



МЕЖДУНАРОДНЫЙ ПАКТ
О ГРАЖДАНСКИХ
И ПОЛИТИЧЕСКИХ
ПРАВАХ

Distr.
GENERAL

CCPR/C/83/Add.1
21 March 1995

RUSSIAN
Original: SPANISH

КОМИТЕТ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА

РАССМОТРЕНИЕ ДОКЛАДОВ, ПРЕДСТАВЛЕННЫХ ГОСУДАРСТВАМИ-УЧАСТНИКАМИ
В СООТВЕТСТВИИ СО СТАТЬЕЙ 40 ПАКТА

Третьи периодические доклады государств-участников,
подлежащие представлению в 1993 году

Добавление

ПЕРУ*

[24 октября 1994 года]

* Первоначальный доклад, представленный правительством Перу, имеет условное обозначение CCPR/C/6/Add.9; краткие отчеты о рассмотрении этого доклада Комитетом имеют условное обозначение CCPR/C/SR.430, SR.431 и SR.435, см. также Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, тридцать восьмая сессия, Дополнение № 40 (A/38/40, пункты 255-290). Второй периодический доклад, представленный правительством Перу, имеет условное обозначение CCPR/C/51/Add.4, Add.5 и Add.6; краткие отчеты о рассмотрении этого доклада Комитетом имеют условные обозначения CCPR/C/SR.1133-SR.1136 и CCPR/C/SR.1158-SR.1160, см. также Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, сорок седьмая сессия, Дополнение № 40 (A/47/40, пункты 300-349).

СОДЕРЖАНИЕ

	<u>Пункты</u>	<u>Стр.</u>
ВВЕДЕНИЕ	1 - 4	5
ИНФОРМАЦИЯ ОТНОСИТЕЛЬНО СТАТЕЙ 1-27 ПАКТА	5 - 136	5
Статья 1. Право на самоопределение	5 - 11	5
Статья 2. Осуществление Пакта на национальном уровне	12 - 29	7
Статья 3. Равноправие мужчин и женщин	30 - 110	13
Статья 4. Меры в отступление от обязательств по Пакту	111 - 116	36
Статья 5. Запрещение ограничительного толкования положений Пакта	117 - 123	38
Статья 6. Право на жизнь	124 - 143	40
Статья 7. Запрещение пыток	144 - 157	45
Статья 8. Запрещение рабства	158 - 165	49
Статья 9. Право на свободу и личную неприкосновенность	166 - 173	52
Статья 10. Права заключенных и обращение с лицами, лишенными свободы	174 - 180	54
Статья 11. Тюремное заключение вследствие невыполнения какого-либо договорного обязательства	181 - 189	56
Статья 12. Свобода передвижения и право покидать свою страну и возвращаться в нее	190 - 199	58

СОДЕРЖАНИЕ (продолжение)

	<u>Пункты</u>	<u>Стр.</u>
Статья 13. Запрещение высылки иностранцев без правовых гарантий	200 - 209	60
Статья 14. Право на справедливое и публичное судебное разбирательство	210 - 251	62
Статья 15. Принцип отсутствия обратной силы закона . .	252 - 254	72
Статья 16. Право каждого человека, где бы он ни находился, на признание его правосубъектности	255 - 258	73
Статья 17. Право на личную жизнь	259 - 269	74
Статья 18. Свобода мысли, совести и религии	270 - 273	77
Статья 19. Свобода мнения и свобода его выражения . .	274 - 283	78
Статья 20. Запрещение всякой пропаганды войны	284 - 290	79
Статья 21. Право на мирные собрания	291 - 294	81
Статья 22. Свобода ассоциации	295 - 307	82
Статья 23. Защита семьи	308 - 324	85
Статья 24. Защита ребенка	325 - 339	90
Статья 25. Право принимать участие в ведении государственных дел	340 - 349	93
Статья 26. Запрещение дискриминации	350 - 355	95
Статья 27. Права меньшинств	356 - 384	98

СОДЕРЖАНИЕ (продолжение)

Перечень приложений*

- Приложение 1: Количество женщин-кандидатов и женщин, избранных депутатами и сенаторами (Перу - 1980, 1985, 1990 и 1992 годы; Лима - 1980 и 1990 годы).
- Приложение 2: Руководящие должности в органах государственной администрации с разбивкой по полу (Перу - 1983, 1987/88 и 1994 годы).
- Приложение 3: Персонал Национального налогового управления (СУНАТ) с разбивкой по категориям и полу (Перу, 1994 год).
- Приложение 4: Количество советников провинциального совета Лимы с разбивкой по периодам избрания и полу (Лима, 1981-1995 годы).
- Приложение 5: Состав профессиональных ассоциаций с разбивкой по полу (Перу, 1983-1994 годы).
- Приложение 6: Государственные механизмы по улучшению положения женщин.
- Приложение 7: Число задержанных и явившихся с повинной до и после поимки Абимаэля Гусмана.
- Приложение 8: Перу: общая численность населения, охваченного переписью, не охваченного переписью, и приблизительная в районе Амазонки в кампаниях переписи нынешнего столетия.
- Приложение 9: Крестьянские общины, занесенные в Национальный регистр крестьянских общин, по состоянию на 30 марта 1992 года.

* Правительство Перу представило восемь статистических таблиц и один документ, с которыми можно ознакомиться на языке оригинала в архивах секретариата.

ВВЕДЕНИЕ

1. Перуанское государство является участником Международного пакта по гражданским и политическим правам с 28 апреля 1978 года, т.е. с момента ратификации этого документа. Исходя из политики нынешнего правительства строго соблюдать свои международные обязательства, вытекающие из документов, участником которых Перу является, и во исполнение статьи 40 Международного пакта о гражданских и политических правах, настоящим представляется третий периодический доклад Перу о принятых мерах в осуществление закрепленных в данном Пакте прав и о прогрессе, достигнутом в этой области.
2. Представляемый ниже доклад приведен в соответствии с новым законодательством страны, основанным на Политической конституции Республики, которая была утверждена Демократической конституционной ассамблеей и одобрена перуанским народом на референдуме 31 октября 1993 года.
3. При разработке настоящего доклада использовалось "Руководство по подготовке докладов по правам человека", составленное Центром по правам человека Организации Объединенных Наций и Учебным и научно-исследовательским институтом Организации Объединенных Наций (ЮНИТАР).
4. В совместных национальных усилиях по выполнению и применению норм, содержащихся в Международном пакте, используя комплексный подход, приняли участие различные государственные и общественные структуры. Правительство Перу надеется, что настоящий доклад позволит по достоинству оценить его твердую политическую решимость, укреплять правовые институты, механизмы и нормы, связанные с поощрением и защитой прав человека в целом и гражданских и политических прав в частности.

ИНФОРМАЦИЯ, КАСАЮЩАЯСЯ СТАТЕЙ 1-27 ПАКТА

Статья 1: Право на самоопределение

5. Первый пункт этой статьи посвящен праву любого народа на самоопределение. В силу этого права любой народ свободно устанавливает свой политический и экономический статус, учреждая для этого соответствующую форму правления, отвечающую заданным целям. В этом смысле Перу приняла республиканскую систему правления, которая закреплена в Конституции 1979 года, где указывается, что Перу является демократической, социальной, независимой и суверенной республикой, основанной на труде, с унитарным, представительным и децентрализованным правительством (статья 79).
6. Новая Политическая конституция Перу, утвержденная Демократической конституционной ассамблеей, ратифицированная на общенациональном референдуме, промульжированная 29 декабря 1993 года и вступившая в силу 31 декабря 1993 года, закрепляет этот принцип, заявляя, что республика Перу является демократической,

социальной, независимой и суверенной. Кроме того, отмечается, что государство едино и неделимо, что его правительство является унитарным, представительным и децентрализованным и что оно организовано по принципу разделения властей (статья 43).

7. Текст документа от 1993 года разделен на три части, касающиеся государства, правительства и политической формы. Республиканская, демократическая, социальная, независимая и суверенная система означает, что страной управляет представитель, выбранный народом и что его правительство руководствуется принципом децентрализации власти, т.е. власть предоставлена органам на местах. И, наконец, в Перу существует форма государственного устройства, принятая всеми демократическими системами мира и основанная на разделении исполнительной, законодательной и судебной власти при полной независимости каждой из них.

8. Все это позволяет Перу свободным и суверенным образом строить свою жизнь как нации, а это в свою очередь предполагает различные формы самоопределения. Перу пользуется признанием международного сообщества и участвует в его жизни, имея представителей в таких важных международных организациях, как Организация Объединенных Наций и Организация американских государств.

9. Пункт 2 статьи 1 Пакта гласит, что любое государство-участник может "свободно распоряжаться своими естественными богатствами и ресурсами без ущерба для каких-либо обязательств, вытекающих из международного экономического сотрудничества". В Конституции 1993 года этому вопросу посвящена глава II "Об окружающей среде и природных ресурсах", содержащаяся в части III "Об экономической системе". В статье 66 Конституции говорится, что государство осуществляет суверенитет в отношении использования возобновляемых и невозобновляемых природных ресурсов, которые считаются достоянием народа. А в статье 67 подчеркивается, что государство содействует рациональному использованию своих природных ресурсов.

10. В этой связи следует упомянуть Кодекс об окружающей среде, в котором также отмечено, что окружающая среда и природные ресурсы составляют общее достояние нации и что их защита и сохранение отвечают интересам общества, а их рациональное использование регулируется государством (статья 2).

11. Это право государств связано с невыполненными платежными обязательствами, которые они имеют по отношению к другим странам и/или международным учреждениям, обязательствами, которые должны исходить из принципа взаимной выгоды и из международного права. Это предполагает, что каждое государство вправе автономно решать вопрос о степени и способе выполнения таких обязательств. Однако Пакт в то же время гласит, что ни один народ не может быть лишен принадлежащих ему средств существования. Другими словами, нельзя ставить на первое место погашение государством обязательств в ущерб средств существования для народа. Поэтому перуанское правительство выделяет часть своих доходов на компенсационные программы и социальную помощь, а

также на выполнение международных обязательств. Во всяком случае выполнение этих международных обязательств обеспечивает значительные поступления капитала, что способствует устойчивому развитию общества.

Статья 2: Осуществление Пакта на национальном уровне

12. Политическая конституция Перу провозглашает равенство всех людей перед законом без какой-либо дискриминации по признаку происхождения, расы, пола, языка, религии, убеждений, экономического положения или какому-либо другому признаку (пункт 2 статьи 2). Как видно, такая позиция свидетельствует о заинтересованности правительства Перу в том, чтобы никакой орган государственной национальной или местной власти, или организация не поощряли и не подстрекали к дискриминации в любой ее форме, и подтверждает волю государства защищать граждан, которые находятся на его территории и уже в силу одного этого подпадают под его юрисдикцию, без дискриминации в какой бы то ни было форме.

13. В этой связи считаем целесообразным процитировать наиболее важные пункты статьи 2 Конституции, гарантирующие основные права человека:

"Каждый человек имеет право:

Пункт 1. на жизнь, собственное имя, свою моральную, психическую и физическую неприкосновенность и на свое свободное развитие и благосостояние;

Пункт 2. на равенство перед законом. Никто не может подвергаться дискриминации по признаку происхождения, расы, пола, языка, религии, убеждений, экономического положения или по какому-либо другому признаку;

Пункт 3. на свободу совести и религии в индивидуальной или коллективной форме. Никто не может преследоваться за свои взгляды или убеждения. Выражение своего мнения не является преступлением;

Пункт 11. на передвижение по территории страны, на выезд и въезд в нее с учетом ограничений, обусловленных санитарным или уголовным законодательством, либо Законом об иностранцах (Декрет-закон 703);

Пункт 17. на участие в политической, экономической, социальной и культурной жизни страны. Граждане имеют в соответствии с законом право на участие в выборах, на отстранение от должности или отзыв должностных лиц, на законодательную инициативу и референдум;

Пункт 18. на неразглашение своих политических, философских, религиозных или каких-либо других убеждений, а также на хранение профессиональной тайны;

Пункт 21. на гражданство. Никто не может быть лишен своего гражданства. Никто не может быть лишен права на получение или продление своего паспорта как на территории страны, так и за ее пределами;

Пункт 24. На свободу и личную неприкосновенность. Поэтому:

а) никто не обязан делать то, что не требуется от него по закону, и никому нельзя запрещать делать то, что не запрещается законом;

б) не допускаются никакие ограничения личной свободы, за исключением случаев, предусмотренных законодательством. Запрещаются рабство, подневольный труд и торговля людьми в любых формах;

с) запрещается лишение свободы за неуплату долгов; это обстоятельство не препятствует принятию судом решений по делам об уклонении от уплаты алиментов;

д) никто не может быть привлечен к суду и осужден за действие или бездействие, которое в момент его совершения ясно и недвусмысленно не квалифицировалось действовавшим законодательством как наказуемое правонарушение; никому не может быть вынесено наказание, не предусмотренное законом;

е) каждый человек считается невиновным, пока виновность его не установлена судом;

ф) никто не может быть задержан, кроме как на основании мотивированного письменного распоряжения суда или решения полицейских властей, или задержания на месте преступления. Задержанное лицо должно быть доставлено в соответствующий суд в течение 24 часов или времени, необходимого для такой доставки. Эти сроки не применяются к подозреваемым в совершении преступлений терроризма, шпионажа и незаконной торговли наркотиками. В таких случаях полицейские власти могут санкционировать превентивное задержание подозреваемых на срок до 15 суток. Об этом они должны уведомить государственного прокурора и судью, которые могут принять дело к рассмотрению до истечения указанного срока;

г) никто не может содержаться под стражей без связи с внешним миром, если только этого требует расследование преступления, и это содержание осуществляется в порядке и в срок, предусмотренные законом. Компетентные власти обязаны под угрозой наступления уголовной ответственности безотлагательно представить письменное уведомление о месте содержания лица под стражей;

h) никто не может подвергаться моральному, психическому или физическому принуждению, пыткам или бесчеловечному или унижающему достоинство обращению. Каждый может потребовать незамедлительного проведения медицинского осмотра потерпевшего или лица, которое не в состоянии само обратиться с жалобой к властям. Показания, полученные путем применения насилия, считаются недействительными. Лица, применяющие такое насилие, привлекаются к уголовной ответственности".

Так выражает перуанское государство свою политику в области защиты прав человека и свою заинтересованность в закреплении этих прав за всеми гражданами страны, независимо от того, являются они постоянными жителями страны или нет.

14. Кроме того, Конституция в своей статье 50 называет католическую церковь важным элементом исторического, культурного и нравственного формирования Перу в рамках независимой и автономной системы, признавая при этом право на существование на территории Перу, помимо католической, других религиозных конфессий, а также возможность установления различных форм сотрудничества с ними.

15. В тексте Гражданского кодекса Перу 1984 года также можно найти положения о защите прав, отвечающие духу Пакта, а именно в части X "Международное частное право" и в разделе I "Общие положения":

"Статья 2046

Гражданские права едины для перуанцев и иностранцев, за исключением запретов и ограничений, которые в силу национальной необходимости устанавливаются для иностранцев и иностранных юридических лиц".

"Статья 2057

Перуанские суды правомочны проводить разбирательства в отношении действий, направленных против лиц, постоянно проживающих на национальной территории".

16. Кроме того, в рамках действующего законодательства существует положение, имеющее весьма важное значение для предусмотренного в этой статье конкретного случая. Мы имеем в виду Декрет № 703 (5 ноября 1991 года), или Закон об иностранцах, регулирующий иммиграционную политику страны, которая составляет часть внутренней политики государства и направлена на поддержание связей перуанского государства с гражданами других стран, прибывающих на национальную территорию, за исключением лиц, имеющих дипломатический, официальный, консульский статус, или статус лица,

добывающегося политического убежища, или беженцев. Делами этих лиц занимается министерство иностранных дел, которое разрабатывает и применяет соответствующие нормы для каждого конкретного случая.

17. Примечательна статья 3 Закона, которая рассматривает в качестве иностранца любое лицо, не имеющее перуанского гражданства. Следует отметить, что глава 6 предусматривает запреты для въезд в страну, которые обусловлены соображениями международной безопасности и поэтому не имеют какого-либо дискриминационного подтекста. В разделе V Закона говорится о правах и обязанностях иностранцев на территории Республики, которые аналогичны правам и обязанностям перуанцев, с ограничениями, установленными Конституцией государства, ныне действующим законодательством и прочими правовыми нормами Республики.

18. В этой связи уместно упомянуть статьи 2 и 4 Декрета № 662 (29 августа 1991 года) о стабильном правовом режиме для иностранных инвестиций в Перу. Первая статья этого документа гласит, что государство поощряет и гарантирует совершенные и будущие иностранные инвестиции во всех секторах экономической деятельности в Перу и во всех предпринимательских или договорных формах, допускаемых национальным законодательством. Кроме того, этот закон указывает, что как иностранные инвесторы, так и предприятия, в которых они участвуют, имеют те же права и обязанности, что и национальные, с учетом исключений, установленных Политической конституцией Перу и данным Декретом. В отношении соответствующих правовых рамок указывается, что перуанское законодательство никоим образом не проводит дискриминацию между инвесторами или предприятиями по признаку национального или иностранного участия в инвестировании (статья 2 Декрета № 662).

19. Вместе с тем в отношении права собственности иностранных инвесторов статья 4 указывает, что у него нет ограничений, кроме тех, которые установлены Политической конституцией Перу. Права на интеллектуальную и промышленную собственность устанавливаются на тех же условиях, что и в отношении национальных инвесторов.

20. В этой связи мы должны сослаться на статью 71 Политической конституции Перу, которая четко указывает, что иностранцы, будь то физические или юридические лица, находятся в таком же положении, что и перуанцы, и ни в коем случае не могут требовать исключения или дипломатической защиты. Однако в пределах 50-километровой зоны вдоль границ страны иностранцы не имеют права никоим образом, ни прямо, ни косвенно, ни индивидуально, ни коллективно, приобретать шахты, земли, леса, воды, топливо или источники энергии или владеть ими под угрозой перехода приобретенного права таким образом к государству.

21. С другой стороны, декрет санкционирует заключение сделок с иностранными инвесторами и гарантирует им следующие права:

- a) стабильность действующего на момент заключения сделки налогового законодательства;
- b) стабильность норм, касающихся свободного доступа иностранной валюты;
- c) стабильность права на недискриминацию, предусмотренного статьей 20 Конституции (статья 12 Декрета № 662).

Таким образом, очевидно, что государство гарантирует иностранным инвесторам и предприятиям правовой режим, аналогичный режиму для перуанских инвесторов и предприятий с учетом ограничений, установленных Политической конституцией государства и данным Декретом. Поэтому можно определенно утверждать, что национальное законодательство не проводит дискриминации между инвесторами и предприятиями по признаку национального или иностранного участия в инвестировании. Другой важной нормой является Декрет № 663 (29 августа 1991 года), с помощью которого регулируется осуществление "Программы миграции - инвестирования", предназначенной для облегчения въезда в страну иностранцев, желающих ввозить капитал или инвестировать в экономику Перу.

22. Кроме того, целям вовлечения иностранцев в национальную систему производства служит также трудовое законодательство, в частности Декрет № 689 (4 ноября 1991 года) или Закон о найме иностранных рабочих, который гласит, что работодатели, независимо от вида их деятельности и национальности, при найме должны отдавать предпочтение перуанским рабочим (статья 1). Однако допускается заключение договоров с иностранными гражданами в зависимости от режима частной трудовой деятельности и в рамках, предусмотренных законом. Для заключения трудового соглашения и внесения в него изменений должно быть разрешение органа трудовой администрации (статья 2). Предусматривается, что из общего числа должностей служащих и рабочих национальных и иностранных предприятий 20% может предоставляться иностранцам. Что же касается их заработной платы, то она не должна превышать 30% от общего фонда заработной платы предприятия (статья 4).

23. Здесь следует упомянуть о Законе № 26174, касающемся "Программы миграции - инвестирования", которая ориентирована на облегчение условий натурализации иностранных граждан, желающих ввозить капитал или делать инвестиции в Перу; сам закон направлен на содействие инвестированию и передаче технологии, на облегчение условий экономической деятельности и натурализации иностранных граждан, желающих ввозить и инвестировать капитал в экономику Перу.

24. В отношении конституционных гарантий Конституция в разделе V "О конституционных гарантиях" и конкретно в статье 200 предусматривает такие средства защиты, как хабеас корпус, ампаро, хабеас дата, признание неконституционности, народный иск и иск об исполнении. Любой человек, считающий себя жертвой нарушения конституционных прав,

включая право на недискриминацию, может после исчерпания внутренних средств правовой защиты обратиться за помощью в любой международный суд или орган, созданный на основе договоров или конвенций, участником которых является Перу (статья 205 Конституции), в том числе в Организацию американских государств, Межамериканский суд по правам человека, Комиссию по правам человека, Комитет по ликвидации расовой дискриминации.

25. Ниже приводится перечень этих конституционных гарантий:

"Статья 200. К конституционным гарантиям относятся:

1. средство правовой защиты хабеас корпус, обеспечивающее защиту от действия или бездействия любого органа власти, должностного лица или человека, который ограничивает личную свободу или соответствующие конституционные права;

2. средство правовой защиты ампаро, обеспечивающее защиту от действия или бездействия любого органа власти, должностного лица или человека, который нарушает другие права, признанные Конституцией, или угрожает им. Оно не действует в отношении правовых норм либо судебных постановлений, исходящих из общепроцессуальной практики;

3. средство правовой защиты от неконституционности, обеспечивающее защиту от применения норм, имеющих статус закона и противоречащих Конституции по форме или по содержанию, например законов, законодательных декретов, чрезвычайных декретов, договоров, регламентов конгресса, местных норм регионального характера и муниципальных распоряжений;

4. средство правовой защиты "народный иск", направленное на предупреждение нарушения конституционных и законодательных положений в регламентах, административных нормах и постановлениях и декретах общего характера независимо от издающего их органа;

5. средство правовой защиты "иск об исполнении", направленное против действий любого органа или должностного лица, отказывающегося соблюдать какую-либо правовую норму или административный акт, без ущерба для возникающей при этом ответственности по закону;

6. средство правовой защиты хабеас дата, обеспечивающее защиту от действия или бездействия любого органа власти, должностного лица или человека, который нарушает права, перечисленные в пунктах 5, 6 и 7 статьи 2 Политической конституции, или угрожает им".

В настоящее время создана комиссия Демократической конституционной ассамблеи, которая занимается пересмотром пункта 3 статьи 200.

26. Следует подчеркнуть, что действие средств правовой защиты хабеас корпус и ампаро не приостанавливается в случаях чрезвычайных ситуаций, о которых говорится в статье 137 Политической конституции Перу. Кроме того, здесь необходимо сослаться на Закон № 23506 – Закон о хабеас корпус и ампаро (7 декабря 1982 года), а также на Закон № 25398 (5 февраля 1992 года) и на Декрет-закон № 25433 (11 апреля 1992 года), которые его изменяют и дополняют.

27. В этих документах говорится, что цель средств правовой защиты состоит в восстановлении положения, существовавшего до нарушения или до угрозы нарушения конституционного права (статья 1). Кроме того, указывается, что эти средства правовой защиты применяются в случаях нарушения или угрозы нарушения конституционных прав в результате действия или бездействия, а также подлежащих обязательному выполнению действий (статья 2). Следует отметить, что упомянутый Закон признает и расширяет возможность обращения к международной юрисдикции, как это предусматривает Конституция Перу (статья 39, Закон № 23506).

28. Важный момент отмечен в статье 14 Закона № 25398, которая устанавливает, что права, защищаемые хабеас корпус и ампаро, должны пониматься и толковаться в общем контексте Политической конституции Перу, а также ратифицированных Республикой международных договоров по правам человека и общих принципов права, преимущественно тех, на которых основано перуанское законодательство.

29. Из всего вышесказанного можно сделать вывод о том, что важность средств правовой защиты в целом заключается в том, что с их помощью обеспечивается неограниченное соблюдение индивидуальной и/или коллективной свободы без какого бы то ни было различия между гражданами Перу.

Статья 3: Равноправие мужчин и женщин

30. Цель этой статьи состоит в защите женщин от дискриминационного обращения и в обеспечении их права пользования на равных условиях с мужчинами всеми правами, предусмотренными в Пакте. Этот принцип широко отражается в перуанском законодательстве, в нормах различного вида и уровня, начиная с таких высших законодательных актов, как Конституции 1979 и 1993 годов, вплоть до нормативных актов и конкретных положений, которые мы рассмотрим ниже.

31. Касаясь конституционной сферы, следует сказать, что Политическая конституция 1993 года признает право каждого на равенство перед законом. Она подчеркивает, что никто не может подвергаться дискриминации по признаку происхождения, расы, пола, языка, религии, убеждений, экономического положения или по какому-либо другому признаку (пункт 2 статьи 2). К числу других важных норм относится статья 4,

устанавливающая, что общество и государство предусматривают особую защиту одиноким детям и подросткам, матерям и престарелым, в то время как статья 23, со своей стороны, указывает, что труд во всех его формах является предметом приоритетного внимания со стороны государства, обеспечивающего защиту прежде всего работающим матерям, малолетним детям и инвалидам.

32. Из числа законодательных норм о труде пункт 1 статьи 26 признает принцип равенства возможностей без дискриминации, подтверждая суть третьего пункта статьи 42 Конституции 1979 года, согласно которому труд во всех его формах является предметом защиты со стороны государства без какой-либо дискриминации и на равных условиях обращения.

33. Касаясь гражданского законодательства, следует сказать о важных изменениях, происшедших в отношении правового режима женщин, которые отражены в Гражданском кодексе 1984 года, в отличие от норм 1936 года, допускавших дискриминационное обращение в отношении женщин и действовавших до 13 ноября 1984 года.

34. В 1984 году были отменены действовавшие до этого дискриминационные нормы. Их заменили следующими положениями:

Статья 4. Мужчины и женщины обладают равной право- и дееспособностью в отношении своих гражданских прав.

Статья 24. Женщина имеет право носить фамилию мужа, добавив ее к своей, и сохранять ее, пока не вступит в новый брак. Это право утрачивается в случае развода или признания брака недействительным. В случае раздельного проживания супругов женщина сохраняет свое право носить фамилию мужа. В случае спора решение принимает судья.

Статья 287. На основании заключения брака супруги берут взаимные обязательства в отношении содержания и воспитания своих детей.

Статья 290. Оба супруга обязаны и вправе участвовать в ведении домашнего хозяйства и содействовать его улучшению. Обоим касаются также вопросы создания супружеского дома, переезда на новое место совместного проживания и вопросы семейного бюджета.

Статья 291, пункт первый. Если один из супругов полностью посвящает себя домашнему хозяйству и уходу за детьми, то обязанность содержать семью возлагается на другого, без ущерба для помощи и поддержки, которую супруги должны оказывать друг другу в иных вопросах.

Статья 292. Правовое представительство супружеского союза является совместным правом обоих супругов. Любой из них может предоставить полномочия другому для выполнения этого представительства полностью или частично. В вопросах, касающихся обычных нужд домашнего хозяйства, его управления и сохранения, союз может быть представлен любым из супругов.

Статья 303. Каждый супруг сохраняет за собой право свободно распоряжаться своим имуществом и может передавать его или закладывать.

Статья 305. Если один из супругов доходами или поступлениями от своего имущества не способствует поддержанию домашнего хозяйства, то другой супруг вправе просить о том, чтобы оно [имущество] перешло в его распоряжение полностью или частично.

Статья 313. Оба супруга вправе распоряжаться совместным имуществом. Любой из супругов может уполномочить другого распоряжаться всем имуществом или его частью.

Статья 315. При передаче или закладывании совместного имущества участие мужа и жены обязательно. Оно не требуется в случаях приобретения мебели, которое может быть совершено одним из супругов.

35. С другой стороны, следует также подчеркнуть, что Гражданский кодекс 1984 года внес важные изменения, касающиеся равноправия мужчины и женщины как в отношении третейского суда по закону, так и в отношении так называемого третейского суда "по справедливости". Здесь следует упомянуть второй пункт статьи 551 Гражданского процессуального кодекса, устанавливающий, что третейским судьей должны назначаться мужчины-перуанцы или мужчины-иностранцы, достигшие 25 лет и пользующиеся всеми гражданскими правами; кроме того, они должны иметь юридическое образование, если они не назначаются конкретно в качестве третейских судей судов, основанных на праве справедливости.

36. Статья 1916 Гражданского кодекса 1984 года устанавливает, что третейскими судьями могут назначаться физические лица из числа коренного населения, лица перуанской национальности или иностранцы, достигшие 25 лет и пользующиеся всеми гражданскими правами. Таким образом, Гражданский кодекс в соответствии с пунктом 2 статьи 2 Политической конституции Перу 1979 года упразднил положение, несправедливо лишавшее женщин возможности назначаться третейскими судьями.

37. Вышеупомянутая статья 1916 была упразднена с вступлением в силу Закона № 25935, Общего закона о третейском суде, который в своей статье 20 подтверждает изъятие вышеупомянутого ограничения. Действительно, этот закон в своем первом пункте устанавливает, что третейскими судьями могут назначаться совершеннолетние лица

коренного происхождения, лица перуанской национальности или иностранцы, не имеющие противопоказаний против совмещения нескольких должностей и пользующиеся всеми гражданскими правами. Таким образом, в данном конкретном случае подтверждается принцип равноправия полов при назначении третейских судей.

