



Садчикова Оксана Валерьевна

**РЕШЕНИЯ ЕВРОПЕЙСКОГО СУДА ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА
И ИХ ЗНАЧЕНИЕ ДЛЯ РОССИЙСКОЙ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ
ПРАКТИКИ**

Специальность 12 00 10 Международное право
Европейское право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

1 - 0 - 3 2009

Москва, 2009 г

Работа выполнена на кафедре Европейского права Московского государственного института международных отношений (Университета) МИД России

Научный руководитель: доктор юридических наук,
профессор
Этгин Марк Львович

Официальные оппоненты: доктор юридических наук
Зимненко Богдан Леонидович
кандидат юридических наук
Алисниевич Екатерина Сергеевна

Ведущая организация: Институт государства и права
Российской академии наук

Защита состоится 26 февраля в 16 30 на заседании Диссертационного совета Д 209 002 05 в Московском государственном институте международных отношений (Университете) МИД России по адресу 119454, г Москва, проспект Вернадского, д 76, ауд

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Московского государственного института международных отношений (Университета) МИД России по адресу 119454, г Москва, проспект Вернадского, д 76

Автореферат разослан «26» января 2009 г

**Ученый секретарь
диссертационного совета
доктор юридических наук,
профессор**



Павлов Евгений Яковлевич

I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДИССЕРТАЦИОННОЙ РАБОТЫ

Актуальность темы исследования.

Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод (далее – ЕКПЧ или Конвенция) в правовых системах государств-членов Совета Европы занимает особое место по сравнению с традиционными нормами международного права и международными договорами Господствующей среди юристов доктриной она характеризуется как конституционно признаваемый на национальном уровне инструмент европейского правопорядка Особая – наднациональная, общеевропейская – юридическая сила ЕКПЧ и постановлений Европейского суда по правам человека (далее Суд или ЕСПЧ) так или иначе признается всеми странами Европы Доктринальная основа системы прав и свобод как важнейших гуманистических ценностей отличается от страны к стране Но, несмотря на все расхождения, а иногда даже контрасты, есть нечто, объединяющее все страны, в которых имеет место феномен интернационализации основных прав и свобод все нации восприняли идеалы права, которые, даже не будучи неизменными, тем не менее, представляют собой совокупность идей и представлений, стоящих над волей законодателей

На уровне Европейского Союза европейская система защиты прав человека, основанная на ЕКПЧ, превратилась в структурный блок права ЕС, занимающий в его иерархии высшее место ¹

Уникально место Конвенции и в России Присоединение России к ЕКПЧ, признание юрисдикции ЕСПЧ обязательной по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней ставит перед Российским государством несколько задач Это приведение в соответствии со стандартами Совета Европы законодательства, что последовательно достигается в процессе реформ, а также правоприменительной практики, в частности, практики

¹ Европейское право Право Европейского Союза и правовое обеспечение защиты прав человека. Учебник для вузов / Под ред ЛМ Энтина. – Москва Норма, 2007 – 278 с

судебных органов. В том, что касается правоприменительной практики, как представляется, Россия стоит еще в самом начале пути.

Главное значение ЕКПЧ для России состоит в том, чтобы граждане могли пользоваться европейскими стандартами прав человека в повседневной жизни. Между тем, необходимо признать, что в настоящее время сама идея применения ЕКПЧ в российском судебном процессе неадекватно воспринимается судьями. Не ясны так же и механизмы такого применения. Возникает множество вопросов: это и место ЕКПЧ в российской правовой системе, и статус прецедентных постановлений ЕСПЧ для российской правовой системы, и способы их учета при рассмотрении конкретных дел. Увеличение числа решений ЕСПЧ, вынесенных в отношении Российской Федерации (по состоянию на июль 2008 года – более 500), остро ставит проблему определения места ЕКПЧ в системе источников российского права, поиска путей наиболее эффективного ее соблюдения на национальном уровне. Как представляется, отсутствие определенности в понимании значения решений ЕСПЧ для российской правоприменительной практики оказывает неблагоприятное воздействие на процесс имплементации. В связи с тем, что постановления ЕСПЧ оказывают все большее влияние на деятельность российских должностных лиц, практикующих юристов и просто граждан, повысилась значимость научных работ о ЕСПЧ. Именно сейчас в российской правовой науке идет процесс формирования подходов, критериев, взглядов на решения ЕСПЧ как на судебные прецеденты, на их значение и место в российской правовой системе. Одновременно в российской теории права формируется понятийный аппарат, который используется законодателем и правоприменителем в связи с решениями ЕСПЧ. Этот процесс может оказать существенное влияние на развитие российского законодательства, а также правоприменительную практику: сейчас законодательная, исполнительная и судебная власти формируют принципы и порядок применения в своей работе решений ЕСПЧ.

