



**ЭКОНОМИЧЕСКИЙ  
И СОЦИАЛЬНЫЙ СОВЕТ**

Distr.  
GENERAL

E/CN.4/2004/60  
31 December 2003

RUSSIAN  
Original: ENGLISH/FRENCH

**КОМИССИЯ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА**

Шестидесятая сессия

Пункт 11 предварительной повестки дня

**ГРАЖДАНСКИЕ И ПОЛИТИЧЕСКИЕ ПРАВА, ВКЛЮЧАЯ ВОПРОСЫ  
НЕЗАВИСИМОСТИ СУДЕЙ, ОТПРАВЛЕНИЯ ПРАВОСУДИЯ,  
БЕЗНАКАЗАННОСТИ**

**Доклад Специального докладчика по вопросу о независимости  
судей и адвокатов г-на Леандро Деспун**

## Резюме

Настоящий доклад Комиссии по правам человека является первым докладом Специального докладчика по вопросу о независимости судей и адвокатов, который был назначен на эту должность 14 августа 2003 года. Хотя в нем приводится отчет о деятельности прежнего и нынешнего Специального докладчика в 2003 году и содержится важное приложение с описанием ситуаций в разных странах, которые привлекли их внимание (E/CN.4/2004/60/Add.1), главная цель доклада состоит в том, чтобы ознакомить Комиссию с представлениями Специального докладчика о его миссии и его методах работы.

Для оценки сферы охвата мандата, его основных целей и приоритетов Специальный докладчик счел уместным начать со своего рода инвентаризации, с тем чтобы выявить весь комплекс тем и вопросов, имеющих отношение к мандату, на которые уже было обращено внимание Комиссии и ранее – Подкомиссии.

Как отмечалось в введении к разделу, озаглавленному "Основные темы и вопросы существа, учтенные Специальным докладчиком", на который Специальный докладчик предлагает обратить более пристальное внимание, тем самым помогая Комиссии проанализировать уже предпринятые ею действия, он намеревается сообщить о том, какие основные темы и вопросы будут затронуты им в его будущих докладах. Он также предполагает открыть форум для диалога со всеми соответствующими субъектами, с тем чтобы достичь определенного прогресса в деле обеспечения правосудия и соблюдения прав человека и способствовать укреплению в мире института судебной власти.

## СОДЕРЖАНИЕ

	<u>Пункты</u>	<u>Стр.</u>
Введение .....	1 - 3	6
I. КРУГ ВЕДЕНИЯ И МЕТОДЫ РАБОТЫ .....	4 - 14	6
A. Круг ведения .....	4 - 7	6
B. Методы работы .....	8 - 14	8
II. ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ СПЕЦИАЛЬНОГО ДОКЛАДЧИКА В 2003 ГОДУ .....	15 - 22	10
III. ОСНОВНЫЕ ТЕМЫ И ВОПРОСЫ СУЩЕСТВА, УЧТЕННЫЕ СПЕЦИАЛЬНЫМ ДОКЛАДЧИКОМ.....	23 - 27	12
Обзор работы Комиссии в 1994-2003 года (в рамке)		
A. ПРАВОВЫЕ И ИНСТИТУЦИОНАЛЬНЫЕ РАМКИ, СПОСОБНЫЕ ОБЕСПЕЧИВАТЬ ИЛИ, НАПРОТИВ, УЩЕМЛЯТЬ НЕЗАВИСИМОСТЬ СУДЕБНЫХ ОРГАНОВ И АДВОКАТУРЫ.....	27 - 42	15
1. Правовое государство и разделение властей как основы независимости судебной власти .....	28 - 29	15
2. Роль отправления правосудия в защите и поощрении прав человека .....	30 - 31	16
3. Финансовая независимость и подотчетность судебной власти .....	32	17
4. Структурные и институциональные препятствия для надлежащего функционирования и независимости судебной власти .....	33	17
5. Ограничения в деятельности судебной власти и адвокатуры.....	34	18
6. Промедления и затяжки в осуществлении судопроизводства.....	35	18
7. Беснаказанность .....	36 - 38	18

# СОДЕРЖАНИЕ (продолжение)

	<u>Пункты</u>	<u>Стр.</u>
8. Кодекс профессиональной этики судей и коррупция в судебной власти .....	39 - 40	19
9. Оздоровление судебной власти .....	41	20
10. Подготовка судей, адвокатов и ассессоров .....	42	20
В. ДРУГИЕ ПРОБЛЕМЫ ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ, КОТОРЫЕ МОГУТ СВИДЕТЕЛЬСТВОВАТЬ ОБ УЩЕМЛЕНИИ НЕЗАВИСИМОСТИ И БЕСПРИСТРАСТНОСТИ СУДЕЙ И АДВОКАТОВ И ПРАВА НА СПРАВЕДЛИВОЕ СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО .....	43 - 53	20
1. Дискриминационная практика в судебном аппарате, правовой системе и прокуратуре.....	44	21
2. Меры, способные ослаблять действие гарантий свободного выполнения своих функций судьями или адвокатами, или препятствия в их осуществлении .....	45 - 47	21
3. Давление и угрозы в отношении магистратов и адвокатов .....	48 - 49	22
4. Посягательства на принцип равенства в доступе к правосудию .....	50	23
5. Неудовлетворительное отправление правосудия в отношении несовершеннолетних и детей, находящихся в конфликте с законом .....	51	23
6. Несоразмерные наказания и наказания, идущие вразрез с международными правозащитными принципами.....	52	23
7. Разногласия между судебной властью и ассоциациями адвокатов .....	53	24

СОДЕРЖАНИЕ (продолжение)

	<u>Пункты</u>	<u>Стр.</u>
С. ОСОБЫЕ ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, КОТОРЫЕ МОГУТ ПРИВОДИТЬ К ПОСЯГАТЕЛЬСТВАМ НА НЕЗАВИСИМОСТЬ СУДЕЙ И АДВОКАТОВ И ПРЕПЯТСТВОВАТЬ НАДЛЕЖАЩЕМУ ОТПРАВЛЕНИЮ ПРАВОСУДИЯ.....	54 - 62	24
1. Правосудие, "государственные соображения" и защита национальной безопасности .....	54 - 55	24
2. Отправление правосудия в условиях чрезвычайного положения .....	56 - 57	25
3. Практика рассмотрения дел о преступлениях, связанных с терроризмом.....	58 - 59	25
4. Рассмотрение военными трибуналами дел гражданских лиц .....	60	26
5. "Революционное" правосудие.....	61	27
6. Убийства по мотивам чести и убийства, связанные с приданым или вдовством.....	62	27
D. ВОПРОСЫ, КАСАЮЩИЕСЯ МЕЖДУНАРОДНОГО УГОЛОВНОГО СУДА.....	63	27
E. СВОБОДА ВЫРАЖЕНИЯ МНЕНИЙ И СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ .....	64 - 66	28
IV. ВЫВОДЫ И РЕКОМЕНДАЦИИ .....	67-76	29

## **Введение**

1. Настоящий доклад является десятым ежегодным докладом<sup>1</sup>, представляемым Комиссии по правам человека с момента учреждения мандата в ее резолюции 1994/41. Действие мандата, который, согласно резолюции 1995/36, предусматривал учреждение должности "Специального докладчика по вопросу о независимости судей и адвокатов", было возобновлено на три года резолюцией 2003/43.
2. 14 августа 2003 года после консультаций Бюро Комиссии Председатель Комиссии назначил г-на Леандро Деспуи (Аргентина) преемником г-на Парамасвами (Малайзия), который весьма эффективно выполнял функции Специального докладчика с 1994 года и разработал практические методы работы и стимулирующий подход к широкому кругу предметных вопросов, имеющих отношение к мандату, за что он заслуживает большой признательности.
3. Учитывая короткое время, истекшее с момента его назначения, Специальный докладчик в своем первом докладе намеревается представить Комиссии следующее: обзор деятельности, проведенный в 2003 году, его понимание мандата и его методологический и предметный подход к вопросам, имеющим отношение к мандату.