38. В том, что касается гражданско-процессуального законодательства, то следует отметить, что Гражданский процессуальный кодекс, действовавший до 27 июля 1993 года, содержал различные дискриминационные положения в отношении явки женщин в суд. Так, мужу рекомендовалось представлять жену в суде, за исключением случаев, предусмотренных законом (статья 20). Замужняя женщина могла являться в суд без разрешения мужа или без разрешения суда, только если она была разведена, если муж являлся лицом, с которым она должна была вести тяжбу, если существо рассматриваемого на суде дела касалось действий или обязанностей, связанных с бизнесом или профессиональными функциями, выполняемыми женщиной публично, или действий, связанных с распоряжением женщиной своим личным имуществом и, наконец, если женщине предъявляли иск в связи с выселением или оплатой аренды помещения, которое она занимала в отсутствие мужа (статья 22). За исключением всех этих случаев, женщине для явки в суд необходимо было разрешение мужа, а в случае его недееспособности – разрешение суда (статья 23).

39. Эти нормы, как и весь Гражданский процессуальный кодекс, были упразднены вступлением в силу нового Гражданского процессуального кодекса. Этот Кодекс установил, что супружеский союз представляется любым из супругов, независимо от того, являются ли они истцами или ответчиками. Это предусматривается его статьей 65 о процессуальном представительстве в делах, касающихся автономного имущества.

40. Учитывая, что Гражданский кодекс в своей статье 303 устанавливает, что за каждым супругом сохраняется право свободно распоряжаться своим собственным имуществом и что каждый супруг может передавать его или закладывать, процессуальные действия, связанные с таким имуществом, выполняет супруг, владеющий этим имуществом.

41. Важной областью является торговое законодательство, в связи с которым следует отметить, что пункт 2 первого упраздняющего положения Гражданского процессуального кодекса, вступившего в силу 28 июля 1993 года, упразднил статьи 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12 и пункты 7, 8 и 9 статьи 21 Торгового кодекса. Все эти положения предусматривали ограничения на занятие торговлей для замужней женщины. Так, замужняя женщина, достигшая 16 лет, могла заниматься торговлей только при наличии нотариально подтвержденного разрешения мужа, кроме того она должна была зарегистрироваться в Торговом реестре (статья 6), хотя и предполагалось, что если замужняя женщина занимается торговлей, то у нее на это есть разрешение (статья 7); муж мог свободно лишить ее этого разрешения (статья 8). В том случае, если женщина в момент вступления в брак занималась торговлей, то для продолжения занятия ею ей необходимо

было получить разрешение мужа (статья 9). Все имущество женщины, а также общее имущество супружеского союза зависело от результатов ее торговой деятельности (статья 10).

42. Устанавливалось, что замужняя женщина, достигшая 21 года и проживающая отдельно от своего супруга в результате развода или в случае, если ее муж находится на лечении или отсутствует и его местонахождение неизвестно, или он лишен гражданских прав, также могла заниматься торговлей (статья 11). В этих случаях от результатов торговой деятельности зависело лишь имущество женщины и та часть совместного супружеского имущества, которая была приобретена в результате этой деятельности, при этом женщина могла отчуждать его или закладывать (статья 12). Наконец, в регистрационной ведомости каждого коммерсанта или общества, должны были фиксироваться разрешение мужа жене на занятие торговлей, признание право- и дееспособности жены распоряжаться своим имуществом в отсутствие мужа или в случае его недееспособности, отзывы разрешений на торговлю и нотариальные данные о приданом, брачные договоры и документы на право собственности на личное имущество жен-коммерсантов.

43. Необходимо отметить факт четкого заявления об отмене вышеупомянутых статей, поскольку, хотя они и отменялись автоматически со вступлением в силу Политической конституции Перу 1979 года, устанавливающей равноправие между мужчиной и женщиной, на тексты их продолжали ссылаться, как будто они по-прежнему действовали, что формально было неправильно. Таким образом, в торговом законодательстве был четко подтвержден принцип равноправия полов и были окончательно отменены нормы, предусматривавшие противоположную дискриминацию.

44. Теперь необходимо обратиться к уголовному законодательству, области, где наиболее важным явлением стало принятие нового Уголовного кодекса, который по сравнению с предыдущим - Уголовным кодексом 1924 года - не имеет столь жесткого карательного характера. Его нормы, как и нормы других современных законодательств, основаны на смягчении наказания и направлены на перевоспитание преступников и возвращение их к нормальной жизни в обществе.

45. В современном уголовном законодательстве женщина, несомненно, пользуется наибольшей защитой. Более того, ущербное положение, в котором она находилась, постепенно исчезает благодаря тому, что при разработке уголовных норм в качестве отправного момента все чаще учитывается реальное положение дел. Это не значит, что реальность не учитывалась раньше, а дело в том, что повышение роли женщины в последнее время требует, чтобы эти нормы были более актуальны, больше соответствовали условиям реальной жизни, в которой они должны применяться.

46. Примером того, о чем было сказано в предыдущем пункте, является факт рассмотрения в статье 107 сожителя в качестве пассивного субъекта преступления женоубийства. Несомненно, здесь примечательно то, что это недвусмысленное упоминание является результатом непосредственных наблюдений за тем, что происходит в таких обществах, как наше, жизнь которого сходна с реальной жизнью других латиноамериканских стран, где сожителство без брачных уз становится распространенным явлением. Упомянутое выше, конечно же, не было отражено в Уголовном кодексе 1924 года.

47. Другим положительным аспектом этого Кодекса, имеющим непосредственное отношение к участию женщины, является замена строгих наказаний, зачастую применяемых без достаточных на то оснований, принудительными общественными работами. В результате этого был сделан важный шаг в направлении социального перевоспитания заключенных. Конечно же, в этом случае должен учитываться тот факт, что в пенитенциарных учреждениях нашей страны находится значительное количество женщин.

48. Существует также защита женщины в случае аборта без ее согласия. Здесь законодательством установлено, что в случае смерти женщины лицо, совершившее аборт, если оно могло предвидеть такой исход, будет наказано со всей строгостью. Перуанский Уголовный кодекс предусматривает наказание в случае оставления беременной женщины; сводничества (в этом случае наказание усиливается, если активный и пассивный субъекты преступления являются родственниками); сутенерства (стали известны случаи, когда мужья используют доходы своих жен, которые те получают, занимаясь проституцией).

49. Как видим, качественные изменения налицо. Этот новый Кодекс открыл двери ко все более эффективной защите женщины в совсем иных условиях, чем те, которые служили основой для отмененного Уголовного кодекса, и главным его достижением является то, что социальное перевоспитание все менее является утопией и все более – реальностью. Ниже приводится комментарий основных положений, которые содержатся в Уголовном кодексе и касаются юридического положения женщины в Перу.

Статья 107

Тот, кто умышленно убивает своего родственника по восходящей линии или нисходящей линии, родного или приемного, или своего супруга или сожителя, наказывается лишением свободы на срок до 15 лет. Эта статья регулирует то, что повсеместно известно под названием убийство родственника. В его рамках различают женоубийство, т.е. случай, где конкретно имеет место участие женщины, выступающей либо активным, либо пассивным субъектом преступления. Если женщина в интересующем нас случае убивает своего супруга или сожителя, то преступление отягчается, поскольку считается, что, помимо лишения жизни пассивного субъекта, она тем самым подрывает чувство элементарного уважения к ближайшим родственникам.

Статья 110

Мать, убившая своего ребенка во время родов или в послеродовой период, наказывается лишением свободы на срок от одного до четырех лет или принудительными общественными работами на срок от 52 до 104 дней. Этот вид преступления относится к категории детоубийства, для которого характерен в данном случае тот факт, что единственным активным субъектом преступления является мать. В действительности механизм регулирования этой статьи спорен, поскольку он устанавливает вину исполнителя преступного деяния, который в силу особых обстоятельств находился в состоянии определенной невменяемости, которым можно обосновать неподсудность. Детоубийство относится к категории убийств при смягчающих обстоятельствах в силу весьма специфических обстоятельств его совершения. Мать должна умышленно убить ребенка во время родов или после них. Вопросы о наличии вины не возникают.

Статья 114

Женщина, которая провоцирует аборт или которой делают аборт с ее согласия, наказывается лишением свободы на срок до двух лет или принудительными общественными работами на срок от 52 до 104 дней. Речь в данном случае идет о сознательном аборте. Как очевидно, единственным инициатором аборта выступает сама беременная. Различаются два случая: а) женщина провоцирует аборт сама; в этом случае она наказывается за совершение аборта любыми средствами; и б) женщина дает согласие на аборт, который делает другое лицо.

Статья 115

Лицо, сделавшее аборт с согласия беременной, наказывается лишением свободы на срок от одного года до четырех лет. В случае смерти женщины, если лицо, совершившее аборт, могло такой исход предвидеть, наказание составляет от двух до пяти лет. Такой случай называется абортом с согласия. Здесь наказывается лицо, совершившее аборт с согласия беременной, в отличие от статьи 114, в которой предусматривается наказание женщине, давшей на это согласие. Необходимо отметить, что согласие, которое должно быть добровольным и должно исходить от дееспособной женщины, не снимает вину с активного субъекта. Вина отягощается в случае смерти женщины.

Статья 116

Лицо, сделавшее аборт женщине без ее согласия, наказывается лишением свободы на срок от трех до пяти лет. В случае смерти женщины, если лицо, совершившее аборт, могло такой исход предвидеть, наказание составляет от пяти до десяти лет лишения свободы. Этой статьей предусматривается наказание за так называемый аборт без согласия. Главным в данном случае является отсутствие

согласия беременной женщины. Здесь различаются два случая: а) когда женщина не знает о намерениях виновного, который пользуется этим или ее простодушием для совершения аборта; и б) когда для совершения аборта против женщины применяется физическое насилие. В этих случаях отягчающим обстоятельством также является смерть женщины.

Статья 119

Наказание не предусматривается в случае аборта, совершаемого врачом с согласия беременной или ее юрисконсульта, при наличии такового, когда аборт является единственным средством для спасения жизни женщины или для того, чтобы избавить ее от какого-либо тяжелого хронического осложнения. В данном случае речь идет о медицинском аборте. Примечательно, что Кодекс в этой статье не предусматривает наказания, и это аргументировано, среди прочего, тем, что речь идет о безопасности женщины как ключевой фигуры в данной ситуации. Действительно, именно она делает окончательный выбор между обеспечением безопасности своей жизни и своим желанием испытать все риски, связанные с опасной беременностью. Иными словами, врач, совершающий аборт в отсутствие других способов спасти жизнь матери или оградить ее здоровье от тяжелого хронического заболевания, не несет никакой ответственности.

Статья 144

Женщина, симулирующая беременность или роды, для того чтобы дать своему предполагаемому ребенку не принадлежащие ему права, наказывается лишением свободы на срок от одного года до пяти лет. Такое же наказание в виде лишения свободы и, кроме того, дисквалификация на срок от одного года до трех лет в соответствии с пунктом 4 статьи 36 применяется в отношении врача или акушерки, участвующих в совершении этого преступления. Этот тип преступления называется симулированием беременности или родов. Это преступление в виде обмана, т.е. преступление, совершаемое умышленно женщиной, выступающей в качестве активного субъекта. Данное преступление совершается путем симулирования беременности или родов. В последнем случае необходимо, чтобы ребенок действительно существовал, иначе это положение не применяется. Бывают случаи, когда вдова умышленно пытается овладеть наследством покойного супруга через своего предполагаемого ребенка, а также случаи, когда женщина пытается всеми средствами оказать давление на мужчину, уверяя его в том, что ребенок, который должен родиться, от него.

Статья 150

Мужчина, покидающий беременную женщину, от которого она забеременела и которая находится в критическом положении, наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до четырех лет и штрафом в размере заработной платы за 10–90 дней. Преступление называется оставлением беременной женщины: в данном случае незамужняя или замужняя женщина, а также зародыш или плод являются пассивными субъектами преступления. Главная цель данной статьи состоит в защите, предусматривающей оказание соответствующей помощи и покинутой в критическом положении женщине, в результате чего возникла угроза безопасности для нее и ее плода.

Статья 179, пункт 4

Лицо, содействующее или благоприятствующее проституции другого лица, наказывается лишением свободы на срок от двух до пяти лет. Наказание предусматривает лишение свободы на срок от четырех до 12 лет (пункт 4) в тех случаях, когда виновник является кровным родственником до четвертого колена или до второго по браку, или является супругом, сожителем, приемным родителем, опекуном или попечителем или если он за этим другим лицом по какой-либо причине осуществляет уход. Это преступление называется сводничеством: здесь цель сводника (который может быть мужчиной или женщиной) состоит в поощрении проституции другого лица для обеспечения удовлетворения половых желаний других лиц. Для случая, который нас интересует, пункт 4 имеет отягчающее вину обстоятельство, если виновником сводничества является супруг.

Статья 180

Лицо, получающее аморальные доходы за счет другого лица, занимающегося проституцией, наказывается лишением свободы на срок от трех до восьми лет. Если жертвой является ребенок до 14 лет или супруга или сожительница, родственница по нисходящей линии, усыновленный ребенок, ребенок супруги или ребенок его сожительницы или, если жертва находится на его попечении, то наказание предусматривает лишение свободы на срок от четырех до 12 лет. Этот тип преступления называется сутенерством; в данном случае доходы, получаемые женщиной в результате занятия проституцией, используются тем, кто называется сутенером, кто паразитирует на эти доходы. Нередки случаи, когда сутенерами являются супруги, которые заставляют заниматься проституцией своих жен.

Статья 181, пункт 3

Тот, кто компрометирует, соблазняет или похищает какое-либо лицо для того, чтобы передать его другому лицу с целью вовлечения в половую связь, или тот, кому с этой целью это лицо передается, наказывается лишением свободы на срок от

двух до пяти лет. Наказание предусматривает лишение свободы на срок от пяти до 12 лет, если (пункт 3) жертвой является супруга, сожительница, родственница по нисходящей линии, усыновленный ребенок, ребенок его супруги или его сожительницы или если она находится на его попечении. Эта статья касается проституции. Женщина может быть активным или пассивным субъектом преступления. Пункт 3 касается интересующего нас случая, когда жертвой является женщина, при этом отягчающим вину обстоятельством является существование между виновником и жертвой родственной связи.

Статья 182

Тот, кто содействует или способствует въезду или выезду из страны или перемещению по территории Республики лица для занятия проституцией, наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет. Наказание предусматривает лишение свободы на срок от восьми до 12 лет в случае наличия перечисленных в предыдущей статье отягчающих обстоятельств. Статья регулирует преступление, известное под названием вербовка проституток: здесь женщина может быть субъектом вербовки и цель состоит в защите ее неприкосновенности с ее или без ее согласия, и в установлении вины того, кто способствует ее въезду, выезду или перемещению по территории Республики для занятия проституцией; отягчающим вину обстоятельством является случай, когда жертва – родственница того, кто непосредственно занимается вербовкой проституток.

Статья 208, пункт 1

Не предусматривается наказание, без ущерба для возмещения по гражданскому законодательству, за мелкие кражи, присвоения, незаконные захваты имущества или ущерб, наносимый: (пункт 1) супругами, сожителями, родственниками по восходящей линии, родственниками по нисходящей линии и родственниками по прямой линии. Данное законодательное положение иного рода, оно не указывает на совершаемое преступление, а наоборот дает основание для оправдания правонарушителя: женщина, совершающая мелкую кражу, незаконное приобретение, незаконный захват имущества или причиняющая ущерб своему супругу, не подвергается уголовному преследованию, без ущерба для возмещения по гражданскому законодательству. Таким образом, уголовное законодательство избегает применения жестких санкций в отношении женщин, с тем чтобы избежать большего позора, который нанес бы еще больший вред семейным отношениям.

Статья 442

Лицо, жестоко обращающееся с другим лицом, не нанося ему телесных повреждений, наказывается принудительными работами на срок от 10 до 20 дней. В случае, если виновным является супруг или сожитель, наказание предусматривает принудительные работы на срок от 20 до 30 дней или штраф в размере заработной

платы за 30–60 дней. Данный случай является случаем жестокого обращения без нанесения телесных повреждений: если женщина жестоко обращается со своим супругом или сожителем, однако не наносит ему какого-либо телесного повреждения, она наказывается не за совершение преступления, а за неподобающее отношение к другому лицу. По этой же причине наказанием являются принудительные работы или штраф в размере заработной платы за 30–60 дней.

50. В области административного законодательства следует упомянуть в первую очередь Высшее постановление № 183-94-РСМ, утверждающее нормативные правила для Бюджетной программы финансирования основных расходов на социальные нужды. Эта программа имеет целью содействовать созданию равных возможностей для всех жителей страны, в приоритетном порядке предусматривая избирательное и целенаправленное выделение средств наиболее нуждающимся секторам, повышение охвата и эффективности использования основных средств на социальные нужды. Под средствами на социальные нужды понимаются средства, предназначенные для обеспечения основных нужд профилактического медицинского обслуживания, начального и среднего образования, основных и вспомогательных органов правосудия.

51. Для этих целей создается Координационный союз по секторальным вопросам, состоящий из представителей министерств здравоохранения, образования и юстиции, который будет заниматься координацией и издавать распоряжения в отношении осуществления упомянутой программы. В этом смысле выполнение программы, позволяющей координировать мероприятия, направленные на улучшение положения женщин и их защиту, в частности, в области медицинского обслуживания, где предусматривается защита беременных женщин и развитие программ вскармливания ребенка материнским молоком, имеет особое значение и должно быть упомянуто в связи с тем вниманием, которое уделяется женщине в настоящее время не только в законодательной или политической сфере, но и в области применения и эффективного развития программ, направленных на улучшение их положения.

52. Вместе с тем следует сказать, что в настоящее время на рассмотрении Комиссии по правам человека, обороны и внутреннего правопорядка Демократической конституционной ассамблеи находится законопроект № 1849-94, которым предполагается отменить Высшие декреты № 010-93-IN и 002-94-IN. Первый из этих декретов оставляет в силе положения в отношении штатных младших сотрудников и гражданских служащих санитарной службы национальной полиции Перу и отменяет различные нормативные акты, среди которых один предусматривает зачисление в штат в качестве офицеров и младших сотрудников гражданских служащих санитарной службы национальной полиции Перу, а другой – присвоение звания лейтенанта и другие льготы выпускникам школ по подготовке среднего медицинского персонала национальной полиции Перу (с зачислением их в штат в качестве офицеров). Во втором Высшем декрете содержатся положения, которые касаются назначения на должности санитаров и лаборантов клиник выпускников центра профессиональной подготовки санитарной службы национальной полиции Перу и

уполномочивают национальную полицию назначать работников на эти должности на условиях гражданских служащих со статусом работников здравоохранения.

53. Эти законодательные нормы в основном ограничивали права женского персонала: профессиональных санитарок и лаборанток клиник. Обе нормы, как теперь считается, противоречат конституционному принципу недискриминации по признаку пола, лишая полицейского статуса женский персонал санитарной службы полиции и не позволяя им рассчитывать на те должности, награды, заработную плату и пенсии, которые предусматриваются для остальных сотрудников. Поэтому можно заранее сказать, что пересмотр этих Высших декретов, содержащих дискриминационные положения в отношении женщин, не вызовет особых возражений, и, вполне вероятно, они будут отменены. В остальных областях административного законодательства других норм, устанавливающих дискриминацию в пользу или против женщины, не выявлено.

54. Первым общим документом, содержащим нормы по всем административным процедурам, явился Закон об общих нормах административного судопроизводства, в котором нет ссылок на пол сторон или граждан, участвующих в административном судопроизводстве. Формулировки статей в этом законе абсолютно нейтральны, и следует таким образом понимать, что они одинаково применимы как для мужчин, так и для женщин.

55. Необходимо также отметить, что эта констатация делается с учетом того, что в области административного законодательства существует бесчисленное множество положений различного уровня, среди которых фигурирует Единый свод норм административного судопроизводства - ТУПАС - (предусмотренный Декретом № 757, Законом о поощрении частных инвестиций), который содержит весь комплекс норм административного судопроизводства, подлежащих выполнению соответствующим государственным ведомством. Такое большое количество законодательных положений, конечно же, затрудняет проведение полного анализа всего комплекса административных норм. Поэтому достаточно сказать, что до промульгации Декрета № 757 были проведены специальные исследования, которые установили существование около 80 000 административных процедур, содержащихся в таком же количестве норм различного уровня. Тщательное рассмотрение всего комплекса норм так и не позволило ввиду сложности задачи выявить нормы, касающиеся женщин, помимо тех, которые были упомянуты выше.

56. В области трудового законодательства следует отметить, что после промульгации Закона № 2851 "Работа детей и женщин по найму" был принят еще ряд законодательных норм в интересах женщин с предоставлением им некоторых льгот. Ниже перечисляются ныне действующие законодательные нормы, касающиеся трудовой деятельности женщин:

О компенсации

57. Это понятие включает в себя как компенсации в связи с несчастными случаями на производстве, так и компенсации, устанавливаемые в связи с неправомерным увольнением. В первом случае предусматривается, что если жертвой несчастного случая на производстве является женщина, то сумма компенсации повышается на 25% (статья 9 Закона № 2851). Во втором случае, т.е. при компенсациях, устанавливаемых в связи с неправомерным увольнением, женщина имеет дополнительную льготу, а именно к общей сумме ее социального пособия работодатель должен добавить сумму в размере ее двухмесячного оклада; это предусмотрено в последней части единственной статьи Закона № 4239 от 26 марта 1921 года с изменениями, внесенными в него Законом № 2851.

58. Кроме того, в случае увольнения женщины, ожидающей ребенка, независимо от того, правомерно оно или нет, женщине в период трех месяцев до родов и трех месяцев после родов работодатель обязан выплатить компенсацию, эквивалентную заработной плате за 90 дней, без ущерба для компенсаций, предусмотренных в трудовом контракте (статья 18 Закона № 2851). С другой стороны, если работа сдельная и мать не располагает временем, которое закон предусматривает для кормления ребенка грудью, работодатель выплачивает ей компенсацию в размере суммы ее заработной платы за последний месяц работы, разделенной на количество рабочих дней, плюс премию или любое другое вознаграждение, предусматриваемое за такую работу (статьи 22 и 27 Высшего декрета от 25 июня 1921 года).

О рабочих днях

59. Продолжительность работы женщин не должна превышать 8 часов в день и 45 часов в неделю (статья 5 Закона № 2851), при том, что продолжительность труда мужчин обычно составляет 48 часов в неделю (статья 25 Политической конституции Перу 1993 года). Единственной льготой в отношении рабочего времени является наличие двухчасового обеденного перерыва в середине дня (статья 8 Закона № 2851).

60. Только для предприятий, где работа не прерывается по субботам во второй половине дня, работающие на них женщины имеют право на выходной день в понедельник, если этот день не праздничный. Для этого работа по субботам должна начинаться в 2 часа дня и не должна превышать пяти часов, при этом заработная плата за этот день равна заработной плате в будничные дни (статья 11 Закона № 2851, измененная единственной статьей Закона № 4239).

О беременных женщинах

61. В статье 45 Политической конституции Перу 1979 года говорилось о защите, которая должна предусматриваться для работающей женщины. Такой же тональностью пронизана Политическая конституция Перу 1993 года, в статье 23 которой указывается, что

государство предусматривает особые меры по защите женщины-матери. Беременные женщины имеют право на 90-дневный отпуск, 45 дней до родов и 45 дней после них, которые в виде исключения засчитываются как рабочие дни и поэтому не могут быть вычтены из трудового стажа. Эти дни засчитываются как рабочие также для подсчета дней обычного отпуска.

62. Отпуск по беременности и родам должен начинаться тогда, когда это определит врач (статья 14 Закона № 2851, измененная статьей 28 Закона № 22482 в соответствии со статьями 8 и 12 соответственно Декретов № 650 и 713). Таким образом, на этот период рабочий контракт прерывается и этот перерыв действует в течение отпуска до и после родов (пункт с) статьи 48 Декрета № 728).

63. Декрет-закон № 22482 расширяет охват системой социального страхования, при этом существуют два типа страхования: обязательное и факультативное. Первый тип касается тех, кто зависит от работодателя как в государственном, так и в частном секторе (пункт а) статьи 2). Женщина, являющаяся служащей или рабочей, получает предусмотренные для нее законом льготы согласно системе обязательного страхования. Этими льготами являются пособия по материнству и на кормление грудью, которые выплачиваются в денежной форме.

64. В течение 90 дней до и после родов работодатель обязан предоставить уже упомянутое пособие по материнству, которое выплачивается за период 45 дней до родов и 45 дней после родов при условии, что застрахованная будет воздерживаться от всех других видов оплачиваемой работы (статья 28 Декрета-закона № 22482). Это пособие предоставляется, если застрахованной женщиной внесено подряд три месячных взноса или всего четыре взноса за шесть месяцев, предшествовавших вероятной дате родов, и если она была зарегистрирована в Перуанском институте социального страхования (ПИСС) по меньшей мере за девять месяцев до предполагаемой даты родов, за исключением подтвержденных случаев преждевременных родов (статья 19 Декрета-закона № 22482).

65. Сумма дневного пособия по материнству равна средней дневной сумме гарантированных вознаграждений за последние четыре календарных месяца до месяца, когда начинается выплата пособия по материнству. Если последних месяцев меньше четырех, то средняя сумма определяется на основе всех месяцев страхования (статья 29 Декрета-закона № 22482). Вышеупомянутое пособие выплачивается непосредственно работодателем, которое затем возмещается ему ПИСС (Высший Декрет № 029-84-РСМ и Соглашение руководства ПИСС № 2, тридцать пятая сессия от 23 августа 1984 года).

66. ПИСС предоставляет матери или тому, на чьем попечении находится ребенок в случае смерти матери, субсидию на питание на каждого ребенка застрахованной. Эта субсидия выдается в виде талонов на молоко или в денежной форме до тех пор, пока ребенку не

исполнится восемь месяцев. Величина субсидии составляет 25% тридцатой части минимальных месячных компенсационных выплат, установленных столичным округом Лимы. Эта субсидия будет выплачиваться даже тогда, когда мать будет выполнять какую-либо оплачиваемую работу (статьи 22 и 30 декрета-закона № 22482 и Высший декрет № 029-84-PCM).

67. Право матери просить выплату в денежной форме как пособия по материнству, так и субсидии на кормление ребенка действует в течение шести месяцев после даты выплаты каждой льготы – 90 дней в случае пособия на материнство и восемь месяцев со дня рождения ребенка в случае субсидии на кормление (статья 40 Декрета-закона № 22482).

68. Для подачи заявления на пособие по материнству застрахованная женщина должна представить медицинское свидетельство предполагаемой даты родов и медицинское свидетельство самих родов (статья 87 Высшего декрета № 08-80-TR). Для получения субсидий на кормление она должна представить документы, подтверждающие это право, свидетельство о рождении и декларацию о выживании новорожденного (статья 90 Высшего декрета № 08-80-TR).

69. Еще одной льготой, и возможно одной из самых значительных для работающей женщины, является возможность пользоваться ясельной комнатой, что предусмотрено статьями 20 и 21 Закона № 2851. Для этого работодателям необходимо располагать либо на своем предприятии, либо в другом месте недалеко от предприятия специально оборудованным помещением, в котором можно организовать в рабочее время уход за детьми работающих женщин, однако только для детей до одного года. Работодатели оборудуют ясельную комнату, если только на их предприятии трудится более 25 рабочих или служащих женщин старше 18 лет (статья 26 Высшего декрета от 25 июня 1921 года).

70. Кроме того, матерям, имеющим своих детей в этих ясельных комнатах, предоставляется для кормления своих детей время, которое в целом не превышает одного часа в день. Время, необходимое матери для того, чтобы добраться до места, где находится ясельная комната, не засчитывается. Стоимостное выражение этого времени не может вычитаться из заработной платы матери, независимо от типа вознаграждения за ее труд.

71. Кроме того, в отношении беременной женщины предусматривается, что если работодатель увольняет ее лишь на том основании, что она беременна, то работающая женщина вправе обратиться по этому поводу в суд для признания увольнения незаконным, и если судья признает его незаконным, то работница немедленно восстанавливается на работе. Следует отметить, что такое признание незаконности возможно только, если увольнение производится в течение 90 дней до или после родов (пункт е) статьи 65 и статья 71 Декрета № 728).

Об уходе на пенсию

72. Декрет-закон № 19990, регулирующий Национальную систему пенсий в Перу, устанавливает для женщин право ухода на пенсию в возрасте 55 лет. Эта же норма предусматривает право ухода на пенсию для мужчин по достижении ими 60 лет. Вместе с тем Декрет-закон № 20530 о регулировании пенсий и компенсаций за государственную гражданскую службу, не охваченных Декретом-законом № 19990, устанавливает в своей статье 4, что работник приобретает право на пенсию по истечении 15 лет действительной и оплачиваемой службы, если это мужчина, и 12,5 лет, если это женщина. Аналогичным образом статья 5 упомянутого Декрета-закона указывает, что пенсии в связи с сокращением штатов и пенсии по старости регулируются на основе максимального рабочего цикла, составляющего 30 лет для мужчин и 25 лет для женщин.

73. Согласно положениям пункта f) статьи 52 и статьи 57 Декрета № 728, женщина должна в обязательном порядке уходить на пенсию в возрасте 60 лет, в то время как мужчина в обязательном порядке должен уходить на пенсию в возрасте 65 лет. При этом такой порядок действителен, если ими внесено достаточно взносов для получения максимальной пенсии, которую предоставляет ПИСС.

