Российский Государственный Социальный Университет

ф.г Мурманск

Специальность :Юриспруденция

Дисциплина: Права человека в межднародном праве

**РЕФЕРАТ**

Тема: Механизмы международного контроля за соблюдением прав человека

Сдала: студентка 2-го курса

очного отделения Ю-5-07

Куматренко Юлия Александровна

Проверил: преподаватель Кадашников Михаил Иванович

Мурманск

2010

Содержание

Введение………………………………………………………………………………3

1. Основные понятия и классификация прав человека…………………………...5
2. Международные документы по правам человека……………………………..11
3. Международные институты и механизмы защиты прав человека…………...14
4. Национальное законодательство в области прав и свобод человека………...18
5. Национальные институты и механизмы защиты прав человека……………...24

Заключение…………………………………………………………………………...27

Библиографический список………………………………………………………….28

3

# Введение

Среди всех ценностей нематериального характера, осознанных большинством людей в открытых демократических обществах, права и свободы человека остаются самыми важными. В основе этих взглядов лежит либеральная демократическая традиция общественно-политической мысли, развиваемая уже более трех столетий.

Вся философия прав человека основана на одной несомненной ценности. Эта ценность – достоинства человека. Один из основоположников концепции прав человека французский просветитель Ж.Ж. Руссо полагал, что достоинство заложено в самой сути человека. «Отказаться от своей свободы - это значит отказаться от своего человеческого достоинства, от прав человека, даже от обязанностей... Такой отказ несовместим с человеческой природой».

Достоинство человека - это источник его прав и свобод. В теории естественного права, в философии права действует своего рода презумпция достоинства человека. Гуманизм философии прав человека заключается в предположении, что все люди - члены одной человеческой семьи, они наделены разумом и совестью и должны поступать в отношении друг друга в духе братства, уважения прав и свобод другого человека.

Права человека являются универсальными моральными правами фундаментального характера, которые принадлежат каждому лицу в его взаимоотношениях с государством.

Концепция прав человека основывается на трех положениях:

## первое – каждая власть ограничена;

* второе – каждый человек располагает своим автономным миром, вмешиваться в который не может никакая власть;
* и третье – каждый человек, защищая свои права, может предъявлять свои требования государству.

Несмотря на то, что права человека относятся к категории моральных прав, они выделяются целым рядом отличительных признаков. Моральное право может принадлежать личности благодаря ее достижениям или социальному статусу. Права человека, напротив, универсальны; они принадлежат всем людям, всегда, вне зависимости от социального положения. Если некоторые моральные права приобретаются человеком со временем, то права человека присущи ему как таковые, человек рождается на свет, уже наделенный этими правами.

Права и свободы человека не дарованы ему ни богом, ни государством, поэтому их называют естественными правами человека. Человек не обязан никакой высшей, сакральной (божественной) или светской (государственной) власти за свои права. Он не должен воздавать хвалу и быть в вечном долгу за то, что его облагодетельствовали, наделили правами и свободами. Достоинство человека несовместимо с рабской благодарностью за то, что ему, Человеку, позволили воспользоваться крохами прав и свобод. Они принадлежат ему уже в силу того, что он - человек.

Если при предъявлении требований о нарушении каких-либо других моральных прав человек должен предъявлять доказательства обладания такими правами, то в отношении прав человека таких доказательств не требуется; они принадлежат лицу по праву рождения человеком. Более того, права человека сами по себе являются достаточным основанием для предъявления основанных на них требований.

Способность требовать – один из важнейших аспектов прав человека.

Бесправный человек может просить или умолять тех, от кого зависит его жизнь, свобода, благополучие. Просьба или мольба это результат неравенства положения, которое поддерживает порабощение.

4

Выдвижение же требований подразумевает свободу. Раб или слуга просит, свободный человек требует. Требование – важнейший элемент человеческого достоинства. Защита достоинства, в свою очередь, является одной из основных функций защиты прав человека.

В отличие от других прав права человека защищаются перед государством. Человек всегда находится в неравном положении по отношению к государству. Государство может навязать свою волю людям и использовать для этого силу принуждения. Образно говоря, государство размахивает «мечом» над головами людей. На практике этот «меч» находится в руках отдельных государственных должностных лиц, которые несвободны от всех человеческих слабостей, страстей и интересов. Они могут злоупотреблять своей властью. Людям необходим «щит» для защиты от неправомерного использования «меча».

Такой «щит» образуют права человека, которые формируют чувство безопасности во взаимоотношениях людей и государства, а «сторожевыми псами» наличия, действенности и укрепления этого «щита» являются правозащитные организации.

5

1. Основные понятия и классификация прав человека

Основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Пока человек жив, он неразрывно связан со своими правами и свободами, они не должны быть никем и никаким образом отняты у него. В соответствии с международно-принятыми стандартами основные права и свободы не должны толковаться как отрицание или умаление других общепризнанных прав и свобод человека и гражданина.

Права человека носят всеобщий и универсальный характер. Всеобщность и универсальность прав человека имеет несколько измерений:

а) Все люди, без какой-либо дискриминации, имеют основные права и свободы. Международные стандарты и законодательство демократических правовых государств гарантируют равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации.

б) Все права и свободы универсальны с точки зрения их содержания.

Право на жизнь, равенство всех перед законом, право свободного передвижения, право на гражданство, право на свободу убеждений и т.д. - это общие права и свободы всех людей вне зависимости от общественного строя, политического режима, формы государственного устройства и формы правления, международного статуса страны, к которой принадлежит человек.

в) Всеобщность прав и свобод человека выражается и в территориальном аспекте. Везде, где бы ни находился человек, куда бы он ни переместился, в любом месте он обладает основными, естественными правами и свободами вне зависимости от того, является ли эта территория независимой, подопечной, несамоуправляющейся или как-либо иначе ограниченной в своем суверенитете.

г) Проблема прав человека - всеобщая проблема. Вопросы, касающиеся прав человека, основных свобод, демократии и верховенства закона, носят международный характер, поскольку соблюдение этих прав и свобод составляет одну из основ мирового порядка. Обязательства, принятые государствами в области человеческого измерения в рамках ООН, ОБСЕ и других международных институтов, являются предметом непосредственного и законного интереса для всех государств-участников и не относятся к числу исключительно внутренних дел соответствующего государства.

Признание и соблюдение основных прав и свобод человека - основа безопасности, стабильности отношений, как в отдельных странах, так и во всем мире. То есть, права человека - это основа мира.

Существует понятие "Основные фундаментальные права и свободы человека". Это те права, которые закреплены в международных нормах и в основном законе государства, в Конституции; часто их называют еще - конституционные права и свободы.

Права и свободы человека: сходство и различие.

Язык международных документов и казахстанского законодательства использует два понятия: «права человека» и «свободы человека». Юридическая природа, нормативное закрепление прав и свобод в правовых актах (международных документах, конституции и т.д.) не дает возможности провести четкую границу между этими понятиями. Тем не менее, с точки зрения правомочий в отношениях «человек

6

(гражданин) – государство», существуют определенные различия между правами и свободами человека.

Свобода человека - это сферы, области деятельности человека, в которые государство не должно вмешиваться. Оно только очерчивает с помощью правовых норм границы, правовое поле, в котором человек действует по своему выбору, по своему усмотрению. При этом государство не только само должно воздержаться от вмешательства в свободы конкретного человека, но и должно обеспечить защиту границ этих свобод от вторжения, вмешательства других лиц. Государство законодательно защищает правомерное поведение человека, но одновременно и ограничивает его выход за пределы своих свобод для защиты свобод других людей.

Свободы, иногда называемые негативными правами, это налагаемые на власть запреты вмешиваться в те или иные области нашей жизни. Например, свобода слова или свобода совести – это запрет вмешательства государственной власти в эти сферы

Права человека - установленные и гарантируемые государством возможности, правомочия, потенции действий человека в описанной, указанной законом сфере. В отличие от понятия «свободы человека», в «правах человека» фиксируется конкретная сфера, направление деятельности индивида. Государство обязуется обеспечить и защитить правомерные действия человека в указанной законом сфере, области.

Иначе говоря, если я на что-то имею право, то власти обязаны это для меня сделать. Если мне принадлежит свобода, то власти должны воздержаться от каких либо действий, ее нарушающих.

