

Людмила Ульяшина

МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВЫЕ СТАНДАРТЫ В ОБЛАСТИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И ИХ РЕАЛИЗАЦИЯ

теория и практика применения



Европейский гуманитарный университет

Вильнюс

2013

УДК 316.77
ББК 85.382
У69

Рекомендовано к изданию
Научным советом ЕГУ (протокол № 53-24 от 10.07.2012 г.)

Рецензенты:

Беше-Головко К., доктор публичного права Университета Монпелье 1 (Франция),
президент Comitatus Gentium France Russie, международный эксперт
по конституционному праву;
Павлова Л.В., кандидат юридических наук, профессор кафедры международного права
факультета международных отношений Белорусского государственного университета

EUROPEAN HUMANITIES UNIVERSITY
EHUTF TRUST FUND

Издание осуществлено при поддержке Тростового фонда
Европейского гуманитарного университета

Ульяшина, Л.В.

У69 **Международно-правовые стандарты** в области прав человека и их реализация: теория и практика применения / Л.В. Ульяшина. – Вильнюс : ЕГУ, 2013. – 402 с.

ISBN 978-9955-773-65-8.

Политические изменения на карте Европы открыли возможности международно-правовой защиты прав человека для населения стран бывшего Советского Союза. Время показало, однако, что международное право с его нормами и институтами не может быть эффективно без опоры на национальные правовые системы.

В монографии анализируются результаты научно-правовых исследований доктринальных и практических проблем формирования международно-правовых стандартов и их реализации на национальном уровне. Этим самым вносится вклад в уточнение содержания ряда понятий современного международного права (*международно-правовые стандарты, имплементация, мягкое право, легитимность норм международного права и др.*) и адаптацию этих понятий к реалиям систем, имеющих общие корни «советской» правовой семьи.

В книге представлены уникальные материалы о применении норм международного права судами Республики Беларусь. Исторический и сравнительный анализ законодательства и практики этой самой «закрытой» с точки зрения влияния органов международной и европейской юстиции правовой системы с соседними юрисдикциями представляет несомненный интерес для оценки влияния европейских и международных институтов на развитие национальной доктрины, законодательства, практики.

Для юристов и широкого круга специалистов, как теоретиков, так и практиков, которых интересуют вопросы формирования и реализации международно-правовых предписаний в области защиты прав человека на национальном уровне.

УДК 316.77
ББК 85.382

ISBN 978-9955-773-65-8

© Ульяшина Л.В., 2013
© ЕГУ, 2013

СОДЕРЖАНИЕ

Условные сокращения	12
Предисловие	13
Введение	15
1. Новые реалии как вызовы международному праву прав человека	16
2. Республика Беларусь и правовые системы стран постсоветского пространства в центре исследования вопросов теории и практики имплементации международных стандартов прав человека	19
 Раздел I. Развитие международного права в контексте присоединения постсоветских стран к международной системе защиты прав человека	 22
Глава 1. Развитие современного международного права прав человека (конец XX – начало XXI века)	23
1.1. Международное право прав человека – дальнейшее развитие	23
1.2. Двери международной защиты прав человека открылись?	26
Глава 2. Международная защита в контексте присоединения стран постсоветского региона	28
2.1. «Большая Европа», или присоединение стран постсоветского региона	28
2.2. Год 2010: двадцать лет спустя	29
2.3. Контрольные механизмы защиты прав человека: кнут или пряник?	31
Глава 3. Международное право прав человека на постсоветском пространстве	36
3.1. Взгляд изнутри: право прав человека в СССР	36
3.2. Социалистическое государство и концепция прав человека	37
3.2.1. Основные принципы социалистических правовых систем	37
3.2.2. Права и свободы человека при социализме	39
3.2.3. Права человека и вопросы взаимодействия международного и национального права: идеология и практика	41
3.3. Ожидания трансформации постсоветских правовых систем	44

Глава 4. Вызов международному праву	47
4.1. Современные вызовы и их отражение в международном праве	47
4.2. Рождение глобального права?	47
4.3. Влияние времени на доктринальные подходы международного права прав человека	48
4.4. Международное право прав человека vs современное международное право	52
Выводы	54

Раздел II. Международно-правовые стандарты прав человека – в поисках правовой дефиниции