## **I. КРУГ ВЕДЕНИЯ И МЕТОДЫ РАБОТЫ**

### **A. Круг ведения**

4. Специальный докладчик отметил, что причинами, побудившими Комиссию к учреждению мандата, стали ее озабоченность частыми нападениями на судей, адвокатов и сотрудников судов и осознание ею взаимосвязи между гарантиями для судей и адвокатов и серьезностью и частотностью нарушений прав человека. Кроме того, он отметил, что в рамках своей деятельности Комиссия разработала мандат, направленный на защиту всех лиц, подвергающихся какой-либо форме задержания или лишения свободы. Таким образом, Специальный докладчик, стремясь отразить прошлую работу Комиссии и учесть ее результаты, будет рассматривать все случаи, ситуации и проблемы, имеющие отношение как гражданскому, так и к военному правосудию, к обычным и специальным или исключительным судебным инстанциям, а также к некоторым видам задержания. Он будет проводить этот анализ с учетом деятельности других соответствующих

---

<sup>1</sup> См. E/CN.4/1995/39, E/CN.4/1996/37, E/CN.4/1997/32, E/CN.4/1998/39, E/CN.4/1999/60, E/CN.4/2000/61, E/CN.4/2001/65, E/CN.4/2002/72 и E/CN.4/2003/65, а также соответствующие исправления и добавления.

специальных докладчиков, механизмов и процедур Комиссии и будет работать в тесном сотрудничестве с ними.

5. Помимо этого, Специальный докладчик отметил, что к его мандату имеют отношение также ряд резолюций, принятых Комиссией за последние несколько лет и на ее пятьдесят девятой сессии. Он будет учитывать их при рассмотрении, в частности, вопросов равного доступа к надлежащему судопроизводству (резолюция 2003/44 о правах человека женщин в деятельности системы Организации Объединенных Наций, резолюция 2003/49 об инвалидах, резолюция 2003/50 о меньшинствах), прав человека и терроризма (резолюция 2003/68), образования в области прав человека для судей и адвокатов (резолюция 2003/70), безнаказанности (резолюция 2003/72) и целостности судебной системы (резолюция 2003/39). Кроме того, он не будет упускать из виду две другие важные резолюции, в которых всем специальным докладчикам было предложено разработать гендерный подход (резолюция 2003/44), а также подход на основе прав ребенка (резолюция 2003/86).

6. Наконец, Специальный докладчик принял к сведению нормативные рамки, в которых ему предстоит работать и которые его предшественник неоднократно упоминал, а также стремился укрепить их посредством разработки и популяризации Бангалорских принципов поведения судей (E/CN.4/2003/65, приложение), с тем чтобы поощрить и обеспечить подотчетность судебных инстанций.

7. Памятуя о вышеизложенном, Специальный докладчик понимает свой мандат, как мандат, включающий, в частности, следующие задачи, которые он считает одинаково важными и взаимозависимыми:

a) выявление, расследование и регистрация любых нарушений, связанных с ущемлением независимости судей, адвокатов и сотрудников судебных органов, а также выявление и регистрация любого прогресса, достигнутого в деле защиты и укрепления такой независимости, на основе, в частности, изучения утверждений и информации относительно конкретных ситуаций и проблем, доведенных до его сведения;

b) анализ основополагающих вопросов существа с целью вынесения рекомендаций, направленных на обеспечение и, в соответствующих случаях, укрепление независимости судебных органов и адвокатуры, а также на укрепление соответствующих нормативных механизмов;

c) поощрение консультативных услуг или технической помощи в целях укрепления судебных органов и адвокатуры, и консультирование заинтересованных государств-членов и оказание им помощи;

d) общая активизация деятельности, направленной на дальнейшее поощрение независимости судей и адвокатов.

## **В. Методы работы**

8. Специальный докладчик в целом поддерживает методы работы, описанные его предшественником (см. E/CN.4/1995/39, пункты 63-93) и изложенные в его дополнительных докладах. На основе этого Специальный докладчик в соответствующих случаях будет рассматривать элементы, обзор которых содержится в следующих пунктах.

9. Изучение конкретного положения в странах. Это изучение будет проводиться на основе утверждений и проблем, доведенных до его сведения, и, при необходимости, с учетом работы соответствующих специальных докладчиков Комиссии по странам и Комитета по правам человека. Кроме того, когда это необходимо и возможно, Специальный докладчик будет осуществлять поездки на места и наблюдение за судебными разбирательствами индивидуально или совместно с другими специальными докладчиками или механизмами и процедурами Комиссии. Деятельность такого рода, которая может требовать издания пресс-релизов, имеет чрезвычайно важное значение, поскольку она позволяет Специальному докладчику тщательно и непосредственно перепроверять утверждения в отношении ситуаций, затрагивающих либо отдельных лиц, судебные инстанции или адвокатуру как таковую. Для облегчения оценки прогресса и недостатков на основе анализа положения в странах и посещений Специальный докладчик будет подробно представлять соответствующую информацию в приложениях к основному докладу, а также анализировать вопросы существа и общие или конкретные тенденции в соответствующих разделах основного доклада.

10. Сообщения и призывы к незамедлительным действиям, направляемые правительствам. Они направляются в порядке реагирования на утверждения и ситуации, которые были доведены до сведения Специального докладчика и могут представлять угрозу независимости судей и/или прокуроров. Такие шаги будут предприниматься индивидуально или совместно с другими специальными докладчиками или механизмами и процедурами Комиссии и в случае необходимости могут приводить к изданию пресс-релизов. Специальный докладчик понимает, что призывы к незамедлительным действиям, сообщения и пресс-релизы являются инструментами, которыми следует пользоваться в соответствующих обстоятельствах, и что их можно использовать в



качестве профилактических или сдерживающих мер, в частности в таких ситуациях, как: постконфликтная ситуация или ситуация, когда вновь предлагаемое законодательство может представлять угрозу для независимости судей, или когда судьи или адвокаты, согласно утверждениям, подвергаются притеснениям, угрозам или сталкиваются с другими опасностями при исполнении своих обязанностей, или в связи с коррупцией в судебных инстанциях. С этой целью Специальный докладчик намеревается предпринимать действия по тем из утверждений, которые были перепроверены с помощью надежных источников. Он попытается разъяснить, что, согласно его пониманию, "удовлетворительным ответом" на сообщение или призыв к незамедлительным действиям является такой ответ, в котором идет речь об удовлетворительных гарантиях уважения независимости судей и адвокатов, а не просто разъясняются конституционные или правовые рамки соответствующего государства. В этой связи Специальный докладчик выражает беспокойство по поводу некоторых стандартных ответов, полученных от правительств в период 1994-2003 годов (см. раздел III ниже в настоящем докладе), и настойчиво стремится наладить текущий и позитивный диалог с правительствами в отношении препровождаемых им утверждений. Такое сотрудничество имеет приоритетное значение и представляет большой взаимный интерес.

11. Консультации. Они проводятся с правительствами (включая возможные посещения на месте); соответствующими механизмами и процедурами Организации Объединенных Наций (другими обладателями мандатов по географическим и тематическим специальным процедурам, договорными органами по правам человека и полевыми операциями Управления Верховного комиссара по правам человека и других департаментов, учреждений и организаций системы Организации Объединенных Наций, включая страновые группы); другими межправительственными организациями; неправительственными организациями; а также соответствующими национальными учреждениями и организациями, включая ассоциации судей и адвокатов. Такие консультации чрезвычайно важны не только для поощрения плодотворного сотрудничества с правительствами и профессиональными ассоциациями соответствующих государств, но и для дальнейшего применения последовательного и взаимодополняющего подхода к этому вопросу всей Организацией Объединенных Наций и другими субъектами.

12. Участие в международных, региональных и национальных совещаниях и мероприятиях. Это зависит от наличия ресурсов и личного графика Специального докладчика. Такое участие полезно с двух точек зрения: оно позволяет Специальному докладчику представлять свою работу и выносить рекомендации, а также обмениваться идеями и опытом, тем самым обогащая его подход к изложению своих мнений Комиссии.

