

ВВЕДЕНИЕ В МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО В ОБЛАСТИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА КАК ЧАСТЬ МЕЖДУНАРОДНОГО ПУБЛИЧНОГО ПРАВА

МАРКО САССОЛИ, ПРОФЕССОР ЖЕНЕВСКОГО УНИВЕРСИТЕТА, КОМИССАР
МКЮ

ЖЕНЕВСКАЯ ОБУЧАЮЩАЯ ПРОГРАММА ДЛЯ ЮРИСТОВ, СПЕЦИАЛИЗИРУЮЩИХСЯ НА МППЧ В
УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ, 1 МАЯ 2017 Г.

Международное публичное право: ОСНОВЫ

РЕАЛЬНОСТЬ И ОСОБЕННОСТИ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА

1. Существование
2. Соблюдение
3. Вводит новую и ограничивает имеющуюся аргументацию по вопросам международных отношений
4. Децентрализация и **релятивизм** (сравнение с национальным правом)
5. Самоприменение: (в принципе, норма применяется не третьими лицами, а заинтересованными государствами) и его последствия
6. Действие (горизонтальное и вертикальное)

4. Децентрализация и релятивизм: сравнение международного права с национальным правом

- a. Международное право: право **координации** (между равными и суверенными субъектами: государствами); внутреннее право – право **субординации**
 - b. Создание: отсутствие отдельного постоянного или централизованного законодателя = **недостаточные механизмы адаптации**
 - c. Применение к конкретному делу: отсутствие обычного суда, в который можно обратиться в одностороннем порядке
 - d. Соблюдение: Отсутствие централизованной исполнительной власти
- ⇒ Международное право является правом, которое функционирует отлично от любого национального права
- «Правопорядок без законодательства, судьи и полиции»

СРАВНЕНИЕ: МПП И ВНУТРЕННЕЕ ПРАВО

	Национальное право	Международное право
Создание	<ul style="list-style-type: none">- Постоянный законодатель- Централизованное нормотворчество- Основной источник: ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО	<ul style="list-style-type: none">- Нет постоянного законодателя- Децентрализованное нормотворчество на основе консенсуса- Источники ДОГОВОР ОБЫЧАЙ ОБЩИЕ ПРИНЦИПЫ
Применение к конкретному делу	<ul style="list-style-type: none">- Обычные суды- В которые может обратиться одна из сторон спора- Которые выносят обязательные для исполнения решения	<ul style="list-style-type: none">- Нет обычных судов- Как правило, применяется заинтересованными государствами
Исполнение (соблюдение, контроль, санкции)	<ul style="list-style-type: none">- Монополия на использование силы- Централизованная исполнительная власть ПОЛИЦИЯ	<ul style="list-style-type: none">- Нет централизованной исполнительной власти- Исполнение заинтересованными государствами (либо международным сообществом, если оно достаточно организовано)

ОСНОВНЫЕ ПРИЗНАКИ СОВРЕМЕННОГО МПП

1. Центральная роль государства – общечеловеческое назначение

- Правопорядок между государствами
 - Создается государствами
 - Государства являются его субъектами и основными адресатами
 - Государства являются его (основными) исполнителями
- Правопорядок, направленный на решение проблем человечества

ОСНОВНЫЕ ПРИЗНАКИ СОВРЕМЕННОГО МПП

2. Децентрализованная система – тенденция к институционализации

- Закон соответствует децентрализованному обществу, на которое распространяется его действие
- Закон координации (между равными государствами), а не субординации (подчинения отдельному законодателю, судам или полиции)
- Элементы институционализации
 - Международные организации
 - Организованная реакция на противозаконные действия (санкции, решение о которых выносятся и которые применяются в рамках международной организации, постепенно вытесняют ответные меры (возмездие), решение о которых принимается и которые применяются в одностороннем порядке)

ИСТОЧНИКИ МПП

Договоры

Обычное право

Общие принципы

(См. ст. 38 Статута Международного суда ООН)

