



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
26 September 2023
Russian
Original: French

Совет по правам человека
Рабочая группа по произвольным задержаниям

**Мнения, принятые Рабочей группой по произвольным
задержаниям на ее девяносто седьмой сессии
(28 августа — 1 сентября 2023 года)**

Мнение № 50/2023 относительно Мехди Бен Гарбии (Тунис)

1. Рабочая группа по произвольным задержаниям была учреждена в соответствии с резолюцией 1991/42 Комиссии по правам человека. Комиссия продлила и уточнила мандат Рабочей группы в своей резолюции 1997/50. Во исполнение резолюции 60/251 Генеральной Ассамблеи и решения 1/102 Совета по правам человека Совет взял на себя ответственность за осуществление мандата Комиссии. В своей резолюции 51/8 Совет продлил мандат Рабочей группы на очередной трехлетний срок.
2. В соответствии со своими методами работы¹ 12 мая 2023 года Рабочая группа препроводила правительству Туниса сообщение относительно Мехди Бен Гарбии. Правительство не ответило на это сообщение. Государство является участником Международного пакта о гражданских и политических правах.
3. Рабочая группа считает лишение свободы произвольным в следующих случаях:
 - a) случаи, когда явно невозможно сослаться на какую-либо правовую основу, оправдывающую лишение свободы (например, когда какое-либо лицо содержится под стражей после отбытия им срока своего заключения или вопреки распространяющемуся на него закону об амнистии) (категория I);
 - b) случаи, когда лишение свободы является результатом осуществления прав и свобод, гарантированных статьями 7, 13, 14, 18, 19, 20 и 21 Всеобщей декларации прав человека, и в той мере, в которой это касается государств-участников, статьями 12, 18, 19, 21, 22, 25, 26 и 27 Международного пакта о гражданских и политических правах (категория II);
 - c) случаи, когда полное или частичное несоблюдение международных норм, касающихся права на справедливое судебное разбирательство, закрепленного во Всеобщей декларации прав человека и в соответствующих международных договорах, принятых соответствующими государствами, является столь серьезным, что это придает факту лишения свободы произвольный характер (категория III);
 - d) случаи, когда просители убежища, иммигранты или беженцы подвергаются длительному административному задержанию без предоставления возможности административного или судебного пересмотра или средства правовой защиты (категория IV);

¹ A/HRC/36/38.



е) случаи, когда лишение свободы представляет собой нарушение международного права по причине дискриминации по признаку рождения, гражданства, этнического или социального происхождения, языка, религии, экономического положения, политических или иных убеждений, пола, сексуальной ориентации, инвалидности или иного статуса, целью или результатом которой может стать игнорирование равенства людей (категория V).

1. Представленные материалы

а) Сообщение источника

4. Мехди Бен Гарбия, родившийся 19 июня 1973 года в Бизерте, является тунисским бизнесменом и политиком.

5. Г-н Бен Гарбия занимал пост министра и депутата Собрания народных представителей, куда он был избран от Прогрессивной демократической партии в 2011 году, а затем переизбран в 2014 году. В 2016 году он был назначен министром по отношениям с конституционными институтами, гражданским обществом и правозащитными организациями. В 2018 году он ушел в отставку и посвятил себя созданию новой политической партии. В 2019 году был вновь избран депутатом от партии, к которой принадлежал тогдашний премьер-министр. В октябре 2019 года политический противник последнего одержал победу на президентских выборах. Одновременно с этим г-н Бен Гарбия возглавлял несколько предприятий.

6. С 2016 года г-н Бен Гарбия подвергался очернению и клевете, которые распространяли через социальные сети его конкуренты по бизнесу и недоброжелатели.

і) Задержание и содержание под стражей

7. По словам источника, 30 сентября 2021 года г-на Бен Гарбию вызвала вторая следственная бригада Национальной гвардии для опроса в качестве подозреваемого. Опрос продолжался с 10 ч 30 мин утра до 01 ч 20 мин ночи, его содержание немедленно было опубликовано в социальных сетях.

8. 16 октября 2021 года бригада Национальной гвардии по поручению государственного обвинителя при суде первой инстанции в Сусе провела обыск дома у г-на Бен Гарбии по подозрению в отмывании денег и подделке документов. В ходе обыска г-н Бен Гарбия, находившийся дома, был задержан и заключен под стражу в штаб-квартире бригады в городе Тунисе. В ночь с 16 на 17 октября его допрашивали с 21 ч 00 мин до 04 ч 00 мин утра, после чего его пришлось срочно госпитализировать ввиду обострения сердечного заболевания. Источник обращает внимание на бессвязность протокола, составленного властями Туниса в ходе так называемого содержания под стражей, а также на тот факт, что он не был подписан и составлялся в отсутствие г-на Бен Гарбии.

9. Постановлением от 17 октября 2021 года государственный обвинитель при суде первой инстанции в Сусе распорядился поместить г-на Бен Гарбию под стражу на основании статьи 13 bis Уголовно-процессуального кодекса.

10. 20 октября 2021 года г-н Бен Гарбия был доставлен из больницы непосредственно в суд первой инстанции в Сусе и предстал перед государственным обвинителем. Последний потребовал возбудить в отношении г-на Бен Гарбии судебное следствие. В тот же день г-н Бен Гарбия предстал перед судьей, ведущим судебное следствие, который вынес постановление о его заключении под стражу, не выслушав его; при этом ввиду состояния здоровья г-ну Бен Гарбии вновь пришлось лечь в больницу на два дня. 22 октября 2021 года его заключили в гражданскую тюрьму в Месадине.

11. 14 декабря 2021 года после проведения многочисленных следственных действий следственный судья суда первой инстанции в Сусе снял основную часть обвинений, выдвинутых в отношении г-на Бен Гарбии. Судья вынес постановление об освобождении г-на Бен Гарбии из-под стражи и об отмене меры пресечения в виде заключения его под стражу. Однако государственный обвинитель обжаловал это

решение, и г-н Бен Гарбия не был освобожден. Обвинительная палата стала затягивать процесс и 10 мая 2022 года вынесла решение о передаче дела в суд, при этом обвиняемый находился под стражей. С тех пор рассмотрение дела г-на Бен Гарбии неоднократно переносилось, а его ходатайства об освобождении отклонялись. По словам источника, г-ну Бен Гарбии было предъявлено обвинение в подделке и использовании поддельных документов, совершенных лицом, не занимающим государственную или аналогичную должность, в оформлении справки или протокола с искажением существенных фактов, в отмытии денег, полученных льготным путем за счет занимаемой должности либо профессиональной или общественной деятельности, а также в осуществлении коммерческих операций с использованием расхищенных средств.