Тем не менее, с точки зрения права, понятия права и свободы человека идентичны.

В объективном смысле права и свободы человека - это система международных и национальных правовых норм, устанавливающих правовой статус личности, закрепляющих ее положение, правило взаимоотношений между людьми, отношения личности (гражданина) и государства.

В субъективном смысле права и свободы человека - это принадлежащая конкретному лицу возможность (правомочие) предусмотренного правовой нормой и защищаемого государством действия, поступка, поведения.

Возможность реализации, обеспечение гарантий и защиты прав и свобод основана на необходимости следования ряду принципов, связанных с демократическим развитием государства.

Прежде всего, это понимание демократии, как ограниченной власти большинства. Ограниченной всеми правами и свободами, полагающимися отдельным людям. Большинство не имеет права нарушать эти права и свободы. Можно сказать, что права и свободы отдельного человека ограничивают волю и власть большинства.

Принцип «ограниченной власти» часто выступает под наименованием: «принцип конституционности». В наше время этот принцип находит свое выражение в главах конституции, тех разделах, в которых идет речь о правах и свободах человека. Они ограничивают и законодательную, и исполнительную власть от того, чтобы поднятием руки проголосовать или в приказном порядке осуществить действие, нарушающее права человека. Этот принцип можно сформулировать так: в демократическом обществе права и свободы человека определяют пределы власти большинства.

Вторым ключевым для понимания прав и свобод человека является понятие правового государства, т.е. государства, в котором верховенствует Закон и установлены четкие и стабильные правила взаимоотношений человека и государства.

Следует отметить, что переход от тоталитаризма к демократии имеет два принципиальных аспекта: права человека, существо которых выражается достоинством человека, его свободой, равенством перед законом, умением пользоваться свободой, уважением чести и достоинства других людей, и верховенство закона, по сути, система

7

управления государством и регулирования взаимоотношений в обществе путем установления и применения соответствующих законов. Практическое соотношение в реализации этих двух принципов и выражает суть того или иного государственного устройства, политического режима, определяет смысл понятий: тоталитаризм, пост-тоталитаризм, авторитаризм или демократия.

При этом под правовым государством понимается не только, и не столько государство, где правит Закон, а где правит Закон, в основе которого лежат права человека. Они должны выступать безусловным основанием организации правового пространства, то есть вся сфера законодательства, в основе которого лежит Конституция, должна постоянно соизмеряться с правами человека. Именно права человека выступают высшим легитимирующим источником властных функций государства.

В Документе Копенгагенского совещания Конференции по человеческому измерению Организации по безопасности и сотрудничеству в Европе в июне 1990 года приведены международные нормы, определяющие понятие правового государства.

Согласно этому документу элементами правового государства с точки зрения гарантий реализации и соблюдения основных прав и свобод человека являются:

* свободные выборы, проводимые через равные промежутки времени путем тайного голосования или равноценной процедуры свободного голосования в условиях, которые обеспечивают на практике свободное выражение мнения избирателями при выборе своих представителей;
* представительная по своему характеру форма правления, при которой исполнительная власть подотчетна избранным законодательным органам или избирателям;
* обязанность правительства и государственных властей соблюдать конституцию и действовать совместимым с законом образом;
* четкое разделение между государством и политическими партиями; в частности, политические партии не будут сливаться с государством;
* деятельность правительства и администрации, а также судебных органов осуществляется в соответствии с системой, установленной законом. Уважение такой системы должно быть обеспечено;
* вооруженные силы и полиция находятся под контролем гражданских властей и подотчетны им;
* права человека и основные свободы будут гарантироваться законом и соответствовать обязательствам по международному праву;
* законы, принятые по завершении соответствующей гласной процедуры, и административные положения и правила публикуются, что является условием их применения. Эти документы должны быть будут доступны для всех;
* все люди равны перед законом и имеют право без какой бы то ни было дискриминации на равную защиту со стороны закона. В этой связи закон запрещает любую дискриминацию и гарантирует всем лицам равную и эффективную защиту от дискриминации по какому бы то ни было признаку;
* каждый человек будет обладать эффективными средствами правовой защиты против административных решений с тем, чтобы гарантировалось уважение основных прав и обеспечивалось не нанесение ущерба правовой системе;
* административные решения, направленные против какого-либо лица, будут полностью обоснованными и должны, как правило, содержать указание на имеющиеся обычные средства правовой защиты;
* независимость судей и беспристрастное функционирование государственной судебной системы должны быть обеспечены;

8

независимость адвоката признается и защищается, в частности в том, что касается условий его приема на работу и практики;

* нормы, касающиеся уголовного процесса, будут содержать четкое определение компетенции в отношении уголовного производства и мер, которые предшествуют и сопровождают такое производство;
* каждое арестованное или задержанное по уголовному обвинению лицо имеет право с тем, чтобы можно было вынести решение относительно законности его ареста или задержания, быть в срочном порядке доставленным к судье или другому должностному лицу, уполномоченному законом осуществлять такую функцию;
* каждый человек имеет право при рассмотрении любого предъявленного ему обвинения или при определении его прав и обязанностей в каком-либо гражданском процессе на справедливое и открытое разбирательство компетентным, независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона;
* любое лицо, преследуемое в судебном порядке, имеет право защищать себя лично или без промедления через посредство выбранного им самим защитника, или, если это лицо не располагает достаточными средствами для оплаты услуг защитника, на безвозмездное получение таких услуг, когда этого требуют интересы правосудия;
* никто не будет обвинен, судим или осужден за какое-либо уголовное преступление, если только это не предусмотрено законом, который ясно и четко определяет элементы этого преступления;
* каждый считается невиновным, пока виновность его не будет доказана согласно закону.

Права и свободы человека относятся исключительно к взаимоотношениям человека и государства.

Поэтому крайне важным является принцип, составляющий основу концепции прав человека: человеку разрешено все, что не запрещено законом; власти дозволено только то, что закон допускает (или власти запрещено все, кроме того, что законом ей разрешено).

Необходимо помнить, что принцип, согласно которому человеку разрешено все, что не запрещено законом, только ограничивает возможности насильственного вмешательства государства в нашу жизнь, но не уменьшает наши нравственные обязательства перед другими людьми.

На основе вышеперечисленных принципов и в ходе исторического развития мировой цивилизации сформировался перечень прав и свобод, которые принадлежат человеку в его взаимоотношениях с государственной властью, прав, защищающих человека от унижений и бесчеловечного отношения к нему со стороны могущественного, обладающего средствами принуждения и насилия, государства.

Классификация прав человека основывается на Уставе ООН, Международном Билле о правах человека, а также развитии теории прав человека, установившей три большие, исторически последовательные группы прав человека, или поколения прав человека:

1. Гражданские и политические права человека:

* Право на жизнь, свободу и безопасность личности;
* Право на свободу от рабства и подневольного состояния;
* Право на свободу от пыток и жестокого, бесчеловечного или унижающего его достоинство обращения и наказания;
* Право на признание правосубъектности;
* Право на равенство перед законом;
* Право на эффективное восстановление в правах в случае нарушения прав человека;
* Право на свободу от произвольного ареста, задержания или изгнания;
* Право на гласное и с соблюдением всех требований справедливости рассмотрение

9

* дела независимым и беспристрастным судом;
* Право на презумпцию невиновности до тех пор, пока виновность не будет установлена;
* Право на запрещение осуждения за деяние, которое во время его совершения не составляло преступления;
* Право на свободу от произвольного вмешательства в личную и семейную жизнь, произвольного посягательства на неприкосновенность жилища или тайну корреспонденции;
* Право на свободу передвижения и выбора местожительства, в том числе право покидать любую страну и возвращаться в свою страну;
* Право на убежище в других странах;
* Право на гражданство;
* Право на вступление в брак и создание семьи;
* Право на владение имуществом;
* Право на свободу мысли, совести и религии;
* Право на свободу убеждений и на свободное их выражение;
* Право на свободу мирных собраний и ассоциаций;
* Право на участие в управлении своей страной;
* Право на равный доступ к государственной службе в своей стране.

