

ЧТО ТАКОЕ ДИФФАМАЦИЯ И КАК ЕЕ ИЗБЕЖАТЬ?



Карманная книжка для журналистов
и представителей СМИ, столкнувшихся
с уголовным преследованием и гражданскими исками
по делам о защите чести и достоинства со стороны
должностных лиц

BHR

ЧТО ТАКОЕ ДИФФАМАЦИЯ И КАК ЕЕ ИЗБЕЖАТЬ?

**Карманная книжка для журналистов
и представителей СМИ, столкнувшихся
с уголовным преследованием
и гражданскими исками по делам
о защите чести и достоинства
со стороны должностных лиц**

Душанбе – 2011

**Данная публикация подготовлена и издана при
финансовой поддержке Oxfam Novib**

ББК П

Что такое диффамация и как ее избежать? – Душанбе, 2011, 50 с.

Составитель: Зокирова Н.

Редакторы: М.Усманова, З.Замонов

СОДЕРЖАНИЕ:

Введение

I. Международные и национальные стандарты свободы выражения мнения6-7

1. Что означает свобода слова и может ли она быть ограничена?
2. Какими международными правовыми актами гарантируется соблюдение свободы выражения мнения?
3. Гарантируется ли свобода выражения мнения нормативно-правовыми актами Республики Таджикистан?
4. Что означает свобода слова и может ли она быть ограничена?
5. В какие международные органы можно обратиться в случаях нарушения права на свободу выражения мнения?
6. Могут ли граждане Таджикистана обратиться с жалобой в Европейский суд по правам человека (ЕСПЧ)?

II. Что такое Диффамация?7-18

7. Что такое Диффамация?
8. На какие категории делится диффамация?
9. Что такое Клевета?

10. Что такое Оскорбление?
11. Что понимать под оскорблением, выраженной в неприличной форме?
12. Чем отличаются факты от оценочных суждений?
13. Может ли содержаться диффамация в фотографиях?
14. Каким законодательством в Таджикистане регулируются споры о защите чести и достоинства?
15. Каким законодательством в Таджикистане регулируются вопросы, связанные с клеветой и оскорблением?
16. Что означает нанесение ущерба репутации?
17. Что означает честь и достоинство?
18. Что такое сведения?
19. Что такое «Моральный вред»?
20. Каким может быть размер возмещения морального вреда?
21. Что означает «Публичная Фигура»?
22. Могут ли подвергаться критике высокопоставленные должностные лица?
23. Можно ли использовать информацию, полученную от анонимного источника?
24. Защищены ли источники информации национальным законодательством и международными документами?
25. Имеют ли «Честь» и «Достоинства» юридические лица (организации)?

26. Существуют ли досудебные процедуры по урегулированию спора по вопросам диффамации?
27. Какие страны отменили диффамацию?

III. Как избежать уголовного преследования и гражданских исков по вопросам диффамации.....18-20

ВВЕДЕНИЕ

Свобода выражения мнения гарантирована статьей 19 Международного пакта о гражданских и политических правах (МПГПП), который Таджикистан ратифицировал в 1999 году, тем самым взяв на себя обязательства по его выполнению.

Согласно данной статье, свобода выражения мнения не может быть абсолютным правом и на него налагаются определенные ограничения. Однако, эта статья строго определяет, какие ограничения свободы выражения мнения допустимы в государстве-члене МПГПП. «Ограничения должны быть «предусмотренными законом», «преследовать законную цель» и быть «необходимыми в демократическом обществе». Хотя нормы, определяющие уголовное преследование за диффамацию, обычно предусмотрены законом, они зачастую не преследуют законной цели и не являются необходимыми в демократическом обществе, поскольку несоразмерны преследуемым целям.

Во многих странах, где законы устанавливают уголовную ответственность за диффамацию, власть имущие злоупотребляют ими в целях ограничения критики и сдерживания публичного осуждения их деятельности.

Угроза жестких уголовных санкций, особенно, тюремного заключения, оказывает несомненное сдерживающее воздействие на реализацию права

на свободу высказывания своего мнения в дальнейшем. Подобные санкции никоим образом не могут быть оправданы, особенно, в свете возможности адекватного возмещения ущерба, нанесенного репутации конкретного лица - не в уголовном, а в ином порядке.

С точки зрения международных органов по защите прав человека, подобные нормы не преследуют законной цели, поскольку, специальной защитой должно пользоваться именно право критиковать политиков.

Право критиковать публичных людей, политиков, официальных лиц и действия правительства – одно из основных прав, защищаемых свободой слова, и это право играет очень важную роль в здоровом демократическом обществе.

Еще в 2005 году Комитет ООН по правам человека выразил обеспокоенность в связи с тем, что в Уголовном кодексе государства-участника МПГПП (Таджикистан) предусмотрены статьи, защищающие государственных должностных лиц от оскорбления, и рекомендовал Таджикистану привести свое законодательство в соответствие с положениями статьи 19 Международного Пакта о гражданских и политических правах.

Но вместо этого, в июне 2007 года в Уголовный Кодекс РТ были внесены изменения и дополнения, согласно которым была установлена ответственность за клевету и оскорбление, рас-

пространенные не только через традиционные СМИ, но также и в сети Интернет.

Как показывает практика, ситуация со свободой слова в последние годы сильно ухудшилась. Участились случаи обращений должностных лиц в суды на журналистов, а высокие суммы исков к газетам становятся серьезной угрозой для существования независимых СМИ в стране.

По данным Национальной Ассоциации независимых СМИ Таджикистана (НАНСМИТ), только за период с 2010 г. по 2011 г. были зарегистрированы 6 судебных исков против 8 СМИ на общую сумму 1 миллион 845 тысяч долларов США. На февраль 2011 г. удовлетворены иски против двух СМИ на общую сумму 67 тысяч долларов США, остальные иски находятся на стадии рассмотрения в судебных инстанциях.

