**КРАТКИЙ ОБЗОР И РЕКОМЕНДАЦИИ ПО РЕГУЛИРОВАНИЮ ПРАВА НА МИРНОЕ СОБРАНИЕ И ПРАВА НА СВОБОДУ СОВЕСТИ И РЕЛИГИИ В ПРОЕКТЕ НОВОГО УГОЛОВНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

1. **ПРАВО НА МИРНОЕ СОБРАНИЕ**

В действующем уголовном законодательстве Республики Казахстан право на мирное собрание упомянуто в двух статьях Уголовного кодекса РК от 16 июля 1997 г. (с дополнениями и изменениями по состоянию на 10 июня 2013 г.) (далее - УК РК):

«***Статья 151.******Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них***

*Незаконное воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них либо принуждение к участию в них, если эти деяния совершены должностным лицом с использованием своего служебного положения либо с применением насилия или угрозы его применения, -*

*наказываются штрафом в размере от пятисот до семисот* *месячных расчетных показателей**, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового»,*

и

«***Статья 334. Нарушение порядка организации и проведения собраний, митингов, пикетов, уличных шествий и демонстраций***

*1. Нарушение* *порядка* *организации или проведения собраний, митингов, пикетов, уличных шествий или демонстраций, совершенное организатором собрания, митинга, пикета, уличного шествия или демонстрации, если это деяние повлекло нарушение работы транспорта, причинило существенный вред правам и законным интересам граждан и организаций, -*

*наказывается штрафом в размере от ста до восьмисот месячных расчетных показателей, либо привлечением к общественным работам на срок от ста двадцати до ста восьмидесяти часов, либо ограничением свободы на срок до одного года.*

*2. Организация или проведение незаконных собраний, митингов, пикетов, уличных шествий и демонстраций, совершенное организатором собрания, митинга, пикета, уличного шествия или демонстрации, а равно активное участие в незаконных собраниях, митингах, пикетах, уличных шествиях или демонстрациях, если эти деяния повлекли последствия, предусмотренные* *частью первой* *настоящей статьи, -*

*наказываются штрафом в размере от двухсот до одной тысячи месячных расчетных показателей, либо привлечением к общественным работам на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года».*

Положения статьи 334 Уголовного кодекса РК неоднократно критиковались международными и национальными правозащитными организациями, поскольку представлялись политизированными, направленными на ограничение права на мирное собраний, не обеспечивающими юридической определенности и предсказуемости и пропорциональности в отношении применения репрессивных мер.

Проект нового Уголовного кодекса РК (по состоянию на май 2103 г.) также содержит две статьи, затрагивающие право на мирное собрание:

«***Статья 155. Воспрепятствование организации, проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них***

*1. Незаконное воспрепятствование организации или проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования, иного законного публичного мероприятия или участию в них, либо принуждение к участию в них, наказывается штрафом в размере до двухсот месячных расчетных показателей, либо исправительными работами в том же размере, либо привлечением к общественным работам на срок до ста восьмидесяти часов, либо арестом на срок до трех месяцев.*

*2. Те же деяния, совершенные должностным лицом с использованием своего служебного положения либо с применением насилия или угрозы его применения, наказываются штрафом в размере до трех тысяч месячных расчетных показателей, либо исправительными работами в том же размере, либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на тот же срок с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового*.»

Статья 155 проекта нового УК РК по существу не очень отличается от статьи 151 действующего УК РК, хотя и в редакции до 09 ноября 2011 года, поскольку в санкции вернулся такой вид наказания как «арест», который в результате изменений, внесенных Законом от 09.11.2011, был заменен на «ограничение свободы».

И еще одна статья.

«***Статья 398. Нарушение порядка организации и проведения собраний, митингов, пикетов, уличных шествий и демонстраций***

*1. Организация, проведение либо участие в незаконном собрании, митинге, шествии, пикете, демонстрации или ином незаконном публичном мероприятии, а равно оказание содействия организации или проведению таких мероприятий путем предоставления помещения, средств связи, оборудования, транспорта наказываются штрафом в размере до ста месячных расчетных показателей, либо исправительными работами в том же размере, либо привлечением к общественным работам на срок до ста двадцати часов, либо арестом на срок до двух месяцев.*

*2. Те же деяния, причинившие существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства, наказываются штрафом в размере до трехсот месячных расчетных показателей, либо исправительными работами в том же размере, либо привлечением к общественным работам на срок до двухсот сорока часов, либо арестом на срок до четырех месяцев.*»

Сравнение новой редакции статьи Уголовного кодекса Республики Казахстан, устанавливающей уголовную ответственность за незаконные собрания, с действующей статьей 334 УК РК показывает, что авторы законопроекта пошли по пути явного и еще большего ужесточения уголовной политики в отношении собраний граждан.