55

Глава 5. Международные стандарты прав человека – проблемы правовой дефиниции	56
5.1. Распространение термина и необходимость идентификации правового понятия	56
5.2. Элементы понятия МСПЧ. Характеристика эффективности	59
5.3. «Термин» и «понятие»: суть взаимосвязи. Технические стандарты	60
5.4. Некоторые характеристики понятия и правовой дефиниции. Методические сложности и последовательность поиска дефиниции	62
5.5. Анализ научной литературы	64
5.5.1. Примеры дефиниций МСПЧ	64
5.5.2. О роли Всеобщей декларации для МСПЧ	67
5.5.3. О видах, роли и правовой природе МСПЧ	68
5.5.4. Результаты обзора научных работ	71
5.6. Лексическое значение термина МСПЧ	73
5.6.1. Роль лексического значения термина. Методика анализа	74
5.6.2. Анализ слов и словосочетаний	75
5.6.3. Результаты лексического анализа	77
5.6.4. Элементы, признаки дефиниции МСПЧ	78
Глава 6. МСПЧ: основные виды, их формирование и развитие	79
6.1. Группы и виды правовых стандартов в области прав человека	79
6.2. Методика дальнейшего исследования эффективности стандартов	82
6.3. Анализ отдельных видов стандартов	85

6.3.1. «Международный минимальный стандарт обращения» (А. Предшественник МСПЧ)	85
6.3.2. Всеобщая декларация прав человека (В. Основа МСПЧ)	86
6.3.3. Разработка стандартов международными организациями на примере ООН и ОБСЕ	88
МСПЧ – двуединые стандарты (на примере ООН и ОБСЕ)	88
МСПЧ – критерии и процедуры (на примере ООН)	94
Функции МСПЧ в документах ООН	94
Процедура подготовки и принятия МСПЧ	95
6.3.4. Стандартные правила, кодексы и др., принимаемые резолюциями международных организаций и резолюциями международных конференций	98
6.3.5. Рекомендации договорных органов как часть группы D	99
6.3.6. Международная юстиция и судебные стандарты	107
6.3.7. Участие гражданского общества в разработке стандартов	110
6.4. Эффективные стандарты. Выводы	112
Глава 7. МСПЧ: правовая природа, сущность	115
7.1. Универсальность vs идеологические, культурные и религиозные отличия (релятивизм)	115
7.2. Между позитивистской и естественно-правовой концепцией правопонимания	123
Глава 8. Международные стандарты прав человека и проблемы легитимности	128
8.1. Некоторые аспекты правовой концепции легитимности	129
8.2. Концепция легитимности в свете особенностей формирования МСПЧ	132
Глава 9. МСПЧ в свете «мягкого» права	140
9.1. Общие положения	140
9.2. «Мягкое» право как результат правотворчества в международном праве	141
9.3. Проблема применения термина ««мягкое» право» в отношении признанных источников международного права и других документов	143
9.4. «Мягкое» право: доктринальные подходы и практика	145
Выводы	151

Раздел III. Имплементация международного права:	
общие подходы и особенности права прав человека.....	154
Глава 10. Правовые проблемы терминологии: понятие «имплементация» в правовых системах постсоветского пространства.....	158
10.1. Понятие «имплементация» с учетом терминологии, используемой в русском языке	158
10.1.1. Значение термина «имплементация» и его аналоги в русском языке.....	158
10.1.2. Проблемы термина «Имплементация» в свете смежных правовых понятий	162
Глава 11. Процесс имплементации.....	165
11.1. Стадии, уровни, социальный эффект имплементации.....	165
11.2. Концепции соотношения международного и национального права с учетом достижения целей международной защиты прав человека	167
11.2.1. «Железный занавес». Дуализм во взаимодействии правопорядков: международное и внутригосударственное право.....	167
11.2.2. Монистический взгляд: правовые системы в новых реалиях.....	168
11.3. Монизм как средство имплементации международных обязательств в области прав и свобод (на примере конституционного механизма Республики Беларусь).....	171
11.4. Смешанные модели взаимодействия международного и национального права и действие универсальных норм международного права.....	180
11.5. Де факто имплементация.....	183
11.6. Проблема места международных источников в национальной правовой системе.....	188
11.7. Толкование принципа <i>lex posterior</i> в отношении норм международного права: доктрина и практика	194
Глава 12. Реализация норм международного права: применение внутригосударственных механизмов и проблемы идентификации источников.....	197
12.1. Признаваемые и действующие источники международного права: подходы постсоветских школ права.....	197
12.1.1. Международный договор: некоторые дискуссионные вопросы понятия и содержания	198

