



МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО В ОБЛАСТИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И ПЕРЕДОВЫМ ПРАКТИКАМ В КАЗАХСТАНЕ

При поддержке



British Embassy
Nur-Sultan

ФЕВРАЛЬ 2021



ПРАВИЛА ТРЕНИНГА

- Во время каждого тренинга доступен перевод с английского на русский. Чтобы подключить его, нажмите «перевод» в нижнем углу и выберите нужный вам языковой канал.
- Используйте функцию «Вопросы и ответы», чтобы задавать вопросы о презентации. Вопросы будут адресованы всем докладчикам в конце тренинга.
- Кнопку «чат» следует использовать только для сообщений о технических проблемах. Не задавайте вопросы, используя эту кнопку.

ПРОГРАММА ТРЕНИНГОВ

Дата	Время	Тема	Спикеры	Ссылки на учебное пособие
Вторник 9 февраля	19:00	Нарушение прав человека во время пандемии	Джонатан Купер Гронья Меллон	<ul style="list-style-type: none"> • Главы I, II, III и IV • Глава V, раздел B • Глава IX
	20:00	Применение стандартов справедливого судебного разбирательства в свете COVID-19. Что изменилось на практике?	Инара Масанова	
Среда 10 февраля	19:00	Право на свободу выражения мнений и ассоциаций	Джонатан Купер Гронья Меллон	<ul style="list-style-type: none"> • Глава XI
	20:00	Свобода мирных собраний. Как изменились закон и практика в среде COVID-19?	Татьяна Чернобил	
Вторник 16 февраля	19:00	Задержание	Джонатан Купер Кейт Стоун	<ul style="list-style-type: none"> • Глава VI • Глава VII • Глава VIII
	20:00	Доступ и отказ в медицинской помощи лицам, ожидающим судебное разбирательство и содержащихся под стражей в период COVID-19	Эльвира Боханова	
Среда 17 февраля	19:00	Дискриминация	Джонатан Купер Кейт Стоун	<ul style="list-style-type: none"> • Глава V, раздел A
	20:00	Мигранты и просители убежища. Вопросы защиты в период COVID-19	Айна Шорманбаева	
Вторник 23 февраля	19:00	Неприкосновенность частной жизни	Джонатан Купер Билл Боуринг	<ul style="list-style-type: none"> • Глава X
	20:00	Защита прав трудящихся и современное рабство	Айна Шорманбаева	



КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТЬ, ОХРАНА ПРАВОПОРЯДКА И ПРАВА ЧЕЛОВЕКА

Февраль 2021



Supported by:



British Embassy
Nur-Sultan

СТАТЬЯ 17 МПГПП:

- 1) Никто не может подвергаться произвольному или незаконному вмешательству в его личную и семейную жизнь, произвольным или незаконным посягательствам на неприкосновенность его жилища или тайну его корреспонденции или незаконным посягательствам на его честь и репутацию.
- 2) Каждый человек имеет право на защиту закона от такого вмешательства или таких посягательств.

ЧТО ОЗНАЧАЕТ «НЕПРИКОСНОВЕННОСТЬ ЧАСТНОЙ ЖИЗНИ?»

- Нет четкого определения конфиденциальности или частной жизни.
- Конфиденциальность - это в той же самой мере юридически обязательный принцип.
- Можно поделить понятие конфиденциальности на пять областей:
 - Личность;
 - неприкосновенность;
 - Наблюдение, полицейская деятельность и государственное управление;
 - Защита данных;
 - Средства массовой информации.
- Все эти аспекты могут иметь отношение к использованию СМТ (специальных методов расследования), расследованию преступлений и правоохранительной деятельности.

УВАЖЕНИЕ ЧАСТНОЙ ЖИЗНИ: ЛИЧНОСТЬ

- Доступ к информации о своем происхождении
- Доступ к документам, удостоверяющим личность
- Личность: ограничение доступа третьих лиц к личной информации
- Сексуальная идентичность
- Трансгендерная идентичность
- Личность и членство в группе и сообществе
- Имена

УВАЖЕНИЕ ЧАСТНОЙ ЖИЗНИ: АВТОНОМНОСТЬ И ФИЗИЧЕСКАЯ И МОРАЛЬНАЯ НЕПРИКОСНОВЕННОСТЬ

- Нежелательное прикосновение / лечение
- Инвалидность и контроль качества жизни
- Контроль качества жизни и право на смерть
- Отказ в лечении или доступе к нему
- Репродуктивные права и прерывание беременности
- Репродуктивные права и право на зачатие
- Нарушение целостности окружающей среды

РАЗМЫШЛЯЯ О КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТИ

- Концепция прав на неприкосновенность частной жизни не может быть истолкована узко.
- Есть ли «право на личное пространство»?
- Государственная и частная сферы обязательно взаимодействуют. Они не исключают друг друга.
- Все мы частично живем публично. Поэтому наши личные интересы нуждаются в защите в общественных местах.
- Когда государство не может должным образом защитить права на неприкосновенность частной жизни, это создает дисбаланс между «личным» и «общественным».

