



**Экономический
и Социальный Совет**

Distr.
GENERAL

E/CN.4/Sub.2/1991/30
25 June 1991

RUSSIAN
Original: FRENCH

КОМИССИЯ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА
Подкомиссия по предупреждению дискриминации
и защите меньшинств
Сорок третья сессия
Пункт 11 предварительной повестки дня

НЕЗАВИСИМОСТЬ И БЕСПРИСТРАСТНОСТЬ СУДЕЙ, ПРИСЯЖНЫХ
И ЭКСПЕРТОВ И НЕЗАВИСИМОСТЬ АДВОКАТОВ

Доклад о независимости судей и защите практикующих
адвокатов, подготовленный г-ном Луи Жуане в соответствии
с резолюцией 1990/33 Подкомиссии по предупреждению
дискриминации и защите меньшинств

СОДЕРЖАНИЕ

	<u>Пункты</u>	<u>Стр.</u>
ВВЕДЕНИЕ	1 - 27	6
ЧАСТЬ ПЕРВАЯ:		
КОНСУЛЬТАТИВНОЕ ОБСЛУЖИВАНИЕ И ПРОГРАММЫ ТЕХНИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ, КАСАЮЩИЕСЯ НЕЗАВИСИМОСТИ СУДЕЙ И ЗАЩИТЫ АДВОКАТОВ	28 - 138	14
I. КОНСУЛЬТАТИВНОЕ ОБСЛУЖИВАНИЕ И ТЕХНИЧЕСКАЯ ПОМОЩЬ В ОБЛАСТИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА	31 - 105	14
A. "Учебные курсы", "практикумы" и "семинары"	35 - 45	15
1. В 1988 году	36 - 41	15
2. В 1989 году	42 - 44	18
3. В 1990 году	45	19
B. Консультативное обслуживание, предоставляемое Комиссией по правам человека некоторым государствам	46 - 59	19
1. Гватемала	49 - 51	20
2. Гаити	52 - 55	21
3. Экваториальная Гвинея	56 - 59	22
C. Техническая помощь, оказываемая Центром по правам человека некоторым государствам	60 - 84	
1. Техническая помощь Колумбии	62 - 67	23
2. Техническая помощь Гватемале	68 - 76	25
3. Техническая помощь Экваториальной Гвинее	77 - 79	27
4. Помощь Парагваю	80 - 82	28
5. Помощь Румынии	83	29
6. Помощь властям Монголии	84	29
D. Программа стипендий и стажировок	85 - 105	29
1. Стипендии	85 - 92	29
2. Стажировки	93 - 105	31
II. КОНСУЛЬТАТИВНОЕ ОБСЛУЖИВАНИЕ И ОКАЗАНИЕ ТЕХНИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ В ДРУГИХ ОБЛАСТЯХ	106 - 138	32
A. Техническое сотрудничество в области предупреждения преступности	107 - 131	32
1. Деятельность Отделения по предупреждению преступности и уголовному правосудию	108 - 111	33
2. Межрегиональное консультативное обслуживание	112 - 117	34

СОДЕРЖАНИЕ (продолжение)

	<u>Пункты</u>	<u>Стр.</u>
3. Деятельность межрегиональных и региональных учреждений по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями	118 - 131	35
В. Деятельность в других областях	132 - 138	37
ЧАСТЬ ВТОРАЯ:		
ИНФОРМАЦИЯ ПОДКОМИССИИ О НЕКОТОРЫХ МЕРАХ И ДЕЙСТВИЯХ, ВЕДУЩИХ К УСИЛЕНИЮ ИЛИ ОСЛАБЛЕНИЮ НЕЗАВИСИМОСТИ СУДЕЙ И ЗАЩИТЫ АДВОКАТОВ	139 - 312	40
I. Меры и действия, ведущие к усилению гарантий независимости и защиты	139 - 206	40
А. Австрия	140 - 142	40
В. Бельгия	143 - 144	40
С. Бруней-Даруссалам	145	41
D. Болгария	146 - 148	41
Е. Канада	149 - 154	42
F. Колумбия	155 - 159	43
G. Куба	160 - 168	44
H. Финляндия	169 - 174	45
I. Маврикий	175	46
J. Монако	176 - 178	46
K. Норвегия	179 - 182	46
L. Пакистан	183 - 185	47
M. Филиппины	186 - 190	47
N. Западное Самоа	191 - 192	49
O. Турция	193 - 196	50
P. Тувалу	197 - 201	50
Q. Югославия	202 - 206	51
II. Меры и действия, приведшие к ослаблению гарантии независимости и защиты	207 - 285	52
A. Меры и действия, приведшие к ослаблению применения гарантий против "физического воздействия" на судей и адвокатов	212 - 248	53
1. Посягательства на физическую неприкосновенность	212 - 229	53
2. Незаконные аресты и задержания адвокатов	230 - 236	57
3. Прочие случаи применения мер и практических действий в национальных рамках	237 - 248	58

СОДЕРЖАНИЕ (продолжение)