13. Поощрение технической помощи. Специальный докладчик будет поддерживать такую помощь для укрепления судебных органов, с тем чтобы предупреждать любую попытку ущемления их независимости или развития коррупции в них, а также привлечь внимание к важности комплексного подхода к поддержке правительств, стремящихся включить международные правозащитные стандарты в национальные законы, политику и практику путем формирования устойчивых национальных потенциалов, позволяющих применять эти стандарты в судебных инстанциях. С этой целью он будет стремиться сотрудничать со всеми ответственными департаментами и учреждениями Организации Объединенных Наций и еще больше привержен задаче координации своей деятельности с другими докладчиками и механизмами по правам человека и укреплению сотрудничества со страновыми группами и отделениями Организации Объединенных Наций на местах.

14. Стимулирование нормотворческой и пропагандистской деятельности. Как и его предшественник, Специальный докладчик придает большую важность этой деятельности и будет активно проводить ее в период действия своего мандата.

## **II. ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ СПЕЦИАЛЬНОГО ДОКЛАДЧИКА В 2003 ГОДУ**

15. В следующих пунктах приводится резюме деятельности, осуществленной бывшим Специальным докладчиком с 1 января и до истечения срока действия его мандата в июле 2003 года, а также нынешнем Специальным докладчиком до конца 2003 года.

16. Консультации. Прежний Специальный докладчик 3-7 апреля 2003 года посетил Женеву, где он представил свой доклад Комиссии и встретился с представителями региональных групп, провел консультации с представителями правительств Венгрии, Гватемалы, Ирана, Малайзии, Мексики и Шри-Ланки, провел брифинг для заинтересованных НПО и лично встретился с представителями ряда других НПО. Нынешний Специальный докладчик 2-5 ноября 2003 года совершил поездку в Женеву для проведения брифингов по вопросам существа и административным вопросам, воспользовался этой возможностью для встречи с представителями правительств Венгрии и Российской Федерации, провел консультации с Межпарламентским союзом, который, особенно в своем Комитете по правам человека парламентариев, разработал соответствующую юридическую практику, а также встретился с представителями различных НПО, включая Международную комиссию юристов, организацию "Международная амнистия", Международную федерацию лиг по защите прав человека и Международную службу по правам человека. 6 ноября 2003 года он провел дополнительные консультации в Нью-Йорке с представителями Комитета юристов по

правам человека и Организации по наблюдению за соблюдением прав человека, а также НПО, занимающихся проблемами уязвимых групп.

17. Миссии/поездки. Каких-либо поездок на протяжении 2003 года организовано не было. Поскольку поездки в страны являются одним из существенных элементов его мандата, Специальный докладчик в настоящее время анализирует неудовлетворенные просьбы о миссиях, представленные его предшественником, и постоянно действующие приглашения, полученные до настоящего времени, за которые он благодарен соответствующим правительствам. Он намеревается в 2004 году совершить не менее двух поездок на места и надеется на плодотворное сотрудничество с правительствами соответствующих государств.

18. а) Сообщения и призывы к незамедлительным действиям, направленные государственным властям. С резюме направленных сообщений и призывов, а также ответов, полученных от правительств, можно ознакомиться в документе E/CN.4/2004/60/Add.1.

б) Пресс-релизы. Соответствующее резюме содержится в документе E/CN.4/2004/60/Add.1.

19. Сотрудничество с межправительственными и неправительственными организациями. В представленной выше информации о "консультациях" Специальный докладчик сослался на контакты с различными организациями. Он активно стремится продолжать и развивать тесное сотрудничество с Центром Организации Объединенных Наций по предупреждению международной преступности и другими соответствующими учреждениями, департаментами и механизмами Организации Объединенных Наций.

20. Сотрудничество со специальными докладчиками и рабочими группами Комиссии по правам человека. На протяжении 2003 года поддерживалось и будет поддерживаться в будущем тесное сотрудничество, особенно со Специальным докладчиком по вопросу о внесудебных казнях, казнях без надлежащего судебного разбирательства или произвольных казнях; Специальным докладчиком по вопросу о пытках; Специальным докладчиком по вопросу о поощрении и защите права на свободу мнений и их свободное выражение; Специальным представителем Генерального секретаря по вопросу о положении правозащитников; а также с Председателем-докладчиком Рабочей группы по произвольным задержаниям. Кроме того, бывший Специальный докладчик 23-27 июня 2003 года участвовал в Женеве в работе десятого ежегодного совещания специальных докладчиков/представителей, независимых экспертов и председателей рабочих групп по

специальным процедурам Комиссии по правам человека и программы консультативных услуг.

21. Поощрение технической помощи. В ходе своей поездки в Женеву в ноябре 2003 года Специальный докладчик обсудил проблемы технической помощи с компетентным персоналом УВКПЧ.

22. Пропагандистская деятельность. Бывший Специальный докладчик выступил на двухгодичной конференции Союза журналистов стран Содружества, состоявшейся в Коломбо, Шри-Ланка (25-28 февраля), в Латиноамериканском университете Мехико, Мексика (17-19 марта), и на тринадцатой конференции Содружества по вопросам права, проходившей в Мельбурне, Австралия (13-17 апреля).

### **III. ОСНОВНЫЕ ТЕМЫ И ВОПРОСЫ СУЩЕСТВА, УЧТЕННЫЕ СПЕЦИАЛЬНЫМ ДОКЛАДЧИКОМ**

23. С тем чтобы еще лучше оценить сферу охвата мандата, основные проблемы и будущие приоритеты, Докладчик приступил к инвентаризации работы, проделанной Комиссией и еще раньше Подкомиссией и затрагивающей его мандат, а также рассмотрел основные темы и вопросы существа, которые привлекли их внимание. Он полагает, что он должен организовать свою работу именно на этой основе, поскольку таким образом Комиссия могла бы извлечь пользу из уже прочно укоренившихся методов. Он также представляет содержащиеся во вставке выводы, которые вдохновляют его на статистический обзор прекрасной работы, проделанной после учреждения мандата в 1994 году.

24. Готовя рамки для своей работы, Специальный докладчик четко следовал духу своего круга ведения. Он также принял во внимание Венскую декларацию и Программу действий 1993 года, в которых в пункте I.27 было подтверждено, что каждому государству следует создать эффективную систему средств правовой защиты для рассмотрения жалоб в связи с нарушениями прав человека и что для этого необходимы независимые судебные органы и независимая адвокатура в полном соответствии с применимыми стандартами, содержащимися в международных договорах о правах человека. Как отметил г-н Сингхви в своем докладе (E/CN.4/Sub.2/1985/18) Подкомиссии, "современный международный порядок основан на органичной и абсолютной неделимости свободы, справедливости и мира. Понятно, что в мире, в котором мы живем, не может быть мира без справедливости, справедливости без свободы и свободы без прав человека" (пункт 74) и что "сила правовых институтов является известной формой гарантии законности и соблюдения

основных свобод и прав человека, а также недопущения отказа в правосудии и неправильности в его отправлении" (пункт 44).

25. В этих условиях отнюдь не удивляет большое число тем, которые уже были рассмотрены Организацией Объединенных Наций и на которые Специальный докладчик ссылается ниже. Речь идет о сложных предметах, которые тесно взаимосвязаны между собой и каждый из которых по-своему важен для того, чтобы судебная система в целом могла выполнить свою основную миссию, состоящую в предупреждении любых нарушений прав человека и основных свобод, при котором такие нарушения пресекались бы в соответствии с законом, виновные в них привлекались бы к ответственности, а пострадавшим обеспечивалось бы возмещение.

26. Специальный докладчик будет затрагивать учтенные темы, стремясь в каждом своем докладе пролить свет на приоритетные аспекты. Он также предлагает, чтобы этот тематический список служил в качестве исходных рамок для контактов между ним и различными собеседниками и источниками информации.

### **Обзор работы Комиссии в период 1994-2003 годов**

Из докладов, рассмотренных Комиссией на протяжении этих десяти лет, он выделяет следующее:

Специальный докладчик представил подробные сведения о ситуациях, привлечших его внимание в 102 государствах и территориях. Не излагая сведений о таких ситуациях в других странах, он сообщил о том, что предпринимал активные действия в отношении 23 других государств (призывы к незамедлительным действиям, сообщения или консультации с правительством). Иными словами, он пристально следил за положением в более чем 60% государств и территорий мира.

