

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС ПО ЭНДРЮСУ: АРБИТРАЖ И МЕДИАЦИЯ, ЧАСТЬ 2

Европейская конвенция по правам
человека и Европейский суд по
правам человека



Почему мы рассматриваем эту тему? В книге по гражданскому процессу, который написал Эндрюс, имеется много ссылок на Европейское право и много ссылок на решение Европейского суда. И это понятно, так как Европейское право в настоящее время является частью английского права и наднациональный характер Европейского права имеет большое влияние на гражданский процесс, в том числе на решение Европейского суда по правам человека также имеет сильное практическое, реальное влияние на судебный процесс, на судебную систему Англии. В качестве примера, мы говорили о том, что роль Лорда канцлера была изменена именно благодаря решению Европейского суда по правам человека. Исключение Лорда-канцлера из судейского сообщества. Ведь было указано, что необходимо соблюдать разделение властей и лорд-канцлер, который занимал должность и в законодательстве и в судебной ветви власти, данная роль входила в противоречие с принципами разделения властей. Таким образом, это делает обоснованным отдельное рассмотрение Европейской конвенции по правам человека и механизма для её реализации в форме Европейского суда. Европейская конвенция по правам человека была подписана в 1950 году и вступила в силу в 1953 году. Исходя из времени ее принятия мы можем видеть, что было послевоенное время, когда актуально были вопросы защиты прав человека, когда Вторая мировая война показала те проблемы, которые имелись и показала, что ряд государств ущемляет права человека, универсальные права, дискриминируют и необходимо было разработать механизм, который бы ограничивал нарушение прав человека. Сразу после войны в 1948 году была принята Всеобщая декларация прав человека на уровне Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций. Европейская конвенция по правам человека является региональной конвенцией, реализовывает принципы заложенные во всеобщей декларации прав человека, тем самым она также является очень значимым документом. Но в отличие от всеобщей декларации прав человека, Европейская конвенция имеет ряд механизмов по реализации тех принципов, которые содержатся в Европейской конвенции. Механизмом является наличие Европейского суда, который может выносить решение, которые обязательны для стран, являющихся участниками Европейской конвенции. Таким образом, Европейская конвенция восприняла идеи по защите интересов и прав сторон, воспринимая данные права как естественные. Например, право на жизнь. Первым принципом провозглашенным в конвенции является право на жизнь, если ранее при принятии конвенции допускалось лишение жизни государством в исключительных случаях, в том числе в военное время, то впоследствии протоколами к европейской конвенции, данное право на жизнь стала абсолютным. Нельзя никоим образом ограничивать данное право и запрещаются оговорки государств, которые хотят вступить в конвенцию к данному праву. Конвенция содержит также ряд основополагающих прав человека, таких как: запрещение пыток, запрещение рабства, принудительного труда, право на свободу и личную неприкосновенность и право, которое изложено в шестой статье – право на справедливое судебное разбирательство. В свете наших лекций данное право имеет особое значение и справедливое слушание включает в себя присутствовать на состязательном процессе. Мы об этом говорили, что это тесно связано с правом стороны на уведомлении. Перечисляя все составляющие справедливого слушания, можно перечислить их.

Справедливое слушание включает права:

- присутствовать на состязательном процессе;
- на равенство средств;
- справедливое представление доказательств;
- опроса свидетелей другой стороны;
- на обоснованное решение.

Вкратце раскрывая каждый из элементов данного права присутствовать на состязательном процессе связанный с необходимостью уведомления сторон и наличием не инквизиционного, а состязательного процесса, которые характеризуют гражданский процесс. Необходимо соблюдать равенство сторон и иметь механизмы для обеспечения такого равенства. В первую очередь - это задача суда, который должен вносить такие обеспечительные меры. Необходимо предоставить справедливое представление доказательств, иначе это будет ограничением свободы и прав человека. Необходимо допустить опрос свидетелей другой стороны и право получить обоснованное решения. Об обоснованности решения мы подробно говорили в наших предыдущих лекциях и эти составляющие говорят о том, каким образом реализуется право на справедливое судебное разбирательство. То есть те принципы, о которых мы говорили ранее они концентрированно заложены в Европейской конвенции и европейская конвенция