2. Экономические, социальные и культурные права человека:

* Право на социальное обеспечение;
* Право на труд и свободный выбор работы;
* Право на равную оплату за равный труд;
* Право на справедливое и удовлетворительное вознаграждение, обеспечивающее достойное человека существование;
* Право создавать профессиональные союзы;
* Право на отдых и досуг;
* Право на жизненный уровень, необходимый для поддержания здоровья и благосостояния (включая пищу, одежду, жилище, и медицинский уход);
* Право на социальное обеспечение на случай безработицы, болезни, инвалидности, вдовства, наступления старости или иного случая утраты средств к существованию по не зависящим от человека обстоятельствам;
* Право на защиту материнства и детства;
* Право на образование, причем родители имеют право приоритета в выборе вида образования для своих детей;
* Право на участие в культурной жизни общества;
* Право на защиту моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов автора.

Коллективные или «солидарные» права: право на развитие, право на мир, право на здоровую окружающую среду, права меньшинств, права народов, права социальных, профессиональных и других групп.

В отношении последней группы существуют разные точки зрения. Правозащитники считают, что права человека – не коллективные, а индивидуальные. В качестве субъекта этих прав выступает человек. И поэтому нельзя говорить о правах меньшинств, а следует говорить о правах лица, принадлежащего к данному меньшинству; нельзя говорить о правах инвалидов, как группы, а надо говорить о правах каждого инвалида в отдельности. Тем не менее, с учетом сложившихся во многих странах представлений о наличии специфических прав и интересов отдельных социальных, национальных, культурных

10

групп населения, мы выделяем коллективные права, как самостоятельную группу прав человека.

11

2. Международные документы по правам человека

За время своего существования ООН приняла свыше 100 международных документов в области прав человека: пактов, конвенций, протоколов, деклараций, рекомендаций, правил, кодексов, принципов и т.д.

Каждый из этих видов международных документов имеет свои особенности в смысле их юридического значения и возможности реализации.

Декларации (заявления, объявления) - международно-правовые документы, в которых провозглашаются какие-либо принципы. Декларации в строгом смысле слова не носят обязательного характера. Они являются лишь рекомендациями, пожеланиями. Однако эти документы обладают большой морально-политической силой и по отношению к ним судят о позициях государств. Декларации вступают в силу сразу после их принятия и не предусматривают как отказа государств, голосовавших «за» данную декларацию, от своей позиции, так и присоединения воздержавшихся или голосовавших «против».

Пакт о правах человека - это международный договор, участники которого, - то есть, государства, которые официально согласились придерживаться его положений, - заключили с тем, чтобы уважать, гарантировать и принимать меры для полного осуществления широкого спектра (группы) прав человека.

Конвенция - международный договор, соглашение по какому-либо специальному вопросу.

Пакты и конвенции вступают в силу не после их принятия и подписания, а лишь после ратификации (утверждения) оговоренным количеством государств. Государства, участники пактов и конвенций, берут на себя содержащиеся в этих международных документах обязательства и должны их строго выполнять. Для наблюдения за реализацией соответствующих договоров и соглашений в рамках соответствующих международных организаций создаются, как правило, соответствующие комитеты или комиссии. Комитеты и комиссии обычно создаются в соответствии с протоколами, являющимися приложениями к пактам и конвенциям, или согласно положениям самого пакта или конвенции.

К открытым конвенциям и пактам могут присоединиться государства, не участвовавшие в их подготовке и принятии. Государства могут отказаться от своих обязательств и выйти из данного международного договора, то есть денонсировать (уведомить о выходе) его.

В частности, Международные пакты и протоколы к ним имеют обязательную юридическую силу для ратифицировавших их государств, то есть предполагается, что признаваемые этими государствами права, закрепленные в ратифицированных пактах, являются для них законом.

Среди всех этих международно-правовых документов существует ряд основополагающих международных договоров и соглашений, которые сами стали источником международного права, опираясь на которые мировое сообщество разработало другие нормы в области прав человека.

В первую очередь, к ним относится Международный билль о правах человека. Он включает в себя Всеобщую декларацию прав человека (принята Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 года), Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (принят и открыт для подписания, ратификации и присоединения Генеральной Ассамблеей ООН 16 декабря 1966 года), Международный пакт о гражданских и политических правах (принят и открыт для подписания, ратификации и присоединения Генеральной Ассамблеей ООН 16 декабря 1966 года) и Факультативные

12

протоколы к нему (приняты Генеральной Ассамблеей 16 декабря 1966 года и 15 декабря 1989 года).

Нормы права, содержащиеся в этих документах, составляют ядро международных стандартов ООН в области прав человека.

В число основных международных документов по правам человека документов входят:

1. Документы, принятые Организацией Объединенных Наций и ее учреждениями. Эти документы разделены на несколько ряд групп:

а) Международный билль о правах человека (Всеобщая декларация прав человека, пакты и протоколы к ним).

б) Право на самоопределение (декларация и резолюция Генеральной Ассамблеи ООН).

в) Предупреждение дискриминации (декларации, конвенции и протоколы).

г) Права женщин (декларации и конвенции).

д) Права ребенка (декларации и конвенция).

е) Защита от рабства, подневольного состояния, принудительного труда и сходных с рабством обычаев и институтов (конвенции и протоколы).

ж) Права человека в области отправления правосудия: защита лиц, подвергающихся задержанию или тюремному заключению (декларации, конвенции, принципы, правила, кодексы поведения, меры, гарантирующие защиту прав).

з) Свобода информации (конвенции).

и) Право на труд (конвенции).

к) Право на брак и создание семьи (конвенции).

л) Право на социальное благосостояние, прогресс и развитие (декларации, конвенции, принципы и правила).

м) Право на культурное развитие (декларации и рекомендации).

н) Право на гражданство, убежище и защита беженцев (декларации, конвенции и протоколы).

о) Право на защиту от геноцида (конвенции и протоколы).

п) Гуманитарные права (конвенции и протоколы).

2. Региональные документы, принятые в рамках Совета Европы, региональных межгосударственных организаций Азии, Африки, Америки, а также в результате деятельности Организации по безопасности и сотрудничеству в Европе (ранее - Совещание по безопасности и сотрудничеству в Европе) и проводимых ею конференций по правам человека и человеческому измерению (Рим, 1950 г.; Турин, 1961 г.; Хельсинки, 1975 г.; Мадрид, 1983 г.; Вена, 1989 г.; Копенгаген, 1990 г.; Париж, 1990 г.; Москва, 1991 г.; Хельсинки, 1992 г.; Вена, 1993 г.; Страсбург, 1995 г. и т.д.).

Кроме того, для стран СНГ имеют значение принятые документы в области прав человека в рамках деятельности Содружества Независимых Государств (декларации, конвенции, соглашения, двусторонние и многосторонние договоры).

Со времени объявления независимости Республика Казахстан ратифицировала лишь малую часть международных документов в области прав человека (по состоянию на начало 2000 года): Женевские конвенции о защите жертв войны от 1949 года и дополнительные протоколы к ним I и II от 1977 года (ратифицированы 31 марта 1993 года); Конвенцию о правах ребенка от 1989 года (ратифицирована 8 июня 1994 года); Конвенцию против пыток и других жестоких, бесчеловечных и унижающих достоинство видов обращения и наказания от 1984 года (ратифицирована 29 июня 1998 года); Конвенцию о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин от 1979 года (ратифицирована 29 июня 1998 года); Международную конвенцию о ликвидации всех форм расовой дискриминации от 1966 года (ратифицирована 29 июня 1998 года);

13

Конвенцию о статусе беженцев 1951 года и Протокол, касающийся статуса беженцев от 1967 года (ратифицированы 15 декабря 1998 года); Конвенцию о передаче осужденных к лишению свободы для дальнейшего отбывания наказания (ратифицирована 16 июля 1999 года); Конвенцию 1958 года о дискриминации в области труда и занятий (ратифицирована 20 июля 1999 года); Конвенцию о политических правах женщин от 1953 года (ратифицирована 30 декабря 1999 года); Конвенцию 1948 года о свободе ассоциаций и защите права на организацию (ратифицирована 30 декабря 1999 года); Конвенцию о гражданстве замужней женщины (ратифицирована 30 декабря 1999 года); Конвенцию о взыскании за границей алиментов (ратифицирована 30 декабря 1999 года).

