

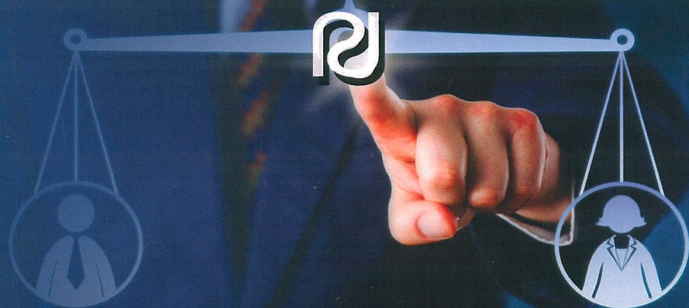
1//895239(039)

ВЫСШЕЕ ОБРАЗОВАНИЕ

*Ю.В. Самович
Р.А. Шарифуллин*

**РАЗРЕШЕНИЕ СПОРОВ
В МЕЖДУНАРОДНОМ
И ЕВРОПЕЙСКОМ ПРАВЕ**

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ



ВВЕДЕНИЕ

Полемика в вопросах, касающихся эффективности процесса мирного урегулирования международных споров популярна в настоящее время для специалистов в области международных отношений, политологов, социологов, юристов, экономистов, политиков, дипломатов и т.д. В организационно-правовом плане то, насколько полно и последовательно могут быть реализованы достоинства и потенциальные возможности международной процедуры мирного урегулирования споров повысит эффективность всей системы и придаст ей превентивный характер. С одной стороны, государства с большей ответственностью относятся к выполнению взятых на себя международных обязательств. С другой, стремясь не допустить обращения к судебной процедуре, легче идут на взаимные уступки и компромиссы, добросовестнее используют дипломатические средства.

Правосудие является наиболее надежным и цивилизованным способом разрешения возникающих в обществе конфликтов, защиты прав и свобод граждан, интересов гражданского общества и государства. Право на справедливое судебное разбирательство обеспечивается и гарантируется каждому человеку и гражданину.

Статья 6 Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод гласит: «Каждый имеет право при определении его гражданских прав и обязанностей или при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявленного ему, на справедливое публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона». Аналогичное право закреплено в ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г.

Существует достаточно много разнообразных подходов к определению понятия «судебная защита». Ее рассматривают как институт конституционного права, вид государственной защиты и средство обеспечения соблюдения прав и свобод¹, общественное отношение², отождествляют с правосудием³ или доступом к нему⁴. В уголовно-процессуальной

¹ Судебная защита прав и свобод граждан / Под ред. В.П. Кашепова. М., 1999. С. 2.

² Филиппов П.А. Проблемы теории судебной защиты: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Л., 1988. С. 4–5, 9.

³ Масликов И.С. Судебная власть в государственном механизме РФ: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1997. С. 10.

⁴ Стецовский Ю.И. Судебная власть: Учеб. пособие. М., 1999. С. 115.

науке судебную защиту освещают как «совокупность организационных и процессуальных правил, предоставленных подозреваемому, обвиняемому и потерпевшему для защиты своих прав и законных интересов»¹.

Как отмечает в своей работе В.А. Лазарева: «Такое разнообразие во взглядах на судебную защиту отражает сложный характер этого социального и юридического феномена и позволяет рассматривать судебную защиту как концептуальное теоретическое и политико-правовое понятие, характеризующее смысл, содержание и формы реализации судебной власти. Однако подлинный смысл судебной защиты раскрывается лишь при анализе ее с позиций учения о функциях правового государства»².

Осуществляемая в сфере действия права судебная защита рассматривается как один из видов правовой защиты личности.

Характер судебной защиты позволяет считать ее универсальным, а потому наиболее эффективным способом защиты нарушенных прав и свобод личности. В частности, оценивая судебную защиту с точки зрения всеобщности, В.П. Кашепов³ отмечает следующие характерные черты судебной защиты:

- 1) судебная защита распространяется на неограниченный круг лиц;
- 2) судебная защита распространяется на все без исключения права и свободы, принадлежащие индивиду;

- 3) судебной защитой охватываются права и свободы, нарушенные или ограниченные любым органом государственной власти, местного самоуправления, общественного объединения, должностным лицом любого уровня;

- 4) судебная защита в РФ относится к числу прав, которые не подлежат ограничению ни при каких условиях.

Преимущества судебного порядка разрешения споров и устранения юридических неопределенностей традиционно очевидны:

- 1) он вверен независимому, подчиняющемуся только закону суду и профессионально (не политически) ориентированным беспристрастным личностям;

- 2) наиболее демократично и разумно устроен;

- 3) детально разработан и имеет давнюю историю;

- 4) не связан никакими узковедомственными интересами;

- 5) находится под общественным контролем⁴.