подтверждает данные права как естественные права человека и обеспечивает защиту этих прав. Кроме того, принципами Европейской конвенции является: наказание исключительно на основании закона; право на уважение частной и семейной жизни; свобода мысли, совести и религии, а также ряд других важных прав, которые обеспечивают ценность человека и не только в судебном процессе, но и в общем в отношениях, которые возникают в рамках определенного государства и государство обязано соблюдать данные права и обеспечивать их соблюдение и защиту для своих граждан. В отношении Европейского суда по правам человека. Данный суд был создан в 1959 году, то есть после принятия конвенции и за всё время существования суда к настоящему времени принято более 21000 постановлений суда. Мы говорили о том, что особенностью Европейской конвенции по правам человека является наличие механизма по реализации ее положений - это не просто декларативное положение, которое в какой-то мере характеризуется Всеобщей декларацией о правах человека. Европейская конвенция возможно реализовать эту конвенцию и иметь принудительные меры по соблюдению ее условий. На страже Европейской конвенции стоит Европейский суд. Мы видим, что принято достаточное количество постановлений для её реализации.

В настоящее время в состав Европейского суда входят 47 судей по количеству стран-участников Европейской конвенции. Судьи Европейского суда должны обладать самыми высокими моральными требованиями, иметь определенный опыт работы. При этом, эти судьи могут даже не обладать предварительным судебным стажем работы. Так, судьями Европейского суда могут быть даже праведы с общепризнанным авторитетом. Судьи назначаются путем представления списка от государства, список включает 3 кандидатов и Парламентская ассамблея большинством поданных голосов выбирает одного из трех предлагаемых государством кандидатов. Судьи избираются на 9 лет и не могут быть переизбраны. Мы видим, что девятилетний срок является достаточной гарантией отсутствия давления на судей. Судья может быть освобожден досрочно от своей должности только если 2/3 большинства судей голосуют против данного судьи. Голосует за то, чтобы он прекратил свои полномочия и только в том случае, если судья не соответствует тем требованиям, которые предъявляются к высокой должности судьи. Суд самостоятельно избирает своего председателя и заместителей, при этом могут формироваться комитеты, палаты и палата может быть из 7 судей и большая палата из 17 судей. Заседая единолично судья не может рассматривать дело, в соответствии с которым подана жалоба в отношении государства, от имени которого он был назначен, выбран в качестве судьи.

Суд может принимать жалобы от любого физического лица или же неправительственной организации. При этом, важным условием является то, что эти лица должны представлять собой жертвы нарушений государствами тех прав, которые изложены в конвенции, а само государство, если организации или же лица, которые являются гражданами данного государства, если они подали жалобу, то государство не имеет права препятствовать эффективному рассмотрению данной жалобы в суде.

Европейский суд может принимать дело к рассмотрению:

- во-первых, только после того, как были исчерпаны все внутренние средства правовой защиты как это предусмотрено общепризнанными нормами международного права;
- во-вторых, в течение 6 месяцев с даты вынесения национальными органами окончательного решения по делу.

Мы видим, что есть условия для рассмотрения дела судом, если только субъект исчерпал все свои возможности, обращаясь в органы и суды государства. Только после того, как он прошел все стадии судов, которые имеются в определенном государстве, только после этого лицо может обращаться в Европейский суд. При этом, устанавливается ограничение в 6 месяцев с даты окончательного вынесения решения по делу соответствующими органами государства. Предполагается, что в течение этого срока человек должен отреагировать. И этот срок пресекающий, после которого не допускается рассмотрение жалобы. Суд не принимает к рассмотрению никакой индивидуальной жалобы, если она: во-первых, является анонимной; или во-вторых, является по существу аналогичной той, которая уже была рассмотрена судом или уже является предметом другой процедуры международного разбирательства или урегулирования, или если она не содержит новых относящихся к делу фактов. Есть также дополнительные ограничения к рассмотрению жалобы, когда не допускается анонимная подача жалоб или же подача аналогичных жалоб, тех которые уже ранее рассмотрел суд или же идет параллельное рассмотрение таких жалоб в другом международном органе. Кроме того, условием для рассмотрения судом жалобы является наличие у заявителя значительного