Уголовный Кодекс РТ содержит статьи, предусматривающие уголовную ответственность за диффамацию (ст.135 «Клевета»; ст.136 «Оскорбление»; ст.137 «Публичное оскорбление президента РТ»; ст.330 «Оскорбление представителя власти»). Участились случаи уголовного преследования за критику отдельных журналистов в Республике Таджикистан.

В данной брошюре мы раскроем понятие «Диффамации» и представим практические рекомендации журналистам, как избежать уголовного преследования и гражданских исков.

I. МЕЖДУНАРОДНЫЕ И НАЦИОНАЛЬНЫЕ СТАНДАРТЫ СВОБОДЫ ВЫРАЖЕНИЯ МНЕНИЯ

1. Что означает свобода слова и может ли она быть ограничена?

Свобода выражения мнения и свобода слова это идентичные понятия. С точки зрения международных стандартов, каждый человек имеет право беспрепятственно придерживаться своих мнений и свободно выражать свое мнение; это право включает свободу искать, получать и распространять всякого рода информацию и идеи, независимо от государственных границ, устно, письменно или посредством печати или художественных форм выражения, или иными способами по своему выбору.

Однако, свобода выражения мнения не может быть абсолютным правом и имеет определенные ограничения. Статья 19 МПГПП строго определяет, какие ограничения на свободу выражения мнения допустимы в государстве-члене МПГПП. «Ограничения должны быть «предусмотренными законом», «преследовать законную цель» и быть «необходимыми в демократическом обществе». Хотя нормы, определяющие уголовное преследование за диффамацию, обычно предусмотрены законом, они зачастую не преследуют законной цели и не

являются необходимыми в демократическом обществе, поскольку несоразмерны преследуемым целям¹.

Существуют определенные крайние формы выражения мнения, которые необходимо пресекать во имя защиты других прав человека. Ограничения, налагаемые на свободу выражения в таких ситуациях, являются необходимой и оправданной мерой. Примером такой крайней формы выражения мнения могут служить «речи ненависти», использование которых запрещено в ряде стран.

Разные группы людей могут придерживаться различных точек зрения по одному вопросу, что провоцирует чувства ненависти и нетерпения между представителями этих групп. С этой проблемой связан и вопрос о том, следует ли налагать официальный запрет на использование «речей ненависти». Крайне негативным примером может служить использование СМИ в содействии геноциду и провокации расистских настроений в обществе, как это случилось, например, с радиотелевизионной компанией *Libre des Milles Collines* во время геноцида в Руанде в 1994 году². Существует очень тонкая

¹ Статья 19 Международного Пакта о Гражданских и Политических Правах (МППП)

² Государственное радио и частная станция, с ним аффилированная, известная как «Тысяча холмов» (Radio Television Libre

грань между соблюдением права на свободу выражения и, в то же время, гарантией основополагающих прав и свобод человека.

2. Какими международными правовыми актами гарантируется соблюдение свободы выражения мнения?

Свобода выражения мнения гарантирована статьей 19 Международного пакта о гражданских и политических правах (МПГПП), который Таджикистан ратифицировал в 1999 году, тем самым взяв на себя обязательство по его выполнению.

Свобода выражения мнения также гарантирована и статьей 10 Европейской Конвенции о защите прав человека. Однако, Таджикистан не входит в Совет Европы и, соответственно, данный международный документ не распространяется на граждан нашей страны.

3. Гарантируется ли свобода выражения мнения нормативно-правовыми актами Республики Таджикистан?

Свобода выражения мнений закреплена в статье 30 Конституции, которая гласит: «Каждому

des Mille Collines), подогревали обстановку призывами к убийству тутси (этническое меньшинство) и зачитывали списки потенциально опасных персон, бургомистры на местах организовывали работу по их идентификации и убийству.

гарантируется свобода слова, печати, право на пользование средствами массовой информации. Государственная цензура и преследование за критику запрещается. Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется законом».

Общие ограничения прав, закрепленные в статье 14 Конституции РТ, также относятся к свободе выражения мнений. В ней говорится, что, в частности: «Ограничения прав и свобод граждан Конституцией и законами допускаются только с целью обеспечения прав и свобод других граждан, общественного порядка, защиты конституционного строя и территориальной целостности республики».

Закон Республики Таджикистан «О печати и других средствах массовой информации» от 14 декабря 1990 года также регулирует деятельность СМИ Таджикистана и гарантирует свободу слова в стране. В данный Закон были внесены изменения и дополнения несколько раз, а точнее в 1992, 1994, 1997, 1999 и 2002 годах. Данный закон определяет общие правовые, экономические и социальные основы организации СМИ, регулируя отношения последних с государственными органами, общественными организациями и гражданами.

4. В какие международные органы можно обратиться в случаях нарушения права на свободу выражения мнения?

В случаях нарушения прав человека, в том числе, и нарушения свободы выражения мнения, после исчерпания всех внутренних средств правовой защиты на национальном уровне³, граждане Таджикистана могут обратиться с индивидуальной жалобой в Комитет ООН по правам человека, который находится в Женеве (Швейцария). Однако, следует помнить, что жалоба всегда подается против государства, которое виновно в нарушении или необеспечении защиты прав и свобод человека. Комитет не будет рассматривать жалобу, поданную на действия частных лиц или неправительственных организаций. Также следует знать, что процедура обращения представляет собой систему четко определенных правил, от строгого соблюдения которых зависит, будет ли рассмотрена ваша жалоба.

5. Могут ли граждане Таджикистана обратиться с жалобой в Европейский суд по правам человека (ЕСПЧ)?

В связи с тем, что юрисдикция Европейского суда не распространяется на Республику Тад-

³ Обжалование решений в судебных инстанциях (первой и кассационной)

жикистан, наши граждане не могут подавать жалобу в этот международный орган. Однако, если ваши права были нарушены на территории того государства, которое входит в Совет Европы и ратифицировало Европейскую Конвенцию о защите прав человека, то вы можете обратиться с жалобой в Европейский суд по правам человека. Например, если ваши права нарушены российскими государственными органами на территории Российской Федерации, то после исчерпания всех внутренних средств правовой защиты на национальном уровне, вы можете смело обращаться в ЕСПЧ.