Кроме того, Республика Казахстан присоединилась или ратифицировала ряд документов по правам человека, принятым в рамках СНГ, в том числе Соглашение о создании Содружества Независимых Государств от 1991 года (ратифицировано 23 декабря 1991 года); Устав Содружества Независимых Государств от 1993 года (ратифицирован 20 апреля 1994 года); Договор между Российской Федерацией, Республикой Белоруссия, Республикой Казахстан и Киргизской Республикой об углублении интеграции в экономической и гуманитарной областях от 29 марта 1996 года.

Основные международные договоры, которые ратифицирует страна, накладывают на нее целый ряд юридических обязательств.

Во-первых, ратифицировав пакт, конвенцию, соглашение, страна берет на себя обязательства привести национальное законодательство в соответствие с этими международными документами.

То есть, ратифицированные пакты, конвенции, соглашения или применяются непосредственно, а в соответствии с казахстанским законодательством, международные документы, ратифицированные Республикой Казахстан, имеют приоритет по сравнению с национальным законодательством и могут непосредственно применяться судами Республики Казахстан, в случае, когда усматриваются нарушения прав и свобод человека, закрепленных в ратифицированном документе, или их нормы должны быть имплементированы (введены) в казахстанское законодательство.

Во-вторых, страна обязана, в соответствии с международными правилами и процедурами ежегодно отчитываться перед специальными структурами ООН (например, по Конвенции против пыток - перед Комитетом ООН против пыток). Таким образом, ратифицированные международные договоры по правам человека имеют как моральное, так и правовое значение для граждан той или иной страны, поскольку создают основу для применения норм и принципов международного права в практике реализации прав и свобод человека в данной стране.

Крайне важно, что практически каждый международный договор по правам человека сопровождается рядом дополнительных документов, как юридически обязательных (дополнительные протоколы), так и рекомендательных (рекомендации, принципы, правила и т.д.). При помощи этих дополнительных документов придается международное толкование правовым нормам международных документов, имплементированным в национальное законодательство. Таким образом, помимо технического переноса международных правовых норм в законодательные акты Республики Казахстан, существует возможность, и даже необходимость, использования их международного толкования и снабжения необходимыми правовыми механизмами и процедурами.

14

3. Международные институты и механизмы защиты прав человека

Международные организации, принявшие нормы о защите прав человека, предусмотрели определенные механизмы анализа ситуаций и предотвращения их нарушений. С точки зрения международного права каждый вправе в соответствии с международными договорами своей страны обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты.

Проблемы, касающиеся соблюдения прав человека, рассматриваются в принципе во всех структурах Организации Объединенных Наций, но с точки зрения защиты прав человека главную роль играет Генеральная Ассамблея ООН, Совет Безопасности ООН, Экономический и Социальный Совет, Международный Секретариат, а также конвенционные (договорные) органы, т.е. различные комитеты, созданные в соответствии с пактами, конвенциями, протоколами.

Генеральная Ассамблея ООН – основной орган этой организации. Согласно Уставу ООН она «организует исследования и дает рекомендации» в целях «содействия осуществлению прав человека и основных свобод для всех без различия расы, пола, языка и религии». С юридической точки зрения ее рекомендации не являются обязательными, однако, их моральный авторитет достаточно высок.

Совет Безопасности ООН – орган, на который Уставом ООН возлагается главная ответственность за поддержание международного мира и безопасности. Совет Безопасности уполномочен «расследовать любой спор или любую ситуацию, которая может привести к международным трениям или вызвать спор, для определения того, не может ли продолжение этого спора или ситуации угрожать поддержанию международного мира и безопасности». Совет безопасности, в частности, создает Международные трибуналы для судебного преследования лиц, ответственных за серьезные нарушения международного гуманитарного права (например, по Югославии и Руанде).

Экономический и Социальный Совет (ЭКОСОС) – важнейший орган по координации работ в области прав человека, проводит исследования и выносит рекомендации. В 1946 году ЭКОСОС учредил Комиссию по правам человека, которая разработала Международный билль о правах человека.

Международный суд состоит из 15 судей, избираемых Генеральной Ассамблеей и Советом Безопасности, и является судебным органом ООН.

Вместе с тем необходимо четко представлять, что за защитой своих нарушенных прав отдельный человек (вопреки широко распространенному среди населения ошибочному мнению) обратиться в Международный Суд ООН не может. Статут (устав, положение) Международного Суда ООН однозначно устанавливает, что по делам, разбираемым этим судом, сторонами могут быть только государства.

Комиссия по правам человека ООН – центральный специализированный орган ООН по правам человека. Комиссия проводит исследования, готовит доклады для ЭКОСОС, разрабатывает проекты конвенций и деклараций, а также осуществляет другую деятельность, связанную с правами человека.

Верховный комиссар ООН по правам человека, пост, учрежденный Генеральной Ассамблеей ООН в целях поощрения, защиты и эффективного осуществления всеми людьми гражданских, политических, экономических, социальных и культурных прав.

Центр по правам человека ООН осуществляет конкретные проекты, направленные на оказание помощи в создании национальных и региональных институтов и инфраструктур по защите прав человека и соблюдению законности.

15

В системе ООН также действуют и другие, узко специализированные органы по защите прав и свобод человека.

Комиссия по положению женщин создана в 1946 году для подготовки докладов и рекомендаций ЭКОСОС об осуществлении и защите прав женщин во всех областях общественной жизни. Комиссия занимается рядом вопросов: гражданство замужней женщины, политические права женщин, согласие на вступление в брак и т.д. Существует конфиденциальная процедура рассмотрения индивидуальных жалоб. Комиссия принимает собственные резолюции или готовит резолюции и решения для ЭКОСОС. Под ее эгидой также разрабатываются конвенции и декларации, касающиеся прав женщин.

Подкомиссия по предупреждению дискриминации и защите меньшинств создана в 1946 году. Она осуществляет исследования и дает Комиссии по правам человека рекомендации, касающиеся предупреждению дискриминации любого рода, связанные с правами человека и защитой расовых, национальных, религиозных и языковых меньшинств.

Комитет по правам человека создан в соответствии с Международным пактом о гражданских и политических правах. Комитет состоит из независимых экспертов, избираемых государствами-участниками пакта. Он полномочен рассматривать периодические доклады о ситуации с правами человека, которые обязаны представлять все государства участники. После рассмотрения этих докладов Комитет вырабатывает общие замечания и рекомендации, а в некоторых случаях может предложить услуги по урегулированию спора. Пакт не предусматривает процедуры индивидуального обращения в Комитет по правам человека, однако, в соответствии с Первым Факультативным протоколом к Международному пакту о гражданских и политических и гражданских правах Комитет имеет право рассматривать жалобы отдельных лиц на действия государств-участников данного протокола. При этом его полномочия ограничиваются установлением фактов и выработкой замечаний и рекомендаций.

Комитет по ликвидации расовой дискриминации создан в соответствии с Международной конвенцией о ликвидации всех форм расовой дискриминации и наделен полномочиями рассматривать доклады государств-участников о выполнении этой конвенции, выработки замечаний и рекомендаций.

Комитет против пыток создан в соответствии с Конвенцией против пыток и других жестоких, бесчеловечных и унижающих достоинство видов обращения и наказания. Комитет против пыток рассматривает периодические доклады государств-участников Конвенции о ходе ее выполнения. Он может также проводить конфиденциальные расследования с согласия соответствующего государства.

На примере структуры доклада в Комитет против пыток можно представить, какие доклады представляют государства-участники той или иной Конвенции или Протокола.

Согласно Общим директивам, изданным Комитетом в 1991 году, любая страна, ратифицировавшая Конвенцию, должна представить подробный доклад в двух частях. Первая часть должна содержать информацию общего характера. В ней должно быть: (а) Кратко описано общее законодательство, в рамках которого пытка, как она определяется в статье 1, параграфе 1 Конвенции, так же, как и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие человеческое достоинство виды обращения и наказания запрещаются в данном государстве; (б) Указано, является ли данное государство участником международных договоров или имеет национальное законодательство, которое содержит или может содержать положения более широкого применения, чем положения Конвенции; (в) Указано какие судебные, административные и другие компетентные органы обладают полномочиями в данной области и предоставить информацию о вопросах, решенных этими органами в период, который указан в докладе; (г) Кратко описана сложившаяся ситуация, касающаяся практической имплементации Конвенции в законодательство

16

государства-докладчика и указать любые факторы и трудности, оказывающие влияние на уровень выполнения обязательств, взятых на себя государством согласно Конвенции.