Процесс имплементации ЕКПЧ и решений ЕСПЧ в национальную правоприменительную практику большинством западноевропейских государств успешно пройден. Опыт, накопившийся в этой сфере, может быть чрезвычайно полезен при выполнении этих задач в России.

Научная и практическая значимость диссертационного исследования тем более возрастает в контексте проводимой в стране судебной реформы. Этим обусловлена необходимость комплексного исследования роли решений ЕСПЧ в российской правоприменительной практике. Указанные обстоятельства, а также недостаточная теоретическая разработанность и большая практическая значимость избранной проблемы обусловили выбор темы диссертационного исследования.

Практическим обоснованием выбора темы является то, что в настоящее время Россия активно вовлечена в судебные процессы в ЕСПЧ. Одной из самых животрепещущих проблем является огромное количество жалоб, направляемых гражданами России в ЕСПЧ, что ставит под сомнение эффективность функционирования правовой системы Российской Федерации.

Научная новизна.

Научная новизна диссертационного исследования определяется самим выбором недостаточно разработанной в научном плане проблемы и заключается в обосновании необходимости применения прецедентов ЕСПЧ в российском судебном процессе. Диссертация представляет собой комплексное, логически завершённое монографическое исследование, посвящённое теоретическому осмыслению роли ЕКПЧ и прецедентов ЕСПЧ в системе российского права. Впервые на монографическом уровне исследованы возникающие проблемы соответствия правоприменительной практики европейским стандартам.

Объект исследования.

Объектом исследования диссертации являются общественные отношения, складывающиеся в процессе применения норм ЕКПЧ и прецедентов ЕСПЧ в

правоприменительной практике России и стран Европейского Союза и Совета Европы

Предмет исследования.

Предметом исследования диссертации являются научно–теоретические, правовые и научно–практические проблемы применения ЕКПЧ и прецедентов ЕСПЧ в правоприменительной практике России

Степень научной разработанности темы в научной литературе

Анализу различных проблем, связанных с исполнением обязательств, принятых Россией при вступлении в Совет Европы, в юридической литературе уделялось и уделяется достаточно внимания. Глубоко исследуются вопросы реализации конституционного права российских граждан на судебную защиту в ЕСПЧ², приемлемости жалоб в ЕСПЧ³, раскрытия существа прав, провозглашенных ЕКПЧ на основе прецедентной практики ЕСПЧ⁴, влияния норм ЕКПЧ на российское законодательство⁵, вопросы толкования национальными судами общепризнанных принципов и норм международного права⁶, анализу дел, рассмотренных ЕСПЧ против Российской Федерации, природе решений ЕСПЧ⁷, интеграции России в европейское правовое

² Торкунова Е А Правовая основа реализации конституционного права российских граждан на судебную защиту в Европейском суде Дис канд юрид наук 12 00 02 / МГИМО – М – 2002 – 177 с

³ Курдюков ДГ Право на жалобу в контексте Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г автореф канд дис юрид наук 12 00 10 / КГУ – Казань – 2001 – 21 с

⁴ Алисиевич Е С Толкование норм конвенции Совета Европы о защите прав человека и основных свобод как правомочие Европейского суда по правам человека Дис канд юрид наук 12 00 01 / ИГП РАН – М – 2006 – 147 с

⁵ Антропов Р А Роль Европейского Суда в процессе рассмотрения жалоб о нарушении основных прав и свобод человека Дис канд юрид наук 12 00 10 / Академия МВД – М – 2002 – 144 с

⁶ Зимненко Б Л Международное право и правовая система Российской Федерации Дис докт юрид наук 12 00 10 / –М, –2006 – 376 с

Дарда А В Проблемы толкования национальными судами общепризнанных принципов международного права Дис канд юрид наук 12 00 10 / РУДН – М – 2003 – 148 с

⁷ Метлова И С Решения Европейского Суда по правам человека в системе источников Российского права автореф канд дис юрид наук 12 00 01 / Университет МВД России – М – 2007 – 24 с

пространство³ При этом, следует отметить, что при исследовании роли ЕСПЧ большинство авторов анализировали его деятельность преимущественно в плане определения стадий прохождения жалобы, правил юридической техники, используемой ЕСПЧ и последствий его постановлений для национальных правовых систем

Отечественные ученые Абашидзе А Х, Бирюков М М, Водолагин В В, Водолагин С В, Горшкова С А, Карташкин В А, Капкин С Ю, Лукашук И И, Лукашук О И, Энтин Л М, Энтин М Л, Тиунов О И, Топорнин Б Н, Туманов В А сформировали необходимую научную базу для применения ЕСПЧ в российском судебном процессе

Вопросы определения места ЕСПЧ в правовой системе Российской Федерации освещались в работах Алексеевой Л Б, Барциц И Н, Водолагина С В, Вильямина Г М, Вишнякова В Г, Зарубаевой Е Ю, Зимненко Б Л, Зорькина В Д, Лазарева В В, Лукашук И И, Марченко М Н, Мурашовой Е Н, Окунькова Л А, Хлестакова О Н, Топорнина Б Н.