ущерба – он должен показать, что вследствие причинения государством ущерба и вследствие нарушения государством права, которое указано в Европейской конвенции, заявитель не просто понес ущерб или просто был факт нарушения, а то, что вследствие этого нарушения произошел значительный ущерб. Суд имеет право отказать в рассмотрении жалобы, если имеются признаки необоснованной подачи жалобы или злоупотребления заявителем своим правом. Государств, гражданин или организация, которое подало жалобу в Европейский суд может участвовать в процессе и подавать свои письменные мнения и заключения. Кроме этого, в процессе может участвовать Комиссар совета Европы по правам человека, он вправе давать свои заключения. Участие какого должностного лица является позитивным и он может дать объективную оценку обоснованности или необоснованности поданной жалобы.

Допускается разрешение спора в мировом порядке. Суд это допускает, если заключается мировое соглашение между заявителем и государством, то данное соглашение закрепляется судом в форме решения и данное решение направляется комитету министров, который будет контролировать исполнение данного соглашения. По общему правилу, заседания суда являются открытыми и только в исключительных случаях можно провести закрытые заседания. Если суд объявляет, что имело место нарушение конвенции или протоколов к ней, а внутреннее право высокой договаривающейся стороны не допускает возможность лишь частичного устранения последствий этого нарушения суд в случае необходимости присуждает справедливую компенсацию потерпевшей стороне. Мы видим, что суд не только может объявить о том, что было нарушение государством прав лица, но также и возместить все расходы, которые лицо понесло вследствие нарушения государством прав человека. Конечно лицо, которое требует компенсации должно обосновать размер данной компенсации и суд будет в каждом конкретном случае анализировать, имеются ли основания для удовлетворения требований заявителя и будет принимать во внимание не только поведение самого заявителя, который своими действиями мог ухудшать ситуацию, но также и социально-экономическое положение определенного государства. При этом, суд при присуждении компенсации дает определенный срок государству для того, чтобы государство выплатило эту компенсацию - обычно даётся три месяца. При этом, суд также учитывает выплату процентов, если компенсация не была вовремя выплачена. Постановления суда должны быть мотивированными – это является общим основанием и мы ранее говорили о том, что любое решение суда должно быть мотивированным, решение Европейского суда по правам человека не является исключением.

Окончательно, постановление суда направляется комитету министров, который осуществляет надзор за его исполнением. Не только суд по правам человека является механизмом по Европейской конвенции, но важно, чтобы те решения, которые суд принимает - они исполнялись и исполнение возлагается на комитет министров и этот орган будет контролировать и контролировать исполнения решения государствами. Если комитет министров усмотрит, что государство отказывается подчиниться решению суда, то он может обратиться в Европейский суд повторно и поднять вопрос о том, что не нарушает ли государство, которое является участником Европейской конвенции, и которая получила решение, не нарушает ли это государство Европейскую конвенцию и суд в будет выносить решение уже по тому, что является ли неисполнение нарушения или же нарушения конвенции нет. Возможно вынесение консультативных заключений по просьбе комитета министров, если вопрос касается толкования конвенции. Суд, таким образом помогает определить содержание прав, которые изложены в конвенции. Сами судьи при этом обладают привилегиями и иммунитетами, которые предусмотрены статьей 40 устава совета Европы, то есть, от арестов и каких-либо юридических процедур. Возможно по просьбе генерального секретаря совета Европы предоставление каждой договаривающейся стороной, тоже каждым государством разъяснения, каким образом оно эффективно применяет то право, которое изложено в конвенции. Если конечно имеются сомнения, то генеральный секретарь может обратиться и получить это разъяснение в том числе по итогам вынесенного судом решения. Кроме того, высшие суды государства могут обратиться в Европейский суд по правам человека и получить консультативное заключение по делам, которые находятся на рассмотрении данного высокого суда конкретного государства. Тем самым, появляется толкование применительно к конкретной ситуации - это толкование, это разъяснение, получается, от Европейского суда. Тем самым, высокий суд каждого государства может снизить вероятность обращения лица в Европейский суд, заранее получив консультативное заключение Европейского суда.