Вторая часть содержит детальное изложение выполнения каждой из статей части первой Конвенции. В этой части должна быть предоставлена подробная информация, касающаяся имплементации государством-докладчиком статей 2 - 16 Конвенции, в их последовательности и согласно всем их положениям. Относительно положений каждой статьи необходимо изложить: (a) Законодательные, судебные, административные и другие действующие меры, которые сделают эти положения эффективно исполняемыми; (б) Любые факторы или трудности, оказывающие влияние на имплементацию этих положений на практике; (в) Любую информацию, включая статистическую, о конкретных случаях и ситуациях, в которых использовались меры, обеспечивающие эффективное выполнение этих положений.

Хотя в законодательстве, например, Казахстана есть много законов, направленных на запрет пыток, Комитет будет интересовать не это, а то, как это законодательство соблюдается на практике, а также подробная статистическая информация и информация о делах, в которых пострадавшим был возмещен ущерб и они получили компенсацию.

Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин создан в соответствии с Конвенцией о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин 1979 года. В его задачи также входит рассмотрение докладов о законодательных, судебных, административных или других мерах, принятых государствами-участниками для выполнения положений Конвенции, а также выработка рекомендаций.

Комитет по правам ребенка создан в соответствии с Конвенцией о правах ребенка1989 года и наделен полномочиями рассмотрения докладов государств-участников Конвенции.

Несмотря на то, что в большинстве конвенций не содержится упоминаний о праве на индивидуальную жалобу в комитеты созданные в соответствие с этими конвенциями, тем не менее, подобная практика в ряде случаев существует, например, при обращении в Комитет по правам человека ООН.

В 1970 году Экономический и Социальный Совет ООН (ЭКОСОС), в составе которого существует Комиссия по правам человека, утвердил способ защиты прав человека в виде «процедуры рассмотрения сообщений, касающихся нарушения прав человека и основных свобод», получившей наименование «Процедура 1503». В соответствии с этой процедурой на основе поступающих сообщений рассматриваются в основном систематические нарушения прав человека в той или иной стране. По этой процедуре государства, выражая и подтверждая свою добрую волю в соблюдении и защите прав человека, предоставляют ответы по доведенным до них жалобам, сообщениям. Затем государствам направляются рекомендации. Вся эта переписка носит конфиденциальный характер, пока Комиссия не сделает открытый доклад ЭКОСОС. Процедура 1503 предусматривает, в основном, рассмотрение ситуаций, а не частных жалоб.

Как известно, Международный Пакт о гражданских и политических правах имеет два дополнительных, факультативных протокола.

Существует процедура защиты прав человека в соответствии с Факультативным Протоколом N1. В соответствии с упомянутым Пактом, как уже отмечалось, создан Комитет по правам человека. Факультативный Протокол предусматривает, что государство-участник Пакта, которое становится участником этого Протокола, признает компетенцию Комитета принимать и рассматривать сообщения от подлежащих его юрисдикции лиц, утверждающих, что они являются жертвами нарушения данным государством-участником какого-либо из прав, изложенных в Пакте. Однако ни одно

17

сообщение не принимается Комитетом, если оно касается государства-участника Пакта, не являющегося участником Протокола. Итогом рассмотрения жалоб на нарушение прав является обращение Комитета к государствам с рекомендациями восстановить нарушенные права, предпринять меры по изменению ситуации. Рекомендации Комитета не являются обязательными для государств, но они, несомненно, оказывают определенное политическое воздействие на государства, их законодательную и правоприменительную практику.

За время деятельности ООН сложились определенные Правила Приемлемости сообщений, петиций, жалоб.

Приведем основные:

* сообщения должны быть совместимы с Уставом ООН, Всеобщей Декларацией прав человека, Международными Пактами о правах человека;
* до обращения в ООН должны быть исчерпаны все доступные внутренние, национальные средства правовой защиты, предусмотренные законодательством данного государства;
* неприемлемы жалобы, не относящиеся к компетенции данного органа, специализированного учреждения, другой структуры ООН;
* неприемлемы жалобы на частных лиц, на общественные объединения. Жалоба должна быть направлена против государства и его структур, допускающих нарушения, либо нарушающих права и свободы человека;
* жалоба может быть не принята, если обнаружится, что данный вопрос рассматривается в соответствии с другой процедурой международного разбирательства или урегулирования;
* неприемлемы сообщения, основанные на материалах средств массовой информации;
* не принимаются анонимные сообщения;
* жалоба, сообщение не должны содержать оскорбительных оценок, замечаний в адрес государства, являющегося объектом жалобы.

Для стран, входящих в Совет Европы, действуют два механизма защиты прав человека: Европейская Комиссия по правам человека и Европейский суд по правам человека (Страсбургский суд). В Европейский Суд по правам человека могут обращаться граждане только тех стран, которые являются членами Совета Европы, подписали и ратифицировали Европейскую Конвенцию о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года и, главное, ратифицировали Протокол №2 к этой Конвенции, наделяющий Европейский Суд по правам человека компетенцией выносить консультативные решения. При этом, естественно, лицо, обращающееся в Европейский Суд по правам человека, должно сначала пройти всю систему национального правосудия. В Европейский Суд по правам человека также могут обращаться граждане других государств, в случае нарушения их прав государствами, находящимися в юрисдикции Европейского Суда по правам человека. Поскольку Казахстан не является членом Совета Европы и не ратифицировал вышеперечисленные документы, для граждан Казахстана этот инструмент пока не действует.

18

4. Национальное законодательство в области прав и свобод человека

Анализ законодательной базы Казахстана в области прав человека показывает, что обеспечение практической реализации и защиту основных прав и свобод человека и гражданина можно разделить на четыре уровня:

Первый уровень (международный) - обеспечение гарантий реализации и защиты прав и свобод человека в международных договорах, соглашениях и иных документах в области прав человека, принятых в рамках международных организаций (Организации Объединенных Наций, Организации по Безопасности и Сотрудничеству в Европе, Совета Европы и т.д.), членом которых является та или иная страна, в том числе и Казахстан, при условии признания, присоединения и ратификации этих международных документов данной страной, а также использование международных механизмов защиты прав человека.

Второй уровень (конституционный) - обеспечение гарантий реализации и защиты прав и свобод человека в Конституции государства, поскольку для постсоветских посттоталитарных государств Основной Закон государства в форме Конституции играет достаточно важную роль.

Третий уровень - обеспечение гарантий реализации и защиты прав и свобод, закрепленных в международных документах и Конституции страны, в действующем законодательстве страны.

И, наконец,  четвертый уровень (практический), где определяется: как исполнительная ветвь власти исполняет законы, кто ее контролирует в части соблюдения и защиты конституционных прав граждан, а также, если все же эти права, с точки зрения самих граждан, нарушены в законодательстве или правоприменительной практике, куда этому гражданину обращаться за защитой и какова процедура этой защиты.

Согласно Конституции Республики Казахстан, статья 4:

«1. Действующим правом в Республике Казахстан являются нормы Конституции, соответствующих ей законов, иных нормативных правовых актов, международных договорных и иных обязательств Республики, а также нормативных постановлений Конституционного Совета и Верховного Суда Республики….

3. Международные договоры, ратифицированные Республикой, имеют приоритет перед ее законами и применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание закона.

4. Все законы, международные договоры, участником которых является Республика, публикуются. Официальное опубликование нормативных правовых актов, касающихся прав, свобод и обязанностей граждан, является обязательным условием их применения...».

Таким образом, на первом уровне закреплен принцип приоритета международных норм в области прав человека, правда, в том случае, когда соответствующие международные договоры ратифицированы Казахстаном.

Несмотря на то, что Казахстан, как уже отмечалось выше, присоединился к ряду конвенций о правах человека, на настоящий момент времени эти международные договоры практически не применяются непосредственно в судебной практике, а национальное законодательство пока не приведено в полном объеме в соответствие с ними. Поэтому использование норм международных договоров, ратифицированных Республикой Казахстан, для защиты прав и свобод человека в нашей стране пока малоэффективно.

