Коментар во однос на последицата кај к.д. торутра од чл.160 од предлог текстот за новиот КЗ

Основниот облик на к.д. торутра, од ст.1, како последица/и на алтернативно дадените дејствија на извршување го предвидува предизвикувањето на „физичка или душевна болка или страдање“ , а пропишаната казна е затвор од најмалку 5 години. Квалифицирани облици на делото се настапувањето на потешка последица, кога делото е сторено од омраза, како и умислата на сторителот за предизвикување и настапувањето на потешка последица или смрт на жртвата.

Во основниот облик на делото последицата е изразена алтернативно како физичка болка, душевна болка или страдање, без дополнително упатување на интензитетот, односно тежината на болката (физичката или душевната) или страдањето.

„Физичката или душевната болка или страдање“ се спомнати само на уште едно место во нацрт-текстот на новиот КЗ и тоа кај к.д. „Малтретирање во вршење на службата“ во чл.201 (како цел на алтернативно предвидените дејствија на извршување, односно како мотив или намера за нивно преземање). Со таа разлика што тука упатувањето на интензитетот или тежината може да се изведат преку законскиот опис кој појаснува за каква болка (физичка или душевна) или страдање станува збор, пропишувајќи дека се работи за „физичката или душевната болка или страдање што претставува(ат) сурово, нечовечко или понижувачко постапување или казнување. (Со намера да не се обременува овој коментар, нацрт-текстот на к.д. од чл.201 - таков каков што е сега можеби треба да биде предмет на дополнително внимание од страна на работната група што го подготвила)

Ако се има предвид дека тортурата претставува сериозно кршење на човековите права, како и тоа дека при дефинирањето на тортурата во чл.1 од Конвенцијата против тортура било генерално прифатено дека само актите што имаат за последица сериозна/тешка болка или страдање, физичко или душевно, може да значат тортура, односно да се подведат под овој поим, тогаш можеби се отвара прашањето:

Дали тоа што не е утврдено минумум нивото на сериозност, односно интензитет/тежина на физичката или душевната болка или страдање во основниот облик на кривичното дело тортура би можело да влијае ова кривично дело да се користи на еден инфлаторен начин?

Европскиот суд за човекови права, исто така, користи тест за прагот каде што улога има тежината/сериозноста, односно користи тест за „минимално ниво на сериозност“ за да оцени дали наводното однесување спаѓа во опсегот на забраната за тортура и нечовечко и понижувачко постапување.

Можеби единствено во текстот на Интер-американска конвенција за спречување и казнување на тортурата во членот 2, каде што е дадена дефиницијата за торутра, нема никакво упатување на сериозноста, односно интензитетот на физичката или психичката/душевната болка или страдење. Во оваа дефиниција, исто така, се истакнува дека под поимот на торутрата треба да се подведат и оние методи што се користат со цел да се уништи личноста на жртвата или да се намалат нејзините физички или психички/ментални капацитети, дури и ако овие методи не предизвикуваат физички болка или душевна мака. Ова е јасно насочено кон софистицирани медицински или психолошки техники кои се користат како помош за испрашување, со цел да се избегне опасноста да се есенцијализираат и да се поврзат одредени методи или технико со одреден интензитет на сериозност/тежина, без да се земат предвид живите искуства особено на новите техники на тортура и соодветно разбирање на нивното влијание.

Ако интенцијата на членовите на работната група била во слична насока со ова, сепак можеби има простор да се посвети дополнително внимание како би се прецизирал законскиот текст во оваа смисла.