НАРУШЕНИЕ КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТИ ДОЛЖНО БЫТЬ ЗАКОННЫМ:

- Никто не должен подвергаться произвольному или незаконному вмешательству в частную жизнь.
- Для вмешательства должна быть четкая правовая основа.
- Статутное (писаное) право должно определять обстоятельства, при которых может быть нарушена конфиденциальность, особенно в контексте охраны правопорядка.
- Менее серьезные вмешательства могут регулироваться правилами или общим правом, но закон должен быть ясным и доступным.

ПРИЗНАННЫЕ ОСНОВАНИЯ ИЛИ ЗАКОННЫЕ ЦЕЛИ ДЛЯ ОГРАНИЧЕНИЯ ПРАВ НА НЕПРИКОСНОВЕННОСТЬ ЧАСТНОЙ ЖИЗНИ?

- Законные цели ограничения частной жизни включают: национальную безопасность, общественный порядок или общественную безопасность, защиту прав и свобод человека, предотвращение беспорядков и преступлений, защиту здоровья, морали и экономического благополучия страны.
- Если законность цели не может быть установлена, попытка ограничения конфиденциальности будет незаконной.
- Перечисленные цели или задачи не следует толковать произвольно.
- Сиракузские принципы положений об ограничениях и отступлениях в МПГПП дают объяснение того, как следует определять эти цели и задачи.

«НЕОБХОДИМО» ЛИ ЭТО В ДЕМОКРАТИЧЕСКОМ ОБЩЕСТВЕ?

- Это ключевой критерий, наряду с пропорциональностью, который определяет законность вмешательства в частную жизнь.
- «Необходимый» не означает незаменимый (неотъемлемый), но и не означает «разумный» или «желательный». Это подразумевает насущную социальную потребность в ограничении прав и ту острую социальную потребность, которая должна соответствовать требованиям демократического общества.
- Любая такая насущная социальная потребность должна подкрепляться очень веской причиной и удовлетворять важнейшим признакам «демократического» общества: терпимости, плюрализму и широте взглядов.



ПРОПОРЦИОНАЛЬНО ЛИ ЭТО?

- Пропорциональность требует определения следующего. Мера, которая направлена на продвижение законной государственной политики, но нарушает права на неприкосновенность частной жизни:
 - либо имеет неприемлемо широкий спектр применения,
 - либо накладывает чрезмерное или необоснованное бремя на определенных лиц.
- Факторы, которые следует учитывать при оценке того, является ли действие несоразмерным:
 - Были ли выдвинуты соответствующие и достаточные причины в поддержку этого?
 - Имела ли место менее ограничивающая мера?
 - Была ли соблюдена процессуальная справедливость в процессе принятия решений?
 - Существуют ли гарантии против злоупотреблений?
 - Разрушает ли данное ограничение самую «суть» рассматриваемого права?

ЯВЛЯЕТСЯ ЛИ ЭТО ДИСКРИМИНАЦИЕЙ?

- В рамках проверки на законность вмешательства в права человека необходимо рассмотреть вопрос о дискриминации, даже если не было нарушения рассматриваемого материального права. Как правило, различие считается дискриминационным, если:
 - оно не имеет объективного и разумного обоснования;
 - у него нет для этого очень веской причины; и,
 - это непропорционально.
- Если эти критерии не могут быть соблюдены и есть различие в обращении, то это будет равносильно дискриминации и, следовательно, незаконно.

ПОЛИЦЕЙСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ И ПРАВА ЧЕЛОВЕКА

- Эффективная работа полиции и правоохранительных органов способствует созданию безопасных, защищенных и удовлетворенных сообществ.
- Работа полиции по принципу согласия: уравнивание прав сообщества и прав отдельных лиц.
- Уверенность и доверие к полиции требует, чтобы она была объективной, пропорциональной, недискриминационной и подотчетной.
- Также требуется, чтобы имела место прозрачность.
- Может ли требование прозрачности полицейской деятельности служить оправданием скрытой полицейской деятельности или специальных методов расследования (СМТ)?