Согласно той же статье 4 Конституции Республики Казахстан, она имеет высшую юридическую силу и прямое действие на всей территории Республики. Таким образом, на втором (конституционном) уровне гарантии соблюдения прав и свобод человека в

19

Казахстана должны обеспечиваться действием норм, закрепленных, главным образом, в разделе II Конституции РК «Человек и гражданин»:

«... *Статья 10.*

1. Гражданство Республики Казахстан приобретается и прекращается в соответствии с законом, является единым и равным независимо от оснований его приобретения.

2. Гражданин Республики ни при каких условиях не может быть лишен гражданства, права изменить свое гражданство, а также не может быть изгнан за пределы Казахстана.

3. За гражданином Республики не признается гражданство другого государства.

*Статья 11.*

I. Гражданин Республики Казахстан не может быть выдан иностранному государству, если иное не установлено международными договорами Республики

2. Республика гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за ее пределами.

*Статья 12.*

В Республике Казахстан признаются и гарантируются права и свободы человека в соответствии с Конституцией.

2. Права и свободы человека принадлежат каждому от рождения, признаются абсолютными и неотчуждаемыми, определяют содержание и применение законов и иных нормативных правовых актов.

3. Гражданин Республики в силу самого своего гражданства имеет права и несет обязанности.

4. Иностранцы и лица без гражданства пользуются в Республике правами и свободами, а также несут обязанности, установленные для граждан, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами.

5. Осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать прав и свобод других лиц, посягать на конституционный строй и общественную нравственность.

*Статья 13.*

1. Каждый имеет право на признание его правосубъектности и вправе защищать свои права и свободы всеми, не противоречащими закону, способами, включая необходимую оборону.
2. Каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод.

3. Каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно.

*Статья 14.*

1. Все равны перед законом и судом.

2. Никто не может подвергаться какой-либо дискриминации по мотивам происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, места жительства или по любым иным обстоятельствам.

*Статья 15.*

Каждый имеет право на жизнь.

Никто не вправе произвольно лишать человека жизни. Смертная казнь устанавливается законом как исключительная мера наказания за особо тяжкие преступления с предоставлением приговоренному права ходатайствовать о помиловании.

*Статья 16.*

1. Каждый имеет право на личную свободу.

1. Арест и содержание под стражей допускаются только в предусмотренных законом случаях и лишь с санкции суда или прокурора, с предоставлением арестованному права судебного обжалования. Без санкции прокурора лицо может быть подвергнуто задержанию на срок не более семидесяти двух часов.

20

3. Каждый задержанный, арестованный, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента, соответственно, задержания, ареста или предъявления обвинения.

*Статья 17.*

1. Достоинство человека неприкосновенно.

2. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию.

*Статья 18.*

1. Каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и достоинства.

2. Каждый имеет право на тайну личных вкладов и сбережении, переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничения этого права допускаются только в случаях и в порядке, прямо установленных законом.

3. Государственные органы, общественные объединения, должностные лица и средства массовой информации обязаны обеспечить каждому гражданину возможность ознакомиться с затрагивающими его права и интересы документами, решениями и источниками информации.

*Статья 20.*

1. Свобода слова и творчества гарантируются. Цензура запрещается.

2. Каждый имеет право свободно получать и распространять информацию любым, не запрещенным законом, способом. Перечень сведений, составляющих государственные секреты Республики Казахстан, определяется законом.

3. Не допускаются пропаганда или агитация насильственного изменения конституционного строя, нарушения целостности республики, подрыва безопасности государства, войны, социального, расового, национального, религиозного, сословного и родового превосходства, а также культа жестокости и насилия.

*Статья 21.*

1. Каждому, кто законно находится на территории Республики Казахстан, принадлежит право свободного передвижения по ее территории и свободного выбора местожительства, кроме случаев, оговоренных законом.

2. Каждый имеет право выезжать за пределы Республики. Граждане Республики имеют право беспрепятственного возвращения в Республику.

*Статья 22.*

1. Каждый имеет право на свободу совести.

2. Осуществление права на свободу совести не должно обусловливать или ограничивать общечеловеческие и гражданские права и обязанности перед государством.

*Статья 23.*

1. Граждане Республики Казахстан имеют право на свободу объединений. Деятельность общественных объединений регулируется законом.

2. Военнослужащие, работники органов национальной безопасности, правоохранительных органов и судьи не должны состоять в партиях, профессиональных союзах, выступать в поддержку какой-либо политической партии.

*Статья 24.*

1. Каждый имеет право на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии. Принудительный труд допускается только по приговору суда либо в условиях чрезвычайного или военного положения.

2. Каждый имеет право на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, вознаграждение за труд без какой-либо дискриминации, а также на социальную защиту от безработицы

3. Признается право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с

21

использованием установленных законом способов их разрешения, включая право на забастовку.

4. Каждый имеет право на отдых. Работающим по трудовому договору гарантируются установленные законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск.

*Статья 25.*

1. Жилище неприкосновенно. Не допускается лишение жилища, иначе как по решению суда. Проникновение в жилище, производство его осмотра и обыска допускаются лишь в случаях и в порядке, установленных законом.

2. В Республике Казахстан создаются условия для обеспечения граждан жильем. Указанным в законе категориям граждан, нуждающимся в жилье, оно предоставляется за доступную плату из государственных жилищных фондов в соответствии с установленными законом нормами.

*Статья 26.*

1. Граждане Республики Казахстан могут иметь в частной собственности любое законно приобретенное имущество.

2. Собственность, в том числе право наследования, гарантируется законом.

3. Никто не может быть лишен своего имущества, иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд в исключительных случаях, предусмотренных законом, может быть произведено при условии равноценного его возмещения.

4. Каждый имеет право на свободу предпринимательской деятельности, свободное использование своего имущества для любой законной предпринимательской деятельности. Монополистическая деятельность регулируется и ограничивается законом. Недобросовестная конкуренция запрещается.

*Статья 27.*

1. Брак и семья, материнство, отцовство и детство находятся под защитой государства.

2. Забота о детях и их воспитание являются естественным правом и обязанностью родителей.

3. Совершеннолетние трудоспособные дети обязаны заботиться о нетрудоспособных родителях.

*Статья 28.*

1. Гражданину Республики Казахстан гарантируется минимальный размер заработной платы и пенсии, социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца и по иным законным основаниям.

2. Поощряются добровольное социальное страхование, создание дополнительных форм социального обеспечения и благотворительность.

*Статья 29.*

1. Граждане Республики Казахстан имеют право на охрану здоровья.

2. Граждане Республики вправе получать бесплатно гарантированный объем медицинской помощи, установленный законом.

3. Получение платной медицинской помощи в государственных и частных лечебных учреждениях, а также у лиц, занимающихся частной медицинской практикой, производится на основаниях и в порядке, установленных законом.

*Статья 30.*

1. Гражданам гарантируется бесплатное среднее образование в государственных учебных заведениях. Среднее образование обязательно.

2. Гражданин имеет право на получение на конкурсной основе бесплатного высшего образования в государственном высшем учебном заведении.

22

3. Получение платного образования в частных учебных заведениях осуществляется на основаниях и в порядке, установленных законом.

4. Государство устанавливает общеобязательные стандарты образования. Деятельность любых учебных заведении должна соответствовать этим стандартам.

*Статья 31.*

1. Государство ставит целью охрану окружающей среды, благоприятной для жизни и здоровья человека.

2 Сокрытие должностными лицами фактов и обстоятельств, угрожающих жизни и здоровью людей, влечет ответственность в соответствии с законом.

*Статья 32.*

Граждане Республики Казахстан вправе мирно и без оружия собираться, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование. Пользование этим правом может ограничиваться законом в интересах государственной безопасности, общественного порядка, охраны здоровья, защиты прав и свобод других лиц.

*Статья 33.*

1. Граждане Республики Казахстан имеют право участвовать в управлении делами государства непосредственно и через своих представителей, обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления.

2. Граждане республики имеют право избирать и быть избранными в государственные органы и органы местного самоуправления, а также участвовать в республиканском референдуме.

3. Не имеют право избирать и быть избранными, участвовать в республиканском референдуме граждане, признанные судом недееспособными, а также содержащиеся в местах лишения свободы по приговору суда.

4. Граждане республики имеют равное право на доступ к государственной службе. Требования, предъявляемые к кандидату на должность государственного служащего, обусловливаются характером должностных обязанностей и устанавливаются законом.