	<u>Пункты</u>	<u>Стр.</u>
B. Меры и действия, ослабившие эффективность гарантий, касающихся условий службы и срока действия мандата судей	249 - 264	61
C. Меры и практика, ослабившие гарантии свободы ассоциаций и выражения мнения адвокатов	265 - 276	65
D. Меры и практика, ослабившие гарантии при отправлении правосудия в период военного и чрезвычайного положения	277 - 285	68
ВЫВОДЫ	286 - 302	71
A. Консультативное обслуживание и техническая помощь по вопросам независимости судей и защиты адвокатов	286 - 302	71
1. Учебные курсы, практикумы и семинары, организуемые Центром по правам человека	286 - 289	71
2. Консультативное обслуживание, предоставляемое Комиссией по правам человека	290	71
3. Техническая помощь в области прав человека	291 - 292	71
4. Техническое сотрудничество в области предупреждения преступности	293 - 294	72
5. Сотрудничество в рамках системы Организации Объединенных Наций	295 - 300	72
B. Меры и практика, приводящие к укреплению или ослаблению независимости судей и защиты адвокатов	301 - 302	73
РЕКОМЕНДАЦИИ	303 - 312	75
A. Консультативное обслуживание и техническая помощь по вопросам независимости судей и защиты адвокатов	303 - 311	75
1. Учебные курсы, практикумы и семинары	303	75
2. Консультативное обслуживание, предоставляемое Комиссией по правам человека	304	76
3. Техническая помощь	305	76

СОДЕРЖАНИЕ (продолжение)

	<u>Пункты</u>	<u>Стр.</u>
4. Укрепление сотрудничества в рамках системы Организации Объединенных Наций	306 - 311	77
В. Меры и практика, приводящие к укреплению или ослаблению независимости судей и защиты адвокатов	312	79

ВВЕДЕНИЕ

1. Своей резолюцией 1990/23 от 30 августа 1990 года Подкомиссия по предупреждению дискриминации и защите меньшинств постановила, помимо прочего, "поручить г-ну Жуане подготовить доклад, в котором:

a) содержался бы общесистемный анализ программ Организации Объединенных Наций по консультативному обслуживанию и технической помощи в вопросе независимости судей и защиты практикующих адвокатов, предлагались бы пути расширения сотрудничества между программами и устанавливались бы руководящие принципы и критерии, которые необходимо учитывать при осуществлении этого обслуживания;

b) внимание Подкомиссии обращалось бы на случаи укрепления или нарушения, с помощью законодательных или судебных мер или других методов, независимости судей и защиты практикующих адвокатов в соответствии с нормами Организации Объединенных Наций" (пункт 4).

Предыстория доклада

2. В 1989 году на сорок первой сессии Подкомиссии была принята резолюция 1989/22, в которой г-ну Луи Жуане предлагалось подготовить рабочий документ о средствах, с помощью которых Подкомиссия могла бы способствовать обеспечению уважения независимости судей и защиты практикующих адвокатов в соответствии с требованием Комиссии по правам человека, содержащимся в ее резолюции 1989/32 от 6 марта 1989 года.

3. В основе настоящего доклада находится рабочий документ, подготовленный к сорок второй сессии Подкомиссии 1/. Следует напомнить, что Генеральная Ассамблея в своей резолюции 45/166 от 18 декабря 1990 года, касающейся прав человека при отправлении правосудия с удовлетворением восприняла решение Подкомиссии, поручившей г-ну Жуане составление настоящего доклада. Наконец, Комиссия по правам человека в своей резолюции 1991/39 от 5 марта 1991 года, принятой на ее сорок седьмой сессии, "поддерживает решение Подкомиссии поручить г-ну Жуане подготовку этого доклада" (пункт 3).

Задачи доклада

4. Задачи этого доклада были разъяснены в упомянутом рабочем документе. Речь идет, с одной стороны, о создании средств международного контроля позитивных акций ("конституционная, законодательная и практическая защита, осуществляемая многими государствами") и негативных акций ("нарушение международных норм") в отношении независимости судей и защиты адвокатов 2/, а, с другой стороны, о просветительской деятельности международного характера, например, проведении учебных курсов, семинаров и использовании других форм обучения" 3/.

1/ E/CN.4/Sub.2/1990/35.

2/ Там же, пункты 72, 74 и 75.

3/ Там же, пункт 73.

5. Комиссия по правам человека в своих резолюциях 1989/32 и 1990/33 предложила следующее распределение обязанностей: "... работой в области установления стандартов и представления периодических докладов от государства должно заниматься Отделение Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и уголовному правосудию в Вене и примыкающие к нему органы, а Подкомиссии следует сосредоточить свои усилия на средствах контроля" 4/.

6. Такое двойное распределение нам представляется тем более обоснованным, что работа по установлению стандартов, проводимая Отделением по предупреждению преступности и уголовному правосудию, значительно активизировалась за последние несколько лет 5/. Кроме того, в результате принятия Восьмым конгрессом Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями Основных принципов, касающихся роли юристов, и Руководящих принципов, касающихся роли лиц, осуществляющих судебное преследование 6/, объем работы по представлению периодических докладов, возложенной на Отделение по предупреждению преступности и уголовному правосудию, увеличился 7/. В этой связи было подчеркнуто, что система представления периодических докладов

"по своему характеру рассчитана только на сбор докладов, представляемых теми государствами, которые захотят это сделать, а также докладов, поступающих из других источников. Она не может осуществлять функций реального контроля и обращать внимание международного сообщества на случаи, когда с помощью законодательных или практических мер была усилена независимость судебных органов и защита адвокатов..., или же, наоборот, когда принимались меры или создавались ситуации, представляющие собой грубые нарушения этих принципов" 8/.

Интерпретация и сфера применения мандата

7. Анализ консультативного обслуживания и программ технической помощи в вопросе независимости судей и защиты адвокатов затронет всю систему Организации Объединенных Наций.