12. 18 апреля 2022 года адвокат г-на Бен Гарбии оформил ходатайство об освобождении из-под стражи ввиду истечения предусмотренного законом срока предварительного заключения. По словам источника, в общей сложности было подано около десяти ходатайств об освобождении из-под стражи, но все они были отклонены.

13. 8 декабря 2022 года г-н Бен Гарбия посредством видеосвязи предстал перед судом первой инстанции в Сусе, который перенес рассмотрение дела на 5 января 2023 года. Ходатайство об освобождении из-под стражи, поданное г-ном Бен Гарбией в ходе этого слушания, было отклонено, из-за чего он не смог провести новогодние праздники вместе с сыном.

14. 5 января 2023 года палата по уголовным делам суда первой инстанции в Сусе вновь перенесла рассмотрение дела г-на Бен Гарбии на 16 февраля 2023 года. Очередное ходатайство об освобождении из-под стражи, поданное в ходе слушания, также было отклонено. 23 февраля 2023 года палата по уголовным делам еще раз перенесла рассмотрение дела на 27 апреля 2023 года и отклонила следующее ходатайство об освобождении из-под стражи, поданное в ходе слушания. Слушание, назначенное на 27 апреля 2023 года, было перенесено на 25 мая 2023 года ввиду подачи подсудимым кассационной жалобы на отклонение ходатайства об освобождении из-под стражи. Источник отмечает, что основания для переноса слушания никак не касаются вынесения решения по делу г-на Бен Гарбии. В результате г-н Бен Гарбия находится в предварительном заключении в гражданской тюрьме в Месадине вот уже 18 месяцев, а его ходатайства об условном освобождении из-под стражи до суда систематически отклоняются.

ii) *Юридический анализ*

15. Источник утверждает, что задержание г-на Бен Гарбии носит произвольный характер в соответствии с категориями I, II и III.

a. Категория I

16. Источник утверждает, что задержание и содержание под стражей г-на Бен Гарбии являются незаконными и противоречат статье 9 Пакта и правилу 7 Минимальных стандартных правил Организации Объединенных Наций в отношении обращения с заключенными (Правил Нельсона Манделы).

17. Источник отмечает, что согласно статье 35 Конституции Туниса никто не может быть задержан или заключен под стражу иначе как по решению суда. Любой задержанный должен быть немедленно проинформирован о своих правах и о предъявляемых ему обвинениях и имеет право быть представленным адвокатом. Статья 13 bis Уголовно-процессуального кодекса гласит, что сотрудники судебной полиции могут задерживать подозреваемого только с санкции государственного обвинителя.

18. В данном случае, по имеющимся сведениям, г-н Бен Гарбия был задержан без законного основания в ходе обыска, проведенного у него дома 16 октября 2021 года, а затем препровожден в штаб-квартиру второй центральной следственной бригады Национальной гвардии Эль-Ауины в городе Тунисе, при этом его не доставили к судье и не сообщили ему о заключении под стражу. В течение первых суток после задержания его не проинформировали ни о его правах, ни о причинах задержания.

19. По словам источника, никакой компетентный орган не давал разрешения на содержание г-на Бен Гарбии под стражей с 16 октября 2021 года. Протокол задержания был составлен только в 12 ч 00 мин 17 октября 2021 года. Источник отмечает, что, как следует из направленных по факсу постановления о заключении под стражу и протокола задержания, бригада, задержавшая г-на Гарбию, направила в прокуратуру запрос о заключении под стражу только в 16 ч 00 мин 17 октября 2021 года, т. е. через четыре часа после оформления протокола. Государственный обвинитель направил в бригаду постановление о заключении под стражу в 04 ч 44 мин 18 октября 2021 года.

20. Источник пояснил, что один из членов семьи г-на Бен Гарбии был проинформирован о его заключении под стражу еще до оформления постановления государственным обвинителем, поскольку бригада заставила его расписаться в получении уведомления, в котором, тем не менее, не были указаны ни время, ни дата сообщения о решении поместить его родственника под стражу.

21. На этом основании источник приходит к выводу о том, что заключение г-на Бен Гарбии под стражу и последующее его содержание под стражей носят явно незаконный характер.

22. Кроме того, источник отмечает, что содержание под стражей г-на Бен Гарбии было сопряжено с нарушениями ввиду несоблюдения предусмотренных законом сроков. Источник отмечает, что согласно замечанию общего порядка № 35 (2014) Комитета по правам человека каждое арестованное или задержанное по уголовному обвинению лицо должно быть в срочном порядке доставлено к судье; при этом для исполнения этого обязательства, как правило, достаточно 48 часов, и любая задержка сверх этого срока должна носить сугубо исключительный характер и оправдываться конкретными обстоятельствами. Источник добавляет, что согласно статье 13 bis Уголовно-процессуального кодекса срок содержания под стражей не может превышать 48 часов и по истечении этого срока государственный обвинитель должен немедленно заслушать задержанного. Источник поясняет, что срок содержания под стражей может быть продлен один раз на 48 часов по решению прокурора с указанием фактических и юридических оснований такого продления.

23. В данном случае, как утверждает источник, установленные законом сроки были нарушены дважды. С одной стороны, г-н Бен Гарбия находился под стражей и допрашивался центральной следственной бригадой с 16 октября 2021 года, хотя в выданном прокурором постановлении о заключении под стражу указано, что срок содержания под стражей составляет пять дней, начиная с 12 ч 00 мин 17 октября 2021 года. С другой стороны, постановление о заключении под стражу г-на Бен Гарбии было вынесено 20 октября 2021 года, т. е. срок содержания под стражей в полиции составил четыре дня, что противоречит как Уголовно-процессуальному кодексу, так и постановлению государственного прокурора.