12.1.2. Понятие международного договора в Республике Беларусь	201
12.1.3. Акты межгосударственных образований в правовой системе Республики Беларусь.....	205
12.2. Законодательный механизм имплементации международных договоров в Республике Беларусь: новеллы и рудименты	207
12.3. Обычай и общие принципы права как «малознакомые» источники для национальных правовых систем постсоветского региона.....	213
12.4. Общепризнанные (всеобщие) принципы права vs принципы международного права.....	216
12.5. Имплементация международного обычая и принципов права (с примерами из правовой системы Российской Федерации и Республики Беларусь).....	222
Раздел IV. Де факто имплементация: доктрины, вызовы, возможности	228
Глава 13. Национальные правовые системы и проблема эффективной имплементации международных обязательств	230
13.1. Значение национальной защиты прав человека	230
13.2. Роль национальных судов в применении МСПЧ.....	234
Глава 14. Правовые аспекты концепции самоисполнимости в свете де факто имплементации.....	236
14.1. Самоисполнимые нормы международного права прав человека: современные подходы	236
14.1.1. Содержание доктрины «самоисполнимости» (self-executing treaties) в свете содержательной пригодности.....	236
14.1.2. Опыт отдельных правовых систем	237
14.2. Доктринальные подходы к проблеме самоисполнимости в Российской Федерации и Республики Беларусь	239
14.3. Международно-правовая регламентация защиты прав человека как предпосылка самоисполнимости	242
14.4. МСПЧ как средство преодоления проблемы дефицита содержательности	244
Глава 15. Индивид: правовой статус в международном праве прав человека и роль в де факто имплементации	250
15.1. Концепция «субъект международного права» в свете развития права прав человека	252

15.2. Индивид, группы индивидов (ассоциации), неправительственные организации в продвижении правовой концепции прав человека	255
15.3. Правозащитники – международный мандат и внутригосударственный статус	257
15.3.1. Международно-правовое регулирование статуса правозащитников как процесс по созданию условий их вовлечения в имплементацию МСПЧ	257
15.3.2. Положение правозащитников в государстве и обществе как отражение процесса реализации МСПЧ (на примерах решений международных и национальных органов)	261
Дело «Звозсков и др. против Беларуси»	263
Дело «Корнеев и др. против Беларуси»	263
Дело «Беляцкий и др. против Беларуси»	264
Глава 16. Роль адвокатов и юристов в процессе имплементации МСПЧ	266
16.1. Адвокаты – профессиональные правозащитники?	266
16.2. Международно-правовое и внутригосударственное регулирование статуса адвоката и практика реализации принципа независимости	268
16.3. Принцип независимости юриста (адвоката) в свете конституционных гарантий судебной защиты	271
16.4. Профессиональная подготовка в области защиты прав и свобод	275
16.5. Свобода слова в правозащитной деятельности адвоката	278
16.6. Свобода собраний и деятельность адвоката	281
16.7. Правовое просвещение в контексте культуры прав человека	284
16.8. Образовательные программы для юристов и правозащитников как средство повышения эффективности инструментов защиты прав человека	287
16.9. Примеры отдельных образовательных программ в области защиты прав человека и их социальный эффект	288
Раздел V. Применение международных стандартов прав человека в судебной защите в Республике Беларусь (1990–2011)	294
Глава 17. Судебная система Республики Беларусь: вехи и основные характеристики в свете осуществления правосудия с применением МСПЧ	299

17.1. Реформирование правовой системы – 90-е годы прошлого века.....	299
17.2. Начало 1990-х годов: применение МСПЧ общими судами	300
17.3. Судебно-правовая концепция нового демократического государства	302
17.4. Судебная система Республики Беларусь после 1996 года: новый этап или возврат к старому?	304
17.5. «Порядок» vs права человека.....	307
17.6. Правовая система в условиях дефицита демократии	309
17.7. Общий обзор системы судебных органов и их компетенция по применению международного права	314
17.8. Международно-правовое сотрудничество в области просвещения и обеспечения независимости судебной власти в Республике Беларусь	318
 Глава 18. Применение норм международного права в судебной защите (2008–2011).....	 323
18.1. Распространения знаний о применении международных норм в судебной защите в Республике Беларусь	324
18.2. Необходимость анализа практики применения международных норм в судебной защите.....	329
18.3. «О применении международного права прав человека в судах Республики Беларусь в 2006–2010 годах»: научно-практическое исследование.....	330
18.4. Роль Конституционного Суда в защите индивидуальных прав с применением МСПЧ	331
18.4.1. Возможности и препятствия индивидуальной конституционной защиты.....	333
Обращение в Конституционный Суд через уполномоченных субъектов (в соответствии со статьей 116 Конституции)	333
Обращение в Конституционный Суд при рассмотрении конкретного дела в общих судах (в соответствии со статьей 112 Конституции)	335
Обращение в Конституционный Суд как в один из государственных органов (в соответствии со статьей 40 Конституции)	336
18.4.2. Анализ избранных решений Конституционного Суда на предмет применения МСПЧ	338