8. Кроме этого анализа, мандат включает формальный аспект, затрагивающий укрепление "сотрудничества" в рамках системы, и материальный аспект, разработку указаний и критериев, относящихся к реализации этого обслуживания.

9. Часть мандата, касающаяся информирования Подкомиссии о конкретных "случаях", нуждается в следующих уточнениях.

4/ Там же, пункты 65-69; система периодических докладов разъясняется в нашем рабочем документе, пункты 17-26.

5/ См. Восьмой конгресс Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, Гавана, 29 августа - 7 сентября 1990 года (A/CONF.144/28).

6/ Там же, документ 3 и резолюция 26, соответственно. Эти принципы были одобрены сорок пятой сессией Генеральной Ассамблеи; см. резолюцию 45/166 от 18 декабря 1990 года.

7/ Там же, документ 3, пункт 5 и резолюция 26, пункт 8.

8/ E/CN.4/Sub.2/1990/35, пункт 75.

10. Прежде всего, необходимо отметить, что под выражением "обращать внимание Подкомиссии на случай, когда..." понимается главным образом информативная работа. Что касается слова "случай", то оно подразумевает, по нашему мнению:

- информацию об отдельных лицах ("конкретные случаи");
- случаи, касающиеся стран;
- случаи, классифицируемые согласно принимаемым мерам или практике, то есть методологические случаи.

11. Выражение "законодательные и судебные меры или другие практические действия", не носящее ограничительного характера, определяет разнообразие подлежащей представлению информации. *A fortiori*, оно предполагает, что будут использованы все возможные источники информации. По этому поводу нужно заметить, что Подкомиссия просила Генерального секретаря затребовать сведения от своих "традиционных" корреспондентов - государств, межправительственных и неправительственных организаций, - а также от профессиональных ассоциаций судей и адвокатов 9/.

12. Выражение, касающееся мер или практических действий, "результатом которых является усиление или ослабление...", включает *a priori* меры, "цель" которых состоит в усилении или ослаблении.

13. Впрочем, необходимо уточнить, что использование Подкомиссией критериев для характеристики мер и практических действий, "усиливающих" или "ослабляющих" независимость судей и защиту адвокатов, являются критериями, установленными "нормами Организации Объединенных Наций".

14. Наконец, мы решили, что, поскольку мандатом предусматривается представление на рассмотрение Подкомиссии информации как о положительных, так и об отрицательных случаях, предполагается возможность использования гибкой процедуры, позволяющей странам вносить свои комментарии или исправления в полученную информацию.

15. Концепции "независимость судей" и "защита практикующих адвокатов" явились предметом исследования нашего видного и давнего коллеги г-на Л.М. Сингхви в его труде, озаглавленном "К вопросу о независимости и беспристрастности судей, присяжных и экспертов и о независимости адвокатов" 10/. Следует напомнить, что, подвергнув системному анализу национальные нормативные документы, г-н Сингхви идентифицировал наиболее часто встречающиеся характеристики независимости судей и защиты адвокатов. Большинство из них кодифицировано сегодня в нескольких документах Организации Объединенных Наций (см. ниже).

9/ Резолюция 1990/23, пункт 6.

10/ См., в частности, E/CN.4/Sub.2/1985/18/Add.1 и Add.2.

Кроме того, можно сослаться на решения Комитета по правам человека 11/ и особенно на постановления Европейского суда по правам человека 12/.

Учет "норм Организации Объединенных Наций"

16. В соответствии с пунктом 4b) резолюции 1990/23 Подкомиссии, положительная и отрицательная практика в отношении независимости судей и защиты адвокатов должна рассматриваться и оцениваться в соответствии с "нормами Организации Объединенных Наций".

17. В большом числе документов Организации Объединенных Наций содержится общий принцип права на справедливое судебное разбирательство и, в частности, на слушание независимой и беспристрастной судебной инстанцией, а также на адвокатскую защиту; все это выражено в формулировках, близких к Всеобщей декларации прав человека (статьи 7, 8, 10, 11) и к Международному пакту о гражданских и политических правах (статьи 2, 14, 26) 13/. Однако Организация Объединенных Наций располагает сегодня несколькими документами, устанавливающими особый режим, характеризующий независимость судей и защиту адвокатов.

11/ Решения от 29 марта 1982 года (№ 10/1977), Альтесор - Уругвай; от 3 апреля 1987 года (№ 155/1983), Хаммель - Мадагаскар; от 4 ноября 1988 года (№ 203/1986), Муньос Хермоса - Перу; от 2 ноября 1988 года (№№ 241 и 242/1987), Бирхашвивра и Мулумба - Заир; от 8 ноября 1989 года (№ 369/1989), Самуэльс - Ямайка.

12/ В частности, Делькур - Бельгия (17 января 1970 года, серия А № 112); Ле Конт, ван Левен и де Мейер - Бельгия (23 июня 1981 года, серия А № 43); Пирсак - Бельгия (1 октября 1982 года, серия А № 53); Кэмпбэлл и Фэлл - Соединенное Королевство (28 июня 1984 года, серия А № 46); Хамек - Австрия (22 октября 1984 года, серия А № 84); де Кюббер - Бельгия (26 октября 1984 года, серия А № 86); Эттль - Австрия (23 апреля 1987 года, серия А № 117); Н - Бельгия (30 ноября 1987 года, серия А № 127); Белилос - Швейцария (29 апреля 1988 года, серия А № 132); Хаушильд - Дания (24 мая 1989 года, серия А № 154).