Вопрос о силе постановлений ЕСПЧ для российской правовой системы был предметом анализа в работах следующих ученых: Алексеевой Л Б, Барциц И Н, Бондаря Н С, Вильямина Г М, Вишнякова В Г, Витрука Н В, Зарубаевой Е Ю., Зимненко Б Л, Зорькина В Д, Канашевского В А, Лаптева П А, Лазарева В В, Лобова М Б, Лукашук И И, Марченко М Н, Мурашовой Е Н., Окунькова Л А, Пацация М Ш, Хлестакова О Н, Чардиной Ю Я., Тиунова О И, Топорнина Б Н, Яковлева В Ф

В рамках дискуссии о международном судебном прецеденте диссертант обращался к работам Алексеевой Л Б, Алисниевич Е С, Барциц И Н, Бондаря Н С, Венгерова А Б, Вильямина Г М, Вишнякова В Г, Витрука Н В, Жуйкова В.М, Зимненко Б Л, Зорькина В Д, Канашевского В А, Карташкина В А, Лаптева П А, Лазарева В В., Лобова М Б, Лукашук И И, Лукашук О И,

³ Обухова Е С Интеграция Российской Федерации в европейское правовое пространство в контексте деятельности Европейского Суда по правам человека автореф канд дис юрид наук 12 00 10 / – М, – 2006 – 25 с

Марченко М Н, Морщаковой Т Г, Мурашовой Е Н, Нерсисянца В С, Чардиной Ю.Я, Тиунова О И, Топорнина Б Н, Туманова В А, Тункина Г И, Энтина М.Л, Яковлева В Ф..

Обобщая опыт стран Совета Европы и Европейского Союза диссертант анализировал труды Арнольда Р, Бирюкова М М, Лобова М Б, Лукьянцева Г Е, Энтина М Л, М Де Сальвиа и др

Влияние ЕКПЧ на деятельность судебных учреждений рассматривалось в работах Бержера В, Буркова А Л, Вильдхабера Л, Джейнис М, Деменовой А В, Лича Ф, Моул Н, Москаленко К А, Нешатаевой Т.Н, Петити Л, Харби К. Некоторые аспекты применения ЕКПЧ применительно к деятельности Конституционного Суда РФ рассматривались в ряде научных публикаций судей Конституционного Суда РФ Баглая М В, Бондаря Н С, Витрука Н В, Зорькина В Д. В практике арбитражных судов и судов общей юрисдикции данная проблема исследовалась мало.

Теоретическая и нормативная основа.

Теоретической и нормативной основой диссертации являются первичные документальные источники Устав Совета Европы, ЕКПЧ и протоколы к ней, рекомендации Комитета министров Совета Европы, Решения и Постановления ЕСПЧ, источники права Европейского Союза, Конституция РФ, Федеральные конституционные законы и Федеральные законы и подзаконные нормативно-правовые акты Российской Федерации, судебная практика судебных учреждений РФ.

Диссертация в полной мере опирается на теоретическую базу, разработанную в области теории международного и европейского права.

Цель и задачи исследования.

Поставленная в диссертации цель – построение модели наиболее эффективной системы мер, которые могла бы предпринять Российская Федерация для приведения правоприменительной практики в соответствие со стандартами ЕКПЧ и прецедентной практикой ЕСПЧ с учетом опыта стран

Европейского Союза и Совета Европы, выработка наиболее эффективных механизмов применения решений ЕСПЧ в российском судебном процессе – потребовала постановку и формулирование следующих задач.

- изучить и обобщить имеющиеся научные материалы, международно-правовые документы, законодательные акты, российские и зарубежные источники по исследуемой теме, определить уровень научной разработанности темы,

- охарактеризовать роль, значение ЕКПЧ в системе источников российского права и влияние постановлений ЕСПЧ на российскую правоприменительную практику,

- раскрыть природу прецедента, его соотношение с понятием «правовая позиция», определить, является ли он источником российского права, определить, являются ли решения ЕСПЧ источником российского права и частью российской правовой системы,

- определить роль, значение ЕКПЧ в системе источников права Европейского Союза и влияние постановлений ЕСПЧ на правоприменительную практику стран Европейского Союза и Совета Европы и провести сравнительный анализ,

- подробно изучить судебную практику судов Российской Федерации всех юрисдикций и уровней и выработать практические рекомендации по применению ЕКПЧ в российском судебном процессе.