18.4.3. Ссылки на нормы международного права в практике Конституционного Суда. Обзор практики за 2009 год	339
18.4.4. Выводы и результаты анализа. Основные тенденции в деятельности Конституционного Суда	348
Глава 19. Общие суды Республики Беларусь: опыт применения МСПЧ.....	354
19.1. Роль и компетенция Верховного Суда в судебной защите прав и свобод человека	355
19.2. Судебная практика в правоприменении: доктринальные подходы и законодательство Республики Беларусь	356
19.3. Методика анализа судебной практики общих судов	358
19.4. Правовой анализ судебных постановлений, содержащих ссылки на МСПЧ	376
19.5. Оценка деятельности Верховного Суда в свете вопросов применения МСПЧ судами общей юрисдикции	380
19.5.1. Применение МСПЧ при рассмотрении и проверке дел.....	380
19.5.2. Изучение и обобщение судебной практики и дача разъяснений по вопросам применения законодательства	381
19.5.3. Обращение Верховного Суда в Конституционный Суд Республики Беларусь (в порядке статьи 112 или 116 Конституции)	385
Выводы	386
Приложения	387

*Посвящается моему отцу –
Блашкевичу Витольду Антоновичу*

Условные сокращения

ВДПЧ – Всеобщая декларация прав человека

БДИПЧ – Бюро по демократическим институтам и правам человека

ГА ООН – Генеральная Ассамблея Организации Объединенных Наций

КПП – Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания

КПЧ, КПЧ ООН или Комитет – Комитет по правам человека, созданный в соответствии с Международным пактом о гражданских и политических правах (1966)

МД – международные договоры

МППЧ – международное право прав человека

МПГПП, Пакт – Международный пакт о гражданских и политических правах (1966)

МПЭСКП, Пакт – Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (1966)

МСПЧ – международные стандарты прав человека

МО – международные организации

ОБСЕ – Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе

НПО – неправительственные организации

УПК – Уголовно-процессуальный кодекс

ГК – Гражданский кодекс

ЭКОСОС – Экономический и социальный совет ООН

ПРЕДИСЛОВИЕ

Закрепление принципа верховенства права и приоритета международных принципов в конституциях бывших стран Советского Союза было мажорным аккордом политических изменений на карте Европы в конце прошлого столетия.

Международно-правовые стандарты в условиях действия прогрессивных конституционных положений этих стран должны были обеспечивать высокий уровень защиты гражданских, политических, социальных и экономических прав человека уже на национальном уровне.

Этого, однако, не случилось. Международные органы перегружены обращениями из стран «большой Европы», а национальные государственные органы все еще не готовы к широкому применению лучших практик и стандартов.

Почему? Чем обусловлена сложность широкого осуществления правовых предписаний, обладающих силой международных обязательств, на внутригосударственном уровне?

Немалый вес среди проблем современного правоприменения занимают, безусловно, политические, культурные, исторические особенности развития этих стран. В то же время серьезным вызовом, стоящим на пути преодоления существующего разрыва между теорией и практикой, является наличие большого числа нерешенных концептуальных проблем применения норм международного права на национальном уровне. Постепенное разрешение этих вопросов позволило бы повысить уровень вовлеченности юристов в работу с международными нормами, сделав эти нормы «живым» правом в судебной защите.

Изучая доктрины международного права с позиции защитника, который, как правило, работает только с внутригосударственным законодательством, потому что не осведомлен об обязанности учитывать международно-правовые предписания, автор стремился отыскать те подходы, которые позволили бы сделать концепции международного права более доступными в процессе практического применения норм международных соглашений в судебной защите прав человека в национальных судах.

Баланс между правом и законом, правомерность ограничений индивидуальных прав в пользу интересов государства, выявление области взаимодействия и пересечения международного и национального права, защита прав человека путем прямого применения международных стандартов на внутригосударственном уровне – это только часть вопросов, которые встают перед каждым

юристом-практиком, ответственным за правильное и своевременное применение международных норм в защите прав человека.

В этой книге отражены результаты исследований, размышлений и правовых оценок о возможностях практического воплощения международно-правовых стандартов для гуманизации национального законодательства и практики. Сделана попытка внести вклад в уточнение содержания ряда понятий современного международного права (например, *международно-правовые стандарты, имплементация, «мягкое» право, легитимность норм международного права и др.*) и адаптации этих понятий к реалиям правовых систем, имеющих общие корни в «советской семье».

В книге представлены уникальные материалы о применении норм международного права судами Республики Беларусь. Исторический и сравнительно-правовой анализ законодательства и практики этой самой «закрытой» с точки зрения влияния органов международной и европейской юстиции правовой системы с соседними юрисдикциями представляет несомненный интерес для оценки влияния европейских и международных институтов на развитие национальной доктрины, законодательства, практики.