13/ См., в частности, Международную конвенцию о ликвидации всех форм расовой дискриминации (статья 5); Конвенцию против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания (статья 13); Конвенцию о правах ребенка (статья 37); Международную конвенцию о защите прав всех трудящихся-мигрантов и их семей (статья 18); Конвенцию о статусе беженцев (статья 16); Конвенцию о статусе апатридов (статья 16); Декларацию об основных принципах правосудия в отношении жертв преступности и жертв злоупотреблений властью (статья 5) и т.д. В этой связи следует обратиться также к положениям международного права, в частности к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 года (статья 3, пункт d) общий); к Дополнительным протоколам I (статья 75, пункт 4) и II (статья 6, пункт 2).

Речь идет об Основных принципах независимости судебных органов 14/, Руководящих принципах, касающихся роли лиц, осуществляющих судебное преследование, и основных принципах, касающихся роли юристов, принятых на Восьмом конгрессе Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и борьбе с правонарушениями и одобренных на сорок пятой сессии Генеральной Ассамблеи 15/. Кроме того, Комиссия по правам человека своей резолюцией 1989/32 предложила правительствам учитывать принципы, изложенные в проекте деклараций о независимости и беспристрастности судей и присяжных и о независимости адвокатов, разработанном г-ном Л.М. Сингхви в рамках его исследования 16/, в ходе применения "Принципов судебных органов" 17/.

18. Мы не станем возвращаться к содержанию правил, изложенных в "Принципах судей" 18/ и дополненных в проекте декларации, а лишь подчеркнем, что они применимы как к случаям личной 19/ или коллективной 20/ независимости судей, так и к их функциональной 21/ и институциональной 22/ независимости.

19. Что касается "Принципов прокуроров", то они гарантируют также личную, коллективную, функциональную и институциональную независимость лиц, осуществляющих судебное преследование 23/. Принципы - а их 24 - касаются квалификации,

14/ Здесь и далее "Принципы судей"; см. Седьмой конгресс Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, Милан, 26 августа - 6 сентября 1985 года: доклад, представленный Секретариатом (издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № F.86.IV.1) и резолюции 40/32 от 29 ноября 1985 года и 40/146 от 13 декабря 1985 года Генеральной Ассамблеи и Сборник международных договоров о правах человека, глава J 38 (издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № F.88.XIV.1).

15/ Здесь и далее соответственно "Принципы прокуроров" и "Принципы адвокатов" (см. выше, сноску 6).

16/ E/CN.4/Sub.2/1988/20/Add.1 и Add.1/Corr.1; здесь и далее "Проект декларации".

17/ Здесь и далее мы ссылаемся на эти документы как на "специфический режим защиты". Все документы, упомянутые в данном пункте, за исключением "Принципов прокуроров", воспроизведены в "The Independence of Judges and Lawyers: A Compilation of International Standards". CIJL Bulletin, No. 25-26. April-October 1990.

18/ См. E/CN.4/Sub.2/1990/35, пункт 14.

19/ Пример: получать достаточную юридическую информацию.

20/ Свобода ассоциаций как гарантия защиты коллективных интересов сотрудников судебных органов.

21/ Пример: гарантия обеспечения достаточными средствами для "нормального" осуществления судебными органами своих функций.

22/ Пример: организация и продвижение по служебной лестнице, несменяемость и т.д.

23/ Уместно подчеркнуть, что "Принципы прокуроров" в том варианте, в каком они были приняты, как видно, не учли в достаточной мере разнообразия юридических систем, в частности, в том, что касается степени применения принципа независимости органов судебного преследования.

отбора, профессиональной подготовки, статуса и условий работы, свободы убеждений и ассоциаций, роли в уголовном разбирательстве, дискреционных полномочий, альтернатив судебному преследованию, сотрудничества с другими правительственными органами или учреждениями и дисциплинарных взысканий. Следует отметить, в частности, что личная независимость лиц, осуществляющих судебное преследование, гарантируется обязательством государств следить за тем, чтобы они могли исполнять свои обязанности в условиях полной свободы и, в случае необходимости, охранять физически их самих и их семьи, если под угрозой оказывается их безопасность 24/. Необходимо также подчеркнуть важнейшую гарантию независимости этих лиц, которая выражается в том, что они обязаны "должным образом заниматься" организацией уголовного преследования государственных служащих и других виновников преступлений, особенно когда речь идет о нарушениях прав человека 25/; обязанность не использовать доказательств, полученных в результате нарушения прав человека, не использовать их даже против виновников применения подобных методов, представляет собой другую гарантию, которая нас особенно интересует 26/.

20. Что касается "Принципов адвокатов", то принятый текст воспроизводит в общих чертах проект, изложенный в нашем предыдущем исследовании 27/. Отметим тот факт, что некоторые гарантии, используемые по традиции в интересах лица, подвергаемого судебному преследованию (право любого человека быть незамедлительно поставленным в известность о праве прибегнуть к помощи адвоката, установить без задержки необходимые контакты, принимать посетителей, беседовать и советоваться с ними и т.д.), устанавливаются в Принципах и как гарантии исполнения адвокатом своих обязанностей в условиях свободы; их следует дополнить правом любого задержанного лица опротестовать законность своего задержания, например, путем использования хабеас корпус или ампаро, которые недавно были подтверждены в Своде принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме 28/. В духе "Принципов адвокатов" это право фактически должно восприниматься как важнейшая гарантия защиты адвоката. Впрочем, по поводу защиты адвокатов в чрезвычайных условиях необходимо подчеркнуть, что согласно статье 14 "Принципов адвокатов", адвокаты должны "... во всех случаях 29/ действовать независимо и добросовестно в соответствии с законом, признанными нормами и профессиональной этикой юриста". Это положение, основанное на соображении, аналогичном тому, которое было применено Межамериканским судом в отношении хабеас корпус 30/, должно было бы вызвать вопрос в Подкомиссии относительно неотъемлемости прав на защиту в качестве средства, гарантирующего соблюдение других неотъемлемых прав.