24. На этом основании источник утверждает, что заключение под стражу г-на Бен Гарбии, как и предшествующее ему задержание, было незаконным и произвольным.

25. Источник утверждает, что судья, ведущий судебное следствие, не исполнил все требования, касающиеся заключения под стражу до суда, в нарушение пункта 2 статьи 9 Пакта и руководящего положения 5 Основных принципов и Руководящих положений в отношении средств правовой защиты и процедур, связанных с правом лишенных свободы лиц обращаться в суд².

26. В этой связи источник подчеркивает, что задержанный должен быть немедленно проинформирован о причинах задержания, в частности ему должна быть предоставлена копия постановления о задержании или о заключении под стражу, а также материалы дела. Он также отмечает, что задержанный должен иметь доступ к материалам дела и к любой другой информации, касающейся причин лишения его свободы³. Он добавляет, что статья 80 Уголовно-процессуального кодекса позволяет

² A/HRC/30/37, приложение.

³ См. *Engo c. Cameroun* (CCPR/C/96/D/1397/2005).

судье, ведущему судебное следствие, вынести постановление о заключении обвиняемого под стражу после его допроса, если за инкриминируемые ему деяния предусмотрено наказание в виде лишения свободы.

27. В данном случае источник утверждает, что 20 октября 2021 года государственный обвинитель подал обвинительное заключение для целей проведения следствия. В тот же день в 21 ч 30 мин г-н Бен Гарбия предстал перед судьей, ведущим судебное следствие, находясь в состоянии, которое внушало беспокойство. Источник отмечает, что в тот момент г-н Бен Гарбия все еще содержался под стражей по распоряжению прокурора. Судья, ведущий судебное следствие, принял решение о переносе слушания на 10 ч 00 мин 26 октября 2021 года, однако сразу вынес постановление о заключении под стражу, не допросив г-на Бен Гарбию, что является нарушением процедуры применения меры пресечения в виде предварительного заключения.

28. Кроме того, источник считает, что продолжительность содержания под стражей г-на Бен Гарбии является несоразмерной и произвольной. Он напоминает, что, согласно замечанию общего порядка № 35 (2014) Комитета по правам человека, суды должны рассматривать вопрос о том, позволят ли альтернативы досудебному содержанию под стражей, такие как залог, устранить необходимость в содержании под стражей. Источник добавляет, что согласно статьям 84 и 85 Уголовно-процессуального кодекса предварительное заключение является исключительной мерой, которая может быть назначена только при соблюдении следующих условий: а) в случае совершения очевидного преступления или правонарушения; б) при наличии серьезных оснований полагать, что содержание под стражей необходимо; и с) в качестве меры предосторожности для предотвращения дальнейших преступлений. По словам источника, на практике постановление о предварительном заключении может быть вынесено в отношении лица только при наличии серьезных оснований подозревать его в совершении преступления и полагать, что заключение его под стражу позволит предотвратить совершение новых преступлений. Предварительное заключение должно иметь фактические и юридические основания, а его продолжительность не может превышать шести месяцев. Срок предварительного заключения может быть продлен только один раз на три месяца в случае мелкого правонарушения и дважды на четыре месяца — в случае тяжкого преступления.

29. В данном случае г-н Бен Гарбия был задержан органами правосудия 16 октября 2021 года, 20 октября 2021 года заключен под стражу, а с 22 октября 2021 года, т. е. вот уже более года, содержится в тюрьме в Месадине по обвинению главным образом в подделке документов и отмывании денег. Источник утверждает, что на момент его задержания не было представлено никаких доказательств, подтверждающих эти обвинения, поэтому его содержание под стражей является несоразмерной мерой пресечения. Кроме того, как сообщается, 14 декабря 2021 года первый следственный судья пятого отделения суда первой инстанции города Суса вынес постановление о завершении сбора информации по делу, объявив о прекращении судебного следствия. Затем он вынес постановление об освобождении г-на Бен Гарбии из-под стражи и об отмене меры пресечения в виде заключения его под стражу. Тем не менее, поскольку прокурор обжаловал это решение, г-н Бен Гарбия остался в заключении, а апелляционный суд, осуществлявший надзор за ходом следствия, стал оформлять многочисленные поручения, отсрочки и запросы, искусственно поддерживая ход следствия еще в течение шести месяцев и тем самым обеспечивая дальнейшее содержание г-на Бен Гарбии под стражей.

30. 18 апреля 2022 года, в день, когда г-н Бен Гарбия должен был быть освобожден из-под стражи в связи с превышением первоначального шестимесячного срока, по истечении которого срок предварительного заключения мог быть продлен, следственный судья при суде первой инстанции в Сусе вынес постановление о продлении срока предварительного заключения на четыре месяца, единственным основанием для которого было то, что действия, предпринимаемые по требованию обвинительной палаты, не были завершены.

31. Источник добавляет, что 10 мая 2022 года обвинительная палата передала дело г-на Бен Гарбии в уголовный суд для вынесения решения, на сей раз по совокупности

предъявленных обвинений, хотя дополнительные следственные действия не были осуществлены. Судебное разбирательство, которое изначально было назначено на 7 июля 2022 года, было перенесено на 13 октября 2022 года, а затем на 5 января, 16 февраля, 27 апреля и 25 мая 2023 года. Ходатайства об освобождении г-на Бен Гарбии из-под стражи были отклонены без малейших оснований.

32. Как отмечает источник, таким образом, г-н Бен Гарбия вот уже более года находится в предварительном заключении по подозрению в подделке документов и отмывании денег несмотря на то, что по умолчанию он должен дожидаться суда на свободе и при этом не представляет опасности для свидетелей, не создает риск воздействия на следствие или совершения нового преступления и не составляет угрозу для общественного порядка. Источник обращает внимание на отсутствие обоснования необходимости содержать г-на Бен Гарбию под стражей и невозможности избрать иную меру пресечения, в меньшей степени ущемляющую его свободы, такую как судебный надзор, который позволил бы обеспечить его явку для совершения необходимых следственных действий по делу.

33. Источник отмечает, что несоразмерность меры пресечения в виде содержания г-на Бен Гарбии под стражей продолжает усугубляться, поскольку он по-прежнему находится в заключении, ожидая начала судебного разбирательства.

