

**«III Летняя школа по правам человека  
«Международная защита экономических, социальных и  
культурных прав» 22-26 июня 2015 г., Казань**

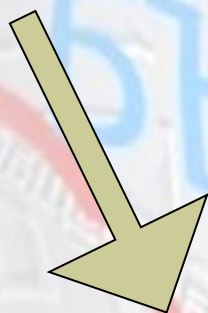
**:Принести права человека домой  
Применение  
Конвенции о защите  
прав человека в судах России**

**Антон Леонидович Бурков  
ab636@cantab.net**

# История политического вступления России в Совет Европы

Совет Европы

Россия (МИД)



Одинаковое заключение



***правовой порядок Российской Федерации не в  
полной мере соответствует стандартам  
Совета Европы***

# История политического вступления России в Совет Европы

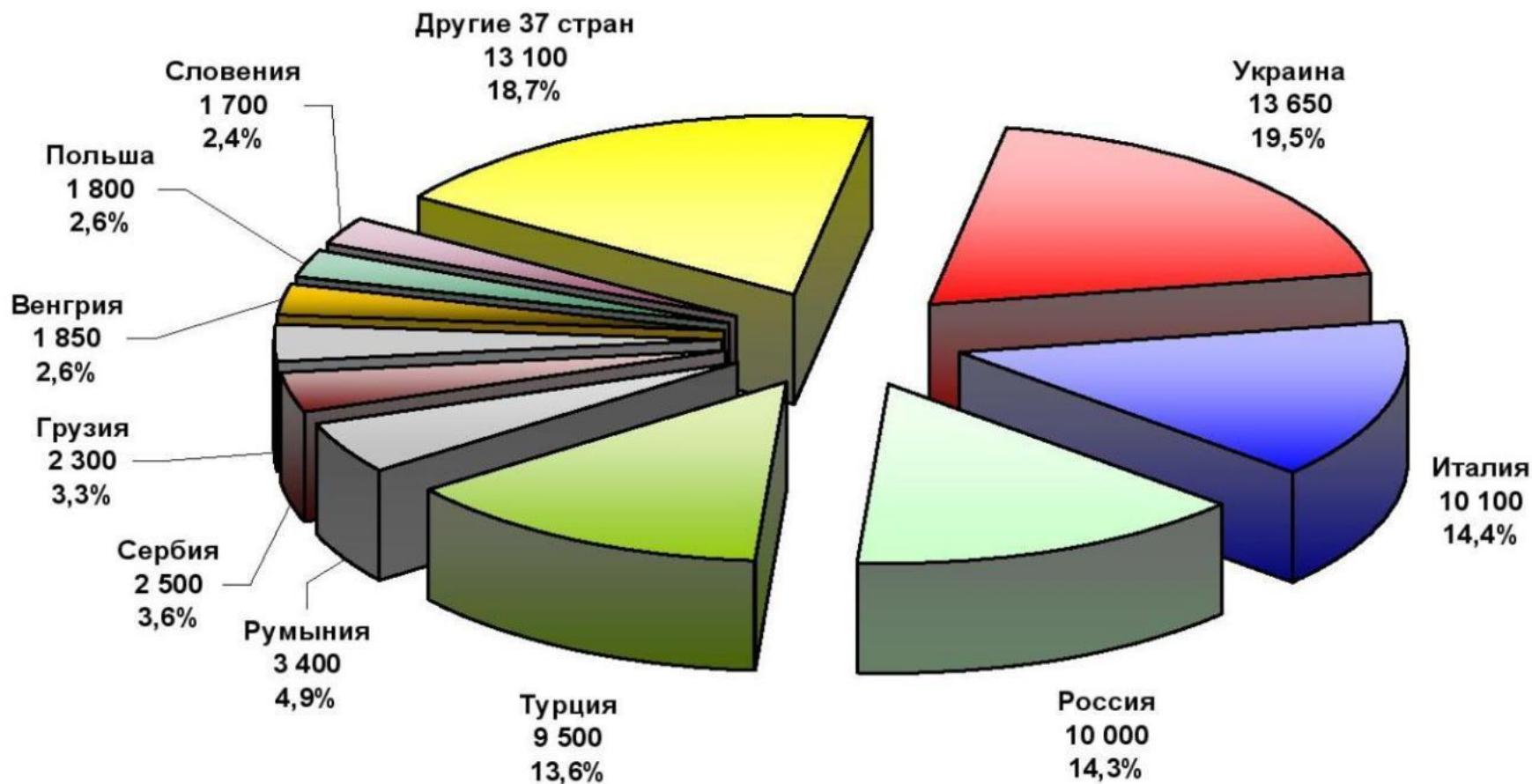
- **Предсказания ученых:** *«учитывая отсутствие у Российской Федерации опыта защиты прав человека на национальном уровне, в России может быть совершено много нарушений европейских стандартов прав человека, и они не будут устранены в рамках национальной правовой системы»* (Марк Джанис, 1996)

**Действительность спустя 18 лет после присоединения:** в 2014 году ЕСПЧ ожидают рассмотрения 10 000 жалоб против России. Это 14,3% от общего числа 69900 (102750 в 2013). Лидирует Украина - 14198. На душу населения лидирует Сербия (39 жалоб на каждые 100 тыс. жителей). Россия на 24 месте из 47. В 2014 129 постановлений по 218 жалобам.