*Статья 34.*

1. Каждый обязан соблюдать Конституцию и законодательство Республики Казахстан, уважать права, свободы, честь и достоинство других лиц.

2. Каждый обязан уважать государственные символы республики.

*Статья 35.*

Уплата законно установленных налогов, сборов и иных обязательных платежей является долгом и обязанностью каждого.

*Статья 36.*

1. Защита Республики Казахстан является священным долгом и обязанностью каждого ее гражданина.

2. Граждане республики несут воинскую службу в порядке и видах, установленных законом.

*Статья 37.*

Граждане Республики Казахстан обязаны заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры.

*Статья 38.*

Граждане Республики Казахстан обязаны сохранять природу и бережно относиться к природным богатствам.

*Статья 39.*

1. Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только законами и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, охраны общественного порядка, прав и свобод человека, здоровья и нравственности

23

населения.

2. Признаются неконституционными любые действия, способные нарушить межнациональное согласие.

3. Не допускается ни в какой форме ограничение прав и свобод граждан по политическим мотивам. Ни в каких случаях не подлежат ограничению права и свободы, предусмотренные статьями 10, 11, 13-15, пунктом 1 статьи 16, статьей 17, статьей 19, статьей 22, пунктом 2 статьи 26 Конституции..."

Кроме того, в Конституции имеется ряд положений, касающихся принципов отправления правосудия и защиты прав граждан, в том числе принцип презумпции невиновности

Вместе с тем реализация и гарантии защиты прав и свобод человека со стороны государства прямо зависят от законодательства следующего уровня: конституционных законов, законов, указов, постановлений и иных нормативных актов законодательной и исполнительной властей. Развитие конституционных норм в гражданском, гражданском процессуальном, уголовном, уголовно-процессуальном, уголовно-исполнительном, административном законодательстве может либо укрепить права и свободы граждан, либо неоправданно ограничить их.

Действующее законодательство страны, т.е. третий уровень обеспечения гарантий реализации и защиты прав и свобод, закрепленных в международных документах и Конституции страны, состоит из большого количества законодательных и подзаконных нормативных актов (документов).

Основными из них являются нормативные правовые акты по следующим направлениям:

А. Основные гражданские права и свободы

### Б. Гражданство, безгражданство, право убежища и беженцы

### В. Свобода передвижения

### Г. Право на свободу мирных собраний и ассоциаций

### Д. Свобода слова и информации

### Е. Свобода совести

Ж. Права человека в области отправления правосудия, защита лиц, подвергающихся задержанию или тюремному заключению

### З. Занятость и труд

### И. Право пользоваться культурой: культурное развитие и сотрудничество

### К. Брак, семья и молодежь

### Л. Здоровье, социальное благосостояние, прогресс и развитие

### М. Общественная безопасность и экологические права

### Н. Прочие права и свободы

##### О. Процедуры и институты защиты и ограничения прав и свобод граждан

Существует еще значительное количество различных правовых документов, которые прямо или косвенно затрагивают прав и свободы человека в Казахстане.

Одной из главных проблем действующего законодательства Республики Казахстан в области прав человека в настоящее время является несоответствие ряда понятий, норм и положений международным документам по правам человека, с одной стороны, и отсутствие государственного органа, в который граждане могли бы обращаться за толкованием тех или иных норм закона, затрагивающих их права и свободы.

Это в значительной степени снижает эффективность применения конституционных норм и положений в области обеспечения и защиты прав и свобод человека и гражданина.

24

5. Национальные институты и механизмы защиты прав человека

Анализ законодательной базы, обеспечивающей реализацию и защиту основных прав и свобод человека в посттоталитарном Казахстане, позволяет установить законодательно закрепленных институтов и механизмы защиты прав человека и контроля за их соблюдением.

Присоединение и ратификация Казахстаном ряда основных международных документов в области прав человека теперь уже не исключает из числа реально действующих эффективных механизмов защиты прав человека международные межгосударственные институты и процедуры.

Таким образом, потенциально возможными институтами, способами и процедурами защиты и контроля за соблюдением прав человека в Казахстане можно считать только те, которые относятся к четырем группам: международные (международные договорные органы, созданные ООН, рассматривающиеся нами как контрольные механизмы)  государственные, смешанные (общественно-консультативные при государственных органах и система адвокатуры) и неправительственные  (общественные, в том числе и международные и зарубежные организации).

Статья 40 Конституции РК установила:

«...2. Президент Республики - символ и гарант единства народа и государственной власти, незыблемости Конституции, прав и свобод человека и гражданина...»

Конституция РК гарантирует каждому судебную защиту его прав.

Крайне важной является статья 77 Конституции РК, определяющая принципы правосудия:

«...3. При применении закона судья должен руководствоваться следующими принципами:

1) лицо считается невиновным в совершении преступления, пока его виновность не будет признана вступившим в законную силу приговором суда;

2) никто не может быть подвергнут повторно уголовной или административной ответственности за одно и то же правонарушение;

3) никому не может быть без его согласия изменена подсудность, предусмотренная для него законом;

4) в суде каждый имеет право быть выслушанным;

5) законы, устанавливающие или усиливающие ответственность, возлагающие новые обязанности на граждан или ухудшающие их положение, обратной силы не имеют. Если после совершения правонарушения ответственность за него законом отменена или смягчена, применяется новый закон;

6) обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность;

7) никто не обязан давать показания против самого себя, супруга (супруги) и близких родственников, круг которых определяется законом. Священнослужители не обязаны свидетельствовать против доверившихся им на исповеди;

8) любые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого;

9) не имеют юридической силы доказательства, полученные незаконным способом. Никто не может быть осужден лишь на основе его собственного признания;

10) применение уголовного закона по аналогии не допускается...»

Кроме того, статья 78 Конституции РК устанавливает:

«Суды не вправе применять законы и иные нормативные правовые акты, ущемляющие закрепленные Конституцией права и свободы человека и гражданина. Если суд усмотрит, что закон или иной нормативный правовой акт, подлежащий применению, ущемляет закрепленные Конституцией права и свободы человека и гражданина, он обязан приостановить производство по делу и обратиться в Конституционный Совет с представлением о признании этого акта неконституционным».

Следующим государственным институтом защиты прав и свобод человека является прокуратура.

Согласно статьи 83 Конституции РК:

«1. Прокуратура от имени государства осуществляет высший надзор за точным и единообразным применением законов, указов Президента Республики Казахстан и иных нормативных правовых актов на территории Республики, за законностью оперативно-розыскной деятельности, дознания и следствия, административного и исполнительного производства, принимает меры по выявлению и устранению любых нарушений законности, а также опротестовывает законы и другие правовые акты, противоречащие Конституции и законам Республики.

Прокуратура представляет интересы государства в суде, а также в случаях, порядке и в пределах, установленных законом, осуществляет уголовное преследование...».

К смешанным институтам защиты прав человека можно отнести Республиканскую Комиссию по правам человека при Президенте РК, которая, согласно Указу Президента РК от 3 июня 1996 года, «...является консультативно-совещательным органом при Главе государства.

2. Основными задачами Комиссии являются:

1) содействие Президенту Республики Казахстан в обеспечении его конституционного статуса гаранта соблюдения прав и свобод человека и гражданина;

2) выработка предложений по совершенствованию законодательства и правоприменительной практики в области обеспечения и соблюдения прав и свобод человека и гражданина;

3) подготовка предложений по обеспечению Республикой Казахстан покровительства в отношении своих граждан, находящихся за пределами ее территории, защите их прав и свобод;

4) подготовка аналитических и экспертно-рекомендательных заключений и предложений по международно-правовым актам в области прав человека, затрагивающим интересы Республики Казахстан...»

В соответствии с разделом II Положения о Комиссии она: «... 1) рассматривает направленные Президенту Республики Казахстан или непосредственно в Комиссию обращения граждан и организаций о нарушениях прав и свобод человека;

2) изучает направленные в ее адрес местными представительными и исполнительными органами материалы об обращениях граждан и организаций по вопросам соблюдения прав и свобод человека, а также соответствующие публикации в средствах массовой информации;

3) составляет специальные и ежегодные доклады о соблюдении прав человека и представляет их Президенту Республики Казахстан;

4) анализирует текущее законодательство, вносит предложения по приведению его в соответствие с международно-правовыми актами о правах и свободах человека, признанными Республикой Казахстан, участвует в разработке проектов законодательных актов, затрагивающих вопросы прав и свобод человека;

5) принимает участие в работе международных организаций по правам человека;

6) оказывает организационно-методическую, информационную и иную помощь должностным лицам аппаратов акимов областей, городов республиканского значения и столицы республики, в ведение которых находятся вопросы прав человека...».