В докладах сообщается а) о 253 призывах к незамедлительным действиям правительствам 68 государств, направленных отдельно или совместно с другими специальными докладчиками, и о 270 сообщениях правительствам 90 государств; б) об ответах, представленных либо систематически, либо от случая к случаю, от менее одной трети соответствующих государств, которые не всегда вызывали удовлетворение Докладчика; с) о беседах с представителями примерно 30 государств; d) о посещениях 13 стран (от одного до трех раз) и о запросах, иногда настоятельных и неоднократных, в отношении поездок в 17 других стран.

Примерно за 10 лет работы Докладчик имел возможность: а) в отношении порядка десяти государств сообщить о судебных решениях или положениях, предусматривающих структурное укрепление независимости судебной власти и адвокатуры; б) в отношении двух десятков государств выразить свое удовлетворение или воодушевление в связи с судебными решениями или другими положениями, позволяющими ему приостановить свои действия по конкретным делам; с) в отношении 44 государств констатировать повсеместное отсутствие независимости судебной власти и/или препятствия для свободной адвокатской практики или выразить свою озабоченность в этой связи; и наконец, d) в отношении многих государств, особенно тех, которые находятся на этапе перехода к демократическому строю, предложить им в неотложном порядке воспользоваться технической помощью, с тем чтобы содействовать им в укреплении их институтов в целях эффективного отправления правосудия и соблюдения критериев независимости и беспристрастности.

С течением времени удлинился и стал более разнообразным список государств, в отношении которых Специальный докладчик выразил свою озабоченность, и если некоторые государства были упомянуты лишь один раз, то в отношении других напоминания были настойчивыми и неоднократными. Список включает как развитые, так и развивающиеся государства, как страны с передовым демократическим строем, так и государства, находящиеся на этапе перехода к демократии после вооруженного конфликта или вследствие изменений в политике и/или макроэкономике. В нем представлены все регионы мира, и, хотя Специальный докладчик выражал особую озабоченность в отношении государств на переходном этапе (особенно в Восточной и Центральной Европе и в Азии), ни в одном регионе мира положение нельзя считать полностью удовлетворительным. Иными словами, независимость судебной власти и адвокатов находится под угрозой повсюду в мире, хотя и в разной степени и иногда по довольно различным причинам или в разных условиях.

Тот факт, что Специальный докладчик неоднократно выражал озабоченность в отношении некоторых государств, является указанием на наличие в них угрозы для независимости судебной власти и адвокатов, но это отнюдь не доказывает, что положение в этих государствах хуже, чем в государствах, о которых упоминалось редко или не упоминалось вообще. По сути, частые ссылки на некоторые государства могли объясняться тем, что о них проще получить информацию, чем о других государствах, и тем, что правозащитные, национальные или заинтересованные в этой стране НПО активно, организованно и эффективно занимаются вопросом независимости судей и адвокатов. Как бы то ни было, можно сделать вывод о том, что о работе Комиссии мало-помалу все больше узнают в мире и что это стимулирует представление сведений о все большем числе государств.

**А. ПРАВОВЫЕ И ИНСТИТУЦИОНАЛЬНЫЕ РАМКИ, СПОСОБНЫЕ  
ОБЕСПЕЧИВАТЬ ИЛИ, НАПРОТИВ, УЩЕМЛЯТЬ НЕЗАВИСИМОСТЬ  
СУДЕБНЫХ ОРГАНОВ И АДВОКАТУРЫ**

27. Организация Объединенных Наций применяет в этом вопросе структурный подход. Речь идет не только о защите отдельных лиц, выполняющих работу судьи или связанных с ней; данный вопрос приобретает институциональный контекст: разделение властей, демократический режим и правовое государство. Именно поэтому г-н Сингхви еще в 1985 году заявил, что "концепции беспристрастности и независимости судебной власти [придающие правомерность судебной функции] предопределяют как отдельные признаки, так и организационные условия. ...Их отсутствие ведет к отказу в правосудии и подрывает доверие к судебному процессу. Необходимо отметить, что беспристрастность и независимость судебной власти являются скорее правом тех, кто ищет правосудия, чем привилегией самой судебной власти"<sup>2</sup>.

**1. Правовое государство и разделение властей  
как основы независимости судебной власти**

28. Являясь основами демократической системы, правовое государство и разделение властей имеют также ключевое значение для отправления правосудия с соблюдением гарантий независимости, беспристрастности и гласности. Эти гарантии в разной степени закреплены в правовых системах различных стран мира посредством конституционных и правовых текстов, а также в судебной практике. Они также имеют универсальную сферу действия, учитывая, что, как это подтвердил предыдущий Специальный докладчик в 1995 году (E/CN.4/1995/39), "требования независимой и беспристрастной судебной системы"<sup>3</sup> ... заложены как в естественном, так и в позитивном праве" и "на международном уровне источники этого права можно найти в договорных обязательствах, обычных обязательствах и общих принципах права" (пункт 32); кроме того, "общая практика обеспечения независимости и беспристрастности судебной системы принята государствами как вопрос права и, следовательно, представляет собой международный обычай по смыслу статьи 38 1) b) Статута Международного Суда" (пункт 35). Таким образом, Докладчик полагает, что их защита при любых обстоятельствах является

---

<sup>2</sup> E/CN.4/Sub.2/1985/18 и Add.1-6, пункт 75.

<sup>3</sup> Требование, подтвержденное теорией и практикой международных договорных органов, а также их развитием на международном уровне; в этой связи особую ценность представляют постановления и заключения Межамериканского суда по правам человека.

существенно важным аспектом его мандата. Вместе с тем именно национальным институтам надлежит прежде всего обеспечивать эту защиту, и международные действия, в том числе действия Специального докладчика, могут иметь в этой связи лишь дополняющий характер.

29. Предыдущий Специальный докладчик подкрепил представление о том, что правовое государство предполагает судебный надзор (или его эквивалент) за конституционностью или законностью решений исполнительной власти, административных актов и законов. Он подчеркнул, что такой надзор не должен восприниматься в ракурсе межведомственного соперничества между судебной, исполнительной и законодательной ветвями власти, а действовать в качестве сдерживающего механизма для предупреждения возможных авторитарных отклонений и обеспечения верховенства права при любых обстоятельствах. Специальный докладчик разделяет его мнение о том, что стремление к ограничению или даже отмене этих полномочий судебного надзора таит в себе угрозу покушения на независимость правосудия, и намеревается внимательно следить за такими отклонениями.

## **2. Роль отправления правосудия в защите и поощрении прав человека**

30. В любом демократическом обществе судья является стражем прав и основных свобод. Судьи и суды фактически берут на себя полномочия по судебной защите прав человека, реализации права на правовую защиту, борьбе с безнаказанностью и осуществлению права на возмещение, что находит свое отражение, в частности, в следующем:

- a) различных судебных процедурах защиты индивидуальных или коллективных прав лиц;
- b) уголовном судопроизводстве, гарантирующем как надлежащее отправление правосудия в соответствии с международными нормами, касающимися справедливого и равноправного судебного рассмотрения, так и права подсудимых, потерпевших и правопреемников;
- c) преследовании, осуждении и наказании в судебном порядке лиц, ответственных за нарушения прав человека;
- d) контроле за соответствием национальных норм и актов исполнительной власти международному праву прав человека, главным образом посредством процедур надзора



или контроля (прямого или косвенного, в установленном порядке или в порядке исключения) конституционности и законности этих норм и актов;

е) разработке практики, включающей международные нормы и стандарты в области отправления правосудия и прав человека и четко определяющей сферу охвата и содержание прав и основных свобод, а также обязанности властей.

31. Что касается роли правосудия в деле защиты и поощрения прав человека, то Специальный докладчик с удовлетворением отмечает факт награждения Нобелевской премией мира 2003 года иранского адвоката и судью д-ра Ширин Эбади, которая приобрела широкую известность благодаря своей непоколебимой приверженности делу соблюдения прав человека и обеспечению равенства мужчин и женщин. Ее замечательная деятельность и признание ее заслуг вдохновляют всех судей и адвокатов мира на защиту прав человека и независимости правосудия.