Исследования, результатом которых стала эта книга, были бы невозможны без той неоценимой поддержки, которую автору оказали профессор Людмила Васильевна Павлова, профессор Алла Соколова, профессор Александр Вашкевич и доктор Карин Беше Головки (Европейский гуманитарный университет), профессор Аделаида Путтлер (Рурский университет, Германия), профессор Оле Кристиан Фаушалд (университет Осло), Штефан Хюльхерстер (Немецкий фонд правового сотрудничества), Синтия Алкон (Американская ассоциация юристов, отдел верховенства права Организации по безопасности и сотрудничеству в Европе), Татьяна Термачич (Совет Европы), Борис Звозсков (Правовая инициатива, Минск), Дарья Липкина и Наталья Мацкевич (белорусские адвокаты), Павел Сапелко и Роман Кисляк (белорусские юристы-правозащитники), Леонид Судаленко и Василий Поляков (правозащитники, Гомель), Сергей Голубок (российский адвокат, кандидат юридических наук), юристы и правозащитники Сети Домов прав человека, Владимир Непогодин, Елена Королева, Ольга Романенко (студенты Европейского гуманитарного университета). Особая признательность Людмиле Малевич и сотрудникам издательства ЕГУ за профессиональную помощь с рукописью, а также Сергею Ждановичу – дизайнеру издательства за финальное оформление обложки книги. Спасибо Марине и Анне Ульяшиной за их вклад в подготовку дизайна обложки.

Прошу простить тех, чье имя оказалось неупомянутым в этом списке, и выразить слова самого искреннего признания всем, кто давал мне вдохновение и веру в процессе работы над книгой.

Спасибо моим родным за их терпение и любовь.

ВВЕДЕНИЕ

Люди должны помогать друг другу отличать лучшее от худшего и обладать мужеством, чтобы выбрать первое и пренебречь последним. Им дана возможность поддерживать и стимулировать друг друга в том, чтобы каждый смог проявить свои лучшие качества и выразить высокие чувства, двигаться к мудрости, а не к глупости; возвышаясь, а не деградируя в своих ожиданиях и целях.

Джон Стюарт Мил (1806–1873)

Прошло два десятилетия с тех пор, как в международную систему защиты прав человека влились восточноевропейские постсоциалистические страны¹.

Международное право прав человека (МППЧ) продолжало развиваться одновременно с процессом формирования новых правовых систем, декларирующих в своих конституциях идеи верховенства права и уважения к правам человека. Возможность влияния международных и региональных институтов защиты прав человека на развитие национальных правовых систем, надежды населения стран бывшего Советского Союза на то, что их права и свободы могут быть восстановлены при обращении к органам международной юстиции, и одновременно с тем рост скептицизма относительно возможности оправдать эти ожидания заставляют юристов, как теоретиков, так и практиков, искать пути для более интенсивного и успешного применения международно-правовых стандартов прав человека на внутригосударственном уровне.

Пришло время рассматривать доктринальные подходы к взаимодействию международного и национального права, к легитимности универсальных международно-правовых стандартов и их роли в защите индивидов на национальном уровне в контексте практических вопросов и вызовов, существующих на международном и национальном уровнях.

Область прав человека находится в процессе постоянного развития посредством выработки новых международных и национальных правовых инстру-

¹ Нерсесянц, В.С. «Теоретические проблемы постсоциалистического развития общества, права и государства в России». *Проблемы общей теории права и государства: учебник для юридических вузов* / общ. ред. В.С. Нерсесянца. Издательская группа НОРМА-ИНФРА-М. М., 1999: 788.

ментов, которые подлежат применению в работе юристов-профессионалов: адвокатов, судей, прокуроров.

Широкое распространение правовой концепции прав человека в судебной защите прав человека стало ярким подтверждением тому, что права человека – не политическое клише. Для тех, кто вовлечен в процесс отправления правосудия, владение этой концепцией оказывается обязательным условием успешного осуществления профессиональной деятельности. С каждым годом потребность в юристах, специализирующихся в области защиты прав человека, растет.

Между тем юристы, практикующие в национальных судах стран бывшего Советского Союза, не всегда ориентируются в вопросах международного права и его взаимодействия с национальной правовой системой, и это нередко является причиной их сдержанного отношения к применению международно-правовых стандартов в судебной защите.

Знания о доктринальных основах и новых тенденциях международного права прав человека позволили бы полнее раскрыть потенциал тех нормативно-правовых ресурсов, которые разрабатывались в международном праве прав человека на протяжении более полувековой истории и продолжают развиваться, учитывая современные процессы в государственном и общественном развитии.

Это исследование – попытка представить общий обзор теоретических вопросов современного международного права прав человека и проанализировать отдельные правовые концепции, которые представляются автору особенно важными в работе юристов, осуществляющих защиту прав человека.