34. Наконец, источник утверждает, что бесчеловечное и унижающее достоинство обращение, которому подвергся г-н Бен Гарбия, противоречит статье 10 Пакта и делает его задержание незаконным. Он напоминает, что Рабочая группа призвала освободить человека, который содержался под стражей более восьми месяцев, поскольку состояние его здоровья внушало беспокойство ввиду голодовки, объявленной им в знак протеста против условий содержания и жестокого обращения⁴. Источник отмечает, что в Тунисе часто объявляются голодовки в знак протеста против посягательств на права человека. Он сообщает, что международное сообщество, в том числе Всемирная организация против пыток, осудило пытки и жестокое обращение с заключенными в Тунисе, которые в итоге объявили голодовку. Источник утверждает, что плохое состояние здоровья человека должно приниматься во внимание, поскольку это может поставить под угрозу его способность участвовать в судебном разбирательстве⁵.

35. В данном случае в ноябре 2021 года, а потом в апреле 2022 года г-н Бен Гарбия объявлял голодовку в знак протеста против обращения с ним со стороны тюремной администрации, в частности против изоляции от внешнего мира и лишения права на свидания с членами семьи. По словам источника, 9 мая 2022 года, после очередного и весьма серьезного ухудшения состояния здоровья, г-н Бен Гарбия, потерявший более 15 килограммов, был в пятый раз доставлен в больницу. Источник утверждает, что содержание г-на Бен Гарбии под стражей в таких условиях носит произвольный характер.

36. Кроме того, источник напоминает о том, что правилами 47 и 48 Правил Нельсона Манделы запрещено использование кандалов, цепей или других средств усмирения, которые по своей природе являются унижающими достоинство или болезненными. Другие средства усмирения следует использовать, если это разрешено законом, лишь в конкретных обстоятельствах, оправдывающих их применение, например для предотвращения побегов или по приказу директора тюремного учреждения, когда заключенному нужно помешать причинить вред себе или другим. Как отмечает источник, использование средств усмирения предполагает, что менее жесткие формы контроля оказываются недейственными для устранения рисков, связанных с перемещением без каких-либо ограничений, при этом метод усмирения должен быть наименее жестким из возможных, а применение таких средств должно ограничиваться случаями, когда это необходимо и разумно приемлемо для контроля за перемещением заключенного. По словам источника, в сборнике законодательных норм, регламентирующих работу тюрем в Тунисе, признается необходимость отдавать

⁴ См. мнение № 34/2017.

⁵ Мнения №№ 46/2014, п. 37, 29/2017, п. 63, 59/2019, п. 69, и 31/2022, п. 99.

предпочтение иным методам, нежели средства усмирения, для обеспечения требований безопасности и соблюдения медицинской этики.

37. В данном случае в период содержания под стражей г-н Бен Гарбия подвергся словесной и психологической агрессии, составляющей бесчеловечное и унижающее достоинство обращение, несмотря на свое слабое здоровье. Источник сообщает, что г-на Бен Гарбию неоднократно приковывали к больничной койке за ноги, не давая спать. Как стало известно, г-н Бен Гарбия пожаловался на это в ходе встречи с заместителем директора тюрьмы 28 декабря 2021 года и сообщил ему, что желает вернуться в тюрьму, чтобы больше не подвергаться такому обращению.

38. Кроме того, как утверждает источник, попытавшись воспротивиться приковыванию к кровати, г-н Бен Гарбия подвергся в больнице насильственным действиям со стороны сотрудников охраны, лица которых были закрыты. Ему были причинены телесные повреждения, однако, несмотря на уведомление представителя службы безопасности больницы о случившемся, не было принято никаких мер, чтобы положить конец подобному поведению. Наконец, источник отмечает, что г-н Бен Гарбия подвергается психологическим пыткам, поскольку с момента задержания его разлучили с шестилетним сыном, у которого он остался единственным родителем после смерти супруги.

39. По мнению источника, органы власти нарушили право г-на Бен Гарбии на личную и семейную жизнь, гарантированное статьей 17 Пакта и принципом 19 Свода принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой-либо форме. В частности, источник напоминает о том, что применение к заключенному ограничений в отношении контактов с семьей составляет нарушение его права на общение с внешним миром. Кроме того, источник отмечает, что статья 18 закона № 2001-52 от 14 мая 2001 года «Об организации деятельности тюрем» гарантирует право всех заключенных на поддержание семейных и социальных связей посредством свиданий с близкими.

40. В данном случае источник утверждает, что г-н Бен Гарбия был лишен свиданий со своим шестилетним сыном, несмотря на смерть его матери. С момента заключения под стражу он мог видеться со своим ребенком сначала только через разделяющие их физические барьеры, а затем и вовсе был лишен возможности с ним встречаться. Как сообщается, в знак протеста против предполагаемого нарушения своего права на посещения 15 ноября 2021 года г-н Бен Гарбия объявил очередную голодовку. Однако его попытки оспорить действия властей были безуспешны. В действительности для каждого посещения требуется разрешение судьи, которое затем должно быть утверждено тюремной администрацией, при этом последняя отвечает на каждый запрос с задержкой. В результате г-н Бен Гарбия может видеться со своим сыном только раз в месяц, что причиняет страдания им обоим.

b. Категория II

41. Источник утверждает, что задержание и содержание под стражей г-на Бен Гарбии непосредственно связаны с осуществлением его права на свободу ассоциации и права принимать участие в ведении государственных дел у себя на родине, гарантированных соответственно статьями 22 и 25 Пакта.

42. В этой связи источник отмечает, что задержание и содержание под стражей г-на Бен Гарбии вписывается в общую картину ущемления политических свобод и верховенства права в Тунисе с момента избрания президентом Каиса Саида. Он также обращает внимание на использование правосудия в целях устранения основных оппонентов действующего режима под видом борьбы с коррупцией. В подтверждение своих заявлений источник сообщает о многочисленных случаях возбуждения следствия в отношении различных политических деятелей, в том числе бывших министров и депутатов от разных политических партий, а также о случаях их задержания и помещения под надзор.