### **3. Финансовая независимость и подотчетность судебной власти**

32. Разумеется, судебная власть, для того чтобы она могла эффективно и независимо функционировать, должна располагать как бюджетом, необходимым для ее функционирования, так и финансовой независимостью от исполнительной и законодательной власти. В противном случае может развиваться коррупция и другие аналогичные виды практики, в частности протекционизм. Эта бюджетная независимость должна сочетаться с эффективным внешним аудитом. Специальный докладчик намеревается уделить этим вопросам надлежащее внимание (см. раздел III, А.8, касающийся коррупции).

### **4. Структурные и институциональные препятствия для надлежащего функционирования и независимости судебной власти**

33. Из вышеизложенного явствует, насколько важным аспектом работы Специального докладчика, направленной на устранение отмеченных недостатков, является выявление и рассмотрение структурных и институциональных трудностей, способных препятствовать надлежащему функционированию и независимости судебной власти. В действительности целый ряд бедных и развивающихся государств, как и государств, переживших период вооруженного конфликта или находящихся на этапе демократических и институциональных преобразований, стремятся создать эффективную судебную власть и гарантировать независимость магистратов и адвокатов. Вместе с тем различные причины - общая скудность финансовых ресурсов, неадекватность законов, касающихся судебной власти, отсутствие обновленного уголовного и уголовно-процессуального

кодекса, отсутствие надлежащей подготовки в соответствии с международными правозащитными принципами у сотрудников органов правосудия или административных органов, а также недостаточная техническая оснащенность - могут становиться препятствием для реализации политической воли этих государств, и поэтому важно как можно раньше и по согласованию с ними налаживать международное сотрудничество, с тем чтобы помочь им в осуществлении их целей.

## **5. Ограничения в деятельности судебной власти и адвокатуры**

34. Эти ограничения могут вытекать из применения исключительного законодательства вслед за объявлением чрезвычайного положения или из действия обычного законодательства, чаще всего касающегося национальной безопасности. Этот вопрос, учитывая его масштабность и разнообразные последствия, рассматривается отдельно в разделе III ниже.

## **6. Промедления и задержки в осуществлении судопроизводства**

35. Этот вопрос касается многих государств и может возникать вследствие как структурных или функциональных проблем, так и политического вмешательства в функционирование судебной власти. Учитывая ограничения, которые это накладывает на работу судей и адвокатов, данный вопрос заслуживает внимания в той мере, в какой промедление в отправлении правосудия может приводить либо к отказу в правосудии, либо даже к безнаказанности. Специальный докладчик отмечает, что некоторые государства, особенно серьезно сталкивающиеся с этой проблемой в силу структурных проблем и других обстоятельств, задействовали судебные институты, основанные на традиции, одним из которых является "гакака" в Руанде.

## **7. Безнаказанность**

36. Этот вопрос заботит Комиссию уже давно, и ее резолюция 2003/72 показывает всю его актуальность и серьезность.

37. Явления безнаказанности представляют собой нарушения прав пострадавших на истину, правосудие и возмещение. Они могут возникать в результате политического вмешательства в деятельность судебной власти и ограничений в осуществлении права на защиту или по другим обстоятельствам (например, вследствие структурной неспособности судебной системы обеспечивать свое функционирование или осуществлять судопроизводство в разумные сроки). Помимо этого, Специального докладчика беспокоят декреты исполнительной власти или законы, принимаемые парламентом,

которые фактически освобождают лиц, виновных в нарушениях прав человека, от любого преследования или предусматривают их амнистию: как таковые они являются серьезным препятствием для отправления правосудия и возможных процессов примирения на основе обеспечения справедливости.

38. Безнаказанность неизбежно оборачивается внутренним разладом в государстве, который выходит далеко за пределы судебной системы. Именно об этом свидетельствуют многие решения, принятые, в частности, Комитетом по правам человека Организации Объединенных Наций и Комитетом по правам человека парламентариев Межпарламентского союза. Поэтому для оказания государствам помощи в укреплении средств борьбы с безнаказанностью Комиссии будет важно получить результаты исследования образцовой практики, о проведении которого она просила Генерального секретаря Организации Объединенных Наций.

#### **8. Кодекс профессиональной этики судей и коррупция в судебной власти**

39. Комиссия выразила озабоченность в связи с распространенностью и масштабами, которые приобрело в мире явление коррупции в системе судебной власти. Это явление выходит далеко за пределы экономической коррупции в виде нецелевого использования средств, выделяемых судебной системе парламентом, или в виде выплаты "чаевых" (практики, которой, к тому же, могут способствовать низкие оклады судей). Оно может быть также связано с внутренними административными проблемами судебной власти (отсутствием гласности, системой доходных мест) или обретать форму заинтересованного участия в судопроизводстве и вынесении судебных решений вследствие политизации судебной власти, клановой зависимости судей или любых форм судебного протекционизма. И это тем более серьезно, что призвание судей и сотрудников судебных органов заключается в нравственном авторитете и обеспечении надежной и беспристрастной правовой защиты всего общества в случае посягательства на его права.

40. Помимо серьезности таких деяний, сам тот факт, что в некоторых странах общественность повсеместно воспринимает судебную власть как коррумпированную, влечет за собой особенно тяжелые последствия: недоверие к правосудию воистину отравляет демократию и процесс развития и способствует увековечению коррупции. В этой связи нормы судебной этики приобретают важнейшее значение. Как подчеркивается в практике Европейского суда по правам человека<sup>4</sup>, судьи должны не

---

<sup>4</sup> См., среди прочего: решение от 9 июня 1998 года по делу *Инкал против Турции*, (Incal c. Turquie, Exp. No 41/1997/825/1031, para. 65) и решение от 25 февраля 1997 года по делу *Финдлей против Соединенного Королевства* (Findlay c. Royaume-Uni, para. 73).

только следовать объективным критериям беспристрастности, но и демонстрировать их соблюдение; в демократическом обществе ключевое значение имеет то доверие, которое подсудимые должны питать к судам. В этой связи дается оценка всей важности распространения и практического осуществления Бангалорских принципов поведения судей, авторы которых уделили большое внимание двум основным традиционным правовым системам (обычному праву и гражданскому праву) и которые Комиссия приняла к сведению на своей пятьдесят девятой сессии.

## **9. Оздоровление судебной власти**

41. В переходные периоды, которые следуют за внутренним вооруженным конфликтом или свержением диктаторского, авторитарного или особенно коррумпированного режима, логично, что желающих остаться на своих постах судей, замешанных в нарушениях прав человека и коррупции, привлекают к ответственности. Но даже в этих случаях должны строго соблюдаться международные нормы, касающиеся справедливого судебного разбирательства, и Основные принципы независимости судебных органов. В противном случае такое оздоровление, вместо того чтобы укрепить судебную власть, может ослабить ее и нанести ущерб ее независимости. Специальный докладчик будет уделять внимание этим угрозам.

## **10. Подготовка судей, адвокатов и ассессоров**

42. Комиссия настоятельно подчеркнула необходимость того, чтобы судьи, адвокаты и ассессоры повсюду в мире, помимо получения юридического образования, проходили подготовку по вопросам международных и региональных норм в области прав человека (см. резолюцию 2003/70), включая ряд принципов, принятых Организацией Объединенных Наций в связи с деятельностью судебных органов. Необходимо всячески поощрять такую подготовку для прочного усвоения ценностей независимости и беспристрастности и предупреждения коррупции в судебной власти.

## **В. ДРУГИЕ ПРОБЛЕМЫ ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ, КОТОРЫЕ МОГУТ СВИДЕТЕЛЬСТВОВАТЬ ОБ УЩЕМЛЕНИИ НЕЗАВИСИМОСТИ И БЕСПРИСТРАСТНОСТИ СУДЕЙ И АДВОКАТОВ И ПРАВО НА СПРАВЕДЛИВОЕ СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО**

43. В качестве иллюстрации Специальный докладчик с учетом предыдущей работы Комиссии сообщает о проблемах функционирования другого рода, которые зачастую усугубляют друг друга и влекут за собой особенно серьезные последствия, в частности в связи с ранее упомянутыми угрозами.

