	21
d. Предусматривает ли национальное законодательство меры для защиты мигрантов (в том числе беженцев и лиц, ищущих убежища)?	22
e. Предусматривает ли национальное законодательство меры для защиты лиц, перемещенных внутри страны?	23
f. Устанавливает ли национальное законодательство меры, обеспечивающие безопасность и конфиденциальность тем, кто пережил сексуальное насилие или стал его свидетелем?	24
g. Передовая практика: Учреждается ли национальным законодательством орган, члены которого прошли специальную подготовку, чтобы рассматривать дела о сексуальном насилии?	25
6. НАКАЗАНИЯ	27
a. Устанавливает ли национальное законодательство наказания, соразмерные тяжести преступлений?	27
7. СРЕДСТВА ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЫ	28
a. Предусматривает ли национальное законодательство для всех потерпевших средства правовой защиты, соразмерные тяжести преступления?	28
8. ОТДЕЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ	29
a. Содержит ли национальное законодательство обязательные процедуры уведомления* о случаях сексуального насилия?	29
b. Соответствует ли национальное законодательство в том, что касается вопросов гендера и сексуального и гендерного насилия, действующим международным стандартам, установленным в области правового регулирования на случай бедствий?*	29
c. Для государств Африки: Ратифицировало ли государство Протокол Мапуту (включая статью 14(2)(с))?*	30
9. ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ, СВЯЗАННЫЕ С УГОЛОВНЫМ ПРЕСЕЧЕНИЕМ	31
a. Обеспечивает ли национальное законодательство возможность осуществлять уголовное преследование в связи с сексуальным насилием, совершенным во время вооруженного конфликта, в любое время, без применения срока давности?	31
b. Наделяет ли национальное законодательство национальные суды универсальной юрисдикцией в отношении актов сексуального насилия, которые представляют собой серьезные нарушения, закрепленные в Женевских конвенциях 1949 г. и Дополнительном протоколе I 1977 г.?	33
c. (Факультативно) Дает ли национальное законодательство национальным судам возможность выдавать* подозреваемых или оказывать взаимную правовую помощь в сфере уголовного преследования?	35
d. Проводится ли в национальном законодательстве различие между разными видами ответственности, например, между индивидуальной ответственностью, ответственностью командиров и начальников?	37
e. Содержит ли национальное законодательство запрет амнистировать* лиц, совершивших военные преступления?	39
f. Запрещает ли национальное законодательство ссылаться на приказ начальника как на основание для освобождения от ответственности* лиц, обвиняемых в военных преступлениях?	40
g. Могут ли национальные суды применять соответствующие нормы обычного международного права, которые были применимы в тот момент и в том месте, когда и где было совершено деяние?	41
10. СОКРАЩЕНИЯ	43

1. ВВЕДЕНИЕ

Международное гуманитарное право (МГП) запрещает все формы сексуального насилия в ситуациях вооруженных конфликтов, как международных (МВК), так и немеждународных (НМВК). Серьезные нарушения МГП, в том числе акты сексуального насилия, являются военными преступлениями. Чтобы положить конец безнаказанности, важно, чтобы государства могли расследовать серьезные нарушения МГП, включая акты сексуального насилия, и преследовать в судебном порядке совершивших их лиц в соответствии с национальным законодательством. Сексуальное насилие также запрещается другими отраслями международного права, включая международное право прав человека (МППЧ) и международное уголовное право.

Настоящий перечень контрольных вопросов представляет собой инструмент для юристов государственных органов и Международного движения Красного Креста и Красного Полумесяца, который должен послужить подспорьем в имплементации на национальном уровне норм МГП, запрещающих сексуальное насилие. В нем также указаны положения международного права прав человека (МППЧ) и международного уголовного права, которые дополняют МГП в этой сфере, и ряд других источников, которые могут, в зависимости от контекста, содействовать формированию внутригосударственных стандартов, относящихся к сексуальному насилию. Документ может быть использован юристами в обсуждениях с представителями органов власти и государствами — при пересмотре собственного законодательства и политических установок. Он также может помочь в составлении добровольного доклада государства об имплементации МГП.

Предполагается, что данный перечень контрольных вопросов является исчерпывающим, однако не ожидается, что все государства смогут применить все предлагаемые положения, поскольку способность каждого государства принимать подобные меры будет зависеть от его конституционных и иных правовых норм. Таким образом данный перечень призван служить руководством относительно наилучших путей как можно более полного развития законодательства, касающегося сексуального насилия во время вооруженных конфликтов.

В этом документе идет речь о содержании национального уголовного законодательства и связанной с ним практике. Он не затрагивает другие необходимые имплементационные меры, такие как включение запрещения сексуального насилия в военные уставы и наставления, в руководящие документы и подготовку вооруженных сил.

Иные документы:

Данная публикация не заменяет (и не затрагивает) усилий государств (или, где это актуально, иных акторов, таких как составные части Движения Красного Креста и Красного Полумесяца, учреждения системы ООН или неправительственные организации), предпринимаемых, например, в рамках национальных планов действий во исполнение резолюции 1325 Совета Безопасности ООН, механизма наблюдения и отчетности в отношении серьезных нарушений прав детей в ходе вооруженных конфликтов или механизмов контроля, анализа и отчетности в отношении сексуального насилия в условиях конфликта.

Как использовать данный перечень контрольных вопросов

Вопросы в **разделах 2–7** следует рассмотреть по очереди именно в таком порядке, чтобы определить, соответствует ли национальное законодательство международным обязательствам государства касательно запрещения сексуального насилия. В эти разделы входят 18 вопросов. За каждым вопросом следуют два столбца с информацией, которой государства могут руководствоваться для совершенствования национального законодательства в конкретной области. В первом столбце указаны нормы различных отраслей договорного и обычного международного права (МГП, международного уголовного права, МППЧ или международного права беженцев), имеющие отношение к данному вопросу, а также иные документы, служащие указанием на рекомендуемые меры. Эти источники могут стать правовым или стратегическим основанием для укрепления национального законодательства, если юридические советники сочтут это необходимым. Во втором столбце приводятся примеры передовой практики государств, показывающие, как можно имплементировать обязательства.

Применимость и актуальность норм международного права и иных документов необходимо оценивать в каждом случае отдельно, поскольку они будут зависеть от таких факторов, как участие государства в том

или ином договоре и законодательный контекст (в том числе, какая правовая система действует в государстве — общего права или континентальная).

Над каждым вопросом расположено **поле для галочки**, которую надо поставить (**как показано ниже**), если соответствующее государство выполняет данные обязательства.



ОТМЕТИТЬ, ЕСЛИ ПРИМЕНИМО

Если **по завершении оценки** одно или несколько полей **не будут отмечены галочкой**, именно на этих пробелах должны быть сосредоточены усилия, направленные на дальнейшее совершенствование национального законодательства. Задать направление законодательным изменениям в данной сфере также могут консультации с местными организациями.

В **разделе 8** (Отдельные вопросы) представлены еще три вопроса, которые имеют значение лишь в определенных ситуациях. Эти вопросы отсылают к иным источникам, поясняющим три отдельные темы (обязательные процедуры уведомления о случаях сексуального насилия, правовые нормы, касающиеся бедствий и катастроф, и [Протокол Мапуту в системе африканского права](#)).

В **раздел 9 (Дополнительные требования, связанные с уголовным пресечением)** входят *семь вопросов*, которые отражают дополнительные общие обязательства в рамках МГП, касающиеся национального судопроизводства в области уголовного пресечения военных преступлений в целом, а не конкретно преступления сексуального насилия. В этом разделе содержится информация о сроке давности, универсальной юрисдикции, выдаче лиц, видах ответственности, амнистиях, приказе начальника как основании для освобождения от ответственности и применении национальными судами норм обычного международного права. Его следует рассматривать в совокупности с существующими рекомендациями касательно криминализации серьезных нарушений МГП в национальном законодательстве, такими как [комплект информационных материалов «Уголовное пресечение серьезных нарушений МГП»](#).

2. БАЗОВЫЕ ВОПРОСЫ

А. ЗАПРЕЩАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО СЕКСУАЛЬНОЕ НАСИЛИЕ В МИРНОЕ ВРЕМЯ И ВО ВРЕМЯ ВООРУЖЕННОГО КОНФЛИКТА?

В данном разделе излагаются различные международно-правовые основания для общих запретов на сексуальное насилие в мирное время и во время вооруженных конфликтов. Для соблюдения норм международного права, указанных в этом разделе, национальное законодательство, криминализирующее сексуальное насилие, должно предусматривать уголовное преследование за подобные деяния как в мирное время, так и во время вооруженного конфликта.

Будучи совершенным в ходе вооруженного конфликта, сексуальное насилие может являться военным преступлением. Национальное законодательство должно позволять в таких случаях преследовать виновных как военных преступников: см. раздел 2(b) данного перечня контрольных вопросов.

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право • <u>Общая статья 3; Комментарий к ЖК I, общая статья 3</u>, пп. 696, 699, 701. Сексуальное насилие запрещено во время войны в рамках требования «гуманного обращения» и запрещений «посягательства на жизнь и физическую неприкосновенность», включая «жестокое обращение, пытки» и «посягательство на человеческое достоинство». См., например: МУТР, дело Багосоры (<i>Bagosora, Trial Judgment, 2008</i>, para. 2254), в котором МУТР поддержал осуждение за изнасилование как за посягательство на человеческое достоинство в нарушение общей статьи 3. • <u>ДП I</u>, статья 75(2)(b). Запрещается «унизительное и оскорбительное обращение, принуждение к проституции или непристойное посягательство в любой его форме». • <u>ДП II</u>, статья 4(2)(e). Запрещается «надругательство над человеческим достоинством, в частности... изнасилование, принуждение к проституции или непристойное посягательство в любой форме». • <u>Обычное МГП, норма 93</u>. Изнасилование и другие формы сексуального насилия запрещены. МППЧ, Конвенция против пыток Примечание. Сексуальное насилие запрещается преимущественно в рамках запрещения пыток и жестокого, бесчеловечного и унижающего достоинство обращения или наказания. • <u>МППП</u>, статья 7. Никто не должен подвергаться пыткам или жестоким, бесчеловечным или унижающим его достоинство обращению или наказанию. • <u>Конвенция против пыток</u>, статья 2(1). Государства-участники должны предупреждать пытки на своей территории. См.: <u>Комитет против пыток, дело «А против Боснии и Герцеговины (2019 г.)»</u>, в котором Комитет постановил, что сексуальное насилие приравнивается к пыткам. См. также <u>доклад Специального докладчика по вопросу о пытках, A/HRC/31/57, 2016 г.</u>, п. 51. • <u>Конвенция о ликвидации дискриминации в отношении женщин</u>, статья 1. Запрещение дискриминации в отношении женщин включает в себя запрещение гендерного насилия; это запрещение установлено Комитетом по ликвидации дискриминации в отношении женщин в <u>Общей рекомендации № 35 2017 г.</u>, пп. 1–2. • <u>ЕКПЧ</u>, статья 3. Никто не должен подвергаться пыткам или бесчеловечному или унижающему его достоинство обращению или наказанию. См.: ЕСПЧ, дело «Айдын против Турции» (<i>Grand Chamber, Aydin v. Turkey, Judgment Merits and Just Satisfaction, 1997</i>, para. 86), в котором ЕСПЧ подтвердил, что изнасилование является пыткой.	Некоторые государства прямо запрещают сексуальное насилие, совершаемое во время войны. К ним относятся: Австралия, Азербайджан, Армения, Бангладеш, Бельгия, Босния и Герцеговина, Бурунди, Великобритания, Германия, Грузия, Демократическая Республика Конго, Ирак, Испания, Канада, Китай, Колумбия, Литва, Мали, Мозамбик, Молдова, Нидерланды, Новая Зеландия, Норвегия, Парагвай, Республика Корея, Руанда, Сенегал, Сербия, Словения, США, Уругвай, Финляндия, Франция, Хорватия, Швейцария, Эстония, Эфиопия и ЮАР (<u>Обычное МГП, норма 93</u>).

(Продолжение на следующей странице)

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
• АКПЧ (здесь и далее дается ссылка на неофициальный перевод), статья 5(2). Никто не должен подвергаться пыткам или жестокому, бесчеловечному или унижающему его достоинство наказанию или обращению. См.: МКПЧ, дело «Ракель Марти де Мехиа против Перу» (<i>Raquel Martí de Mejía v. Peru, Judgment, 1996</i>, Section V(B)(3)(a)), в котором МКПЧ постановила, что сексуальное насилие является методом пытки. • АХПЧН (здесь и далее дается ссылка на неофициальный перевод), статья 5. Запрещаются все формы эксплуатации и унижения человека, в том числе рабство, работорговля, пытки, жестокое, бесчеловечное или унижающее человеческое достоинство обращение или наказание. В статье 3(4) Протокола Мануту (на английском языке) предусмотрено также, что женщины пользуются защитой от сексуального насилия и вербальной агрессии. Иное • Декларация об искоренении насилия в отношении женщин, резолюция ГА ООН A/RES/48/104, 1994 г., статья 4(с). • Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее, 2000 г., статья 5. • Конвенция СААРК о предотвращении торговли женщинами и детьми, 2002 г. (на английском языке), статья 3.	

В. ПОЗВОЛЯЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ОСУЩЕСТВЛЯТЬ ПРЕСЛЕДОВАНИЕ ЛИЦ, СОВЕРШИВШИХ АКТЫ СЕКСУАЛЬНОГО НАСИЛИЯ ВО ВРЕМЯ КАК МВК, ТАК И НМВК, КАК ВОЕННЫХ ПРЕСТУПНИКОВ?

В данном разделе приводятся правовые положения, согласно которым акты сексуального насилия являются серьезными нарушениями МГП. Серьезные нарушения МГП являются военными преступлениями ([Обычное МГП, норма 156](#)).

Государства должны расследовать военные преступления, которые, как утверждается, были совершены их гражданами или вооруженными силами или на их территории, и при необходимости осуществлять судебное преследование подозреваемых. Они также должны расследовать другие военные преступления, в отношении которых они обладают юрисдикцией, и при необходимости осуществлять судебное преследование подозреваемых ([Обычное МГП, норма 158](#)).

Поскольку сексуальное насилие является серьезным нарушением МГП во время как МВК, так и НМВК, законодательство должно позволять преследовать как военных преступников лиц, совершивших акты сексуального насилия во время и МВК, и НМВК.

