

This article examines the unification of international trade in the framework of the UN Commission on International Trade Law (UNCITRAL).

*М. С. Досымбекова*

## **О ПРИНЦИПЕ УВАЖЕНИЯ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА**

Сегодня уровень уважения и защиты прав человека и гражданина в каждой стране являет собой своеобразный показатель готовности этой страны к цивилизованной глобализации в мировом пространстве.

Как известно, Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН от 10 декабря 1948 года, ныне является высоким международно-правовым документом, признающим и закрепляющим ряд основополагающих требований в области прав человека для мирового сообщества.

В этом акте особо подчеркивается, что основой свободы, справедливости и всеобщего мира выступает признание достоинства всех членов человеческой семьи, их равные и неотъемлемые естественные права.

В этом документе также утверждается, что народы Объединенных Наций подтвердили в Уставе свою веру в основные права человека, в достоинство и ценность человеческой личности и в равноправие мужчин и женщин и решили содействовать социальному прогрессу и улучшению условий жизни при большей свободе.

Следует также отметить, что в этом международно-правовом документе подчеркивается и необходимость обеспечения охраны прав человека властью закона в целях обеспечения того, чтобы человек не был вынужден прибегать в качестве последнего средства к восстанию против тирании и угнетения.

Другим важным международно-правовым документом, развивающим положения Всеобщей декларации прав человека, является Международный пакт о гражданских и политических правах и его неотъемлемая часть – Факультативный протокол, принятые и открытые для подписания, ратификации и присоединения 16 декабря 1966 года специальной резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН.

В преамбуле этого акта отмечается, что все участвующие в настоящем Пакте государства признают, что согласно Всеобщей декларации прав человека, идеал свободной человеческой личности, пользующейся гражданской и политической свободой и свободой от страха и нужды, может быть осуществлен только, если будут созданы такие условия, при которых каждый может пользоваться своими экономическими, социальными и культурными правами, так же как и своими гражданскими и политическими правами.

Демократические европейские государства, развивая и конкретизируя положения вышеперечисленных международно-правовых актов, приняли 7 декабря 2000 года в Ницце Хартию Европейского Союза об основных правах, а ранее 4 ноября 1950 года в Риме - Конвенцию о защите прав человека и основных свобод.

После вступления Республики Казахстан 2 марта 1992 года в ООН Всеобщая декларация прав человека и другие международно-правовые акты стали приобретать в нашей стране практическую значимость.

Отметим, что Указом Президента Республики Казахстан «О подписании Республикой Казахстан Международного пакта о гражданских и политических правах и Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах» от 15 ноября 2003 года №1227 наше государство подписало Международный пакт о гражданских и политических правах и Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах.

Этим Указом Постоянный Представитель РК при ООН уполномочен подписывать Пакты и заявлять о возможном формулировании оговорок при их ратификации. Эти важные

международно-правовые документы вступят в юридическую силу после ратификации Парламентом РК.

Вместе с тем мировая история показывает, что проблема обеспечения защиты неотъемлемых и естественных прав человека, закрепленных во Всеобщей декларации прав человека ООН и других международно-правовых документах, во многих странах находила разные по форме и эффективности организационно-правовые решения.

Интересно, что тенденция свертывания прав человека в авторитарных режимах всегда «оправдывалась» под предлогами заботы о некоем благе граждан, неподготовленностью народа к демократическим изменениям, заботой о безопасности страны и жизни граждан и другими надуманными «угрозами извне».

Известны также факты развития противоречий между государством и обществом, государственными институтами и гражданскими объединениями из-за злоупотребления властью и коррупцией в государственных структурах и ущемлением политических, экономических и гражданских прав человека.

Следует отметить, что в силу огромной социальной и международной значимости проблема обеспечения прав человека имеет свою вековую историю, философию, традиции и даже научную базу.

В последние годы в связи с разворачиванием глобализации эксперты многих стран исследуют и рекомендуют разные эффективные системы обеспечения естественных и неотъемлемых прав человека и гражданина в связи с положениями соответствующих международно-правовых актов.

В качестве основной теоретической базы для формирования институтов защиты прав человека выступает теория общественного договора.

В результате анализа положений теории общественного договора (Т. Гоббс, Б. Спиноза, П. Гассенди, Д. Локк, Ж.-Ж. Руссо и др.) большинство экспертов по правам человека считают, что современное государство и основные его институты должны формироваться на основе открытого и справедливого договора между гражданами страны.