74. Следует отметить, что Декрет-закон № 25897, касающийся частной системы управления пенсионными средствами (ЧСП), в своей статье 5 отмечает, что лица, состоящие в пенсионных фондах, регулируемых ПИСС, могут предпочесть остаться в них со всеми правами и привилегиями, присущими этим системам, или вступить в ЧСП. В последнем случае лица, перешедшие в другую систему, по прошествии двух лет имеют право возвратиться в первоначальную систему на условиях действия вышеупомянутого Декрета-закона, если мужчинам исполнилось 55 лет, а женщинам – 50 лет.

О запретах

75. Статья 6 Закона № 2851 устанавливает, что молодым женщинам (т.е. до 18 лет) запрещается работа в ночное время (от 20 до 7 часов). Необходимо уточнить, что в нашем законодательстве работой в ночное время в основном считается работа с 22 до 5 часов; об этом говорится в статье 2 и пункте 1 соответственно конвенций о труде женщин в ночное время № 41 и 42 Международной организации труда (МОТ), ратифицированных Перу Постановлением № 10195. Однако, в том что касается работы женщин, должен учитываться первый период времени, поскольку он для женщин наиболее выгоден.

76. Кроме того, молодым женщинам запрещается в воскресные и праздничные дни делать следующее:

- a) работа в домашнем хозяйстве семьи без помощи других лиц и без надзора со стороны родителей или попечителей;

- b) работа в качестве домработницы;
- c) сельскохозяйственные работы без использования моторной техники.

77. Кроме того, молодым женщинам запрещается выполнение следующих видов работ (статьи 19 и 20 Высшего декрета от 25 июня 1921 года):

- a) продажа газет,
- b) продажа журналов и лотерейных билетов,
- c) чистка обуви,
- d) раздача программки и листовки,
- e) продажа цветов и кондитерских изделий,
- f) а также все остальные связанные с передвижением виды работ на городских улицах и площадях, за исключением работы в киосках и стационарных ларьках.

78. Как статья 12 Закона № 2851, так и статья 17 Высшего декрета от 25 июня 1921 года запрещают женщинам подземные работы, работы на шахтах и в каменоломнях. Запреты распространяются также на:

- a) чистку машин и работающих двигателей;
- b) строительство, ремонтные работы, очистку и покраску зданий, если используются леса и работы проводятся на высоте свыше 10 м;
- c) погрузочно-разгрузочные работы в порту, в том числе с применением подъемных кранов и лебедок;
- d) литье металлов;
- e) использование циркулярных пил;
- f) изготовление, применение или перевозка горючих, взрывоопасных или токсичных материалов;
- g) все виды работ в помещениях или местах, где изготавливаются, используются или хранятся взрывчатые, горючие и ядовитые вещества в опасных количествах и где выделяются вредные для здоровья токсичные пары и пыль.

В соответствии со статьей 12 закона необходимо добавить все остальные виды работ, которые, по мнению исполнительной власти, считаются опасными для здоровья и здорового уклада жизни граждан. Нормы, касающиеся запрета на выполнение женщинами подземных работ и работ в шахтах, должны быть согласованы с Конвенцией МОТ № 45 – Конвенция о применении труда женщин на подземных работах в шахтах любого рода, ратифицированной Перу Постановлением № 10195.

О других льготах и обязанностях

79. Ниже перечислены основные льготы, на которые имеют право перуанские женщины.

80. Работодатели обязаны обеспечивать необходимые условия для удобства работы женщин, в частности рабочие кресла должны выгодно отличаться от аналогичной непрофессиональной мебели (статья 19 Закона № 2851). Женщины, занимающиеся шитьем на дому, должны получать, по меньшей мере, такую же заработную плату, что и работницы в мастерских из расчета поденной платы; если работа оплачивается за готовые изделия, то заработная плата рассчитывается на основе поденной платы (статья 28 Закона № 2851).

81. Существует право "народного иска" против нарушителей Закона № 2851, который регулирует работу женщин по найму. Все организации защиты материнства обладают правом предъявить народный иск (статья 30 Закона № 2851). Как учреждения, так и провинциальные органы власти обязаны следить за строгим выполнением норм в интересах женщин, в случае же их нарушения представители высшей политической власти провинции, судья первой инстанции или мэр могут приказать прекратить работу после проведения медицинского обследования, которое подтвердит, что эта работа вредна для здоровья женщин (статья 31 Закона № 2851).

82. Описания всех почетных постов, ученых степеней, профессиональных рангов, государственных, должностных и служебных обязанностей и должностных функций других видов трудовой деятельности, независимо от их характера или уровня, в том случае, если они касаются женщин, должны быть сделаны, если это грамматически возможно, с использованием женского рода (Закон № 24310).

83. Закон признает положение женщин, работающих на дому, которые находятся под защитой Высшего декрета № 23-ДТ от 30 апреля 1957 года. Кроме того, на основании высшего декрета № 002-70-TR за ними признается право на отпуск, на компенсацию за выслугу лет и на минимальный ночной отдых.

84. Министерство труда и социального развития должно периодически осуществлять специальные программы занятости среди рабочих категорий. К числу тех, кто может воспользоваться этими программами, относятся женщины с семейными обязанностями, без ограничения в возрасте. Для этих целей женщинами с семейными обязанностями

считаются все те, кто, несмотря на свой возраст и гражданский статус, выполняет обязанности по семье и готов работать в режиме неполного рабочего дня или в определяемое для этого время. В этом случае программы должны учитывать то время, которым располагают работницы, их уровень трудовой квалификации, социально-экономические условия их семей, а также их соответствие рабочим требованиям предприятий в условиях колебаний спроса на рынке труда (пункт а) статьи 131 и статья 134 Декрета № 728).

85. Женщины-служащие и женщины-работчие, работающие на частном предприятии, имеют право на получение 25-процентной надбавки по достижении 25-летнего стажа работы на одного нанимателя. При 30-летнем стаже работы надбавка увеличивается до 30% от получаемой ими заработной платы (Закон № 24504). Однако третье переходное и заключительное положение Декрета № 688 лишает надбавки при 25-летнем стаже тех служащих и рабочих женщин, рабочие контракты которых начались до вступления в силу упомянутого декрета.

86. Закон устанавливает, что любая телефонистка, независимо от предприятия, компании или фирмы, где она работает, считается служащей коммерческой сферы и поэтому не может считаться рабочей (Высший декрет от 17 мая 1929 года).

87. Женщины, работающие на дому, имеют льготы в виде выплат пособий на материнство и субсидии на кормление ребенка, поскольку они включены в национальную пенсионную систему согласно Декрету-закону № 19990, а также в систему предоставления медицинской помощи согласно Закону № 22482 (статья 164 Декрета-закона № 728).

88. Женщины, имеющие право работать в ночное время в гостиницах, барах и кафетериях в качестве официанток, должны получить специальное разрешение, которое бесплатно выдается Генеральной инспекцией труда министерства труда (Высший декрет от 9 декабря 1930 года).

89. Государство обеспечивает выполнение всех законодательных норм, касающихся работы женщин, проводя периодические инспекции рабочих мест и контролируя таким образом должное соблюдение закона (Высший декрет от 17 января 1936 года).

90. Закон относит домохозяйек и матерей к категории независимых работников (Закон № 24705).

91. Следует отметить, что в 1986 году Перу Постановлением № 24508 ратифицировала Конвенцию № 156 о равном обращении и равных возможностях для трудящихся мужчин и женщин: трудящиеся с семейными обязанностями, принятую Международной организацией труда (МОТ) в 1981 году. Кроме того, Постановлением № 13284 ратифицирована также Конвенция МОТ № 100 о равном вознаграждении. Наконец, путем принятия Декрета-закона № 17687 ратифицирована Конвенция МОТ № 111, посвященная вопросам дискриминации в области труда и занятий.

92. Одной из наиболее важных норм, обеспечивающих защиту женщины на законодательном уровне, является Закон № 26260, регламентирующий политику государства и общества в отношении насилия в семье. Хотя сфера применения этой нормы, а также понятие, которым она выражает "проявление насилия в семье", достаточно общи и охватывают все действия жестокого физического и психического обращения между супругами, сожителями или просто лицами, сама норма в значительной степени отвечает требованиям достойной сожаления действительности, в условиях которой живут многие женщины нашей страны, являясь объектом истязаний и побоев со стороны своих мужей.

93. Для достижения цели, провозглашенной этой законодательной нормой, а именно искоренения насилия в семье, предусматривается осуществление различных мер, среди которых укрепление этических норм и уважение достоинства личности и прав женщины, начиная со школьного и в последующие периоды; проведение кампании по пропаганде прав женщины; создание действенных законодательных механизмов для защиты жертв насилия в семье; учреждение в определенных территориальных округах, где это наиболее целесообразно, так называемых "Женских комиссариатов" и помощь в создании, среди прочего, временных убежищ для жертв такого насилия.

94. Компетентными органами, призванными вести борьбу с актами насилия в семье, согласно закону, являются национальная полиция, прокуратура и исполнительные органы власти. Предусматривается, что рассмотрение жалоб о насилии против женщин и предварительное расследование проводит национальная полиция. Для этого имеются бланки заявлений или формы для жалоб, которые позволяют женщинам, ставшим жертвами насилия, излагать свои жалобы без излишних сложностей и формальностей (что зачастую объясняет нежелание многих женщин заявлять о такого рода актах).

95. Наконец, закон регулирует действия органов судебной власти, связанные с организацией судебных процессов по гражданским и уголовным делам, возбуждаемым в результате актов насилия против женщин. Для этого четко устанавливается должностная компетенция, лица, имеющие право требовать соответствующую судебную защиту, а также предупредительные меры, которые судьи вправе предписывать.

Кодекс прав детей и подростков

96. Другим важным законодательным документом является Кодекс прав детей и подростков, утвержденный Декретом-законом № 26102. Этот важный документ, касающийся защиты детей, как будет показано ниже, предусматривает также особую защиту женщин. Действительно, упомянутый документ в своей статье V вступительного раздела четко устанавливает, что обязанность по воспитанию ребенка и подростка возлагается как на мать, так и на семью в целом. Иными словами, обязательство государства содействовать комплексному воспитанию детей, создавая для этого необходимые условия и предоставляя все необходимые средства, не должно пониматься в узком смысле слова, без учета, или вернее, без уделения должного внимания матери и семье ребенка.

97. Однако не только этим выражена в данном кодексе забота о женщине. Так, статья 2 четко устанавливает, что обязательство государства подразумевает предоставление защиты и помощи женщине до, во время и после родов, с уделением особого внимания матерям в подростковом возрасте.

98. Документ таким образом содержит положения, свидетельствующие о том, что женщина в нашем обществе не обделена ни защитой, ни вниманием со стороны закона. К положениям, конкретно касающимся женщин, в Кодексе прав детей и подростков относится следующее:

Статья V вступительного раздела

Настоящий кодекс признает, что обязательство по защите детей и подростков распространяется на мать и на семью с детьми. Это положение является ключевым с точки зрения защиты женщины. Согласно этой норме все внимание, уделяемое ребенку, распространяется и на его мать и на семью в целом. Исключение любого ограничительного толкования данной нормы со всей очевидностью свидетельствует о положительном значении Кодекса.

Статья 2: Забота о матери

Государство гарантирует, а общество содействует обеспечению интересов женщин в период беременности, родов и послеродового периода, с уделением особого внимания матерям-подросткам, создает условия для кормления ребенка и обустройства центров для дневного ухода за детьми. Здесь подчеркивается, что внимание беременной женщине уделяется до, во время и после родов. Необходимо отметить, что если государство ответственно за создание необходимых условий для беременной женщины, то все общество в целом ответственно за содействие этим усилиям.

Статья 101. Определение алиментов

Алиментами считаются средства, необходимые для пропитания, проживания, покупки одежды, воспитания, образования, профессионального обучения, получения медицинской помощи и отдыха ребенка или подростка. Алиментами считаются также средства на расходы, связанные с беременностью женщины с момента зачатия до послеродового периода. В этой статье дано более точное дополненное определение алиментов на базе определения, содержащегося в статье 472 Гражданского кодекса, которая также считает алиментами все средства, необходимые для расходов по беременности женщины с момента зачатия до периода родов. Данная норма – одна из тех, что в значительной степени свидетельствуют о присутствующей в Кодексе тенденции защиты женщины.

99. После описания законодательных средств защиты женщины в Перу необходимо представить некоторые данные, позволяющие понять реальное положение женщин в нашей стране. Так, мы должны отметить, что женское население в Перу составляет

11 091 981 человек, или 50,3% от всего населения согласно переписи населения 1993 года, – общая численность которого – 22 048 356 человек. В городских районах проживает 7 852 110 женщин, т.е. 70% от всего женского населения.

Участие женщин в политической жизни

100. Хотя участие женщин в органах власти по-прежнему незначительно, отмечаются некоторые важные перемены, свидетельствующие об общем признании лидирующей роли женщин и об их готовности к соперничеству, что заставляет несколько пересмотреть их роль в политической власти.

Право участия в голосовании

101. В начале 80-х годов в соответствии с новой Конституцией право голоса было предоставлено неграмотным и было признано, что правом участия в голосовании обладают лица, достигшие 18 лет. После этого в списках избирателей зарегистрировалось более полумиллиона неграмотных женщин и примерно столько же женщин, достигших 18 лет.

Участие в парламентских ассамблеях (приложение 1)*

102. В 80-е годы парламентская система была двухпалатной. Женщины-кандидаты и женщины – члены сената и палаты депутатов составляли меньшинство в начале и в конце этого периода. В 1990 году число женщин, избранных сенаторами, составляло 6,7% от всех избранных сенаторов, а женщины, избранные депутатами, составляли 5,6% от всех избранных депутатов. Примерно аналогичные результаты дали выборы 1980 года.

103. В 1992 году, после роспуска парламента, была учреждена Демократическая конституционная ассамблея – ДКА, состоящая из 180 членов. В этой связи, если количество женщин-кандидатов не увеличилось по сравнению с предыдущими выборами, то число участвующих женщин возросло до 8,8%. Из семи женщин – членов Ассамблеи пять принадлежат к правящей партии.

Участие в государственном управлении (Приложение 2)*

104. Хотя представленность женщин на руководящих постах государственного управления минимальна по сравнению с представленностью мужчин, в 80-е и, вероятно, в 90-е годы она постепенно увеличивалась. В 1987 году в первый раз две женщины были удостоены

* С этим документом можно ознакомиться на языке оригинала в архивах секретариата.

рангов государственных министров, получив портфели министров просвещения и здравоохранения; в 1990 году министерство просвещения вновь рекомендовало на пост министра женщину, в 1994 году женщина стала министром промышленности, торговли, туризма и интеграции, а недавно возглавила Канцелярию президента. В период между 1983 годом и 1987-1988 годами наблюдается некоторое увеличение числа женщин, занимающих посты генеральных директоров и начальников управлений.

105. В процессе проходящей в настоящее время перестройки государственного аппарата интересно отметить растущее значение профессиональной квалификации высокопоставленных лиц государственного управления и как следствие – выдвижение на высокие посты женщин-специалистов. Примером этого является заметное присутствие женщин в Национальном налоговом управлении (СУНАТ), усовершенствованного в последние годы учреждения, на руководящих должностях в котором насчитывается 40% женщин, а среди специалистов – 47% (приложение 3**).

106. В 1980 году активное участие женщин было отмечено в муниципальных органах. Это стало особенно заметно в 1984 году, когда в провинциальный совет Лимы пришли представители Единого левого фронта и число женщин-советников возросло с 4 до 7. Муниципальные программы помощи секторам городского населения способствовали созданию женских организаций, в результате чего в социальной и политической сфере женщины вновь стали проявлять активность и завоевывать позиции (приложение 4*).

Политические партии

107. В настоящее время женщины занимают руководящие посты в двух важнейших партиях (Перуанская апристская партия и Народно-христианская партия), а одна женщина занимает пост заместителя национального директора Левого демократического движения. На протяжении десятилетия участие женщин в этом виде организаций было минимальным. Относительное возрастание участия женщин произошло в контексте некоторого обновления отдельных партийных групп, которые были вынуждены реорганизовать свои учреждения ввиду трудностей, переживаемых ими с конца 80-х годов.

Профессиональные объединения

108. В условиях институционального кризиса профессиональные объединения стали достаточно важными форумами гражданского участия. В результате улучшения положения в области профессионального обучения женщин их присутствие в этих организациях стало возрастать, и во многих ассоциациях соотношение женщин увеличилось. В соответствии с

** С этим документом можно ознакомиться на языке оригинала в архивах секретариата.

диверсификацией их сферы профессиональной деятельности к 1990 году женщины составляли уже 40% всех членов объединений бухгалтеров и от 20% до 25% всех членов Объединения медицинских работников, юристов, стоматологов и архитекторов. В сравнении с 1983 годом наблюдается увеличение числа работников этих профессий, которые традиционно были мужскими (приложение 5*).

Механизмы по улучшению положения женщин

109. Существовали и существуют учреждения, органы и государственные программы, программы международного сотрудничества и программы развития неправительственных организаций, которые прямо или косвенно ориентируют свою деятельность на улучшение положения женщины, особенно в последнее десятилетие. Меры государства в этой области направлены главным образом на удовлетворение основных потребностей женщин с низким уровнем дохода, а также одиноких матерей; в этом смысле приоритетное внимание уделяется продовольственным программам.

110. Рост числа женских народных организаций и их участие в общественной жизни является косвенным следствием такой деятельности. Возрастает участие в этой деятельности органов международного сотрудничества прежде всего в сфере экономических ресурсов и технических консультативных услуг. И если участие государства в этой деятельности несколько сократилось, оно активизировалось по линии органов международного сотрудничества, церкви, неправительственных организаций по вопросам развития и общественных организаций на местах. В этой связи рекомендуем ознакомиться с приложением 6*, где перечислены наиболее важные из этих механизмов.

Статья 4: Меры в отступление от обязательств по Пакту

111. Случаи чрезвычайных ситуаций перуанское законодательство регулирует в статье 137 Конституции 1993 года, устанавливая, что президент Республики по согласованию с советом министров, может объявлять на определенный срок на всей национальной территории или на ее части чрезвычайное или осадное положение, известив об этом Ассамблею и Постоянную комиссию.

112. Чрезвычайное положение объявляется в случае нарушения мира или внутреннего правопорядка, стихийного бедствия или каких-либо тяжелых обстоятельств, угрожающих жизни нации. В случае его объявления может ограничиваться или приостанавливаться осуществление конституционных прав на свободу и личную неприкосновенность, неприкосновенность жилища и свободу собраний и передвижения по территории страны, предусмотренных в главе, касающейся основных прав человека. В условиях этого режима запрещается выносить приговор об изгнании. Продолжительность чрезвычайного положения не может превышать 60 дней, однако допускается его продление еще на 60 дней, при этом помимо объявления чрезвычайного положения требуется издание высшего декрета.

113. Что касается осадного положения, то необходимо отметить, что оно объявляется в случае вторжения на территорию страны, войны за ее пределами, гражданской войны или в случае неминуемой угрозы возникновения такой войны. Важным требованием при объявлении осадного положения является обозначение тех основных прав, осуществление которых не ограничивается и не приостанавливается. Продолжительность осадного положения составляет 45 дней. В отношении возможности продления этого срока конкретных указаний нет, однако подчеркивается, что если такое решение принимается, то оно должно быть утверждено Ассамблеей, которая при объявлении осадного положения заседает без ограничения полномочий.

114. Необходимо отметить, что правительство Перу четко выполняет свои международные обязательства в отношении уведомления компетентных органов Организации Объединенных Наций и ОАГ о чрезвычайных положениях и приостановлении конституционных гарантий. Для этого министерство иностранных дел Перу через своих аккредитованных за границей представителей поддерживает постоянную связь как с ООН, так и с ОАГ, которым ежеквартально высылаются тексты высших декретов, на основании которых временно объявляются чрезвычайные положения в отдельных районах страны и приостанавливаются некоторые конституционные гарантии.

115. Так, в апреле текущего года было сообщено о принятии Высшего декрета № 023-93 от 28 марта 1994 года и о недавнем издании текста связанных с ним норм. Следует сказать также о некоторых уведомлениях, которые были сделаны Постоянными представителями Перу при Секретариате американских государств и Исполнительном секретариате Межамериканской комиссии по правам человека:

- а) нота № 7-5-М/057, датированная 19 февраля 1993 года, Вашингтон, округ Колумбия, к которой прилагается "Бюллетень по вопросам подрывной деятельности", выпуск № 10, содержащий информацию из различных источников прессы о некоторых террористических актах на территории Перу и о деятельности перуанского правительства по борьбе с насилием со стороны действующих в стране террористических групп;
- б) нота № 7-5-М/271, датированная 30 августа 1993 года, Вашингтон, которая информирует о национальном законодательстве, действующем в отношении преступлений терроризма, измены родине, и касается процесса примирения в стране;
- в) нота № 7-5-М/314, датированная 21 сентября 1993 года, Вашингтон, которая информирует о соглашении, подписанном в рамках девяностой Генеральной конференции Межпарламентского союза, состоявшейся в Канберре, Австралия, в котором содержится решительное осуждение террористических групп "Сендеро Луминосо" и "Революционное движение им. Тупака Амару" (РДТА);

- d) нота № 7-5-М/322, датированная 1 октября 1993 года, Вашингтон, которая информирует о том, что в сентябре министр промышленности и председатель Совета министров представили на рассмотрение Конституционной ассамблее проект закона об изменении процедуры пересмотра дел в Высшем совете военной юстиции в случае грубой судебной ошибки, об отмене ограничения права на защиту, о восстановлении хабеас корпус в делах о терроризме и об отмене Декрета-закона № 25728 о заочном вынесении приговора в делах о терроризме и измене родине;
- e) нота № 7-5-М/370, датированная 11 ноября 1993 года, Вашингтон, в которой излагается Декларация группы Рио, в которой главы государств и правительств вновь осуждают терроризм, заявляя, что он представляет собой систематическое и преднамеренное нарушение прав человека, посягающее на стабильность демократической системы, и призывают международное сообщество выступить единым фронтом в совместных действиях по искоренению этого зла;
- f) нота № 7-5-М/404, датированная 6 декабря 1993 года, Вашингтон, к которой прилагается копия текста закона № 26248, опубликованного в "Эль-Перуано" от 25 ноября 1993 года, с поправками министра промышленности и председателя Совета министров;
- g) нота № 7-5-М/405, датированная 6 декабря 1993 года, Вашингтон, которая информирует о просветительской деятельности перуанского правительства в области прав человека в рамках процесса национального примирения. К ней прилагается также программа "Курса по правам человека", распространяемого среди офицеров, младшего командного состава и рядовых вооруженных сил и национальной полиции, проходящих службу в зонах, в которых объявлено чрезвычайное положение. К ноте приложены также "Десять заповедей вооруженных сил", распространенные во всех воинских и полицейских частях.

116. Таким образом, правительство Перу выполняет свои международные обязательства по своевременному информированию международного сообщества о действующем в стране законодательстве, изменениях в нем и о других событиях в жизни нашей страны.

Статья 5: Запрещение ограничительного толкования положений Пакта

117. Данная статья предусматривает два механизма защиты положений Пакта. Так, первый пункт статьи устанавливает необходимость создания механизмов, которые делали бы невозможным любое ошибочное толкование норм Пакта, с тем чтобы они не могли использоваться каким-либо лицом, группой или правительством для осуществления актов, могущих привести к отмене или ограничению провозглашенных в нем прав или к созданию ограничений сверх тех, которые допускаются Пактом.

118. Здесь необходимо сказать, что как Конституция 1979 года (статья 4), так и Конституция 1993 года (статья 3) ссылаются на систему "numeros apertus", указывая, что права, признанные в главе I раздела I Конституции и касающиеся основных прав человека, не единственные гарантированные законодательством права и что их следует объединить с аналогичными им правами, вытекающими из природы человека и республиканской формы правления. Таким образом, не только запрещается какая бы то ни было форма ограничения прав любыми средствами, но и признается, что все четко зафиксированные в законодательстве права в силу их происхождения составляют часть внутригосударственного права.

119. Второй пункт статьи 5 Пакта касается коллизий, которые могут возникнуть между положениями Пакта и правовыми нормами внутреннего законодательства. Этому вопросу Конституция 1993 года касается в главе II "О договорах" раздела II "О государстве, нации и территории".

120. В этой связи считаем целесообразным сказать, что применительно к вопросу об отношении между нормой международного права, каковым является договор, и внутренним правом, зафиксированным как в Конституции 1979 года, так и в Конституции 1993 года, используется теория умеренного монизма, согласно которой считается, что международный договор составляет часть внутригосударственного права, однако для его окончательного включения он должен быть утвержден Ассамблеей до ратификации президентом Республики. Таким образом устанавливается, что заключенные государством и действующие договоры составляют часть внутригосударственного права (статья 55).

121. Также указывается, что предварительное утверждение со стороны Ассамблеи требуется только для договоров по вопросам: а) прав человека, б) суверенитета, власти или целостности государства, в) национальной обороны и d) финансовых обязательств государства. Кроме того, Ассамблеей должны утверждаться договоры, устанавливающие, изменяющие или упраздняющие налоги; договоры, требующие изменения или отмены какого-либо закона, а также договоры, нуждающиеся в принятии законодательных мер для их исполнения. Для всех остальных случаев необходим лишь отчет президента перед Ассамблеей (статья 56).

122. Отмечается также, что если договор затрагивает конституционные положения, то он должен утверждаться путем процедуры внесения поправки в Конституцию до его ратификации президентом Республики (статья 57). В этом случае конституционная норма не отменяется, а просто не применяется государствами, подписавшими этот договор, а в случае, если договор истекает, конституционная норма вновь вступает в силу.

123. Наконец, следует упомянуть четвертое переходное и заключительное положение Конституции 1993 года, являющееся наглядным подтверждением того значения, которое перуанское государство придает документам в области международного права, каковым является Пакт о гражданских и политических правах и содержащиеся в нем права. Это

положение устанавливает, что нормы, касающиеся признанных Конституцией прав и свобод, толкуются в соответствии со Всеобщей декларацией прав человека и с международными договорами и соглашениями в этой области, ратифицированными Перу.

Статья 6: Право на жизнь

124. Признанное Пактом право на жизнь призывает государства не только наказывать за лишение человека жизни, но и предусматривает обязательство государств создавать условия, гарантирующие всем людям осуществление права на жизнь. Осуществлению права на жизнь служат меры, направленные на увеличение средней продолжительности жизни населения путем сокращения детской смертности, борьбы с недоеданием и эпидемиями, а также борьбы с загрязнением окружающей среды. Для выполнения целей данной статьи требуется также принятие необходимых мер, направленных на предотвращение войны, являющейся наивысшим отрицанием этого права.

125. Ниже приводятся принятые перуанским государством меры для действенного осуществления права на жизнь.

126. Что касается конституционных положений, то статья 1 Конституции 1993 года указывает, что защита человека и уважение его достоинства составляют высшую цель общества и государства. Кроме того, устанавливается, что каждый человек имеет право на жизнь и на стабильную среду для продолжения своей жизни (пункты 1 и 22 статьи 2). Кроме того, статья 4 устанавливает, что общество и государство обеспечивают особую защиту детей, подростков, матерей и престарелых, не имеющих материальной помощи и поддержки, в то время как статья 7 гласит, что каждый имеет право на охрану своего здоровья, здоровья своей семьи и общины и что каждый обязан его укреплять и сохранять.

127. В этой связи уместно отметить, что перуанское государство ведет борьбу с незаконным оборотом наркотиков, а также регулирует применение разрешенных к употреблению токсичных веществ (статья 8).

128. В отношении здравоохранения и социального обеспечения Конституция устанавливает, что государство определяет национальную политику в области здравоохранения, при этом ответственность за ее регулирование и надзор лежат на исполнительной власти. Кроме того, исполнительная власть разрабатывает такую политику и в многообразной и децентрализованной форме осуществляет ее, обеспечивая равный доступ к медицинскому обслуживанию для всех (статья 9). Государство признает всеобщее право каждого на социальное обеспечение, на его защиту и повышение качества жизни (статья 10) и гарантирует свободный доступ к медицинскому обслуживанию и пенсионному обеспечению (статья 11).

129. Касясь гражданского законодательства, мы должны сказать, что часть 1 Гражданского кодекса 1984 года посвящена правам человека, а ее первая статья гласит, что каждый человек имеет право на жизнь с момента своего рождения. Далее говорится, что право на жизнь не подлежит отмене и не может быть передано другому лицу.

130. В уголовном законодательстве этот вопрос затрагивается в разделе 1 второй части Уголовного кодекса Перу, в котором квалифицируются преступления против жизни и преступления, связанные с нанесением телесных повреждений и подрывом здоровья. К этим преступлениям относятся: а) насильственная смерть (статьи 106-113), б) аборт (статьи 114-120), с) нанесение травм (статьи 121-124), d) создание угрозы или оставление лиц в опасности (статьи 125-128) и е) геноцид (статья 129). В этой части Кодекса указываются также отягчающие и смягчающие обстоятельства упомянутых преступлений и устанавливается ответственность за каждое из них.

131. Важными мерами в этой области являются нормы антитеррористического законодательства. Здесь следует отметить, что наша страна с 1980 года живет в обстановке крайнего насилия в результате действий террористических групп, которые демонстрируют систематическое презрение к жизни и достоинству граждан. Эта обстановка насилия привела к перемещению около 60 000 семей, в первую очередь крестьян, которые мигрируют в города в поисках безопасности, к убийству более 10 000 человек только за последние четыре года, к исчезновению около 775 человек также за последние четыре года, к ущербу, исчисляемому миллиардами долларов, и т.д.