МЕЖДУНАРОДНЫЕ ДОГОВОРЫ: ЗАКЛЮЧЕНИЕ

- a. Международная **компетенция** (выражение согласия в отношении других государств) и внутренняя компетенция (решение о выражении согласия)
- b. **Порядок заключения**: упрощенная и полная форма (договор имеет одинаковую силу вне зависимости от того, какая из форм используется):
различное значение подписания: само подписание не всегда создает юридические последствия; иногда необходима ратификация
- c. Возможность внесения **оговорок** (не могут противоречить предмету и цели договора)
- - Последствия: Договор применяется с учетом оговорок; взаимное действие оговорок: даже если государство не заявляло оговорку, оно имеет право ссылаться на нее в отношении заявившего ее государства
 - - Возражения на оговорки: другое государство-участник может внести возражение на оговорку: несмотря на это, оговорка сохраняет свое действие

МЕЖДУНАРОДНЫЕ ДОГОВОРЫ: ТОЛКОВАНИЕ

- a. В соответствии с определенными максимами логики (*a contrario*, *per analogiam* и т.д., как и в национальном праве)
- b. Отправной точкой является текст
- c. В контексте и в свете предмета и цели договора
- d. Принимая во внимание последующую практику и остальную часть международного права
- e. Также возможно обратиться к подготовительным документам - «*travaux préparatoires*»
 - • Чтобы подтвердить результат или
 - • При наличии двусмысленности или
 - • Если первичное толкование в данном конкретном случае приводит к явно абсурдному и нерациональному результату

ОБЫЧНОЕ МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО

Два классических элемента

А) Материальный элемент: **Практика**

В) Психологический элемент: ***Opinio Juris***

Влияние договоров на обычное право

Источники международного права (продолжение)

- Кодификация международного права

- **Мягкое право** («относительная нормативность»): между правом и неправом, «относительная нормативность»: резолюции международных организаций:

a. В целом, резолюции (к примеру, Генассамблеи ООН или Совета по правам человека) являются рекомендациями (≠ обязательные решения)

b. Тем не менее, они все-таки создают определенное политическое давление; государства принимают их всерьез

c. Могут отражать норму обычая либо способствовать ее формированию

- Иерархия норм (императивное право – *jus cogens*)

ГОСУДАРСТВО В МЕЖДУНАРОДНОМ ПУБЛИЧНОМ ПРАВЕ

1. ОПРЕДЕЛЕНИЕ: Конститутивные элементы

1. Население
2. Территория
3. Правительство

ГОСУДАРСТВО В МЕЖДУНАРОДНОМ ПУБЛИЧНОМ ПРАВЕ

2. Принципы юрисдикции

А) Территориальная юрисдикция

В) Персональная юрисдикция

- Активная: в отношении граждан
- Пассивная: по защите граждан

С) Прочие принципы:

- Юрисдикция государства флага (на судне)
- Юрисдикция публичной власти
- Охранительная юрисдикция
- Универсальная юрисдикция

ГОСУДАРСТВО В МЕЖДУНАРОДНОМ ПУБЛИЧНОМ ПРАВЕ

3. Иммунитет

- Государства
- Государственных органов

4. Преимственность государства

Смена правительства не влияет на обязательства государства

Международное публичное право в системе национального права

Конституционные системы

Монистическая: Швейцария, Франция, США

Дуалистическая: Великобритания, Канада, Австралия, Индия, Израиль, скандинавские страны, а также, в принципе, Италия и Германия

Международное публичное право в системе национального права

Место международного права в системе национального права

С точки зрения международного права: международное право имеет приоритет

- Оно должно быть приведено в исполнение
- Но не уточняет, каким образом

С точки зрения национального права конкретного государства: необходимо ответить на следующие вопросы и учитывать важные отличия

- Предусматривает ли данная конституционная система **непосредственное действие** («прямое применение») международного права или же требует определенной трансформации его норм?
- При наличии прямого действия: является ли данная норма **«самоисполнимой»** или нет?
- На каком уровне в системе национального права располагается международное право?