ЧТО ТАКОЕ «СМТ»?

- СМТ - это методы, используемые уполномоченными сотрудниками правоохранительных органов и другими соответствующими компетентными органами в контексте уголовных расследований с целью выявления и расследования серьезных преступлений и подозреваемых лиц.
- Цель - собрать информацию таким образом, чтобы не насторожить целевых лиц.
- Общей чертой СМТ является то, что они являются секретными или скрытыми по своей природе.
- СМТ могут включать (не ограничиваясь ими):
 - секретные операции (в том числе негласные расследования);
 - использование информаторов;
 - наблюдение (включая трансграничное наблюдение);
 - электронное наблюдение;
 - перехват сообщений (телефон, факс, электронная почта, почта);
 - обыски (в том числе помещений и объектов, таких как компьютеры, автомобили и т. д.);
 - трансграничные преследования; и
 - псевдопокупки или другие «псевдопреступления».

СМТ И ПРАВА ЧЕЛОВЕКА

- Стандарты прав человека могут одобрять использование СМТ для оказания помощи в раскрытии и предотвращении серьезных преступлений и / или терроризма.
- СМТ могут нарушить основные права и свободы человека. СМТ должны соблюдать следующие права:
- Неприкосновенность частной жизни;
- Справедливый суд;
- Эффективное средство правовой защиты.
- Использование СМТ может поставить под угрозу эффективную работу полиции.
- СМТ и последствия их использования без тщательного регулирования могут подорвать демократию.

ИНФОРМАТОРЫ, ОФИЦЕРЫ ПОД ПРИКРЫТИЕМ И ПРОВОЦИРОВАНИЕ

- Даже наличие общественного интереса в раскрытии серьезных преступлений не может оправдать возбуждение уголовных преступлений агентами под прикрытием.
- Закон, регулирующий использование агентов под прикрытием, должен быть ясным и точным.
- Он также должен обеспечивать гарантии от злоупотреблений.
- До тех пор, пока информаторы и / или сотрудники, работающие под прикрытием, соблюдают разумные пределы в отношении слежки, не возникает никаких проблем в связи с правом на справедливое судебное разбирательство, равно как и никаких вопросов конфиденциальности в отношении права на уважение частной жизни.
- Однако защита должна иметь возможность оспорить доказательства.

СЛЕЖКА

- Существование некоторых законов, предоставляющих полномочия по тайному наблюдению за почтой, почтовой и телекоммуникациями, в исключительных случаях необходимо в демократическом обществе в интересах национальной безопасности и / или для предотвращения беспорядков или преступлений.
- Законы, о которых идет речь, должны быть доступными и предсказуемыми с точки зрения их действия.
- Закон должен с достаточной точностью указывать степень свободы усмотрения, предоставленной компетентным органам, и способ ее осуществления.
- Следует подчеркнуть, что слежку можно рассматривать только как вариант в отношении серьезной преступной деятельности.

Класс (Klass) и другие против ФРГ (1978):

исключительные обстоятельства могут допускать практику скрытого наблюдения, однако государство не обладает неограниченными дискреционными полномочиями подвергать лиц, находящихся под его юрисдикцией, тайному наблюдению.

«Осознавая опасность, что такой закон может подорвать и даже уничтожить демократию под предлогом ее защиты, Суд утверждает, что Договаривающиеся Стороны не могут во имя борьбы против шпионажа и терроризма предпринимать любые действия, которые они считают подходящими. Суд должен удостовериться в том, что, какая бы система наблюдения ни была принята, существуют адекватные и эффективные гарантии против злоупотреблений. Эта оценка имеет только относительный характер: она зависит от всех обстоятельств дела, таких как существо, объем и продолжительность возможных мер, оснований, необходимых для санкционирования таких мер, органов, компетентных разрешать, выполнять и контролировать такие действия, и от вида средств правовой защиты, предусмотренных национальным законодательством.»



ПЕРЕХВАТ СООБЩЕНИЙ

- Перехват сообщений нарушает право на переписку, а также право на частную жизнь. Любой перехват должен соответствовать минимальным требованиям:
 - конфиденциальность;
 - неприкосновенность; и
 - доступность
- Эти требования означают:
 - что информация должна быть доступна только определенным уполномоченным лицам (конфиденциальность);
 - что информация должна быть достоверной и полной, что обеспечивает минимальный стандарт надежности (неприкосновенности); и
 - что имеющаяся техническая система перехвата телекоммуникаций доступна при необходимости (доступность).