II. ЧТО ТАКОЕ «ДИФФАМАЦИЯ»?

6. Что такое диффамация?

Под диффамацией обычно понимается распространение порочащих сведений о каком-либо лице – как физическом, так и юридическом. Родовое понятие «диффамация» охватывает собой любое распространение порочащих другое лицо сведений. В зависимости от соответствия распространяемых сведений действительности и субъективного отношения распространителя к своим действиям можно выделить следующие ее виды:

- распространение заведомо ложных порочащих сведений - умышленная недостоверная диффамация, или клевета;
- неумышленное распространение ложных порочащих сведений - неумышленная
- недостоверная диффамация;
- распространение правдивых порочащих сведений - достоверная диффамация.⁴

Сведения диффамационного характера основаны на фактах. Это больше, чем просто выражение мнения о том, что кто-то плохой, так как невозможно доказать, являются ли мнения правди-

⁴ Понятие Диффамации, Шабанов Д.С., аспирант Воложского университета им. В.Н.Татищева, Тольятти (Россия), <http://edu.tltsu.ru>

выми или нет. Шутки, обороты речи и преувеличения не являются диффамацией.

7. На какие категории делится диффамация?

Дела, рассматривающие вопрос о клевете (как и любые другие), подразделяются на две категории: гражданские и уголовные.

Гражданские дела – те, в которых истец заявляет о несправедливости действий по отношению к нему (например, были нарушены условия договора или не был возвращен долг) и подает в суд на обидчика.

Целью гражданских исков является материальная компенсация, передача собственности или гарантия определенных прав, которые на данный момент являются предметом спора. В результате удовлетворения гражданского иска ни на кого не налагается штраф (т. е. никто не обязан выплачивать деньги государству) и никто не отправляется в тюрьму, хотя суд может и обязать подзащитного выплатить компенсацию истцу.

Если же речь идет об уголовных делах, под суд попадают те, кто совершил уголовное преступление, например, обвиняемые в убийстве, краже, изнасиловании или в совершении чего-либо, определяемого законом как преступление. Преобладающее число дел о клевете являются гражданскими (один человек судится с другим).

В уголовных делах государство берет на себя инициативу, действует от лица общества, арестовывая, привлекая к уголовной ответственности подозреваемых в совершении каких-либо преступлений и, при условии признания их виновными, штрафует или/и отправляет их за решетку.⁵

8. Что такое клевета?

Клевета — это распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство или подрывающих репутацию другого лица (ст. 135 УК РФ). Следовательно, понятие клеветы включает три признака: унижение чести и достоинства или подрыв репутации; умышленность этого деяния; ложность распространяемых сведений. Таким образом, в случае рассматриваемого дела о клевете, суд должен установить ложность этих сведений и что эти сведения на самом деле порочат потерпевшего. Клевета должна быть распространена устно или письменно и должна стать публичной.

Разница состоит в том, что устная клевета была произнесена, а письменная клевета была напечатана или приобрела любую другую графическую форму (как, например, надпись на заборе). Обычно заявления, транслировавшиеся по

⁵ Центр экстремальной журналистики www.cjes.

радио или ТВ, считаются публичной клеветой, так как теле - или радиоаудитория огромна.

Необходимо помнить, что клевета – это диффамация, наносящая вред репутации потерпевшего. Клеветническое заявление может привести к тому, что у людей сложится самое плохое мнение о ком-либо, что общество отвергнет этого человека, будто он болен заразной болезнью. Оно также может лишить человека способов обеспечить свое существование, ставя под сомнение его компетентность. Оскорбленные чувства или просто обида, которые вызвало оскорбительное личное (частное) письмо, не являются основанием для гражданского иска. Определяющей категорией в данном случае является ущерб, нанесенный личности в глазах окружающих.

Клевета, распространенная публично, должна соответствовать и другим условиям. Начнем с того, что она должна быть опубликована. Отпечатанный на машинке листок, прикрепленный к доске объявлений, или фотография, приклеенная к фонарному столбу, также будут рассматриваться как опубликованные. Также потерпевший должен быть упомянут в сообщении, к которому имеются претензии. Это кажется достаточно простым, так как если указан, значит, назван по имени. Но и в данном случае закон дает дополнительные пояснения: «...Если опубликованная информация упоминает или намекает на какого-

либо человека так, то достаточное количество читателей могут догадаться о ком идет речь, даже если имя не было названо».

Так как газета отвечает за все, что в ней содержится, в том числе, за рекламу и за новостные сообщения, рекламные объявления следует подвергать строжайшей проверке на предмет клеветы, как, впрочем, и новости. Также могут представлять опасность письма в редакцию.⁶

9. Что такое Оскорбление?

Под оскорблением понимается унижение чести и достоинства другого лица, выраженное в неприличной форме. Оно может быть выражено в устной или письменной форме, а также в форме действия⁷.

10. Что понимать под оскорблением, выраженным в неприличной форме?

Статья 136 УК РФ определяет, что оскорбление – это унижение чести и достоинства человека, выраженное в неприличной форме. Возможное наказание за это — штраф или исправительные работы. Понятие неприличной формы отсутствует в законе, поэтому, как судья, так и потерпев-

⁶Центр экстремальной журналистики www.cjes.

⁷ «Клевета и оскорбление: их отличие», Уголовное право, Рождествина А.А.

ший могут истолковать данный термин по своему усмотрению. Оскорбление всегда выражается в оценочной форме.