с. Категория III

43. По словам источника, производство по делу г-на Бен Гарбии не удовлетворяет условиям права на беспристрастный и независимый суд, гарантированного статьей 14 Пакта⁶. В этой связи он обращает внимание на вмешательство президента Республики и исполнительной власти в функционирование судебной системы Туниса, и в частности в производство по делу г-на Бен Гарбии. По словам источника, президент Республики заявил о своей личной неприязни к бизнесменам, которые олицетворяют для него разгул безнаказанности и власть денег.

44. Кроме того, источник поясняет, что статья 117 Конституции Туниса предусматривает независимость судебной власти и что в соответствии со статьей 120 судьи назначаются указом президента по представлению Высшего совета магистратуры. Однако, как утверждает источник, 5 февраля 2022 года президент Республики распустил Высший совет магистратуры в целях его замены временным советом, членов которого он назначил самостоятельно посредством подписания указа, имеющего силу закона и не подлежащего обжалованию⁷. 1 июня 2022 года президент Республики подписал указ об освобождении от занимаемых должностей 57 судей, включая следственного судью, который прекратил судебное следствие в отношении г-на Бен Гарбии и вынес постановление о его освобождении из-под стражи. Источник отмечает, что подобное вмешательство исполнительной власти составляет посягательство на беспристрастность судебных органов. Кроме того, источник подчеркивает, что Главный комитет по пенитенциарным и исправительным учреждениям подчиняется Министерству юстиции, а его председатель является сотрудником данного министерства.

45. В данном случае источник утверждает, что судебные органы неоднократно проявляли пристрастность по отношению к г-ну Бен Гарбии. Он поясняет, что еще до возбуждения судопроизводства г-н Бен Гарбия был оклеветан и очернен в средствах массовой информации, которые, по мнению источника, действуют в сговоре с властями. Он также отмечает, что ни на одну из жалоб, поданных от имени г-на Бен Гарбии, не было получено ответа.

46. По словам источника, пристрастность государственного обвинителя по делу г-на Бен Гарбии привела к действиям, подрывающим независимость правосудия. Он утверждает, что, начав расследование в связи с обычной клеветой, а не на основании жалобы или доклада надзорного органа, в ноябре 2021 года прокурор принял решение сообщить тому же судье, ведущему судебное следствие, новые факты, которые, по всей видимости, были проигнорированы судом города Туниса. Он намеренно воздержался от приобщения к делу материалов уголовного расследования и в ходе обжалования постановления о прекращении следствия по делу представил обвинительное заключение с опозданием, чтобы слушание было перенесено, а г-н Бен Гарбия остался под стражей. Источник также утверждает, что прокурор фальсифицировал некоторые оправдательные доказательства, о чем говорится в жалобе, поданной г-ном Бен Гарбией на имя председателя Высшего совета магистратуры 3 февраля 2022 года.

47. Кроме того, источник отмечает, что слушание неоднократно переносилось и что обвинительная палата апелляционного суда Суса направляет все новые запросы на проведение следственных действий, такие как поручение о проведении почерковедческой экспертизы электронных документов или о повторном снятии показаний со свидетеля, который ранее уже был заслушан. Источник подчеркивает, что такие запросы и переносы продлевают срок содержания под стражей г-на Бен Гарбии. Более того, обвинительная палата начала рассматривать жалобу прокурора без предварительной оценки ее приемлемости. По словам источника, подобные действия, целью которых является продление срока содержания г-на Бен Гарбии под стражей,

⁶ См. также Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 32 (2007), и [A/HRC/30/37](#), приложение, принцип 6.

⁷ Décret-loi n° 2022-11 du 12 février 2022, relatif à la création du Conseil supérieur provisoire de la magistrature.

противоречат его праву быть судимым без неоправданной задержки и демонстрируют пристрастность обвинительной палаты.

48. Наконец, источник напоминает о той роли, которую играет в обращении с г-ном Бен Гарбией со стороны тюремной администрации Главный комитет по пенитенциарным и исправительным учреждениям, подчиняющийся Министерству юстиции и государственному обвинителю. 3 февраля 2022 года г-н Бен Гарбия подал жалобу на имя Главной инспекции Министерства юстиции, Высшего совета магистратуры и главного инспектора в связи с процессуальными нарушениями, допущенными в рамках производства по его делу. Эти жалобы остались без ответа.

b) Ответ правительства

49. 12 мая 2023 года Рабочая группа препроводила правительству Туниса сообщение относительно Мехди Бен Гарбии с просьбой предоставить подробную информацию о нем не позднее 11 июля 2023 года. В частности, она просила уточнить правовые положения, послужившие основанием для его содержания под стражей, а также пояснить их соответствие обязательствам Туниса в рамках международного права прав человека, в том числе в рамках международных договоров, ратифицированных государством. Кроме того, Рабочая группа обратилась к правительству с призывом обеспечить защиту г-на Бен Гарбии от физического и психологического воздействия.

50. Рабочая группа сожалеет, что не получила от правительства ответа на это сообщение, тем более что правительство не обращалось с просьбой о продлении срока для представления своего ответа, как это позволяют сделать методы работы Рабочей группы.

2. Обсуждение

51. В отсутствие ответа со стороны правительства Рабочая группа решила вынести настоящее мнение в соответствии с пунктом 15 своих методов работы.

52. При определении того, является ли лишение г-на Бен Гарбии свободы произвольным, Рабочая группа учитывает принципы, которых она придерживается в своей правовой практике при рассмотрении вопросов, имеющих значение доказательств. Если источник демонстрирует наличие *prima facie* доказательств нарушения международных требований, представляющего собой произвольное задержание, то бремя доказывания обратного возлагается на правительство, если оно желает опровергнуть данные утверждения⁸. В данном случае правительство приняло решение не оспаривать достоверность *prima facie* утверждений источника, которые на первый взгляд представляются достоверными.

a) Категория I

53. По мнению источника, задержание и содержание под стражей г-на Бен Гарбии носит произвольный характер и противоречат статье 9 Пакта и правилу 7 Правил Нельсона Манделы.