132. С учетом всех этих фактов нынешнее правительство издало ряд норм, направленных на борьбу с терроризмом и его окончательную ликвидацию. К основным нормам по борьбе с терроризмом относятся следующие:

- а) Декрет-закон № 25475 (6 мая 1992 года): устанавливает ответственность за преступления терроризма и процедуры расследования, следствия и судебного разбирательства;
- б) Декрет-закон № 25659 (13 августа 1992 года): регулирует вопросы, связанные с преступлением измены родине;
- с) Декрет-закон № 25660 (13 августа 1992 года): изменяет второй пункт статьи 136 Уголовно-процессуального кодекса, касающийся срока действия запроса судебных органов по делам, связанным с терроризмом и незаконным оборотом наркотиков;
- д) Декрет-закон № 25744 (27 сентября 1992 года): содержит нормы, применяемые в отношении полицейского расследования, следствия и судопроизводства, а также исполнения приговора по преступлениям в измене родине, предусмотренных в Декрете-законе № 25659;

- e) Декрет-закон № 25880 (26 ноября 1992 года): предусматривает, что виновным в измене родине считается преподаватель, который, пользуясь своим положением, оказывает влияние на своих учащихся, оправдывая и проповедуя терроризм;
- f) Декрет-закон № 25916 (2 декабря 1992 года): указывает, что запрет на пенитенциарные и процессуальные льготы для лиц, виновных в незаконном обороте наркотиков, терроризме и измене родине, остается в силе.
- g) Декрет-закон № 26223 (21 августа 1993 года): вносит поправку в Уголовный кодекс в отношении приговора о пожизненном заключении для лиц, осужденных за преступления, связанные с незаконным оборотом наркотиков или наркотерроризмом;
- h) Постановление № 114-92-JUS (14 августа 1992 года): утверждает регламент режима посещения заключенных, осужденных за терроризм;
- i) Закон № 26248 (25 ноября 1993 года): i) вносит поправку в закон, регулирующий судебную ответственность за измену родине; ii) вносит поправку в Декрет-закон № 25659 для восстановления процессуальных гарантий хабеас корпус и ампаро в судопроизводстве по делам, связанным с терроризмом и изменой родине; iii) отменяет статью 18 Декрета-закона № 25475: "В процессах по делам, связанным с терроризмом, адвокаты не могут в масштабах всей страны защищать одновременно более одного обвиняемого. Это положение не касается назначаемых судом адвокатов"; и iv) отменяет Декрет-закон № 25728, исключая тем самым возможность заочного вынесения приговора.

133. Как было сказано в пункте 131, насилие и подрывная деятельность привели ко многим человеческим жертвам и огромному материальному ущербу, с которыми не могло мириться государство. Борьба с этими явлениями была поручена вооруженным силам и полиции. Эти органы приступили к борьбе с подрывными элементами без должной подготовки, в результате чего был допущен ряд ошибок, выразившихся в нарушении прав человека. К числу этих нарушений можно отнести внесудебные расправы и исчезновения. Некоторые из виновных были установлены и наказаны.

134. Для того чтобы избежать дальнейших нарушений прав человека со стороны правоохранительных органов и гарантировать жизнь граждан, правительство приняло ряд мер, позволяющих обеспечить надлежащий контроль за антиподрывной деятельностью. Эти меры, известные как меры примирения, приводятся ниже:

- a) Декрет № 665: дает прокурорам право доступа в центры содержания под стражей в зонах чрезвычайного положения для инспектирования положения лиц, содержащихся под стражей, или расследования фактов исчезновения лиц;
- b) Декрет-закон № 25592: устанавливает наказание государственным служащим, лишаящим граждан их свободы путем издания распоряжения или выполнения действий, ведущих к их исчезновению;
- c) министерское Постановление № 1302-DE-SG: устанавливает, что в районах чрезвычайного положения офицеры воинских частей и центров содержания под стражей получают и учитывают инструкции, поступающие непосредственно от прокуроров;
- d) Постановление № 342-92-MD/FN: устанавливает, что провинциальные прокуроры по уголовным делам и провинциальные прокуроры по делам смешанного характера должны вести регистры заявлений об исчезновении лиц.

135. Согласно рекомендации в отношении представления периодических докладов, касающихся Пакта о гражданских и политических правах, ниже приводится информация о том, как на конституционном уровне регулируется вопрос владения огнестрельным оружием военнослужащими и сотрудниками национальной полиции. Соответствующая глава, посвященная вопросам безопасности и национальной обороны, устанавливает, что владеть огнестрельным оружием и применять его имеют право только военнослужащие сотрудники национальной полиции, при этом указывается, что все существующее оружие, а также оружие, которое производится или ввозится в страну, переходит в собственность государства без судебного разбирательства и возмещения. Однако это положение не распространяется на изготовление огнестрельного оружия частными предприятиями в случаях, предусмотренных законом. Кроме того, эта норма гласит, что закон является тем инструментом, который регламентирует изготовление, торговлю, владение и применение гражданами оружия, отличного от армейских видов оружия (статья 175).

136. Следует также коснуться положений, содержащихся в Кодексе об охране окружающей среды, поскольку, как мы отметили во вступительной части, право на жизнь предполагает также право на здоровую окружающую среду, позволяющую должным образом осуществить это право. В соответствии с этим принципом и был разработан этот Кодекс, регулирующий использование национальных природных ресурсов и их защиту и предусматривающий наказание за экологические преступления. Согласно этому законодательству любой человек имеет безотзывное право на пользование здоровой окружающей средой в течение своей жизни, при этом обязанностью государства является поддержание качества жизни граждан на уровне, соответствующем человеческому достоинству (статья 1).

Геноцид

137. В анализируемой нами статье Пакта, а именно в пункте 3, есть упоминание о геноциде, в отношении которого считаем необходимым подчеркнуть, что наша страна подписала Конвенцию о предупреждении преступления геноцида и наказании за него 9 декабря 1948 года и впоследствии утвердила Постановлением № 13288 в декабре 1985 года. Тема геноцида была отражена в Конституции 1979 года в статье 109, а также в Конституции 1993 года, которая, касаясь экстрадиции и устанавливая исключение для политических преступлений или связанных с ними деяний, подчеркивает, что таковыми не являются акты террора и убийства граждан, независимо от их социального положения и происхождения (статья 37). В настоящее время наказание за геноцид предусмотрено статьей 129 Уголовного кодекса в рамках раздела, посвященного преступлениям, связанным с посягательствами на жизнь, нанесением телесных повреждений и подрывом здоровья.

Смертная казнь

138. Продолжая анализ законодательных норм, мы должны коснуться вопроса о том, каким образом в Перу регулируется смертная казнь. В этой связи следует отметить, что в статье 235 Конституции 1979 года говорилось, что смертная казнь предусматривается только в случае государственной измены во время войны с другим государством. Нынешняя Конституция своей статьей 140 вносит коррективы в это положение и устанавливает, что смертная казнь может применяться только в случае государственной измены в военное время и актов терроризма согласно законам и договорам, участником которых является Перу.

139. Эта проблема возникла в связи с Американской конвенцией, или Пактом Сан-Хосе, документом, ратифицированным Перу в 1979 году, который устанавливал следующее:

"Пункт 2 статьи 4: В странах, не отменивших смертную казнь, эта мера может выноситься только за самые тяжкие преступления во исполнение приговора компетентного суда и в соответствии с законом, устанавливающим такое наказание, если он был принят до совершения преступления. Применение смертной казни не распространяется на те преступления, в отношении которых она не применяется в настоящее время".

В отношении этой нормы утверждалось, что путем расширения в статье 140 нынешней Конституции категорий преступлений, за которые может выноситься смертная казнь, был нарушен Пакт Сан-Хосе и тем самым не было выполнено международное обязательство.

140. Однако такая аргументация не учитывает следующего. Во-первых, необходимо иметь в виду, что статья 140 как бы налагает вето на возможное применение смертной казни в Перу, устанавливая, что приведение в исполнение высшей меры наказания должно производиться без нарушения действующих законов и договоров, в том числе тех,

участником которых является Перу. В этой связи необходимо сослаться на Пакт Сан-Хосе, который ясно устанавливает запрет на расширение применения (нет ссылок на "причины", ясно говорится лишь о применении), что тем самым запрещает Перу расширять применение смертной казни в случаях, отличных от тех, которые предусмотрены в Конституции 1979 года, без нарушений данного договора. Поэтому Перу не нарушает ни дух, ни букву Пакта Сан-Хосе.

141. Вместе с тем необходимо учитывать, что Конституция разработана для дня сегодняшнего и для будущего, что предполагает признание возникающих в последнее время тенденций считать терроризм преступлением против человечности, тенденций, которые были обсуждены на недавнем совещании Группы Рио в Сантьяго-де-Чили, на котором вновь было заявлено, что терроризм представляет собой систематическое и преднамеренное нарушение прав человека, является посягательством на систему демократии, и была выражена поддержка странам региона, находящимся в процессе национального примирения.

142. Все вышесказанное подтверждает вероятность того, что в скором времени возникнет вопрос о необходимости дополнения Пакта Сан-Хосе, и это вполне понятно, если учесть, что прошло 24 года после подписания этого международного документа в 1969 году, когда невозможно было предвидеть масштабы разрастания организованной преступности, создающей неизбежную угрозу гражданам и правительствам стран региона. Возможно, что в ходе развития в этом направлении международного права с государств будут сняты те ограничения, которые пункт 2 статьи 4 Пакта Сан-Хосе устанавливает в отношении наказания за международные преступления.

143. Наконец, необходимо иметь в виду, что четвертое переходное и заключительное положение Конституции 1993 года, на которое мы ссылались, устанавливает, что нормы, касающиеся признанных Конституцией прав и свобод, толкуются в соответствии с Всеобщей декларацией прав человека и международными договорами и соглашениями по этим вопросам, ратифицированными Перу, к числу которых, конечно, относится Американская конвенция, или Пакт Сан-Хосе.

Статья 7: Запрещение пыток

144. Политическая конституция Перу 1993 года в своих пунктах g) и h) статьи 2 устанавливает, что никто не может быть жертвой морального, психического или физического насилия и никто не может подвергаться пыткам или бесчеловечному или унижающему достоинство обращению. Любой человек может потребовать проведения медицинского обследования лица, которому нанесен ущерб или которое не в состоянии самостоятельно обратиться за помощью в органы власти. Кроме того, признаются не имеющими силу показания, полученные в результате применения насилия, а лицо его применившее, привлекается к ответственности (пункт 24 h), статья 2).

145. Из тех конституционных гарантий, которые Конституция предусматривает в своей статье 200, можем упомянуть хабеас корпус, к которому прибегают в тех случаях, когда право на свободу и личную неприкосновенность нарушается или ему создается угроза в результате действий полицейских, политических или судебных властей, действий государственных чиновников или отдельных лиц. Как известно, эта конституционная гарантия предназначена для защиты права на свободу и личную неприкосновенность человека и имеет целью либо освобождение задержанного, либо рассмотрение его дела в суде. В целом задача состоит в том, чтобы человек не подвергался противоправному задержанию, не содержался неопределенное время под стражей без суда или освобождения. Как мы указывали выше, такую гарантию обеспечивает Закон № 23506, т.е. Закон о хабеас корпус и ампаро (7 декабря 1982 года), а также Закон № 25398 (5 февраля 1992 года) и Декрет-закона № 25433 (11 апреля 1992 года), которые его изменяют и дополняют.

146. В отношении гражданского законодательства следует отметить, что статья 6 Гражданского кодекса 1984 года регулирует акты, связанные с распоряжением человеческим телом, а также органами и тканями, не подлежащими восстановлению, без серьезного ущерба для здоровья или сокращения, пусть и небольшого, срока жизни. Эти акты запрещаются, если так или иначе они противоречат общественному порядку или нормам нравственности. Акты уступки могут совершаться при жизни уступающего лица, с таким расчетом, чтобы телом распоряжались после его смерти. В первом случае уступающее лицо может отказаться от своего решения, не позволяя совершать каких-либо действий. Законную силу имеют акты, когда какое-либо лицо из альтруистских соображений распоряжается своим телом, чтобы оно использовалось после его смерти в интересах общества. Такое распоряжение делается только в пользу конкретного пользователя либо в пользу научных, учебных или медицинских учреждений, а также банков органов или тканей, не преследующих цели наживы. Статья 10 Гражданского кодекса устанавливает, что глава медицинского учреждения может распоряжаться частью находящегося в нем тела усопшего для целей сохранения или продления человеческой жизни при наличии предварительного согласия со стороны супруги(а) усопшего его (ее) родственников по нисходящей линии (детей, внуков, и т.д.); родственников по восходящей линии (родителей, деда и бабушки и т.д.) или его (ее) братьев (сестер). При наличии возражений со стороны родственников подобное распоряжение трупом запрещается.

147. Вместе с тем следует сказать, что в Перу к действиям, нарушающим личную свободу и неприкосновенность, среди прочих, относятся: произвольные задержания, случаи неуважения права не высказывать свои политические, религиозные или философские убеждения; пытки, жестокое обращение или использование методов насилия для получения признаний какого-либо лица; похищение лица; содержание под стражей в изоляции. Любое лицо, включая несовершеннолетних детей, может подать иск о применении хабеас корпус, который рассматривается любым судьей в неотложном порядке.

148. Перуанское правительство в своем стремлении покончить с вооруженными вылазками террористов издало ряд новых законов о терроризме, которых мы в общих чертах уже коснулись. По ним можно проследить, как соблюдаются права содержащихся под стражей и как реализуется запрет на применение любых пыток. Декрет-закон № 25475 от 6 мая 1992 года, предусматривающий наказание за преступление терроризма и регулирующий процедуры расследования, следствия и судопроизводства, в своей статье 3 устанавливает, что преступление терроризма наказывается пожизненным заключением в тех случаях, когда исполнитель террористического акта принадлежит к руководящей группе террористической организации в качестве ее лидера, главаря, руководителя, генерального секретаря и т.п. в общенациональном масштабе, независимо от того, какие функции он выполняет в организации. Если виновные являются членами вооруженных групп, банд, бандформирований, истребительных отрядов и т.п. какой-либо террористической организации, которым поручено физическое уничтожение любыми средствами лица или группы беззащитных лиц, то они также приговариваются к пожизненному заключению.

149. В нормах, регулирующих расследование преступления терроризма, устанавливается, что национальная полиция Перу строго контролирует, среди прочего, соблюдение законности, прав человека, международных договоров и конвенций. Для этого на данном этапе расследования требуется присутствие представителя прокуратуры. Содержание под стражей обвиняемых в этом преступлении не должно превышать 15 дней с письменным уведомлением об этом за 24 часа прокуратуры и соответствующего судьи по уголовным делам.

150. Когда того требуют обстоятельства и сложность расследования, в целях лучшего выявления фактов можно прибегать к абсолютной изоляции задержанных на максимально предусмотренный законом срок с уведомлением об этом прокуратуры и соответствующего судебного органа.

151. Со своей стороны обвиняемые имеют право назначать собственного адвоката, который приступает к своим обязанностям с момента, когда задержанный делает об этом заявление в присутствии представителя прокуратуры. Если они этого не делают, то полицейские власти назначают адвоката *de officio*, которого предоставляет министерство юстиции. Кроме того, в этом Декрете-законе устанавливается, что лица, обвиненные в преступлении терроризма, имеют право на одно свидание в неделю с самыми близкими родственниками.

152. Для несовершеннолетних, обвиняемых в преступлении терроризма, установлены особые правила. Так, статья 3 Декрета-закона № 25564 гласит, что в отношении лиц в возрасте от 14 до 15 лет, совершивших преступление, квалифицированное как акт терроризма, судья по делам несовершеннолетних должен распорядиться об их содержании в специальных пенитенциарных учреждениях, где можно применять программу перевоспитания с целью их последующей реинтеграции в общество.

153. С другой стороны, среди мер, принятых в целях примирения, был издан Декрет № 665 от 3 сентября 1991 года, который дает прокурорам право доступа в центры содержания под стражей в районах, где объявлено чрезвычайное положение, для ознакомления с условиями содержания под стражей и расследования заявлений об исчезнувших лицах; согласно статье 1, прокуроры в районах чрезвычайного положения имеют право на посещение комиссариатов, префектур, воинских подразделений и республиканских центров содержания под стражей для проверки положения задержанных лиц и расследования заявлений об исчезнувших лицах. Кроме того, устанавливается, что провинциальные прокуроры ежемесячно представляют доклад о положении в области прав человека в своем округе, который направляется национальным властям. Цель таких инспекций состоит в обеспечении уважения всех приобретенных прав лиц, содержащихся под стражей, включая осужденных за государственную измену.

154. Наконец, вторая часть статьи 7 запрещает подвергать лиц медицинским или научным экспериментам без их согласия. Следует сказать, что в Перу наука и медицина развиты недостаточно, и какого-либо законодательства, регулирующего медицинские и научные эксперименты, не существует. У нас имеются лишь законодательные нормы, касающиеся трансплантации органов. В последние годы Перуанским институтом социального обеспечения проведен ряд операций по пересадке органов, которые были сделаны пациентам бесплатно. Среди населения на эту тему проводятся просветительские кампании, с тем чтобы граждане были в курсе этой проблемы и в момент наступления смерти могли стать донорами своих органов.

155. Закон № 23415 "О трансплантации органов" регламентирует и юридически обосновывает ситуации, касающиеся, тем или иным образом, отделения органов для пересадки другим лицам. Этот закон предусматривает все, что касается как трансплантации органов живых доноров, так и извлечения отдельных органов из трупов. Впоследствии этот закон был несколько изменен Законом № 24703.

156. Другим сводом норм, о котором необходимо сказать, является Уголовно-исполнительный кодекс (Декрет № 634), который в своей статье III вступительного раздела устанавливает, что в отношении лиц, осужденных по уголовным делам и лишенных свободы, не допускаются ни пытки, ни бесчеловечное или унижающее достоинство человека обращение, а также другие действия или процедуры, унижающие достоинство заключенного. В этой связи, кроме того, указывается, что в случае любых нарушений норм, предусматривающих права заключенных, допускается обжалование этих нарушений у начальника пенитенциарного учреждения, а в случае необходимости заключенный может подать соответствующую жалобу в прокуратуру (статья 14).

157. Аналогичная защита предусмотрена в принятом на основе Декрета-закона № 26102 Кодексе прав детей и подростков, который указывает, что каждый ребенок или подросток имеет право на уважение его личной неприкосновенности и поэтому не может подвергаться пыткам, жестокому или унижающему достоинство обращению.

Статья 8: Запрещение рабства

158. Ниже приводятся наиболее важные нормы, принятые на международном уровне и применяемые в Перу против всех форм рабства:

Всеобщая декларация прав человека

"Статья 4

Никто не должен содержаться в рабстве или в подневольном состоянии; рабство и работорговля запрещаются во всех их видах".

Американская конвенция по правам человека

"Статья 6

1. Никто не должен содержаться в рабстве или в подневольном состоянии, которые запрещены во всех их формах, равно как и работорговля и торговля женщинами.

2. Никто не должен принуждаться к принудительному или обязательному труду. Это положение не должно истолковываться как означающее, что в тех странах, где наказанием, установленным за определенные преступления, является лишение свободы, сопряженное с принудительным трудом, выполнение такого приговора, вынесенного компетентным судом, запрещается. Принудительный труд не должен отрицательно сказываться на достоинстве или интеллектуальной способности заключенного.

3. Для целей этой статьи термином "принудительный или обязательный труд" не охватывается:

а) какая бы то ни была работа или служба, которую, как правило, должно выполнять лицо, находящееся в заключении на основании приговора или официального решения компетентного судебного органа. Такая работа или служба выполняется под наблюдением и контролем со стороны государственных органов, и любые лица, выполняющие такую работу или службу, не должны передаваться в распоряжение какой-либо частной организации, компании или юридического лица;

б) какая бы то ни была военная служба, а в тех странах, в которых признается отказ от военной службы по политическим или религиозно-этическим мотивам, какая бы то ни была служба, предусматриваемая законом вместо военной службы;

с) какая бы то ни была служба, обязательная в случаях опасности или бедствия, угрожающих жизни или благополучию населения; или

д) какая бы то ни была работа или служба, которая входит в обыкновенные гражданские обязанности".

Конвенция о принудительном труде

"Статья 2

1. Для целей настоящей Конвенции термин "принудительный или обязательный труд" означает всякую работу или службу, требуемую от какого-либо лица под угрозой какого-либо наказания, для которой это лицо не предложило добровольно своих услуг.

2. Однако термин "принудительный или обязательный труд" для целей настоящей Конвенции не включает в себя:

а) всякую работу или службу, требуемую в силу законов об обязательной военной службе и применяемую для работ чисто военного характера;

б) всякую работу или службу, являющуюся частью обычных гражданских обязанностей граждан полностью самоуправляющейся страны;

с) всякую работу или службу, требуемую от какого-либо лица вследствие приговора, вынесенного решением судебного органа, при условии, что эта работа или служба будет производиться под надзором и контролем государственных властей и что указанное лицо не будет уступлено или передано в распоряжение частных лиц, компаний или обществ;

д) всякую работу или службу, требуемую в условиях чрезвычайных обстоятельств, т.е. в случаях войны или бедствия или угрозы бедствия, как то: пожары, наводнения, голод, землетрясения, сильные эпидемии или эпизоотии, нашествия вредных животных, насекомых или паразитов растений, и вообще обстоятельств, ставящих под угрозу или могущих поставить под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего или части населения;

е) мелкие работы общинного характера, т.е. работы, выполняемые для прямой пользы коллектива членами данного коллектива, и которые поэтому могут считаться обычными гражданскими обязанностями членов коллектива при условии, что само население или его непосредственные представители имеют право высказать свое мнение относительно целесообразности этих работ".

159. В отношении применения этих норм на национальном уровне следует упомянуть Конституцию Перу 1993 года, устанавливающую, что каждый человек имеет право на личную свободу и неприкосновенность, в связи с чем не допускается никаких ограничений личной свободы, за исключением случаев, предусмотренных законом. Таким образом, конституционная норма предусматривает запрещение рабства, подневольного состояния и торговли людьми во всех их формах (пункт 24 b), статья 2).

160. В отношении уголовного законодательства следует упомянуть перуанский Уголовный кодекс, который гласит, что любое лицо, незаконно лишаящее личной свободы другое лицо, наказывается лишением свободы на срок от двух до четырех лет (статья 152).

161. Кроме того, тот, кто содействует или способствует въезду или выезду из страны или перемещению на территории Республики лица для занятия проституцией, наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет. Наказание предусматривает лишение свободы на срок от восьми до двенадцати лет в случае наличия при этом отягчающих обстоятельств (статья 182). Для расширенного понимания этой статьи уточним некоторые термины. Так, Конвенция о рабстве делает следующее определение: "Под рабством понимается положение или состояние лица, в отношении которого осуществляются некоторые или все полномочия, присущие праву собственности" (пункт 1 статьи 1).

162. С другой стороны, торговля детьми для целей труда, а также некоторые случаи ущемления свободы и достоинства женщины также совершаются в нарушение международных норм, которые квалифицируют их в качестве "институтов и обычаев, сходных с рабством". В этой связи в раздел I Дополнительной Конвенции об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством, включены следующие обычаи (статья 1):

"с) любого института или обычая, в силу которых:

- i) женщину обещают выдать или выдают замуж, без права отказа с ее стороны, ее родители, опекун, семья или любое другое лицо или группа лиц, за вознаграждение деньгами или натурой;
- ii) муж женщины, его семья или его клан имеет право передать ее другому лицу за вознаграждение или иным образом; или
- iii) женщина по смерти мужа передается по наследству другому лицу;

d) любого института или обычая, в силу которого ребенок или подросток моложе 18 лет передается одним или обоими своими родителями или своим опекуном другому лицу, за вознаграждение или без такового, с целью эксплуатации этого ребенка или подростка или его труда".

163. Согласно Конвенции МОТ № 29 "принудительный или обязательный труд" должен пониматься как всякая работа или служба, требуемая от какого-либо лица под угрозой какого-либо наказания, для которой это лицо не предложило добровольно своих услуг.

164. Другим представляющим интерес документом является Кодекс прав детей и подростков, в котором формами рабства считаются принудительный труд, экономическая эксплуатация, детская проституция, а также торговля, продажа и коммерческие сделки в отношении детей и подростков (статья 4).

165. Таким образом, как международное, так и перуанское законодательство, в силу которого перуанское государство имеет свои обязательства, осуждают практику любой формы рабства и принимают все меры для окончательного искоренения этого явления.

Статья 9: Право на свободу и личную неприкосновенность

166. Данная статья Пакта конкретно касается физической свободы человека, поскольку мы понимаем, что свобода личности подразумевает и другие проявления помимо свободы передвижения. Каждый пункт данной статьи касается различных гарантий, которыми должен пользоваться человек в случае его задержания, поэтому мы касаемся каждой гарантии в отдельности.

167. В первом пункте упоминаются имеющие законную силу виды задержания и лишения свободы. Кстати, необходимо сказать, что в нашей стране Конституция определяет ряд условий, которые должны быть соблюдены при задержании: "Каждый человек имеет право на личную свободу и неприкосновенность и в соответствии с этим:

[...]

b) не допускаются никакие ограничения личной свободы, за исключением случаев, предусмотренных законодательством;

[...]

g) никто не может быть арестован, кроме как на основании мотивированного письменного распоряжения суда или решения полицейских властей в том случае, если правонарушитель застигнут на месте преступления" (пункт 24 статьи 2).

Иными словами, необходимым условием задержания является распоряжение судьи об аресте, за исключением задержания на месте преступления, когда полицейские власти могут арестовать преступника на месте.

168. Второй пункт касается права арестованного на информацию в момент его задержания о причинах его ареста и на безотлагательное уведомление о предъявляемом ему обвинении. В отношении этой гарантии Конституция 1993 года в пунктах 14 и 15 своей статьи 139 устанавливает, что обвиняемый на всех этапах судебного разбирательства не может быть лишен права на защиту и что каждый человек должен незамедлительно, в письменном виде уведомляться о причинах или мотивах его задержания.

169. Третий пункт касается порядка срочности, с которой арестованное или задержанное лицо должно доставляться к судье, и права обвиняемого на быстрое судебное разбирательство. В данном пункте говорится, кроме того, о предпочтении явки в суд по сравнению с арестом. Как было сказано выше при обсуждении первого пункта статьи, Конституция в пункте 24 г) статьи 2 устанавливает, что задержанное лицо должно доставляться к судье в течение 24 часов с момента задержания в общих случаях или в течение 15 дней – в случае обвинения в терроризме, государственной измене или незаконном обороте наркотиков.

170. В отношении права на быстрое судебное разбирательство в Декрете № 638, утверждающем новый Уголовно-процессуальный кодекс (статья II предварительного раздела), говорится, что уголовное правосудие является бесплатным. Оно гарантирует надлежащее, оперативное и ответственное судебное разбирательство. В отношении ограничений, касающихся выдачи ордера на арест, статья IX предварительного раздела нового Уголовно-процессуального кодекса устанавливает, что положения, ограничивающие свободу обвиняемого, должны толковаться в ограничительном смысле слова.

171. Статья 132 этого же Кодекса устанавливает, что личную свободу можно ограничивать только в абсолютно необходимых для этого случаях на время, необходимое только для установления истины, судебного разбирательства и применения закона. Вместе с тем статья 137 этого же Уголовно-процессуального кодекса предусматривает, что содержание под стражей не должно продолжаться более 9 или 12 месяцев, в зависимости от процедуры. По окончании этого срока без судебного решения в первой инстанции должно быть объявлено о немедленном освобождении обвиняемого.

172. Четвертый пункт этой статьи предоставляет каждому задержанному лицу право обращения в суд, с тем чтобы он принял решение о законности его содержания под стражей и отдал распоряжение о его освобождении, если такое задержание незаконно. В отношении этого права Конституция 1993 года в пункте 1 своей статьи 200 предусматривает, что в случае действия или бездействия любого органа власти, чиновника или лица, нарушающего свободу человека или соответствующие конституционные права (о которых мы говорили выше) или создающего для них угрозу, применяется конституционная гарантия в виде средства правовой защиты хабеас корпус. Эта же

Конституция в своей статье 202 определяет Конституционный суд – орган, осуществляющий контроль за соблюдением Конституции, – в качестве последней и окончательной инстанции по рассмотрению постановлений об отказе в habeas corpus.

173. Пятый пункт устанавливает право на получение компенсации за незаконное содержание под стражей. В этой связи пункт 7 статьи 139 Конституции 1993 года гласит, что суд имеет право и обязанность выносить решения о компенсации за судебные ошибки в уголовных разбирательствах и за произвольные задержания без ущерба для ответственности, которая может возникнуть. Точно также статья X предварительного раздела нового Уголовно-процессуального кодекса указывает, что государство гарантирует компенсацию за судебные ошибки и задержания, явившиеся результатом произвола или небрежности.

Статья 10. Права заключенных и обращение с лицами, лишенными свободы

174. Свод основных юридических норм или положений, защищающих права заключенных в Перу, состоит из конституционных норм защиты человека и осужденного, в частности (статьи 2 и 139), и Уголовного кодекса 1991 года, конкретно определяющего характеристики, которым должно отвечать место заключения, а также порядок исполнения наказания и условия содержания заключенного. К этим нормам следует добавить еще один свод законодательных положений, основанный на Конституции и дополненный общими формулировками из Уголовного кодекса; этим сводом является Уголовно-исполнительный кодекс (Декрет № 645, июль 1991 года), который регулирует вопросы, связанные с пенитенциарной системой, ее структурой, кадровые вопросы и другие вопросы, касающиеся мест лишения свободы.