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ГОСУДАРСТВА

Ответственность государства наступает при наличии следующих факторов:

- A) Международное правонарушение
- B) По вине государства
- C) В отсутствие обстоятельств, исключающих противоправность деяния

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ГОСУДАРСТВА

Вменение противоправного деяния в вину государства

Как действует государство? Через:

- Свои органы (в случае превышения органом своих полномочий государство несет ответственность, даже если действия органа противоречат его инструкциям, пока орган действует под прикрытием своих функций, а не в частном порядке.)
- Субъекты, уполномоченные осуществлять публичную власть
- Действия, которые имеют место под руководством или под контролем государства
 - Инструкции о совершении противоправного деяния
 - Руководство и контроль над деятельностью

Ответственность не вытекает из самого факта контроля над территорией

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ГОСУДАРСТВА

Ответственность за неосмотрительность по отношению к частным лицам

(в международном праве в области прав человека, праве нейтралитета, международном экологическом праве и т.д.)

Условия

- Осведомленность о наличии риска?
- Возможность действовать?

Обязательства

- Обязательство предупреждения
- Обязательство привлечения к ответственности
- Обязательство наказания

Необходимая осмотрительность

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ГОСУДАРСТВА

ПОСЛЕДСТВИЯ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

- Прекращение нарушения и недопущение его повторения
- Сохранение обязанности исполнить обязательство
- Репарация
 - Реституция: восстановление положения, которое имело бы место при отсутствии нарушения; предпочтительнее компенсации
 - Компенсация
 - Сатисфакция: иногда в форме самого признания нарушения

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ГОСУДАРСТВА

РЕАЛИЗАЦИЯ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

- Как привлечь к международной ответственности?
 - Иногда существуют конкретные условия приемлемости; например, в области прав человека: исчерпание национальных средств правовой защиты
- Кто может привлечь к ответственности?
 - Пострадавшее государство
 - В случае обязательств *erga omnes* (как в МППЧ): любое государство, «которое не является пострадавшим государством»
- Чего может требовать государство, «которое не является пострадавшим государством»?
 - Прекращения нарушения
 - Репарации в пользу лиц, чьи интересы защищает нарушенная норма

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ГОСУДАРСТВА

Ответные меры

Пострадавшее государство может принять ответные меры в виде отказа соблюдать международные обязательства по отношению к государству, ответственному за нарушение

Ответные меры должны:

- Быть направлены на восстановление соблюдения норм
- Быть соразмерными
- Быть отменены, как только будут соблюдены соответствующие нормы

* Ответные меры не могут затрагивать обязательства в области прав человека (использование силы также недопустимо в качестве ответной меры)

* Ответные меры со стороны государств, которые не являются пострадавшим государством?

МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО В ОБЛАСТИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА (МППЧ): ОСНОВЫ

1. Защита лиц по международному праву:

- Дипломатическая защита иностранцев;
- Международное гуманитарное право;
- Защита меньшинств;
- Международное право по защите беженцев;
- Международное право в области прав человека

2. Международное право в области прав человека как часть международного публичного права – с многочисленными особенностями

ИСТОЧНИКИ МППЧ: ДОГОВОРЫ (обязательная сила)

Конвенции общего характера

Универсальные договоры, к примеру,

- Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (Пакт I)
- Международный пакт о гражданских и политических правах (Пакт II)

Региональные договоры, к примеру,

- Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод
- Европейская социальная хартия
- Американская конвенция о правах человека
- Африканская хартия прав человека и народов

ИСТОЧНИКИ МППЧ: ДОГОВОРЫ (обязательная сила)

Конвенции о защите конкретных прав

Универсальные договоры, к примеру,

- Конвенции против пыток, апартеида, геноцида, дискриминации в отношении женщин и т.д.,
- Конвенции МОТ о правах трудящихся

Региональные договоры, к примеру,

- Запрет и наказание: Межамериканская конвенция по предупреждению и наказанию пыток
- Контроль: Европейская конвенция по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказания

ИСТОЧНИКИ МППЧ: ОБЩЕЕ МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО, ИМЕЮЩЕЕ ОБЯЗАТЕЛЬНУЮ СИЛУ ДЛЯ ВСЕХ ГОСУДАРСТВ