Методологическая база исследования.

Методологическую базу диссертации составляют научные работы в области европейского права, международного и конституционного права, а так же теории государства и права. В диссертации использованы следующие общие и частные научные методы исследования сравнительно-правовой, диалектический, исторический, логический, системный, статистический, функциональный, формально-юридический и другие

Краткий обзор источников и литературы.

В процессе исследования обобщены, проанализированы, интерпретированы научные позиции правоведов по спорным вопросам исследуемой проблемы. С этой целью диссертант исследовал большой объем литературы: публикации в научной и периодической печати, диссертации, авторефераты, монографии, библиографические и справочные издания, Интернет-сайты, посвященные проблематике Совета Европы и Европейского Союза. Диссертант обращался к трудам следующих авторов: Абашидзе А Х, Алисиевич Е С, Арцибасова И Н, Барциц И Э, Берестнева Ю.Ю., Бирюкова М М, Бобровского И В, Бондарь Н С, Блатовой Н Т, Буркова А Л, Возгрина И А, Витрука Н В, Водолагина В В, Водолагина С В, Гаджиева В А, Губанова А В, Ганюшкина Б В, Горшковой С А, Даниленко Г М, Деменевой А В, Жданова Ю Н, Жуйкова В М, Зорькина В Д, Зимина В П, Зимненко Б.Л, Ковлера А И, Ковтун Н Н, Карташкина В А, Конюховой И А, Лаптева П.А, Лазарева В А, Лукьянцева Г Е, Лебедева В М, Лукашук И И, Лукашук О И, Москаленко К А, Нешатаевой Т Н, Пацация М Ш, Пчелинцева С.В., Рабцевич О И, Рожковой М А, Самович Ю В, Садовниковой Г Д, Сареддин Осман-Заде, Топорнина Б Н, Туманова В А, Тиунова О И, Тихомирова Ю А, Фисенко И В, Энтина Л М, Энтина М Л, а также зарубежных авторов Арнольд Р, Аннэрс Э, Бержер В, Бедард Р, Гомьен Д, Джейнис М, Харрис Д, Зваак М, Рисдаль Р, Кей Р, Горедли Э, Хартли Т К, Лич Ф, Экштайн К, Сальвиа М, Фриберг Э и других.

Положения и выводы, выносимые на защиту:

1 ЕКПЧ подлежит непосредственному применению в судах Российской Федерации наравне с национальными законами

2 Необходимо законодательное закрепление в процессуальных кодексах норм о признании обязательности решений ЕСПЧ, а в гражданском процессуальном законодательстве так же и соответствующего основания для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам

3. Способ применения ЕКПЧ национальными судами должен полностью совпадать со способом применения ЕКПЧ Европейским Судом.

4 Постановления ЕСПЧ должны рассматриваться в отечественной судебной системе как акты, в плане юридической силы подобные актам Конституционного Суда РФ. Необходимо специальная процедура приведения вынесенных судебных решений (с момента присоединения России к ЕКПЧ) в соответствие с постановлением ЕСПЧ по инициативе заинтересованных лиц.

5 С ратификацией ЕКПЧ в сфере регулирования отношений внутри государства появился новый источник права – международный судебный прецедент. Необходимо в законодательном порядке или посредством принятия высших судебных решений дать четкое описание статуса постановлений ЕСПЧ в российской правовой системе.

6 Признание прямого действия ЕКПЧ открывает перспективы для быстрого и эффективного проникновения права ЕКПЧ во внутренний правопорядок без вмешательства законодательной и исполнительной властей.

Апробация результатов диссертационного исследования

Диссертация выполнена на кафедре европейского права Московского государственного института международных отношений (Университета) МИД РФ. Основные положения и выводы нашли отражения в публикациях автора, докладывались на международной научно-практической конференции «Европейские и универсальные механизмы защиты прав человека: старые проблемы и новые горизонты» (г Москва, 27-28 марта 2008 г), на региональной 49-ой научно-практической конференции «Университетская наука региону» «Проблемы понимания и тенденции развития государства и права в XXI веке» (г Ставрополь, 23 апреля 2004 г). Материалы конференций опубликованы.

Основные положения и выводы обсуждались в ходе научно-практического семинара «Роль адвоката в процедуре Европейского суда по правам человека» (г Москва, 31 октября-1 ноября 2005 г), учебного семинара

«Ведение дел в Европейском Суде по правам человека» (г. Пятигорск, октябрь 2006 г.)