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Следующие нормы запрещают акты сексуального насилия во время МВК. Международное гуманитарное право • ЖК I, статья 12; ЖК II, статья 12; ЖК III, статья 13; ЖК III, статья 14; ЖК IV, статья 27(2); ДП I, статья 75(2)(b); Комментарий к ЖК I, общая статья 3, пп. 702–707. Сексуальное насилие запрещается, будучи охваченным такими составами преступлений, как «пытки», «увечья», «жестокое обращение», «бесчеловечное обращение», «акты насилия», «посягательство на жизнь и физическую неприкосновенность», нарушение «уважения к личности и чести», «посягательство на человеческое достоинство», «оскорбительное и унижающее обращение» или «любая другая форма покушений на нравственность». • ЖК I, статья 50; ЖК II, статья 51; ЖК III, статья 130; ЖК IV, статья 147. Сексуальное насилие запрещается как серьезное нарушение ЖК и ДП I, будучи охваченным такими составами преступлений, как «пытки», «бесчеловечное обращение» или «серьезное увечье, нанесение ущерба здоровью». См., например: МТБЮ, дело Прлича (Prlić, Trial Judgment, 2013, para. 116), в котором Трибунал постановил, что сексуальное насилие приравнивается к бесчеловечному обращению в рамках режима серьезных нарушений, закрепленных в ЖК и ДП I. • ДП I, статья 76(1). Женщины пользуются защитой от изнасилования, принуждения к проституции и любых других форм непристойных посягательств. • ДП I, статья 77(1). Дети пользуются защитой от любого рода непристойных посягательств. • Обычное МГП, норма 93. Изнасилование и другие формы сексуального насилия запрещены. Международное уголовное право • Статут МУС, статья 8(2)(b)(xxii). Запрещены изнасилование, обращение в сексуальное рабство, принуждение к проституции, принудительная беременность, принудительная стерилизация и любые другие виды сексуального насилия, также являющиеся грубым нарушением Женевских конвенций и совершенные во время МВК. • МТБЮ, дело Тадича (ICTY Appeals Chamber, Tadić, Interlocutory Appeal, 1995, para. 94). Запрещение военных преступлений применимо во время МВК.	Объединенные Арабские Эмираты, Федеральный закон № 12 о международных преступлениях, 2017 г. (на английском и арабском языках), статья 15(2). Акты сексуального насилия могут представлять собой военные преступления, будучи совершенными в рамках <i>как МВК, так и НМВК</i>. Молдова, Уголовный кодекс, 2002 г., статья 137(3). Военные преступления, в том числе акты сексуального насилия, признаются уголовно наказуемыми в рамках <i>как МВК, так и НМВК</i>. Германия, Закон о введении кодекса преступлений против международного права, 2002 г. (на английском и немецком языках), статья 1, п. 8(1)(4). Запрещается сексуальное насилие, <i>связанное с МВК или НМВК</i>. Перу, Кодекс правонарушений, совершаемых военнослужащими и сотрудниками полиции, 2006 г. (на испанском языке), статья 90(4). Сексуальное насилие запрещается <i>и в МВК, и в НМВК</i>.

(Продолжение на следующей странице)

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Следующие нормы запрещают акты сексуального насилия во время НМВК. Международное гуманитарное право • Общая статья 3; Комментарий к ЖК I, общая статья 3, пп. 696, 699, 704, 705, 706. Общая статья 3 косвенным образом запрещает сексуальное насилие, требуя гуманного обращения и запрещая «посягательство на жизнь и физическую неприкосновенность», «увечья», «жестокое обращение», «пытки» и «посягательство на человеческое достоинство». • ДП II, статья 4(2)(е). Сексуальное насилие может подпадать под запрещение таких деяний, как «надругательство над человеческим достоинством, в частности унижительное и оскорбительное обращение», «непристойное посягательство в любой форме», «изнасилование» и (или) «принуждение к проституции». • Обычное МГП, норма 93. Изнасилование и другие формы сексуального насилия запрещены. Международное уголовное право • Статут МУС, статья 8(2)(е)(vi). Запрещены изнасилование, обращение в сексуальное рабство, принуждение к проституции, принудительная беременность, принудительная стерилизация или любые другие виды сексуального насилия, также представляющие собой грубое нарушение общей статьи 3. • МТБЮ, дело Тадича (ICTY Appeals Chamber, Tadić, Interlocutory Appeal, 1995, para. 94). Запрещение военных преступлений применимо во время НМВК.	

3. ОПРЕДЕЛЕНИЯ

А. СОДЕРЖИТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО СОВРЕМЕННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ* СЕКСУАЛЬНОГО НАСИЛИЯ?

* «...физическое вторжение сексуального характера, совершенное в отношении лица при обстоятельствах принуждения... Сексуальное насилие не ограничивается физическим вторжением в тело человека и может включать в себя акты, не связанные с проникновением и даже с физическим контактом». (МУТР, дело Акайесу ([ICTR Trial Chamber, Akayesu, Judgment, 1998](#), para. 688)). «...доказательством обстоятельств принуждения не обязательно должно служить применение физической силы. Принуждением могут являться угрозы, запугивание, шантаж и другие формы давления, которые эксплуатируют чувства страха или отчаяния» (МУТР, дело Акайесу ([ICTR Trial Chamber, Akayesu, Judgment, 1998](#), para. 688)).

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - Комментарий к ЖК I, общая статья 3, п. 697. В данном комментарии делается ссылка на определение, данное в деле Акайесу (см. выше). Международное уголовное право - МУТР, дело Акайесу (ICTR Trial Chamber, Akayesu, Judgment, 1998, para. 688). Полное определение см. выше. - МТБЮ, дело Кунараца (ICTY Trial Chamber, Kunarac, Judgment, 2001, para. 438). МТБЮ подтвердил определение, сформулированное в деле Акайесу (см. выше), добавив, что сексуальное насилие должно характеризоваться «отсутствием согласия или добровольности». - Элементы преступлений МУС, 2002 г., статьи 8(2)(b)(xxii) и 8(2)(e)(vi). «Исполнитель совершил в отношении одного или нескольких лиц акт сексуального характера либо вовлек такое лицо или лиц в совершение акта сексуального характера путем применения силы или угрозы силой, либо путем принуждения, вызванного, например, страхом перед насилием, грубым принуждением, задержанием, психологическим давлением или злоупотреблением властью, либо путем использования обстановки, характеризующейся принуждением, или же неспособности такого лица или лиц дать согласие, выражающее их истинную волю». Международное право прав человека - Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, Общая рекомендация № 35, 2017 г., п. 29(е). Определения сексуальных преступлений должны основываться на факте отсутствия добровольного согласия и учитывать обстоятельства принуждения. - ЕСПЧ, дело «М.С. против Болгарии» (M.C. v. Bulgaria, Judgment, 2003, para. 166). Суд подчеркнул, что запрещены акты, на которые не было получено согласие, не требуя при этом доказательств физического сопротивления со стороны жертвы. - МСПЧ, дело против Перу о событиях в тюрьме им. Мигеля Кастро-Кастро (Miguel Castro-Castro Prison v. Peru, Judgment (Merits, Reparations and Costs), 2006, para. 306). Суд постановил, что сексуальное насилие «представляет собой действия сексуального характера, совершенные в отношении лица без его согласия, которые, помимо физического вторжения в тело человека, могут включать в себя акты, не предполагающие проникновения или даже какого-либо физического контакта».	Колумбия, Закон № 1719, касающийся доступа жертв сексуального насилия, особенно сексуального насилия, связанного с вооруженным конфликтом, к правосудию и других вопросов, 2014 г. (на испанском языке). Данный закон расширяет понятие сексуального насилия, включая в него такие преступления, как принуждение к проституции, принудительная стерилизация, принудительная беременность, принуждение к аборту или к обнажению. Новая Зеландия, Руководство по праву вооруженных конфликтов (12.3.10/13.3.12) и Закон о преступлениях (Уголовный кодекс), 1961 г., раздел 128(A) (на английском языке). Согласие не может быть признано подлинным, если лицо лишено свободы и его безопасность и обеспеченность предметами первой необходимости зависят от другой стороны. Демократическая Республика Конго, Уголовный кодекс 1940 г., поправка № 06/018, 2006 г. (на французском языке), статья 170. Изнасилование определяется как половой акт, инициированный посредством принуждения.

В. СОДЕРЖИТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО НЕИСЧЕРПЫВАЮЩИЙ* ПЕРЕЧЕНЬ ЗАПРЕЩЕННЫХ ДЕЯНИЙ?

* К примеру, «сексуальное насилие включает такие действия, как изнасилование, принуждение к проституции, непристойные посягательства, сексуальное рабство, принудительная беременность и насильственная стерилизация» ([Комментарий к ЖК I, общая статья 3](#), п. 698).

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - ЖК IV, статья 27; ДП I, статья 76; ДП I, статья 75(2)(b); ДП II, статья 4(2)(e). Эти статьи защищают лиц от сексуального насилия, приводя примеры запрещенных деяний (например, изнасилование или принуждение к проституции), за которыми следуют такие выражения, как «или любой другой формы покушений на их нравственность» / «и любых других форм непристойных посягательств», показывающие, что перечень примеров не является исчерпывающим. - Комментарий к ЖК I, общая статья 3, п. 698. Определение сексуального насилия, содержащееся в этом комментарии, цитируется выше. Международное уголовное право - Статут МУС, статьи 8(2)(b)(xxii) и 8(2)(e)(vi). В данных статьях запрещаются «обращение в сексуальное рабство, принуждение к проституции, принудительная беременность... принудительная стерилизация и любые другие виды сексуального насилия» сопоставимой тяжести (курсив наш). - МУТР, дело Акайесу (ICTR Trial Chamber, Akayesu, Judgment, 1998, para. 688). «Трибунал считает сексуальным насилием, что включает в себя изнасилование, любое действие сексуального характера, совершенное в отношении лица в обстоятельствах принуждения» (курсив наш). Международное право прав человека - Стамбульская конвенция, статья 36. «...совершение, без согласия, вагинального, анального или орального проникновения сексуального характера в тело другого лица с использованием любой части тела или предмета... совершение иных актов сексуального характера с лицом без согласия... принуждение другого лица совершать акт сексуального характера, без согласия, с третьим лицом». Другие примеры запрещенных деяний - Принуждение к раздеванию: МУТР, дело Акайесу (ICTR Trial Chamber, Akayesu, Judgment, 1998, para. 693). - Калечение половых органов: МУТР, дело Багосоры (ICTR Trial Chamber, Bagosora, Judgment and Sentence, 2008, para. 976). - Принуждение к обнажению в общественном месте: МУТР, дело Акайесу (ICTR Trial Chamber, Akayesu, Judgment, 1998, para. 688); МТБЮ, дело Кунараца (ICTY Trial Chamber, Kunarac, Judgment, 2001, paras 766–774). - Принуждение заключенных к совершению половых актов и калечению половых органов: МТБЮ, дело Тадича (ICTY Trial Chamber, Tadić, Indictment, 1995, para. 6). - Изнасилование как форма пытки: МТБЮ, дело Делалича (ICTY Trial Chamber, Delalić, Judgment, 1998, paras 955–965).	Испания, Закон № 5, вносящий поправки в Уголовный кодекс, 2010 г. (на испанском языке), статья 611(9), где содержатся конкретные примеры актов сексуального насилия, а также запрещение общего характера — «сексуального посягательства в любой другой форме». Объединенные Арабские Эмираты, Федеральный закон № 12 о международных преступлениях, 2017 г. (на английском и арабском языках), статья 15(2). В этой статье описаны акты сексуального насилия, которые могут являться военными преступлениями, и содержится запрещение общего характера — «любых других форм сексуального насилия, которые также являются серьезным нарушением четырех Женевских конвенций 1949 года». Сальвадор, Уголовный кодекс, Указ № 1030, 1998 г. (на испанском языке), статьи 165 и 166. В данных положениях для описания запрещенных актов сексуального насилия используются неисчерпывающие термины: «другое поведение сексуального характера» и «любого рода сексуальные действия».

С. ОТРАЖАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО, КВАЛИФИЦИРУЮЩЕЕ СЕКСУАЛЬНОЕ НАСИЛИЕ КАК ВОЕННОЕ ПРЕСТУПЛЕНИЕ, СОВРЕМЕННОЕ ТОЛКОВАНИЕ СВЯЗИ С ВООРУЖЕННЫМ КОНФЛИКТОМ?

Когда сексуальное насилие совершается в рамках вооруженного конфликта и в связи с ним, национальное законодательство должно позволять преследовать совершивших его лиц как военных преступников (см. раздел 2(b) выше). Чтобы квалифицироваться как военное преступление, акт сексуального насилия должен иметь связь с вооруженным конфликтом; именно это делает его военным преступлением.

В данном разделе идет речь о том, что считается достаточной связью с вооруженным конфликтом, чтобы сексуальное насилие представляло собой военное преступление.

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - Комментарий к ЖК I, общая статья 3, пп. 460 и 547. Деяние должно быть тесно связано с военными действиями, чтобы оно считалось совершенным в контексте вооруженного конфликта и чтобы применялось МГП. Деяния, у которых нет такой связи с конфликтом, и далее регулируются национальным законодательством и применимыми нормами права прав человека. Тот факт, что преступление совершено лицом из состава вооруженных сил или вооруженной группы против лица, принадлежащего к той же стороне, не должен быть основанием для лишения потерпевшего защиты. Международное уголовное право (установление связи во всех ситуациях) - Элементы преступлений МУС, 2002 г., статья 8. «Деяние имело место в контексте... вооруженного конфликта и было связано с ним». - МТБЮ, дело Кунараца (ICTY Appeals Chamber, <i>Kunarac, Judgment, 2002</i>, para. 58). Существование вооруженного конфликта должно как минимум значительно повлиять хотя бы на один из следующих моментов: способность преступника совершить деяние; его решение совершить деяние; способ, которым деяние совершено, либо цель его совершения. Достаточно того, чтобы деяние было совершено, «преследуя цели вооруженного конфликта или под его предлогом». - МТБЮ, дело Кунараца (ICTY Appeals Chamber, <i>Kunarac, Judgment, 2002</i>, para. 59). Чтобы определить, связано ли то или иное действие с вооруженным конфликтом, суд может рассмотреть множество факторов, в число которых входят: статус совершившего деяние лица как комбатанта; статус потерпевшего как некомбатанта; статус потерпевшего как лица, принадлежащего к стороне противника; тот факт, что деяние может послужить конечной цели военной кампании, а также тот факт, что преступление совершено при осуществлении или в рамках служебных обязанностей совершившего его лица. - МУТР, дело Акайесу (ICTR Appeals Chamber, <i>Akayesu, Judgment, 2002</i>, para. 444). Связь между деянием и вооруженным конфликтом предполагает, что в большинстве случаев лицо, совершившее преступление, будет иметь особые отношения с одной из сторон в конфликте; однако это не является обязательным условием. Международное уголовное право (установление связи в случае сексуального насилия в рамках одной стороны в конфликте) - МУС, дело Нтаганды (ICC Appeals Chamber, <i>Ntaganda, Judgment, 2017</i>, paras. 2, 51). Лицо из состава вооруженных сил или вооруженной группы может все равно пользоваться защитой от военного преступления в виде сексуального насилия, когда оно совершается лицом из состава его собственных вооруженных сил или группы. Лицо может быть потерпевшим в случае военного преступления в виде сексуального насилия, даже если это лицо не подпадает под определение «покровительствуемого лица» в рамках режима серьезных нарушений, закрепленных в ЖК и ДП I, или согласно общей статье 3.	Колумбия, Конституционный суд, решение 599/19, 2019 г. (на испанском языке), с. 69. Суд сослался на дело Нтаганды, подтверждая, что сексуальное насилие в рамках одной стороны в конфликте может представлять собой военное преступление. Суд пояснил, что связь с вооруженным конфликтом может быть установлена в тех случаях, когда преступник принадлежит к тому же вооруженному формированию, что и потерпевший.