Из данной теории вытекает, что образованные на основе честного волеизъявления граждан страны, все государственные институты обязаны создавать все условия для реализации естественных прав человека и гражданина, а при необходимости – и эффективно их защищать.

Такое положение вытекает из естественного факта и основного конституционного положения о том, что только народ является единственным источником всей государственной власти на территории страны.

В некоторых современных теоретических доктринах отмечается, что внутри демократически организованного общества полноправно должен проявлять себя народный суверенитет, а государственный суверенитет в основном должен распространяться за пределами страны. Подчеркивается, что суверенитет народа в стране естественно должен быть первичен, а суверенитет государства – вторичным.

В качестве новой теории, обосновывающей новый подход к проблеме защиты прав человека и гражданина в условиях глобализации ныне выступает теория вынужденного отчуждения граждан.

В этой связи, в настоящее время во многих странах мира вошел в оборот новый термин «альенация», пришедший из латинского языка и который переводится на русский язык как «отчуждение».

Авторы этой теории отмечают, что отчуждение граждан от участия в делах государства и общества наступает из-за постоянного нарушения прав человека и из-за необеспечения государственными институтами необходимых условий для их реализации.

Следует отметить, что процесс отчуждения граждан от дел государства и общества развивается поэтапно – вначале наступает психологическое самоотчуждение, а затем, и политическое отчуждение.

В качестве основных мотивов для формирования разных видов отчуждений граждан выступают такие, как:

- бессилие граждан перед чиновниками в отстаивании своих законных прав, потерей гражданами веры в справедливость государственных чиновников,
- потеря веры в смысл честно трудиться из-за коррупции в государственном аппарате,
- постоянное игнорирование мнений граждан в государственных структурах,
- отстранение граждан от принятия решений по важным вопросам формирования государственной политики и структур,
- отстранение граждан от принятия важных решений, затрагивающих непосредственные условия их жизни и здоровья,
- невозможность гражданам изменить ситуацию в стране, в своем городе или регионе и другие факты.

В качестве объективной стороны для отчуждения граждан выделяют такие, как коррупция, несправедливые выборы и законодательство, несправедливые общественные связи, сложившиеся на основе кадрового nepoтизма в государственном аппарате, неразвитость СМИ и многих форм демократии и другое.

В качестве субъективных сторон отчуждения граждан выделяют психологическое состояние граждан, состояние недоверия институтам государства, неоднократно обманувшим веру и ожидания граждан, осознание невозможности изменения реального порядка вещей в государстве и обществе, игнорирование прав человека и гражданина на деле, а также неудовлетворенность условиями своего существования.

Но между тем отчуждение граждан от социальной жизни выступает как массовое негативное и деструктивное психологическое, экономическое и политическое явление, как скрытый и накапливающий свою силу социальный источник нестабильности государства и общества.

Но самое главное - отчуждение граждан как социальное явление не только подрывает устои государственных институтов, но в целом и конкурентоспособность страны в условиях глобализации.

В качестве одного из эффективных институтов защиты прав человека и гражданина во многих странах стал институт омбудсмeнa.

Международная Ассоциация юристов определила понятие «омбудсмeнa» как «службу, предусмотренную Конституцией или иным актом законодательной власти и возглавляемая независимым публичным должностным лицом высокого ранга, которая ответственна перед законодательной властью, получает от пострадавших лиц обращения на действия государственных органов и служащих, нанимателей и действует по своему усмотрению и уполномочена проводить расследования, рекомендовать корректирующие действия и представлять доклады».

Омбудсмeн призван выражать точку зрения прежде всего, гражданского общества, при нарушении прав и свобод человека и гражданина.

Следует отметить, что институт народного защитника в разных странах получал разные наименования, хотя его миссия в сущности была единой. Например, в некоторых странах он именуется как уполномоченный по правам гражданина и человека, а в других – орган парламентского уполномоченного по правам человека и так далее.

В настоящее время институт народного защитника создан во многих государствах-членах ООН.

Создание первого в мире омбудсмeнa в Швеции в 1810 году как специального органа - народного защитника было своеобразной реакцией гражданского общества на факты нарушения чиновниками прав человека и гражданина, требований публичной и служебной этики.

Для справедливости следует отметить, что вся последующая история развития взаимоотношений чиновников государственного аппарата и граждан подтвердили оправданность

создания и функционирования этого шведского изобретения – института народного защитника.

В настоящее время институт омбудсмана создан и эффективно работает практически во всех странах мира, в конституциях которых ставится программная задача построения развитого гражданского общества и эффективной защиты прав человека.