175. Нормы, касающиеся питания, медицинского обслуживания, различных консультативных услуг и прочих вопросов, связанных с личным и правовым положением заключенных, издаются Национальным пенитенциарным институтом, учреждением, связанным с Министерством юстиции, но обладающим автономным статусом и правом регулировать вопросы, затрагиваемые в Уголовно-исполнительном кодексе. Защита государства, выраженная в различных услугах и внутренней безопасности тюрем, распространяется как на осужденных, так и на подследственных лиц, и реализуется по-разному, в зависимости от конкретных особенностей пенитенциарного учреждения и каждого лица.

176. В отношении положения взрослых и несовершеннолетних, на которое данная статья Пакта ссылается, следует заметить, что отдельный режим содержания соблюдается; несовершеннолетние заключаются в так называемые специальные центры для несовершеннолетних, за исключением заключенных, осужденных за терроризм, когда лица до 18 и даже до 15 лет помещаются в тюрьмы вместе со взрослыми; лица до 15 лет

направляются в центры для несовершеннолетних, где к ним, освобожденным от уголовной ответственности и находящимся под медицинским, психиатрическим, психологическим и прочим наблюдением, применяются методы перевоспитания.

177. Что касается режима содержания заключенных в Перу, то, по словам начальника Главного управления тюрем Национального пенитенциарного института (НПИ), осужденные помещаются в камеры предварительного заключения, где сортируются по социальным, экономическим и культурным признакам, в зависимости от тяжести совершенных ими преступлений, затем комиссия решает вопрос о возможности или невозможности их перевоспитания, с тем чтобы перевести в соответствующие места заключения. Затем решением другой комиссии с учетом вышеупомянутых критериев определяется конкретное место, где заключенный будет отбывать наказание.

178. В соответствующих нормативных документах Перу (Конституция, Уголовный кодекс и Уголовно-исполнительный кодекс) четко выражена задача социального перевоспитания, которую призваны выполнять пенитенциарные учреждения в качестве официальных органов социального контроля над заключенными. В действительности же, как отметил представитель руководства вышеупомянутого института, эта задача связана с трудностями экономического и структурного характера, что делает ее выполнение почти невозможным в отношении всех заключенных ввиду личных особенностей каждого человека. Однако существуют экспериментальные программы помощи бывшим заключенным, такие, как "Программа трудового перевоспитания и возвращения к нормальной жизни в обществе", промульгированная Высшим декретом № D.S. 10-92 JUS, которая в настоящее время под руководством НПИ осуществляется в Лиме в условиях свободного режима. Следует добавить, что в некоторых тюрьмах применяются современные методы перевоспитания и поддержки заключенных, им предоставляются орудия труда, оказывается консультативная помощь, чтобы они в конечном итоге чувствовали себя частью общества (например: тюрьма "Сан-Хорхе", Лима). Кроме того следует сказать, что в общенациональном масштабе началась работа по ликвидации переполненности тюрем и по установлению в них более продуктивного режима обращения с осужденными.

179. Однако самым трудным, не имеющим многовариантных решений, является вопрос о тюрьмах для террористов, т.е. заключенных с весьма особыми характеристиками, которые должны быть подвергнуты особому режиму в последующие годы, чтобы в будущем не выходили на свободу преступники, способные вновь сеять смерть и разрушения.

180. Здесь следует сказать о поимке в сентябре 1992 года Абимаэля Гусмана, главного идейного виновника уничтожения более 26 000 перуанцев, массового перемещения тысяч граждан и материального ущерба, исчисляемого в 22 млрд. долл. США. Поимка главаря "Сендеро Луминосо" наряду с арестом многих членов верхушки этой террористической организации была осуществлена благодаря четким профессиональным действиям разведывательных органов полиции, что явилось подтверждением того, что закон и правоохранительные органы противостоят темным силам, желающим разорить и разрушить

нацию. С 12 сентября 1992 года по настоящее время была проведена большая работа по

задержанию и осуждению террористов, большая часть которых, являвшихся членами "Сендеро Луминосо" и Революционного движения имени Тупака Амару, была приговорена к пожизненному заключению. Нелегкая работа по задержанию и открытию процессов над подозреваемыми в подрывной деятельности продолжается; неплохие результаты дает широкая огласка Закона о помиловании. Все эти факты подтверждает анализ соответствующих статистических данных (Приложение 7)***.

Статья 11: Тюремное заключение вследствие невыполнения какого-либо договорного обязательства

181. Одно из положений нашей Конституции 1993 года касается права на свободное заключение договоров, в соответствии с которым каждый человек имеет право заключать с законными целями договоры, если они не противоречат законодательству. Статья 62 Конституции защищает это право и гарантирует право сторон на заключение договоров в соответствии с нормами, действующими на момент такого заключения.

182. Кроме того, государство гарантирует, что договорные условия не могут быть изменены ни законами, ни другими положениями любого рода. Все конфликты, возникающие в результате договорных положений, разрешаются либо в арбитражном, либо в судебном порядке. Кроме того, государство может установить гарантии и обеспечить страхование, которые не подлежат изменению в законодательном порядке, без ущерба для защиты, о которой говорится в предыдущем пункте.

183. Однако в Перу существует правило, согласно которому никто не может быть лишен свободы за долги, иначе говоря, "нет долговой тюрьмы". Это правило закреплено в пункте 24 с) статьи 2, который четко устанавливает, что данный принцип, однако, не ограничивает судебных полномочий в случае невыполнения обязанностей по выплате алиментов.

184. В Перу существует полная свобода заключать договоры согласно не только положениям Конституции 1993 года, но и нормам Гражданского кодекса, статья 1354 которого указывает, что стороны могут свободно определять содержание договора, если он не противоречит законодательным нормам обязательного характера, поскольку закон может обязать включить некоторые положения или установить ограничения на содержание договоров только по соображениям социального, общественного или этического порядка (статья 1355). Необходимо также заметить, что положения закона о договорах имеют диспозитивный характер, кроме, естественно, тех случаев, когда они имеют императивный характер (статья 1356).

*** С этим документом можно ознакомиться на языке оригинала в архивах секретариата.

185. Недавно в силу вступил Гражданский процессуальный кодекс, который привнес ряд новшеств в судебное разбирательство, проводимое в тех случаях, когда договор не выполняется. Сейчас процессы по гражданским делам проходят активнее, чем раньше, когда действовал прежний, уже отмененный кодекс. Теперь перуанский судья – главное действующее лицо процесса, сократилось число процессуальных формальностей, бумаг, преобладают устные заявления, и судья находится в постоянном контакте со сторонами.

186. Существует три вида процесса: полный, упрощенный и краткий. Для судебного разбирательства по делам о невыполнении договоров применяется полный процесс, который состоит из представления иска со всеми соответствующими доказательствами, затем следуют возражение, судебное решение об исправлении всех процессуальных ошибок, примирительное слушание, на котором судья предлагает сторонам решение, через 50 дней проходит заседание, на котором рассматриваются доказательства и, наконец, выносится постановление.

187. Судебный процесс – не единственное средство, с помощью которого можно разрешать конфликты. Путем издания Декрета-закона № 25936 от 17 ноября 1992 года был провозглашен Закон об арбитраже. Согласно ему, стороны, заключая договор, могут включать в него "оговорку о посреднике", в соответствии с которой стороны прекращают рассмотрение своего конфликта в обычном суде и передают его специальному третейскому судье или какому-либо постоянному арбитражному органу. Это – наиболее оперативная форма альтернативного правосудия (государство признает, что судебный процесс проходит гораздо медленнее), здесь стороны устанавливают, кто будет третейскими судьями, определяет вид процесса и время, в течение которого третейский судья или арбитражный суд должны вынести арбитражное решение.

188. С другой стороны, для того чтобы предприятия не закрывались из-за долгов своим кредиторам, долгов, возникших на основании юридических действий, связанных с подписанными договорами, Декретом-законом № 26161, вступившим в силу 20 января 1993 года, был провозглашен Закон о реорганизации предприятий, согласно которому физическое или юридическое лицо может требовать признания его банкротом и проводить административное разбирательство в Комиссии по упрощению доступа на рынок и прекращения деятельности на нем при Торговой палате. В таком случае предусматривается проведение встречи кредиторов, которые определяют будущее предприятия. Кредиторы решают начать либо экономическую и финансовую реорганизацию предприятия, либо его ликвидацию и внесудебное расформирование на основе соглашения о банкротстве, которое оформляется в судебном порядке.

189. Таким образом, действующее законодательство в этой области позволяет договаривающимся сторонам достигать согласия различными путями, поскольку они сами вправе выбирать способ разрешения проблем, связанных с невыполнением своего договорного обязательства.

Статья 12: Свобода передвижения и право покидать свою страну и возвращаться в нее

190. Права, закрепленные в статье 12 Пакта о гражданских и политических правах, защищены в статье 2 Конституции Перу 1993 года. Пункт 11 этой статьи признает за всеми гражданами право выбирать свое место проживания, право на передвижение по территории страны, на выезд из нее и на возвращение с учетом ограничений, обусловленных санитарным или уголовным законодательством либо Законом об иностранцах. Пункт 21 этой же статьи обеспечивает право граждан на получение или продление своего паспорта в пределах или за пределами территории Республики.

191. Другим важным положением является статья 36, касающаяся политического убежища. Она устанавливает, что государство признает этот институт и статус политического беженца, который ему предоставляет правительство принимающей страны. Если применяется решение о высылке политического беженца, то не допускается его выдача стране, правительством которой он преследуется.

192. В отношении ограничений по соображениям санитарии Санитарный кодекс (Декрет-закон № 17505 от 18 марта 1969 года) устанавливает контрольные ограничения на въезд иностранцев по этим причинам в своих статьях 102-109. В этой связи статья 102 устанавливает, что органы здравоохранения несут ответственность за санитарный контроль на границах, который они могут осуществлять при содействии органов здравоохранения сопредельных стран. Кроме того, отмечается, что перуанские органы здравоохранения обязуются сотрудничать с аналогичными органами других стран в совместных программах по профилактике всех видов заразных заболеваний, сосредоточивая свое участие на предотвращении их распространения (статья 103).

193. Статья 105 со своей стороны возлагает на органы здравоохранения ответственность за санитарный контроль во всех морских, воздушных, речных, озерных и наземных пространствах на территории страны с передачей им соответствующих полномочий в отношении граждан и имущества, в то время как статья 106 дает этим органам право требовать при необходимости медицинской изоляции как перуанцев, так и иностранцев и объявлять карантин на все виды транспорта.

194. Другой важный пункт касается обязанности предприятий международного транспорта подчиняться положениям Санитарного кодекса и перуанским органам здравоохранения (статья 107). В отношении обязанностей статьей 109 предусматривается обязанность предприятий, занимающихся международными перевозками, обеспечивать въезд лиц в страну только при наличии сертификатов о вакцинации, предусмотренных перуанским государством или введенных по указанию органов здравоохранения.

195. В Законе о иностранцах (Декрет № 703 от 5 ноября 1991 года) содержатся требования, касающиеся въезда на территорию Перу и выезда с нее перуанцев или иностранцев, а также ограничения, которые вводятся по соображениям национальной безопасности, общественного порядка, общественной морали и т.д. В число требований, регулирующих въезд в Перу, входит норма, согласно которой въезжающий в страну иностранец должен иметь при себе паспорт или аналогичный документ для поездки. Въезд разрешается только через международные аэропорты, основные морские порты и санкционированные пограничные контрольные пункты. Когда соответствующие транспортные средства входят в пределы страны или покидают их, предприятия, занимающиеся международными пассажирскими перевозками, обязаны представлять иммиграционным властям декларации для пассажиров и экипажа со всеми данными, которые необходимы для их идентификации.

196. Въезд в Перу или выезд из страны разрешается только после проверки документов иммиграционными властями. Иммиграционные власти могут запретить въезд на территорию Перу иностранцам, которые:

- a) были высланы из Перу на основании судебного постановления или применения нормативных актов, касающихся иностранцев;
- b) являются лицами, скрывающимися от правосудия за совершение правонарушений, относящихся к категории ординарных по перуанскому законодательству;
- c) были высланы из других стран за совершение правонарушений, подпадающих под категорию ординарных по перуанскому законодательству, и за нарушение нормативных актов об иностранцах, аналогичных соответствующим нормативным актам Перу;
- d) по мнению органов здравоохранения, создадут угрозу для общественного здравоохранения в случае их въезда в страну;
- e) подвергались тюремному заключению или аресту за совершение правонарушений, которые по перуанскому законодательству считаются ординарными правонарушениями;
- f) не обладают финансовыми средствами, позволяющими им оплачивать проживание в Перу;
- g) являлись объектом судебного преследования за рубежом за совершение правонарушений, которые считаются ординарными и за совершение которых перуанским законодательством предусматривается тюремное заключение;

- h) не соответствуют требованиям действующего Закона об иностранцах и нормативных актов об иностранцах.

197. Для иностранцев, выезжающих за пределы территории Перу, Законом об иностранцах предусматривается, что выезд и повторный въезд должен быть санкционирован министерством иностранных дел, когда речь идет о резидентах, обладающих дипломатическим, официальным или консульским статусом, а также дирекцией по вопросам иммиграции и натурализации Главного управления министерства внутренних дел в других случаях.

198. Если иностранцы изъявляют желание остаться и проживать в Перу, они должны подтвердить свой статус иммигрантов посредством своего паспорта, свидетельства о статусе иностранца или удостоверения личности, выданных компетентными властями. Сроки пребывания для иностранцев, приехавших в страну по визе резидентов, составляют:

- a) для лиц с дипломатическим, консульским и официальным статусом, а также для лиц получивших политическое убежище или статус беженца – срок, установленный министерством иностранных дел;
- b) для священнослужителей, студентов и независимых рабочих – один год с возможным продлением;
- c) для иммигрантов – неопределенный период.

199. Кроме того, Законом об иностранцах регулируются все вопросы и аспекты перуанского права, о которых говорилось выше, и можно утверждать, таким образом, что они соответствуют положениям статьи 12 Пакта о гражданских и политических правах.

Статья 13: Запрещение высылки иностранцев без правовых гарантий

200. В первую очередь следует подчеркнуть, что, согласно положениям Конституции, иностранцы обладают всеми правами, которыми обладают граждане Перу, за исключением права работать в пределах 50 км от границы, а также когда по соображениям национальной безопасности предусматривается иное.

201. В дополнение к этому необходимо упомянуть Закон об иностранцах (Декрет № 703 от 14 ноября 1991 года), в котором предусматриваются процедура, условия и средства защиты, имеющиеся в распоряжении иностранцев, которым грозит высылка из Перу. Они аналогичны тем, которые содержатся в Положении об иностранцах. Законом, упомянутым в связи со статьями 29 и 63, конкретно регулируются случаи высылки из Перу и запрещения на въезд в страну. Таким образом, статья 29, касающаяся запрета на въезд, охватывает два случая: первый распространяется на лиц, которые были высланы на

основании судебного постановления или во исполнение Положения об иностранцах, а второй случай касается лиц, скрывающихся от наказания по обычному перуанскому праву.

202. В отношении статьи 63 об аннулировании права на жительство или пребывание в Перу необходимо упомянуть три случая: первый распространяется на действия, совершение которых нанесло ущерб безопасности государства, внутреннему порядку и национальной обороне; во втором случае иностранцы не обладают финансовыми средствами, достаточными для оплаты их пребывания; и третий случай касается иностранцев, которые получили свободу после отбытия срока заключения.

203. Кроме того, и в соответствии с положениями статьи 13 Пакта, существует норма, отражающая концепцию национальной обороны и безопасности в связи с высылкой на этом основании и в соответствии с четко сформулированным положением (Декрет-закон № 743, Закон о национальной обороне).

204. Что касается средств защиты, которыми может воспользоваться иностранец в одной из вышеприведенных гипотетических ситуаций, то к ним относится представление доказательств, которые достоверно опровергают те основания, которые были приведены для высылки из Перу, или запрета на въезд в страну компетентному органу министерства иностранных дел, который имеет право отменить или сохранить в силе соответствующее решение, разрешить въезд или проживание в пределах территории Перу лицам, которым была несправедливо создана такая ситуация, которая потребовала высылки или аннулирования права на жительство или пребывание в Перу.

205. И наконец, в том что касается концепции, определяющей позицию перуанского государства в отношении законности правового статуса иностранца в Перу, то она может характеризоваться как весьма широкая, поскольку в ее основе лежит толкование от противного статей 29 и 63 Закона об иностранцах, когда иностранец просто въезжает в страну при наличии требуемой визы и не подпадает ни под одну из пяти указанных категорий при наличии возможности въезда или аннулирования права на проживание или пребывание в Перу.

206. Важным пунктом, связанным с этой статьей Пакта, является экстрадиция – механизм, предусмотренный как статьей 10 Конституции 1993 года, так и статьей 10 Закона № 24710, при этом обеими правовыми нормами запрещается высылка лица, если считается, что с просьбой об экстрадиции обратились в целях судебного преследования или наказания упомянутого лица по признаку религии, национальности, убеждений или расы.

207. Конституцией предусматриваются процедурные правила экстрадиции, согласно которым она может осуществляться только на основании решения Президента по докладу Верховного суда и в осуществление Закона и договоров, а также в соответствии с принципом взаимности, т.е. если страна, которая обратилась с просьбой о высылке лица, находящегося в Перу, гарантирует, что она будет действовать аналогичным образом в том случае, если Перу обратится с просьбой о высылке другого лица.

208. В этой связи в Законе № 24710 подтверждаются эти концепции, а норма о взаимности связана с соблюдением прав человека, при этом устанавливается общее правило в отношении высылки, согласно которому наказание за любое связанное с ней правонарушение наказывается лишением свободы на срок не менее одного года (статьи 3, 6 и 7 Закона № 24710). Предусматривается также, что лица, которые подвергались преследованию за совершение политических преступлений или связанные с ними действия, не подлежат высылке, за исключением тех случаев, когда они были виновны в совершении действий, связанных с геноцидом, убийством или терроризмом.

209. В этой связи необходимо добавить, что в соответствии с перуанским законодательством к пассивной высылке не прибегают в тех случаях, когда просьба о высылке была мотивирована совершением правонарушения по чисто военным, антирелигиозным, политическим соображениям или было связано с прессой или высказанным мнением. Кроме того, законодательством предусматривается, что, хотя жертва наказуемого правонарушения или лицо, упомянутое в просьбе о высылке, осуществляли политическую деятельность, это не оправдывает квалификацию подобного правонарушения в качестве политического (пункт б статьи 6 Закона 24710).

Статья 14: Право на публичное судебное разбирательство с надлежащими гарантиями

210. Статья 14 Международного пакта о гражданских и политических правах содержит ряд положений, направленных на гарантирование правильного отправления правосудия. Таким образом, данное положение касается вопроса традиционно известного как гарантии отправления правосудия. В силу его большой важности анализ этой статьи Пакта будет осуществляться по пунктам.

211. В статье рассматриваются принципы и права судебной власти, изложенные в статье 139 действующей Конституции Перу 1993 года. Они представляют собой свод минимальных принципов и прав, которые должны безусловно соблюдаться, чтобы судебный процесс имел силу и, таким образом, полностью обеспечить его ближайшую задачу, которая заключается в предоставлении подсудимым возможности пользоваться действенными судебными гарантиями.

212. То, о чем говорится в предыдущем пункте, в настоящее время известно под названием должной законной процедуры, т.е. это свод предварительных требований, принципов, процедур и прав, признанных в качестве принадлежащих отдельным лицам, который гарантирует, что их иски, представленные в рамках судопроизводства, получат надежную поддержку необходимых и соответствующих элементов в целях обеспечения должного отправления правосудия. Правила процедуры, содержащиеся в статье 14 Пакта, являются, таким образом, минимальными требованиями, если отдельные лица должны получить эффективную защиту со стороны закона. Нельзя утверждать, что это охватывает весь перечень прав, которыми обладают стороны спора. Главная задача заключается лишь

в обеспечении определенных элементов, необходимых для того, чтобы результат данной процедуры соответствовал тому, к чему стремятся стороны спора: приемлемое, быстрое и эффективное отправление правосудия.

Пункт 1

213. Первый пункт касается главным образом трех аспектов:

- a) первый связан с равенством отдельных лиц перед трибуналами и судами;
- b) второй – это попытка определения природы судебной власти в демократическом государстве; и
- c) третий, которому уделяется больше внимания, касается публичного характера судебного разбирательства и имеющихся исключений.

214. Что касается первого аспекта, то очевидно, что равенство сторон в судебном процессе представляет собой требование *sine qua non* для соблюдения должной законной процедуры. Что касается равенства при рассмотрении дел в судах, то необходимо сделать ссылку на конституционное положение о том, что все лица имеют право на равенство перед законом и не должно быть какой-либо дискриминации по признаку происхождения, пола, расы, языка, религии, убеждений, имущественного положения или любой иной оговорки (пункт 2 статьи 2).

215. В этой связи новый единый текст данного положения в Гражданском процессуальном кодексе (22 апреля 1993 года) содержит в своем вступительном разделе принцип "социализации" судебной процедуры, в соответствии с которым все лица имеют право на эффективную судебную защиту с целью осуществления и защиты своих прав или интересов в соответствии с надлежащей законной процедурой, при этом суды не должны допускать, чтобы проведение неравенства между лицами по признаку пола, расы, религии, языка или социального, политического или имущественного положения могло отрицательно повлиять на ход и результат судебного разбирательства (статья VI).

216. Необходимо также сделать ссылку на Уголовный кодекс, в котором (статья 10 главы III "Личное применение", раздел 1 "Уголовное право") указывается, что уголовное право должно применяться на равноправной основе и что прерогативы, предоставляемые определенным лицам в силу их деятельности или занимаемого поста, должны быть четко указаны в тексте закона или международных договоров.

217. Кроме того, важно также подчеркнуть, что в Пакте говорится как о трибуналах, так и о судах общей или специальной юрисдикции, т.е. он охватывает также военные трибуналы, которые, разумеется, обладают конкретной компетенцией в отношении лиц,

которые нарушают военное законодательство, в случае Перу – это Кодекс вооруженных сил и полиции, или, иными словами, в отношении служащих вооруженных сил или полиции, которые совершают правонарушения при исполнении своих обязанностей и к которым, безусловно, также применяются те же процедурные правила, которые мы сейчас анализируем.

218. В этой связи перуанское государство основывает свои действия на принципе равенства перед законом без какой-либо оговорки или дискриминации по признаку происхождения, расы, пола, языка, религии, убеждений, имущественного положения или какого-либо иного признака, т.е. равный режим предоставляется городским и сельским жителям, а также женщинам и мужчинам, независимо от их социального и имущественного положения.

219. С другой стороны, следует отметить, что перед обычными и военными судами в Перу, представляющими собой основные части социальной системы страны, стоит трудная задача по защите демократических институтов и прав человека от преступных действий террористов. Аналогичные задачи, в другом контексте и ситуации, пришлось решать Военному трибуналу в Нюрнберге для наказания лиц, виновных в унижении человеческого достоинства и нарушении прав личности в результате совершения преступлений против международного сообщества в прошедшие десятилетия. В этой связи необходимо сделать ссылку на тот факт, что в настоящее время военные суды компетентны рассматривать преступления, связанные с актами терроризма, как измену, наказуемую в соответствии с Декретом-законом № 25659.

220. В последнее время возникла определенная дискуссия о сфере применения наказания за подобное правонарушение, т.е. его применения к тем лицам, которые подлежат наказанию по закону за совершение данного вида преступления. В этой связи, согласно краткому правовому определению данного правонарушения в рамках юридической доктрины, его необходимо понимать как нарушение должной лояльности граждан по отношению к своей стране. Идет дискуссия о том, можно ли судить и наказывать за данное преступление только граждан страны или достаточно факта проживания в соответствующей стране без необходимости иметь гражданство.

221. В этой связи необходимо указать, что в разделе о преступлениях против безопасности и чести государства статьи 78 Кодекса военной юстиции (Декрет-закон № 23214 от 24 июля 1980 года) четко констатируется следующее:

"Любой перуанец, являющийся таковым по рождению или в силу натурализации, или любое лицо, пользующееся любой защитой по законам Перу, совершает преступление в виде измены в случае совершения любых следующих действий...".

222. Поскольку акты терроризма в особо тяжких формах квалифицируются как измена и регулируются соответственно нормами Кодекса военной юстиции, необходимо понимать, что к ним применяются общие положения, действующие в отношении этого вида преступлений и, в частности, статья 78, которая специально разработана для определения сферы применения.

223. Необходимо также отметить, что участие военных судов в процессах над террористами стало возможным благодаря принятию Декрета-закона № 25659, в соответствии с которым определенные виды террористической деятельности квалифицируются как измена (практическое выражение концепции "терроризма в особо тяжких формах").

224. С другой стороны, считается, что участие военных трибуналов в рассмотрении дел против террористов стало необходимо в связи с тем, что суды общей юрисдикции не могут вести эффективную работу, в результате которой, несмотря на отправление правосудия должным образом, будут эффективно наказываться лица, ответственные за совершение террористических актов в Перу. Именно это объясняет необходимость передачи дел, связанных с терроризмом в особо тяжких формах, военным судам, специальные функции которых позволяют им создавать эффективную систему внутренней безопасности в интересах защиты военных судей. Это позволяет им должным образом осуществлять свою работу и судить преступников-террористов. Ниже приводятся основные аспекты деятельности военных судов при рассмотрении дел, связанных с особо тяжкими актами терроризма.

Военные суды

Структура

225. В каждом из пяти военных округов имеются суды двух инстанций:

а) Первая инстанция:

Постоянный военный трибунал: выносит вердикт, который может быть обжалован в суде второй инстанции. Председатель: армейский полковник. Заседатель: полковник военной юстиции. Секретарь: майор военной юстиции. Секретарь следственного суда, от которого поступает дело: капитан военной юстиции. В каждом военном округе имеется два или более следственных судов, состоящих из полковника в качестве председателя и капитана в качестве секретаря.

б) Вторая инстанция:

Верховный суд военной юстиции, состоящий из генералов всех родов войск. Это последняя инстанция апелляционного суда военной юстиции. Следует отметить, что члены военных судов подлежат замене через каждые два года.

Компетенция

226. В компетенцию военных судов входит рассмотрение преступлений, связанных с изменой, к которым относится следующее:

- а) использование автомашин с взрывными устройствами или аналогичных транспортных средств, взрывных устройств, оружия, применяемого в военных действиях или аналогичных видов оружия, которое может вызвать смерть или нанести ущерб физическому или психическому здоровью или нанести ущерб государственной или частной собственности, а также тем или иным способом создать серьезную угрозу для населения;
- б) хранение или незаконное владение взрывчатыми веществами, селитрой или элементами, которые служат для создания подобного вещества, или добровольная передача составных элементов или элементов, которые могут быть использованы для изготовления взрывчатых веществ для совершения террористических действий, перечисленных в предыдущем пункте (статья 1 Декрета-закона № 25659).

227. Аналогичным образом лицом, совершающим измену, является:

- а) лицо, которое входит в состав группы и руководит террористической организацией в качестве лидера, руководителя, главаря или занимает аналогичное положение;
- б) лицо, которое входит в состав вооруженных групп, банд, взводов или аналогичных объединений в составе террористической организации и на которое возложена задача физического уничтожения других лиц;
- с) лицо, которое поставляет, доставляет или разглашает информацию, сведения, планы, проекты и иные документы или способствует проникновению террористов в здания или помещения, за которые это лицо отвечает или которые оно охраняет, с целью нанесения ущерба, упомянутого в пунктах а) и б) предыдущей статьи (статья 2 Декрета-закона № 25659).

Процедура

228. Применяемая в подобных случаях процедура представляет собой упрощенное производство, изложенное в Кодексе военной юстиции для судебных процессов в театре военных действий (статья 1, Декрет-закон № 25708), хотя, помимо этого, при рассмотрении дел могут использоваться положения статьи 13 Декрета-закона № 25475, касающиеся проведения расследования и судебного процесса. В подобном случае процедурные сроки будут сокращены на одну треть (статья 5 Декрета-закона № 25659).

Следует упомянуть статью 721 Кодекса военной юстиции, в которой предусматривается, что в случае тяжкого преступления заседает специальный военный трибунал, которому представляются суммарные доказательства и который принимает немедленное решение.

229. В отношении второго пункта, рассматриваемого в статье 14 Пакта, можно указать, что в главе VII Конституции 1993 года, касающейся судебной системы, сводятся воедино принципы и права судебной власти, о которых речь шла в базовом документе Перу (HRI/CORE/1/Add.43/Rev.1). Таким образом, устанавливается, что независимость судебной власти представляет собой необходимое требование для отправления правосудия должным образом. В этом плане необходимо понимать, что ни один орган власти не может взять на себя дела, которые рассматриваются судебным органом, или вмешиваться в осуществление им своих функций.

230. В этой связи необходимо отметить, что Законом об организации судебной системы признается в качестве общих принципов политическая, административная, экономическая и дисциплинарная автономия и независимость судов. Компетенция судов основана на принципе единства и исключительности их функций, при этом допускается существование только военной юстиции и третейского суда.

231. Соблюдение должной правовой процедуры и судебных гарантий представляет собой еще один принцип, из которого следует, что ни одно лицо не может быть лишено правосудия, установленного законом, или подвергнуто процедуре, которая отличается от ранее установленных процедур. Аналогичным образом беспристрастность связана с независимостью, которой должна обладать судебная власть, с тем чтобы никакой иной орган власти не мог вмешиваться в дела, находящиеся на рассмотрении суда, или в осуществление им своих функций.