Монография содержит материалы, ознакомление с которыми поможет понять процессы взаимодействия международной и национальной защиты прав человека, осознать особенности правовых систем, возникших на фундаменте «социалистической законности», и овладеть подходами, которые помогут в адаптации теоретических доктрин и предписаний международного права к практической деятельности защитников прав человека на национальном уровне.

1. Новые реалии как вызовы международному праву прав человека

С момента принятия Устава Организации Объединенных Наций (1945), когда международное сообщество признало важнейшей целью *достижение сотрудничества в продвижении и развитии уважения к правам человека и основным свободам для всех, без различия расы, пола, языка и религии*², права человека стали правовым понятием.

Это стало началом новой отрасли права – «права прав человека»³ и вызвало необходимость выработать доктринальные подходы к тем новым понятиям и яв-

² Статья 1(3) Устава Организации Объединенных Наций.

³ Раздел международного права, регулирующего права человека, получил название «Международное право прав человека». Ряд российских ученых придерживаются позиции, что это название не соответствует «нормам русской терминологии» и звучит громоздко. Тем

лениям, которые могли обеспечить функционирование правовых институтов в области международного регулирования и защиты прав человека.

Классическое международное право, построенное на доминировании интересов государств-субъектов права, не было готово к новым вызовам – функционированию новой отрасли, в центре которой оказался индивид, его права и свободы. Оказалось также, что новые ценности и подходы нередко требуют либо полного отказа от традиционных взглядов и доктрин, либо их адаптации к новым реалиям.

Одним из феноменов современного права стало появление термина «международные стандарты прав человека» (МСПЧ), или «международно-правовые стандарты». Этот термин впервые появился в преамбуле Всеобщей декларации прав человека (ВДПЧ)⁴ и затем стал широко применяться в правовом и политическом обиходе. Юристы спорят о том, как это понятие соотносится с признаваемыми источниками права и какое значение оно имеет при оценке степени выполнения международно-правовых обязательств государств. Устойчивость, с которой этот термин применяется в практике, свидетельствует о его эффективности и обуславливает необходимость правового анализа.

Вызовом для теоретиков и практиков, занимающихся развитием международного права, стали события 1990-х годов, в результате которых произошел распад национальных правовых систем, основанных на коммунистической идеологии, и начался этап формирования правовых систем тех государств, которые в начале 1990-х годов провозгласили в своих конституциях права и свободы человека, верховенство права и демократию в качестве фундаментальных принципов.

Теоретики, принимавшие участие в формировании новых демократических правовых систем, конкретизируя провозглашенные в конституциях цели, писали, что новое законодательство и практика стран должны быть предназначены для обеспечения «тех условий и способов жизнедеятельности людей, которые необходимы для нормального функционирования индивида, общества, государства»⁵. Эксперты в области конституционного строительства и международного права убеждали в насущной необходимости включения положений о прямом действии международного права в конституции и национальное законодательство.

не менее название этого раздела международного публичного права наиболее полно и точно отражает сущность комплекса норм, институтов и процедур, общим предметом которых являются права и свободы человека. См.: Игнатенко, Г.В. «Международное гуманитарное право». *Международное право: учеб. для вузов* / Ред. Игнатенко, Г.В. и Тиунов, О.И. М.: Норма, 2008. 449.

⁴ В преамбуле Всеобщей декларации в английской версии текста использованы слова «общий стандарт»: «*Now, Therefore THE GENERAL ASSEMBLY proclaims THIS UNIVERSAL DECLARATION OF HUMAN RIGHTS as a common standard of achievement for all peoples and all nations...*».

⁵ Лукашева, Е.А. «Право и права человека в нормативной системе общества». *Проблемы общей теории права и государства: учебник для юридических вузов* / общ. ред. В.С. Нерсесянца. Издательская группа НОРМА-ИНФРА-М. М., 1999. 217.

Прекращение холодной войны стимулировало процессы взаимодействия государств, в том числе в области защиты прав и свобод человека. Проходившая в то время Всемирная конференция по правам человека (1993) приняла Декларацию и Программу действий, в реализацию которых должны были включиться и новые постсоциалистические государства. Таким образом, международное сообщество вступило в период нового развития, которое, казалось, должно было обеспечивать относительно бесконфликтное поступательное движение и прогресс в области реализации прав человека.

Через 15 лет, однако, участники международного форума, посвященного юбилею Всемирной конференции, с тревогой отметили: при наличии солидной правовой базы в виде МСПЧ проблемой современности по-прежнему остается разрыв между принятыми нормами и их реализацией во внутригосударственном законодательстве и практике.