D. ПРИЗНАЕТСЯ ЛИ В НАЦИОНАЛЬНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ, ЧТО ЛИЦО, СОВЕРШАЮЩЕ СЕКСУАЛЬНОЕ НАСИЛИЕ, МОЖЕТ БЫТЬ КАК ГРАЖДАНСКИМ ЛИЦОМ, ТАК И ВОЕННОСЛУЖАЩИМ?

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - ДП I, статья 75(2)(b). В данной статье запрещаются «надругательство над человеческим достоинством, в частности унижительное и оскорбительное обращение, принуждение к проституции или непристойное посягательство в любой его форме» <i>«независимо от того, совершают ли их представители гражданских или военных органов» (курсив наш).</i> - Обычное МГП, норма 90 и норма 93. В этих нормах не указано прямо, кем должно быть лицо, совершившее такие преступления, как сексуальное насилие, пытки и другие виды жестокого, бесчеловечного или унижительного обращения. Международное уголовное право - МУТР, дело Акайесу (ICTR Appeals Chamber, <i>Akayesu, Judgment, 2001</i>, paras. 437, 444). Данное дело касалось судебного преследования гражданского лица, совершившего сексуальное насилие. В нем подчеркивается, что преступник не обязательно должен быть особо связан со сторонами в конфликте, чтобы быть осужденным за военное преступление. Международное право прав человека - Комитет ООН по правам человека, Замечание общего порядка № 20 — статья 7, 1992 г., п. 13. Следует указывать, какие меры наказания применяются в отношении таких действий, как пытки и жестокое, бесчеловечное и унижающее достоинство обращение или наказание, <i>«совершенных официальными или иными лицами, выступающими от имени государства, или частными лицами» (курсив наш).</i> - Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, <i>Общая рекомендация № 30, 2013 г.</i>, п. 38(b). «Комитет рекомендует государствам-участникам... предотвращать и расследовать преступления, связанные с насилием по признаку пола во всех его формах, в частности с сексуальным насилием <i>со стороны государственных и негосударственных субъектов</i>, и проводить в жизнь политику абсолютной нетерпимости в отношении подобных преступлений» <i>(курсив наш).</i> Иное - Комиссия ООН по правам человека, заключительный доклад Специального докладчика по вопросу о систематических изнасилованиях, сексуальном рабстве и сходной с рабством практике в период вооруженных конфликтов, 1998 г., пп. 27–28. В документе устанавливается запрещение сексуального рабства <i>«независимо от того, совершено ли оно субъектами государства или частными лицами» (курсив наш).</i>	<u>Испания, Руководство по праву вооруженных конфликтов, 2007 г.</u> В Руководстве подчеркивается, что речь идет о запрещении сексуального насилия, <i>«совершенного представителями гражданских или военных органов».</i> Несоблюдение предписаний, содержащихся в Руководстве, наказуемо в соответствии со статей 38 <u>Военно-уголовного кодекса Испании, принятого Федеральным законом 14, 2015 г.</u> (на испанском языке).

Е. ПРИЗНАЕТСЯ ЛИ В НАЦИОНАЛЬНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ, ЧТО ЖЕРТВЫ ИЗНАСИЛОВАНИЯ И ДРУГИХ ФОРМ СЕКСУАЛЬНОГО НАСИЛИЯ И ЛИЦА, СОВЕРШАЮЩИЕ ИЗНАСИЛОВАНИЕ И ДРУГИЕ АКТЫ СЕКСУАЛЬНОГО НАСИЛИЯ, МОГУТ ПРИНАДЛЕЖАТЬ К ЛЮБОМУ ГЕНДЕРУ?

Хотя большинством жертв сексуального насилия во время вооруженных конфликтов являются женщины и девочки, жертвой сексуального насилия может стать любое лицо, в том числе мужчины и мальчики ([Комментарий к ЖК I, общая статья 3](#), п. 700). Аналогичным образом, совершать сексуальное насилие могут лица, принадлежащие к любому гендеру. Соответственно, определения не должны быть ограничительными, например, при указании частей тела, которые используются для совершения акта сексуального насилия. Вместо этого можно использовать фразу «проникновение... любым предметом или любой частью тела» ([Элементы преступлений МУС, 2002 г.](#), об определении военного преступления в виде изнасилования в статьях 8(2)(b)(xxii) и 8(2)(e)(vi) Статута МУС).

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - ДП I, статья 75(2)(b); ДП II, статья 4(2)(e). Сексуальное насилие запрещено вне зависимости от пола жертвы или лица, совершающего насилие. - Комментарий к ЖК I, общая статья 3, п. 700. Запрещение сексуального насилия «охватывает насилие в отношении не только женщин и девочек, но и любого лица, включая мужчин и мальчиков». - Обычное МГП, норма 93. Запрещение сексуального насилия характеризуется отсутствием дискриминации, поскольку защита равным образом распространяется на мужчин и женщин, на взрослых и детей. Международное уголовное право - Статут МУС, статьи 8(2)(b)(xxii) и 8(2)(e)(vi). Преступления в виде сексуального насилия определяются как гендерно-нейтральные. - Элементы преступлений МУС, определение военного преступления в виде изнасилования; примечание 50 к статье 8(2)(b)(xxii) и примечание 63 к статье 8(2)(e)(vi). Понятие «посягательство» используется в определении изнасилования в широком смысле. - МУТР, дело Акайесу (ICTR Trial Chamber, Akayesu, Judgment, 1998, para. 598). Судебная камера определила жертву сексуального насилия как «лицо». - МТБЮ, дело Тадича (Tadić, Indictment, 1995); дело Чешича (Češić, Indictment, 1995); дело Тодоровича (Todorović, Indictment, 1995); дело Симича (Simić, Initial Indictment, 1995). Эти дела подтверждают, что мужчины могут быть жертвами сексуального насилия. Международное право прав человека - Стамбульская конвенция, статья 36. Иное - Джохьякартские принципы, принцип 17(M) и принцип 30(G) и (H) (на английском языке). Защита от сексуального насилия и поддержка должны предоставляться всем лицам, вне зависимости от их сексуальной ориентации, гендерной идентичности, проявлений гендерной идентичности и половых признаков.	Объединенные Арабские Эмираты, Федеральный закон № 12 о международных преступлениях, 2017 г. (на английском и арабском языках), статья 15(2). Закон запрещает сексуальное насилие без упоминания конкретных гендеров. Афганистан, Пересмотренный уголовный кодекс, 2017 г. (на пушту), статья 636. Изнасилование может быть совершено любым «лицом» в отношении любого другого «лица». Руанда, Уголовный кодекс, 2018 г. (на киньяруанда, английском и французском языках), статья 134. В определении изнасилования использована фраза «любое лицо, которое совершает в отношении другого лица...» Испания, Уголовный кодекс, 1995 г. (с поправками, на испанском языке), статьи 178 и 179. В определениях сексуального насилия и изнасилования говорится о «лицах». Франция, Уголовный кодекс, 1994 г. (на французском языке), статьи 222 и 223. В определении изнасилования говорится о «лицах» и действиях «любого характера». В статьях 222–227 идет речь о сексуальном насилии без упоминания конкретных гендеров.

(Продолжение на следующей странице)

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
	<u>Соединенное Королевство, Закон о сексуальных преступлениях, 2003 г. (на английском языке).</u> В разделе 1 предусмотрено, что изнасилование может быть совершено против лица любого пола, однако преступник определяется как мужчина. В разделе 2 дается определение посягательства посредством проникновения, а в разделе 3 — сексуального посягательства без упоминания конкретных гендеров. В некоторых законах изнасилование определяется исключительно как «проникновение во влагалище, вне зависимости от глубины такого проникновения, половым органом, другой частью тела или предметом». Такие определения предполагают, что потерпевшие могут быть лишь определенного пола, а также ограничивают сексуальное насилие лишь одним конкретным видом изнасилования.

4. ДОСТУПНОСТЬ

А. ОБЕСПЕЧИВАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ДОСТУП К НАДЛЕЖАЩЕМУ УХОДУ ДЛЯ ВСЕХ, КТО ПЕРЕЖИЛ СЕКСУАЛЬНОЕ НАСИЛИЕ, БЕЗ ДИСКРИМИНАЦИИ?

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - Общая статья 3(2), ЖК I, статья 12; ЖК II, статья 12; ДП I, статья 10(2); ДП II, статья 7(2); Обычное МГП, норма 110. МГП требует, чтобы раненые и больные, в том числе лица, пережившие сексуальное насилие и нуждающиеся в медицинской помощи, получали в максимально возможной степени и как можно скорее медицинскую помощь и заботу, которых требует их состояние. Его нормы также предусматривают, что между ранеными и больными нельзя проводить никакого различия по каким бы то ни было причинам, кроме медицинских. Международное право прав человека - МПЭСКП, статья 12(1); Комитет по экономическим, социальным и культурным правам, Замечание общего порядка № 14, 2000 г., п. 8. «Право на здоровье включает как свободы, так и смежные права. <...> ...к производным правам относятся право на систему здравоохранения, обеспечивающую людям равные возможности в стремлении к наивысшему достижимому уровню здоровья». - Конвенция о ликвидации дискриминации в отношении женщин, статьи 11(1)(f), 12 и 14(2)(b); Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, Общая рекомендация № 35, 2017 г., п. 31(a)(iii). Лица, пережившие насилие, и члены их семей должны иметь доступ к медицинским, психосоциальным и консультационным услугам. Медико-санитарные услуги должны способствовать решению проблем, связанных с полученными травмами, и должны включать в себя услуги, касающиеся психического, сексуального и репродуктивного здоровья, в том числе экстренную контрацепцию и постконтактную профилактику против ВИЧ. По необходимости должны предоставляться надлежащие убежища. - Протокол Мапуту, статьи 12(1)(d) и 14(2)(c). Жертвам жесткого обращения и сексуальных домогательств должен быть предоставлен доступ к психологической помощи и услугам по реабилитации. В случаях сексуального посягательства и изнасилования должны уважаться репродуктивные права потерпевших. - Стамбульская конвенция, статьи 20(2) и 25. Стороны принимают законодательные меры, чтобы обеспечить доступ жертв к медицинским услугам, включая медицинское и судебно-медицинское обследование, и к социальным службам, а также получение ими психологической помощи и поддержки в случае травмы. Международное право беженцев - Конвенция о статусе беженцев, 1951 г., статья 24(1)(b). Беженцы должны иметь доступ к медицинскому обслуживанию того же уровня, каким пользуется местное население. Иное - ООН, Руководящие принципы по вопросу о перемещении лиц внутри страны, 2004 г., принципы 19(1) и (2). Все раненые и больные перемещенные внутри страны лица получают необходимые им медицинскую помощь и уход. Жертвам сексуальных и других злоупотреблений оказываются надлежащие консультативные услуги. - Джохьякартские принципы, принцип 17(М) и принцип 30(Н).	Колумбия, Закон № 1719, касающийся доступа жертв сексуального насилия, особенно сексуального насилия, связанного с вооруженным конфликтом, к правосудию и других вопросов, 2014 г. (на испанском языке), глава 4. Закон предусматривает предоставление социально-психологической поддержки и бесплатной медицинской помощи лицам, пережившим сексуальное насилие. Колумбия, Конституционный суд, решение 599/19, 2019 г. (на испанском языке). В этом деле жертва получила социально-психологическую поддержку и медицинскую помощь. Хорватия, Закон о правах лиц, пострадавших от сексуального насилия в ходе Отечественной войны, 2015 г. (на хорватском языке). Жертвы сексуального насилия имеют право на социально-психологическую поддержку, медицинскую помощь, медицинскую реабилитацию и медицинскую страховку.

В. ОБЕСПЕЧИВАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ДОСТУП ПОТЕРПЕВШИХ К ПРАВОСУДИЮ БЕЗ КАКИХ-ЛИБО ПРЕПЯТСТВИЙ — ТАКИХ, НАПРИМЕР, КАК ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ ВСТРЕЧНЫХ ОБВИНЕНИЙ?*

* К подобным препятствиям относятся законы, которые криминализируют такие действия, как прелюбодеяние, даже если они не были совершены добровольно: это означает, что жертве может быть предъявлено обвинение, если она сообщит о сексуальном насилии. В целом законы, криминализирующие гомосексуальные связи или прелюбодеяние, могут служить препятствием для доступа жертв сексуального насилия к правосудию. Помехой могут выступать и некоторые правила и процедуры доказывания, например «правило четырех свидетелей-мужчин», из-за которых трудно добиться осуждения преступника, если только он не признается в совершении преступления (см.: Международный протокол по документированию и расследованию случаев сексуального насилия во время конфликтов ([International Protocol on the Documentation and Investigation of Sexual Violence in Conflict](#), 2nd edition, 2017, p. 69)).

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право • Комментарий к ЖК IV, статья 101. Запрещение наказания за подачу ходатайств и жалоб, даже если они будут признаны необоснованными, представляется вполне оправданным с гуманитарной точки зрения. Если бы потерпевшие опасались какого-либо наказания в результате своей жалобы, они оказались бы лишены права, которое, среди прочих, гарантирует уважение к личности и которое является одной из четырех основных свобод, указанных в преамбуле ко Всеобщей декларации прав человека. • Комментарий к ЖК III, статья 78; Комментарий к ЖК IV, статья 101. Жалобы и просьбы должны передаваться в срочном порядке и ни при каких обстоятельствах не могут повлечь за собой никакого наказания. Международное право прав человека • Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, Общая рекомендация № 35, 2017 г., п. 29(с). Необходимо отменить уголовно-правовые положения, которые носят дискриминационный характер в отношении женщин, например, среди прочего, положения, криминализирующие прелюбодеяние. Также должны быть отменены дискриминационные правила и процедуры доказывания, включая процедуры, позволяющие лишать потерпевших свободы в целях защиты их от насилия; практику, ориентированную на сохранение «девственности»; практику юридической защиты или смягчающих факторов, в основе которой лежат культура, религия или традиция привилегированного статуса мужчин, например нормы, относящиеся к так называемой «защите чести»; традиционные методы принесения извинений; практику прощения виновных семьями потерпевших; последующее вступление лица, пережившего сексуальное насилие, в брак с тем, кто совершил это насилие; правила, которые предусматривают часто распространяющиеся только на женщин самые жестокие наказания, включая побивание камнями, порку и смерть; судебную практику, в рамках которой в ущерб обвиняемым игнорируется хронология случаев гендерного насилия в отношении них; законы, допускающие судебное преследование потерпевших, когда в отношении обвиняемого в совершении насилия вынесен оправдательный приговор. • Стамбульская конвенция, статьи 48(1) и 54. Стороны принимают необходимые законодательные или иные меры по запрещению обязательных альтернативных процессов по урегулированию споров, включая посредничество и примирение, в отношении всех форм сексуального насилия. В любых гражданских или уголовных процедурах улики, относящиеся к истории сексуальных отношений и поведению жертвы, разрешаются только тогда, когда это относится к существу дела и необходимо.	Отсутствует.

(Продолжение на следующей странице)

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Иное • Публикация МККК «Сексуальное насилие в местах содержания под стражей» (ICRC, Sexual Violence in Detention, 2017, р. 20). Национальные законы, которые в каких-либо ситуациях объявляют преступниками жертв сексуального насилия, не позволяют людям сообщать о насилии и служат помехой для защиты потерпевших. Содержащимся под стражей лицам, заявляющим о случаях сексуального насилия, должна предоставляться защита, пока идет расследование. Такая защита не должна быть связана с изоляцией: это вредно, усугубляет жестокое обращение, которому лицо подверглось ранее, и может быть расценено как наказание жертвы.	

