

## Анализ к проекту Закона Кыргызской Республики «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Кыргызской Республики (в Уголовный кодекс Кыргызской Республики, Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики Уголовно-исполнительный кодекс Кыргызской Республики)»

За последние годы в Кыргызстане происходит много случаев насилия над детьми, как физического, так и сексуального характера. В интернет пространстве, а также в обществе все больше поднимается вопрос о повышении ответственности лиц, совершивших преступление сексуального характера в отношении детей, не достигших 18 лет. Большой резонанс в обществе вызвал вопрос насилия в отношении малолетних детей.

Мнение граждан разделились, кто-то считает, что необходимо ужесточать ответственность за педофилию путем введения смертной казни, а другая часть граждан отмечает что предлагаемая норма противоречит международным нормам, а также Конституции Кыргызской Республики где установлено, что посягательство на жизнь и здоровье человека недопустимо. Вместе с тем, согласно основному закону страны никто не может быть произвольно лишен жизни.

После чего, 8 сентября 2022 года на сайте Жогорку Кенеша за № 6-17475/22 был размещен проект Закона Кыргызской Республики «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Кыргызской Республики (в Уголовный кодекс Кыргызской Республики, Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики, Уголовно-исполнительный кодекс Кыргызской Республики)», инициатором законопроекта является депутат Улан Бакасов.

Инициатор вышеотмеченного законопроекта предлагает сразу несколько инициатив.

Первой инициативой предлагается ужесточить наказание за вышеуказанное деяние, увеличив срок **до двадцати лет или пожизненным лишением свободы** в отношении ребенка не достигшего возраста четырнадцати лет. Предлагаемая норма об увеличении сроков ответственности вполне реализуемая и эффективная мера, применяемая в большинстве стран мира.

Согласно действующему Уголовному Кодексу Кыргызской Республики части 4 статьи 154 за изнасилование, совершенное в отношении ребенка, не достигшего *возраста четырнадцати лет* предусматривается **пятнадцатилетний срок лишения свободы или пожизненное лишение свободы**. Данный вид преступления по характеру и степени общественной опасности относится к особо тяжким преступлениям, за которое устанавливается наказание в виде лишения свободы *на срок свыше десяти лет или пожизненное лишение свободы*.

Второй инициативой депутата является ужесточение ответственности за педофилию путем **применения хирургической кастрации для лиц**, совершивших преступления против половой неприкосновенности малолетних и несовершеннолетних лиц. Данная норма вносится в статью 116 Уголовного Кодекса КР.

Важно отметить, что и действующим Уголовным кодексом применима ответственность за преступление, совершенное в отношении лиц, не достигших 14 лет **в виде пятнадцатилетнего срока лишения свободы или пожизненного лишения свободы**. Как нам всем известно, настоящая норма, применима лишь теоретически, так как,

на практике лишь малая часть жертв обращается в правоохранительные органы за защитой. Также, не мало случаев, когда дело не доходит до суда, а прекращается еще в досудебном разбирательстве. Все эти факты говорят об отсутствии доверия к правоохранительным и судебным органам. Немаловажным остается факт угроз жертве насилия со стороны родственников обвиняемого. К жертве преступления может оказываться психологическое, физическое давление со стороны близких, в целях отказа от своих претензий или пойти на мировое соглашение путем примирения сторон.

Вместе с тем, в Статье 7 Международного пакта о гражданских и политических правах установлена норма о недопустимости пыток, жестокого бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания, ***а также запрещено проведение медицинских или научных опытов без согласия лица.***

Согласно законопроекту, хирургическая кастрация будет осуществляться путем хирургического вмешательства с удалением репродуктивного органа. Проводится хирургическая кастрация будет в медицинских учреждениях органов уголовно-исполнительной системы и (или) органов здравоохранения.

Принудительные меры медицинского характера будут назначаться судом, лицам, совершившим тяжкие и особо тяжкие преступления, такие как:

- Изнасилование группой лиц, совершенное группой лиц по предварительному сговору, соединенное с угрозой насилия, опасного для жизни или здоровья; совершенное с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или ее близким; совершенное в отношении ребенка в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет.
- Деяния, совершенные в отношении ребенка, не достигшего возраста четырнадцати лет, а также действия, указанные в статьях 155, 156, 157 статей особенной части Уголовного Кодекса.

Инициированным законопроектом предлагается, что вышеуказанным лицам, совершившим изнасилование, принудительные меры медицинского характера в виде принудительного лечения (хирургической кастрации) будут назначаться после получения комиссионного экспертного заключения об отсутствии возникновения вреда для физического здоровья или психического состояния. После экспертная комиссия направляет свое заключение для рассмотрения в суд.

Вместе с тем, предлагаемым законопроектом иницируются дополнения в статью 369 Уголовного Кодекса КР, при котором к лицам страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией) принудительные меры медицинского характера будут применяться после отбытия наказания.