**1. Дискриминационная практика в судебном аппарате, правовой системе и прокуратуре**

44. В духе резолюций 2003/44 и 2003/50 Комиссии Специальный докладчик будет уделять внимание дискриминационной практике в отношении женщин и лиц, принадлежащих к национальным, этническим, религиозным или языковым меньшинствам, а также к коренному населению и автохтонным народам, практике, которая фактически сдерживает их доступ к юридическим профессиям или заставляет их сталкиваться с неравенством в сфере трудоустройства, продвижения по службе, увольнения и т.п.

**2. Меры, способные ослаблять действие гарантий свободного выполнения своих функций судьями или адвокатами, или препятствия в их осуществлении**

45. Посягательства на независимость и беспристрастность магистратов могут не только происходить в связи с лишением судей их должностей, но и вытекать из действующей системы их назначения, продвижения по службе или перевода на другое место работы. В этом отношении Специальный докладчик обращает внимание на Замечание общего порядка № 13 Комитета по правам человека о том, что понятие "компетентного, независимого и беспристрастного суда, созданного в соответствии с законом", содержащееся в статье 14 Пакта, порождает различные вопросы в отношении "порядка назначения судей, требований, предъявляемых при назначении, и срока их полномочий; в отношении условий, регулирующих продвижение по службе, передачу и прекращение их функций, а также в отношении фактической независимости судебной власти от исполнительной и законодательной властей". Во многих странах судьи назначаются на временной основе, и такая ненадежность пребывания в должности делает их особенно уязвимыми перед угрозами их независимости.

46. Кроме того, свобода ассоциации и выражения мнений адвокатами и поверенными имеет существенно важное значение для их практики и должна быть закреплена и гарантирована в законодательном порядке. Поэтому Специальный докладчик намеревается сообщать о любых попытках пресечения или ограничения независимого функционирования адвокатуры.

47. Специальный докладчик планирует продолжать практику своего предшественника и в консультации с соответствующими профессиональными организациями реагировать всякий раз, когда до его сведения будет доводиться информация о любых инициативах,

касающихся статуса магистратов или адвокатов и способных ограничивать их независимость.

### **3. Давление и угрозы в отношении магистратов и адвокатов**

48. Как представляется, среди всех юристов-профессионалов судьи и адвокаты сталкиваются с наиболее серьезными рисками. Специальный докладчик разделяет мнения, выраженные г-ном Сингхви в 1985 году (E/CN.4/Sub.2/1985/18 и Add.1-6, пункт 81) о том, что "обязанности присяжного заседателя и ассессора и функции адвоката являются совершенно различными, но их независимость также предполагает бесстрашное и добросовестное выполнение своих обязанностей в условиях защиты от вмешательства исполнительной или законодательной власти или даже судебной власти, равно как и от вмешательства других лиц... По примеру судей присяжные заседатели и ассессоры также обязаны быть беспристрастными и независимыми. Однако беспристрастность адвоката может отличаться от беспристрастности судьи, присяжного заседателя или ассессора, но он должен быть свободен от внешнего давления и вмешательства. Его долг - представлять своих клиентов и их дела и защищать их права и законные интересы, и при исполнении этого долга он должен быть независимым, с тем чтобы стороны судебного процесса могли доверять лицам, представляющим их при отправлении правосудия, и чтобы адвокаты как профессиональное сословие могли сопротивляться давлению и вмешательству".

49. Вместе с тем работа Комиссии за примерно десятилетний период показывает, насколько часто судьи и адвокаты подвергаются рискам, которые на практике могут доходить до притеснений, запугивания или угроз, в том числе физического насилия и убийства, произвольного ареста и задержания, ограничения свободы передвижения и, наконец, экономических или иных санкций за меры, принимаемые ими в соответствии с признанными и закрепленными в кодексе профессиональной этики обязанностями и нормами. Что касается адвокатов, то такие ситуации нередко возникают вследствие того, что правительства отождествляют их с целями их клиентов, особенно в деликатных с политической точки зрения делах. Таким образом, если судьи и адвокаты могут попадать в такие ситуации и если государство не принимает законодательных мер для их предупреждения и нормализации, независимость судей и адвокатов обеспечить невозможно. Поэтому Специальный докладчик будет особенно тщательно следить за такими фактами, которые, как констатируется в приложении к настоящему докладу, представляют собой наиболее вопиющие ситуации в странах, доведенные до его сведения.

#### **4. Посягательство на принцип равенства в доступе к правосудию**

50. Даже в тех случаях, когда закон закрепляет принцип равенства, практика большинства стран показывает, что некоторые группы лиц по разным причинам не имеют доступа к правосудию или этот доступ в любом случае не предоставляется на основе равенства с остальной частью населения. В этом отношении Комиссия более конкретно отметила в своих резолюциях особое положение, в котором могут оказываться женщины (резолюция 2003/44), инвалиды (резолюция 2003/49) и этнические, религиозные и языковые меньшинства (резолюция 2003/50), а также лица, находящиеся в положении крайней бедности или инфицированные ВИЧ или больные СПИДом, и коренные и автохтонные народы. Специальный докладчик намеревается уделять постоянное и приоритетное внимание ситуациям такого рода, учитывая тот факт, что в сфере прав человека ключевое значение имеет не только их нормативное закрепление, но и прежде всего - пользование ими всех лиц.

#### **5. Неудовлетворительное отправление правосудия в отношении несовершеннолетних и детей, находящихся в конфликте с законом**

51. В духе резолюции 2003/86 Комиссии Специальный докладчик намеревается укреплять свое сотрудничество с компетентными органами и специализированными учреждениями Организации Объединенных Наций. Он будет уделять особое внимание соблюдению принципа, согласно которому несовершеннолетние должны подпадать под специальную юрисдикцию и пользоваться рядом норм, призванных обеспечить им особую защиту ввиду их возраста и правового статуса для содействия их развитию и их социальной реинтеграции. В этом отношении он будет учитывать решения, в частности, Комитета по правам ребенка и Комитета по правам человека, который установил, что несовершеннолетние должны пользоваться такими же гарантиями и средствами защиты, как и взрослые, в силу статьи 14 Пакта о гражданских и политических правах и что любой ребенок без какой-либо дискриминации имеет право на меры защиты, продиктованные его положением несовершеннолетнего, будь то со стороны семьи, общества или государства.

#### **6. Несоразмерные наказания и наказания, идущие вразрез с международными правозащитными принципами**

52. К числу дел, вызвавших озабоченность Комиссии в последние годы, относятся случаи назначения смертной казни инвалидам и наказаний, соразмерных тяжести деяний, повлекших за собой осуждение. Она призвала государства, в которых возникали такие ситуации, пересмотреть свое законодательство и свою практику.

## **7. Разногласия между судебной властью и ассоциациями адвокатов**

53. В той мере, в какой эти разногласия, особенно имеющие устойчивый характер, могут оказывать отрицательное воздействие на надлежащее отправление правосудия и независимость, в частности адвокатов, предыдущий Специальный докладчик рекомендовал создать внутренние механизмы для их урегулирования и сам работал в этом направлении.

### **С. ОСОБЫЕ ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, КОТОРЫЕ МОГУТ ПРИВОДИТЬ К ПОСЯГАТЕЛЬСТВАМ НА НЕЗАВИСИМОСТЬ СУДЕЙ И АДВОКАТОВ И ПРЕПЯТСТВОВАТЬ НАДЛЕЖАЩЕМУ ОТПРАВЛЕНИЮ ПРАВОСУДИЯ**

#### **1. Правосудие, "государственные соображения" и защита национальной безопасности**

54. В ряде государств действует законодательство, допускающее подсудность лиц, подозреваемых в подрыве государственной безопасности, судебным органам с таким же названием, состав и процедуры которых часто далеки от требований, установленных в статье 14 Международного пакта о гражданских и политических правах. Как правило, эти суды заседают в первой и второй инстанциях в закрытом режиме и выносят весьма суровые приговоры. В некоторых странах они уполномочены функционировать в любое время, хотя и применяют процедуры, сходные с процедурами чрезвычайных трибуналов.