Под неприличной формой скорее следует понимать нецензурные (бранные) слова, жесты, непристойные, циничные действия и т.д., которые не приняты в обычной общественной морали. Очень часто потерпевшие принимают за оскорбление обвинения в совершении какого-либо правонарушения. Оскорбление может носить фактологический характер. Факты, содержащиеся в оскорблении, могут быть как правдивыми, так и ложными. Несмотря на то, что оскорбление подразумевает наличие неприличной формы, думается, что оскорбить человека можно и вполне в приличной форме. Например, журналист назвал кого-то в своей публикации вором. Естественно, что суд поинтересуется, на каком основании журналист дал такую оценку человеку. Хорошо, если журналист представит суду обвинительный приговор, подтверждающий, что это лицо было осуждено за кражу. Если таких доказательств не будет, то слово «вор» будет, скорее всего, признано судом как оскорбительное.

Следует учесть, что в Таджикистане суды, потерпевшие и сами журналисты практически не обращаются за проведением экспертных исследований на предмет наличия оскорблений в спорной публикации. Следовательно, оскорби-

тельность какой-либо фразы или слова в суде рассматривается, скорее, на личном восприятии потерпевшего, а порой и самого судьи. Несомненно, по делам этой категории следует привлекать специалиста-лингвиста⁸.

Исходя из судебной практики, отсутствия понятия «неприличная форма» и произвольного толкования и применения законодательства, российские эксперты-лингвисты дали классификацию инвективной (бранной) лексики и фразеологии первого типа, т.е. относящейся к литературному языку. В ней 8 разрядов слов и выражений.⁹ Например, второй разряд этой классификации составляют слова с ярко выраженной негативной окраской, составляющей основной смысл их употребления, сопровождаемой экспрессивной окраской публицистического характера: двурушник, изменник, предатель, расист и др. В отличие от слов первого разряда эти слова переносного употребления не имеют. Такого рода слова, обращенные к какому-либо лицу без достаточного основания и доказательства, воспринимаются и расцениваются как клевета.

⁸ «Как избежать Диффамации в прессе? (В помощь юристу СМИ)», НАНСМИТ, 2011 г.

⁹ «Как избежать Диффамации в прессе? (В помощь юристу СМИ)», НАНСМИТ, 2011 г.

Более подробно с этими разрядами Вы можете ознакомиться в публикации, подготовленной экспертами НАНСМИТ «Как избежать Диффамации в прессе? (В помощь юристу СМИ)» на веб-сайте - <http://nansmit.tj>

11. Чем отличаются факты от оценочных суждений?

Под фактом следует понимать какое-либо реальное событие, явление, то, что действительно произошло, происходит, существует¹⁰.

Четкий стандарт, подлежащий применению в делах о диффамации в отношении оценочных суждений (или, как их еще иногда именуют, высказываемых воззрений), пока только разрабатывается, но имеющаяся на данный момент судебная практика уже четко показала, что оценочные суждения подлежат более высокой степени защиты. В некоторых государствах оценочным суждениям предоставляется абсолютная защита. Весьма субъективный характер определения справедливости или обоснованности оценочного суждения также говорит в пользу его абсолютной защиты.

Согласно законодательству Таджикистана, СМИ будет нести ответственность только в том

¹⁰ «Как избежать Диффамации в прессе? (В помощь юристу СМИ)», НАНСМИТ, 2011 г.

случае, если публикация содержит именно сведения, а не мнения и убеждения, за которые действующее законодательство ответственности не устанавливает. Кроме того, они должны быть недостоверными и порочащими честь, достоинство и деловую репутацию истца. В противном случае ответственность не наступает¹¹.

С точки зрения международных стандартов свободы слова, нельзя требовать от ответчика или подсудимого доказательств справедливости оценочных суждений, так как доказать их невозможно.

Мнением должно считаться утверждение, которое либо а) не содержит никакого толкования фактов, которое можно было бы считать недостоверным б) учитывая все обстоятельства, в том числе, использованные языковые обороты, не может быть разумно истолковано, как дающее какую-либо информацию о фактах.

Некоторые утверждения, на первый взгляд, кажутся утверждениями о фактах, но внимательнее изучив контекст и язык, было бы неразумно считать их таковыми. Речевые приемы, такие, как гипербола, сатира или жесты – классические

¹¹ «Как избежать Диффамации в прессе? (В помощь юристу СМИ)», НАНСМИТ, 2011 г.

примеры такого рода утверждений¹². Таким образом, в законах о клевете необходимо дать определение понятию «мнение», обеспечив, чтобы суды основывались на его реальном, а не предполагаемом значении. В некоторых странах мнению придали абсолютную защиту, основываясь на абсолютном праве придерживаться мнений¹³.

В деле *Lingens v. Austria*, который был рассмотрен Европейским Судом по правам человека, Суд исследовал обоснованность решения по делу гражданина Австрии, обвиненного в клевете. Заявитель-журналист был обвинен в распространении порочащих сведений об одном политическом деятеле на основании того, что использовал в отношении последнего такие выражения как "беспринципный оппортунизм", "бесчестный", "недостойный". Суд установил, что "**необ-**

¹² **Гипербола** (от греч.(греческий) hyperbole — преувеличение), стилистическая фигура или художественный приём, основанные на преувеличении: явлению приписывается какой-либо признак в такой мере, в какой оно им реально не обладает (например, у Н. В Гоголя: «шаровары шириной в Чёрное море»).

Сатира (лат. *satira*) — проявление комического в искусстве, представляющее собой поэтическое унижительное обличение явлений при помощи различных комических средств.

¹³ Бюро ООН по содействию миростроительству в Таджикистане «Исследование по соответствию законодательства Таджикистана с положениями Международного Пакта о гражданских и политических правах», автор профессор Цветана Каменова.