54. Как уже заявляла Рабочая группа, для лишения свободы на законных основаниях недостаточно наличия закона, допускающего задержание. Органы власти обязаны сослаться на соответствующую нормативно-правовую базу и применить ее к обстоятельствам дела. Обычно⁹ это достигается посредством оформления постановления, постановления о задержании или аналогичного документа¹⁰. Кроме того, согласно пункту 2 статьи 9 Пакта каждому арестованному сообщаются при аресте причины его ареста и в срочном порядке сообщается любое предъявленное ему обвинение. Соблюдение этих условий необходимо для обеспечения остальных прав, предусмотренных статьей 9 Пакта и статьями 3 и 9 Всеобщей декларации о правах

⁸ A/HRC/19/57, п. 68.

⁹ Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 35 (2014), п. 23.

¹⁰ В случае задержания в момент совершения преступления получение постановления о задержании, как правило, не представляется возможным.

человека, поскольку для эффективного оспаривания причин задержания их необходимо знать, а для подачи жалобы необходимо быть доставленным к судье.

55. По словам источника, г-н Бен Гарбия был задержан без законного основания в ходе обыска, проведенного у него дома 16 октября 2021 года. В течение первых суток после задержания его не проинформировали ни о его правах, ни о причинах задержания. Источник утверждает, что 20 октября 2021 года государственный обвинитель подал обвинительное заключение для целей проведения следствия. В тот же день г-н Бен Гарбия предстал перед судьей, ведущим судебное следствие, находясь в состоянии, которое внушало беспокойство. Отмечая отсутствие ответа правительства, Рабочая группа приходит к выводу о том, что г-ну Бен Гарбии не сообщили причины его задержания и не сообщили в срочном порядке все предъявленные ему обвинения в нарушение пункта 2 статьи 9 Пакта и статей 3 и 9 Всеобщей декларации прав человека.

56. Кроме того, источник утверждает, что г-ну Бен Гарбии отказали и продолжают отказывать в праве дожидаться суда на свободе, что противоречит пункту 3 статьи 9 Пакта и принципам 38 и 39 Свода принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме. По мнению источника, продолжительность досудебного содержания под стражей г-на Бен Гарбии является несоразмерной и произвольной.

57. Согласно пункту 3 статьи 9 Пакта содержание под стражей лиц, ожидающих судебного разбирательства, должно быть исключением, а не общим правилом и должно назначаться на как можно более короткий срок¹¹. Оно должно быть основано на принимаемом в каждом конкретном случае решении о том, что оно обосновано и необходимо с учетом всех обстоятельств для таких целей, как предупреждение побега, вмешательства в процесс собирания доказательств или рецидива преступления¹². Суды должны рассмотреть вопрос о том, не исключают ли альтернативы досудебному содержанию под стражей, такие как освобождение под залог, необходимость заключения¹³. Чтобы установить наличие элементов, обосновывающих избрание меры пресечения в виде заключения под стражу, Рабочая группа анализирует, приняли ли национальные суды во внимание индивидуальные обстоятельства соответствующего лица, но сама не проверяет факт существования рисков, требующих содержания под стражей¹⁴.

58. В отсутствие ответа правительства, оправдывающего дальнейшее содержание под стражей г-на Бен Гарбии или содержащего результаты проведения индивидуальной оценки альтернатив досудебному содержанию под стражей, таких как освобождение под залог, и риска, сопутствующего его досудебному освобождению из-под стражи, Рабочая группа приходит к выводу о том, что органы власти нарушили пункт 3 статьи 9 Пакта.

59. Кроме того, в соответствии с пунктом 3 статьи 9 Пакта каждое арестованное или задержанное по уголовному обвинению лицо в срочном порядке доставляется к судье. По мнению Комитета по правам человека, 48 часов, как правило, достаточно для исполнения этого требования, и любая задержка сверх этого срока должна носить сугубо исключительный характер и оправдываться конкретными обстоятельствами¹⁵. Как уже отмечала Рабочая группа, государственный прокурор не может считаться должностным лицом, правомочным осуществлять судебную власть в соответствии с пунктом 3 статьи 9 Пакта¹⁶. В данном случае правительство не представило никаких

¹¹ [A/HRC/19/57](#), пп. 48–58; а также мнения №№ 5/2019, п. 26, 62/2019, пп. 27–29, и 64/2020, п. 58.

¹² Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 35 (2014), п. 38.

¹³ См., например, мнение № 64/2020, п. 58.

¹⁴ Мнения №№ 46/2020, п. 62; 37/2021, п. 72; 15/2022, п. 66.

¹⁵ Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 35 (2014), п. 33. См. также [CAT/C/TUN/CO/3](#), п. 10, и мнение № 67/2019, п. 64.

¹⁶ Мнения № 64/2020, п. 56, и № 31/2022, п. 81; Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 35 (2014), п. 32; [A/HRC/45/16/Add.1](#), п. 35 (где говорится о том, что государственный прокурор не является независимым и не может оценить необходимость и соразмерность меры пресечения в виде заключения под стражу).

оправданий четырехдневной задержки между взятием г-на Бен Гарбии под стражу и его доставкой к судье, ведущему судебное следствие. На этом основании Рабочая группа приходит к выводу о нарушении правительством пункта 3 статьи 9 Пакта. Рабочая группа напоминает о том, что судебный надзор за содержанием под стражей является одной из основных гарантий защиты личной свободы и необходимым элементом, позволяющим удостовериться в наличии действительных правовых оснований для содержания под стражей¹⁷. Поскольку г-н Бен Гарбия не имел возможности оспорить законность своего задержания, его право на эффективное средство правовой защиты, гарантированное пунктом 3 статьи 2 Пакта и статьей 8 Всеобщей декларации прав человека, также было нарушено.

60. В свете вышеизложенных выводов Рабочая группа приходит к заключению о том, что задержание г-на Бен Гарбии лишено правовой основы в нарушение статьи 9 Пакта и статей 3 и 9 Всеобщей декларации прав человека, а значит, носит произвольный характер в рамках категории I.

b) Категория II

61. Источник утверждает, что задержание и содержание под стражей г-на Бен Гарбии непосредственно связаны с осуществлением его права на свободу ассоциации и права принимать участие в ведении государственных дел у себя на родине, гарантированных соответственно статьями 22 и 25 Пакта. Он отмечает, что г-н Бен Гарбия является тунисским бизнесменом и политиком, и утверждает, что его задержание вписывается в общую картину ущемления политических свобод и верховенства права в Тунисе в целях устранения основных оппонентов действующего режима под видом борьбы с коррупцией. Правительство приняло решение не оспаривать эти утверждения, хотя такая возможность была ему предоставлена.