¹ *Шварц О.А.* Организационные и процессуальные гарантии права человека и гражданина на судебную защиту (сравнительно-правовой анализ): автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1999. С. 9.

² *Лазарева В.А.* Судебная защита в уголовном процессе РФ: проблемы теории и практики: дис. ... д-ра юрид. наук. Самара, 2000. С. 51.

³ Судебная защита прав и свобод граждан / Под ред. В.П. Кашепова. М., 1992.

⁴ Концепция судебной реформы в Российской Федерации. М., 1992.

Кроме того, деятельность суда протекает в судебном заседании, порядок которого точно регламентирован законом, при этом обеспечивается личное участие заинтересованных лиц, гласность, публичность разбирательства, состязательность и другие принципы судопроизводства, которые призваны создавать наиболее благоприятные условия для выяснения обстоятельств дела и вынесения законного, обоснованного и справедливого решения.

В процессуальных формах правосудия заложена основная сложность его осуществления как функции судебной власти. По выражению А.В. Цихоцкого, эта сложность заключается в том, что судебное производство ограничено процессуальными условиями, предусмотренными законами. «Процессуальная форма судопроизводства, — пишет автор, — выступает в качестве гаранта правильного решения судом его задач как в общей системе его деятельности (то есть выполнения функций судебной власти), так и при разрешении конкретного дела. Но это не лишает процессуальную форму правосудия и очевидных отрицательных черт: при определенных условиях она затрудняет борьбу общества с правонарушениями, обуславливая медлительность в отправлении правосудия»¹.

Понятия правосудия и судебной защиты хотя тесно связаны, но не являются тождественными². Судебная защита реализуется только в правосудии, а правосудие немыслимо без защиты прав и свобод граждан. Правосудие есть способ осуществления судебной защиты, форма ее реализации.

Тем не менее правосудие судебной защитой не исчерпывается³. Судебную власть как одну из коренных структур правового государства, как обоснованно считает А.В. Цихоцкий, «нельзя понимать лишь как собственно правосудие, то есть сводить ее социальный статус к рассмотрению конкретных уголовных и гражданских дел. Выступая в качестве средства (силы) управления обществом, определения статуса субъектов общественного воспроизводства, судебная власть удовлетворяет социальные потребности в правосудии, то есть выполняет одну из государственных функций»⁴.

Кроме собственно отправления правосудия, определяемого как «разрешение споров о применении законов к конкретным дискуссионным вопросам», толкования законов, в судебные функции ряда государств входит право определения того, каким образом применить закон к конкретному делу.

¹ Цихоцкий А.В. Теоретические проблемы эффективности правосудия по гражданским делам: дис. ... д-ра юрид. наук. Новосибирск, 1998. С. 53.

² Лазарева В.А. Указ. соч. С. 69.

³ Там же.

⁴ Цихоцкий А.В. Теоретические проблемы эффективности правосудия по гражданским делам: дис. ... д-ра юрид. наук. Новосибирск, 1998. С. 59–60.

Профессор Рональд Дворкин в своей работе «Судебное усмотрение»¹ обобщает случаи, в которых от судебных органов требуется более чем механическое применение общих правил к специфическим фактам:

1) по многим делам суд бывает вынужден, а по некоторым делам действительно производит отмену писаной нормы и устанавливает новую;

2) даже в случае, когда по большинству дел суд должен следовать конкретной писаной норме, применимой в данных обстоятельствах, такая норма может быть настолько неясной и двусмысленной, что непонятно, когда конкретно она подлежит применению, и суд не может вывести это просто из изучения языка, которым изложен закон;

3) бывают случаи, когда могут быть применены две писанные нормы, и суду следует решить, какая из них больше подходит к данному конкретному случаю. По некоторым делам необходимость в поиске может быть скрытой, поскольку упоминается только одна норма, но исследовательская работа (или память) раскрывает наличие и другой нормы, которую суд может счесть в большей степени подлежащей применению;

4) иногда сам суд решает, что ни одна из писанных норм не подходит к данному случаю. В некоторых случаях этот пробел может быть восполнен «распространением» уже имеющейся нормы на этот случай, но чаще всего должна быть разработана новая норма;

5) большой объем дел, количество которых продолжает возрастать, разрешается с помощью отсылочных норм, которые даже нельзя назвать двусмысленными: критические слова, содержащиеся там, — это «разумно», «необходимо», «материально», «важно» и «подобные».

Судебная защита — наиболее эффективный механизм правовой защиты личности из всех выработанных в мировой общественной практике. В международном праве (ст. 8 Всеобщей декларации прав человека, п. 1 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод) судебная защита толкуется как эффективное восстановление в правах независимым судом на основе справедливого судебного разбирательства. Это подразумевает обеспечение состязательности и равноправия сторон, включая предоставление им достаточных процессуальных правомочий для защиты своих интересов при осуществлении всех процессуальных действий, если их результат имеет существенное значение для определения прав и обязанностей.