Современная практика строительства демократичной и правовой государственности различает множество форм института народного защитника.

В последнее время во многих странах мира наряду с так называемым «общим омбудсменом» стали создаваться новые специализированные виды омбудсменов для защиты специфических прав граждан.

Эти специализированные омбудсмены способствуют квалифицированной защите «отраслевых» прав граждан и являются дальнейшим развитием института защиты прав человека и гражданина.

В частности, ныне во многих странах мира созданы такие виды омбудсменов, как:

- омбудсмены по делам потребителей (Финляндия),
- военные омбудсмены (Швеция, Израиль),
- омбудсмен по делам несовершеннолетних (Норвегия),
- омбудсмен по социальным вопросам (ФРГ),
- омбудсмен по делам заключенных (Канада), уполномоченный по официальным языкам (Канада), тюремные омбудсмены (США),
- уполномоченный государственного собрания по правам национальных и этнических меньшинств (Венгрия),
- парламентский омбудсмен (Литва), омбудсмены городов, областей и провинций (во многих странах мира),
- университетские омбудсмены (США), уполномоченный по делам здравоохранения (Великобритания) и другие.

В Республике Казахстан институт народного защитника был создан Указом Президента Республики Казахстан «Об учреждении должности Уполномоченного по правам человека» от 19 сентября 2002 года № 947.

В частности, в данном Указе отмечается, что должность Уполномоченного по правам человека учреждается в целях совершенствования системы защиты конституционных прав и свобод граждан.

Данным Указом Президента Республики Казахстан утверждено Положение об Уполномоченном по правам человека, состоящее из 6 разделов и 36 пунктов.

В пункте 1 данного Положения отмечается, что «Уполномоченный по правам человека (далее - Уполномоченный) – должностное лицо, осуществляющее наблюдение за соблюдением прав и свобод человека и гражданина, наделенное в пределах своей компетенции полномочиями принимать меры по восстановлению нарушенных прав и свобод человека и гражданина».

Уполномоченный своей деятельностью дополняет существующие государственные средства защиты прав и свобод человека и гражданина.

Уполномоченный назначается на должность на срок 5 лет Президентом Республики Казахстан после консультации с Комитетами Палат Парламента, перечень которых определяет Президент Республики Казахстан.

Уполномоченный после назначения на должность в торжественной обстановке приводится Президентом Республики Казахстан к присяге.

В пункте 18 Положения отмечается, что Уполномоченный не рассматривает жалобы на действия и решения Президента, Парламента Республики Казахстан и его депутатов, Правительства Республики Казахстан, Конституционного Совета, Генерального прокурора, Центральной избирательной комиссии, судов Республики Казахстан.

Уполномоченный в установленном законодательстве порядке имеет право:

1) запрашивать от должностных лиц и организаций, за исключением перечисленных в пункте 18 настоящего Положения, необходимые для рассмотрения жалобы сведения,

2) на безотлагательный прием руководителями и другими должностными лицами государственных органов, иных организаций,

3) привлекать на договорной основе организации и специалистов к выполнению экспертных и консультационных работ для подготовки заключений по подлежащим выяснению обстоятельствам, связанным с нарушением прав человека и гражданина,

4) принимать меры по защите нарушенных прав и свобод человека и гражданина,

5) по предъявлению служебного удостоверения входить и находиться на территории и в помещениях государственных органов и организаций, в том числе воинских частях и соединениях, а также посещать места лишения свободы, встречаться и беседовать с лицами, содержащимися в них,

6) вносить предложения в соответствующие государственные органы о привлечении к установленной законом ответственности лиц, действия которых повлекли нарушение прав и свобод человека и гражданина, а также о принятии мер к возмещению материального и морального вреда,

7) публиковать в средствах массовой информации официальные сообщения по результатам проведенных проверок.

6 декабря 2004 года Указом Президента РК были расширены правозащитные возможности уполномоченного по правам человека – казахстанского омбудсмена.

В частности, данным Указом Президента РК были предоставлены следующие права:

1. С целью защиты нарушенных прав и свобод человека и гражданина принимать участие в судебном рассмотрении дела.

2. Обращаться в суд и прокуратуру с ходатайством о проверке, вступившего в законную силу решения, приговора суда, определения или постановления суда.

3. По результатам рассмотрения жалоб граждан РК, иностранных граждан и лиц без гражданства, а также при получении иным путем информации о нарушениях их прав и свобод обращаться к палатам парламента с предложениям провести по этим вопросам парламентские слушания.