Если в статье 334 действующего УК РК данное преступление имело материальный состав, и уголовная ответственность наступала в связи с наступлением последствий в виде «нарушения работы транспорта или причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан и организаций», то в проекте нового Уголовного кодекса преступление, определенное в первой части статьи 398, стало характеризоваться уже формальным составом. То есть уголовная ответственность наступает непосредственно в связи с организацией, проведением и участием в незаконном собрании.

Более того, в проекте нового УК РК по сравнению с действующим УК РК дополнительно установлена уголовная ответственность за «содействие организации или проведению таких мероприятий путем предоставления помещения, средств связи, оборудования, транспорта».

Данная формулировка настолько размыта, неконкретна, что позволяет весьма «свободную» интерпретацию понятия «содействие» для привлечения к ответственности, например, блоггеров или людей, обменивающихся информацией в социальных сетях, журналистов или политических активистов в ходе подготовки любого собрания, которое позднее может быть объявлено незаконным, потому что на него не было получено разрешение органа исполнительной власти.

Вышеприведенный краткий обзор позволяет сделать следующие рекомендации.

**1.** **Внести редакционные изменения в текст статьи 155 проекта нового УК РК для приведения ее в соответствие с принятой терминологией и принципом юридической определенности и предсказуемости**.

«***Статья 155.******Воспрепятствование организации и проведению мирного собрания***

*Незаконное воспрепятствование организации и проведению мирного собрания в форме митинга, демонстрации или пикетирования или участию в них либо принуждение к участию в них, если эти деяния совершены должностным лицом с использованием своего служебного положения либо с применением насилия или угрозы его применения, -*

*штрафом в размере до трех тысяч месячных расчетных показателей, либо исправительными работами в том же размере, либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на тот же срок с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового*.

**2.** **Исключить ст.398 из проекта нового Уголовного кодекса Республики Казахстан**.

Формулировка, используемая в данной статье настолько неконкретна, что в значительной степени не отвечает требованиям юридической определенности и предсказуемости.

Более того, непонятно, на каком основании законодатель выделил из множества общественных мероприятий и иных действий граждан и/или юридических лиц только мирные собрания. А если «существенный вред правам и законным интересам граждан и организаций» будет причинен в результате проведения свадьбы, футбольного матча, Дня города, массовых народных гуляний и т.д., будут ли нести ответственность их организаторы и по какой статье Уголовного кодекса РК?

Представляется, что уголовная ответственность за нарушение порядка проведения мирных собраний достаточно искусственно связывается с наступлением последствий в виде причинения вреда, поскольку очевидно, что организаторы незаконного мирного собрания намеревались провести именно мирное собрание, а не имели умысла на причинение вреда гражданам и организациям. А если они имели такой умысел, то речь идет не о преступлении, связанном с нарушением порядка организации и проведения мирных собраний, а о других преступлениях, которые имеют четкие квалифицирующие признаки.

Речь может идти, например, и об убийстве (ст.96 УК РК), и о причинении вреда различной тяжести здоровью (ст.ст. 103-105 УК РК), и о нарушении равноправия граждан (ст.141 УК РК), и о нападении на лиц или организации, пользующиеся международной защитой (ст.163 УК РК), и о возбуждении социальной, национальной, родовой, расовой или религиозной вражды (ст.164 УК РК), и о грабеже (ст.178 УК РК), и о разбое (ст.179 УК РК), и о неправомерном завладении автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст.185 УК РК), и об умышленном или неосторожном уничтожении или повреждении чужого имущества (ст.187, ст.188 УК РК), и даже о терроризме (ст.233 УК РК), захвате заложника (ст.234 УК РК), захвате зданий, сооружений, средств сообщения и связи (ст.238 УК РК), и об умышленном приведении в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст.299 УК РК).

Установление уголовной ответственности за нарушение порядка организации и проведения мирных собраний при отсутствии тяжких последствий представляется несоразмерным тяжести деяния.