5. ОСОБЫЕ МЕРЫ ЗАЩИТЫ

А. ПРЕДУСМАТРИВАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ОСОБЫЕ МЕРЫ ЗАЩИТЫ ДЕТЕЙ, ПЕРЕЖИВШИХ СЕКСУАЛЬНОЕ НАСИЛИЕ?

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - ЖК IV, статья 24; ЖК IV, статья 38(5); ЖК IV, статья 50; ЖК IV, статья 76(5); ДП I, статья 70(1); ДП I, статья 77(1); ДП I, статья 78; ДП II, статья 4(3); Обычное МГП, норма 135. МГП требует, чтобы все дети, затронутые вооруженным конфликтом, пользовались особым уважением и защитой. В данных нормах МГП не предусмотрено прямо, что национальное законодательство должно содержать особые меры в отношении детей, переживших сексуальное насилие; они перечислены здесь, скорее, как иллюстрация общего правила, согласно которому МГП предоставляет детям особое уважение и защиту. Международное уголовное право - Статут МУС, статья 68(1) и (2). Суд и Прокурор принимают надлежащие меры для защиты безопасности, физического и психического благополучия, достоинства и неприкосновенности личной жизни потерпевших и свидетелей, в особенности когда преступление включает сексуальное насилие, гендерное насилие или насилие в отношении детей. Как исключение из принципа проведения открытых слушаний, палаты Суда могут для защиты потерпевших и свидетелей или обвиняемого провести любую часть разбирательства in camera или разрешить представить доказательства с помощью электронных или иных специальных средств, в частности когда речь идет о жертве сексуального насилия или ребенке, который является потерпевшим или свидетелем. Международное право прав человека - КПР, статьи 19(1) и 34. Государства-участники принимают все необходимые законодательные меры для защиты детей от всех форм физического или психологического насилия, включая сексуальное насилие. - АКПЧ, статья 19; Африканская хартия прав и благосостояния ребенка, 1990 г. (на английском языке), статьи 22 и 27; Хартия основных прав Европейского Союза, 2000 г., статья 24; Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии, 2000 г., статьи 1, 4 и 8. Указанные статьи данных документов требуют, чтобы все дети пользовались защитой от любого насилия, включая сексуальное насилие. - Стамбульская конвенция, статьи 18(3) и 56(2). Должны приниматься меры, учитывающие «конкретные потребности уязвимых лиц, включая детей – жертв [сексуального насилия]». Детям – жертвам сексуального насилия предоставляются, когда это целесообразно, специальные меры защиты, учитывающие наилучшие интересы ребенка. Иное - Декларация ООН о защите женщин и детей в чрезвычайных обстоятельствах и в период вооруженных конфликтов, 1974 г., п. 4; бюллетень Генерального секретаря ООН «Соблюдение силами ООН норм международного гуманитарного права», 1999 г., раздел 7.4; Декларация тысячелетия Организации Объединенных Наций, принятая резолюцией 55/2 ГА ООН, 2000 г., п. 26; Нджаменская декларация о прекращении вербовки и использования детей вооруженными силами и группами, принятая Камеруном, Нигерией, Нигером, Суданом, Центральноафриканской Республикой и Чадом в 2010 г. (N'Djamena Declaration, para. 11). В этих документах указывается, что во время вооруженных конфликтов дети должны пользоваться особой защитой.	Мьянма, Закон о правах ребенка, 2019 г. (на бирманском языке). Закон устанавливает особые меры по защите детей от опасностей вооруженных конфликтов, включая сексуальное насилие. Нигер, Закон № 74 о предоставлении защиты и помощи лицам, перемещенным внутри страны, 2018 г. (на французском языке), статьи 19 и 30. В данных статьях предусмотрена уголовная ответственность за сексуальную эксплуатацию детей, перемещенных внутри страны. Украина, Закон об охране детства, 2017 г. (на украинском языке), статья 2(3). Эта статья наделяет новым правовым статусом детей, пострадавших от насилия, в том числе от физического, сексуального или психологического насилия, во время вооруженного конфликта.

В. ПРЕДУСМАТРИВАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ОСОБЫЕ МЕРЫ ЗАЩИТЫ ЖЕНЩИН, ПЕРЕЖИВШИХ СЕКСУАЛЬНОЕ НАСИЛИЕ?

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - ДП I, статья 76(1); ЖК I, статья 12(4); ЖК III, статья 14(2); ЖК IV, статья 27(2); ЖК IV, статья 76; ЖК IV, статья 85; ЖК IV, статья 124; Обычное МГП, норма 134. МГП требует, чтобы все женщины, затронутые вооруженным конфликтом, пользовались особым уважением и защитой. В данных нормах МГП не предусмотрено прямо, что национальное законодательство должно содержать особые меры в отношении женщин, переживших сексуальное насилие; они перечислены здесь как иллюстрация общего правила, что МГП предоставляет женщинам особое уважение и защиту. Международное уголовное право - Статут МУС, статья 68(1) и (2). Суд и Прокурор принимают надлежащие меры для защиты безопасности, физического и психического благополучия, достоинства и неприкосновенности личной жизни потерпевших и свидетелей, в особенности когда преступление включает сексуальное насилие, гендерное насилие или насилие в отношении детей. Как исключение из принципа проведения открытых слушаний, палаты Суда могут для защиты потерпевших и свидетелей или обвиняемого провести любую часть разбирательства in camera или разрешить представить доказательства с помощью электронных или иных специальных средств, в частности когда речь идет о жертве сексуального насилия или ребенке, который является потерпевшим или свидетелем. Международное право прав человека - Конвенция о ликвидации дискриминации в отношении женщин, статья 2; Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, Общая рекомендация № 33, 2015, пп. 14–15. Касательно доступа к правосудию Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин отмечает, например, что «доступность» предполагает, что все системы правосудия, как формальные, так и квазисудебные, должны быть безопасными, экономически и физически доступными для женщин и приспособленными для удовлетворения их потребностей, включая потребности женщин, сталкивающихся с перекрестной или смешанной дискриминацией. - Стамбульская конвенция, статья 22(2). Стороны обеспечивают или создают специализированные службы поддержки женщин для всех женщин, ставших жертвами насилия, и для их детей. Иное - Декларация ООН об искоренении насилия в отношении женщин, 1993 г., преамбула; Декларация ООН о защите женщин и детей в чрезвычайных обстоятельствах и в период вооруженных конфликтов, 1974 г., пп. 4 и 5; бюллетень Генерального секретаря ООН «Соблюдение силами ООН норм международного гуманитарного права», 1999 г., раздел 7.3. Должны быть приняты особые меры для защиты женщин от актов сексуального насилия.	<u>Испания, Закон № 5, вносящий поправки в Уголовный кодекс, 2010 г.</u> (на испанском языке), статья 612(3). Должны быть предусмотрены особые меры защиты женщин и детей. <u>Пакистан, Закон о внесении в уголовное законодательство поправок в отношении правонарушений, касающихся изнасилования, 2016 г.</u> (на английском языке), раздел 7. Любые показания, которые дают потерпевшие, должны даваться в присутствии женщины – сотрудника полиции или родственницы потерпевшей. Конкретные примеры практик, которых надо остерегаться: - Законы, которые не позволяют женщинам сообщать о гендерном насилии или препятствуют этому, например законы об опекунстве, которые лишают женщин правоспособности или ограничивают возможности женщин-инвалидов по даче показаний в суде (Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, Общая рекомендация № 35, 2017 г., п. 29(с)). - Практика так называемого «предупредительного заключения» (там же). - Ограничительные иммиграционные законы, которые вынуждают женщин, включая трудящихся женщин-мигрантов, занятых в качестве домашней прислуги, воздерживаться от сообщения о случаях сексуального насилия (там же).

(Продолжение на следующей странице)

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
	4. Законы, допускающие двойные аресты в случаях бытового насилия (там же). 5. Законы, допускающие судебное преследование женщин, когда в отношении обвиняемого в совершении насилия вынесен оправдательный приговор (там же). 6. Такие средства правовой защиты или смягчающие обстоятельства, как последующее вступление жертвы насилия в брак с лицом, совершившим такое насилие (там же).

С. ПРЕДУСМАТРИВАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ПРОЦЕДУРЫ ПОДАЧИ ЖАЛОБ ДЛЯ ТЕХ, КТО ПОДВЕРГСЯ СЕКСУАЛЬНОМУ НАСИЛИЮ В ХОДЕ СОДЕРЖАНИЯ ПОД СТРАЖЕЙ?

Процедуры подачи жалоб в местах содержания под стражей должны позволять лицам, лишенным свободы, безопасно и с соблюдением конфиденциальности сообщать о случаях сексуального насилия, не опасаясь негативных последствий. Жалобы должны расследоваться властями независимо и беспристрастно.

Каждое лицо, содержащееся под стражей, должно иметь возможность в любой момент подать жалобу о сексуальном насилии (публикация МККК «Сексуальное насилие в местах содержания под стражей» (ICRC, *Sexual Violence in Detention*, 2017, p. 20)). «...особенно важно, чтобы заключенные могли подавать жалобы с соблюдением конфиденциальности и напрямую в вышестоящие инстанции в месте содержания под стражей» (ibid.). «Все эти органы должны знать, как реагировать на жалобы, и иметь в своем распоряжении эффективные средства реагирования» (ibid.).

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - ЖК III, статья 121; ЖК IV, статья 131. По поводу каждого случая смерти или тяжелого ранения интернированного лица держава, во власти которой находится это лицо, должна немедленно произвести официальное расследование. Должны быть сняты показания с каждого свидетеля, и должен быть составлен содержащий эти показания доклад. Если в результате расследования будет установлена виновность одного или нескольких лиц, то держава, во власти которой находятся интернированные, примет все меры для привлечения к суду виновного или виновных. Иное - ООН, Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме, 1988 г., принцип 32(1). Задержанное лицо или его адвокат имеют право в любое время возбудить в соответствии с внутренним законодательством разбирательство перед судебным или иным органом для оспаривания законности задержания этого лица с целью достижения немедленного его освобождения, если такое задержание является незаконным. - Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций в отношении обращения с заключенными (Правила Нельсона Манделы), 2015 г., правило 8(d). Жалобы, в том числе заявления о применении пыток или других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания, должны заносятся в систему работы с личными делами заключенных во время их нахождения в заключении, если только такие жалобы и заявления не носят конфиденциальный характер. - Публикация МККК «Сексуальное насилие в местах содержания под стражей» (ICRC, <i>Sexual Violence in Detention</i>, 2017, p. 20). «Учитывая замкнутость тюремной среды и тот факт, что заключенные могут зависеть от тех, кто совершает акты сексуального насилия (будь то сотрудники учреждения или другие заключенные), особенно важно, чтобы заключенные могли подавать жалобы с соблюдением конфиденциальности и напрямую в вышестоящие инстанции в месте содержания под стражей, в органы, занимающиеся надзором за местами содержания под стражей, и чтобы заключенных могли посещать представители внешних органов, не зависящих от места содержания под стражей».	<u>США, Закон об искоренении изнасилований в тюрьмах, 2003 г.</u> (на английском языке). Этим законом создана система уведомления о случаях изнасилования в местах содержания под стражей, которая обеспечивает конфиденциальность жалоб, защищает тех, кто сообщает о таких случаях, от негативных последствий и обеспечивает беспристрастное рассмотрение жалоб и принятие соответствующих мер.

D. ПРЕДУСМАТРИВАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО МЕРЫ ДЛЯ ЗАЩИТЫ МИГРАНТОВ (В ТОМ ЧИСЛЕ БЕЖЕНЦЕВ И ЛИЦ, ИЩУЩИХ УБЕЖИЩА)?

Хотя нормами МГП не предусмотрено прямо, что национальное законодательство должно предписывать меры по защите мигрантов, переживших сексуальное насилие, в них все же подчеркивается особое внимание, в целом уделяемое МГП соответствующим лицам.

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право • <u>ЖК IV</u>, статья 44; <u>ДП I</u>, статья 73. Следует уделять внимание беженцам и лицам без гражданства, затронутым вооруженным конфликтом. • <u>Обычное МГП, норма 131</u>. Перемещенным гражданским лицам должны быть предоставлены удовлетворительные условия в отношении размещения, гигиены, сохранения здоровья и безопасности. Они должны пользоваться такой же защитой, что и другие гражданские лица. Международное право прав человека • <u>МПГПП</u>, статья 14(3)(а) и (f). Каждый должен быть уведомлен о предъявляемом ему обвинении на языке, который он понимает. Каждый должен пользоваться бесплатной помощью переводчика, если не понимает языка, используемого в суде, или не говорит на этом языке. • <u>Протокол Мапуту</u>, статья 11(3). Государства-участники должны принять меры к тому, чтобы сексуальное насилие против перемещенных лиц преследовалось в судебном порядке в компетентных судах как международное преступление. • <u>Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, Общая рекомендация № 35, 2017 г.</u>, п. 29(с). Необходимо отменить ограничительные иммиграционные законы, которые вынуждают мигрантов воздерживаться от сообщения о случаях сексуального насилия. Международное право беженцев • <u>Конвенция о статусе беженцев, 1951 г.</u>, статья 16(1). «Каждый беженец имеет право свободного обращения в суды на территории всех Договаривающихся государств». Иное • <u>Международная организация по миграции, Доступ к правосудию: право мигранта, 2019 г.</u> (на английском языке), с. 4–5. Государства должны обеспечить предоставление мигрантам права на правовой статус и признание со стороны закона. • <u>Управление Верховного комиссара ООН по делам беженцев, Руководство по применяемым критериям и стандартам в отношении задержания лиц, ищущих убежище, и альтернатив содержанию под стражей, 2012 г.</u>, принцип 9.1, п. 49. Ищущие убежища лица, пережившие сексуальное насилие, нуждаются в особом внимании и, как правило, не должны помещаться под стражу.	<u>Украина, Закон об охране детства, 2017 г.</u> (на украинском языке), статья 2(3). В законе предусматривается защита детей, пострадавших от психологического насилия, что относится к любым страданиям, перенесенным в связи с перемещением или переселением из зоны вооруженного конфликта. <u>Перу, Законодательный декрет № 1236 о миграции, 2015 г.</u> (на испанском языке), статьи 17 и 59. Данные статьи предоставляют особую защиту иностранцам, ставшим жертвами сексуального насилия. Статья 59 учреждает статус «гуманитарных иммигрантов» для защиты людей, находящихся в уязвимом положении (в том числе жертв торговли людьми), которые не могут просить о предоставлении убежища или статуса беженцев.

Е. ПРЕДУСМАТРИВАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО МЕРЫ ДЛЯ ЗАЩИТЫ ЛИЦ, ПЕРЕМЕЩЕННЫХ ВНУТРИ СТРАНЫ?

Поскольку лица, перемещенные внутри страны, обычно являются гражданами государства, в котором они находятся, или постоянно проживают в нем, они должны без всякой дискриминации пользоваться теми же правами и свободами, что и все остальное население страны. В силу этого лицам, перемещенным внутри страны, предоставляется защита от сексуального насилия, непристойных посягательств, пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания.