ходимо тщательно проводить различие между фактами и оценочными суждениями. Наличие фактов может быть доказано, тогда как справедливость оценочных суждений недоказуема". Суд решил дело в пользу заявителя, посчитав, что его высказывания были добросовестными оценочными суждениями, сами же факты, на которых он основывал эти суждения, не оспаривались. В решении по данному делу Суд счел, что, признав заявителя виновным в клевете и потребовав от него доказать истинность его, якобы, клеветнических высказываний, австрийский суд нарушил ст. 10 Европейской Конвенции по правам человека, поскольку недопустимым образом ограничил право заявителя на свободу выражения мнений.

12. Может ли содержаться диффамация в фотографиях?

Да, диффамация может содержаться и в фотографии. Например, фотография, которая неверно представляет уважаемого гражданина, как преступника, или изображает гражданина, занимающегося чем-то сомнительным, подозрительным. Если даже диффамация была вызвана типографской ошибкой, это не снимает с газеты ответственность за нее, хотя, возможно, это смягчит решение суда. Большинство судебных

исков возникает из-за небрежного обращения с фактами, такими, как имена, фамилии и адреса в статьях, посвященных криминальной хронике. Некоторые преступники специально указывают неверные адреса представителям власти. Судебные иски были представлены невинными гражданами, проживающими по этим адресам. Поэтому во многих статьях, посвященных полицейской хронике, говорится об арестованном человеке как о "том, кто дал адрес полиции", когда речь идет о публикации адреса проживания этого подозреваемого. Некоторые газеты избегают публикации номера дома в таких случаях, ограничиваясь лишь номером квартала.¹⁴

13. Каким законодательством в Таджикистане регулируются споры о защите чести и достоинства?

В Таджикистане споры по делам о защите чести и достоинства рассматриваются судом в соответствии со ст.172, 174 Гражданского кодекса РТ. Статья 174 защищает честь, достоинство и деловую репутацию и предоставляет такие средства восстановления нарушенных прав, как право на опровержение (в сочетании со статьями 24 и 26 Закона о СМИ) и компенсацию за причиненный

¹⁴ Центр экстремальной журналистики www.cjes.

моральный вред (в сочетании со статьями 171, 172, 1115 и 1116 Гражданского кодекса и статьей 38 Закона о СМИ).

Согласно статье 174 (1) диффамационная информация считается недостоверной, и бремя доказывания ее истинности ложится на ответчика. В ряде стран было принято решение, что возложение на ответчика бремени доказывания истинности диффамационной информации чрезмерно обременительно для ответчика, хотя бы в отношении вопросов, представляющих общественный интерес, и оказывает негативное влияние на свободу выражения мнений в целом. В делах по вопросам, представляющим общественный интерес, бремя доказывания недостоверности какого-либо предположительно диффамационного утверждения или искажения фактов должно возлагаться на истца.

Более того, даже если становится ясно, что утверждение о каком-либо факте, представляющем собой интерес для общественности, было недостоверным, у ответчика должна быть возможность защиты с точки зрения добросовестности намерений, разумности публикации. Суд должен принимать во внимание значимость свободы выражения мнений в отношении вопросов, представляющих общественный интерес, и право общественности своевременно получать информацию о такого рода вопросах.

На СМИ возлагается обязанность информировать общественность, у которой есть право знать о происходящем. Наиболее приемлемым соотношением свободы слова и защиты репутации считается защита тех, кто в пределах разумного проверял информацию.¹⁵

14. Каким законодательством в Таджикистане регулируются вопросы, связанные с клеветой и оскорблением?

В Таджикистане дела, связанные с клеветой и оскорблением рассматриваются в соответствии со ст. 135, 136 Уголовного кодекса РТ.

Статья 135 Уголовного кодекса Республики Таджикистан предусматривает уголовную ответственность за клевету, т.е. распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию. Квалифицирующим видом клеветы является клевета, содержащаяся в публичных выступлениях, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации. Статья 136 УК РТ предусматривает ответственность за оскорбление, т.е. унижение чести и

¹⁵ Бюро ООН по содействию миростроительству в Таджикистане «Исследование по соответствию законодательства Таджикистана с положениями Международного Пакта о гражданских и политических правах», автор профессор Цветана Каменова.

достоинства другого лица, выраженное в неприличной форме.

15. Что означает нанесение ущерба репутации?

Тот, кто утверждает, что он оклеветан, должен доказать, что такие сведения действительно нанесли ущерб его репутации - а не то, что такие сведения могли нанести ущерб. Недостаточно сказать, что такие сведения его расстроили или причинили боль его чувствам. Без реального нанесения ущерба его репутации - это не диффамация.

16. Что означает честь и достоинство?

Законодательство Республики Таджикистан дает следующее определение данным терминам:

Честь — это оценка личности в глазах окружающих.

Достоинство — самооценка личности, ее отношение к себе как индивиду в обществе¹⁶.

17. Что такое сведения?

Сведения – это тексты, содержащие описание и (оценку) тех или иных событий или их отдельных компонентов. Они могут быть фактологиче-

¹⁶ «Как избежать Диффамации в прессе? (В помощь юристу СМИ)», НАНСМИТ, 2011 г.

скими и оценочными, истинными и ложными. Сведения могут разглашаться и распространяться. Они могут выражаться в разных языковых формах¹⁷.

18. Что такое «Моральный вред»?

Статья 171 Гражданского Кодекса Республики Таджикистан предусматривает компенсацию морального вреда. Под моральным вредом принято понимать нравственные или физические страдания, испытываемые гражданином в результате нарушения или лишения принадлежащих ему личных неимущественных прав и благ.

Суд вправе рассмотреть также требование гражданина о возмещении морального вреда, причиненной ему в результате распространения в СМИ информации, не соответствующих действительности сведений, порочащих его честь и достоинство, либо причинивших иной неимущественный ущерб.

Однако, доказать нравственные страдания практически невозможно. Но, как показывает практика, в Таджикистане все чаще подают иски против СМИ или журналиста и требуют от них огромные компенсации, которые могут привести к исчезновению или разорению СМИ или журна-

¹⁷ «Понятия чести, достоинства и деловой репутации», Фонд Защиты Гласности, Москва 2004 г. <http://www.media-pravo.info>

листа. Причем обидчик сам оценивает свои нравственные или физические страдания и требует, порой, фантастические суммы компенсации.¹⁸

19. Каким может быть размер возмещения морального вреда?