Одним из новых институтов защиты прав и свобод человека, который образован Указом Президента РК 19.09.2002 года, является институт омбудсмена – Уполномоченного по правам человека. Это должностное лицо, осуществляющее наблюдение за соблюдением прав и свобод человека и гражданина, наделенное в пределах

25

своей компетенции полномочиями принимать меры по восстановлению нарушенных прав и свобод человека и гражданина

Создание института Национального Омбудсмена дополняет существующие национальные средства защиты прав и свобод человека и не влечет ограничения или пересмотра компетенции других государственных органов, осуществляющих защиту прав человека в соответствии с Конституцией и законодательством Республики Казахстан. Национальный Омбудсмен должен иметь право:

1) требовать от руководителей и должностных лиц государственных органов, организаций и учреждений предоставления необходимых для рассмотрения жалобы или обращения сведений и других материалов, которые должны быть ему направлены в течение 10 рабочих дней после получения запроса;

2) безотлагательного приема руководителями и другими должностными лицами государственных органов и организаций, получать объяснения от конкретных лиц, по жалобам и обращениям, находящимся у него в производстве;

3) направлять руководителям и должностным лицам государственных органов и организаций, в решениях или действиях которых он усматривает нарушение прав человека, свои рекомендации о восстановлении нарушенных прав и устранении причин и условий, способствовавших нарушению законности;

4) поручать государственным органам и организациям, подготовку заключений по вопросам, подлежащим выяснению, привлекать специалистов к выполнению экспертных и консультационных работ. Такие поручения выполняются безвозмездно, в срок не позднее двух месяцев;

5) обращаться в суд за защитой нарушенных прав и свобод человека, а также принимать иные действия и меры, предусмотренные законодательством;

6) по вопросам соблюдения прав человека, по предъявлению служебного удостоверения, без предварительного уведомления, беспрепятственно входить на территорию и в помещения государственных органов и организаций, включая войсковые части и соединения, а также посещать места принудительного содержания, где находятся задержанные, арестованные и осужденные лица, встречаться и беседовать с ними, в том числе и конфиденциально;

7) знакомиться с уголовными, гражданскими и административными делами, решения по которым вступили в законную силу, а также с делами, находящимися в производстве;

8) вносить предложения в соответствующие органы о привлечении к установленной законом ответственности лиц, действиями которых вызвано нарушение прав и свобод человека и гражданина, а также принятии мер к возмещению материального и морального ущерба;

9) публиковать заключения и иные документы по результатам проведенных проверок в периодических изданиях;

10) использовать помощь неправительственных организаций;

11) предпринимать иные законные меры, необходимые для защиты прав и свобод человека и гражданина.

По результатам проверки жалобы или обращения Национальный Омбудсмен вправе направить государственному органу или должностному лицу, решениями или действиями которого нарушены права и свободы заявителя, рекомендации относительно мер, которые надлежит принять для восстановления нарушенных прав.

Руководитель государственного органа или должностное лицо, получившие рекомендации Национального Омбудсмена, обязаны рассмотреть рекомендации и направить Национальному Омбудсмену сообщение о результатах рассмотрения.

В случае отклонения рекомендаций руководитель государственного органа, организации или должностное лицо обязаны мотивировать свое решение по существу.

26

Ссылка на подзаконные акты не может рассматриваться в качестве отказа следовать рекомендациям Национального Омбудсмена.

Копия решения Национального Омбудсмена должна направляться заявителю.

В случае неисполнения должностными лицами обязанностей, установленных Законом, а также любого воспрепятствования правомерным действиям Национального Омбудсмена, должностное лицо должно привлекаться к дисциплинарной либо административной ответственности в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан.

Уполномоченный согласно п. 15 Указа Президента РК от 19.09.2002 г. в установленном законодательством порядке имеет право:

1) запрашивать от должностных лиц и организаций, за исключением перечисленных в [пункте 18](jl:1033370.1800%20) настоящего Положения, необходимые для рассмотрения жалобы сведения;

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

2-3) по результатам рассмотрения жалоб граждан Республики Казахстан, иностранных граждан и лиц без гражданства, а также при получении иным путем информации о нарушениях их прав и свобод обращаться к палатам Парламента с предложением провести по этим вопросам парламентские слушания;

2-4) принимать участие в работе международных организаций по правам человека, других неправительственных правозащитных 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) обращаться к уполномоченным государственным органам 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;

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

Однако, сравнивая полномочия Омбудсмена, которые у него должны быть, и которые у него имеются в Казахстане, не сложно определить отсутствие многих из названных выше функций, как например, обращение в суд и др.

Институт Омбудсмена достаточно широко распространен в различных странах, хотя эта должность имеет разные наименования: от уполномоченного по правам человека в России, народного защитника в Грузии до комиссара по права человека в Новой Зеландии.

Мы надеемся, что введение этого института в Казахстане позволит усилить государственные механизмы защиты прав и свобод граждан, однако до сих пор статус Уполномоченного по правам человека в Республике Казахстан не определен в Конституции, в связи с чем этому институту уделяется недостаточная роль.

27

Заключение

В заключение хотелось бы еще раз подчеркнуть, что важное значение, которое придается государствами защите и поощрению прав и свобод человека, делает необходимым тесное международное сотрудничество в этой области, в том числе при помощи укрепления режима международного контроля. Такое сотрудничество на данный момент стало важным фактором международных отношений и одним из компонентов всеобщей безопасности.Одновременно следует иметь в виду, что современные институты и механизмы международного контроля в области прав человека, за исключением, пожалуй, регионального измерения, являются продуктом правового, а зачастую и политического компромисса. На специфику такого контроля сильнейшее воздействие оказало деление мира на два полюса, противостояние между социалистической и капиталистической системами - в прошлом, а также развитых и развивающихся стран - в современный исторический момент. В этой связи международный контроль в области прав человека в настоящих условиях носит во многом мягкий, непревентивный характер (своеобразный контроль post-factum). Думается, что данная особенность развития международных контрольных правозащитных механизмов будет сохраняться до тех пор, пока на практике, в действительности не изменится подход различных государств и групп государств к межгосударственному сотрудничеству в рассматриваемой области.В последние годы все более актуальным вопросом становится реформа договорных органов ООН по правам человека, которые представляют собой краеугольный камень международного контроля в русле универсальной системы защиты прав и свобод человека. Вместе с тем автор настоящей статьи убежден, что любые меры, направленные на реформирование соответствующих механизмов, не должны вести к трансформации договорных органов в квазисудебные или (тем более) в судебные органы. Всегда следует помнить, что главное назначение правозащитных конвенционных комитетов заключается в оказании содействия государствам - участникам основных международных договоров в области прав человека в выполнении ими добровольно взятых на себя обязательств. В этом - основа и будущее развития международного сотрудничества в правозащитной сфере.

28

Библиографический список

1. Г.В.Игнатенко и О.И Тиунов. Международное право.- М,1999 – С. 584.
2. Бекяшев К.А. Международное публичное право. – М., 1999, - С. 640.
3. Гусева Д.А., Яскевич Я.С. Права человека. Минск. 2002.
4. Фляйнер Т. Что такое права человека. М, 1997.
5. Конституция Российской Федерации. Официальный текст. М. 2008.
6. Конституция (Основной закон) Союза Советских Социалистических Республик, - М., 1988.
7. Независимая газета.№96 (3211), 17.05.2004 г.
8. "Венская декларация и программа действий ".(Принята в г. Вене 25.06.1993 на 2-ой Всемирной конференции по правам человека).
9. Международный пакт от 16.12.1966 "Об экономических,социальных и культурных правах человека".
10. "Устав организации Объединенных "(вместе с "правилами процедуры Генеральной Ассамблеи").
11. Всеобщая декларация прав человека.
12. Международный пакт о гражданских и политических правах.