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - Обычное МГП, норма 131. Перемещенным гражданским лицам должны быть предоставлены удовлетворительные условия в отношении размещения, гигиены, сохранения здоровья и безопасности. Они должны пользоваться такой же защитой, что и другие гражданские лица. Международное право прав человека - МПГПП, статья 14(3)(а) и (f). Каждый должен быть уведомлен о предъявляемом ему обвинении на языке, который он понимает. Каждый должен пользоваться бесплатной помощью переводчика, если не понимает языка, используемого в суде, или не говорит на этом языке. - Протокол Мапуту, статья 11(3). Государства-участники должны принять меры к тому, чтобы сексуальное насилие против перемещенных лиц преследовалось в судебном порядке в компетентных судах как международное преступление. - Конвенция Африканского Союза о защите лиц, перемещенных внутри страны, и оказании им помощи в Африке (Кампальская конвенция), 2009 г. (неофициальный перевод), статья 7(5)(f). Вооруженным группам запрещается практиковать сексуальное рабство и торговлю людьми, особенно женщинами и детьми. - Протокол о предоставлении защиты и помощи лицам, перемещенным внутри страны, в регионе Великих озер Африки, 2006 г. (на английском языке), статья 4(1)(b). Государства-участники должны уважать и соблюдать положения резолюции 1325 Совета Безопасности ООН, применимые к защите женщин и их роли в вооруженных конфликтах. Иное - ООН, Руководящие принципы по вопросу о перемещении лиц внутри страны, 2004 г., принцип 11(2)(а). «Перемещенным внутри страны лицам... обеспечивается, в частности, защита от... изнасилований, нанесения увечий, пыток, жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания, а также других посягательств на личное достоинство, таких, как акты насилия по признаку пола, принудительная проституция и любые формы непристойных посягательств». - Кампальская конвенция, 2009 г., статья 9(1)(d). Лица, перемещенные внутри страны, пользуются защитой, среди прочего, от сексуального и гендерного насилия в любых формах, в частности от изнасилования, принуждения к проституции, сексуальной эксплуатации и вредоносных действий, рабства, вербовки детей и их использования в военных действиях, принудительного труда, торговли людьми и их контрабанды.	Нигер, Закон № 74 о предоставлении защиты и помощи лицам, перемещенным внутри страны, 2018 г. (на французском языке), статья 30. Запрещены любые виды сексуальной эксплуатации детей, перемещенных внутри страны. Сальвадор, Специальный закон о предоставлении комплексной помощи и защиты людям в условиях принудительного перемещения внутри страны, 2020 г. (на испанском языке), статья 13(1)(b). Лица, перемещенные внутри страны, пользуются защитой от домогательств, изнасилования, нанесения увечий, принуждения к проституции, торговли людьми, сексуальной эксплуатации и любых других форм сексуального насилия. Мексика, Закон о предотвращении перемещения населения в штате Герреро и реагировании на такое перемещение, Указ № 487, 2014 г., (на испанском языке), статья 20. Лица, перемещенные внутри страны, пользуются защитой от изнасилования и сексуальных домогательств. Перу, Постановление о Законе о перемещении лиц внутри страны, 2005 г. (на испанском языке). Предусмотрены особые меры защиты от сексуального насилия, уделяется особое внимание здоровью потерпевших.

Г. УСТАНАВЛИВАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО МЕРЫ, ОБЕСПЕЧИВАЮЩИЕ БЕЗОПАСНОСТЬ И КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТЬ ТЕМ, КТО ПЕРЕЖИЛ СЕКСУАЛЬНОЕ НАСИЛИЕ ИЛИ СТАЛ ЕГО СВИДЕТЕЛЕМ?

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - ЖК I, статья 28; Комментарий к ЖК I, статья 28, п. 2168. «...медицинская помощь должна предоставляться в соответствии с современной профессиональной этикой. Эта этика излагается в нормах и кодексах поведения профессионалов в области здравоохранения, и основные элементы ее таковы: ...наличие информированного согласия [и] конфиденциальность медицинской информации». - ДП I, статья 16; Комментарий к ДП I, статья 16, п. 670. Врачебная тайна требует не передавать никому информацию о пациенте. - ДП II, статья 10(2); Комментарий к ДП II, статья 10, п. 4684. Профессиональная обязанность медицинского персонала соблюдать врачебную тайну должна уважаться; следовательно, врачей, которые отказываются предоставить информацию о пациентах, нельзя подвергать наказанию. - Обычное МГП, норма 26. Лиц, выполняющих медицинские функции, нельзя принуждать к совершению действий, противоречащих нормам медицинской этики. Нельзя наказывать кого-либо за выполнение медицинских обязанностей, совместимых с медицинской этикой. Международное право прав человека - АКПЧ, статья 11; ЕКПЧ, статья 8; МПГПП, статья 17. Указанные статьи защищают право на частную жизнь, которое можно толковать как включающее в себя право на конфиденциальность данных медицинского характера. - Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, Общая рекомендация № 35, 2017 г., п. 30(е)(iii). Право женщин на неприкосновенность частной жизни, конфиденциальность, свободное и осознанное согласие должно пользоваться надлежащим уважением. - Стамбульская конвенция, статья 56(1)(f). Следует обеспечить возможность принять меры по защите частной жизни и личности жертвы/лица, пережившего сексуальное насилие. Иное - Доклад Генерального секретаря ООН «Сексуальное насилие, связанное с конфликтом», 2019 г., рекомендация 127(b). Все усилия по документальному подтверждению и расследованию актов сексуального насилия должны быть ориентированы на лиц, переживших насилие, должны носить скоординированный характер и основываться на принципах безопасности, конфиденциальности и осознанного согласия. - Управление Верховного комиссара ООН по правам человека, Защита жертв сексуального насилия: извлеченные уроки, доклад рабочего совещания, 2019 г. (на английском языке), с. 9. При опросе одного потерпевшего никогда нельзя ссылаться на показания других потерпевших. - Всемирная организация здравоохранения, Ответные меры на насилие со стороны интимного партнера и сексуальное насилие в отношении женщин: клинические и политические рекомендации (на английском языке), рекомендация 1.2, с. 16 (см. также краткую версию издания на русском языке). Приоритетным вопросом должна быть неприкосновенность частной жизни и защита конфиденциальности потерпевших, сообщающих о случаях сексуального насилия.	Пакистан, Закон о внесении в уголовное законодательство поправок в отношении правонарушений, касающихся изнасилования, 2016 г. (на английском языке), раздел 6. Закон вносит поправки в Уголовный кодекс Пакистана, принятый в 1860 г. В разделе 6 он запрещает теперь раскрывать личность жертвы изнасилования. Демократическая Республика Конго, Уголовно-процессуальный кодекс, 1959 г., с поправками, внесенными Законом № 06/019, 2006 г. (на французском языке), статья 74(bis). Должны приниматься меры для защиты безопасности, физического и психологического благополучия, достоинства и частной жизни жертв сексуального насилия и любых других лиц, имеющих отношение к делу.

Г. ПЕРЕДОВАЯ ПРАКТИКА: УЧРЕЖДАЕТСЯ ЛИ НАЦИОНАЛЬНЫМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ ОРГАН, ЧЛЕНЫ КОТОРОГО ПРОШЛИ СПЕЦИАЛЬНУЮ ПОДГОТОВКУ, ЧТОБЫ РАССМАТРИВАТЬ ДЕЛА О СЕКСУАЛЬНОМ НАСИЛИИ?

Государства должны расследовать военные преступления, в отношении которых они обладают юрисдикцией, и при необходимости осуществлять судебное преследование подозреваемых ([Обычное МГП, норма 158](#)). Некоторые государства создали на внутригосударственном уровне специальные органы для судебного преследования лиц, виновных в международных преступлениях, включая военные преступления, что повышает эффективность расследований и вероятность успешности привлечения к ответственности ([Комментарий к ЖК I, статья 49](#), п. 2893).

Учитывая деликатный характер дел, связанных с сексуальным насилием, возможно, государствам будет полезно создать специализированный орган, сотрудники которого будут обучены расследовать подобные дела. Следующие ниже положения не содержат юридического требования об учреждении такого органа, однако примеры в соседнем столбце показывают, какие меры приняли некоторые государства, чтобы обеспечить в ходе соответствующих расследований и судебного преследования наличие сотрудников, сознающих все сложности дел, связанных с сексуальным насилием.

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - Сексуальное насилие может являться военным преступлением в рамках режима серьезных нарушений, закрепленных в ЖК и ДП I (как указано в разделе 2(b) данного перечня контрольных вопросов), или в качестве другого серьезного нарушения МГП (Обычное МГП, норма 156). ЖК I, статья 49; ЖК II, статья 50; ЖК III, статья 129; ЖК IV, статья 146. Государства обязаны разыскивать лиц, обвиняемых в совершении серьезных нарушений ЖК и ДП I, и предавать их своему суду, «каково бы ни было их гражданство». Статья 1, общая для четырех Женевских конвенций. Государства-участники обязуются «соблюдать и заставлять соблюдать» Женевские конвенции. Обычное МГП, норма 157. Государства – участники ЖК и государства – участники ДП I обязаны предусмотреть для своих национальных судов универсальную юрисдикцию в отношении серьезных нарушений, закрепленных в ЖК и ДП I, и имеют право наделить свои национальные суды универсальной юрисдикцией в отношении военных преступлений, которые не являются серьезными нарушениями ЖК или ДП I. Обычное МГП, норма 158. Государства должны расследовать военные преступления, в отношении которых они обладают юрисдикцией, и при необходимости осуществлять судебное преследование подозреваемых. Международное уголовное право Статут МУС, преамбула. Обязанностью каждого государства – участника Статута МУС является «осуществление его уголовной юрисдикции над лицами, несущими ответственность за совершение международных преступлений». Конвенция против пыток Конвенция против пыток, статья 12. Каждое Государство-участник обеспечивает, чтобы его компетентные органы проводили быстрое и беспристрастное расследование, когда имеются достаточные основания полагать, что пытка была применена на любой территории, находящейся под его юрисдикцией.	Хорватия, Закон о правах лиц, пострадавших от сексуального насилия в ходе Отечественной войны, 2015 г. (на хорватском языке), статья 10. Был создан независимый экспертный орган, дающий заключения по делам, связанным с сексуальным насилием. Боливия, Закон № 879 о Комиссии по установлению истины, 2016 г. (на испанском языке). Была учреждена комиссия по расследованию нарушений прав человека, включая акты сексуального насилия. Тунис, Указ 4555 об учреждении специализированных Уголовных палат в рамках правосудия переходного периода, 2014 г. (на арабском и французском языках); Органический закон № 53 об установлении и организации правосудия переходного периода, 2013 г. (на английском, арабском и французском языках). Были созданы специализированные палаты для судопроизводства по делам о сексуальном насилии, а также комиссия, докладывающая о серьезных нарушениях прав человека.

(Продолжение на следующей странице)

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
	Военная юстиция: рассмотрение преступлений на сексуальной почве (на английском языке), Соединенное Королевство, отдел специальных расследований военной полиции, раздел IX. Сотрудников британской военной полиции постоянно обучают тому, как вести себя при расследовании преступлений на сексуальной почве, совершенных военнослужащими или против военнослужащих. Они не подчиняются командованию вооруженных сил и министерству обороны. Следователи оказывают поддержку потерпевшим.

6. НАКАЗАНИЯ

А. УСТАНАВЛИВАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО НАКАЗАНИЯ, СОРАЗМЕРНЫЕ ТЯЖЕСТИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ?

Выбор наказаний остается на усмотрение каждого государства-участника. «Пусть даже не будет единообразия в наказаниях, применяемых государствами-участниками, цель режима пресечения грубых нарушений — добиться единообразного применения санкций в связи со всеми грубыми нарушениями, перечисленными в соответствующих документах» ([Комментарий к ЖК I, статья 49](#), п. 2844).

«...наказания, существующие во внутригосударственном праве для преступлений, могут быть неадекватными в свете серьезности военных преступлений или грубых нарушений, о которых идет речь» ([Комментарий к ЖК I, статья 49](#), п. 2848).

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право • ЖК IV, статья 67. Наказание должно быть соразмерно правонарушению. • ЖК I, статья 49; ЖК II, статья 50; ЖК III, статья 129; ЖК IV, статья 146. «Высокие Договаривающиеся Стороны берут на себя обязательство ввести в действие законодательство, необходимое для обеспечения эффективных уголовных наказаний для лиц, совершивших или приказавших совершить те или иные серьезные нарушения». • Комментарий к ЖК I, статья 49, п. 2830. «...полное соблюдение Конвенций должно основываться на применении эффективных наказаний в отношении тех, кто виновен в нарушении их положений». • Комментарий к ЖК I, статья 49, пп. 2844 и 2848. Решение о выборе наказаний принимает каждое государство-участник. Наказания, существующие в законодательстве для бытовых преступлений, могут быть неадекватными в свете серьезности военных преступлений или грубых нарушений, о которых идет речь. Международное уголовное право • Статут МУС, статья 78(1). При определении наказания Суд принимает во внимание такие факторы, как тяжесть преступления и личность осужденного. Международное право прав человека, Конвенция против пыток • Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, Общая рекомендация № 35, 2017 г., пп. 29(а) и 32(а). Необходимо ввести правовые санкции, соразмерные тяжести правонарушений. • Конвенция против пыток, статья 4(2). Каждое Государство-участник устанавливает соответствующие наказания за такие преступления с учетом их тяжкого характера. Иное • Доклад Генерального секретаря ООН, представленный во исполнение пункта 2 резолюции 808 (1993) Совета Безопасности, 1993 г., п. 36. Для определения наказаний за нарушения МГП следует учитывать внутригосударственную практику.	Испания, Закон № 5, вносящий поправки в Уголовный кодекс, 2010 г. (на испанском языке), статья 180. В делах, где потерпевший был особенно уязвим, применяются более строгие наказания. Сальвадор, Уголовный кодекс, Указ № 1030, 1998 г. (на испанском языке), статьи 161 и 162. За сексуальное насилие будет назначаться более строгое наказание, если лицо, ставшее жертвой насилия, было несовершеннолетним, недееспособным, членом семьи лица, совершившего насилие, или находилось на попечении последнего. Бурунди, Закон о внесении поправок в Уголовный кодекс, 2009 г. (на французском языке), статьи 200 и 558. Наказанием за военные преступления и — при определенных обстоятельствах — изнасилование является пожизненное тюремное заключение.

7. СРЕДСТВА ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЫ

А. ПРЕДУСМАТРИВАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ДЛЯ ВСЕХ ПОТЕРПЕВШИХ СРЕДСТВА ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЫ, СОРАЗМЕРНЫЕ ТЯЖЕСТИ ПРЕСТУПЛЕНИЯ?

Средства правовой защиты могут быть предоставлены ответственным государством или частным лицом, совершившим преступление. Надлежащие средства правовой защиты для лиц, переживших сексуальное насилие, включают в себя сочетание различных мер по возмещению ущерба, в том числе выплату компенсаций, реабилитацию, предоставление сатисфакции и гарантий неповторения насилия ([Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, Общая рекомендация № 35, 2017 г.](#), пп. 29(а) и (b), 33; [Руководящая записка Генерального секретаря ООН: Возмещение ущерба за сексуальное насилие в условиях конфликта, 2014 г.](#) (на английском языке), с. 5–6).