4. Обращаться к уполномоченным госорганам или должностным лицам с ходатайством о возбуждении дисциплинарного или административного производства либо уголовного дела в отношении должностного лица, нарушившего права и свободы человека и гражданина, а также о принятии мер к возмещению материального или морального ущерба.

В то же время, созданная Комиссия по правам человека при Президенте РК, взаимодействуя с Уполномоченным по правам человека и другими органами, будет также обеспечивать защиту прав и свобод человека и гражданина.

Актами реагирования Уполномоченного являются рекомендации.

По результатам проверки обращений граждан, Уполномоченный по правам человека вправе направить должностному лицу, действиями которого нарушены права и свободы заявителя, рекомендации для принятия обязательных мер по восстановлению нарушенных прав.

Анализ характера обращений показывает, что на первом месте стоят жалобы пенсионеров. В них они считают, что их социальные права были нарушены при индексации пенсии, далее - идут жалобы граждан на недостатки в деятельности правоохранительных органов, на факты неисполнения на местах судебных решений, а также немало жалоб поступают из мест лишения свободы.

Но эпоха глобализации требует совершенствования казахстанского института защиты прав и свобод человека и гражданина.

На наш взгляд, целесообразно принятие в скором будущем специального конституционного закона «Об омбудсмене Республики Казахстан» и необходимо расширить полномочия этого института, особенно с учетом имеющихся фактов массового ущемления прав по-

требителей, предпринимателей и других категорий граждан, а также иностранных инвесторов со стороны чиновников разных уровней.

В перспективе, по примеру многих стран, было бы целесообразно создание и многих специализированных омбудсменов.

Такие изменения, на наш взгляд, согласуются со стратегической линией наших граждан на построение в нашей стране демократического, правового и социального государства, а также с требованиями нового времени - развития системы защиты прав человека в соответствии с требованиями международного права.

*Т.К. Ерджанов*

## **ПРАВО НА СПРАВЕДЛИВОЕ СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО В МЕЖДУНАРОДНОЙ МОДЕЛИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА**

Современная концепция прав и свобод человека в международном праве имеет устойчивую тенденцию к дифференциации. Это означает, что международное право исходит из необходимости учитывать специфику правового статуса личности в зависимости от таких факторов, как пол, возраст, профессия человека, состояние его здоровья, принадлежность к национальному или языковому меньшинству и т.д. С этой тенденцией связано появление большого числа международных документов, посвященных отдельным категориям населения: женщинам, детям, инвалидам, представителям различных профессий. Можно предположить, что и дальнейшее развитие международного права в данной сфере будет продолжаться в этом направлении.

Вместе с тем не менее важной тенденцией в области международно-правового статуса личности является уточнение, конкретизация и наполнение новым содержанием прав и свобод, общих для всех категорий населения. Очевидно, что право, впервые закрепленное в середине прошлого века, не может существовать в неизменном состоянии почти шесть десятилетий. Сами стандарты осуществления того или иного права (свободы) непрерывно меняются. Особенно это касается фундаментальных прав, без соблюдения которых невозможно существование современного демократического общества. Одним из них является право на справедливое судебное разбирательство. Его значимость в наши дни определяется возросшим влиянием права на все стороны жизни общества: почти все социальные отношения в той или иной степени регулируются правовыми нормами. В свою очередь, защита предусмотренных этими нормами прав и свобод предполагает возможность каждого индивида прибегнуть к судебным механизмам. В правовом государстве именно суд ставит последнюю точку в любом правовом споре, а судебное решение подлежит обязательному исполнению. Вот почему реализация права на справедливое судебное разбирательство гарантирует каждому лицу эффективную защиту от возможных злоупотреблений третьих лиц и государства, а также дает возможность восстановить справедливость.

Право на справедливое судебное разбирательство в той или иной степени закреплено в различных международно-правовых документах. Можно назвать в этой связи статьи 8, 10 и 11 Всеобщей декларации прав человека 1948 года, статью 14 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 года, статью 6 Конвенции СНГ о правах и основных свободах человека 1995 года и т.д. В то же время для анализа указанного права наиболее предпочтительной представляется статья 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 года, принятой европейскими государствами в Риме. Выбор данного акта связан с богатой судебной практикой защиты предусмотренных им прав в деятельности уникального международного органа – Европейского суда по правам человека (далее – ЕСПЧ). Анализ этой практики дает возможность понять, как следует трактовать право на справедливое судебное разбирательство в наши дни.