## VI. РАСПРЕДЕЛЕНИЕ ЖАЛОБ, ОЖИДАЮЩИХ РАССМОТРЕНИЯ ЕВРОПЕЙСКИМ СУДОМ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА, ПО ГОСУДАРСТВАМ-ОТВЕТЧИКАМ

по состоянию на 31 декабря 2014 года



Общее количество жалоб, ожидающих рассмотрения: 69 900

(с округлением до 50)

# Применение Конвенции в России

- Когда Россия ратифицировала Конвенцию в 1998, в законе о ратификации было записано:
  - Признание юрисдикции ЕСПЧ
  - Однако после ратификации многие приняли ратификацию как право обращаться в ЕСПЧ, но не применение положений Конвенции на национальном уровне
  - И конечно же никто не ожидал, что постановления ЕСПЧ будут обладать высоким уровнем обязательности на национальном уровне

# Заявление Председателя Свердловского областного суда Ивана Овчарука:

*“Каких-то особых семинаров-тренингов по применению Конвенции не проводим. Какая нужна тренировка, чтобы не отказать в правосудии или осуществить его в разумные сроки? Необходимо соблюдать национальное законодательство.”*

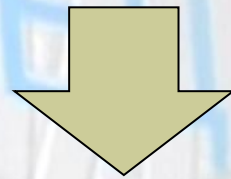
“Судьи Должны Знать Все”, Онлайн Пресс-Конференция, Август 2004 г.

# Замкнутый круг: верхи могли бы, НО НИЗЫ НЕ ХОТЯТ

- Судьи: мы не применяем Конвенцию, потому что адвокаты не просят нас
- Адвокаты: мы не строим аргументы на основании Конвенции, потому что судьи все равно ее не применяют
- Последнее мини-исследование редакции Бюллетеня ЕСПЧ: из 100 адвокатских образований «специалистов в Страсбургском праве» ни одно не заинтересовалось сотрудничеством с Бюллетенем ЕСПЧ

## Понимание защиты, предоставляемой Конвенцией

- *Статья 1. Обязательство соблюдать права человека: «Высокие Договаривающиеся Государства обеспечивают каждому находящемуся под их юрисдикцией права и свободы, определенные в разделе 1 Конвенции»*



- *Понимание Совета Европы: права, закрепленные в Конвенции защищаются в первую очередь в России (субсидиарный характер защиты)*



## Чтобы применять Конвенцию, нужно знать, что

- Применяется Конвенция главным образом в российских судах, а не в Европейском суде по правам человека (ст. 1 Конвенции, Рекомендациях Комитета Министров ЕС)
- Применить Конвенцию значит применить статью Конвенции как она понимается в постановлениях Европейского суда по правам человека (основание: практика Евросуда, Рекомендации Комитета Министров ЕС, российское право)

# Рекомендации Комитета Министров Совета Европы о применении Конвенции

- «Необходимое условие эффективной защиты прав человека в Европе с помощью Конвенции состоит в том, что государства применяют Конвенцию в своих правовых системах **как она понимается в практике Европейского суда**» (пункт 3 Рекомендации Комитета Министров Rec(2004)5)

# Венская конвенция о применении международных договоров

- пункт «b» ч. 3 ст. 31 Венской конвенции о праве международных договоров

«при толковании международного договора наряду с его контекстом должна учитываться последующая практика применения договора...»

То есть применять Конвенцию, значит делать это так, как это делает единственный международный орган, специально созданный для применения и толкования Конвенции – Европейский суд по правам человека

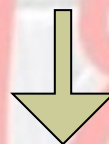
# Природа Конвенции

- Что значит выражение «Конвенция - живой организм»?
  - Председатель Евросуда: «Во время совещания мы очень редко когда обращаемся к тексту Конвенции»
  - Невозможно выяснить, что имеется ввиду под тем или иным словом текста Конвенции без обращения к практике Евросуда

# Статус Конвенции в Российском законодательстве

- ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и ст. 5 ФЗ «О международных договорах»

«...международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора»  
*(приоритет над законом)*