ОТНОСИТЕЛЬНО ПРОСЛУШИВАНИЯ ТЕЛЕФОННЫХ РАЗГОВОРОВ: ЗАКОН ДОЛЖЕН

- установить категории лиц, телефоны которых могут прослушиваться;
- указать характер правонарушений, оправдывающих использование прослушивания;
- указать продолжительность меры;
- объяснить порядок составления сводных отчетов, содержащих прослушанные разговоры;
- определить меры предосторожности, которые необходимо предпринять, чтобы передать записи в неприкосновенности и в их полном объеме для возможного просмотра судьей и защитой; и
- прояснить обстоятельства, при которых они должны быть стерты или уничтожены (в частности, после освобождения или оправдания обвиняемого).

СУДЕБНЫЙ НАДЗОР

- Разрешение несудебным органам единолично принимать решения об операциях по перехвату может послужить нарушением права на неприкосновенность частной жизни.
- Необходимы соответствующие законодательные меры для обеспечения надлежащего контроля за применением специальных методов расследования судебными органами или другими независимыми органами посредством предварительного разрешения, надзора во время расследования или проверки *ex post facto* (ретроактивно).
- Наиболее эффективным средством контроля является система получения предварительного разрешения, хотя это не всегда целесообразно или возможно.

СУДЕБНЫЙ НАДЗОР

- Требуется ли предварительное разрешение или проверка *ex post facto* (ретроактивная проверка), может зависеть от характера операции и рассматриваемых полномочий.
- **Класс против ФРГ:** Суд согласился с тем, что механизм надзора за прослушиванием телефонных разговоров с участием конфиденциального комитета по проверке разрешения, а не самого предварительного судебного разрешения, был достаточным в данных обстоятельствах для того, чтобы эта мера не представляла собой непропорциональное вмешательство в право на неприкосновенность частной жизни.
- Суд признал серьезный характер вмешательства и реальные возможности злоупотреблений; однако он был готов принять его, потому что был убежден, что гарантии были адекватными и эффективными в данных обстоятельствах.
- Также должны быть созданы дополнительные специальные механизмы защиты (такие как независимый «Уполномоченный по правовой защите»).

ОБЯЗАННОСТЬ ПРОВОДИТЬ ОБУЧЕНИЕ

- Должна быть обеспечена надлежащая подготовка компетентных органов, ответственных за принятие решений и надзор за применением специальных методов расследования. Такое обучение должно включать:
- технические и эксплуатационные аспекты СМТ;
- соответствующее им уголовно-процессуальное законодательство; и
- соответствующее обучение в области прав человека.

НЕЗАКОННО ПОЛУЧЕННЫЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ПРАВО НА СПРАВЕДЛИВОЕ СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

- Как правило, любые доказательства, полученные с нарушением права на частную жизнь, не должны применяться в уголовном преследовании, поскольку это может нарушить право на справедливое судебное разбирательство.
- Доказательства, полученные в результате вмешательства в частную жизнь, не должны использоваться таким образом, чтобы поставить под угрозу право обвиняемого на справедливое судебное разбирательство.
- Право на справедливое судебное разбирательство требует, чтобы судебное разбирательство в целом, включая способ представления доказательств, было справедливым.
- Однако в исключительных обстоятельствах использованные доказательства, нарушающие конфиденциальность, не обязательно делают судебное разбирательство несправедливым. Соответствующие вопросы при определении справедливости судебного разбирательства будут включать:
 - кто и как санкционировал нарушение конфиденциальности;
 - можно ли было собрать доказательства иным способом; а также
 - вес и доказательная сила доказательств.

- При определении того, было ли судебное разбирательство справедливым, если в деле полагались на незаконно полученные доказательства в нарушение прав на неприкосновенность частной жизни, будут иметь значение следующие факторы:
- имело ли место нарушение внутреннего законодательства, а также МППЧ;
- было ли нарушение международного права в области прав человека добросовестным или недобросовестным;
- был ли какой-либо элемент провокации или побуждения;
- То, является ли незаконно полученное доказательство единственным доказательством против ответчика, также имеет значение, но не имеет решающего значения.

ИНЫЕ АСПЕКТЫ ОПЕРАТИВНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПОЛИЦИИ И ПРАВА НА ЧАСТНУЮ ЖИЗНЬ: ФОТОГРАФИИ, ОТПЕЧАТКИ ПАЛЬЦЕВ, ДНК, ОБРАЗЦЫ

Взятие личных данных, фотографий, образцов ДНК и тела подразумевает право на уважение частной жизни и должно быть обоснованным.

