можны. В этом контексте Беларусь готова присоединиться к европейским процессам на более широкой основе, поскольку предложенные в концепции соседства ЕС возможности в целом отвечают стратегическим приоритетам белорусской внешней политики в отношении Запада. Обсуждение таких практических вопросов, как пограничный режим, торговля, транспорт, инфраструктура не исключает открытой дискуссии обеих сторон.

Уже сегодня политологи констатируют факт активизации сотрудничества ЕС и Республики Беларусь в целях борьбы с терроризмом, нелегальной миграцией, торговлей наркотиками. Таким образом, можно сделать вывод, что именно эта сфера сотрудничества наиболее интересна странам ЕС в отношениях с соседями.

АДМИНИСТРАТИВНОЕ ЗАДЕРЖАНИЕ

Е. А. Побережнюк

Как известно, большинством международно-правовых актов человек, его права, свободы и гарантии их реализации провозглашаются высшей ценностью и целью государства и общества. Так, в Резолюции 8 «О юридической помощи и консультациях», принятой Комитетом Министров Совета Европы 2 марта 1978 г., прямо указывается на то, что право на доступ к правосудию и справедливому разбирательству, гарантированное ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, – один из основных признаков любого демократического государства.

Поэтому Республика Беларусь стремится к соблюдению и обеспечению большего порядка и законности при административном задержании, учитывая то, что оно является одним из важнейших средств борьбы с административными правонарушениями. Нужно стремится к тому, чтобы данный порядок еще в большей мере отвечал Международному пакту о гражданских и политических правах, где говорится о том, что каждому, кто лишен свободы вследствие ареста или содержания под стражей, принадлежит право на разбирательство его дела в суде, чтобы этот суд мог безотлагательно вынести постановление относительно законности его задержания и распорядиться о его освобождении, если задержание незаконно (статья 9); каждое государство, участвующее в данном Пакте, обязуется развивать возможности судебной защиты (статья 2); право на судебное рассмотрение законности задержания гарантируется статьей 9 Пакта вне зависимости от характера задержания.

Всеобщей декларацией прав человека провозглашается, что никто не может быть подвергнут произвольному аресту или задержанию (статья

9); каждый человек имеет право на эффективное восстановление в правах компетентными национальными судами в случаях нарушения его основных прав, предоставленных ему конституцией или законом (статья 8)[6].

Международным пактом о гражданских и политических правах также предусматривается, что каждый человек имеет право на свободу и личную неприкосновенность, и никто не может быть подвергнут произвольному аресту или содержанию под стражей.

Данные нормы закреплены и в белорусском законодательстве. В частности в ст. 22 Конституции Республики Беларусь закрепляется, что все равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов. В соответствии же со ст. 8 Конституции Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права. Нормы права, содержащиеся в международных договорах Беларуси, вступивших в силу, являются частью действующего в стране законодательства, подлежат непосредственному применению, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для применения таких норм требуется издание внутригосударственного акта.

Однако, нужно обратить внимание и на ту проблему, что административное задержание не получило надлежащей нормативно-правовой регламентации и теоретического осмысления, недостаточно освещено в научной литературе. Говоря о задержании необходимо отметить, что под ним следует понимать принудительное воспрепятствование движению кому-нибудь или чему-нибудь. Из этого следует, что задержание может применяться как к физическим лицам, так и вещам, транспортным средствам. Нужно обратить внимание и на тот факт, что в научной литературе неоднозначное отношение ученых к определению этого явления. Многие из них не разграничивают задержание как меру пресечения и процессуально обеспечительную меру и рассматривают их в одном качестве: меры пресечения. Анализ действующего законодательства, мнений ученых и практики позволяет присоединиться к мнению А.Н. Крамника о существовании четырех видов административного задержания:

1. Особое административное задержание;
2. Процессуальное задержание;
3. Превентивное задержание;
4. Иные виды задержания.

Нельзя не заметить и тот факт, что только особое административное задержание имеет цель: прекратить противоправную деятельность. У иных видов задержания цель пресечения или отодвигается, как бы, на второй план, становится не основной как у особого задержания, или во-

обще отсутствует. Стало быть, административное задержание – это мера принуждения, заключающаяся в кратковременном лишении свободы лица в случаях, прямо указанных в законе[2].

В статье 239 КоАП особо подчеркивается, что в случаях, прямо предусмотренных законодательными актами, административное задержание допускается в целях пресечения административных правонарушений, когда исчерпаны другие меры воздействия[3].

Из вышесказанного, видно, что в соответствии с законодательством административным задержанием является мера административно-принудительного воздействия. Как видим, по своему характеру административное задержание, заключающееся в принудительном ограничении свободы лица, затрагивает его право на неприкосновенность и достоинство личности. Для большинства людей предложение «пройти в отделение» становится полной неожиданностью и сопровождается множеством отрицательных эмоций — страхом, возмущением, протестом. В результате совершается немало ошибок, разобраться с которыми зачастую оказывается куда сложнее, чем с вопросами, изначально послужившими причиной задержания. Так же, оно причиняет ему не только вред морального характера, но такой вред может быть и материальным, несмотря на не столь длительный срок задержания. В соответствии со ст. 242 КоАП общий срок задержания не может длиться более трех часов. Правда, в необходимых случаях для установления личности и выяснения обстоятельств правонарушения - до трех суток с сообщением об этом письменно прокурору в течение двадцати четырех часов с момента задержания или на срок до десяти суток с санкции прокурора, если нарушитель не имеет документов, удостоверяющих его личность.