62. Рабочая группа напоминает, что в статье 22 Пакта закреплено право на свободу ассоциации, а в статье 25 — право принимать участие в ведении государственных дел. Кроме того, эти права гарантированы статьями 20 и 21 Всеобщей декларации прав человека.

63. Рабочая группа принимает к сведению не оспоренные правительством утверждения источника о том, что с 2016 года г-н Бен Гарбия подвергался очернению и клевете, которые распространяли через социальные сети его конкуренты по бизнесу и недоброжелатели. Помимо этого, клеветнические и очерняющие г-на Бен Гарбию материалы появлялись в средствах массовой информации, которые, по мнению источника, действуют в сговоре с властями.

64. Кроме того, по мнению Рабочей группы, нет никаких оснований полагать, что в данном случае применимы допустимые ограничения вышеуказанных прав. Правительство также не представило никаких пояснений в качестве обоснования причин задержания г-на Бен Гарбии и его содержания под стражей. В отсутствие ответа со стороны правительства, опровергающего утверждения источника, которые на первый взгляд представляются достоверными, Рабочая группа считает, что задержание г-на Бен Гарбии является результатом осуществления его прав, предусмотренных статьями 22 и 25 Пакта и статьями 20 и 21 Всеобщей декларации прав человека. Таким образом, его задержание носит произвольный характер в рамках категории II.

c) Категория III

65. Заключив, что задержание г-на Бен Гарбии носит произвольный характер согласно категории II, Рабочая группа подчеркивает, что судебное разбирательство вообще не должно было иметь места.

¹⁷ Мнения №№ 35/2018, п. 27, 83/2018, п. 47, 32/2019, п. 30, 33/2019, п. 50, 44/2019, п. 54, 45/2019, п. 53, 59/2019, п. 51, и 65/2019, п. 64, а также [A/HRC/30/37](#), приложение, принцип 3.

66. Источник утверждает, что задержание г-на Бен Гарбии носит произвольный характер в рамках категории III, поскольку оно противоречит положениям статьи 14 Пакта.

67. Прежде всего, источник утверждает, что правительство нарушило право г-на Бен Гарбии быть судимым без неоправданной задержки. По решению органов правосудия г-н Бен Гарбия содержится под стражей с 16 октября 2021 года, т. е. его предварительное заключение продолжается уже почти два года. Кроме того, источник напоминает о том, что слушание неоднократно переносилось и что обвинительная палата апелляционного суда Суса направляет все новые запросы. Он подчеркивает, что такие запросы и переносы продлевают срок содержания под стражей г-на Бен Гарбии. Правительство приняло решение не оспаривать эти утверждения, хотя такая возможность была ему предоставлена.

68. Рабочая группа напоминает, что в силу пункта 3 с) статьи 14 Пакта, а также в соответствии с принципом 38 Свода принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме, и с замечанием Комитета по правам человека¹⁸ каждое задержанное по уголовному обвинению лицо имеет право быть судимым без неоправданной задержки. В отсутствие пояснений со стороны правительства, которые оправдывали бы содержание г-на Бен Гарбии под стражей в ожидании суда с 16 октября 2021 года, Рабочая группа считает, что власти нарушили пункт 3 с) статьи 14 Пакта.

69. Кроме того, источник утверждает, что производство по делу г-на Бен Гарбии не удовлетворяет условиям права на беспристрастный и независимый суд, гарантированного статьей 14 Пакта. В этой связи он обращает внимание на вмешательство президента Республики и исполнительной власти в функционирование судебной системы Туниса. По словам источника, президент Республики заявил о своей личной неприязни к бизнесменам, в частности в рамках производства по делу г-на Бен Гарбии.

70. Рабочая группа принимает к сведению не оспариваемые правительством утверждения источника о том, что президент Республики подписал указ об освобождении от занимаемых должностей 57 судей, включая следственного судью, который прекратил судебное следствие в отношении г-на Бен Гарбии и вынес постановление о его освобождении из-под стражи.

71. Рабочая группа считает, что вмешательство исполнительной власти в текущее судебное разбирательство — в данном случае в производство по делу г-на Бен Гарбии — препятствует осуществлению права последнего на рассмотрение дела беспристрастным и независимым судом. Рабочая группа ссылается на заключительные замечания Комитета по правам человека по шестому периодическому докладу Туниса, в которых Комитет выражает обеспокоенность в связи с вмешательством исполнительной власти в правосудие¹⁹. Кроме того, источник утверждает, что г-н Бен Гарбия был задержан после начала расследования в связи с обычной клеветой, а не на основании жалобы или доклада надзорного органа. Как сообщается, поданные жалобы на процессуальные нарушения, в том числе на предполагаемую фальсификацию некоторых оправдательных доказательств и на действия, совершенные в отношении г-на Бен Гарбии, остались без ответа. Отмечая отсутствие ответа правительства, в котором оспаривались бы эти заявления, Рабочая группа считает, что органы власти нарушили пункт 1 статьи 14 Пакта и статью 10 Всеобщей декларации прав человека.

72. Наконец, источник утверждает, что г-н Бен Гарбия подвергся бесчеловечному и унижающему достоинство обращению. Во время содержания под стражей его неоднократно приковывали к больничной койке за ноги, не давая спать. Кроме того, попытавшись воспротивиться этому, он подвергся в больнице насильственным действиям со стороны сотрудников охраны, лица которых были закрыты. Источник также отмечает, что с момента задержания г-н Бен Гарбия подвергается психологическим пыткам, поскольку его разлучили с шестилетним ребенком,

¹⁸ Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 32 (2007), п. 35.

¹⁹ CCPR/C/TUN/CO/6, п. 43.

у которого он остался единственным родителем после смерти супруги. По имеющимся сведениям, в ноябре 2021 года, апреле 2022 года и 9 мая 2022 года г-н Бен Гарбия объявлял голодовку в знак протеста против обращения с ним со стороны тюремной администрации, в частности против изоляции от внешнего мира и лишения права на свидания с членами семьи.