Результаты исследования использовались в процессе преподавания диссертантом курса «Использование прецедентов Европейского суда по правам человека в практике адвоката» на курсах повышения квалификации адвокатов, проводимых Федеральной палатой адвокатов (г. Пятигорск, октябрь 2006 г., октябрь 2008 г.)

Практическое применение выводов, сделанных в диссертационном исследовании, реализуется в профессиональной адвокатской деятельности диссертанта

Практическое применение диссертации позволит более эффективно использовать преимущества членства Российской Федерации в Совете Европы для защиты прав человека в рамках внутригосударственных механизмов правовой защиты

Сформулированные автором положения и выводы в определенной мере дополняют и развивают имеющиеся в теории права и государства и других отраслевых дисциплинах разделы, посвященные правам человека и Европейскому Суду по правам человека, вследствие этого они могут быть использованы в учебном процессе при чтении курсов «Международное право», «Европейское право», «Гражданское право», «Гражданско–процессуальное право», «Уголовное право и уголовно–процессуальное право», «Арбитражный процесс», а так же ряда спецкурсов, таких как «Права человека», «Европейская система защиты прав человека» и др., а также при подготовке учебных пособий по соответствующей тематике. Теоретические выводы и практические рекомендации, содержащиеся в настоящем исследовании, направлены на повышение эффективности реализации норм ЕКПЧ в правоприменительной практике Российской Федерации и могут быть использованы судами различного уровня, адвокатами при представлении интересов граждан и юридических лиц в суде

Структура работы.

Структура работы определяется целями и задачами диссертации. Она состоит из введения, двух глав, заключения, списка использованной литературы и приложений

II. ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИОННОЙ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность и новизна темы диссертации, определяется степень ее научной разработанности, цель и задачи диссертационного исследования, раскрываются объект и предмет исследования, его методологические основы, формируются положения, выносимые на защиту, теоретическая и практическая значимость полученных диссертантом выводов, отмечается их апробация

Первая глава «Место и значение Европейской Конвенции по правам человека и основных свобод в правовой системе Российской Федерации и стран Европейского Союза и Совета Европы» включает четыре параграфа.

Первый параграф «Федеральное законодательство о месте Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод в правовой системе Российской Федерации» посвящен анализу соотношения ЕКПЧ с Конституцией РФ, Федеральными конституционными законами и Федеральными законами Конституция РФ не определила место международных договоров в системе российского законодательства, что создало почву для научных споров по вопросу о месте международных договоров, в том числе и ЕКПЧ в иерархии нормативно-правовых актов Российской Федерации. Исследовав различные точки зрения, диссертант приходит к выводу о том, что по сравнению с традиционными нормами международного права и международными договорами ЕКПЧ должна занимать в российской правовой системе особое место.

В России Конвенция действует (и это ярко демонстрируют решения Конституционного суда РФ последнего времени) в качестве конституционного

инструмента признания и защиты прав и свобод человека и гражданина, т е в качестве конституционного права Принадлежность российской правовой системы к моническому типу освобождает от необходимости трансформации ЕКПЧ во внутреннюю правовую систему, как это делают страны дуалистической традиции

Серьезной проблемой является отсутствие законодательного урегулирования в процессуальном законодательстве последствий постановлений международных судебных органов, в частности ЕСПЧ для государства В Гражданско-процессуальном кодексе РФ, Уголовно-процессуальном кодексе РФ, Арбитражном процессуальном кодексе РФ нормы о признании обязательности актов международных судов Российской Федерацией отсутствуют Отсутствует и единый подход к законодательной технике закрепления последствий вынесенных решений отдельных международных органов В Гражданско-процессуальном кодексе до настоящего времени нет основания для пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам при установлении ЕСПЧ нарушения при рассмотрении гражданского дела Соответствующий законопроект, внесенный недавно Верховным Судом РФ, был отклонен В настоящее время отсутствуют нормы о регламентации действий властных органов по приведению законодательства в соответствие с ЕКПЧ в случае признания нарушения в конкретном деле, в результате применения закона, не соответствующего ЕКПЧ Это упущение может быть преодолено путем комплексного толкования обязательств государства в силу ратификации ЕКПЧ

По мнению диссертанта существование такой конструкции как пересмотр дела национальным судом после признания ЕСПЧ нарушения ЕКПЧ в конкретном деле по вновь открывшимся обстоятельствам, вызывает ряд закономерных вопросов, в частности, остается неурегулированной ситуация в отношении других дел, аналогичных рассмотренному ЕСПЧ В этом смысле жертвы нарушений, подобных установленным в постановлениях ЕСПЧ,

остаются без правовой защиты на национальном уровне. Направление ими жалоб в ЕСПЧ и вынесение новых постановлений как способ решения проблемы – решение неадекватное. Необходима специальная процедура приведения выносимых и, в отдельных случаях, вынесенных судебных решений (с момента присоединения России к ЕКПЧ) в соответствие с постановлением ЕСПЧ по инициативе заинтересованных лиц. В этой ситуации может быть использован механизм, успешно применяемый в практике Конституционного суда РФ, когда по инициативе заинтересованных лиц пересматриваются неисполненные или исполненные частично приговоры и решения судов.