Лица, совершившие мелкое хулиганство, нарушение порядка организации и проведения собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций, нарушение правил торговли, могут быть задержаны до рассмотрения дела судом или органом внутренних дел. Необходимо также отметить и тот факт, что с учетом выходных дней время административного задержания может растягиваться на несколько дней.

Здесь же следует обратить внимание на то, что задерживаться и привлекаться к административной ответственности могут лица не моложе 16 лет. В соответствии со ст. 240 о каждом случае административного задержания должен составляться протокол - либо на месте задержания, либо в милиции или ином служебном помещении, куда доставляется задержанный. В протоколе указывается:

- дата и место его составления;
- должность, фамилия, имя, отчество лица, составившего протокол;

- сведения о личности задержанного;
- время, место и основания задержания. Протокол подписывается должностным лицом, его составившим, и задержанным.

Важно и то, что задержанный может отказаться от подписания протокола, что не влечет за собой никаких последствий. Об этом делается соответствующая запись в протоколе. Кроме того, задержанный может произвести в протоколе запись, объясняющую его отношение к факту задержания.

По требованию задержанного о факте задержания и месте его нахождения сообщается родственникам задержанного, администрации по месту работы или учебы. В случае задержания несовершеннолетнего обязательно уведомление его родителей или лиц, их замещающих.

Но, к сожалению, белорусское законодательство пока еще не в полной мере обеспечивает своим гражданам международных стандартов прав при их задержании в административном порядке. Оно пока еще не предусматривает право задержанного пользоваться услугами адвоката или представителя до рассмотрения дела в суде. Поэтому, желательно было бы, чтобы и это кратковременное лишение свободы лица осуществлялось с одобрением судьи, в целях повышения гарантии законности задержания. А пока мы можем согласиться с тем, что под задержанным лицом понимается любое лицо, лишенное личной свободы не в результате осуждения за совершение правонарушения[5]; и административное задержание означает заключение под стражу лица государством без предъявления этому лицу обвинения в совершении преступления и без судебного рассмотрения задержания[4].

Итак, нет сомнений в том, что административное задержание «остро затрагивает честь и достоинство гражданина, оказывает сильное психологическое воздействие. Вопрос о задержании граждан является пунктом, где «остро сталкиваются противоречивые интересы: интерес ограждения личности от административного произвола, с одной стороны, и интерес охранения… порядка и безопасности с другой»[1]. Поэтому, желательно было бы издать нормативно-правовой акт, специально регулирующий вопросы административного задержания в которых определялись бы основания, сроки и исчерпывающий перечень органов и должностных лиц, имеющих право административного задержания.

Литература

1. *Бахрах, Д. Н.* Административная ответственность: учеб пособие. М.,1999. С. 466.
2. *Крамник А. Н.* Административно-правовое принуждение. Мн., 2005. С. 56-58.
3. Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях. СЗ БССР, 1984. Текст с изменениями и дополнениями от 19 июля 2005г.

4. Права человека и предварительное заключение. // Сборник международных стандартов, касающихся предварительного заключения. ООН. Нью-Йорк и Женева, 1994.
5. Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению, в какой бы то ни было форме. Утвержден резолюцией 43/173 Генеральной Ассамблеи ООН от 9 декабря 1988 года.
6. Всеобщая декларация прав человека. Принята и провозглашена резолюцией 217А(III) Генеральной Ассамблеи от 10 декабря 1948 года.

ПРОБЛЕМЫ КОМПЕНСАЦИИ МОРАЛЬНОГО ВРЕДА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

Д. В. Лаевский

Гражданский кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. (далее – ГК) определяет моральный вред как «физические или нравственные страдания» (ст.152 ГК). Ключевое слово «страдания» предопределяет, что действия причинителя вреда должны найти отражение в сознании потерпевшего, вызвать определенную негативную психическую реакцию [2, с.9]. При этом неблагоприятные изменения отражаются в сознании человека в форме негативных ощущений, т.е. физических страданий, и негативных переживаний, т.е. нравственных страданий. В качестве ощущений, как правило, выступают боль, тошнота, головокружение и т.д. Содержанием переживаний может быть страх, стыд, унижение и другие неблагоприятные психологические состояния.

Одним из недостатков действующего законодательства является отсутствие определений нравственных и физических страданий. Поскольку простым перечислением невозможно исчерпать все возможные вариации негативных ощущений и переживаний, составляющих содержание морального вреда, полагаю возможным дать следующие определения физических и нравственных страданий. Физические страдания – негативные ощущения, испытываемые потерпевшим вследствие неправомерных действий лица, совершившего правонарушение. Нравственные страдания – негативные переживания, испытываемые потерпевшим вследствие нарушения его неимущественных благ, неимущественных либо имущественных прав.

Следует отметить, что в настоящее время законодательство не предусматривает возможности компенсации так называемого опосредованного (вторичного) морального вреда, что вряд ли можно признать оптимальным. Если в результате противоправного деяния лицо испытывает нравственные страдания, далее переносит сердечный приступ с болевыми ощущениями, т.е. моральный вред в виде физических страданий, а затем