55. Кроме того, в значительном числе государств имеются законы, дающие исполнительной власти право давать распоряжения о задержании лиц, подозреваемых в посягательстве на государственную безопасность или в планировании такого посягательства, и удерживать их под стражей без предъявления обвинения и без суда, а подчас и в тайных местах и даже без доступа к каким-либо средствам правовой защиты и к защитнику в течение многократно возобновляемых периодов, которые нередко могут не ограничиваться по времени. Вполне понятно, что в той мере, в какой эти законы частично или полностью замыкаются на судебный аппарат, Специальный докладчик продолжит работу над этим вопросом в тесном сотрудничестве с Рабочей группой по произвольным задержаниям.



## **2. Отправление правосудия в условиях чрезвычайного положения**

56. Почти во всех странах мира действуют конституционные или законодательные положения, санкционирующие объявление чрезвычайного положения в порядке реагирования на целый ряд чрезвычайных обстоятельств, начиная от войн, конфликтов или внутренних беспорядков и кончая стихийными бедствиями. Хотя этот институт предусмотрен принципами верховенства права, которые требуют соблюдения конкретных условий при объявлении чрезвычайного положения и создания особых условий для гарантирования соблюдения прав человека, весьма часто это приводит к грубым нарушениям прав человека и серьезным посягательствам на независимость судебной власти и адвокатской практики.

57. Эти вопросы вызывали большую озабоченность Специального докладчика все те годы, когда ему как Специальному докладчику Подкомиссии было поручено рассматривать вопрос о правах человека в условиях чрезвычайного положения. Он просит обратить особое внимание на пункт 9 "Руководящих принципов разработки законодательства о чрезвычайном положении", озаглавленный "Последствия чрезвычайного положения для судебной власти"<sup>5</sup>.

## **3. Практика рассмотрения дел о преступлениях, связанных с терроризмом**

58. Неуклонно растет число жалоб на несоблюдение правительствами международно признанных судебных гарантий в делах о преступлениях, связанных с терроризмом. Помимо этого усиливалось также беспокойство некоторых правительств и правозащитников в связи с последствиями борьбы против терроризма для соблюдения законности. Терроризм является одним из наиболее отвратительных явлений, с которыми ведется и должна вестись решительная борьба. В этой связи Докладчик не может не уделять должного внимания в своей работе резолюции 2003/68 Комиссии, резолюции 57/219 Генеральной Ассамблеи и резолюции 1456 (2003) Совета Безопасности, в которых содержится настоятельное требование того, чтобы меры, принимаемые для борьбы с терроризмом, предусматривали соблюдение обязательств, вытекающих из принципов международного права и, более конкретно, международного права прав человека, международного беженского права и международного гуманитарного права, а также согласовывались с рядом других аналогичных документов, включающих: Замечание общего порядка № 29 Комитета по правам человека; Заявление Комитета против пыток от 22 ноября 2001 года; Заявление Комитета по ликвидации расовой дискриминации; Совместное заявление специальных докладчиков от 27 июня 2003 года;

---

<sup>5</sup> См. доклад Подкомиссии в документе E/CN.4/Sub.2/1991/28.

Руководящие принципы в отношении прав человека и борьбы с терроризмом Комитета министров Совета Европы от 15 июля 2002 года; доклад и резолюцию Межамериканской комиссии по правам человека от 12 декабря 2001 года, озаглавленные "Терроризм и права человека".

59. Специальный докладчик напоминает, что его предшественник уже выражал озабоченность по поводу практики использования в некоторых странах "анонимных" судей и "невидимых свидетелей", которая приводила к грубым нарушениям в судопроизводстве и противоречит положениям статьи 14 Международного пакта о гражданских и политических правах. Он также выражал глубокое беспокойство в связи с тем, что лица, подозреваемые в террористической деятельности, включая несовершеннолетних, могли подвергаться задержанию и обращению в нарушение норм, закрепленных в применимых международных договорах, и изыматься из сферы правосудия. Наконец, он выражал беспокойство по поводу принятия ряда законов или декретов, которые под предлогом борьбы с терроризмом и обеспечения безопасности санкционируют несоблюдение норм, закрепленных в международном праве, и применение которых может становиться серьезным препятствием для независимости судебной власти и осуществления прав на защиту.

#### **4. Рассмотрение военными трибуналами дел гражданских лиц**

60. Использование военных или особых трибуналов для рассмотрения дел гражданских лиц в интересах государственной безопасности, в условиях чрезвычайного положения или во имя борьбы с терроризмом представляет собой серьезную проблему. Эта практика, к сожалению осуществляемая в текущем порядке, противоречит всем международным и региональным нормам, а также принятой судебной практике. Так, Комитет по правам человека неоднократно подтверждал, что военные суды могут рассматривать только дела, связанные с обвинением военнослужащих в преступлениях или правонарушениях, совершаемых в военной области. Межамериканский суд по правам человека накопил богатую судебную практику в этой связи и также считает, что рассмотрение дел гражданских лиц в военных судебных инстанциях является нарушением права на справедливое судебное разбирательство и принципа подсудности "естественному судье". Европейский суд по правам человека также подтвердил этот принцип: хотя в европейской системе военные суды не уполномочены рассматривать дела гражданских лиц, он действительно выразил свое мнение по поводу деятельности судов государственной безопасности в составе гражданских и военных судей. Что касается Африканской комиссии по правам человека и народов, то она постановила, что рассмотрение военными трибуналами дел гражданских лиц противоречит статьям 6 и 7 Африканской хартии и Основным принципам независимости судебных органов.

## **5. "Революционное" правосудие**

61. Очевидно, что так называемые "революционные трибуналы" по своему характеру не соответствуют международно признанным критериям отправления правосудия, а их состав и процедуры, как правило, предусматривающие упрощенное и ускоренное судопроизводство, отнюдь не предполагают соблюдения гарантий справедливого судебного разбирательства, в частности принципа независимости и беспристрастности. Такая практика должна по-прежнему входить в число вопросов, вызывающих озабоченность Комиссии.

## **6. Убийства по мотивам чести и убийства, связанные с приданным или вдовством**

62. Вопрос об "убийствах по мотивам чести", включая убийства, связанные с приданным или вдовством, заслуживал внимания предыдущего Специального докладчика, который рассматривал его в консультации со Специальным докладчиком по вопросу о внесудебных казнях, казнях без надлежащего судебного разбирательства или произвольных казнях. Большинство таких убийств, соответствующих исконным традициям, остаются безнаказанными, а когда совершившие их лица привлекаются к ответу, суды обычно толкуют защиту чести семьи и традиций в качестве смягчающего обстоятельства. В некоторых случаях уголовный кодекс может даже предусматривать в отношении преступлений по мотивам чести менее суровые наказания. В духе резолюции 2003/44 Комиссии Специальный докладчик полагает, что неизбежная дискуссия о методах обеспечения уважения к некоторым традиционным ценностям не должна предполагать отказа от гарантирования прав женщин в соответствии с принципами Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин и других международных договоров по правам человека.

## **D. ВОПРОСЫ, КАСАЮЩИЕСЯ МЕЖДУНАРОДНОГО УГОЛОВНОГО СУДА**

63. Специальный докладчик намеревается тщательно следить за развитием ситуации с учреждением Международного уголовного суда и поддерживать укрепление Статута и процедур этой важной судебной инстанции. Его предшественник критиковал отказ некоторых государств ратифицировать Римский статут и кампанию, которую они вели с целью заключения двусторонних соглашений с государствами-членами в соответствии со статьей 98 Статута, с тем чтобы помешать Международному уголовному суду возбуждать преследования против лиц под их юрисдикцией, находящихся в этих государствах. Что

касается статьи 16 Римского статута, которая, несомненно, открывает путь к возможному политическому вмешательству членов Совета Безопасности в деятельность Прокурора, то Докладчик также выразил озабоченность<sup>6</sup> по поводу того, что на практике речь идет о наделении Совета Безопасности важным "полномочием выносить решения об отсрочке расследования или уголовного преследования на год или более. Эта политическая роль Совета Безопасности в вопросе об осуществлении полномочий Суда в области расследования или уголовного преследования может (в зависимости от того, как выполняется эта роль) нанести серьезный ущерб независимости Суда, который не сможет расследовать ситуации, которые с политической точки зрения являются деликатными для того или иного постоянного члена Совета, который, конечно, обладает правом вето [...]. Можно лишь надеяться, что Совет Безопасности будет с осторожностью использовать свои полномочия в интересах всего международного сообщества".