Определив место и значение ЕКПЧ в правовой системе РФ, диссертант во втором параграфе «Сила постановлений Европейского Суда по правам человека для Российской Федерации» обратился к вопросу о степени обязательности, месте прецедентов ЕСПЧ в российской правовой системе. Эта проблема является наиболее дискуссионной в отечественной литературе, посвященной деятельности ЕСПЧ. Диссертант выделил два основных подхода к решению указанной проблемы через общетеоретическое определение понятия «источник права» и через толкование положений Федерального закона «О ратификации Конвенции о защите прав и свобод человека и основных свобод и протоколов к ней». Первый подход отрицает признание за постановлениями ЕСПЧ статус источников права в силу отсутствия соответствующих положений в российском законодательстве. Второй подход признает за ними обязательную силу со многими оговорками. Например, высказываются точки зрения, что обязательность для России имеют лишь те постановления, которые вынесены в отношении России. Другие авторы, считая Конвенцию частью правовой системы, однако, не склонны таковыми считать решения и постановления ЕСПЧ.

Диссертант, не соглашаясь с этими позициями, отстаивает следующую точку зрения: единственно возможное толкование ЕКПЧ, имеющее

общеобязательную силу дает только ЕСПЧ Российская Федерация присоединилась к ЕКПЧ, признав юрисдикцию ЕСПЧ по вопросам толкования ЕКПЧ и Протоколов к ней, и уступила часть своего суверенитета Российская Федерация обязалась привести свое внутреннее право в соответствии с европейскими стандартами Эти же условия приняли и все страны, входящие в Совет Европы Такое же понимание сложилось и в Европейском Союзе⁹ п 3 ст 52 Хартии основных прав⁹ и придающий ей обязательную силу Лиссабонский договор, устанавливая, что положения Хартии, закрепляющие права человека и основные свободы, уже содержащиеся в ЕКПЧ, имеют тот же смысл и то же значение в праве Европейского Союза, какое им придано Конвенцией Из изложенного следует, что ключом к решению вопроса о силе прецедентов ЕСПЧ является понимание того, что во всех странах-участниках ЕКПЧ она должна применяться единообразно, а именно так, как ее толкует ЕСПЧ Невозможно при этом избирательно учитывать лишь часть постановлений из всего корпуса постановлений ЕСПЧ. Это может привести к тому, что выявленные на национальном уровне нарушения, которые возможно исправить до констатации нарушения ЕСПЧ, и которые уже были признаны в других странах-участниках, могут остаться неустраненными, когда ЕКПЧ предоставляет возможность исправить нарушения *contra legem* Безусловно, основная задача в данном случае лежит на судах. Этот инструментарий позволяет им в полной мере реализовать обязательства России перед Советом Европы и перед своими собственными гражданами. В случае, если допустить обратное, может случиться, что прореха в законодательстве будет исправлена только после констатации нарушения ЕСПЧ

Вместе с тем, если не учитывать последующую практику ЕСПЧ в отношении других стран, есть риск того, что практика ЕСПЧ в отношении одной страны не будет отвечать такой характеристике ЕКПЧ, которую называют живым, развивающимся организмом Только учитывая весь корпус

⁹ Хартия основных прав Европейского Союза // Ниццкий договор и Хартия основных прав Европейского Союза. – М – Норма, 2003

решений ЕСПЧ, учитывая и изменения в практике ЕСПЧ возможно верно определить объем защищаемых ЕКПЧ прав

Это соответствует принципу правовой определенности, поскольку такой подход соответствует ожиданиям того, что толкование норм ЕКПЧ не будет находиться в зависимости от субъектного состава дела, рассматриваемого ЕСПЧ, и делает прогнозируемым решение суда. Следовательно, при применении норм ЕКПЧ Российская Федерация должна принимать во внимание всю практику ЕСПЧ, как в отношении России, так и практику, сформированную в ходе рассмотрения жалоб поданных против других государств, а так же ту практику, которая была сформирована по делам, рассмотренным и до присоединения России к ЕКПЧ.