232. В-третьих, в пункте 1 статьи 14 Пакта говорится о публичном характере разбирательства – принцип, признанный в пункте 4 статьи 139 Конституции, в котором констатируется, что единственными исключениями, которые могут быть сделаны в отношении этого принципа, являются случаи, предусмотренные законом. В любом случае имеется положение о том, что всегда публично проводятся судебные разбирательства, в которых ответчиками являются государственные служащие, разбирательства, связанные с правонарушениями в прессе, а также разбирательства, касающиеся основных прав, гарантированных Конституцией.

233. Хотя на практике это положение применяется главным образом в отношении уголовных дел, оно не является исключением, учитывая, например, то, что при рассмотрении гражданских дел стороны высказывают свои точки зрения по предмету спора, что делается в предварительном и публичном порядке. В перуанском Процессуальном кодексе этот принцип зафиксирован в статье 268.

Пункт 2

234. Во втором пункте этой статьи Пакта речь идет о презумпции невиновности. По этому вопросу в пункте 24 е) статьи 2 перуанской Конституции 1993 года констатируется, что любое лицо считается невиновным, пока его не сочтут виновным на основании законной процедуры, т.е. после завершения судебного разбирательства с проведением должной оценки и анализа со стороны судьи, который обязан определить, является ли подсудимый виновным или нет.

235. Что касается Уголовно-процессуального кодекса, то в его вступительной главе говорится об этом праве, когда указывается, что любое обвиняемое лицо считается невиновным и что наказание или мера пресечения применяется только после судебного разбирательства, проведенного в соответствии с законом и во исполнение обеспеченного правовой санкцией приговора, объявленного компетентным судьей (статья III).

Пункт 3

236. В пункте 3 статьи 14 Пакта говорится об очень важных правах, которые рассматриваются в перуанском законодательстве.

237. Право быть подробно и в срочном порядке уведомленным о характере и основании предъявленного обвинения (включая конкретное указание закона, который был нарушен, и тех фактов, на которых основано обвинение) рассматривается в пункте 15 статьи 139. Аналогичным образом в пункте 5 той же статьи подчеркивается важное значение констатации в письменном виде оснований для судебных решений во всех судебных инстанциях, при этом четко указывается применяемый закон и фактическое основание для принятия решения.

238. Право пользоваться услугами защитника по собственному выбору и получить время для подготовки собственной защиты изложено в так называемом "принципе обратной процедуры" (одном из наиболее важных универсальных процедурных прав на любом уровне в современном цивилизованном обществе), в соответствии с которым судебный процесс является недействительным, если его сторонам не предоставляется право и возможность самостоятельной защиты - право, которое начинается с права быть выслушанным до вынесения судом его решения. Это право содержится в пункте 14 статьи 139, где, помимо того, что в качестве принципа судебного разбирательства устанавливается, что ни одно лицо не может быть лишено права на защиту на любом этапе судебной процедуры, также гарантируется право каждого на личное общение со своим защитником, а также на получение консультаций от этого защитника после получения судебной повестки или ареста любым органом власти.

239. В тексте Уголовно-процессуального кодекса ясно говорится в этом отношении, что лицо, обвиняемое в совершении какого-либо правонарушения, имеет право получить помощь защитника по собственному усмотрению, что представляет собой нерушимое и

безусловное право, которым обвиняемое лицо может воспользоваться после получения вызова в суд или ареста властями. Кроме того, оговаривается, что уголовная процедура будет гарантировать осуществление всех прав, которые принадлежат лицу, обвиняемому в совершении преступления (статья VIII вступительного раздела).

240. В этой статье Пакта говорится также о праве на безвозмездную защиту путем использования услуг назначенного судом защитника в том случае, когда у обвиняемого лица нет достаточных финансовых средств. В Гражданском процессуальном кодексе этот вопрос рассматривается во вступительном разделе, в котором излагается принцип свободного доступа к отправлению правосудия, согласно которому правосудие является бесплатным, за исключением случаев оплаты расходов и издержек, предусмотренных в том же Кодексе.

241. Кроме того, необходимо упомянуть Закон об организации судебной системы, в котором целая глава раздела II посвящена принципу бесплатной защиты. В ней говорится, в частности, о том, что назначенный судом адвокат будет оказывать свои услуги бесплатно лицам с незначительными финансовыми средствами, при этом все личные издержки оплачиваются проигравшей стороной. Кроме того, в качестве средства контроля за функционированием системы действует положение о том, что специальные органы и суды будут ставить вопрос о дисциплинарных санкциях против назначенных судом защитников, если они не выполняют свои обязанности, и они могут также отказаться от их услуг по просьбе соответствующего районного исполнительного совета Верховного суда. В дополнение к этому судьи сообщают об указанных фактах в ассоциации адвокатов с целью применения необходимых дисциплинарных санкций.

242. Право быть судимым без неоправданной задержки связано с правом на получение срочного уведомления о предъявляемом обвинении, при этом оговаривается, что соответствующее должностное лицо будет нести ответственность за невыполнение этой обязанности. Это в свою очередь тесно связано с правом на минимальные условия тюремного заключения и его продолжительностью.

243. Право использовать свой родной язык является правом, без которого невозможна сколь-либо эффективная судебная защита, поскольку обвиняемый будет не в состоянии обеспечить должную защиту против предъявленных ему обвинений. Разумеется, это означает не только то, что данное лицо должно быть извещено на своем родном языке об основаниях предъявленного ему обвинения, но также и то, что оно должно получить необходимые возможности для самостоятельной защиты в течение всего судебного разбирательства на своем родном языке. В этой связи Законом об организации судебной системы предусматривается, что судебные процедуры должны осуществляться на испанском языке, однако в тех случаях, когда испанский язык не является родным языком обвиняемого или он говорит на диалекте, судебное разбирательство в обязательном порядке проводится в присутствии переводчика. Кроме того, подчеркивается, что в ходе судебного разбирательства обвиняемое лицо никоим образом не может быть лишено возможности использовать свой родной язык или диалект.

Пункт 4

244. В пункте 4 статьи 14 говорится об особых обстоятельствах, когда правонарушителем является несовершеннолетнее лицо. В соответствии с международными соглашениями по охране прав несовершеннолетних в нем предусматривается, что их дела должны рассматриваться с максимальным вниманием, чтобы обеспечить возвращение обвиняемого в общество. Нам хотелось бы сослаться здесь главным образом на Уголовный кодекс Перу, в котором установлены основания для аннулирования или уменьшения уголовной ответственности лиц моложе 18 лет (пункт 3 статьи 20) – правило, которое было впоследствии изменено на основании Декрета-закона № 25564 в отношении актов терроризма.

Пункт 5

245. В этом пункте излагается так называемое "право на обжалование", известное также как "право на повторное разбирательство", которое в перуанской Конституции гарантируется пунктом 6 статьи 139, в котором сформулировано право на повторное судебное разбирательство. Кроме того, в перуанском Уголовном кодексе содержится принцип, согласно которому никто не может быть вторично судим за наказуемое преступление, за совершение которого был вынесен окончательный приговор (статья 90). Этот принцип содержится во вступительном разделе Уголовно-процессуального кодекса, в соответствии с которым никто не может быть вторично судим или наказан за совершение одного и того же преступления или бездействие. В качестве исключения к этому правилу предусматривается также, что в определенных, конкретно определенных обстоятельствах, может быть вынесено решение о пересмотре Верховным судом обвинительного или оправдательного приговора (статья IV).

246. Аналогичным образом в статье 11 Закона об организации судебной системы говорится, что приговоры суда подлежат пересмотру в суде высшей инстанции в соответствии с законом. Предусматривается также, что представление контрдоказательств является добровольным актом со стороны обвиняемого и что решение во второй инстанции представляет собой *res judicata*, при этом обжалование разрешается лишь в случаях, предусмотренных законом.

247. Что касается обжалования приговора в военных судах, то оно возможно лишь в Высшем совете военной юстиции, если наказание заключается в пожизненном лишении свободы или лишении свободы сроком на тридцать или более лет. При слушании дела в Высшем совете военной юстиции в порядке обжалования, пересмотра или признания ничтожности в состав этого судебного органа в качестве проверяющих должностных лиц включаются заседатель или его заместитель (статья 2 Декрета-закона № 25708).

248. Что касается процедур, связанных с гарантированием прав в военных судах, то статьей 2 Закона № 26248 вносятся поправки в статью 6 Декрета-закона № 25659, при этом оговаривается, что требование о habeas corpus может быть выдвинуто согласно условиям, изложенным в статье 12 Закона № 23506 от имени заключенных, которые проходили по делам или были судимы в связи с совершением актов терроризма или измены.

249. Кроме того, данный вопрос охвачен Гражданским процессуальным кодексом в его вводном разделе, в котором предусматривается, что судебное разбирательство возможно в судах двух уровней, за исключением тех случаев, когда имеются конкретные юридические положения о противном (статья X). Он также рассматривается в главе III "Обжалование" и главе IV "Аннулирование" раздела XII "Средства обжалования". Как уже говорилось, при завершении судебного разбирательства в апелляционном суде вступает в силу принцип *res judicata*. Тем не менее такое средство защиты, как аннулирование, может быть использовано в отношении решений по апелляциям, вынесенным судами более высокой инстанции, а также в отношении решений, принятых теми судами, которые по апелляции прекращают судебное разбирательство, а также всем решениям, указанным в законе. Цель данного средства заключается в правильном применении или толковании закона и унификации внутреннего прецедентного права Верховным судом.

Пункт 6

250. Данный пункт статьи 14 касается того, что широко известно под названием компенсации судебной ошибки. Следует отметить, что данная статья не ограничивается правом на компенсацию лиц, приговоренных к различным срокам лишения свободы. Таким образом, необходимо предполагать, что данным правом обладают также лица, условно освобожденные или приговоренные к лишению политических прав или выплате штрафов. Данный вопрос регулируется конституционным положением в виде статьи 139, пункт 7, в котором устанавливается принцип компенсации в форме, определенной законом, за судебные ошибки во время уголовного судебного разбирательства и спорное лишение свободы, без ущерба для ответственности, которая возникает по этому принципу. Со своей стороны Уголовно-процессуальный кодекс предусматривает, что государство гарантирует компенсацию за судебные ошибки и за лишение свободы, решение о котором было вынесено или которое осуществляется произвольным или небрежным образом, без какого-либо ущерба в отношении правовых действий, которые могут быть предприняты в отношении тех лиц, которые оказались виновными в совершении вышеуказанных деяний (статья X вводного раздела).

Пункт 7

251. В этом пункте, связанном с нормами наказания, изложен принцип *res judicata*, который является главным результатом приговора, которым завершается судебное разбирательство. Конституционным положением является пункт 13 статьи 139, в котором предусматривается принцип, согласно которому запрещается возобновлять судебное разбирательство, которым завершилось принятие подлежащего исполнению решения. Кроме того, предусматривается, что силой *res judicata* обладают амнистия, помилование, прекращение судебного разбирательства или приобретательная давность.

Статья 15: Принцип отсутствия обратной силы закона

252. Данная статья запрещает обратную силу уголовного законодательства и содержит определение некоторых правонарушений и степени наказания, которая может быть применена за совершение правонарушения. Перуанским законодательством признается отсутствие обратной силы уголовного законодательства, за исключением тех случаев, когда последние положения в большей степени соответствуют интересам обвиняемого.

253. Статьей 103 Конституции 1993 года предусматривается возможность принятия специальных законов, если этого требует обстановка, но не интересы отдельных лиц. Ни один закон не имеет обратной силы, за исключением тех уголовных дел, когда обратная сила действует в интересах обвиняемого.

254. Другими нормативными актами, действующими в Перу и охватывающими права, изложенные в статье 15 Пакта, являются следующие документы:

- a) Конституция 1993 года (пункт 11 статьи 139): Это – принцип и право суда применять тот закон, который является наиболее благоприятным для обвиняемого в случае сомнения или коллизии уголовных законов;
- b) Конституция 1993 года (пункт 24 d) статьи 2): Каждый имеет право на личную свободу и неприкосновенность; таким образом, никто не может быть судим или приговорен за деяние или бездействие, которые во время их совершения не были ранее четко и однозначно определены законом в качестве наказуемого преступления, и никто не может быть наказан на основании приговора, не предусмотренного законом;
- c) Уголовно-процессуальный кодекс (вступительный раздел): Закон об уголовной процедуре носит общественный характер и применяется на территории Перу с момента его вступления в силу, включая оставшуюся часть идущего судебного разбирательства по ранее совершенным преступлениям, по которым решение еще не было принято, когда его положения являются более благоприятными для обвиняемого;

- d) Уголовный кодекс (статья II вступительного раздела): В нем предусматривается, что никто не может быть наказан за совершение действия, которое не считается преступлением или нарушением закона, действующего на момент его совершения и что ни к кому не могут быть применены наказания или меры безопасности, не предусмотренные законом;
- e) Уголовный кодекс (глава II раздела I, том 1, статьи 6-9): Эти статьи содержат принцип отсутствия обратной силы уголовного закона и принцип применения того закона, который является наиболее благоприятным для обвиняемого или осужденного лица.

Статья 16: Право каждого человека, где бы он ни находился на признание его правосубъектности

255. В статье 16 излагается безусловное право каждого человека, четко определенное в статье 4 Пакта, на признание его правосубъектности. Говоря об этом праве, необходимо упомянуть концепцию, благодаря которой это неотъемлемое право человека становится действенным и применимым – его правосубъектность. Каждый человек, который по закону обладает правами и обязанностями, является субъектом права. Таким образом, человек признается субъектом правовых норм, и это право он приобретает при рождении и/или до рождения.

256. Данный вид защиты предусматривается Конституцией. В пункте 1 статьи 2 Конституции 1993 года говорится, что "Зародыш является субъектом правовых отношений с максимальным соблюдением его интересов"; таким образом, максимальный уровень правовой защиты гарантируется путем предоставления зародышу юридического статуса субъекта права. Это означает, что в соответствии с перуанским законодательством право на признание правосубъектности предоставляется человеку с момента его зачатия.

257. Перуанское законодательство в области частного права признает человека субъектом права с момента его зачатия или рождения. В то же время, признавая данную категорию, логично и целесообразно провести определенные различия с другими положениями о правосубъектности. В статье 3 Гражданского кодекса говорится, что любое лицо – физическое или юридическое – является субъектом права и ограничений, предусмотренных законом.

258. Как уже отмечалось, статьей 1 Гражданского кодекса предусматривается, что человек является субъектом права с момента рождения при том понимании, что человеческая жизнь начинается с момента зачатия. Таким образом, зародыш является субъектом права в плане предоставления ему наиболее благоприятных возможностей, а имущественные права он приобретает после рождения живым. Как видно из текста данной правовой нормы, зародыш считается объектом права с предоставлением ему прав, которые отличаются от тех прав, которые получают физические или юридические лица, приведенные в статье 3 Гражданского кодекса. В тот период, когда человек остается в

стадии зародыша, он получает возможность пользоваться благоприятными для себя правами. Тем не менее у него полностью отсутствует возможность осуществления этих прав через представителей в течение того периода, когда он остается в утробе матери. Таким образом, зародыш пользуется без каких-либо ограничений неимущественными правами, такими, как право на жизнь, однако предоставление имущественных прав, таких, как право наследования или право на получение наследства, например, зависит от условия рождения живым.

Статья 17: Право на личную жизнь

259. В разделе I перуанской Конституции 1993 года, озаглавленного "Личность и общество", предусматривается, что каждый человек имеет право на достоинство и добрую репутацию, на личную и семейную жизнь, а также свое собственное мнение и индивидуальность, а также предусматривается, что любое лицо, которое понесло ущерб в результате неправильных заявлений или было обвинено любым средством информации, имеет право требовать доказательств достоверности этих заявлений или обвинений немедленно и в необходимом объеме, при этом не снимается ответственность за эти действия по закону. Кроме того, в статье 97 той же Конституции говорится, что в тех случаях, когда конгресс Республики хочет через свои комитеты провести расследование любого вида и с этой целью члены этих комитетов могут получить доступ к любой информации, включая тайные банковские счета и счета лица или организации, по которым проводится расследование, а также налоговые резервы, то информацией, которую они не имеют право получить, независимо от того, являются ли они членами законодательного органа или нет, является информация, затрагивающая личную жизнь.

260. Кроме того, в статье 154 Уголовного кодекса предусматривается, что лицо, которое вмешивается в личную или семейную жизнь, как-то путем наблюдения, подслушивания или записи действия, разговора, документа или изображения с использованием технических приборов или процессов или иных средств, наказывается лишением свободы на срок до двух лет.

261. В этой связи в новом Законе об организации судебной системы, опубликованном 29 ноября 1991 года, указывается также (пункт 6 статьи 185), что судебный орган может добиваться опровержения через средства массовой информации в качестве защиты своей чести, когда она была поставлена под сомнение, сообщать о подобном опровержении своим вышестоящим органам, не лишаясь при этом права подачи официального иска.

262. Вторым аспектом, который рассматривается в этой статье Пакта, является неприкосновенность жилища. В пункте 9 статьи 1 Конституции говорится, что каждый имеет право на неприкосновенность его жилища. Никто не может войти в него или осуществлять расследования или записи без разрешения проживающего в нем лица и без судебного ордера, за исключением случая серьезного правонарушения или весьма значительной опасности совершаемого правонарушения. Законом также регулируются

изъятия по соображениям здоровья или значительного риска. Тем не менее в статье 137 главы VII "Исключения" предусматривается, что президент Республики по соглашению с советом министров может ввести своим декретом чрезвычайное положение или осадное положение на определенный период на всей территории страны или части ее после предоставления конгрессу доклада об этом. Чрезвычайное положение вводится указом в случае нарушения мира или внутреннего порядка или стихийного бедствия, а также серьезных обстоятельств, которые угрожают существованию страны. В этом возможном случае действие некоторых конституционных прав, таких, как неприкосновенность жилища, может быть ограничено или приостановлено. Срок действия, на который может быть объявлено чрезвычайное положение, не должен превышать 60 дней, а для его продления потребуется издание нового указа.

263. Уголовный кодекс предусматривает со своей стороны в статьях 159 и 160, что лицо, которое незаконным образом проникает в служебные или жилые помещения или надворные постройки или на огороженную территорию, где проживает другое лицо, и остается там, отказываясь при этом выполнять законные распоряжения покинуть их, подлежит наказанию в виде лишения свободы на срок до двух лет и выплате штрафа в размере зарплаты от одного до трех месяцев. Кроме того, государственный или гражданский служащий, который входит в жилище без соблюдения предусмотренных законом формальностей, за исключением предусмотренных законом случаев, наказывается лишением свободы на срок от одного года до трех лет и лишением права занимать должность на срок от одного до двух лет.

264. Это право содержится в Уголовно-процессуальном кодексе, который предусматривает, что, за исключением случаев серьезных правонарушений или непосредственной угрозы совершения преступления, а также наличия достаточных оснований, прокурор запрашивает разрешение на вход в жилище, учреждение или временно заселенное место и в любое иное закрытое помещение, а также обыск в них, когда предполагается, что будет отказано в разрешении на вход в конкретные помещения в порядке исполнения служебных обязанностей. В подобном запросе должна быть указана конкретная цель входа в помещение и обыска, а также приблизительное время, которое потребуется для этого (статья 163).

265. Кроме того, в ордере должна быть указана фамилия уполномоченного следователя, конкретная цель обыска, точное предназначение здания, в которое необходимо войти и которое будет подвергнуто обыску, максимальная продолжительность обыска и правовые последствия оказания сопротивления исполнению ордера (статья 164).

266. Для предотвращения возможного злоупотребления со стороны правоохранительных органов пунктом 2 статьи 200 Конституции предусматривается, что одна из конституционных гарантий представляет собой такую меру, как ампаро, которая принимается в случае действия или бездействия со стороны любого органа власти, должностного лица или лица, которое нарушает конституционные права или угрожает им,

за исключением прав, касающихся личной свободы. Граждане могут прибегнуть к использованию судебного процесса с целью осуществления и защиты своих признанных Конституцией прав в тех случаях, когда этим правам существует угроза или они нарушены. Для требования о подобном процессе необязательно должно иметь место нарушение права; простая угроза нарушения права служит основанием для ампаро. Цель требования об ампаро заключается в восстановлении состояния, которое существовало до нарушения или угрозы нарушения конституционного права. Таким образом, речь идет о предотвращении нарушения права, издании распоряжения о том, что это нарушение должно быть прекращено, когда оно уже имело место, и предотвращении нанесения неисправимого ущерба данному праву. Она не заключается в предоставлении компенсации данному лицу, а лишь в наказании нарушителя права и прекращении его нарушения. Подобная мера может быть принята любым лицом, права которого были нарушены, его представителем или представителями юридических лиц, учреждений и организаций.

267. Третьим аспектом является неприкосновенность корреспонденции – принцип, признанный в пункте 10 статьи 2 Конституции, который предусматривает, что каждый человек имеет право на конфиденциальность и неприкосновенность своей корреспонденции и личных документов. Вскрытие, конфискация, перехват или создание помех корреспонденции, радио- и телесообщениям или средствам их осуществления допускаются только на основании судебного ордера с указанием основания для подобных действий. Предусматривается также, что личные документы, полученные в результате нарушения подобного предписания, не имеют какой-либо юридической силы.

268. Уголовный кодекс предусматривает со своей стороны в статье 151 и последующих статьях, что лицо, которое незаконным образом получает доступ к содержанию письма, документа, телеграммы, радиотелеграммы, телефонного сообщения или иного документа аналогичного характера, которое ему не адресовано, или незаконным образом становится обладателем любого подобного документа, даже если он открыт, наказывается лишением свободы на срок до двух лет и штрафом в размере двух-трехмесячной зарплаты. Кроме того, лицо, которое незаконным образом создает помехи для телефонного или аналогичного разговора или подслушивает его, наказывается лишением свободы на срок от одного до трех лет. Срок наказания увеличивается и составляет от трех до пяти лет с лишением права занимать данную должность, если правонарушитель является государственным служащим. Лицо, которое незаконным образом уничтожает адрес, указанный на письме или телеграмме, или изменяет его, даже если при этом они не вскрываются, наказывается общественными работами на срок от 20 до 52 дней.

269. Другой вопрос, а именно незаконное оскорбление достоинства человека, рассматривается в Уголовном кодексе, глава V, раздел II "Преступления против достоинства", в котором перечисляются виды наказания за оскорбление, клевету и диффамацию. Оскорбление определяется как преступление против какого-либо лица в форме слов, жестов или нападок. Наказание в подобных случаях – общественные работы на срок от 10 до 40 дней и штраф в размере двух-трехмесячной зарплаты. Клевета

определяется как ложное обвинение в совершении преступления и наказывается штрафом в размере трех-четырёхмесячной зарплаты. И наконец, диффамация, когда в присутствии нескольких собравшихся вместе лиц или наедине, но таким образом, чтобы позволить информации распространиться, лицу приписывается совершение таких действий, которые могут нанести ущерб его достоинству или репутации. В подобном случае наказанием будет лишение свободы на срок до двух лет и штраф в размере зарплаты за один-четыре месяца. Если преступление совершается с использованием книг, прессы или других средств массовой информации, то наказанием является лишение свободы на срок от одного до трех лет и штраф в размере зарплаты за 65-120 дней.

Статья 18: Свобода мысли, совести и религии

270. Пункт 3 статьи 2 Конституции 1993 года охраняет право, сформулированное в статье 18 Пакта о гражданских и политических правах, на свободу совести и религии. В нем говорится, что каждый человек имеет право на свободу совести и религии как единолично, так и сообща с другими. Таким образом, констатируется, что не подлежат какому-либо преследованию идеи или убеждения и что не существует такого преступления, как наличие собственного мнения.

271. Аналогичным образом предусматривается, что можно свободно исповедовать любую религию, если это не является оскорблением морали или угрозой для общественного порядка. Кроме того, в пункте 18 той же статьи Конституции предусматривается охрана права на услуги со стороны собственного адвоката по вопросам политических, философских, религиозных и иных взглядов. Другим положением Конституции, которое охраняет эти права, является статья 14, в пункте 3 которой говорится, что религиозное воспитание обеспечивается с учетом свободы совести.

272. В качестве примера свободы религии ниже приводятся основные религии или вероисповедания, которые практикуются в Перу: Свидетели Иеговы, мармоны, адвентисты седьмого дня, церковь христианского и миссионерского союза, пятидесятники, баптисты, последователи Кришны и реформированная иудейская религия.

273. Что касается религиозного воспитания, то можно сослаться на Общий закон об образовании № 23384 от 18 мая 1982 года, который запрещает под страхом наказания за его нарушение любую форму дискриминации в отношении учащихся или их родителей по признаку пола, расы, религиозных убеждений, политической принадлежности, языка, профессии, гражданского, социального или имущественного положения (пункт e) статьи 4).

Статья 19: Свобода мнения и свобода его выражения

274. Данная статья касается права на информацию, а также обязанностей, в частности периодических изданий и средств информации. В Перу правовой основой для защиты свободы информации является Конституция, поскольку отсутствует какой-либо действующий закон о прессе. Следует отметить, что Декрет-закон № 22244 от 19 апреля 1978 года, устанавливающий соответствующие нормы, был отменен в 1981 году Декретом № 78. Каких-либо дополнительных нормативных актов, регулирующих свободу информации и выражения своего мнения, не принималось. Особое внимание в законодательстве уделяется совершению правонарушений, связанных с использованием прессы, в результате которых гражданам наносится ущерб той информацией, которая сообщается прессой, хотя суровые виды наказания при этом не применяются (Декрет № 635).

275. На радио- и иные передачи, а также распространение информации через средства связи в целом распространяется действие Закона о средствах связи (Высший декрет № 013-93-ТСС), а также общих нормативных актов, изданных на основании этого закона (Высший декрет № 06-94-ТСС), при этом особое внимание уделяется характеристикам, функциям и иным показателям этих передач.

276. В статьях 22 и 23 Закона о средствах связи содержатся формальности, которые необходимо выполнить для получения частотной полосы. Для начала государственного радио- или телевидения потребуется соответствующее сообщение, а для начала работы частных радио- или телевизионных станций необходимо получить сначала соответствующее решение, затем разрешение и, наконец, лицензию. Формальности, связанные с получением лицензий, перечислены в разделе II главы 1 Закона, который регулирует технические условия работы.

277. Что касается ограничений на владение радиостанцией, то статьей 23 Закона запрещается выдача лицензий на более чем одну радиостанцию в том же частотном диапазоне на одну территорию, и это ограничение распространяется на акционеров фирмы, которой выдана лицензия. С этой целью одно юридическое лицо или два юридических лица, ассоциированные акционеры, директора или управляющие которых связаны между собой кровным родством четвертой степени и свойством во второй степени, рассматриваются в качестве одного юридического лица. О любом изменении в структуре юридического лица необходимо сообщить в министерство транспорта, связи, жилищного и коммунального строительства. Таковы в целом требования и ограничения, связанные с созданием организации радио- или телевидения в Перу.

278. Работа журналиста в Перу регулируется или охраняется нормами закона, однако на практике существуют элементы, которые насильственным путем оказывают значительное давление на журналистскую деятельность, особенно политическую журналистику. В последние несколько лет эти элементы организовывали мощные атаки на это направление журналистики с целью запугивания журналистов и уничтожения идей и свободы.

279. В заключение необходимо напомнить о том, что правительство прилагало усилия и действовало, даже ценой очевидных неудач для самого правительства и его сторонников, с целью поощрения создания в Перу максимально возможного количества органов прессы для постепенного перехода от насилия и невежества к светлому будущему для всех граждан и организаций, которые имеют право на получение информации и выражение своего мнения, чтобы объединить опыт по управлению страной в национальном и международном плане.

280. В Перу работают следующие агентства печати: Германское агентство печати (ДПА), СНР ньюз эйдженси (Координатор национального радио), ЕФЕ ньюз эйдженси, АЛТЕР пресс эйдженси, Франс-пресс (АФП), Нэшнл ассошиэйтед пресс эйдженси (АНСА), Интер пресс сервис и Юнайтед пресс интернэшнл (ЮПИ).

281. Конституция охраняет право на свободу информации, мнения, выражения и распространения идей устно, письменно или через художественные формы выражения с использованием любых средств массовой информации без получения предварительного разрешения или прохождения цензуры или любой иной инстанции.

282. Статьей 169 Уголовного кодекса предусматриваются различные виды наказания за нарушение права на свободное выражение своего мнения, а также говорится о том, что любое государственное должностное лицо, которое злоупотребляет своим должностным положением и временно прекращает работу любого средства массовой информации или закрывает его, или мешает распространению его тиража или иной информации, подлежит наказанию в виде лишения свободы на срок от двух до шести лет и лишения права занимать данную должность.

283. Необходимо отметить, что деятельности перуанского правительства по обеспечению охраны и запрещению деятельности, связанной с пропагандой и сообщениями, которые поощряют расовую дискриминацию или подстрекают к ней, способствует Ассоциация радио и телевидения Перу – организация, в состав которой входят действующие в Перу компании радиовещания и телевидения. Эти компании приняли решение об исключении из своих передач любых комментариев, оскорбительных для убеждений других людей и звучащих оскорбительно для какой-либо группы населения и/или расы, что зафиксировано в Кодексе этики этой Ассоциации. В этой связи они уделяют большое внимание тому, чтобы используемый в программах радио- и телевидения язык не содержал слов, которые могут звучать пренебрежительно в отношении убеждений, расы, цвета кожи, национальности и т.д.