73. Рабочая группа серьезно обеспокоена заявлениями о бесчеловечном и унижающем достоинство обращении, которому подвергся г-н Бен Гарбия. Она отмечает отсутствие ответа правительства, в котором оспаривались бы эти утверждения. Рабочая группа напоминает о том, что плохое состояние здоровья или плохие условия содержания под стражей могут отрицательно повлиять на возможность заключенных подготовить свою защиту и на их шансы на справедливое судебное разбирательство²⁰.

74. Следовательно, Рабочая группа заключает, что нарушения права г-на Бен Гарбии на справедливое судебное разбирательство являются столь серьезными, что это придает факту лишения свободы произвольный характер в рамках категории III.

d) Заключительные замечания

75. Рабочая группа принимает к сведению не опровергнутые правительством утверждения источника о том, что г-н Бен Гарбия был лишен свиданий со своим шестилетним ребенком из-за жестких ограничений его права на свидания с семьей. В частности, для каждого посещения требуется разрешение судьи, которое затем должно быть утверждено тюремной администрацией, при этом последняя отвечает на каждый запрос с задержкой. В результате г-н Бен Гарбия может видеться со своим ребенком только раз в месяц, что причиняет страдания им обоим. Отмечая отсутствие пояснений со стороны правительства в оправдание таких ограничений, Рабочая группа считает, что данные ограничения несовместимы с правом г-на Бен Гарбии на личную и семейную жизнь, гарантированным статьей 17 Пакта, и с его правом на свидания, в частности с членами своей семьи, и на общение с внешним миром, гарантированным пунктом 3 правила 43, пунктом 1 правила 58 и правилом 106 Правил Нельсона Манделы, а также принципами 15 и 19 Свода принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой-либо форме.

76. Кроме того, Рабочая группа принимает к сведению не оспоренные правительством утверждения источника относительно состояния здоровья г-на Бен Гарбии и условий его содержания в переполненной камере без доступа к необходимой медицинской помощи. Рабочая группа пользуется этой возможностью, чтобы напомнить правительству о его обязательстве, предусмотренном пунктом 1 статьи 10 Пакта, обеспечить всем лицам, лишенным свободы, гуманное обращение и уважение достоинства, присущего человеческой личности. Она также напоминает, что в соответствии с правилами 24 и 118 Правил Нельсона Манделы любому лицу, лишенному свободы, следует обеспечить те же стандарты медико-санитарного обслуживания, которые существуют в обществе, и разрешать пользоваться услугами собственного врача, если просьба об этом представляется оправданной и если они в состоянии покрывать связанные с этим расходы. Рабочая группа призывает правительство следить за тем, чтобы условия содержания под стражей во всех местах лишения свободы в Тунисе соответствовали международным нормам.

3. Решение

77. В свете вышеизложенного Рабочая группа выносит следующее мнение.

Лишение свободы Мехди Бен Гарбии носит произвольный характер, поскольку противоречит статьям 3, 8, 9, 10, 20 и 21 Всеобщей декларации прав человека и статьям 2, 9, 14, 22 и 25 Международного пакта о гражданских и политических правах, и подпадает под категории I, II и III.

²⁰ Мнения №№ 46/2014, п. 37, 29/2017, п. 63, 59/2019, п. 69, и 31/2022, п. 99.

78. Рабочая группа просит правительство Туниса безотлагательно принять необходимые меры с целью исправить положение г-на Бен Гарбии и привести его в соответствие с надлежащими международными нормами, в частности с теми, которые изложены во Всеобщей декларации прав человека и в Пакте.

79. Рабочая группа считает, что с учетом всех обстоятельств дела надлежащей мерой защиты стало бы немедленное освобождение г-на Бен Гарбии и предоставление ему права на получение возмещения ущерба, в частности в виде компенсации, в соответствии с международным правом.

80. Рабочая группа настоятельно призывает правительство обеспечить полное и независимое расследование обстоятельств произвольного лишения свободы г-на Бен Гарбии и принять соответствующие меры против лиц, ответственных за нарушение его прав.

81. Рабочая группа просит правительство распространить настоящее мнение с использованием всех имеющихся средств и на возможно более широкой основе.

4. Процедура последующих действий

82. В соответствии с пунктом 20 своих методов работы Рабочая группа просит источник и правительство представить ей информацию о последующей деятельности по реализации рекомендаций, сформулированных в настоящем мнении, и в том числе указать:

- а) был ли г-н Бен Гарбия освобожден, и если да, то когда именно;
- б) был ли возмещен ущерб, причиненный г-ну Бен Гарбии, в частности в виде компенсации;
- в) было ли проведено расследование в связи с нарушением прав г-на Бен Гарбии, и если да, то каковы итоги этого расследования;
- г) были ли на основании настоящего мнения приняты какие-либо законодательные поправки или изменения в практике для приведения законов и практики Туниса в соответствие с его обязательствами, вытекающими из международного права;
- д) были ли приняты какие-либо другие меры ввиду настоящего мнения.

83. Правительству предлагается проинформировать Рабочую группу о любых трудностях, с которыми оно столкнулось при осуществлении рекомендаций, сформулированных в настоящем мнении, а также сообщить, нуждается ли оно в дополнительной технической помощи, например в виде посещения Рабочей группой.

84. Рабочая группа просит источник и правительство предоставить вышеуказанную информацию в течение шести месяцев с даты препровождения настоящего мнения. Вместе с тем Рабочая группа оставляет за собой право осуществлять свои собственные последующие действия, если до ее сведения будет доведена новая вызывающая тревогу информация об этом деле. Такие действия позволят Рабочей группе информировать Совет по правам человека о прогрессе, достигнутом в осуществлении его рекомендаций, а также о любом непринятии мер.

85. Рабочая группа напоминает, что Совет по правам человека призвал все государства сотрудничать с Рабочей группой, учитывать ее мнения, принимать надлежащие меры для исправления положения всех произвольно лишенных свободы лиц и информировать Рабочую группу о принятых ими мерах²¹.

[Принято 30 августа 2023 года]

²¹ Резолюция 51/8 Совета по правам человека, пп. 6 и 9.