КЕЙС

М. был арестован и обвинен в преследовании своей девушки. Его отпечатки пальцев и образцы ДНК были взяты и помещены в национальные компьютерные базы данных полиции. Несколько месяцев спустя дело было официально прекращено, потому что М. и его девушка снова сошлись.

М. потребовал уничтожить его отпечатки пальцев, образцы ДНК и профили. Запрос был отклонен.

Закон разрешает сохранять отпечатки пальцев или образцы, взятые у человека в связи с расследованием преступления, даже если это лицо впоследствии было оправдано или дело было прекращено по какой-либо причине. Рассматриваемые данные могут быть сохранены независимо от характера или тяжести правонарушения или возраста подозреваемого правонарушителя. Данные также могут храниться на неопределенный срок.

М. утверждает, что сохранение его ДНК и отпечатков пальцев является нарушением его права на уважение неприкосновенности частной жизни, которое не является ни необходимым, ни пропорциональным.

Власти утверждают, что сохранение ДНК и / или отпечатков пальцев не затрагивает права на частную жизнь или, если это так, является законным вмешательством в целях предотвращения преступности.

Кто прав?

КЕЙС: ВИДЕОНАБЛЮДЕНИЕ

В центре города установлена система видеонаблюдения. Однажды ночью П. попытался покончить жизнь самоубийством в городе, порезав себе запястья ножом, не зная, что его снимает система видеонаблюдения.

Вызывается полиция, и П. оказывается медицинская помощь. После этого городской совет решает опубликовать фотографии, снятые с камер видеонаблюдения. Лицо П. не было специально замаскировано. Затем историю подбирают и показывают по местному, а затем по национальному телевидению. Хотя были попытки скрыть лицо П., они были недостаточными. Многие друзья и родственники П. узнают его.

П. оспаривает публикацию видеозаписи и утверждает, что она нарушает его права на неприкосновенность частной жизни.

Правительство утверждает, что право на уважение частной жизни не вовлечено и не нарушается. Правы ли они?

ТЕХНОЛОГИЯ РАСПОЗНАВАНИЯ ЛИЦА

- Распознавание лиц может использоваться для пассивного и общего наблюдения и не требует знания, согласия или активного участия отслеживаемых людей.
- Изменит ли распространение массового биометрического наблюдения поведение человека?
- Каковы последствия для демократических ценностей?
- Способствуют ли технологии укреплению дискриминации?
- Почему Сан-Франциско запретил использование технологии распознавания лиц?
- Какие права человека вовлечены?

КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТЬ И ЗАЩИТА ДАННЫХ

- Защита данных и уважение к частной жизни идут рука об руку.
- Режимы защиты данных должны предусматривать как минимум гарантии, соизмеримые с правами на неприкосновенность частной жизни.

- Существует ряд принципов справедливого и законного сбора и использования данных. К ним относятся:
 - Данные могут собираться только для определенной цели и не должны использоваться ни по какой другой причине;
 - Данные должны быть точными, подходящими для этой цели и храниться ровно столько времени, сколько необходимо;
 - Должно быть право доступа и исправления данных для заинтересованного лица (субъекта данных);
 - Особая защита должна быть обеспечена для конфиденциальных данных, например, о религии, политических убеждениях, сексуальной ориентации, генетике или медицинской информации.

ЗАЩИТА ДАННЫХ

- Национальное законодательство должно содержать основные принципы в отношении персональных данных каждого человека на своей территории.
- Любой, кто обрабатывает персональные данные, должен соблюдать восемь обязательных принципов надлежащей практики. Для этого необходимо, чтобы данные:
 - были справедливо и законно обработаны
 - обрабатывались для ограниченных целей
 - являлись адекватными, актуальными и не чрезмерными
 - являлись точными
 - не хранились дольше, чем необходимо
 - обрабатывались в соответствии с правами субъекта данных
 - являлись безопасными
 - не передавались в страны без надлежащей защиты

РАСОВОЕ И РЕЛИГИОЗНОЕ ПРОФИЛИРОВАНИЕ

- Общий сбор и обработка информации исключительно со ссылкой на такие критерии, как раса или религия, и использование этой информации в качестве отправной точки для расследования без каких-либо конкретных или индивидуальных причин подозревать причастных лиц, вызывает серьезные сомнения в том, что такая деятельность соблюдает право на неприкосновенность частной жизни и защиту от дискриминации.
- Единственные обстоятельства, при которых это может быть законным, - это наличие особой и конкретной опасности для существования государства или жизни идентифицированного лица.