Статья 20: Запрещение всякой пропаганды войны

284. В пунктах 3 и 4 статьи 2 перуанской Конституции 1993 года предусматривается, что каждый человек имеет право на свободу совести и свободу исповедовать религию как единолично, так и сообща с другими. Никто не преследуется по признаку убеждений или

веры. Наличие собственного мнения не является правонарушением и публичное исповедание всех конфессий является свободным, если это не нарушает моральные устои или общественный порядок.

285. Кроме того, в статье 50 предусматривается, что в рамках режима независимости и автономии государство признает католическую церковь как важный элемент исторического, культурного и морального становления Перу и сотрудничает с ней. Государство также с уважением относится к другим конфессиям и может разрабатывать различные формы сотрудничества с ними.

286. В целях достижения мира правительство опубликовало Декрет-закон № 25475, в статье 2 которого говорится о том, что лишением свободы на срок не менее 20 лет наказывается любое лицо, которое провоцирует, создает или поддерживает атмосферу нестабильности, террора или страха среди населения или части населения или совершает действия, направленные против жизни, безопасности, здоровья, личной свободы и неприкосновенности людей, собственности, безопасности государственных зданий, дорог или средств сообщения или любого вида транспорта, опор линий электропередач или линий связи, энергетических установок или любых иных предметов или услуг с применением оружия, взрывчатых веществ или устройств или любых иных средств, которые могут нанести ущерб или серьезным образом нарушить мир или повредить международным отношениям или безопасности государства и общества.

287. Кроме того, в статье 7 того же Декрета-закона говорится, что к лишению свободы на срок от 6 до 12 лет будет приговорено любое лицо, которое публично или через какие-либо средства защищает идеи терроризма, а также лица, которые совершили террористические акты. Перуанский гражданин, который совершает подобное преступление за пределами территории Республики, в дополнение к лишению свободы будет наказан лишением перуанского гражданства.

288. Правительство считает, что гораздо более серьезное правонарушение совершается, когда должностное лицо злоупотребляет своей должностью в качестве воспитателя или преподавателя, для того чтобы оказывать влияние на своих учеников посредством защиты терроризма. В этой связи оно было вынуждено опубликовать специальный декрет-закон, чтобы охватить этот вид преступления, который был определен как измена. Этим законом является Декрет-закон № 25880 от 26 ноября 1992 года. В его статье 1 предусматривается, что любое лицо, которое воспользовалось своим положением в качестве преподавателя или воспитателя для того, чтобы оказывать влияние на своих учащихся в духе защиты терроризма, подлежит наказанию за совершение измены, которая карается максимальным наказанием в виде пожизненного заключения, при этом принятие решения о наиболее суровом наказании оставляется на усмотрение судьи в зависимости от тяжести преступления.

289. Хотя в перуанском законодательстве отсутствует какой-либо конкретный закон, касающийся пропаганды войны или пропаганды национальной, расовой или религиозной ненависти, представляющей собой подстрекательство к дискриминации и вражде, мы полагаем, что в сфере преступлений, связанных с насилием, мы сделали большой шаг вперед, и он представляет собой важное начало и, таким образом, мы сможем в будущем осуществлять законодательную работу по нерешенным вопросам.

290. Кроме того, важно указать, что в Перу существуют большие группы населения других рас, такие, как евреи, арабы, японцы, китайцы и т.д. Какой-либо дискриминации против них не существует и они имеют полное право совершенно свободно создавать свои собственные религиозные центры, ассоциации, спортивные клубы, школы и т.д.

Статья 21: Право на мирные собрания

291. Право на свободу мирных собраний также охвачено положением Конституции. Пункт 12 статьи 2 Конституции 1993 года охраняет право каждого участвовать в мирных невооруженных собраниях и предусматривает, что для проведения собраний как в частных, так и открытых для доступа публики местах, не требуется предварительного уведомления, а для проведения собраний на улицах требуется предварительное уведомление властей, которые могут запретить их только по обоснованным соображениям общественной безопасности или здравоохранения.

292. Перуанский Уголовный кодекс, опубликованный 13 апреля 1991 года, охраняет право на свободу собраний, определяет вид правонарушения и наказаний за нарушение этого права. В статьях 166 и 167 содержится определение преступлений против свободы собраний и говорится о том, что составными элементами преступления являются следующие: собрание должно быть публичным, законным и мирным, проведение указанного собрания должно быть сорвано или ему должны мешать, а в качестве средств для этого использовались угрозы и насилие. Наказанием в подобных случаях будет лишение свободы на срок до одного года и штраф в размере двух-трехмесячной зарплаты. Наказание усиливается, если лицом, которое пытается помешать проведению собрания, является государственный служащий, злоупотребляющий своими полномочиями. В подобном случае наказанием будет лишение свободы на срок от двух до четырех лет и лишение права занимать должность на срок от одного до двух лет.

293. Учреждением, на которое возложена задача выдачи разрешений или отказа в такой выдаче, является префектура Лимы, которая выдает разрешения на проведение мероприятий в закрытых помещениях, таких, как фестивали, когда необходимо платить за вход. Для получения разрешения требуются: а) заявка на имя префекта департамента (оригинал и три копии); б) оплата гонораров; в) заверенное заявление в соответствующий муниципалитет; д) контракт на аренду помещения; е) рабочая лицензия; и f) сертификат гражданской обороны. Указанные требования изложены в распоряжении префектуры, выпущенном много лет тому назад.

294. Во втором военном округе (Фуэрте-Римак) для проведения маршей, собраний и других мероприятий на общественных дорогах или площадях требуется получение разрешений ввиду того, что в Перу в настоящее время введено чрезвычайное положение. Разрешения не выдаются, если предполагается нарушение общественного порядка.

Статья 22: Свобода ассоциации

295. В этой статье признается право на ассоциацию и конкретное право на создание профсоюза и вступление в него. В Перу с точки зрения закона организации, связанные со свободой ассоциации, подразделяются на следующие категории: а) некоммерческие ассоциации, регулируемые Гражданским кодексом; б) коммерческие ассоциации (коммерческие фирмы), регулируемые Общим законом о компаниях; в) кооперативы, регулируемые Общим законом о кооперативах; г) профсоюзы, регулируемые Законом о коллективных трудовых отношениях; д) политические организации, по которым отсутствует какое-либо конкретное регламентирующее законодательство и которые регулируются различными положениями - от норм Конституции до постановлений Национального избирательного совета; и е) организации по правам человека.

Некоммерческие ассоциации

296. В пункте 13 статьи 2 Конституции 1993 года говорится, что каждый имеет право объединяться вместе и создавать учреждения и различные виды законных некоммерческих организаций без получения предварительного разрешения и в соответствии с законом. Подобные ассоциации не могут быть распущены на основании административного решения. Этот вид ассоциации регулируется положениями второго раздела тома I Гражданского кодекса. Эти положения распространяются на ассоциации, фонды, комитеты, а также крестьянские и этнические общины. Существует требование о том, что они должны быть занесены в соответствующий регистр, но это делается только для того, чтобы придать им статус юридических лиц, а не для того, чтобы позволить им действовать в качестве полноправной организации.

297. Необходимо отметить в данном случае организации, связанные с охраной и поощрением прав человека в Перу. Эти организации весьма многочисленны и стали развиваться после начала террористической деятельности как средство передачи сообщений о нарушениях прав человека (см. также пункт 307). Что касается их отношений с государством, то им разрешается действовать на равной основе с другими видами частных организаций, хотя в некоторых случаях были столкновения из-за различного понимания борьбы с подрывной деятельностью.

Коммерческие ассоциации

298. В статье 59 Конституции 1993 года говорится, что государство гарантирует свободу предпринимательства. Общий закон о компаниях представляет собой конкретный нормативный акт, который регулирует создание подобного вида организаций. Законом предусматриваются следующие виды ассоциаций: полное товарищество, коммандитное товарищество, товарищество с ограниченным акционерным капиталом, корпорация, акционерная компания с ограниченной ответственностью, государственная компания и кооперативная ассоциация. Эти формы организации отличаются друг от друга главным образом видом ответственности их членов перед третьими лицами, а также способами распределения прибыли.

299. Эти компании могут быть занесены в регистр для их классификации в качестве юридических лиц, ибо в противном случае их действия будут рассматриваться в качестве действий тех лиц, которые осуществляют их и которые, таким образом, несут неограниченную ответственность перед третьими лицами, в результате чего не достигается одна из главных целей создания компании.

300. Эти компании могут быть ликвидированы постановлением Верховного суда по просьбе органов исполнительной власти, если их цели или деятельность нарушают общественный порядок или добрые обычаи. Исполнительные власти могут также посредством постановления Верховного суда заставить компанию, которая решила ликвидировать себя, продолжать ее деятельность на том основании, что подобное продолжение деятельности будет представлять собой общественную пользу и необходимость.

Кооперативы

301. Эта форма организации активно развивалась, особенно в период правления военных правительств в 70-е годы. Правительственная поддержка оказывалась созданию кооперативов под руководством предпринимателей. Наиболее интересно отметить агро-промышленные кооперативы, которые были экспропрированы у их владельцев во время проведения аграрной реформы. Позже началось развитие ссудно-сберегательных кооперативов, в которых вкладчики становились членами компании. Деятельность кооперативов регулируется Общим законом о кооперативах.

302. Постепенно большинство этих кооперативов лишалось поддержки правительства, в результате чего их положение становилось все менее и менее стабильным и в конечном итоге в последние несколько лет многие из них перестали существовать или переключились на более эффективные виды предпринимательской деятельности.

Профсоюзы

303. В статье 28 Конституции 1993 года признается право на вступление в профсоюз, проведение переговоров о заключении коллективного соглашения и на забастовку, а также гарантии демократического осуществления этого права. В настоящее время осуществление права на членство в профсоюзе регулируется Законом о коллективных трудовых отношениях, в котором оговариваются необходимые условия для создания профсоюзов, способы создания ассоциаций, включая ассоциации нанимателей, а также процедуры их ликвидации. Данный закон регулирует также формы участия трудящихся в управлении своими профсоюзами, определяет правила, которые позволяют осуществлять демократический контроль над процессом принятия решений. Кроме того, регламентируются правила работы профсоюзных лидеров с целью выполнения ими своих обязанностей перед профсоюзом.

304. Следует отметить в этой связи, что служащие вооруженных сил или национальной полиции не имеют права создавать профсоюзы или быть их членами. Этот запрет распространяется на государственных служащих, обладающих полномочиями принимать решения, и служащих, занимающих должности конфиденциального характера или руководящие должности (статья 42 Конституции 1993 года).

305. Государство признает также право на создание профсоюзов, на проведение переговоров между нанимателями и профсоюзами о заключении коллективного договора и на забастовку, гарантируя при этом его демократическое осуществление: а) государство гарантирует свободу профсоюзов; б) государство содействует проведению переговоров о заключении коллективного соглашения и мирному урегулированию трудовых споров. Коллективные договоры обладают обязательной силой в той сфере, которую они охватывают; с) государство регулирует осуществление права на забастовку, с тем чтобы это делалось в соответствии с интересами общества, а также предусматривает исключения и ограничения этого осуществления (статья 28 Конституции 1993 года).

Политические партии

306. В статье 35 Конституции 1993 года говорится, что граждане могут осуществлять свои права индивидуально или через политические организации, такие, как партии, движения или союзы, в соответствии с законом. В этой же статье говорится о том, что занесение в регистр дает этим организациям статус юридического лица. В настоящее время проходит обсуждение закона, регулирующего деятельность политических партий в Перу. Как указывается в Конституции, требуется обеспечение демократических процедур в рамках политических партий; в данный момент этого не происходит, поскольку во главе многих партий стоят постоянные лидеры, в связи с чем невозможно изменить руководящие кадры этих организаций. Желательно также сделать возможным проведение должной

аудиторской проверки источников финансирования политических партий, чтобы не допустить случаев коррупции, которые имеют место в других странах и обнаруживаются в настоящее время.

Организации по правам человека

307. В Перу в связи с трудной ситуацией, о которой говорилось выше, а также необходимостью охраны конституционных прав, предусматривающих свободу ассоциации, были созданы группы по охране прав человека, имеющие статус неправительственных организаций. Большинство этих неправительственных организаций, которых в настоящее время насчитывается 44, входят в состав Национальной организации по координации охраны прав человека, и основная часть их деятельности осуществляется через различные рабочие группы. Организация по координации имеет следующую структуру: генеральная ассамблея, управляющий совет, постоянная комиссия и исполнительный секретариат. Организация публикует ежегодные доклады, в которых сообщается о наиболее серьезных случаях нарушения прав, которые были выявлены в результате проверки в Перу.

Статья 23: Защита семьи

308. Права, изложенные в статье 23 Пакта о гражданских и политических правах и касающиеся семьи и брака, охраняются на основании статей 4, 5 и 6 Конституции 1993 года.

309. В статье 4 говорится об охране семьи и поощрении брака. Согласно этой статье, семья и брак признаются в качестве естественных и основных институтов общества. В ней говорится, что формы брака и основания для раздельного проживания и развода регулируются законом. Нормативные положения содержатся в Гражданском кодексе 1984 года.

310. Положения статьи 5 охраняют внебрачные стабильные союзы между мужчиной и женщиной. В ней говорится, что наличие стабильного союза между мужчиной и женщиной вне брачных уз, которые фактически создают семейный очаг, т.е. проживают совместно, служит основанием для общности имущества при условии соблюдения условий, регулирующих совместную семейную собственность, поскольку применяются эти условия.

311. Статья 6 регулирует национальную демографическую политику, которая устанавливает в качестве своей задачи пропаганду и поощрение ответственного отношения к институту отцовства и материнства, а также признание права отдельного лица на собственный выбор.

312. Государство содействует проведению этой политики через соответствующие образовательные и информационные программы, а также путем предоставления доступа к необходимым средствам, не представляющим опасности для здоровья или жизни. Кроме того, государство регулирует отношения между родителями и детьми в вопросах питания, образования, ухода и уважительного отношения. Оно охраняет равенство между детьми,

которые были рождены в браке и вне его, констатируя, что все дети обладают равными обязанностями и правами. Кроме того, запрещается делать какое-либо упоминание о брачном статусе родителей и их происхождении в актах гражданского состояния или любых иных удостоверениях личности.

313. Для государства Перу семья представляет собой естественный и основной институт нации и является необходимым элементом социального развития. Перуанское государство охраняет права семьи на основе норм, устанавливающих права и обязанности членов семьи и регулирующих ее создание в рамках демографической политики, направленной на воспитание чувства ответственности, связанной с фактом отцовства или материнства.

314. Том III Гражданского кодекса 1984 года посвящен семейному праву, что способствует укреплению и повышению роли этого института. В статье 326 Гражданского кодекса признаются и охраняются права семьи, созданной в результате сожительства пары без оформления официального брака, при этом констатируется, что фактический союз, добровольно заключенный и поддерживаемый между мужчиной и женщиной без оформления брачных уз с целью достижения целей и выполнения обязанностей, аналогичных тем, которые предусмотрены в браке, дает основание для общей собственности, подпадающей под действие норм, регулирующих брачный союз, в том объеме, в котором они применяются, при условии, что подобный союз просуществовал по меньшей мере два года без перерыва.

315. Другой важный факт заключается в том, что в разделе, касающемся международного частного права и конкретно вопросов брака, Гражданским кодексом предусматривается, что вопросы способности заключать брачный союз и основные требования для этого регулируются для каждой из сторон брачного договора законами по месту их соответствующего проживания (статья 2075). Кроме того, форма брака регулируется законом по месту заключения брачного союза (статья 2076).

316. Можно также упомянуть тот факт, что такие вопросы, как права и обязанности супругов, нормы, регулирующие семейное имущество, аннулирование брака и право на развод и раздельное проживание по судебному решению, определяются законом, действующим по месту жительства супружеской пары.

317. Статьей 248 Гражданского кодекса предусмотрены следующие процедуры заключения законного гражданского брака:

- а) лицо, желающее вступить в брак, должно заявить об этом в устной или письменной форме мэру провинции или округа по месту своего постоянного жительства;
- б) заявители должны представить заверенную копию свидетельств о рождении, справку о месте постоянного жительства и медицинскую справку;

- c) в зависимости от обстоятельств заявителя должны представить необходимые документы, такие, как заверенная копия свидетельства о смерти предыдущего супруга или справку о разводе или аннулировании предыдущего брака, консульскую справку о том, что данное лицо не состоит в браке или является вдовцом и т.д., в зависимости от конкретного случая;
- d) желающие вступить в брак должны представить двух совершеннолетних свидетелей, с которыми они знакомы не менее трех лет и которые заявляют под клятвой о наличии возможного препятствия для брака;
- e) судья может освободить заявителей от обязанности представлять какие-либо документы в тех случаях, когда весьма сложно или невозможно получить их;
- f) оформление брака совершается мэром, который может поручить на основании письменного документа совершение этой процедуры другим муниципальным должностным лицам, директорам или руководителям больниц, приходским священникам или членам руководящих органов крестьянских и этнических общин.

318. Препятствия к заключению брака перечислены в статье 241 Гражданского кодекса. Следующие лица не имеют права вступать в брак: а) несовершеннолетние, за исключением наличия согласия их родителей или судебного постановления и при условии достижения молодым человеком 16 лет, а девушкой – 14 лет; б) лица, страдающие хроническими, инфекционными и наследственными заболеваниями; в) лица, страдающие хроническими душевными болезнями; г) глухонемые, слепые и глухие, незрячие немые, которые, безусловно, не могут выразить свою волю; и е) лица, уже пребывающие в браке. Кроме того, в статьях 242 и 243 Кодекса указаны другие конкретные препятствия для брака и их обоснование.

319. Что касается охраны прав детей, рожденных в браке или вне его, то в случае расторжения брака их права гарантируются законом, который констатирует, что родители по-прежнему обязаны защищать их и обеспечивать их содержание. Не проводится никакого различия между детьми, рожденными в браке или вне его, о чем говорится в статье 6 Конституции.

320. По вопросу о разводе в Гражданском кодексе указывается, что с просьбой о нем можно обращаться в случае супружеской измены, плохого обращения, покушений на жизнь супруга, тяжких оскорблений, неоправданного ухода из семьи более чем на два года, нечестного поведения, в результате которого обычная жизнь становится нетерпимой, постоянного и неоправданного употребления вызывающих галлюцинации наркотиков, опасного венерического заболевания, которым один из супругов заболел после вступления в брак, гомосексуализма, продолжающегося после вступления в брак, а также осуждения после вступления в брак за совершение преступления, которое карается лишением свободы

на срок более двух лет. Что касается процедуры, то даже в случае заявления о разводе судья может вынести решение о раздельном проживании, если имеется возможность для примирения супругов. Если судебное решение о разводе не обжалуется, оно направляется на заключение суда более высокой инстанции.

321. Что касается вопроса об опеке над детьми в случае развода или раздельного проживания, то суды принимают решение о передаче детей под опеку того супруга, который являлся невиновной стороной в случае раздельного проживания или развода, или, если считается, что подобное решение не служит интересам детей, они передаются под опеку второго супруга или третьего лица. Если оба родителя являются виновными, то мальчики старше семи лет остаются на попечении отца, а несовершеннолетние дочери и сыновья до семилетнего возраста будут оставаться под опекой матери, если судья в интересах детей не примет решения о противном.

322. Родительские права передаются тому лицу, под опеку которого переходят дети. Суд определяет размер алиментов на детей, выплачиваемых родителями или одним из них, а также алиментов, которые один супруг выплачивает другому. Если родители не могут достичь соглашения относительно прав на посещение детей, принятие соответствующего решения остается за судом.

323. Уголовный кодекс 1991 года содержит также положения, регулирующие охрану семьи посредством классификации правонарушений, которые могут быть совершены в семейных вопросах. Статьями 139-142 предусматривается наказание для находящегося в браке лица, которое вступает в еще один брак; не находящегося в браке лица, которое умышленно вступает в брак с лицом, которое уже находится в браке, а также для должностных лиц, которые сознательно регистрируют незаконные бракосочетания или не соблюдают предусмотренные законом формальности. Статьями 143-146 определяются виды наказания за изменения или изъятия данных в регистрационных документах о гражданском состоянии другого лица с целью получения прав, которыми не может обладать данное лицо. В статьях 147-148 предусматриваются наказания за посягательство на родительские права. В статьях 149-150 определены виды наказания за предоставление помощи семье, такое, как невыплата алиментов, причитающихся согласно решению суда, или уход от беременной жены, если она находится в критическом положении.

324. Можно также упомянуть Кодекс прав несовершеннолетних, который регулирует эти вопросы, имеющие столь большое значение для развития перуанского общества.

Временное лишение родительских прав

"Статья 83, пункт с). Родители лишаются родительских прав в следующих случаях: [...] с) в силу юридически удостоверенного отсутствия отца или матери. Данная статья касается случаев временного лишения родительских прав. В частности, пункт с) основан на гипотезе о том, что об отсутствии отца или

матери было сообщено в установленном законом порядке. В этой связи для предотвращения ситуации, которая может поставить под угрозу безопасность несовершеннолетних, делается заявление о временном лишении родительских прав".

Ходатайство

"Статья 91. Отец или мать, у которых супруг или сожитель отобрал ребенка и хочет получить право на опеку и содержание, представляют ходатайство, к которому прилагается удостоверение личности, свидетельство о рождении и соответствующие доказательства. Ребенок или подросток могут находиться на содержании любого лица, имеющего законный юридический интерес. Кодексом предусматривается способ разрешения споров, которые могут возникнуть в отношении опеки несовершеннолетнего, споров, которые обычно возникают из-за того, что живущие раздельно родители часто фактически не дают возможности другому родителю осуществлять право на опеку над упомянутым несовершеннолетним. В подобных случаях закон предоставляет возможность соответствующему отцу или матери подать ходатайство с приложением надлежащих документов, подтверждающих его или ее родство с несовершеннолетним".

Дискреционное право судьи

"Статья 92. Если родители не приходят к соглашению, судья принимает решение с учетом следующих рекомендаций:

- а) ребенок остается с тем из супругов, с которым он прожил долгое время, если это соответствует его интересам;
- б) матери должно отдаваться предпочтение в тех случаях, когда возраст ребенка менее двух лет.

Данной статьей предусматривается, что судья уполномочен принимать решение об опеке над несовершеннолетним, если родители не смогли прийти к соглашению. В подобном случае ему придется выяснять возраст ребенка, и если он меньше двух лет, то предпочтение будет отдано матери. В противном случае предпочтение отдается тому, кто жил с данным несовершеннолетним ребенком более продолжительный срок".

Условия посещения

"Статья 98. Отец или мать, которые не разрешают осуществлять или ограничивают право на посещение ребенка, представляют ходатайство, к которому прилагается свидетельство о рождении, подтверждающее его или ее родство. В таком случае осуществляется выбор варианта, которого должны придерживаться

отец или мать, которым не позволяют осуществлять право на посещение его или ее ребенка. В его основе лежит идея о том, что, если условия посещения были определены таким образом, чтобы позволить отцу или матери установить необходимый контакт с несовершеннолетним ребенком, эти права нельзя нарушать неоправданно, и, таким образом, любое лицо, которому наносится ущерб в результате подобного отношения, имеет право подавать ходатайство с целью обеспечения этого права".

Статья 24: Защита ребенка

325. Защита перуанских детей всегда была и остается предметом серьезной озабоченности в Перу. В статье 1 Конституции 1979 года, равно как и в Конституции, обнародованной в 1993 году, предусматривается, что защита человеческой личности и уважение достоинства представляют собой высшие цели общества и государства. Необходимо подчеркнуть, что в Перу началом жизни человека считается момент его зачатия. Как только произошло формирование эмбриона, он уже является личностью и обладает всеми приобретенными гражданскими правами, а получение имущественных прав происходит после рождения ребенка. Эти нормы установлены в Гражданском кодексе.

326. В статье 4 Конституции 1993 года четко предусматривается, что общины и государство предоставляют особую защиту детям и подросткам. В этой статье ясно видно стремление государства принять специальные меры для защиты несовершеннолетних. В этой связи для более совершенного регулирования прав несовершеннолетних 29 декабря 1992 года был опубликован Декрет-закон № 26102 "Кодекс прав детей и подростков", который вступил в силу 28 июня 1993 года.

327. Этот Кодекс представляет собой ответ на ту реальную ситуацию, которую было невозможно регулировать положениями отмененного Кодекса. Необходимо было принятие свода законов, который защищал бы и делал реальным рост детского населения в Перу, который характеризуется сейчас самыми низкими показателями. Всем известно о наиболее критической ситуации, в которой оказались несовершеннолетние в Перу и которая в первую очередь вызвана экономическими проблемами и осуществлением программ корректировки, которые не всегда учитывают положение детей. Например, показатель детской смертности в 1991 году был равен 85,7 на 1 000. 45% перуанских детей страдают от недоедания в разной степени, которое в большинстве случаев носит хронический характер. Из 100 детей, поступающих в первый класс школы, лишь 31 ребенок получает начальное образование в соответствующем возрасте, 45 детей остаются на второй год и 24 школьника навсегда покидают школу. Ответом на вышеперечисленные факты явилось принятие нового свода законов, который лучше приспособлен к реальностям Перу и внедряет современные механизмы, направленные на улучшение жизни детей – будущих взрослых перуанцев.

328. Кодекс прав детей и подростков содержит ряд нововведений. Первое состоит в том, что название было изменено с Кодекса прав несовершеннолетних на Кодекс прав детей и подростков. В Кодексе проводится различие между ними. Так, например,

ребенком считается человек с момента его зачатия до достижения 12 лет, а подростком – человек в возрасте от 12 до 18 лет, при этом учитывается психология развития с наступлением половой зрелости. Ребенок и подросток являются субъектами права, и задачей данного Кодекса является обеспечение того, чтобы ребенок мог заставить соблюдать свои права и осознавать в этой связи свои действия.

329. В статье IV вступительного раздела говорится о том, что данный Кодекс применяется ко всем детям и подросткам, проживающим на перуанской территории, без какого-либо различия по признаку расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических убеждений, национальности, социального происхождения, имущественного положения, этнического происхождения, физического или психического недостатка или любой иной характеристики ребенка или его родителей, или лиц, которые несут ответственность за него. Данное положение означает, что Кодекс применяется в отношении всех несовершеннолетних без какой-либо дискриминации.

330. Признается гражданская правоспособность подростка, поскольку любой несовершеннолетний от 12 лет и старше имеет право осуществлять определенные действия и поэтому быть носителем права на ассоциацию, как об этом говорится в Конвенции о правах ребенка, а также в уголовной части Кодекса. Если подросток совершает правонарушение, принимаются воспитательные меры социального характера от простого предупреждения до лишения свободы на максимальный срок в три года. К лишению свободы прибегают лишь в весьма серьезных случаях, таких, как вооруженные нападения с применением оружия или изнасилование при отягчающих обстоятельствах.

331. Эти статьи были приняты в целях гарантии того, что ребенок не может быть лишен свободы под любым предлогом защиты, за исключением письменного судебного распоряжения. Ребенок обладает всеми правами гражданина. В данном случае возможно использование процедуры хабас корпус, и ребенок при совершении какого-либо правонарушения должен пройти надлежащую законную процедуру наравне с любым иным гражданином. Признается право подростка на работу. Это не означает, что детей поощряют работать на улицах, однако именно это стало реальностью жизни для тысяч несовершеннолетних, оставленных в раннем возрасте их родителями, которые не могли содержать их, для несовершеннолетних, которым пришлось убежать из дома из-за плохого обращения со стороны их родителей или из-за того, что они сочли лучшей жизнью попрошайничество на улицах и воровство. Именно поэтому законом предусматриваются подобные случаи, и он является отражением реальности. В настоящее время дети и подростки имеют право на социальное обеспечение и могут рассчитывать на систему найма независимых работников при муниципалитетах, которые сотрудничают со школами, чтобы работающие дети могли также совмещать работу с учебой.

332. Кодексом также предусматривается национальная система помощи детям и подросткам, управляемая руководящим органом, задачей которой является координация всех усилий со стороны общественности и правительства. Это объясняется тем, что проблема перуанских детей – это проблема не только государства, но также и общественности в

целом, и именно поэтому проводится политика охраны и поощрения интересов детей, а также предотвращения преступности на благо работающих детей, детей-наркоманов, перемещенных детей, детей, участвовавших в актах терроризма или жертв терроризма, а также детей с особыми потребностями. В рамках этой системы во всех муниципалитетах в Перу действует независимое учреждение по защите интересов детей, и несовершеннолетние могут подать в него свои жалобы, равно как и члены их семей, друзья и даже чужие люди, которым стало известно о любом виде плохого обращения.

333. Данный Кодекс был разработан не только для защиты несовершеннолетних, но также и для защиты их семей, особенно матерей, поскольку именно мать оказывает наибольшее влияние на поведение ребенка. В этой связи во вводном разделе говорится о том, что любую проблему ребенка или подростка необходимо рассматривать как человеческую проблему, а не дело для судебного разбирательства. По этой причине многие вопросы, такие, как родительские полномочия, рассматриваются в рамках Гражданского кодекса. Все дела, связанные с ребенком или его семьей, разбираются судами по делам несовершеннолетних, как, например, спор о содержании ребенка. Это специальные суды, задачей которых является решение подобной проблемы. Единственным вопросом, который не входит в их компетенцию, является дело о разводе родителей, поскольку существуют многочисленные аспекты, связанные с совместно нажитым имуществом, которые мешают достижению соглашения.