- Устав ООН, статьи 1 (3) и 55 (с)
- Всеобщая декларация прав человека
- Обычное международное право
- «Мягкое право» в виде резолюций (в частности, Совета по правам человека ООН)

ЗАЩИЩАЕМЫЕ ПРАВА

- Гражданские и политические права (к примеру, право на жизнь, гарантии судебной защиты, свобода выражения мнения, право голоса), «1^{ое} поколение»
- Экономические, социальные и культурные права (к примеру, право на труд, право на жилище, право на здоровье), «2^{ое} поколение»
- Коллективные права (к примеру, право народов на самоопределение, право на развитие, право на здоровую окружающую среду), «3^е поколение»

Взаимозависимость и неделимость всех прав человека (всех «поколений»)

Природа обязательств по защите прав человека

Позитивные и негативные обязательства

Живые инструменты

Действие МППЧ в отношении частных лиц

ДЕРОГАЦИИ

Следует отличать дерогации от ограничений (которые зависят от каждого конкретного права)

Условия допустимости дерогаций

- Положение, угрожающее жизни нации
- Необходимость (и пропорциональность)
- Совместимость с иными международно-правовыми обязательствами
- Декларация и уведомление со стороны правительства, заявляющего дерогацию
- Соблюдение «основных» прав, не допускающих дерогации

АБСОЛЮТНЫЕ ПРАВА, НЕ ДОПУСКАЮЩИЕ ДЕРОГАЦИИ

- i. Право на жизнь (за исключением законных военных действий)
- ii. Запрет бесчеловечного или унижающего достоинство обращения
- iii. Запрет рабства
- iv. Запрет обратного действия уголовного законодательства
- v. Запрет дискриминации
- vi. Гарантии и процедуры, необходимые для защиты абсолютных прав, к примеру, права на судебный контроль над лишением свободы, в соответствии с позицией Комитета по правам человека.

МЕХАНИЗМЫ РЕАЛИЗАЦИИ

	Внедоговорные механизмы	Договорные механизмы
Универсальные механизмы	<ul style="list-style-type: none">- Совет по правам человека ООН (вкл. Рабочие группы, Специальных докладчиков и механизм «Универсального периодического обзора»)- Консультативный комитет Совета по правам человека- Управление Верховного Комиссара по правам человека (включая региональные отделения)	<p>Комитет по правам человека</p> <ul style="list-style-type: none">- Принимает периодические Доклады государств-участников Пакта II- Межгосударственные жалобы (ст. 41 Пакта II)- Индивидуальные обращения против государства-участника Факультативного протокола <p>Комитет по экономическим, социальным и культурным правам</p> <ul style="list-style-type: none">- Принимает периодические доклады государств-участников Пакта I- Оба комитета публикуют не имеющие обязательной силы Замечания общего порядка, в которых осуществляют толкование соответствующих Пактов

МЕХАНИЗМЫ РЕАЛИЗАЦИИ

	Внедоговорные механизмы	Договорные механизмы
Региональные механизмы	<ul style="list-style-type: none">- Межамериканская комиссия по правам человека- Комиссар Совета Европы по правам человека	<ul style="list-style-type: none">- Европейский суд по правам человека (выносит постановления по индивидуальным и межгосударственным жалобам)- Межамериканский суд по правам человека- Выносит постановления по индивидуальным и межгосударственным жалобам- Африканская комиссия по правам человека и народов- Принимает межгосударственные обращения, а также обращения лиц, «которые не являются государствами-участниками» <p><i>(Продолжение ...)</i></p>

МЕХАНИЗМЫ РЕАЛИЗАЦИИ

	Внедоговорные механизмы	Договорные механизмы (прод.)
Региональные механизмы (прод.)		<ul style="list-style-type: none">- Недавно созданный Африканский суд по правам человека и народов- Европейский комитет по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания- Посещает места содержания под стражей- Комитет независимых экспертов на основании Европейской социальной хартии- Принимает Периодические доклады государств-участников и коллективные обращения НПО