Из данного контекста получается, что лицу, совершившему деяние/изнасилование будет применяться принудительная хирургическая кастрация и лишение свободы. Однако такая норма противоречит нормам международного права и уголовного права, так, согласно принципу справедливости, никто не может нести уголовную *ответственность дважды за одно и то же преступление.*

Одновременно статьей 4 Протокола № 7 Принципа Конвенции о защите прав человека и основных свобод, отмечен принцип прав человека и уголовного права, согласно которому *не должно быть двух взысканий за одну провинность, (формула римского права Non bis in idem (никто не должен дважды нести наказание за одно преступление).* Использование этого принципа запрета, вытекает из принципов состязательности и равенства сторон в уголовном судопроизводстве.

### ***Уголовно процессуальный кодекс:***

Проектом закона предлагается дополнить статью 178 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики. Где назначение и производство судебной экспертизы будет обязательным, если необходимо будет установить *основания назначения экспертизы психическое состояние подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления против половой неприкосновенности ребенка не достигшего возраста восемнадцати лет, для решения вопроса о наличии или об отсутствии у него расстройства сексуального предпочтения (педофилии).*

Важно отметить, что в законодательстве Кыргызской Республики отсутствует понятие педофилия. И поэтому введение такого понятия в Уголовный Кодекс и его применение не допустимо.

Дополнительно подчеркиваем, что в современной юриспруденции термин «педофилия» не употребляется. А преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних лиц (детей, подростков), не достигших возраста сексуального согласия, причём сексуальные предпочтения, сексуальная ориентация обвиняемого в таких преступлениях рассматривается как одна из множества подробностей дела.

Более того в источниках по терминологии «педофилия» не является синонимом сексуального насилия над детьми: далеко не все больные педофилией (педофилы) склонны к совершению сексуальных преступлений против детей, и вместе с тем не всякий преступник, совершивший сексуальное насилие над ребёнком, болен педофилией. К тому же существует Международная статистическая классификация болезней и проблем, связанных со здоровьем Всемирной организации здравоохранения, используемой в странах-членах ВОЗ, в том числе и Кыргызской Республикой по которому для постановки диагноза «педофилия» должны быть соблюдены определенные условия.

В связи с этим, считаем, что введение такого понятия как «педофилия» и использование ее в качестве ответственности за преступление крайне невозможна. Учитывая множество случаев судебных ошибок, когда осужденные за преступления, невиновные люди могут понести ответственность, к тому же предлагаемый вид ответственности имеет необратимые последствия.

### ***Уголовно-исполнительный кодекс Кыргызской Республики:***

Рассматриваемым проектом закона, предлагается дополнить 153 статью мерами медицинского характера, нормой предусматривающей, что осужденному за совершение преступления против половой неприкосновенности ребенка не достигшего возраста восемнадцати лет, отбывающему наказание в виде лишения свободы, учреждение, исполняющее наказание, *не позднее чем за шесть месяцев до истечения срока отбывания наказания обязано провести освидетельствование комиссией врачей-психиатров учреждений психиатрического профиля для решения вопроса о наличии или об отсутствии у него расстройства сексуального предпочтения (педофилии) и определения мер медицинского характера, направленных на предупреждение совершения им новых аналогичных преступлений.*

Иницируемая норма, относительно психиатрического решения о наличии расстройства сексуального предпочтения/педофилии и в целом ее принятие противоречит Конституции КР, а именно статье 56 где четко указано, что государство обеспечивает права

и свободы граждан в порядке, закрепленном Конституцией и законами, и что никто не может подвергаться пыткам и другим бесчеловечным, жестоким или *унижающим достоинство* видам обращения или наказания.

Вместе с тем, Конституцией запрещаются медицинские, биологические, психологические опыты над людьми *без их добровольного согласия, выраженного и удостоверенного надлежащим образом.*

Дополнительно, важно отметить что наша страна считается правовым, государством, основанной на свободе экономической, политической, социальной, физической и духовной личности. К тому же, инициируемый законопроект ущемляет основополагающие *личные права и свободы человека и гражданина.*

Одновременно, отмечаем, что Комитетом Совета Европы против насилия неоднократно было заявлено о недопустимости хирургической кастрации ввиду унижительности этой процедуры для человеческого достоинства. *«Хирургическая кастрация имеет серьезнейшие физические, а главное, психологические последствия, а потому не может быть использована».*

Инициаторы законопроекта приводят в качестве примера Чехию – единственная европейская страна, в которой практикуется данная мера. Закон был принят в 1966 году. По официальным данным, с 2000 по 2011 год в Чешской Республике хирургическую кастрацию прошли 88 человек. Однако важно напомнить, что хирургическая кастрация в Чехии производится на *добровольной основе.* К тому же свою эффективность применения данный метод так и не показал.