#### **Е. СВОБОДА ВЫРАЖЕНИЯ МНЕНИЙ И СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ**

64. В своем докладе от 1995 года (E/CN.4/1995/39, пункт 61) предыдущий Специальный докладчик сообщал следующее: "В эпоху быстрого развития коммуникационных технологий подчас становится трудно уравновесить, с одной стороны, свободу выражения мнений (и соответствующее право на информацию) и, с другой стороны, требования справедливого судебного разбирательства (подразумевающие независимость и беспристрастность судебной системы)". Помимо ограничений, которые налагает в этой области судебная этика, и не забывая о необходимости обеспечивать защиту судей и адвокатов "от давления, которое прямо или косвенно может влиять на изменение их мнения в ущерб законности, будь то в рамках конкретного дела или с точки зрения общего подхода", необходимо также "проявлять крайнюю осторожность, с тем чтобы излишне не ограничивать свободу выражения мнений. Необходимо тщательно изучить этот вопрос и надлежащим образом уравновесить эти два конкурирующих или в равной степени важных права".

65. В этой связи Специальный докладчик собирается сослаться на важную практику Международного уголовного трибунала по Руанде, который 3 ноября 2003 года, осудив учредителей и ведущих радио- и телеканалов и бывшего редактора одного журнала в качестве лиц, непосредственно виновных в геноциде 1994 года, постановил, что подстрекательство к этническому насилию в средствах массовой информации равнозначно физическому совершению преступления.

---

<sup>6</sup> См. E/CN.4/1999/60, пункты 39 и 40.

66. Учитывая многогранные аспекты этого вопроса, Специальный докладчик намеревается работать в тесном сотрудничестве со своим коллегой, которому поручен вопрос о свободе мнений и их свободном выражении.

#### **IV. ВЫВОДЫ И РЕКОМЕНДАЦИИ**

67. Из тщательного анализа десятилетней работы Комиссии следует, что в вопросе о независимости судей и адвокатов она применяла прежде всего структурный подход, т.е. подход, связанный с функционированием всего судебного аппарата. Согласно этому подходу, в демократическом обществе разделение властей, правовое государство и принцип законности неотделимы друг от друга<sup>7</sup>. Вопрос состоит не в проведении строго нормативного анализа судебной системы, а скорее в изучении ее практического функционирования с учетом того, что социальные, экономические и культурные факторы могут препятствовать практическому осуществлению прав некоторых групп, сталкивающихся с колоссальными трудностями в деле получения доступа к правосудию, как это, например, происходит в случае инвалидов или лиц, находящихся в положении крайней нищеты.

68. В то же время качество отправления правосудия непосредственно влияет на демократию и развитие государств. Это является одной из причин, по которым Специальный докладчик придает столь большую важность тому, чтобы заинтересованные государства могли воспользоваться технической помощью, направленной на укрепление судебной власти, и намеревается предоставить себя в их распоряжение, опираясь на услуги, предлагаемые Управлением Верховного комиссара по правам человека и другими учреждениями. Поэтому он также надеется на возможность развить плодотворное сотрудничество с различными организациями и учреждениями, которые проводят важную работу в целях обличения коррупции, выявления и анализа ее механизмов и ее предупреждения.

69. Количество полученных утверждений (см. E/CN.4/2004/60/Add.1) показывает, в какой степени независимость судебной власти и адвокатуры, а также их сотрудников продолжает подвергаться угрозам во многих странах. В этой связи Специальный докладчик намеревается воздать должное тем судьям, адвокатам и ассессорам, которые,

---

<sup>7</sup> Эта концепция подкрепляется решением Межамериканского суда по правам человека, который сделал вывод о том, что "в демократическом обществе органично присущие права и свободы индивида, гарантии и правовое государство составляют триаду, каждый из компонентов которой определяется, дополняется и обретает смысл при взаимодействии с другими компонентами".

невзирая на весьма серьезные личные риски, стремятся защитить правовое государство и обеспечить правосудие для всех, кто имеет дело с судебным аппаратом. Судьи и адвокаты хорошо показывают себя в качестве основных защитников прав человека, пользование которыми всеми лицами непосредственно зависит от надлежащего отправления правосудия.

70. Специальный докладчик убежден в том, что прямым источником нарушений права на справедливое судебное разбирательство являются институциональные недостатки и функциональные проблемы, затрудняющие работу судей и адвокатов. Поэтому он надеется на возможность налаживания плодотворного сотрудничества с правительствами как по поводу вопросов, доводимых до их сведения в призывах к незамедлительным действиям и сообщениях, так и в связи с посещениями на месте, т.е. теми механизмами, которые должны рассматриваться в качестве инструментов стимулирования позитивных изменений. Само собой разумеется, что он обязуется приступить к взвешенной оценке инициатив правительств, оказывающих положительное или отрицательное воздействие на независимость и функционирование судебной власти. Докладчик рекомендует проводить такую государственную политику, которая предусматривает выделение достаточных ресурсов на цели отправления правосудия.

71. Он с удовлетворением отмечает издание руководства, озаглавленного "Права человека при отпадении правосудия: пособие по правам человека для судей, обвинителей и адвокатов" (серия публикаций по вопросам профессиональной подготовки № 9), и предлагает предоставить это пособие, с которым можно ознакомиться на вебсайте Управления Верховного комиссара ([www.unhchr.ch](http://www.unhchr.ch)), в распоряжение всех юридических факультетов и профессиональных ассоциаций судей и адвокатов, желательно на языке или языках соответствующих стран. Он рекомендует сделать это и в отношении Бангалорских принципов поведения судей. Кроме того, он с удовлетворением отмечает, что Основные принципы независимости судебных органов стали общеупотребительным источником справок для международных органов и процедур защиты прав человека универсального или регионального уровня, и это также справедливо для договорных органов по правам человека Организации Объединенных Наций, для Комиссии и Межамериканского суда по правам человека, а также для Африканской комиссии по правам человека и народов, особенно в том, что касается оценки независимости и беспристрастности судов.

72. Будучи убежден в том, что вопросы, затронутые в настоящем докладе, в равной степени заслуживают внимания Комиссии и что они являются неделимыми и взаимозависимыми, Докладчик полагает, что, как и его предшественник, он будет вынужден сделать на некоторые из них больший упор, чем на другие, ибо, учитывая их

сложность, ему будет физически невозможно изложить все факты и возникающие вопросы в докладах ограниченного объема и заранее определенного формата. Однако он полагает, что некоторые вопросы, такие, как вопрос о равенстве в доступе к правосудию, должны упоминаться в докладе при любых обстоятельствах.

73. Что касается терроризма, то он хотел бы выразить убеждение в том, что с этим явлением нельзя вести долгосрочную эффективную борьбу посредством мер, представляющих собой нарушение принципа верховенства права и международного права. Такой подход, пусть даже применяемый в благих целях, чреват угрозой поощрения новых, всякий раз еще более жестоких террористических актов, а также подрыва международной правовой системы и потенциала государств в плане предупреждения и реагирования. Он оказывает неизмеримо глубокое и тяжелое воздействие на отправление обычного правосудия и пользование правами человека.

74. Что до государственной безопасности, то она не должна охраняться ценой прав человека и основных свобод и предполагать ущемление права быть судимым независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона, а именно - права, в отношении которого не может быть никаких исключений.

75. Специальный докладчик полагает, что для содействия борьбе с безнаказанностью и поддержки защиты права пострадавших на истину, правосудие и возмещение было бы желательно создать базу международных данных о процессах восстановления справедливости и примирения, с тем чтобы, помимо возможной технической помощи, предоставить в распоряжение заинтересованных государств примеры надлежащей практической деятельности и судебной практики, которым они могли бы следовать.

76. Наконец, Специальный докладчик считает, что важно продолжать работу по укреплению Международного уголовного суда таким образом, чтобы он мог в полном объеме играть предназначенную ему роль.

-----