Логически оправданным является выделение третьего параграфа диссертации «Решения высших судов Российской Федерации и международный судебный прецедент. Общие черты». Продолжая дискуссию о силе постановлений ЕСПЧ для России, диссертант рассматривает вопрос о правовой квалификации решений и постановлений ЕСПЧ в отечественной науке и раскрывает понятия «правовые стандарты», «правовые позиции» и «прецеденты». Диссертант приходит к выводу о наличии в определенной степени искусственного стремления разделить эти понятия по традиционному для отечественного права принципу на материальное и процессуальное.

В диссертации предпринята попытка выявить существующие предпосылки и обозначить пути приближения российской правоприменительной практики к англо-саксонскому типу правоприменения. Для этого диссертант анализирует судебную практику Конституционного суда РФ, Верховного и Высшего арбитражного судов и выделяет существенные признаки, сближающие их с прецедентами. Диссертантом отмечено, что создание прецедентных решений в ходе осуществления конституционного судопроизводства является существенным фактором правовой модернизации, а некоторые черты прецедента не чужды и решениям других высших судов РФ

Четвертый параграф «Особенности применения Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод в странах Европейского Союза и Совета Европы» посвящен исследованию влияния ЕКПЧ на практику правоприменения в странах Совета Европы и Европейского Союза, а так же вопросу присоединения ЕС к ЕКПЧ

Принцип прямого действия ЕКПЧ, как показывает анализ применения Конвенции в странах Совета Европы и Европейского Союза, является наиболее эффективным. Утверждение этого принципа практически не коррелируется с принадлежностью страны к монической или дуалистической традиции

Суды стран Совета Европы и Европейского Союза, обеспечивая постановлениям ЕСПЧ прямое действие во внутреннем праве, в отличие от российских судов, выступают предвестниками, а порой и катализаторами законодательных изменений, они позволяют выиграть время и предотвратить массу подобных нарушений, которые могут произойти до завершения законодательного процесса. Необходимо прийти к тому, что бы прямое действие ЕКПЧ стало реальностью и в правовой системе Российской Федерации. Безусловно, основную роль здесь играет уровень осведомленности судей и других участников системы о постановлениях ЕСПЧ и их владения правом Конвенции. Только тогда прямое действие постановлений ЕСПЧ будет происходить на всех уровнях судебной системы, включая суды первой инстанции, что позволит снизить риск повторения подобных нарушений после постановления ЕСПЧ. Как представляется, этот вопрос должен решаться и посредством политической воли.

На примере решений Конституционного суда ФРГ диссертант демонстрирует неполную готовность стран-участников следовать вообще и в целом уже устоявшимся принципам. По мнению ФКС ФРГ, интеграция Германии в правовое сообщество мирных свободных государств не предполагает отказа от суверенитета, закрепленного в Конституции ФРГ и в исключительных случаях допускает отступление от права международных

договоров при условии, что это является единственно возможным способом избежать нарушения основополагающих конституционных принципов

Несмотря на это и фактически, и юридически ЕКПЧ в толковании и применении ЕСПЧ включена в правовую систему Европейского союза и Европейских Сообществ.

Суд ЕС рассматривает ЕКПЧ в качестве одного из авторитетных источников общих принципов права Сообществ. Из такого же соотношения права Европейского Союза и ЕКПЧ исходят Хартия основных прав ЕС и Лиссабонский договор

Вторая глава диссертации «Анализ применения Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод в российских судах разных юрисдикций и уровней» структурно разделен на три параграфа, в которых анализируется деятельность судебных учреждений России: Конституционного суда, судов общей юрисдикции и арбитражных судов

Диссертант вводит в научный оборот судебную практику целого ряда судебных учреждений России, демонстрирует на конкретных примерах подходы и практику российских судов по вопросу применения ЕКПЧ. В рамках работы над диссертацией выявилось, что практика применения ЕКПЧ в российских судах значительно отличается от теории. В настоящее время можно говорить о том, что российское законодательство в основном соответствует стандартам Совета Европы, но этот факт сам по себе не является гарантией того, что европейские стандарты будут применяться на практике. Диссертант, поставив перед собой вопрос о соответствии теории и практики применения ЕКПЧ российскими судами, пришел к неутешительным выводам о достаточно низкой степени информированности судей об объеме обязательств, принятых при ратификации ЕКПЧ. Если Конституционный Суд РФ обратился к нормам ЕКПЧ еще до ратификации, то нижестоящие суды обратились к использованию европейских правовых стандартов существенно позже, в значительной степени под влиянием рекомендаций высших судебных органов. При этом частота