Особое место в судебной защите отводится международным судебным учреждениям, чья практическая деятельность развивалась как непростой порядок судебного рассмотрения спора, основанный на соглашении участвующих в споре сторон. Этап становления характеризовался тем, что в специальных арбитражных оговорках стороны часто предписывали международным третейским судам обращаться к принципу справедливости и доброй совести, тем самым предоставляя возможность выносить

¹ Dworkin R. Judicial Discretion // Journal of Philosophy. 1963. Vol. 60. № 21. P. 627.

решения, не ограничиваясь рамками писаного права. К концу XIX — началу XX в. арбитражное разбирательство приобретает уже достаточно строгую организационную форму, основа которой — соблюдение правовых норм и определенных правил процедуры¹.

Судебная процедура урегулирования спора предполагает его передачу постоянно действующему судебному органу для вынесения им юридически обязательного для сторон решения. С.В. Ушаков полагает, что становление международного процессуального права началось в XX в. с появлением Постоянной палаты международного правосудия². Сегодня действуют многочисленные международные судебные учреждения (трибуналы) с общей или специальной юрисдикцией, например Международный суд ООН, Международный уголовный суд, Межамериканский суд по правам человека. Судебный способ урегулирования споров предусмотрен Уставом ООН и Манильской декларацией.

Учебное пособие «Разрешение споров в международном и европейском праве» предназначено для изучения соответствующей учебной дисциплины для магистрантов по направлению подготовки 40.04.01 «Юриспруденция», в частности в рамках профиля «Юрист» в сфере государственного управления. Дисциплина призвана дать представление о процедурах мирного урегулирования споров, начиная от переговоров и консультаций и заканчивая судебной процедурой.

Учебная дисциплина относится к циклу профессиональных дисциплин вариативной части. Логически и содержательно-методически она связана с другими дисциплинами и практиками профессионального цикла, их ориентацией на формирование юридического мировоззрения магистрантов, расширения их гуманитарной, информационно-правовой и профессиональной подготовки.

Освоение дисциплины «Разрешение споров в международном и европейском праве» призвано закрепить и расширить знания магистрантов в области государственного управления, международного права; способствовать совершенствованию навыков и умений рассмотрения спорных ситуаций с участием государств и физических лиц; является необходимой основой для дальнейшего освоения основной образовательной программы, в частности «Научно-исследовательской работы магистра».

Авторы надеются, что подготовленное учебное пособие будет полезно как магистрантам, так и преподавателям. Отдельные разделы могут быть использованы в рамках бакалавриата и специалитета, в частности при изучении курса международного права.

¹ Кононенко В.П. Становление международного судебного процесса // Российский юридический журнал. 2013. № 5. С. 21–25 / СПС «Консультант Плюс».

² Ушаков С.В. Вклад многосторонних органов международного правосудия в функционирование института международно-правовой ответственности государств в контексте международного процессуального права: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2009. С. 13.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Глава 1. МИРНЫЕ СРЕДСТВА УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ, СОЗДАВАЕМЫЕ СПОРЯЩИМИ СТОРОНАМИ	8
§1. Непосредственные переговоры и консультации, добрые услуги и посредничество	8
§2. Международная следственная процедура (обследование) и международная согласительная процедура	20
ПРИЛОЖЕНИЯ К ГЛАВЕ 1	
Приложение 1. Конвенция о мирном разрешении международных столкновений (Гаага, 18 октября 1907 года)	25
Приложение 2. Общий акт о мирном разрешении международных споров от 26.09.1928 г. с поправками, внесенными ГА ООН 28.04.1949 г.	38
Приложение 3. <i>Гребнев А.</i> Гульский инцидент: тайна трагедии у Доггер-банки	46
Приложение 4. <i>Братерский А.</i> Как СССР помирил Индию и Пакистан.	49
Приложение 5. <i>Татарков Д.В.</i> Аргентино-чилийские территориальные противоречия: история и пути разрешения ...	51
Глава 2. МЕЖДУНАРОДНОЕ СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО ...	56
§1. Международные судебные учреждения: особенности и общие черты	56
§2. Международный Суд Организации Объединенных Наций ...	64
§3. Суд Европейского союза	72
§4. Суды по правам человека	82
ПРИЛОЖЕНИЯ К ГЛАВЕ 2	
Приложение 1. Дела о Юго-Западной Африке (предварительные возражения) Решение от 21 декабря 1962 г.	98
Приложение 2. Дела о Юго-Западной Африке (вторая фаза) Решение от 18 июля 1966 г.	105
Приложение 3. Дело ЛаГрандов (Германия против Соединенных Штатов Америки) (существо дела) Решение от 27 июня 2001 г.	113
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	138
БИБЛИОГРАФИЯ	141