Конвенция > Гражданского процессуального кодекса

## Федеральное законодательство о применении Конвенции

- ст. 3 ФКЗ «О судебной системе»: «российские суды обязаны применять международные договоры России»
- ст. 1 ФЗ «О ратификации Конвенции»: «Российская Федерация в соответствии со статьей 46 Конвенции признает *в силу самого факта* и без специального соглашения юрисдикцию Европейского Суда по правам человека обязательной по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней»

# Конституционный суд о применении Конвенции

- Постановление КС от 25 января 2001 г. N 1-П - «Российская Федерация признала юрисдикцию Европейского Суда по правам человека и обязалась привести правоприменительную, в том числе судебную, практику в полное соответствие с обязательствами Российской Федерации, вытекающими из участия в Конвенции и Протоколах к ней.»
- Постановление КС от 2 февраля 2007 г. – «... как и Конвенция о защите прав человека и основных свобод, решения Европейского Суда по правам человека... являются составной частью российской правовой системы, а потому должны учитываться федеральным законодателем при регулировании общественных отношений и правоприменительными органами при применении соответствующих норм права”
- Постановление КС от 26.02.2010 г. - 26 февраля 2010 г. - законодатель обязан закрепить «механизм исполнения окончательных постановлений Европейского суда по правам человека, который позволит обеспечить адекватное восстановление прав, нарушение которых выявлено Европейским судом по правам человека».

# Конституционный Суд

- до сентября 2004 года характер применения Конвенции – как правило, цитирование статей, то есть не применение постановлений Евросуда  
на сентябрь 2004 года имелось только 12 (!) постановлений, в которых Суд обращался к прецедентам Евросуда, из общего числа постановлений (54)
- **Последние изменения с 2004 по 2008:**
  - КС стал обращаться к решения Евросуда (более 50 %)
  - Их качество улучшилось
  - Применялись решения Евросуда не только вынесенные против России



# Постановления ППВС – руководство разъяснениями

- ППВС «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» № 5 от 10 октября 2003 г. + Постановление Пленума Верховного Суда № 21 от 27 июня 2013 г. О применении судами общей юрисдикции Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года и Протоколов к ней:
  - Повторяет конституционное указание применять Конвенцию
  - Разъясняет как это делать – с учетом постановлений Европейского суда и не только против России
  - Неправильное применение может привести к отмене судебного решения

# Постановления ППВС (продолжение)

- Подпункт «в» п. 4 ППВС «О судебном решении» № 23 от 19 декабря 2003 г.
  - необходимость указывать в мотивировочной части решения примененный судом материальный или процессуальный закон, в частности Конвенцию, принимая во внимание постановления Европейского Суда по правам человека, в которых дано толкование положений Конвенции, подлежащих применению в данном деле

# Верховный Суд – собственная практика

Говорит одно (ППВС) – делает другое (практика)

**До 2004 г. исследовано 3911 судебных решений**

- Способ применения
- только в 8 применялась Конвенция
- 0 решений содержат ссылки на постановления Евросуда
- Как правило, только указывается номер статьи.
- В лучшем случае, ВС пересказывает содержание статьи.
- В худшем ВС указывает, что то или иное действие не противоречит Конвенции в целом

**После 2003 года (принятие ППВС № 5) ситуация не изменилась**

# Верховный Суд – собственная практика (продолжение)

Общее количество проанализированных постановлений Верховного Суда с 1 августа 2004 по 1 января 2008 – 3723 постановлений:

- В 32 постановлениях упоминается Конвенция  
**НОВШЕСТВО! Верховный суд начал обращаться к постановлениям ЕСПЧ, но только в шести из 32 постановлений**

- Аргументы сторон, основанные на Конвенции не указываются

- Отсутствует анализ аргументов сторон

Но есть примеры применения Конвенции постфактум (например, 90 приговоров в 2010 году пересмотрено после принятия постановлений ЕСПЧ)

# Районные и областные суды

- районные суды применяли прецеденты Евросуда (Ковлер: чем дальше от Москвы, тем лучше)
- по собственной инициативе суд не применяет Конвенции
- стойкое нежелание судей применять Конвенцию
- обращения районных судов к судебной практике Евросуда были вызваны представлением сторонами исчерпывающих обоснований
- судьи стараются избежать упоминания Конвенции в судебных решениях даже в тех случаях, когда положения Конвенции были в пользу лица, выигравшего дело
- судьи стараются вынести решение по делу на основании только российского законодательства или только Конвенции без обращения к анализу прецедентного права Евросуда
- Конвенция применялась теми судьями, которые регулярно сталкивались с аргументами сторон, основанных на положениях Конвенции



# Алина Саблина

Травмы в ДТП не совместимые с жизнью

Изъятие органов в тайне от присутствовавших в больнице родителей в течение 6 суток