Манфред Новак⁶ заявил, что водораздел между идеей прав человека и реальностью на местах грозит доверию самой концепции прав человека⁷. Он призвал повысить уровень де факто имплементации международных обязательств государств. По его убеждению, ключевым вопросом в эффективной реализации прав человека является вовлечение в этот процесс всех тех, кто на национальном уровне может продвигать и защищать права и свободы.

Роль индивида в международно-правовом контроле за реализацией универсальных стандартов значительно возросла. На международном и региональных уровнях были приняты документы, которые подчеркнули важность деятельности каждого по защите прав и свобод и фактически предоставили международный мандат на эту деятельность⁸.

Стимулирование процесса реализации международных обязательств за счет непосредственного применения положений и инструментов международного права прав человека самими индивидами или их представителями в ходе судебной защиты на национальном уровне казалось новым и многообещающим направлением. В то же время ряд теоретических и практических проблем, связанных с непосредственным применением норм международного права в области прав человека на национальном уровне требуют комплексного анализа всех доктрин и факторов, которые затрагивают процессы применения международно-правовых норм в судебной защите.

⁶ Манфред Новак – профессор в области прав человека университета Вены. Специальный докладчик по вопросам предотвращения пыток ООН (2004–2010).

⁷ Nowak, M. «Vienna Declaration and Programme of Action: Key Outcomes, Results and Achievements». *Global Standards – Local Action. 15 Years Vienna World Conference on Human Rights. Conference Proceedings of the International Expert Conference in Vienna on 28 and 29 August 2009*. Wien; Graz, 2009. 101–121.

⁸ Декларация о праве и обязанности отдельных лиц, групп и органов общества поощрять и защищать общепризнанные права человека и основные свободы, 9 декабря 1998 г., GA Res. A/RES/53/144.

Положение правозащитников в государствах-членах Совета Европы, резолюция 1660 (2009)1, принята Ассамблеей 28 апреля 2009 г. (12-е заседание).

Условно эти проблемы можно разделить на две группы правовых вопросов: первая касается теоретических и практических аспектов содержания, функций и роли МСПЧ, вторая охватывает проблемы, возможности и вызовы осуществления международно-правовых обязательств путем непосредственного применения МСПЧ во внутригосударственной правовой системе (де факто имплементация).

Как известно, концепция «права человека», получившая в момент принятия Устава Организации Объединенных Наций нормативную форму и отражавшая взаимодействие основных субъектов международного публичного права, т.е. государств, была предназначена для подготовки условий реализации прав на национальном уровне и закладывала таким образом основы для защиты индивида от необоснованных ограничений и притязаний со стороны государства. Именно в этом качестве – выполнения функции защиты индивидуальных прав и свобод – нормативно-правовой массив международных актов (международные стандарты прав человека) будет исследован в данной работе.

Не претендуя на полный анализ всех существующих правовых, социальных и политических аспектов, касающихся вопросов применения международно-правовых норм в судебной защите, в работе сделана попытка представить широкую картину тех юридических вопросов, которые сопутствуют названной проблематике. По мере исследования юридических вопросов будет проводиться также оценка влияния исторических, политических, социальных и иных факторов на процессы реализации международно-правовых обязательств.

2. Республика Беларусь и правовые системы стран постсоветского пространства в центре исследования вопросов теории и практики имплементации международных стандартов прав человека

Когда заходит речь о реализации международных стандартов в области прав человека, Республика Беларусь особенно часто оказывается объектом критики со стороны международного сообщества и международных организаций. Неслучайно поэтому правовая система республики избрана главным объектом внимания в книге.

Есть и другие причины.

Исторически Беларусь принадлежала к европейским странам с развитыми традициями правового государства. Статут Великого Княжества Литовского 1588 года являлся одним из старейших правовых документов, воплотивших гуманистические традиции, равенство всех перед законом. Драматическое развитие в последующие столетия, а также длительный период доминирования коммунистической идеологии (для восточной части страны с момента Октябрьской революции 1917 года, а для западной ее части с 17 сентября 1939 года), разумеется, наложили отпечаток на правовую систему.

Объявление независимости Республики Беларусь как нового демократического государства (1990) позволяло надеяться на возрождение демократических

принципов и создание благоприятной среды для осуществления гражданских прав и свобод. В начале 1990-х государство ратифицировало международные документы, которые предоставляли право индивидам обращаться в международные органы⁹.

В конце 1996 года страна вошла в длительный неблагоприятный период, в ходе которого фактически произошел демонтаж инструментов правового государства. Со ссылкой на принцип невмешательства во внутренние дела государства руководители страны избрали практику открытого игнорирования международно-правовых обязательств в области гражданских прав и свобод, применяя одновременно механизмы чрезмерного ограничения индивидуальных прав и отказываясь выполнять решения международных органов. Правовая система оказалась в условиях практически полной самоизоляции. Реформы, которые затронули большинство европейских стран, присоединившихся к региональной системе защиты прав человека, не коснулись Беларуси.