Уголовный кодекс Республики Казахстан, помимо перечисленных выше статей, устанавливающих уголовную ответственность за причинение вреда здоровью, имущественным и другим охраняемым законом правам и интересам граждан и организаций, содержит статью 241 УК РК, устанавливающую ответственность за организацию и участие в массовых беспорядках, сопровождающихся насилием, погромами, поджогами, разрушениями, уничтожением имущества, применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также оказанием вооруженного сопротивления представителю власти, и за призывы к активному неподчинению законным требованиям представителей власти и к массовым беспорядкам, а равно призывы к насилию над гражданами.

Приведенная в данной статье формулировка полностью соответствует международным стандартам оснований для уголовного преследования организаторов и участников незаконных собраний, сопровождающихся насилием и неподчинением представителям власти.

Если обратиться к законодательству других стран-членов ОБСЕ, то за исключением Таджикистана, Туркменистана и Узбекистана в уголовном законодательстве других стран нет правовых норм, устанавливающих уголовную ответственность за нарушение порядка организации и проведения мирных собраний, в том числе в законодательстве Азербайджана, Беларуси, Германии, Кыргызстана, Молдовы, России, Украины, Франции. А в законодательстве Албании, Италии, Румынии, Сербии, Черногории и ряда других стран – членов Европейского Союза право на мирное собрание вообще регулируется лишь конституционной нормой.

В связи с этим исключение данной статьи из проекта нового Уголовного кодекса РК будет означать, с одной стороны, приближение казахстанского уголовного законодательства к международным стандартам, а с другой стороны никоим образом не повлияет на уголовно-правовые средства борьбы с преступлениями, связанными с массовыми нарушениями правопорядка во время или в результате проведения незаконных мирных собраний, и возможность привлечения организаторов и участников мирных собраний к уголовной ответственности.

1. **ПРАВО НА СВОБОДУ СОВЕСТИ И РЕЛИГИИ**

До 18 января 2011 г. в действующем уголовном законодательстве Республики Казахстан право на свободу совести и религии, а также деятельности религиозных объединений было упомянуто в четырех статьях Уголовного кодекса РК от 16 июля 1997 г. (с дополнениями и изменениями по состоянию на 10 июня 2013 г.) (далее - УК РК): ст.ст. 149, 164, 337, 337-1 УК РК.

Но Законом от 18.01.2011 г. статья 149 «Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий» была исключена из уголовного законодательства, так же, как и статья 150 «Воспрепятствование деятельности общественных объединений», что таким образом исключало ответственность государственных должностных лиц за воспрепятствование деятельности и религиозных объединений.

Однако эти статьи были, по существу, заменены более общей антидискриминационной статьей:

«***Статья 141. Нарушение равноправия граждан***

*1. Прямое или косвенное ограничение*[*прав и свобод*](http://adilet.zan.kz/rus/docs/K950001000_#z14)*человека (гражданина) по мотивам происхождения, социального, должностного или имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, места жительства, принадлежности к общественным объединениям или по любым иным обстоятельствам -
       наказывается штрафом в размере от двухсот до одной тысячи месячных расчетных показателей либо ограничением свободы на срок до одного года.*

*2. То же деяние, совершенное лицом с использованием своего служебного положения либо руководителем*[*общественного объединения*](http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z960000003_#z11)*, -
      наказывается штрафом в размере от пятисот до двух тысяч месячных расчетных показателей либо ограничением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.*»

Следующая статья касается возбуждения религиозной вражды.

«***Статья 164. Возбуждение социальной, национальной, родовой, расовой или религиозной вражды***

*1. Умышленные действия, направленные на возбуждение социальной, национальной, родовой, расовой, религиозной вражды или розни, на оскорбление национальной чести и достоинства либо религиозных чувств граждан, а равно пропаганда исключительности, превосходства либо неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, сословной, национальной, родовой или расовой принадлежности, если эти деяния совершены публично или с использованием средств массовой информации, а равно путем распространения литературы и иных носителей информации, пропагандирующих социальную, национальную, расовую, религиозную вражду или рознь, -*

*наказываются штрафом в размере до одной тысячи месячных расчетных показателей либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до семи лет.*

*2. Те же действия, совершенные группой лиц или неоднократно, или соединенные с насилием либо угрозой его применения, а равно лицом с использованием своего служебного положения либо руководителем общественного объединения, -*

*наказываются штрафом в размере от пятисот до трех тысяч месячных расчетных показателей, либо ограничением свободы на срок до четырех лет, либо лишением свободы на срок от трех до семи лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.
      3. Действия, предусмотренные частями первой и второй настоящей статьи, повлекшие тяжкие последствия, -*

*наказываются лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.»*

 И две статьи действующего Уголовного кодекса РК посвящены уголовной ответственности за деятельность незаконного религиозного объединения.