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное уголовное право • Статут МУС, статья 75. Суд определяет меры по возмещению ущерба жертвам преступлений, подпадающих под его юрисдикцию. Международное право прав человека • Если орган по правам человека определяет, что имело место нарушение права, установленного в соответствующей конвенции, он постановляет или рекомендует принять меры по возмещению ущерба потерпевшей стороне (ЕКПЧ, статья 41; МПГПП, статья 2(3); Конвенция против пыток, статья 14; АКПЧ, статья 63). • Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, Общая рекомендация № 35, 2017 г., пп. 29(а) и (b), 33. Лицам, пережившим сексуальное насилие, должны быть предоставлены эффективные средства возмещения ущерба. Различные меры, относящиеся к возмещению ущерба, включают в себя выплату денежных компенсаций, предоставление юридических, социальных и медико-санитарных услуг для достижения полного выздоровления пострадавших, а также сатисфакции и гарантии неповторения насилия. Такие репарации должны быть адекватными и соразмерными с тяжестью причиненного ущерба. • Протокол Мапуту, статьи 4(2)(f) и 25. Государства-участники должны предусмотреть эффективные средства возмещения ущерба жертвам, определяемые компетентными судебными, административными или законодательными органами. • Стамбульская конвенция, статья 29. Иное • Основные принципы и руководящие положения, касающиеся права на правовую защиту и возмещение ущерба для жертв грубых нарушений международных норм в области прав человека и серьезных нарушений международного гуманитарного права, принятые и провозглашенные резолюцией 60/147 ГА ООН, 2005 г., пп. 8, 11, 12 и 15. Средства правовой защиты должны предоставляться жертвам без промедления и на равноправной основе. Жертвы должны получать всю необходимую информацию относительно нарушений и механизмов возмещения ущерба. Возмещение должно быть соразмерным степени тяжести нарушения и нанесенного ущерба. • Руководящая записка Генерального секретаря ООН: Возмещение ущерба за сексуальное насилие в условиях конфликта, 2014 г. (на английском языке). Надлежащее возмещение ущерба лицам, подвергшимся сексуальному насилию в связи с конфликтом, подразумевает сочетание различных мер, в том числе реституцию, выплату компенсаций, реабилитацию, предоставление сатисфакции и гарантии неповторения насилия. Они могут включать в себя срочные меры, направленные на удовлетворение насущных потребностей и предотвращение непоправимого вреда.	Колумбия, Конституционный суд, решение, 2019 г. (на испанском языке). Жертвы сексуального насилия имеют право на средства правовой защиты; при этом должны учитываться гендерные особенности потерпевших. Перу, Комплексный план возмещения ущерба, 2006 г. (на испанском языке). Жертвы сексуального насилия получают возмещение ущерба в виде услуг здравоохранения и образования, улучшения жилищных условий, а также таких символических мер, как публичные жесты доброй воли. Перу, Программа всеобъемлющего возмещения ущерба, 2005 г. (на испанском языке). Возмещение ущерба может быть обеспечено непосредственным жертвам сексуального насилия, косвенно пострадавшим лицам (родственникам, детям, рожденным в результате сексуального насилия), а также сообществам.

8. ОТДЕЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

А. СОДЕРЖИТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ОБЯЗАТЕЛЬНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ УВЕДОМЛЕНИЯ* О СЛУЧАЯХ СЕКСУАЛЬНОГО НАСИЛИЯ?

* Обязательные процедуры уведомления — существующая в некоторых странах обязанность работников сферы здравоохранения и ряда других отраслей оповещать о случаях сексуального или гендерного насилия, о которых они знают или подозревают, определенные государственные органы, в частности правоохранительные структуры. Такие процедуры включают в себя предоставление информации о личности потерпевших, не требуя на это их согласия. В некоторых случаях потерпевшего обязывают уведомить о случившемся государственные органы в качестве условия для получения медицинской помощи. Возможно, обязательные процедуры уведомления призваны содействовать борьбе с безнаказанностью, предотвращению будущих преступлений и защите потерпевших, однако они могут быть несовместимы с нормами международного права и медицинской этики и могут ставить перед работниками сферы здравоохранения правовые и этические дилеммы.

Британский Красный Крест и МККК изучили с гуманитарной точки зрения, как процедуры обязательного уведомления о случаях сексуального насилия влияют на доступ потерпевших к медицинской помощи во время вооруженных конфликтов и других чрезвычайных ситуаций, и составили доклад по итогам этой работы. Исследования велись в учреждениях сферы здравоохранения четырех стран, где происходил вооруженный конфликт или иные чрезвычайные ситуации, и были сосредоточены на взрослых, переживших сексуальное насилие. Они показали, что обязательное уведомление о случаях сексуального насилия в таких ситуациях может помешать доступу жертв этих преступлений к медицинской помощи и подвергнуть их большему риску дополнительного насилия и вреда.

В докладе содержатся рекомендации для государств, где существуют обязательные процедуры уведомления о случаях сексуального насилия, а также для доноров, медицинских работников/учреждений и Международного движения Красного Креста и Красного Полумесяца относительно того, как разрешать подобные дилеммы и более эффективно защищать здоровье, безопасность и благополучие потерпевших.

Скачать доклад можно по ссылке: [Против воли: как обязательное уведомление властей о случаях сексуального насилия влияет с гуманитарной точки зрения на доступ жертв такого насилия к медицинской помощи в условиях вооруженных конфликтов и других чрезвычайных ситуаций](#) (на английском языке).

ОТМЕТИТЬ, ЕСЛИ ПРИМЕНИМО

В. СООТВЕТСТВУЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО В ТОМ, ЧТО КАСАЕТСЯ ВОПРОСОВ ГЕНДЕРА И СЕКСУАЛЬНОГО И ГЕНДЕРНОГО НАСИЛИЯ, ДЕЙСТВУЮЩИМ МЕЖДУНАРОДНЫМ СТАНДАРТАМ, УСТАНОВЛЕННЫМ В ОБЛАСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ НА СЛУЧАЙ БЕДСТВИЙ?*

В рамках программы по законодательству о бедствиях Международная Федерация обществ Красного Креста и Красного Полумесяца (Международная Федерация) разрабатывает и распространяет рекомендации относительно наилучших методов нормативно-правового регулирования мер реагирования на бедствия и катастрофы. Она также предоставляет государствам практическую помощь в укреплении их законодательства и занимается наращиванием потенциала национальных обществ Красного Креста и Красного Полумесяца и других организаций в области такого регулирования.

* Гендер лица и другие индивидуальные факторы (в том числе возраст и сексуальная ориентация) обуславливают то, в какой степени человек подвергается риску в случае бедствий и как сильно может от них пострадать. Кроме того, исследования Международной Федерации показывают, что число случаев сексуального и гендерного насилия (СГН) часто возрастает во время бедствий и что затронутое бедствием население каждой страны, где проводились исследования, в значительной мере страдает от СГН. Поэтому национальное законодательство и политические установки, касающиеся действий в случае бедствий и катастроф, должны включать в себя положения по обеспечению гендерного равенства и инклюзивности, а также по борьбе с СГН (Международная Федерация, [Контрольный список для законодательства, подготовки к бедствиям и реагирования, 2019 г.](#)).

На своей XXXIII Международной конференции в декабре 2019 г. Международное движение Красного Креста и Красного Полумесяца официально приняло [Контрольный список для законодательства, подготовки к бедствиям и реагирования](#) (Контрольный список ПБР). Контрольный список ПБР — это практический инструмент оценки, разработанный в рамках программы Международной Федерации по законодательству о бедствиях, чтобы служить руководством по выявлению и устранению пробелов в национальном законодательстве и политических установках, касающихся обеспечения готовности к бедствиям и ликвидации их последствий. В Контрольном списке ПБР и сопровождающем его [Сводном докладе по ряду стран](#) (на английском языке) содержится несколько рекомендаций касательно гендерных вопросов и СГН. В частности, в них рекомендуется, чтобы законы и (или) политические установки:

- запрещали все формы дискриминации, включая гендерную, при обеспечении готовности к бедствиям и ликвидации их последствий;
- предписывали собирать дезагрегированные по признаку пола данные при оценке рисков, факторов уязвимости и потребностей, а также в связи с последствиями бедствий (например, данные о заболеваемости, смертности, экономических потерях);
- предписывали сотрудникам правительственных учреждений, занимающихся обеспечением готовности к бедствиям и ликвидацией их последствий, проходить обучение, призванное информировать их об особых потребностях и факторах уязвимости различных групп населения, в том числе женщин и девочек;
- требовали, чтобы государственные структуры, ответственные за защиту людей от СГН в обычное время, разработали планы действий на случай бедствий с целью обеспечить непрерывность услуг, связанных с СГН, во время крупных бедствий, в том числе оказание медицинской помощи жертвам сексуального насилия и доступ к каналам передачи информации о СГН и к правовой помощи;
- предписывали, чтобы убежища, где люди находят приют после бедствий, были спланированы и действовали таким образом, чтобы предотвращать СГН и снижать его уровень, например чтобы в них были предусмотрены запирающиеся отдельные туалеты и душевые для мужчин и женщин, а также яркое освещение в местах общего пользования и чтобы кадровый состав охраны был сбалансированным с гендерной точки зрения;
- предписывали прохождение персоналом правительственных учреждений, занимающихся обеспечением готовности к бедствиям и ликвидацией их последствий, особенно вооруженных сил и полиции, обучающих курсов, посвященных СГН.

Аналогичным образом, в [Контрольном списке](#) и сопровождающем его [Пособии](#) по законодательству и снижению риска бедствий, разработанных Международной Федерацией и Программой развития ООН (на английском языке), рекомендуется, чтобы законы и политические установки, которые касаются снижения риска бедствий, включали в себя положения, обеспечивающие выявление и принятие во внимание потребностей и факторов уязвимости, обусловленных гендерной принадлежностью.

ОТМЕТИТЬ, ЕСЛИ ПРИМЕНИМО

С. ДЛЯ ГОСУДАРСТВ АФРИКИ: РАТИФИЦИРОВАЛО ЛИ ГОСУДАРСТВО ПРОТОКОЛ МАПУТУ (ВКЛЮЧАЯ СТАТЬЮ 14(2)(С))?*

* [Протокол к Африканской хартии прав человека и народов о правах женщин в Африке](#) (Протокол Мапуту) применим лишь к африканским государствам.

В Протоколе Мапуту содержатся требования, касающиеся услуг по охране сексуального и репродуктивного здоровья жертв сексуального насилия. Если говорить конкретнее, Протокол Мапуту предусматривает, что «государства-участники принимают все надлежащие меры для защиты репродуктивных прав женщин, разрешая медицинские аборт в случаях сексуальных посягательств, изнасилования, кровосмешения и тогда, когда сохранение беременности ставит под угрозу психологическое и физическое здоровье матери либо жизнь матери или плода» (статья 14(2)(с)).

По состоянию на 2020 г. участниками Протокола Мапуту были 42 африканских государства. Три государства-участника (Камерун, Кения и Уганда) [внесли оговорки](#) к статье 14(2)(с). Руанда отозвала свою оговорку к статье 14(2)(с) в 2012 г.

Национальное законодательство государств – участников Протокола Мапуту должно отражать их обязательства согласно этому договору.

9. ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ, СВЯЗАННЫЕ С УГОЛОВНЫМ ПРЕСЕЧЕНИЕМ

А. ОБЕСПЕЧИВАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ВОЗМОЖНОСТЬ ОСУЩЕСТВЛЯТЬ УГОЛОВНОЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЕ В СВЯЗИ С СЕКСУАЛЬНЫМ НАСИЛИЕМ, СОВЕРШЕННЫМ ВО ВРЕМЯ ВООРУЖЕННОГО КОНФЛИКТА, В ЛЮБОЕ ВРЕМЯ, БЕЗ ПРИМЕНЕНИЯ СРОКА ДАВНОСТИ?

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - Обычное МГП, норма 160. Срок давности не может применяться к военным преступлениям. Международное уголовное право - Статут МУС, статья 29. «В отношении преступлений, подпадающих под юрисдикцию Суда, не устанавливается никакого срока давности». Международное право прав человека - Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, Общая рекомендация № 33, касающаяся доступа женщин к правосудию, 2015 г., рекомендация 19(f). Следует отказаться от срока давности при рассмотрении нарушений прав человека по гендерному признаку, таких как сексуальное насилие. Иное - ООН, Конвенция о неприменимости срока давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества, 1968 г., преамбула и статья 1. К военным преступлениям не применяются никакие сроки давности. - Европейская конвенция о неприменимости сроков давности к преступлениям против человечества и военным преступлениям, 1974 г., статья 1. Срок давности не применяется к военным преступлениям. - Основные принципы и руководящие положения, касающиеся права на правовую защиту и возмещение ущерба для жертв грубых нарушений международных норм в области прав человека и серьезных нарушений международного гуманитарного права, принятые и провозглашенные резолюцией 60/147 ГА ООН, 2005 г., раздел IV, принципы 6 и 7. «...действие положений о сроке давности не должно распространяться на грубые нарушения международных норм в области прав человека и серьезные нарушения международного гуманитарного права, которые являются преступлениями согласно международному праву».	Колумбия, Закон № 1719, касающийся доступа жертв сексуального насилия, особенно сексуального насилия, связанного с вооруженным конфликтом, к правосудию и других вопросов, 2014 г. (на испанском языке), статья 16. Не существует срока давности в отношении военных преступлений, преступлений против человечности и геноцида. Испания, Закон № 5, вносящий поправки в Уголовный кодекс, 2010 г. (на испанском языке), поправки к статьям 130 и 131. Согласно этим поправкам срок давности не применяется к военным преступлениям, преступлениям против человечности и геноциду. Эфиопия, дело Менгисту и др. (Special Prosecutor's Office, Mengistu and others, 1995, пара. 828, на английском языке). Прокурор заявил, что на военные преступления не распространяется срок давности — это общепризнанный обычай. Кыргызская Республика, Уголовный кодекс, 2017 г., статья 62. Срок давности не применим к военным преступлениям, в том числе к таким, как «преднамеренное причинение тяжелых страданий, психического расстройства, серьезного увечья» лицам, пользующимся защитой.

(Продолжение на следующей странице)

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
	Сальвадор, Уголовно-процессуальный кодекс, Указ № 733, 2009 г., (на испанском языке), статья 32. Не существует срока давности в отношении пыток, нарушений законов и обычаев войны и сексуального насилия, если такие действия были совершены после вступления в силу данного кодекса. Бурунди, Закон о внесении поправок в Уголовный кодекс, 2009 г. (на французском языке), статья 155. Не существует срока давности в отношении военных преступлений.

В. НАДЕЛЯЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО НАЦИОНАЛЬНЫЕ СУДЫ УНИВЕРСАЛЬНОЙ ЮРИСДИКЦИЕЙ В ОТНОШЕНИИ АКТОВ СЕКСУАЛЬНОГО НАСИЛИЯ, КОТОРЫЕ ПРЕДСТАВЛЯЮТ СОБОЙ СЕРЬЕЗНЫЕ НАРУШЕНИЯ, ЗАКРЕПЛЕННЫЕ В ЖЕНЕВСКИХ КОНВЕНЦИЯХ 1949 Г. И ДОПОЛНИТЕЛЬНОМ ПРОТОКОЛЕ I 1977 Г.?