24/ Статьи 4 и 5.

25/ Статья 15.

26/ Там же.

27/ E/CN.4/Sub.2/1990/35, пункты 30 и 31.

28/ Резолюция 43/173 Генеральной Ассамблеи от 9 декабря 1988 года, приложение, принцип 32.

29/ Подчеркнуто нами.

30/ См. ставшие известными консультативные мнения Суда, ОС - 8/87 от 30.01.1987 и ОС - 9/87 от 6.10.1987.

21. В своем рабочем документе мы утверждали, что "Принципы судей" "представляют собой первые межправительственные нормы, содержащие минимальные требования судебной независимости, и признанный образец, на основании которого мировое сообщество оценивает эту независимость" 31/. Оговариваясь по поводу спорного вопроса о степени независимости органов судебного преследования, можно сказать, что приведенное соображение, несомненно, в одинаковой степени относится и к "Принципам прокуроров", и к "Принципам адвокатов". Действительно, правила, изложенные в этих документах, основываются на международных договорных нормах: право быть заслушанным и судимым независимым и беспристрастным органом, право пользоваться услугами адвоката или, говоря шире, право на справедливый суд, процедурный режим которого они определяют. Между тем, этот режим выражает, по меньшей мере, общий дух национальных нормативных положений в этой области и нередко является отражением конкретных норм внутреннего характера; именно на это справедливо обратил внимание г-н Л.М.Сингхви в своем исследовании 32/. С тех пор у нас есть основание сделать вывод, что правила, содержащиеся в этих трех документах, составляют основные правовые международные принципы в духе пункта 1 статьи 38 Статута Международного Суда.

22. "Принципы судей", "Принципы прокуроров" и "Принципы адвокатов" представляют собой нормы Организации Объединенных Наций в вопросе независимости судей и защиты адвокатов. Мы устанавливаем первоочередную необходимость ссылаться на эти документы, дополняя их другими соответствующими нормами. Исходя из этого, мы упоминаем в настоящем документе главные основополагающие нормы: право на физическую неприкосновенность, в частности, право на жизнь и право на свободу и безопасность личности, которые представляют собой - это эвфемизм - главные условия независимости судебных органов и защиты адвокатов.

Метод

23. Что касается второй части, то наш анализ основывается на документах, исходивших из различных источников и содержащих соответствующую информацию.

24. В этом отношении мы отдали предпочтение ответам на вербальную ноту Генерального секретаря, полученным от правительств, а также от следующих неправительственных организаций:

а) Государства: Австрия, Бельгия, Болгария, Бруней Даруссалам, Западное Самоа, Канада, Колумбия, Куба, Маврикий, Монако, Норвегия, Пакистан, Турция, Тувалу, Филиппины, Финляндия, Югославия;

б) Межправительственные организации

и) Органы, департаменты, институты, агентства и специализированные учреждения Организации Объединенных Наций:

Департамент Организации Объединенных Наций по международным, экономическим и социальным вопросам, Управление по правовым вопросам, Департамент по вопросам развития и международного экономического сотрудничества, Отдел общественной информации, Отдел предупреждения преступности и Департамент по политическим вопросам, Международный Суд, ПРООН, Азиатский и Дальневосточный институт Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и режиму для преступников, МОТ, ФАО, ЮНЕСКО, ВОЗ, МБФР, ВМО, ВОИС, МАГАТЭ, а также

31/ E/CN.4/Sub.2/1990/35, пункт 15.

32/ E/CN.4/Sub.2/1985/18/Add.1-b.

ii) Другие организации и органы:

АСЕАН, Межамериканская комиссия по правам человека, Межамериканский суд по правам человека, ИНТЕРПОЛ, Европейский парламент;

с) Неправительственные организации: Международная социологическая ассоциация, Международная комиссия юристов, Международная федерация прав человека, "Isle of Man", Комитет юристов в защиту прав человека, Региональный совет по правам человека в Азии, Организация за справедливость и мир в Латинской Америке;

d) Профессиональные ассоциации судей и адвокатов: Ассоциация канадских юристов, Международная ассоциация адвокатуры, Чешская ассоциация адвокатов, Общий совет юристов, Федерация ассоциаций юристов Японии, Национальная организация адвокатов Бельгии, Ассоциация юристов Филиппин, Международный союз адвокатов.

25. Мы тщательно рассмотрели также документы Организации Объединенных Наций по данному вопросу, в частности доклады Подкомиссии, периодические доклады государств Комитету по правам человека и стенографические отчеты сессий этих органов. Кроме того, мы провели традиционную исследовательскую работу в ряде библиотек и банков данных, а также, по мере возможности, систематически следили за прессой. Наконец, мы участвовали в нескольких коллоквиумах.

26. В конечном итоге объем собранной информации значительно превосходит возможности ее использования в настоящем докладе, и без того достаточно объемном в связи с тем, что нам было дано два совершенно разных мандата.

27. Стараясь соблюсти принцип противоречивости 33/, мы передали информацию, полученную из неправительственных источников, соответствующим государствам.