Изъято 7 органов, зафиксировано 2

О смерти родителям сообщил похоронный агент

**НАРУШЕНИЕ КАКИХ СОЦИАЛЬНЫХ,  
КУЛЬТУРНЫХ И ЭКОНОМИЧЕСКИХ  
ПРАВ МОЖНО ОБСУЖДАТЬ?**

# СМИ о проблеме

Смотрите видео-интервью LIFENEWS

<http://youtu.be/yhbj78A9bB4>

# **Закон против Конвенции и чувств родственников**

- В законе «презумпция согласия», но нет обязанности выяснять согласие родственников
- Конституционный Суд в 2003 г. – «негуманно спрашивать согласия непосредственно после смерти». Гуманно изымать в тайне от родственников?
- Изъятие без согласия ЕСПЧ оценивает как нарушение нескольких положений Конвенции (3, 8, 9, 10)



# Какие СЭЖ права права нарушаются?

- Свобода от жестокого и безчеловечного обращения (ст. 3)
- Право на частную и семейную жизнь (ст. 8)
- Свобода религии (ст. 9)
- Право на свободу выражения мнения - доступ к информации (ст. 10)
- Отсутствие эффективных средств правовой защиты (ст. 13). Отсутствие уголовных дел + противоречие федеральных законов + позиция КС = решение обратиться в ЕСПЧ сразу и только после в райсуд и КС

# Не применение райсудом Конвенции

- Трудно ожидать от райсуда то, что не сдалал КС
- Явное противоречие ст. 8 ФЗ О трансплантации и ст. 3 и 8 Конвенции - *Петрова v. Латвии* (2014), *Элберте v. Латвии* (2015)
- Судья Шемякина применила п.1 ст. 46 Конвенции «постановления в отношении России являются обязательными для судов», соответственно не применила ст. 1 Конвенции и ППВС 2013 года о том, что Конвенция должна применяться с учетом постановлений ЕСПЧ не только против России – отказ от превенции
- 30 июня такой шанс будет у судей Могорсуда
- после шанс применить Конвенцию будет у ВС по

# Стратегия ведения дела в районном суде

Акцент на Конвенции, так как только в ней защита

Предсказывая решение райсуда, сделать все, чтобы подготовить дело для ЕСПЧ (*Проиграть битву, но выиграть войну*)

Намереваясь обратиться в КС, сделать все, чтобы райсуд сослался на норму закона, которую нужно оспорить в КС

Любое дело – инструмент для получения информации – какова процедура изъятия органов, почему о смерти сообщил агент, а все ли сделано для спасения...

Необходимы специальные медицинские знания

# КОНВЕНЦИЯ ВОКРУГ НАС

**Одно стратегическое дело рождает другое - Дерево дел**

Обращение в Конституционный суд – как получить основание для обращения в КС, как убедить КС пересмотреть позицию 2003 года

Ходатайство ответчиков о проведении слушания дела в закрытом судебном заседании (нарушение ст. 6 – истцы и ст. 10 - журналисты)

Участие в деле прокурора как нарушение принципа состязательности

Отсутствие стола для истцов в зале заседаний как нарушение состязательности

Право судьи первым допрашивать свидетелей как нарушение состязательности

# Право на искусственное зачатие (дело Королевых)

- лишение свободы на пожизненный срок
- запрет на длительные свидания в течение минимум 10 лет (ст. 125 и ч. 3 ст. 127 УИК (строгие условия отбывания наказания)
- лишение возможности иметь детей без проведения операции по удалению половых желез (кастрация)
- Искусственное зачатие невозможно провести в ИК
- Отказ ИК и ФСИН этапировать к месту проведения искусственного зачатия

# УИК и инструкции ФСИН против Конвенции

Статья 3, 8 и 12 Конвенции

- Ст. 8 – *Диксон v. UK* (райсуд: «*постановление принято по другому делу, основанному на других обстоятельствах*»)
- Ст. 3 – судья Невзорова: «наказание Николая Королева является **справедливой карой** за совершенное им преступление»
- Ст. 12 – право создавать семью
- Ст. 3 – *Хорошенко v. России* (СКОРО) – право погладить ребенка по голове, право на секс

# Налог 30% на нерезидентов

- НДФЛ 13%
- Если за пределами России более 183 дней, НДФЛ увеличивается до 30%
- Никакого объяснения этой дискриминации и обоснования экономической необходимости НЕТ, кроме признака регистрации («прописки»).
- Нарушение права собственности (ст. 1 протокола 1) + дискриминация (ст. 14)

# Однополое СВ

- мусульманка, замужняя женщина с ребенком в СВ Казань-Москва
- Мужчина в СВ
- Проводник: “дискриминируете мужчин”





**Бурков А. Л. «Конвенция о защите прав человека в судах России». М.: Волтерс Клувер, 2010**

Заглянуть в книгу можно на сайте [www.sutyajnik.ru/bal/wolters](http://www.sutyajnik.ru/bal/wolters)