Государства – участники ЖК и государства – участники ДП I обязаны предусмотреть в своем национальном законодательстве универсальную юрисдикцию в отношении тех военных преступлений, которые известны как «серьезные нарушения» этих договоров и совершаются во время МВК ([ЖК I](#), статья 49; [ЖК II](#), статья 50; [ЖК III](#), статья 129; [ЖК IV](#), статья 146; [ДП I](#), статья 85(1) и (5); [Обычное МГП, норма 157](#)). Государства имеют право предусмотреть в своем национальном законодательстве универсальную юрисдикцию в отношении других серьезных нарушений МГП, не закрепленных в ЖК и ДП I, но все равно являющихся военными преступлениями и совершенных во время МВК или НМВК ([Обычное МГП, норма 157](#)). Государства должны расследовать военные преступления, в отношении которых они обладают юрисдикцией, и при необходимости осуществлять судебное преследование ([Обычное МГП, норма 158](#)).

Некоторые государства ставят применение универсальной юрисдикции в отношении серьезных нарушений ЖК и ДП I или других серьезных нарушений МГП в зависимость от определенных условий, например от присутствия обвиняемого на территории государства (публикация МККК «Предотвращение и пресечение международных преступлений» (ICRC, ‘[Preventing and Repressing International Crimes: Towards an “Integrated” Approach Based on Domestic Practice](#)’, pp. 53–122)). «Такие условия должны иметь целью повышение эффективности и предсказуемости универсальной юрисдикции, а не излишнее ограничение возможности предать правосудию лиц, подозреваемых в совершении преступлений» ([МККК, Заявление на заседании Шестого комитета Генеральной Ассамблеи ООН об «охвате и применении принципа универсальной юрисдикции», 2019 г.](#) (на английском языке)).

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Серьезные нарушения, закрепленные в ЖК и ДП I - Серьезные нарушения ЖК и ДП I являются военными преступлениями (ДП I, статья 85(5); Обычное МГП, норма 156; Статут МУС, статья 8(2)(а). Сексуальное насилие запрещено как серьезное нарушение ЖК и ДП I, будучи охваченным такими составами преступлений, как «пытки», «бесчеловечное обращение», «причинение серьезного увечья» или «нанесение ущерба здоровью»: ЖК I, статья 50; ЖК II, статья 51; ЖК III, статья 130; ЖК IV, статья 147 (см. раздел 2(б) данного перечня контрольных вопросов). - Государства-участники обязаны разыскивать лиц, обвиняемых в том, что они совершили или приказали совершить серьезные нарушения, и предавать их своему суду, «каково бы ни было их гражданство» (ЖК I, статья 49; ЖК II, статья 50; ЖК III, статья 129; ЖК IV, статья 146). Другие серьезные нарушения МГП, не указанные прямо в ЖК и ДП I - Государства имеют право наделять свои национальные суды универсальной юрисдикцией в отношении серьезных нарушений МГП, не указанных прямо в ЖК и ДП I, но являющихся военными преступлениями (Обычное МГП, норма 157). - Они обязаны, по меньшей мере, осуществлять юрисдикцию в отношении военных преступлений, предположительно совершенных их гражданами или вооруженными силами или на их территории (Обычное МГП, норма 158). Международное уголовное право Статут МУС, преамбула. Государства должны осуществлять свою юрисдикцию в отношении международных преступлений.	Серьезные нарушения, закрепленные в ЖК и ДП I Некоторые государства выполнили свое обязательство наделять национальные суды универсальной юрисдикцией в отношении серьезных нарушений, закрепленных в ЖК и ДП I. К их числу относятся: Австралия, Австрия, Азербайджан, Бангладеш, Барбадос, Беларусь, Бельгия, Болгария, Ботсвана, Вануату, Великобритания, Гватемала, Германия, Дания, Зимбабве, Израиль, Испания, Канада, Кения, Кипр, Куба, Люксембург, Маврикий, Малави, Малайзия, Нигерия, Новая Зеландия, Острова Кука, Папуа-Новая Гвинея, Парагвай, Польша, Российская Федерация, Сейшелы, Сингапур, Уганда, Финляндия, Франция, Швейцария и ЮАР (Обычное МГП, норма 157, примечание 17).

(Продолжение на следующей странице)

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
	Другие серьезные нарушения МГП, не указанные прямо в ЖК и ДП I Некоторые государства наделили свои суды универсальной юрисдикцией в отношении военных преступлений (не входящих в число серьезных нарушений, закрепленных в ЖК и ДП I). Среди них: Бельгия, Великобритания, Германия, Канада и Новая Зеландия (Обычное МГП, норма 157, примечание 11). Канада, дело Муньянезы (Quebec Court of Appeals, <i>Désiré Munyaneza</i>, 2014, на английском и французском языках). Апелляционный суд Квебека воспользовался универсальной юрисдикцией для уголовного преследования в связи с актами сексуального насилия, которые представляют собой военные преступления, совершенные во время НМВК (не являются серьезными нарушениями ЖК и ДП I).

С. (ФАКУЛЬТАТИВНО) ДАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО НАЦИОНАЛЬНЫМ СУДАМ ВОЗМОЖНОСТЬ ВЫДАВАТЬ* ПОДОЗРЕВАЕМЫХ ИЛИ ОКАЗЫВАТЬ ВЗАИМНУЮ ПРАВОВУЮ ПОМОЩЬ В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ?

* Выдача подразумевает передачу подозреваемых для суда другой заинтересованной стороне, если такая сторона имеет доказательства, дающие основания для обвинения этих лиц ([ЖК I](#), статья 49; [ЖК II](#), статья 50; [ЖК III](#), статья 129; [ЖК IV](#), статья 146).

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право • ЖК I, статья 49; ЖК II, статья 50; ЖК III, статья 129; ЖК IV, статья 146. Каждое государство-участник обязано разыскивать лиц, обвиняемых в том, что они совершили или приказали совершить серьезное нарушение ЖК или ДП I, и предавать их своему суду или выдавать их другой стороне (сексуальное насилие является таким серьезным нарушением: см. дополнительную информацию о серьезных нарушениях, закрепленных в ЖК и ДП I, в разделе 2(b) данного перечня контрольных вопросов). • ДП I, статья 88. Государства-участники оказывают друг другу содействие в уголовных делах, возбуждаемых в связи с серьезными нарушениями ЖК и ДП I. Взаимная правовая помощь включает в себя сотрудничество в том, что касается выдачи лиц, подозреваемых в совершении преступлений. • ДП I, статья 89. В случае серьезных нарушений ЖК и ДП I (включая акты сексуального насилия) государства-участники должны совместно или индивидуально принимать меры в сотрудничестве с ООН. • Обычное МГП, норма 161. В ходе и МВК, и НМВК государства должны прилагать все усилия к тому, чтобы, насколько возможно, сотрудничать друг с другом в целях расследования военных преступлений и судебного преследования подозреваемых. • Второй протокол к Гаагской конвенции о защите культурных ценностей в случае вооруженного конфликта 1954 года, 1999 г., статья 19(1). Стороны оказывают друг другу помощь в связи с расследованиями, уголовным преследованием или процедурами выдачи, включая содействие в получении имеющихся у них доказательств. Международное уголовное право • Статут МУС, статья 89. Если Суд просит государство-участника арестовать или предоставить в его распоряжение лицо, подозреваемое в совершении преступления, подпадающего под юрисдикцию Суда (включая военные преступления в виде сексуального насилия), государство-участник обязано выполнить эту просьбу. Международное право прав человека, Конвенция против пыток • Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии, 2000 г., статья 10(1). Государства-участники сотрудничают в том, что касается предупреждения, обнаружения и расследования эксплуатации детей, а также уголовного преследования и наказания виновных в ней лиц.	Соединенное Королевство, Закон об экстрадиции, 2003 г. (на английском языке), раздел 196; дело Ганича (Magistrates' Court, Ganić, 2010, para. 6, на английском языке). Деяние, которое представляет собой серьезное нарушение, закрепленное в ЖК и ДП I, является преступлением, влекущим за собой выдачу. Португалия, Закон о международном судебном сотрудничестве в уголовных делах, 1999 г. (на португальском языке). Португалия сотрудничает с другими государствами в области уголовного судопроизводства (в том числе в том, что касается выдачи, передачи дел и лиц, исполнения приговоров и правовой взаимопомощи). Обязанность сотрудничать не допускает исключений, когда речь идет о военных преступлениях и других нарушениях ЖК (статья 7).

(Продолжение на следующей странице)

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
• Конвенция против пыток, статьи 3, 7(1), 8 и 9(1). Ни одно государство-участник не должно выдавать какое-либо лицо другому государству, если существуют серьезные основания полагать, что этому лицу может угрожать там применение пыток (сексуальное насилие может являться пыткой, как указано в разделе 2(а) данного перечня контрольных вопросов). Государство-участник может либо передать дело, касающееся пыток, своим компетентным органам власти для судебного преследования, при условии что оно подпадает под его юрисдикцию, либо выдать подозреваемого. Преступление пытки считается преступлением, влекущим за собой выдачу. Государства-участники оказывают друг другу наиболее полную помощь в связи с уголовно-процессуальными действиями, предпринятыми в отношении пыток, включая предоставление всех имеющихся в их распоряжении доказательств, необходимых для судебного разбирательства. • Стамбульская конвенция, статьи 18(2) и 62.	

D. ПРОВОДИТСЯ ЛИ В НАЦИОНАЛЬНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РАЗЛИЧИЕ МЕЖДУ РАЗНЫМИ ВИДАМИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ, НАПРИМЕР, МЕЖДУ ИНДИВИДУАЛЬНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ, ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ КОМАНДИРОВ И НАЧАЛЬНИКОВ?

«Командиры и другие начальники несут уголовную ответственность за военные преступления, совершенные их подчиненными, если они знали или могли знать, что эти подчиненные намереваются совершить или совершают такие преступления, и не приняли всех необходимых и разумных мер в пределах своих полномочий для предотвращения преступлений, или, если такие преступления были совершены, для наказания совершивших их лиц» ([Обычное МГП, норма 153](#)). «Кроме этого, судебной практикой был прояснен вопрос о том, что принадлежность начальника к вооруженным силам не является непереносимым условием и что на политического руководителя или гражданского начальника также может быть возложена ответственность за военные преступления, совершенные лицами, находящимися в его подчинении» ([информационный бюллетень МККК «Непринятие мер и ответственность начальника», 2013 г., с. 2](#)). Специальные международные трибуналы подтверждают, что если начальник обладает «эффективным контролем» над действиями подчиненного (фактической возможностью предотвратить деяния и наказать совершивших их лиц), то начальника можно привлечь к ответственности, в случае если он не принял мер реагирования на преступные действия подчиненного (там же).

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право • ЖК I, статья 49; ЖК II, статья 50; ЖК III, статья 129; ЖК IV, статья 146. «Каждая Высокая Договаривающаяся Сторона обязуется разыскивать лиц, обвиняемых в том, что они совершили или приказали совершить то или иное из упомянутых серьезных нарушений» (<i>курсив наш</i>). • ДП I, статья 86(2). Начальник будет нести индивидуальную ответственность за действия своих подчиненных, если он знал или имел в своем распоряжении информацию, которая должна была бы дать ему возможность прийти к заключению в обстановке, существовавшей в то время, что такие подчиненные совершают или намереваются совершить серьезное нарушение ЖК или ДП I, и если он не принял всех практически возможных мер в пределах своих полномочий для предотвращения или пресечения этого нарушения (ответственность начальника). • ДП I, статья 87(3). Командир будет нести индивидуальную ответственность за действия своих подчиненных, если он не предотвратил совершение подчиненными нарушений или не возбудил дисциплинарного или уголовного преследования против тех, кто допустил такие нарушения (ответственность командира). • Обычное МГП, норма 153. См. выше. Международное уголовное право • Статут МУС, статья 25(2) и (3). Лицо может нести индивидуальную ответственность за преступление, подпадающее под юрисдикцию Суда (в том числе за военное преступление в виде сексуального насилия), если это лицо: совершает такое преступление индивидуально или совместно с другим лицом; покушается на совершение такого преступления; приказывает, подстрекает или побуждает совершить такое преступление либо с целью облегчить совершение такого преступления пособничает или каким-либо иным образом содействует его совершению или покушению на него. • Статут МУС, статья 28(a) и (b). Военный командир или другой начальник подлежит уголовной ответственности за преступления, подпадающие под юрисдикцию Суда, совершенные силами или лицами, находящимися под его эффективным командованием и контролем либо под его эффективной властью и контролем, в результате неосуществления им контроля надлежащим образом над такими силами или лицами.	Германия, дело Мурванашьяки и Мусони (Higher Regional Court of Stuttgart, Judgment, Ignace Murwanashyaka and Straton Musoni, 2015, на немецком языке). Высокий региональный суд Штутгарта утвердил приговор, вынесенный двум лидерам повстанческой группировки хуту в Руанде за серьезные нарушения ЖК, на основании того, что они были лидерами иностранной террористической организации, и за содействие в совершении военных преступлений. Беларусь, Уголовный кодекс, 1999 г., статья 137. Командир будет нести ответственность за непринятие мер для предупреждения и пресечения военных преступлений, совершенных его подчиненными.

(Продолжение на следующей странице)

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное право прав человека • Стамбульская конвенция, статья 41. В качестве правонарушения устанавливается совершение деяния, помощь или подстрекательство при его совершении либо покушение на его совершение. Иное • Информационный бюллетень МККК «Непринятие мер и ответственность начальника», 2013 г., с. 2. Начальник несет ответственность соразмерно тяжести совершенных нарушений.	

Е. СОДЕРЖИТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ЗАПРЕТ АМНИСТИРОВАТЬ* ЛИЦ, СОВЕРШИВШИХ ВОЕННЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ?

* Амнистия — это официальный законодательный или исполнительный акт, проспективно или ретроактивно отменяющий уголовное расследование или преследование в отношении отдельного лица, группы или класса лиц и (или) определенных преступлений и отменяющий любые наказания ([информационный бюллетень МККК «Амнистии и МГП: цель и сфера применения»](#), 2017 г., с. 1). Амнистия в связи с военными преступлениями была бы несовместима с нормой, обязывающей государства расследовать военные преступления и осуществлять судебное преследование подозреваемых в них лиц ([Обычное МГП, норма 158](#)).