33/ См. выше, пункт 14.

**ЧАСТЬ ПЕРВАЯ: КОНСУЛЬТАТИВНОЕ ОБСЛУЖИВАНИЕ И ПРОГРАММЫ
ТЕХНИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ, КАСАЮЩИЕСЯ НЕЗАВИСИМОСТИ СУДЕЙ И
ЗАЩИТЫ АДВОКАТОВ**

28. В ходе своих исследований мы имели возможность констатировать, что департаменты, агентства и специализированные учреждения, а также институты Организации Объединенных Наций, согласно своим мандатам, проводят обширную разъяснительную и учебную работу по вопросам независимости судей и защиты адвокатов – семинары, учебные курсы, практикумы, оказывают техническую помощь и осуществляют техническое сотрудничество, предоставляют стипендии, стажировки – в частности такие, как: Центр по правам человека (Женева), Отдел по предупреждению преступности и уголовному правосудию при Центре по социальному развитию и гуманитарным вопросам Организации Объединенных Наций (Вена) и Институты Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности, главным образом Межрегиональный научно-исследовательский институт ООН по вопросам преступности и правосудия (ЮНИКРИ) в Риме (Италия); Институт ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями для стран Латинской Америки (ИЛАНУД) в Сан-Хосе (Коста-Рика); и Азиатский и Дальневосточный институт ООН по предупреждению преступности и режиму для преступников (UNAFEI) в Токио (Япония).

29. Наряду с этим, УВКБ и ВОИС организуют семинары и занятия по подготовке кадров в рамках своей компетенции, в которых регулярно участвуют работники судебных органов и адвокатуры. Наконец, Департамент по техническому сотрудничеству в целях развития, который осуществляет обычную программу технического сотрудничества ООН 34/, и ПРООН участвуют в проектах технического сотрудничества, имеющих прямое или косвенное отношение к теме.

30. Исходя из этих выводов, нам представляется полезным сделать анализ программ, осуществляемых, прежде всего, в области прав человека (раздел 1), а затем в других областях (раздел 2), определяя оценочные критерии для каждого рода деятельности, относящейся к нашей теме. По мере возможности, мы рассмотрим сотрудничество в рамках системы Организации Объединенных Наций по вопросам консультативного обслуживания и технической помощи.

**I. КОНСУЛЬТАТИВНОЕ ОБСЛУЖИВАНИЕ И ТЕХНИЧЕСКАЯ
ПОМОЩЬ В ОБЛАСТИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА**

31. Программа консультативного обслуживания и технической помощи Организации Объединенных Наций в области прав человека исходит из резолюции 926 (X) Генеральной Ассамблеи, принятой 14 декабря 1955 года, которая представляет всю программу под названием "Консультативное обслуживание в области прав человека", и поручает Генеральному секретарю представлять правительствам по их просьбам

^{34/} Следует уточнить, что если мандат этого Департамента имеет прямое отношение не к правам человека, а к естественным ресурсам, экономическому планированию, вопросам государственного управления и к социальному развитию, он, по мнению самого Департамента, косвенно затрагивает и тему, о которой здесь идет речь. Впрочем, департамент проводит работу, которая относится к правам человека, имея в виду распределение стипендий, подбор и направление экспертов, а также консультантов по вопросам "социального развития" и "деятельности юридического и близкого к ней характера" и т.д.

(в случае необходимости совместно со специализированными институтами) следующую помощь: организация учебных циклов, консультативное обслуживание силами экспертов, стипендии для учебы и повышения квалификации; в 1967 и в 1986 годах национальные и региональные курсы были включены в программу дополнительно. Приоритеты в ходе выполнения программы устанавливаются Комиссией по правам человека как в ее ежегодных резолюциях и Генеральным секретарем как в его докладах, касающихся общей политики в области прав человека (имея в виду, например, планы среднесрочной работы), так и в его докладах Комиссии.

32. Однако процедура осуществления программы не была, видимо, определена достаточно четко по каждой из ее составных частей, даже несмотря на попытки Генерального секретаря упорядочить, начиная с 1990 года, предоставление технической помощи.

33. Не существует программы, специально посвященной независимости судебных властей и защите адвокатов. Однако, начиная с 1988 года, программа консультативного обслуживания по вопросам отправления правосудия затрагивает очень часто тему как в связи с организацией семинаров, практикумов и учебных курсов, так и в рамках консультативного обслуживания и технической помощи, предоставляемых некоторым государствам соответственно Комиссией по правам человека и Центром по правам человека, а также вопрос распределения стипендий и организации учебных курсов в Центре 35/.

34. В связи с отсутствием в готовом виде докладов по каждому виду деятельности мы будем обращаться к ежегодным докладом Генерального секретаря по вопросам консультативного обслуживания и технической помощи, предоставляемым Комиссии по правам человека, и дополнять их материалами из внутренних досье Центра.

А. "Учебные курсы", "практикумы" и "семинары"

35. При проведении анализа этого рода деятельности основными критериями, по нашему мнению, должны быть: цель семинара, выбор участников, выступающие, содержание и завершение (отчет, оценка), а также сотрудничество между членами системы Организации Объединенных Наций.