Согласно статье 1116 Гражданского Кодекса РТ, моральный вред возмещается в денежной форме. Размер возмещения морального вреда определяется судом в зависимости от характера причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий, а также степени вины причинителя в случаях, когда вина является основанием возмещения.

При определении размера возмещения вреда должны учитываться требования разумности и справедливости. Характер физических и нравственных страданий оценивается судом с учетом фактических обстоятельств, при которых был причинен моральный вред, и индивидуальных особенностей потерпевшего. Моральный вред возмещается независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда.

Например, в октябре 2009 г. суд района Фирдавси города Душанбе рассмотрел иск Агентства

¹⁸ «Как избежать Диффамации в прессе? (В помощь юристу СМИ)», НАНСМИТ, 2011 г.

«Таджикстандарт» против издания «Пайкон» в течение 15 дней и обязал газету выплатить 300 тысяч сомони штрафа (около 70 тысяч долларов США). Иск был подан Агентством после того, как было опубликовано письмо предпринимателя, в котором указывалось о действиях «Таджикстандарт», препятствующих развитию предпринимательства. «Таджикстандарт» заявлял, что независимое издание «Пайкон» опубликовало материал клеветнического характера, который подрывает авторитет этой государственной структуры.

Как сообщает мониторинговая служба Национальной ассоциации независимых СМИ Таджикистана (НАНСМИТ), 26 января 2010 года в суде города Душанбе состоялось кассационное рассмотрение жалобы еженедельника «Пайкон» на решение суда первой инстанции по иску Агентства «Таджикстандарт». «Суд оставил решение первой инстанции практически без изменения, то есть, газета «Пайкон» должна заплатить штраф «Таджикстандарт» в размере 300 тысяч сомони», - отмечает НАНСМИТ.

20. Что означает «Публичная Фигура»?

«Публичными фигурами» являются те лица, которые занимают государственную должность и (или) пользуются государственными ресурсами, а также все те, кто играет определенную роль в

общественной жизни, будь то в области политики, экономики, искусства, социальной сфере, спорте или в любой иной области».

Некоторые страны (например, Голландия) используют понятие «политический и общественный деятель» («публичная фигура»), хотя рамки этого понятия могут точно не определяться. Во Франции эта категория лиц определяется, как «лица, выполняющие общественные функции», и в нее включаются министры, члены парламента, государственные служащие или любые граждане, выполняющие общественные обязанности, хотя бы даже временно (например, члены жюри присяжных или свидетели). На практике повышенные требования применяются и к политическим лидерам, хотя они не входят ни в одну из перечисленных категорий.

Законодательство Швеции, например, отличается от других тем, что вообще не позволяет компаниям, организациям и государственным органам возбуждать иски о диффамации. В результате, пресса пользуется широкой свободой в расследовании деятельности правительства, бизнеса и других общественных институтов и в их критике. Однако, в профессиональном Кодексе прессы, которому добровольно подчиняются средства массовой информации, есть положение, согласно которому общественные институты имеют право ответить на критику, если считают,

что приведенные о них факты не соответствуют действительности¹⁹.

Что касается Таджикистана, то такое понятие как «Публичная Фигура» не раскрывается ни в одном национальном законодательстве страны.

21. Могут ли подвергаться критике высокопоставленные должностные лица?

В Уголовном кодексе Республики Таджикистан содержится статья, специально защищающая государственных должностных лиц от клеветы и оскорбления. Статья 137 запрещает клевету и оскорбление в отношении Президента страны, а статья 330 защищает от оскорбления представителей органов государственной власти.

Наказания за клевету и оскорбление в отношении данных лиц более строгие, нежели применяемые в случаях клеветы и оскорбления обычных граждан согласно статьям 135 и 136 Уголовного кодекса.

С точки зрения международных стандартов, законы о клевете не должны ни при каких обстоятельствах предоставлять какую-либо специальную защиту должностным лицам вне зависимости от их звания и занимаемой должности. В настоящее время международным правом с пре-

¹⁹«Основные международные нормы, относящиеся к свободе выражения мнения», подготовленного *ИНТЕРАЙТС*.

дельной ясностью установлено, что такие лица должны проявлять гораздо большую терпимость в отношении критики в их адрес, чем кто-либо другой. Таким образом, очевидно, что специальная защита должностных лиц в Уголовном кодексе и Законе о защите чести и достоинства президента нарушает данное правило.²⁰

Право на критику политических деятелей, должностных лиц и действий правительства в целом – одно из важнейших прав, защищаемых ст. 19 Международного Пакта о гражданских и политических правах (МПГПП), и ст. 10 Европейской Конвенции по правам человека (ЕКПЧ), и это право совершенно необходимо для нормального функционирования демократической системы. Несмотря на то, что юрисдикция Европейского суда не распространяется на Республику Таджикистан, выработанные принципы ЕС имеют международный характер.

В этой области Европейский суд (ЕС) по правам человека вынес ряд решений по делам, связанным с уголовным преследованием и с гражданскими исками за распространение порочащих сведений. Суд выработал в этой связи несколько

²⁰ Бюро ООН по содействию миростроительству в Таджикистане «Исследование по соответствию законодательства Таджикистана с положениями Международного Пакта о гражданских и политических правах», автор профессор Цветана Каменова.

важных принципов. При рассмотрении таких дел Европейский суд по правам человека всегда исходит из того, что на первом плане должна стоять защита свободы выражения мнений и ее роли в функционировании демократии.