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - Обычное МГП, норма 158. См. выше. - Обычное МГП, норма 159. «По окончании военных действий органы, находящиеся у власти, должны стремиться предоставить как можно более широкую амнистию лицам, участвовавшим в немеждународном вооруженном конфликте, или лицам, лишенным свободы по причинам, связанным с вооруженным конфликтом, <i>за исключением лиц, подозреваемых или обвиняемых в военных преступлениях или осужденных за их совершение</i>» (курсив наш). - Комментарий к ЖК I, статья 49, п. 2845. Амнистия, предоставляемая лицам, которые участвовали в вооруженном конфликте, не должна распространяться на тех, кто подозревается в совершении серьезных нарушений ЖК и ДП I или других серьезных нарушений МГП. Международное уголовное право - Чрезвычайные палаты в судах Камбоджи, дело Иенга Сари (Decision on Ieng Sary's Rule 89 Preliminary Objections, 2011, para. 39); МТБЮ, дело Фурунджи (ICTY Trial Chamber, Furundžija, Judgment, 1998, para. 155). Международные уголовные суды и трибуналы постановляют, что закон об амнистии не может освободить соответствующее государство от обязанности обеспечить судебное преследование или наказание лиц, совершивших серьезные нарушения, закрепленные в ЖК и ДП I, пытки или военные преступления в целом. Как указано в разделе 2(a) данного перечня контрольных вопросов, сексуальное насилие является видом пытки. - Устав Специального суда по Сьерра-Леоне, статья 10. Амнистия не является препятствием для уголовного преследования в связи с военными преступлениями. Специальный суд по Сьерра-Леоне, дело Каллона и Камары, решение в отношении юрисдикции (Appeals Chamber, Decision on Challenge to Jurisdiction: Lomé Accord Amnesty, 2004, paras. 71–72). Суд подтвердил, что закон об амнистии не исключает уголовного преследования в связи с военными преступлениями. Международное право прав человека - МСПЧ, Дело против Сальвадора о резне в Мосоте (Massacres of El Mozote and Nearby Places v. El Salvador, 2012, para. 286). В контексте НМВК МСПЧ постановил, что закон об амнистии не препятствует расследованию военных преступлений и судебному преследованию виновных в них лиц. - Комитет ООН по правам человека, Замечание общего порядка № 20, 1992 г., п. 15. Амнистии обычно несовместимы с обязанностью государств проводить расследование актов пыток. «Государства не могут лишать лиц права на эффективное использование какого-либо средства защиты». - Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, Общая рекомендация № 33, касающаяся доступа женщин к правосудию, 2015 г., рекомендация 19(f). Действие амнистий не должно распространяться на лиц, виновных в нарушениях прав человека по гендерному признаку, таких как акты сексуального насилия. Иное - Совет Безопасности ООН, резолюция 1315, 2000 г., преамбула. Совет Безопасности подтверждает, что амнистии не могут распространяться на военные преступления.	Филиппины, Указ № 1377, 2007 г. (на английском языке). Указ исключает из сферы действия законов об амнистии определенные преступления, в том числе изнасилование и пытки. Демократическая Республика Конго, Закон № 14/006 об амнистиях в отношении повстанческой деятельности, участия в военных действиях и политических преступлений, 2014 г. (на французском языке). Закон исключает из сферы действия национального законодательства об амнистиях ряд преступлений, включая военные преступления, пытки, изнасилование и другие формы сексуального насилия. Бурунди, Закон о внесении поправок в Уголовный кодекс, 2009 г. (на французском языке), статья 171. Амнистия не применяется в отношении военных преступлений, геноцида и преступлений против человечности.

Г. ЗАПРЕЩАЕТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ССЫЛАТЬСЯ НА ПРИКАЗ НАЧАЛЬНИКА КАК НА ОСНОВАНИЕ ДЛЯ ОСВОБОЖДЕНИЯ ОТ ОТВЕТСТВЕННОСТИ* ЛИЦ, ОБВИНЯЕМЫХ В ВОЕННЫХ ПРЕСТУПЛЕНИЯХ?

* Ссылка на приказ начальника как на основание для освобождения от ответственности — утверждение, что преступление было совершено лицом по приказу правительства или начальника (военного или гражданского) ([Статут МУС](#), статья 33(1)).

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - Обычное МГП, норма 154. Каждый комбатант обязан не повиноваться явно незаконному приказу. - Обычное МГП, норма 155. Подчинение приказу начальника не освобождает подчиненного от уголовной ответственности, если подчиненный знал, что действие, которое ему приказано совершить, является незаконным, или должен был знать об этом в связи с явно незаконным характером этого действия. Международное уголовное право Статут МУС, статья 33(1). «Тот факт, что преступление, подпадающее под юрисдикцию Суда, было совершено лицом по приказу правительства или начальника, будь то военного или гражданского, не освобождает это лицо от уголовной ответственности, за исключением случаев, когда: а) это лицо было юридически обязано исполнять приказы данного правительства или данного начальника; б) это лицо не знало, что приказ был незаконным; и с) приказ не был явно незаконным». Устав МТБЮ, 1993 г., статья 7(4); Устав МУТР, 1994 г., статья 6(4); Устав Специального трибунала по Ливану, статья 3(3); Устав Специального суда по Сьерра-Леоне, статья 6(4). Тот факт, что обвиняемый действовал по приказу правительства или начальника, не освобождает его от уголовной ответственности, однако может рассматриваться как основание для смягчения наказания, если суд или трибунал признает, что этого требуют интересы правосудия. Конвенция против пыток Конвенция против пыток, статья 2(3). Приказ вышестоящего начальника или государственной власти не может служить оправданием пыток (сексуальное насилие является пыткой, как указано в разделе 2(а) данного перечня контрольных вопросов). Иное ООН, Кодекс поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка, 1979 г., статья 5. Нельзя ссылаться на распоряжения вышестоящих лиц для оправдания пыток или других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (сексуальное насилие является пыткой, как указано в разделе 2(а) данного перечня контрольных вопросов). ООН, Основные принципы применения силы и огнестрельного оружия должностными лицами по поддержанию правопорядка, 1990 г., п. 26. Исполнение приказов вышестоящих должностных лиц не является оправданием, если приказ был явно незаконным и подчиненный имел разумную возможность отказаться от его исполнения. Временная администрация ООН в Восточном Тиморе, Постановление о создании особых коллегий по тяжким преступлениям, UNTAET/REG/2000/15, 2000 г. (на английском языке), раздел 21. Приказ начальника не признается обстоятельством, освобождающим от ответственности.	Австралия, Закон о военных преступлениях, 1945 г., поправки от 2001 г. (на английском языке), раздел 16. Закон исключает возможность ссылаться на приказ начальника как на основание для освобождения от ответственности, однако позволяет учитывать это обстоятельство при вынесении надлежащего приговора. Российская Федерация, Уголовный кодекс, 1996 г., статья 42. Исключается уголовная ответственность для лиц, которые не исполняют заведомо незаконные приказы. Бурунди, Закон о внесении поправок в Уголовный кодекс, 2009 г. (на французском языке), статья 31. Лица, обвиняемые в военных преступлениях, не могут ссылаться на приказ начальника как на основание для освобождения от ответственности.

G. МОГУТ ЛИ НАЦИОНАЛЬНЫЕ СУДЫ ПРИМЕНЯТЬ СООТВЕТСТВУЮЩИЕ НОРМЫ ОБЫЧНОГО МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА, КОТОРЫЕ БЫЛИ ПРИМЕНИМЫ В ТОТ МОМЕНТ И В ТОМ МЕСТЕ, КОГДА И ГДЕ БЫЛО СОВЕРШЕНО ДЕЯНИЕ?

«Никто не может быть обвинен в совершении уголовного преступления или осужден за него на основании любого действия или упущения, которые не представляли собой уголовное преступление в соответствии с нормами национального законодательства или международного права, действовавшими на момент совершения этого действия или упущения; равным образом не может налагаться более суровое наказание, чем то, которое было применимо в то время, когда было совершено данное уголовное преступление» (*Обычное МГП, норма 101*). Национальные суды как таковые должны иметь возможность применять нормы как международного права, так и национального законодательства. Однако конституции некоторых государств требуют криминализации международных преступлений на национальном уровне в качестве условия для преследования совершивших их лиц в национальных судах (см., например, дело Полюховича в Австралии: *Polyukhovich v. Commonwealth (1991) 172 CLR 501, 563, Brennan J*). Поэтому государства – участники ЖК и ДП должны предпринимать все необходимые усилия для инкорпорирования уголовных положений в свое национальное законодательство, чтобы гарантировать, что они смогут расследовать будущие нарушения МГП, привлекать к суду виновных в них лиц и принимать меры для ликвидации их последствий (см. доклад о 14-м Международном конгрессе уголовного права «Международные преступления и национальное уголовное законодательство»: *XIVth International Congress on Penal Law, 'International Crimes and Domestic Criminal Law'*, *International Review of the Red Cross*, Vol. 30, No. 274, 1990, p. 61).

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
Международное гуманитарное право - ЖК IV, статья 67; ДП II, статья 6(2)(с); Обычное МГП, норма 101. Никто не может быть обвинен в совершении уголовного преступления или осужден за него на основании любого действия или бездействия, которые не представляли собой уголовного преступления в соответствии с нормами национального законодательства или международного права, действовавшими на момент совершения этого действия или бездействия; равным образом не может налагаться более суровое наказание, чем то, которое было применимо в то время, когда было совершено данное уголовное преступление. Международное уголовное право - Статут МУС, статья 22(1). Лицо подлежит ответственности только за то деяние, которое являлось уголовным преступлением в момент его совершения. Международное право прав человека - ЕКПЧ, статья 7(1); МПГПП, статья 15(1); АКПЧ, статья 9; АХПЧН, статья 7(2). МПГПП предусматривает, что лицо может нести уголовную ответственность лишь за то деяние, которое на момент совершения являлось уголовным преступлением согласно нормам национального законодательства или международного права. Иное - Всеобщая декларация прав человека, статья 11(2). - Доклад Генерального секретаря ООН, представленный во исполнение пункта 2 резолюции 808 (1993) Совета Безопасности, 1993 г., пп. 34–36. Суд может применять нормы обычного международного права, которые были применимы в момент совершения соответствующего деяния.	Канада, дело Муньянезы (<i>Quebec Court of Appeals, Désiré Munyaneza, 2014, paras. 20–55</i>). Суд подтвердил юрисдикцию канадского суда в отношении деяний, которые являлись преступлениями по международному праву в тот момент и в том месте, когда и где они были совершены. ЮАР, Закон об имплементации Женевских конвенций, 2012 г. (на английском языке), статья 7(4). «Ничто в настоящем Законе не может быть истолковано как мешающее судебному преследованию любого лица, обвиняемого в совершении нарушения норм обычного международного гуманитарного права до момента вступления в силу настоящего Закона». Колумбия, Законодательный акт о внесении поправок в статьи 116, 152 и 221 Конституции, 2012 г. (на испанском языке). МГП применяют исключительно следственные органы и органы уголовного преследования. В Акте предусмотрено принятие закона, который приведет уголовное законодательство Колумбии в соответствие с нормами МГП и даст толкование последних.

(Продолжение на следующей странице)

ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ	ПРАКТИКА ГОСУДАРСТВ
	Босния и Герцеговина, дело Самарджича (<u>Court of Bosnia and Herzegovina, Prosecutor v. Neđo Samardžić, 2006</u>, на английском языке). Суд оправдал уголовное преследование в связи с сексуальным рабством на том основании, что в национальном Уголовном кодексе были кодифицированы преступления, которые уже признавались таковыми в рамках обычного МГП в тот момент, о котором шла речь в деле. Суд пояснил, что судебное преследование обвиняемого в соответствии с положениями национального Уголовного кодекса не нарушило принципа законности. <u>Камерун, Конституция (с поправками), 1996 г.</u> (на английском языке), статья 45. Международные договоры и международные соглашения, которые были ратифицированы, обладают преимущественной силой по сравнению с национальным законодательством.

10. СОКРАЩЕНИЯ

АКПЧ	Американская конвенция о правах человека от 22 ноября 1969 г.
АХПЧН	Африканская хартия прав человека и народов от 27 июня 1981 г.
Джохьякартские принципы	Принципы применения международно-правовых норм о правах человека в отношении сексуальной ориентации и гендерной идентичности 2006 г., с дополнением от 10 ноября 2017 г.
ДП I	Дополнительный протокол к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 года, касающийся защиты жертв международных вооруженных конфликтов (Протокол I), от 8 июня 1977 г.
ДП II	Дополнительный протокол к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 года, касающийся защиты жертв вооруженных конфликтов немеждународного характера (Протокол II), от 8 июня 1977 г.
ЖК	Четыре Женевские конвенции от 12 августа 1949 г.
ЖК I	Конвенция об улучшении участи раненых и больных в действующих армиях от 12 августа 1949 г.
ЖК II	Конвенция об улучшении участи раненых, больных и лиц, потерпевших кораблекрушение, из состава вооруженных сил на море от 12 августа 1949 г.
ЖК III	Конвенция об обращении с военнопленными от 12 августа 1949 г.
ЖК IV	Конвенция о защите гражданского населения во время войны от 12 августа 1949 г.
Конвенция о ликвидации дискриминации в отношении женщин	Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин от 18 декабря 1979 г.
ЕКПЧ	Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г.
ЕСПЧ	Европейский суд по правам человека
Комментарий к ДП I	Yves Sandoz, Christophe Swinarski and Bruno Zimmermann (eds), Commentary on the Additional Protocols of 8 June 1977 to the Geneva Conventions of 12 August 1949, ICRC/Martinus Nijhoff Publishers, Geneva, 1987
Комментарий к ДП II	Комментарий к Дополнительному протоколу к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 года, касающемуся защиты жертв вооруженных конфликтов немеждународного характера (Протокол II). Сост. С.–С. Жюно. Под ред. И. Сандо, К. Свиарски, Б. Циммермана. МККК, 1998
Комментарий к ЖК I	МККК. Комментарий к Женевской конвенции I: Конвенция об улучшении участи раненых и больных в действующих армиях. МККК, 2021
Комментарий к ЖК III	ICRC, Commentary on the Third Geneva Convention: Convention (III) relative to the Treatment of Prisoners of War, 2020
Комментарий к ЖК IV	Jean S. Pictet (ed.), The Geneva Conventions of 12 August 1949: Commentary, Vol. IV: Geneva Convention relative to the Protection of Civilian Persons in Time of War, ICRC, Geneva, 1958
Конвенция против пыток	Конвенция против пыток или других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 г.
КПР	Конвенция о правах ребенка от 20 ноября 1989 г.

Общая статья 3	Статья 3, общая для всех четырех Женевских конвенций 1949 г.
Обычное МГП	Хенкертс Ж.-М., Досвальд-Бек Л. Обычное международное гуманитарное право. Нормы. МККК, 2006
МВК	Международный вооруженный конфликт
МГП	Международное гуманитарное право
МКПЧ	Межамериканская комиссия по правам человека
МПГПП	Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г.
МППЧ	Международное право прав человека
МПЭСКП	Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 г.
МСПЧ	Межамериканский суд по правам человека
МТБЮ	Международный уголовный трибунал по бывшей Югославии
МУС	Международный уголовный суд
МУТР	Международный уголовный трибунал по Руанде
НМВК	Немеждународный вооруженный конфликт
Протокол Мапуту	Протокол к АХПЧН о правах женщин в Африке 2003 г.
СААРК	Ассоциация регионального сотрудничества Южной Азии
Стамбульская конвенция	Конвенция Совета Европы о предотвращении и борьбе с насилием в отношении женщин и домашним насилием от 11 мая 2011 г.
Статут МУС	Римский статут Международного уголовного суда от 17 июля 1998 г.

МККК помогает людям, пострадавшим от вооруженных конфликтов и других ситуаций насилия по всему миру. Организация делает все возможное, чтобы защитить их жизнь и достоинство и облегчить их страдания. В этой работе МККК часто сотрудничает со своими партнерами по Движению Красного Креста и Красного Полумесяца.