1. В 1988 году

36. В Ломе (Того) в период с 8 по 15 апреля проведен национальный учебный курс по вопросам применения международных норм. В числе участников были четыре судьи и восемь адвокатов. Рассматривались восемь различных тем, в числе которых была тема прав человека при отправлении правосудия применительно к уголовному правосудию. В связи с отсутствием доклада об этом учебном курсе 36/ сошлемся на его оценку, данную Национальной комиссией по правам человека (НКПЧ) Того, согласно которой:

35/ Например, в начале 1991 года от правительств поступили 23 новых просьбы об учебной помощи в области отправления правосудия (E/CN.4/1991/55, приложение III).

36/ В ежегодном докладе Генерального секретаря для Комиссии по правам человека о консультативном обслуживании и технической помощи содержится только упоминание на этот счет (E/CN.4/1988/42, пункт 26).

"Учебный курс дал возможность членам НКПЧ, судьям, адвокатам, офицерам жандармерии, полиции и должностным лицам министерства иностранных дел познакомиться с различными органами Организации Объединенных Наций по правам человека и их деятельность" 37/.

37. Второй национальный учебный курс по вопросам отправления правосудия был организован в Тунисе (Тунис) в период с 26 сентября по 1 октября. В нем участвовали 51 человек, в том числе 12 судей и 14 адвокатов, представлявших как неправительственные организации, так и профессиональные организации адвокатов. Затрагивались, в частности, следующие вопросы: справедливый судебный процесс и отправление правосудия; независимость судей и адвокатов; защита задержанных или арестованных лиц. Задачи курса заключались, в частности, в том, чтобы "способствовать лучшему пониманию международной системы" защиты прав человека и "подчеркнуть необходимость усиления национальных инфраструктур, способных утверждать и защищать права человека и основные свободы". Из-за отсутствия более подробного отчета об этом курсе 38/ мы не в состоянии оценить его результаты.

38. Третий учебный курс по вопросам отправления правосудия в странах Восточной Европы был организован в Москве (СССР) с 21 по 25 ноября. В нем участвовали правительства, представленные, в частности, восемью судьями, и специалисты международного права; лекторами были советские должностные лица, международные сотрудники, а также члены Подкомиссии и Комитета по правам человека. Из двух дней курсов первый был посвящен изложению законодательных, исполнительных и информационных функций Организации Объединенных Наций в отношении прав человека. Второй день был занят выступлениями о защите прав человека при полицейском расследовании и в следственных органах, о правах задержанных или арестованных лиц, правах человека в судах и в апелляционных инстанциях, а также об обращении с правонарушителями в общественных местах. Отдадим должное публикации Организацией Объединенных Наций об этом курсе 39/, невзирая на недостатки содержания данного документа. Возможно, очень благородные цели курса и были достигнуты (речь шла об "ознакомлении с международными нормами" и "обмене опытом экспертов ООН" 40/), но мы не можем в этом убедиться из-за отсутствия результатов и оценок учебного курса.

39. Центр в сотрудничестве с Международным институтом гуманитарного права организовал четвертый учебный курс для стран Центральной Америки в Сан-Ремо (Италия) с 12 по 16 декабря. Участниками были "представители шести стран". Кроме разъяснения международной системы защиты и утверждения прав человека был затронут вопрос об "основных критериях в области отправления правосудия, в частности о роли полиции" 41/.

37/ CNDH, Rapport annuel, 1988, p. 21.

38/ E/CN.4/1988/42, пункт 30.

39/ HR/PUB/89/2.

40/ E/CN.4/1989/42, пункт 32.

41/ Там же, пункт 35.

40. Национальный практикум по правам человека и отправлению правосудия был организован в Маниле (Филиппины) с 5 по 7 декабря. Фактически в этом "практикуме" участвовали более 200 человек, в том числе около пятидесяти судей и адвокатов, около тридцати представителей неправительственных организаций, а также 60 представителей полиции и армии. Степень участия Национальной комиссии по правам человека и правительства в подготовке семинара свидетельствует о том значении, которое придали ему власти. В этом отношении совместное участие главных действующих лиц на поприще отправления правосудия и применения законов – работников системы правосудия, адвокатов, неправительственных организаций, армии, полиции – стало предметом особого внимания. В современном контексте такая манифестация походила, конечно, скорее на национальный симпозиум. Впрочем, несмотря на неконкретный характер указаний, содержащихся в докладе Генерального секретаря для Комиссии по правам человека относительно целей 42/ и содержания 43/ практикума, можно было констатировать с помощью рабочих документов, полученных Центром, что дискуссии оказались очень плодотворными и что выводы после них были сделаны всеми представленными секторами. Обсуждалась, в частности, необходимость обратить внимание судебных властей на важность оперативного рассмотрения дел о нарушениях прав человека, а также защиты адвокатов в случаях, когда их физическая безопасность находится под угрозой. В связи с этим соответствующие власти взяли на себя обязательства, и было предложено принять основные принципы охраны адвокатов – защитников прав человека. Интересен был сам метод работы, состоявший в распределении военных и адвокатов по трем рабочим группам; они выявили проблемы и их возможные решения, касающиеся посещения задержанных и арестованных лиц, ведения расследования, форм арестов и задержаний, иными словами, весьма актуальных в национальном плане тем. Тем более достойно сожаления отсутствие доклада о практикуме, а также оценок и сведений о выполнении "программы мер и содействия", которая была на нем принята. Кроме того, было бы целесообразно, чтобы Центр, а также Азиатский и Дальневосточный институт ООН по предупреждению преступности (UNAFEI) занимались организацией этого практикума согласованно или даже вместе, поскольку и тот и другой проводили в те же сроки семинар на эту тему (см. ниже).