ссылок на ЕКПЧ и решения ЕСПЧ увеличивается со временем преобладают решения, вынесенные в 2005-2008 годах. Диссертант указывает на конкретные недостатки в решениях судов по применению ЕКПЧ, а так же выделяет типичные ошибки в оперировании правом Конвенции. В итоге, диссертант приходит к выводу, что частота ссылок и качество аргументации судебных решений нормами ЕКПЧ и прецедентными постановлениями ЕСПЧ в значительной степени зависит от инициативы сторон процесса. Суды самостоятельно и по собственной инициативе (кроме Конституционного суда РФ) редко обращаются к Конвенции, предпочитая мотивировать решения нормами национального права. Диссертант отмечает, что в разъясняющих постановлениях ВАС РФ и ВС РФ нет четкого руководства для нижестоящих судов о способе применения Конвенции. Эффективное и повсеместное действие постановлений ЕСПЧ предполагает постоянную информационную и организационную работу высших судов в отношении низших инстанций с тем, чтобы обеспечить эволютивное толкование положений Конвенции в соответствии с меняющимися общественными реалиями. Поэтому, уровень оперирования правом Конвенции во многом зависит, с одной стороны, от наличия соответствующих разъяснений вышестоящих судов и, с другой стороны, от инициативы сторон процесса.

Диссертант отстаивает точку зрения, что сторона в судебном процессе, опираясь на прецедентные постановления ЕСПЧ, вправе рассчитывать на то, что в судебном решении будут отражены доводы и аргументы, основанные на ЕКПЧ, и им будет дан подробный анализ, что соответствует гарантии мотивированности судебного решения. В настоящее время в подавляющем большинстве случаев такой уровень применения ЕКПЧ в судах РФ не достигнут.

Обеспечение должных масштабов и систематичности прямого действия, таким образом, является перманентной задачей, которая сегодня для России еще вопрос будущего.

Заключение диссертации содержит обобщенные концептуальные выводы и результаты исследования, подтверждающие достижение исследовательской цели и практической значимости работы

В приложении содержатся ряд показательных с точки зрения применения ЕКПЧ судами общей юрисдикции решений и приговоров, а так же процессуальных документов, подготовленных сторонами со ссылками на ЕКПЧ и постановления ЕСПЧ Представленные документы позволяют оценить действительную ситуацию с применением ЕКПЧ в российском судебном процессе

Список публикаций по теме диссертации

1 Садчикова О В. Международное право в судебной практике России: статья / Проблемы понимания и тенденции развития государства и права в XXI веке Материалы 49 научно-практической конференции «Университетская наука региону» (23 апреля 2004 г) – Ставрополь Ставропольский государственный университет, 2004 – 0,25 п л

2. Садчикова О В Анализ решений Европейского суда по правам человека по второй статье Европейской конвенции по правам человека «Право на жизнь» Аспекты правоприменительной практики в Российской Федерации. статья // Вестник Адвокатской палаты Ставропольского края – 2004. – Выпуск 12 (20) – 0,2 п л

3 Садчикова О В Прецедентное право Европейского суда по правам человека Механизмы применения в судах Российской Федерации. статья // Вестник Адвокатской палаты Ставропольского края. – 2004. – Выпуск 12 (20). – 0, 2 п.л.

4 Садчикова О В Провокация в делах связанных с незаконным оборотом наркотиков глазами Европейского правосудия статья // Вестник Адвокатской палаты Ставропольского края – 2007. – Выпуск 3 (33) – 0,6 п л

5 Садчикова О В Мера пресечения в уголовном процессе – российская

82

правоприменительная практика и практика Европейского Суда статья в сборнике по материалам международной конференции «Европейские и универсальные механизмы защиты прав человека старые проблемы и новые горизонты» (27-28 марта 2008 г) – М · МГИМО, 2008 – 0,3 п л

6 Садчикова О В Правовые инструменты Европейского Суда по правам человека для адвоката при осуществлении защиты по уголовному делу. статья // Южнороссийский адвокат – 2008 – № 6. – 0,6 п л

**в том числе, в ведущих рецензируемых научных журналах,
рекомендованных ВАК**

7 Садчикова О В Административное выдворение, депортация, экстрадиция – российское законодательство и практика Европейского суда по правам человека статья // Право и управление XXI век – 2008 – № 8 – 0,46 п.л

8 Садчикова О В Беспристрастность судьи в российском уголовном процессе (в контексте повторного участия судьи в деле) и соотношение норм УПК РФ с практикой Европейского Суда по правам человека статья // Московский журнал международного права – 2009 – № 1 – 0,33 п л

Тираж 100 экз Заказ № 18

Издательство «МГИМО-Университет»
119454, Москва, пр Вернадского, 76

Отпечатано в отделе оперативной полиграфии
и множительной техники МГИМО(У) МИД России
119218, Москва, ул Новочеремушкинская, 26