В частности, Суд считает, что в делах, связанных с распространением порочащих сведений, нужно проводить тщательное различие между сообщениями о фактах и оценочными суждениями. Он признает, что свобода слова – это, в частности, и свобода выражать непопулярные взгляды, и поясняет, что свобода критиковать правительство или должностное лицо всегда шире, чем свобода критиковать частное лицо. Особо отмечается важность того, чтобы пресса всегда могла критически отзываться о деятельности правительства²¹.

22. Можно ли использовать информацию, полученную от анонимного источника?

Информация, полученная от анонимного источника, имеет право на существование, и законодательством страны это не только не запрещено, но и разрешено. Зачастую, журналисты используют анонимного источника при подготовке каких-то аналитических статей или журналист-

²¹«Основные международные нормы, относящиеся к свободе выражения мнения», подготовленного ИНТЕРАЙТС

ского расследования, источник делится с журналистом, так называемой, «взрывной» или «скандальной» информацией.

Но перед тем, как использовать информацию от анонимного источника, задайтесь вопросом, почему этот человек хочет оставаться анонимным? Не соглашайтесь на это автоматически. Может быть, вас хотят использовать в корыстных и иных целях или в качестве прикрытия? Если все-таки приходится использовать анонимные источники, договоритесь о том, чтобы можно было дать максимум информации о лице, не нарушая его анонимности. Лучше употребить «эксперт по вопросам безопасности ОБСЕ в Косово», чем «должностное лицо из ОБСЕ».²²

23. Защищены ли источники информации национальным законодательством и международными документами?

Право журналистов на защиту своих *источников* также является важным аспектом, который обеспечивает свободный поток информации, касающейся вопросов общественного интереса. Международные и региональные механизмы защиты прав человека гарантируют журналистам право на сокрытие своих источников, за исключением ряда

²² «Стандарты Международной Журналистики», Public Association «Journalist», Media Center

обстоятельств, вызванных крайней необходимостью (когда это нужно для уголовного расследования или для защиты обвиняемого в суде; причем, это должно происходить при наличии специального судебного распоряжения и при обязательном условии, что, во-первых, данная информация не может быть получена из других источников, и, во-вторых, общественный интерес раскрытия источника значительно превышает ущерб, наносимый в данном случае свободе выражения).²³

Далеко не во всех странах право на сокрытие источника информации признается законами государства. Фактически, если такое и встречается, то это исключение из общего правила. В США и Австралии некоторые журналисты вынуждены отбывать краткосрочное тюремное наказание за сокрытие своих источников информации. Декларация Совета Европы о правах человека не формулирует этого права однозначно, но Комитет министров СЕ рекомендует государствам-членам Совета Европы признать право журналистов на сокрытие источников информации, исходя из статьи 10 о свободе слова Европейской декларации о правах человека.²⁴

²³ «Свобода выражения», автор Асмита Наик, Ассоциация по обучению в области прав человека (HREA)

²⁴ «Стандарты Международной Журналистики», Public Association «Journalist», Media Center

Международное право с четкостью определяет право общества получать информацию, в том числе, с помощью СМИ, в качестве составной части права на свободу выражения. Если у журналистов нет возможности защищать их конфиденциальные источники, при отсутствии подобной защиты, источники не стали бы оказывать содействие журналистам, что отрицательно сказалось бы на способности СМИ предоставлять надежную и точную информацию обществу.

Согласно статье 29 (1) Закона о СМИ РТ, редакции СМИ и журналисты не имеют право называть лицо, предоставившее им информацию с условием неразглашения, кроме тех случаев, когда суд требует раскрыть данные сведения.

24. Имеют ли «Честь» и «Достоинства» юридические лица (организации)?

У юридических лиц, то есть организаций, не может быть чести и достоинства, а только деловая репутация. Деловая репутация — устойчивая положительная оценка деловых достоинств человека или юридического лица общественным мнением.

Честь и достоинство может быть только у физических лиц. Но, тем, не менее, как показывает практика, представители власти обращаются в судебные и правоохранительные органы в защиту чести и достоинства того или иного государ-

ственного органа, либо в защиту своей чести и достоинства, как представителя государственного органа, даже тогда, когда их честь и достоинство не задеты.

В 2011 года один из высокопоставленных чиновников МВД РТ подал исковое заявление лично от своего имени против одной из столичных газет. В исковом заявлении, которое подано от имени чиновника, как от физического лица, говорится, что в данной статье газета распространяет оскорбляющую и клеветническую информацию, которая наносит ущерб его чести, достоинству и деловой репутации этому государственному органу. Предметом иска стала критическая статья, опубликованная в этой газете, в которой говорилось о применении пыток в отношении подследственных со стороны работников МВД РТ и его структур.

Он потребовал взыскать с газеты за нанесенный моральный ущерб, в том числе, за унижение чести, достоинства и деловой репутации, в свою пользу 1 млн. сомони (около 225 тыс. долларов США).

Следует отметить, что статьи, заметки, письма, опубликованные в печати, являются разновидностью сообщения о совершении преступления. Сообщение в средствах массовой информации, в том числе, является поводом к возбуждению уголовного дела. Информация, представленная в

статье, нуждается в тщательной проверке, после которой можно будет говорить о том, подтвердились или нет факты, указанные в ней. Если информация о совершении преступления, опубликованная в средствах массовой информации, не нашла подтверждения в ходе следствия, то публикуется опровержение в том же средстве массовой информации.

Согласно гражданскому законодательству Республики Таджикистан, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации морального вреда, если гражданину причинен моральный вред (физические и нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права. Суд должен также учитывать степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред. В данном случае, личность истца никак не была затронута статьей.

Что касается защиты чести, достоинства и деловой репутации, гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.

25. Существуют ли досудебные процедуры по урегулированию спора по вопросам диффамации?

Гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений. Средство массовой информации обязано доказать достоверность опубликованных сведений, а доказывать факт нарушения своих личных неимущественных прав, таких, как честь, достоинство и деловая репутация обязан истец.