***«Статья 337. Создание или участие в деятельности  незаконных общественных и других объединений***

*1. Создание или руководство религиозным или*[*общественным объединением*](http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z960000003_#z14)*, деятельность которого сопряжена с насилием над гражданами или иным причинением вреда их здоровью, либо с побуждением граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний, а равно создание или руководство партией на религиозной основе либо политической партией или профессиональным союзом, финансируемыми из запрещенных законами Республики Казахстан источников, -*

*наказываются штрафом в размере от двухсот до пятисот месячных расчетных показателей, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до шести лет, либо лишением свободы на тот же срок с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.*

*2. Создание общественного объединения, провозглашающего или на практике реализующего расовую, национальную, родовую, социальную, сословную или религиозную нетерпимость или исключительность, призывающего к насильственному ниспровержению конституционного строя, подрыву безопасности государства или посягательствам на территориальную целостность Республики Казахстан, а равно руководство таким объединением -*

*наказываются исправительными работами на срок до двух лет, ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок от трех до семи лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.*

*3. Активное участие в деятельности объединений, указанных в частях первой или второй настоящей статьи, -*

*наказывается штрафом в размере от ста до трехсот месячных расчетных показателей, либо исправительными работами на срок до одного года, либо ограничением свободы на срок до шести лет, либо лишением свободы на тот же срок.»*

***«Статья 337-1. Организация деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации после решения суда о запрете их деятельности или ликвидации в связи с осуществлением ими экстремизма***

*1. Организация деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых имеется вступившее в законную силу решение суда о запрете их деятельности или ликвидации в связи с осуществлением ими*[*экстремизма*](http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z050000031_#z8)*, -*

*наказывается штрафом в размере до трехсот месячных расчетных показателей либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от одного года до пяти лет, либо ограничением свободы на срок до шести лет, либо лишением свободы на тот же срок.*

*2. Участие в деятельности*[*общественного*](http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z960000003_#z11)*или*[*религиозного объединения*](http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1100000483#z107)*или иной организации, в отношении которых имеется вступившее в законную силу решение суда о запрете их деятельности или ликвидации в связи с осуществлением ими экстремизма, -*

*наказывается штрафом в размере до двухсот месячных расчетных показателей либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от одного года до пяти лет, либо ограничением свободы на срок до шести лет, либо лишением свободы на тот же срок.*

*Примечание. Лицо, добровольно прекратившее участие в деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых имеется вступившее в законную силу решение суда о запрете их деятельности или ликвидации в связи с осуществлением ими экстремизма, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.»*

Международные эксперты в области свободы объединения и свободы совести и религии неоднократно указывали, что статьи 337 и 337-1 УК РК не соответствуют международным стандартам в части соблюдения принципа приоритета в пользу обеспечения права, принципа юридической определенности и предсказуемости и принципа пропорциональности (соразмерности).

Эти нормы в ряде случаев являются не только политизированными, но и явно дискриминационными, поскольку непонятно, почему законодатель из всего многообразия видов юридических лиц выбрал только общественные объединения.

Означает ли это, что организаторы и участники других некоммерческих организаций, например, фонда, учреждения или даже коммерческих организаций, деятельность которых «*сопряжена с насилием над гражданами или иным причинением вреда их здоровью, либо с побуждением граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний*» или была *запрещена*, или они были *ликвидированы* «*в связи с осуществлением ими*[*экстремизма*](http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z050000031_#z8)» не будут нести уголовной ответственности по этим статьям УК РК? И почему выделены только общественные объединения и религиозные объединения?

Не говоря уже о том, что эти статьи сформулированы юридически некорректно, потому что и религиозные объединения, и политические партии являются общественными объединениями согласно гражданскому законодательству Республики Казахстан.

Проект нового Уголовного кодекса РК (по состоянию на май 2103 г.)