40% дел Европейского суда касается трех государств-участников совета Европы: Турция, Россия и Италия. Турция – 3532 дела, Россия – 2501 дело и Италия – 2396 дел. Исходя из данной статистики мы видим что, в каких странах наиболее остро стоит проблема защиты прав человека. Турция является абсолютным лидером и граждане Турции активно используют возможность защиты своих прав. Россия



конечно же также отличается большим количеством жалоб в отношении действий по ущемлению прав человека. 40% нарушений касаются статьи 6 конвенции; о справедливом рассмотрении дел - 17%; и о длительности процедур 20%. Мы видим, что та статья, которая непосредственно касается темы нашей лекции вызывает 40% нарушений, когда стороны недовольны тем, каким образом государственный суд решил дело и имеются сомнения в справедливости данного решения, а также если суд необоснованно затянул рассмотрение дела. В 2010 году принят новый критерий для жалоб - это наличие существенного ущерба для заявителя, об этом мы в качестве одного из условий принятия жалобы Европейским судом.

Имеется возможность принятия судом пилотного постановления. В каких случаях? В случаях, когда имеется структурная или системная проблема для решения этой проблемы суд выносит пилотное постановление. В этом постановлении суд устанавливает, какие корректирующие меры необходимо принять государству для того, чтобы устранить эти системные или структурные проблемы. Ведь такие проблемы будут влечь массовую подачу заявлений в отношении государства.

Особенностью Европейского суда, которая близка к английскому праву является - возможность дружественного урегулирования спора и наличие привилегии от раскрытия информации в рамках переговоров. Таким образом, третьи лица не могут требовать получение информации, которые передавали друг другу стороны в рамках переговоров - имеется привилегия.

Завершая данную можно говорить о том, что Европейская конвенция по правам человека имеет важное значение среди международных правовых документов не только в качестве образца прав человека, которые необходимо соблюдать, но также с учетом механизма, который обеспечивает эти права человека. Наличие Европейского суда по правам человека позволяет эффективно защитить интересы граждан и негосударственных организаций, поэтому Казахстану остро необходимо стать участником данной Европейской конвенции и для того, чтобы дать возможность гражданам Казахстана и организациям Казахстана, которые понимают, что они не получили справедливого разрешения споров в Казахстане дать возможность им обращаться в Европейский суд и это в интересах самого Казахстана, государства - дать такую возможность своим гражданам. Ведь суть, цель государства заключается в предоставлении возможности гражданам защитить свои права всеми доступными законными способами и наличие такого права как раз будет говорить о том, что Казахстан подтверждает приверженность ценностям правового и демократического государства.

Литература:

1. <https://www.zakon.kz/4611755-o-ratifikacii-kazakhstanom.html>
2. <https://www.zakon.kz/4782521-sleduet-li-kazakhstanu-ratificirovat.html>
3. https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%95%D0%B2%D1%80%D0%BE%D0%BF%D0%B5%D0%B9%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%B9_%D1%81%D1%83%D0%B4_%D0%BF%D0%BE_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0%D0%BC_%D1%87%D0%B5%D0%BB%D0%BE%D0%B2%D0%B5%D0%BA%D0%B0
4. http://www.echr.ru/documents/manuals/Norma01/Norma_01.pdf
5. https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BD%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D1%86%D0%B8%D1%8F_%D0%BE_%D0%B7%D0%B0%D1%89%D0%B8%D1%82%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2_%D1%87%D0%B5%D0%BB%D0%BE%D0%B2%D0%B5%D0%BA%D0%B0_%D0%B8_%D0%BE%D1%81%D0%BD%D0%BE%D0%B2%D0%BD%D1%8B%D1%85_%D1%81%D0%B2%D0%BE%D0%B1%D0%BE%D0%B4