Наряду с опровержением недостоверных сведений, закон предусматривает компенсацию за нанесенный моральный вред (ст.38 Закона «О печати и других СМИ», ст. 171, 1115,1116 ГК РТ), размер которого определяется судом в зависимости от характера причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий. При определении размера возмещения вреда должны учитываться требования разумности и справедливости. В судопроизводстве Таджикистана, к сожалению, этот принцип не всегда соблюдается судьями.

Досудебным регулированием спора о защите чести и достоинства также может быть «Право на ответ», то есть, так называемому «обидчику» дается возможность выступить на страницах той газеты, в которой был опубликован материал,

нанесший оскорбление его чести и достоинству и высказать свою точку зрения.

Кроме того, существуют и другие квазисудебные²⁵ органы, такие, как Совет по СМИ, который также может в досудебном порядке решить вопросы и опубликовать свое решение на страницах СМИ.

В ноябре 2009 года в Таджикистане также был создан аналогичный Совет, целью которого является повышение качества журналистики в республике и отслеживания того, как СМИ республики соблюдают этические нормы в своей деятельности. Основная задача Совета состоит в том, чтобы решить все конфликты, возникающие в области СМИ, в досудебном порядке.

Однако, как показывает практика, эти досудебные процедуры практически никогда не используются истцами.

26. Какие страны отменили диффамацию?

Страны, отменившие диффамацию:

- Босния и Герцеговина,
- Эстония,
- Грузия,
- Украина,
- Гана,

²⁵ Квазисудебные означает «как бы судебные органы», но их решения носят рекомендательный характер.

- Шри Ланка,
- США,
- Новая Зеландия,
- Мексика,
- Великобритания
- Молдова
- Кыргызстан

Следует также отметить, что во многих Европейский странах, в уголовном законодательстве которых даже если и существуют диффамационные статьи, в абсолютном большинстве, все эти статьи являются «мертвыми», то есть эти статьи практически никогда не применяются на практике.

III. Как избежать уголовного преследования и гражданских исков по вопросам диффамации?

- Прежде всего, необходимо знать законы, регулирующие деятельность СМИ и журналистов. Важно, чтобы журналист не просто знал эти законы, а знал их очень хорошо, так как незнание законов не освобождает гражданина от ответственности;
- Кроме того, правовая грамотность поможет Вам своевременно отстоять свои права и не допускать в своей профессиональной деятельности грубейших правовых нарушений;
- При подготовке своих материалов журналист, в первую очередь, должен руководствоваться

этическими нормами, апеллировать фактами, избегать эмоциональности и соблюдать принцип сбалансированности и объективности;

- Перепроверять источник информации. Журналисты очень занятые люди и в спешке, зачастую они забывают или не успевают перепроверять полученную ими информацию, что иногда приводит к не совсем хорошим последствиям. В лучшем случае, это требование публикации опровержения, что не делает чести, как самому журналисту, так и изданию, в котором работает репортер, в худшем случае - это возбуждение уголовного дела против журналиста или гражданские иски против журналиста и СМИ;
- Стараться использовать первоисточники, особенно, если это касается аналитических статей или журналистских расследований. Работа с первоисточниками поможет Вам избежать использования в своем материале искажения фактов, а также придаст ценность Вашему материалу;
- Как правило, журналисты работают с различными источниками информации. Зачастую, репортеры используют анонимных источников, что допускается международными стандартами журналистики и национальным законодательством РФ, а также такие источники

особо защищаются международными стандартами свободы слова. Но, тем не менее, не увлекайтесь! Во-первых, частое использование анонимных источников может поставить под сомнение достоверность информации и существование так называемого анонимного источника. Во-вторых, задумайтесь, в случае, если предоставленная анонимным источником информация окажется недостоверной, сможете ли Вы доказать ее достоверность в ходе судебного разбирательства?

- Отличать факты от мнений, суждений, оценок. Если журналист готовит «скандальную» статью или репортаж, в котором он планирует подвергнуть резкой критике профессиональную деятельность конкретного должностного лица, то в этом случае журналист должен, в первую очередь, апеллировать фактами и быть готовым к тому, что ему придется доказать достоверность изложенных фактов.
- В то же время, не стоит забывать о том, что ответственность за недостоверные порочащие сведения наступает только в отношении распространенных фактов.
- При проведении интервью желательно записывать своего респондента на диктофон, а также параллельно делать записи в блокноте. Запись в диктофоне поможет журналисту де-

тально воспроизвести процесс проведенного интервью, а запись в блокноте пригодится в случае, если во время интервью диктофон журналиста даст сбой. Увы, такое часто происходит. Поэтому, репортер должен быть готовым к любым форс-мажорным обстоятельствам.

- Старайтесь хранить определенное время все свои электронные и письменные записи, электронную переписку с респондентом, если она существует, а также другие документы, которые помогут вам в случае возникновения спорных моментов.
- Консультироваться с юристами. К сожалению, сегодня не все издания имеют возможность иметь в штате квалифицированного юриста, так как это дорогостоящее удовольствие. Однако, журналисты, по роду своей деятельности, сотрудничают с различными общественными организациями и независимыми экспертами в области юриспруденции, поэтому журналист может обратиться за консультацией к юристам данных организаций или же обратиться к независимому правоведа. А наличие квалифицированного юриста в штате, если и кажется на первый взгляд дорогим «удовольствием», возможно, позволит сэкономить СМИ в будущем крупные суммы денег

(если против СМИ будут поданы иски с требованием возмещения нанесенного морального ущерба).

- Кроме того, журналисты также могут обратиться за бесплатной консультацией в специализированные приемные по оказанию правовой помощи представителям СМИ в ОО «Бюро по правам человека и соблюдению законности», которые расположены по адресу: г. Душанбе, ул. Техрон 21, 3 этаж (ориентир – средняя школа № 1), а также г. Худжанд, ул. Ленина 6-1.



Данная публикация подготовлена и издана
при финансовой поддержке Oxfam Novib