334. Кроме того, Кодексом предусматривается, что любой перуанский ребенок или подросток имеет право иметь свою фамилию и перуанское гражданство, знать своих родителей, а также право на заботу с их стороны. После своего рождения ребенок должен быть немедленно зарегистрирован его матерью или ответственным лицом в соответствующем регистре актов гражданского состояния. Местный муниципалитет, в ведении которого находится этот регистр, выдает первое свидетельство о рождении в течение суток и бесплатно. Если акт рождения не зарегистрирован в течение 30 дней, соответствующую запись можно произвести в административном порядке в соответствии с положениями главы VI второго тома Кодекса. Государство гарантирует это право путем единой регистрации личности.

335. Право на фамилию регулируется соответствующими положениями гражданского кодекса. Это главным образом статья 6 Кодекса, в которой рассматривается право несовершеннолетних на фамилию, право быть личностью и право на гражданство. В то же время данной нормой предусматривается нечто большее, о чем необходимо упомянуть, ибо наряду с положениями о защите прав ребенка в ней говорится о том, что несовершеннолетний имеет право знать, кто является его родителями, и право на заботу со стороны этих родителей.

336. В отношении удостоверения личности детей и подростков в данном своде правовых норм указывается, что в свидетельство о рождении заносятся отпечатки пальцев матери и ножки ребенка, а также те данные, которые требуются в данном документе. В нем

предусматривается также процедура установления личности новорожденного. В этой связи свидетельство о рождении должно содержать отпечатки пальцев матери и ножки ребенка, а также прочие данные, которые должны быть указаны в данном документе (статья 7).

337. Согласно административному распоряжению № 036-93-CE-PJ от 3 августа 1993 года в Верховном суде Лимы был создан отдел по семейным делам, в компетенцию которого входит рассмотрение дел, связанных с детьми и подростками, и в котором работают судьи, специальной задачей которой является гарантирование эффективной и полной защиты прав детей и подростков, поскольку, согласно статистике отдела по гражданским делам Верховного суда Лимы, в 1992 году дела несовершеннолетних и семейные споры составили 36% от общего числа рассматриваемых судами дел, что объясняет необходимость создания отдельного подразделения по этим вопросам.

338. Что касается регистрации несовершеннолетних, то в соответствии с Высшим декретом № 043-93-JUS были приняты новые правила административной регистрации рождения детей и подростков, которые не были зарегистрированы в течение предусмотренного законом времени. Данным положением предусматривается, что несовершеннолетние дети, не зарегистрированные до 18 лет, могут пройти регистрацию в уполномоченном на это органе по месту своего рождения. В число органов, имеющих право проводить административную регистрацию рождения, входят бюро записи актов гражданского состояния в главных городах районов и провинций, а также муниципалитеты с центрами по делам несовершеннолетних, перуанские консульства, этнические общины и правомочные муниципальные органы. Записи делаются в книгу свидетельств о рождении наряду с указанием фамилии матери или отца несовершеннолетнего, его дедушек и бабушек, старших братьев и сестер, а также братьев и сестер родителей. Подобные записи могут быть также сделаны по просьбе опекунов или попечителей, руководителей учебных заведений, официальных опекунов детей или подростков, судей по делам несовершеннолетних и государственных прокуроров.

339. И наконец, право на гражданство представляет собой конституционную норму, о чем говорится в соответствующей статье: "Каждый имеет право на гражданство. Никто не может быть лишен этого права или права на получение и продление срока действия паспорта на территории Перу или за ее пределами".

Статья 25: Право принимать участие в ведении государственных дел

340. В пункте 27 статьи 2 Конституции предусматривается, что каждый имеет право принимать участие в политической, экономической, социальной и культурной жизни страны и что граждане в соответствии с законом имеют право на избрание, роспуск или ликвидацию органов власти, законодательную инициативу и проведение референдумов. Все связанное с этим вопросом регулируется далее в главе III Конституции, озаглавленной "Политические права и обязанности". Во второй части статьи 2 (пункт 17) говорится о том, что граждане в соответствии с законом имеют право на избрание, роспуск или ликвидацию органов власти, на представление законопроектов и проведение референдумов.

341. В статье 30 говорится, что перуанцы в 18 лет получают статус гражданина и для осуществления своих прав гражданина они должны быть занесены в избирательный список. Осуществление гражданских прав может быть приостановлено на основании судебного решения о запрете на осуществление этого права, приговора о лишении свободы или судебном решении о лишении политических прав (статья 32).

342. Кроме того, в статье 31 четко установлены политические права, которыми пользуются перуанские граждане:

- a) принимать участие в ведении государственных дел посредством референдумов;
- b) выступать с законодательной инициативой;
- c) распускать органы власти и требовать отчета о их деятельности;
- d) свободно выдвигать свою кандидатуру на выборах и избирать своих представителей в соответствии с условиями и процедурами, изложенными в институциональном акте;
- e) принимать участие в работе местного правительства на соответствующем уровне. Закон регулирует и поощряет деятельность прямых или косвенных механизмов участия граждан;
- f) принимать участие в голосовании в случае правоспособности.

343. Любой акт, который запрещает осуществление гражданами их прав или ограничивает это осуществление, является недействительным и подлежит наказанию. Голосование является личным, равным, свободным, тайным и обязательным до 70 лет. После этого возраста участие в голосовании становится факультативным. На практике граждане Перу должны в обязательном порядке внести свои фамилии в перуанский список избирателей, чтобы после подтверждения личности по так называемой карточке избирателя, по которой они могут быть опознаны в случае необходимости, они реализовали в соответствующих случаях свое право голосовать и право выставлять свою кандидатуру на голосование, избирая, таким образом, кандидата по своему выбору на должности в системе государственной администрации.

344. С другой стороны, осуществление гражданских прав может быть приостановлено на основании судебного решения, предусматривающего запрет на осуществление этих прав, приговора о лишении свободы и судебного решения о лишении политических прав (статья 33). Согласно содержанию этой статьи, только эти средства являются законными средствами ограничения права личности как активного гражданина и только они во многих случаях представляют собой меру безопасности.

345. В отношении служащих вооруженных сил и национальной полиции предусматривается, что они не могут принимать участие в голосовании или выдвигать свои кандидатуры для избрания и что не существуют или не могут вводиться какие-либо иные запреты (статья 34). Считается, что исключительное право на выдвижение своей кандидатуры на выборах или участие в голосовании ограничивается только гражданскими лицами, поскольку на них не лежит ответственность за поддержание правопорядка и они могут использовать вполне свободно имеющиеся в их распоряжении средства при условии, что они являются законными.

346. Устанавливается также, что все государственные должностные лица и служащие состоят на службе нации. Высшую должность на этой службе занимает президент Республики, затем на равном основании и в соответствии с законом (статья 39) следуют члены конгресса, государственные министры, члены Конституционного суда и Совета магистратуры, старшие судьи, генеральный прокурор и омбудсмен, а также представители децентрализованных органов и мэры.

347. Необходимо указать, что вступление в административную должность, а также права, обязанности и обязательства государственных служащих регулируются законом. В эту категорию не входят должностные лица, занимающие политические посты или должности конфиденциального характера. Ни одно государственное должностное лицо или служащий не может занимать более одной оплачиваемой государственной должности, за исключением работы в качестве преподавателя. К категории гражданских служащих не относятся работники государственных предприятий или смешанных государственных и частных компаний (статья 40).

348. Что касается права государственных служащих на членство в профсоюзе и их права на забастовку, то эти права признаны в Конституции при четком понимании того, что они не охватывают государственных должностных лиц, уполномоченных принимать решения или занимающих конфиденциальные или руководящие посты, а также служащих вооруженных сил и национальной полиции (статья 42).

349. Кроме этого, следует особо упомянуть нормы уголовного права, поскольку в статье 10 главы III "Персональное применение" Уголовного кодекса предусмотрена процедура, которой должны придерживаться суды при вынесении приговора, и далее четко говорится о том, что уголовное законодательство в равной степени применяется ко всем жителям Перу и что исключительные права, предоставленные определенным лицам в силу их работы или занимаемой должности, должны быть конкретно оговорены законом или международными соглашениями.

Статья 26: Запрещение дискриминации

350. В статье 26 Пакта о гражданских и политических правах говорится о праве каждого на равную защиту закона и праве на защиту от дискриминации по признаку расы, цвета

кожи, пола, языка, религии, политических убеждений, и т.д. В Перу эти права охраняются следующими статьями Конституции 1993 года:

- a) пунктом 2 статьи 2 предусматривается, что каждый имеет право на равную защиту закона и что запрещается любая дискриминация по признаку происхождения, расы, пола, языка, религии, убеждений, имущественного положения или на основании любого другого предлога;
- b) пунктом 3 той же статьи охраняется свобода совести и религии и в то же время запрещается преследование за идеи или убеждения. В нем также говорится, что не существует такого понятия, как преступление иметь собственное мнение;
- c) в пункте 19 этой же статьи признается право лица на этническую и культурную самобытность, при этом государство обязано охранять этническое и культурное разнообразие страны. Аналогичным образом охраняется право каждого перуанца пользоваться родным языком через переводчика в случае общения с любым органом власти;
- d) в последнем пункте статьи 17 сформулирована обязанность государства сохранять культурное и языковое разнообразие в Перу, содействуя при этом национальному объединению. Национальным законодательством запрещается любой вид дискриминации перед законом на любом основании и поощряется равенство перед законом каждого человека.

351. Что касается крестьянских и этнических общин, которые можно рассматривать в качестве меньшинств, то они не страдают от какого-либо отсутствия защиты перед законом, поскольку в статье 89 Конституции признается существование этнических общин на законных основаниях и их статус юридических лиц. Признается также их автономия и соблюдается их культурная самобытность. Они признаны также в Гражданском кодексе 1984 года, который предоставляет им правовую защиту на основании статей 134-139.

352. В Перу существуют различные организации, на которые возложена задача по рассмотрению жалоб в связи с нарушениями прав человека, в частности права на недискриминацию, а также по обеспечению того, чтобы каждый человек имел право на справедливую и адекватную компенсацию любого ущерба, который может быть ему нанесен в результате угрозы его основным правам. Таким образом, Конституция определяет обязанности "народного защитника" (омбудсмена), который должен охранять конституционные и основные права человека и общины, а также осуществлять надзор за выполнением обязанностей государственной администрации и предоставлением гражданам государственных услуг (статья 162).

353. Необходимо также подчеркнуть, что в связи с утверждением новой организационной структуры государственной прокуратуры Высшим декретом № 009-93-JUS от 5 апреля 1993 года было создано специальное бюро народного защитника и прав человека в качестве органа, отвечающего за прием жалоб и проведение расследований незаконных действий, связанных с нарушением прав человека. Недавно это Специальное бюро направляло представителей в деревню Масамари в провинции Сатино, департамент Хунино, для проведения расследования, связанного с убийством 60 женщин, мужчин и детей, принадлежащих к самой крупной в Перу коренной народности ашанинкас. Расследование показало, что против общин коренного населения совершались антигуманные преступления и злоупотребления, уничтожались этнические группы и что этим общинам был нанесен физический ущерб, а их члены подвергались пыткам, принудительному труду и изгнанию с собственных земель.

354. Особо необходимо упомянуть о деятельности Национального совета по правам человека – многостороннего органа под эгидой министерства юстиции, функции которого определены в Высшем декрете № 03-93-JUS. В данный Совет входят представители министерства юстиции, министерства внутренних дел, министерства обороны, государственной прокуратуры, министерства иностранных дел, министерства просвещения, католической церкви, неправительственных организаций по правам человека, судебных органов и Комиссии по защите интересов Перу за рубежом.

355. Этот Совет является консультативным органом исполнительной власти, отвечающим за поощрение, координацию и надзор за охраной основных прав человека. В его задачи и функции входит:

- a) содействие должному ознакомлению с вопросами соблюдения основных прав человека, закрепленных в Конституции и других соответствующих законах;
- b) содействие укреплению законности как гарантии полного и эффективного осуществления прав человека;
- c) содействие выполнению основной задачи государства по обеспечению полного соблюдения прав человека;
- d) подготовка и представление исполнительной власти предложений по политике в области прав человека;
- e) установление организационных связей с учреждениями, занимающимися охраной, поощрением и защитой прав человека;
- f) обработка, подготовка комментариев и передача компетентным органам информации об исчезнувших лицах, поступившей из государственной прокуратуры на основании Закона № 25592;

- г) подготовка законопроектов или поправок к законодательству о правах человека (в настоящее время исполнительный секретариат Национального совета по правам человека готовит законопроект о создании постоянного комитета по борьбе против расовой дискриминации).

Статья 27: Права меньшинств

356. В Перу крестьянские и коренные общины признаны законом, обладают правосубъектностью и автономией, в том что касается организации, общинных работ и свободного использования своих земель, а также в экономических и административных вопросах в установленных законом рамках. Владение их землями не ограничивается сроком давности, если эти земли не оставляются ими (статья 89 Конституции 1993 года). Общинные власти при поддержке крестьянских патрулей могут осуществлять правосудие в пределах своих территорий в соответствии с обычным правом при условии, что при этом они не нарушают основные права личности (статья 149 Конституции 1993 года). Для юридического оформления факта существования общин их необходимо занести в регистр юридических лиц и признать в официальном порядке (статья 134 Конституции 1993 года).

357. В связи с ратификацией правительством Перу в декабре 1993 года Конвенции МОТ № 169 о коренных народах и народах, ведущих племенной образ жизни в независимых странах, совпавшей с провозглашением Организацией Объединенных Наций Международного года коренных народов мира, оно обязалось принять конкретные меры для эффективного осуществления коренными народами и народами, ведущими племенной образ жизни, прав человека и основных свобод без каких-либо препятствий или дискриминации, а также сделать все возможное для улучшения условий жизни, участия и развития коренных народов, уважая при этом ценности, а также социально-культурные, религиозные и духовные обычаи коренных общин андского и амазонского районов.

358. Кроме того, в Гражданском кодексе 1984 года говорится о том, что крестьянские и коренные общины являются традиционными и стабильными организациями, которые представляют общественные интересы, состоят из отдельных лиц и созданы для повышения благосостояния своих членов на равноправной основе. В статье 54 Кодекса об охране окружающей среды (Декрет № 613 от 7 сентября 1990 года) признается исконное право крестьянских и коренных общин на владение своими землями в заповедных районах и их зонах влияния и поощряется участие этих общин в управлении.

359. Здесь также необходимо упомянуть Закон о стимулировании инвестиций в сельскохозяйственный сектор (Декрет № 653 от 1 августа 1991 года), который предусматривает защиту прав на существование и сохранение крестьянских и коренных общин. В нем говорится, что любой производитель сельскохозяйственной продукции, владеющий участком земли более 5 га, за исключением крестьянских и коренных общин может заложить свою землю любому физическому или юридическому лицу в качестве гарантии выполнения своих обязательств. Очередность удовлетворения требований их кредиторов будет без каких-либо исключений определяться по дате оформления залога в

государственных регистрах (статья 9). Кроме того, крестьянские и коренные общины, а также кооперативные крестьянские предприятия, которые имеют право распоряжаться и пользоваться землями, пригодными для ведения лесного хозяйства, могут сдавать эти земли в аренду на 30-летний срок с возможным продлением, если цель аренды заключается в создании лесных плантаций и/или управлении лесным хозяйством.

360. Общий закон о крестьянских общинах (Закон № 24656 от 13 апреля 1987 года) определяет крестьянскую общину в Перу как организацию со своими обычаями и практикой, своими формами собственности и институтами. Правовое регулирование такой общины предусматривается двумя высшими декретами: № 008-91-TR от 15 февраля 1991 года, в котором содержатся положения о правосубъектности, членах общины и административной системе, а также Высшим декретом № 004-92-TR от 25 февраля 1992 года, в котором предусмотрены положения о экономической системе Закона. Эти нормативные акты дополняются Законом № 24657 от 13 апреля 1987 года о разделе землевладений и праве на владение землей крестьянских общин.

361. На базе этих законов государство рассчитывает достичь всестороннего развития крестьянских общин путем осуществления следующих мер:

- a) освобождение общин и их предприятий от существующих или будущих налогов в отношении их собственной деятельности и импорте средств производства или приобретении товаров у местных производителей (Закон № 24657, статья 28);
- b) предоставление преимущества при получении кредитов от правительственных учреждений, а также упрощение кредитных требований и механизмов (статья 31);
- c) предоставление льгот, приоритета и преференций при экспорте их продукции (Закон № 24657, статья 32);
- d) обязанность государственных учреждений предоставлять общинам средства для развития промышленности, транспорта и сбыта их продукции (Закон № 24657, статья 33);
- e) поощрение и поддержка правительством проектов по увеличению площади пахотных земель (мелиорация, ирригация и перераспределение общинных земель (Закон № 24657, статья 36).

362. Кроме того, наряду с опубликованием Закона № 25509 от 25 мая 1992 года началось осуществление на национальном уровне проекта выдачи титулов на владение землей в сельских районах. С этой целью Национальный фонд компенсации и социального развития (ФОНКОДЕС) издал руководящие указания относительно использования своих

ресурсов для инвестиционных проектов и других мероприятий, включая создание органов по контролю за реализацией проектов, в соответствии с которыми государство обязуется оказывать поддержку проектам развития, осуществляемым низовыми организациями. В этой связи важную роль в определении и предоставлении титулов на землю, а также разработке уставов для 40 общин Куско играли Департамент сельского хозяйства администрации района Инка, комиссия по делам крестьянских общин и юридический департамент Центра неправительственных организаций "Бартоломе де-лас-Касас" в Куско. В результате этой работы 30 марта 1992 года в Национальный регистр крестьянских общин региональных правительств было занесено 4 976 крестьянских общин (приложение 9).

363. Закон № 24656 регулирует также вопросы организации и функционирования общинных и межобщинных предприятий с целью сокращения неполной занятости среди крестьян и обеспечения профессиональной подготовки и обслуживания жителей этих общин (статья 26). Этим законом предусматривается создание общинных фондов кредитования с целью получения финансовых средств и упрощения процедуры получения кредита для общинных "микропроизводителей". Общинные фонды кредитования выступают в качестве связующего звена между сельскими ссудно-сберегательными кассами, деятельность которых регулируется Законом № 25612 от 20 июня 1992 года. Правительство ожидает, что сельские ссудно-сберегательные кассы наряду с общинными фондами кредитования смогут в среднесрочном плане обеспечить управление кредитованием и направлением финансовых средств и ресурсов в сельские районы с большей эффективностью по сравнению с Сельскохозяйственным банком.

364. Кроме того, отмена специального сельскохозяйственного законодательства в связи с вступлением в силу в 1990 году нового Закона об организации судебной системы укрепит единую государственную систему отправления правосудия через новые механизмы урегулирования аграрных споров в общинах.

365. Конституция предоставляет органам власти в крестьянских общинах полномочия по отправлению правосудия в пределах их территорий в соответствии с обычным правом, если они не нарушают основные права человека. С этой целью будет осуществляться координация между этими органами со специальной юрисдикцией и мировыми судьями, а также другими судебными институтами (статья 149 Конституции).

Общины коренного населения

366. По этому вопросу в Конституции говорится, что государство будет способствовать устойчивому развитию Амазонского региона на основе соответствующего законодательства (статья 69 Конституции) (приложение 8).

Деятельность католической церкви в общинах коренного населения
Амазонского региона

367. Перуанское правительство осознает серьезный характер проблем, связанных с общинами коренного населения: потребуются значительные усилия и нестандартный подход для того, чтобы покончить с бедностью и насилием в политической и социальной сферах, а также с отсутствием понимания и ведущей к сепаратизму нетерпимостью, способствующих маргинализации и расизму. Подобная характеристика состояния перуанского общества в наибольшей степени относится к району Амазонки (который был забыт на протяжении веков), его населению и его культурному наследию. В связи с этим государство признает необходимость активизации своего присутствия путем увеличения своей финансовой помощи и предоставления более эффективных и своевременных услуг для ослабления остроты проблемы маргинализации и продвижения вперед по пути национального объединения. Перу взяло на себя это обязательство, несмотря на значительные бюджетные трудности не только на уровне государственных органов, но и на уровне многочисленных частных, общественных и религиозных организаций, которые объединили свои скудные экономические ресурсы ради благородных гуманистических целей эффективного удовлетворения наиболее элементарных потребностей коренных народов.

368. Особо следует упомянуть о весьма значительном вкладе католической церкви в развитие Перу в историческом, культурном и нравственном плане. Например, ввиду того, что правительство не присутствует в различных частях национальной территории, перуанская церковь обеспечивает возможности для проведения профессиональной подготовки в технической и сельскохозяйственной областях, оказывает поддержку небольшим проектам создания источников дохода, особенно для молодежи, учит коренное население понимать свои права и отстаивать их, защищает общины коренного населения в случае нарушения их прав, а также содействует охране земель и природных ресурсов коренного населения в интересах сохранения их культурного наследия: их жизненной философии, медицины, традиционного обучения, независимых структур и институтов. Многие из того, что было сделано церковью, способствовало осознанию государством наиболее срочных потребностей общин коренного населения, что привело к пересмотру и перестройке государством своей политики и планов мероприятий. В этой связи, помимо других областей деятельности, правительство Перу планирует прилагать еще большие усилия для первоочередного рассмотрения потребностей в области сельского хозяйства, образования, поддержания внутреннего порядка и примирения.

369. В 1993 году католическая церковь провела через Перуанскую епископальную конференцию кампанию под лозунгом "Разделим судьбу коренных народов Амазонки", чтобы способствовать пониманию проблем коренных народов и обеспечить поддержку перуанским народом проектов социальной помощи общинам коренного населения. Кроме того, летом 1993 года перуанское отделение организации "Каритас", Епископальная комиссия по социальной помощи (ЕКСП) и Амазонский центр антропологических и

прикладных исследований реализовали проект по оказанию срочной помощи жителям Сельвы, чтобы удовлетворить их потребности в продуктах питания и медицинском обслуживании.

Меры по защите крестьянских и коренных общин

370. В соответствии со своей стратегией установления мира, а также ввиду угрозы со стороны проповедующих насилие идеологий, которые ставят под угрозу существование, самобытность и культурные ценности коренных народов, государство оказало поддержку созданию системы крестьянских патрулей.

371. Активное развитие системы крестьянских патрулей началось в конце 80-х годов при возрастающей поддержке правительства, включая поставку оружия. Таким образом, создание патрулей стало началом усилий по нормализации социальной жизни общин, разрушенной в результате насилия. Национальный конгресс патрулей городского, сельского и коренного населения (май 1993 года) представил проект, по которому крестьянские патрули станут частью системы национальной обороны и резерва вооруженных сил. Необходимо упомянуть о статусе патрулей, которые начали действовать в северной части Сьерры для обеспечения охраны от лиц, занимающихся кражей скота. Они составляют систему защиты, и были признаны в 1988 году "мирными, демократическими и автономными патрулями" на основании Высшего декрета № 12-88-IND, в котором содержатся положения об организации и деятельности таких крестьянских патрулей. Этот декрет был заменен Высшим декретом № 2-93-DE-CCFFAA, в котором предусматривается, что он должен быть приведен в соответствие с положениями об организации и деятельности комитетов самообороны (Высший декрет № 77-DE-92). В соответствии с Декретом № 741 от 12 ноября 1991 года признаются комитеты самообороны общин. Кроме того, в Декрете № 740 излагаются правила владения и пользования оружием и боеприпасами крестьянскими патрулями. В случае захвата крестьян террористическими группами и их насильственного принуждения совершать террористические акты, которые они не поддерживают или не одобряют, эти крестьяне, в зависимости от обстоятельств, не подлежат наказанию или освобождаются от него (статьи 52 и 53 Высшего декрета № 015-93-JUS, Регулирование Закона о помиловании и статья 3 Декрета № 25499, Закон о помиловании).

372. Ниже дается краткое изложение наиболее важных правовых положений по данному вопросу, содержащихся в Конституции 1993 года и Конвенции МОТ о коренных народах и народах, ведущих племенной образ жизни.

Перуанская Конституция 1993 года

373. Следует указать три статьи Конституции, касающиеся прав крестьянских общин и общин коренного населения:

"Статья 2, пункт 19. Каждый имеет право на этническую и культурную самобытность. Государство признает и охраняет этническое разнообразие нации. Каждый перуанец имеет право пользоваться своим родным языком при помощи переводчика в любом органе власти. Иностранцы имеют такое же право в случаях их вызова в любой орган власти.

Статья 48. Официальными языками являются испанский, а также в тех областях, где они преобладают, кечуа, аймара и другие языки коренного населения, предусмотренные законом.

Статья 89. Крестьянские и коренные общины признаны законом и обладают правосубъектностью. Они пользуются автономией в том, что касается их организации, общинных работ, свободного использования своих земель и распоряжения ими, а также в экономических и административных вопросах в установленных законом рамках. Право собственности на их земли может быть переуступлено только в том случае, если эти земли оставляются ими, как это предусмотрено в предыдущей статье. Государство уважает культурную самобытность крестьянских и коренных общин".

374. В течение многих лет предпринимались попытки дать определение понятию этнических, религиозных или языковых меньшинств, однако так и не было найдено определение, приемлемое для государств, входящих в политические органы системы Организации Объединенных Наций. Тем не менее имеется широкий консенсус по основным элементам, составляющим эти термины.

375. Применение принципов, промульгированных в статье 27 Пакта, не может зависеть от принятого всеми определением термина "меньшинства", однако, если эту проблему рассматривать без политической предвзятости и с универсальной точки зрения, то придется признать, что элементы этой концепции хорошо известны.

376. Таковы объективные критерии, в число которых входит существование среди населения государства отдельных групп со стабильными этническими, религиозными или языковыми характеристиками, которые явным образом отличаются от аналогичных характеристик остальной части населения. Другим объективным критерием является количественный показатель этих групп. Третий объективный критерий – недоминирующая позиция этих групп по отношению к остальной части населения. Нет необходимости защищать доминирующие группы меньшинств. И последним объективным критерием является правовой статус членов упомянутых групп по отношению к тому государству, в котором они проживают. В целом признается, что они должны быть подданными этого государства.

377. Субъективный критерий представляет собой желание, выраженное членами соответствующих групп, сохранять свои особенности.

378. Комиссия по правам человека еще ни разу не применяла и не толковала статью 27, за исключением двух решений, касающихся групп коренного населения или отдельных лиц.

Конвенция МОТ № 107 о коренном населении и населении, ведущем племенной образ жизни

379. Конвенция МОТ № 107 о коренном населении и населении, ведущем племенной образ жизни, является единственным действующим правовым документом, в котором конкретно рассматриваются права лиц, входящих в состав коренного населения. Принятая в 1957 году, эта Конвенция подвергалась суровой критике, особенно за выраженную в ней тенденцию ассимиляции и за значительные уступки национальным интересам, которые в значительной степени ослабили ее положения, защищающие права коренных народов.

380. В статье 11 Конвенции предусматривается, что за заинтересованным населением признается право коллективной или индивидуальной собственности на находящиеся в его исконном владении земли. Кроме того, статьей 12 запрещается переселение коренного населения с "занимаемых им издавна земель", за исключением случаев необходимости по соображениям национальной безопасности, охраны здоровья или экономического развития, и предусматривается обязательная выплата полной компенсации в случае любого переселения по указанным причинам.

381. Первоначально деятельность Межпарламентской комиссии, связанная с правами коренных народов, была основана на классическом подходе, т.е., иными словами, Комиссия занималась проблемой особой уязвимости коренных народов, хотя большое внимание уделялось нарушению прав, которые являются общими для всех, независимо от принадлежности к коренному населению, или, в некоторых случаях, принципу недискриминации, т.е. праву лица, принадлежащего к коренному населению, на такое же обращение, что и обращение с лицом, не относящимся к коренному населению. По мнению Комиссии, священной обязанностью государств в силу исторических причин и моральных и гуманитарных принципов является защита коренных народов. Она признает также, что в некоторых странах были приняты меры, направленные на суровое наказание преступлений и наказание должностных лиц, которые, грубо злоупотребляя своими полномочиями, приняли участие в совершении нападений на коренные народы.

382. Комиссия начала также рассмотрение другой важной проблемы, а именно уничтожение культуры коренных народов посредством направленных на ассимиляцию учебных программ. В своем докладе Суринам выразил свою озабоченность по поводу того, что заниматься вопросами образования в этнических группах поручено миссионерам, которые в некоторых случаях требуют перехода в христианскую веру в качестве условия для получения образования. По мнению Комиссии, подобная практика не только наносит ущерб социальному и религиозному наследию коренных общин, вызывая конфликты между детьми и их родителями, но и является проявлением дискриминации в отношении тех, кто придерживается своей традиционной веры, в результате чего нарушаются права этих лиц на равный доступ к основному праву на образование. Комиссия полагает, что обязательство

распространять эту специальную защиту на коренные народы образует в настоящее время часть обычного международного права и подлежит неуклонному исполнению всеми странами региона.

383. Можно сослаться на перуанский Уголовный кодекс, в статье 15 которого рассматривается так называемая "ошибка культурного понимания". Согласно этой статье от ответственности освобождается лицо, которое в силу своей культуры или обычаев совершает наказуемое деяние, не сознавая при этом, что подобное деяние представляет собой правонарушение. В Уголовном кодексе предусматривается также, что наказание уменьшается в тех случаях, когда в силу аналогичной причины правонарушитель не имеет возможности полностью осознать свои действия.

384. Как мы видим, те нормы, которые содержатся в Конвенции МОТ, определяют часть государственной политики по защите проживающих в Перу этнических и расовых меньшинств.