Комплексное исследование правовой системы Республики Беларусь представляет определенную сложность: анализ конституционных и законодательных механизмов защиты прав человека в стране, а также вопросы де-факто имплементации этих прав затрагивают проблемы, которые не ограничиваются одной лишь юридической областью. Соответственно, хотя в фокусе анализа находятся вопросы права, политические, исторические, идеологические вызовы современной Беларуси затрагиваются в той мере, в какой это обусловлено предметом исследования. В книге использованы примеры из практики и законодательства стран-соседей Республики Беларусь – Российской Федерации и Украины. Как известно, все три страны унаследовали общую советскую правовую систему, их судебные органы, наука и правовая культура базировались на весьма схожих подходах и концепциях. Руководители этих трех стран констатировали, что СССР прекратил свое существование как субъект международного права и геополитической реальности, и объявили о создании нового образования – СНГ. 8 декабря 1991 года в Вискулях (Беловежская пуща, Беларусь) было подписано Соглашение о создании Содружества Независимых Государств¹⁰.

В документе, состоявшем из преамбулы и 14 статей, стороны признавали историческую общность народов, учитывали общее стремление к демократическому правовому государству, намерение развивать свои отношения на основе взаимного признания и уважения государственного суверенитета, подтверждая приверженность целям и принципам Устава Организации Объединенных Наций, Хельсинкского Заключительного акта и других документов Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе, обязались соблюдать общепризнанные международные нормы о правах человека. Несмотря на то что новые конституции этих стран про-

⁹ Вместе с другими странами этого региона государство осуществило ратификацию первого Факультативного протокола Международного пакта о гражданских и политических правах (МПГПП), вело активную подготовку к вступлению в Совет Европы.

¹⁰ «Соглашение о создании Содружества Независимых Государств», постановление ВС РФ от 12.12.1991 № 2014-1 «О ратификации Соглашения о создании Содружества Независимых Государств». *Ведомости СНД и ВС РФ*, 19.12.1991 г., № 51, ст. 179.

возгласили демократическое устройство государственных систем, дефицит опыта в продвижении и развитии уважения к правам и свободам, обеспечивающим функционирование демократических государств (свобода слова и право на получение информации, право на ассоциации и мирные собрания, участие в выборах), требовал от этих правовых систем кропотливой работы по имплементации.

Между тем традиционно разрыв между принятыми обязательствами и фактическим выполнением их является общей проблемой, которая отчасти коренится в правовом нигилизме, сформировавшемся на протяжении долгих лет господства социалистического права. Вера в реальность конституционных гарантий и силу инструментов правовой защиты могла укрепляться только в процессе эволюционного развития и государства и общества. Принадлежность этих правовых систем к международному сообществу и подчиненность универсальным нормам в области защиты прав человека явились важным фундаментом для начала такой эволюции.

Отличием Республики Беларусь является то, что ее правовая система оказалась закрытой для анализа со стороны органов международной юстиции: жители страны не могут обратиться в Европейский суд по правам человека. Система Организации Объединенных Наций, хоть и является доступным механизмом защиты для индивидов, игнорируется государственными органами.

В данной монографии, состоящей из пяти разделов, предпринята попытка теоретического исследования ряда доктрин международного права прав человека и одновременно с этим представлены примеры научных исследований, законодательства, судебной практики из опыта правовых систем конкретных государств, главным образом Республики Беларусь.

Такой подход обусловлен не только желанием сделать теоретические выкладки более зримыми, но и намерением возбудить интерес к проблемам и возможностям инструментов международного права у тех, кто непосредственно занимается вопросами прав и свобод человека на внутригосударственном уровне, прежде всего в процессе судебной защиты.

Хотелось бы подчеркнуть, что логика и ход повествования основаны на убеждении автора, что между национальными правовыми системами и универсальными ценностями, которые защищает правовая концепция прав и свобод человека, получившая нормативное закрепление в международном праве, существует прочная связь. Это взаимодействие не является статичным. Однако влияние новых событий и явлений не нарушает его основы – «признание достоинства, присущего всем членам человеческой семьи, и равных и неотъемлемых прав их...»¹¹.

О проблемах современного международного права прав человека на этом этапе, особенностях правовых систем стран постсоветского региона, а также вызовах, последовавших в связи с их присоединением к международной защите прав человека, пойдет речь в разделе I.

¹¹ «Всеобщая декларация прав человека». Декларация, принятая Резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН 10 декабря 1948 года. Преамбула.