41. Центр по правам человека организовал в Женеве с 5 по 9 декабря международный семинар по изучению прав человека; одной из трех рассмотренных тем было изучение прав человека в программах обучения персонала, связанного с применением законов, юристов и судей. По имеющейся у нас краткой информации 44/, "70 участников представляли 38 государств, четыре учреждения и агентства системы, Совет Европы и 15 неправительственных организаций".

42/ "... добиваться внимания к международным документам", "поощрять обмен знаниями" и "определять основы взаимодействия и более тесного сотрудничества между государственными властями и неправительственными организациями". Там же, пункт 33.

43/ "... роль различных секторов; конкретные меры, направленные на поощрение и защиту прав человека", "программа мер и содействия, преследующая цель поощрять присоединение к международным документам". Там же.

44/ Там же, пункт 34.

2. В 1989 году

42. С 17 по 22 апреля в Конакри (Гвинея) Центр организовал национальный учебный курс по применению международных норм. На нем шла речь об отправления правосудия и правах человека, о правах лиц, подвергшихся задержанию и находящихся в заключении. В числе 60 участников были "работники правоохранительных органов" 45/. Этим исчерпывается информация о данном учебном курсе, которой мы располагали.

43. Практикум по правам человека андских стран был организован Центром и особенно Эквадорским институтом, а также Эквадорской лигой по правам человека в Кито (Эквадор) с 8 по 18 мая. В нем участвовали Межамериканский институт по правам человека, Международная комиссия юристов, Андская комиссия юристов и ряд судей. Три выступления были посвящены независимости судебной системы. Рабочие группы по "международным нормам", "роли полиции в защите прав человека" и "преподаванию прав человека", созданные "с учетом практической пользы этих тем для правительств стран-участниц Андского пакта, в частности в плане их интеграционной политики" 46/, разработали интересные рекомендации, в том числе о применении быстрой и эффективной судебной процедуры как в обычных, так и в специальных судебных органах в случаях нарушений прав человека; о наделении судебных властей правом контроля исполнителей в случае чрезвычайного положения; о важности проведения активной работы по подготовке кадров, особенно судей и адвокатов, для претворения в жизнь принятых рекомендаций. К сожалению, эти рекомендации не были, видимо, опубликованы. Мы не в состоянии сообщить, были ли они выполнены, в связи с отсутствием данных об их выполнении.

44. Центр организовал в Маниле (Филиппины) с 31 июля по 4 августа национальный практикум по правам человека на службе мира и развития. Практикум собрал "300 участников среднего звена из филиппинских учреждений и организаций" 47/, фактически 30 адвокатов, из которых половина - работающих в рамках юридической помощи, 10 прокуроров, 15 судей, а также около двадцати военнослужащих. Этот практикум, как и предыдущий, проходил в рабочих группах. Группа III, посвященная правам человека в системе правосудия, занималась следующими темами: "разработка общей перспективы системы правосудия", "выявление существенных и процедурных вопросов, касающихся прав человека", "от ареста до оформления жалобы в адрес судебного исполнителя (прокуратуры)", "от предварительного расследования до систематизации информации", "от собственно судебного разбирательства до утверждения решения". Рабочая группа представила проект резолюции по существенным и процедурным вопросам, касающимся прав человека, в частности о возможности, предоставляемой задержанным лицам, прибегать к услугам адвоката или к юридической помощи. Общие выводы практикума затронули, в частности, роль судов и юридической системы в поощрении прав человека 48/. По имеющейся у нас информации, результаты практикума, организованного в 1988 году, в частности обязательства, которыми он завершился, при подготовке последнего

45/ E/CN.4/1990/43 и Corr.1, пункт 43.

46/ Там же, пункт 92.

47/ Там же, пункт 93.

48/ Там же.

практикума не были приняты во внимание. Кроме того, мы не имеем возможности выяснить, как использованы выводы и рекомендации практикума.

3. В 1990 году

45. В Монтевидео (Уругвай) с 9 по 13 июля Центр организовал национальный учебный курс по применению международных документов и отправлению правосудия. Цели курса, сформулированные также в очень общем плане, состояли в том, чтобы ознакомить соответствующих должностных лиц с правилами применения документов и с вытекающими из этого обязанностями. Среди участников были, в частности, 16 судей, около 60 представителей полиции и армии, но не было адвокатов и представителей неправительственных организаций. Выступали судьи, члены международных и региональных органов защиты прав человека, сотрудник Международной комиссии юристов, международные сотрудники Центра, Отделения предупреждения преступности и уголовного правосудия и ВОЗ. Были, в частности, затронуты вопросы ответственности судей за применение в национальных рамках международных документов, обязанности судьи при исполнении наказаний и права осужденных ^{49/}. Принятые, но не опубликованные рекомендации касаются создания информационной и оценочной сети для нужд судов, укрепления сотрудничества, в частности между судьями, государственным министерством и адвокатами, улучшения содержания арестованных лиц. Отчетом об этом курсе мы также не располагаем. В результате проведения курса правительство якобы предложило Центру проект технической помощи, который предусматривает, в частности, экспертное обслуживание и организацию учебных курсов.

В. Консультативное обслуживание, предоставляемое Комиссией по правам человека некоторым государствам

46. Смысл "консультативного обслуживания силами экспертов в области прав человека" никогда не определялся. Но его цель, изучение резолюций Комиссии, а также толкование экспертами своих соответствующих мандатов уточняют вопрос: речь идет о том, чтобы рекомендовать правительствам политические решения и меры, которые можно было бы принять для защиты и поощрения прав человека, и дать рекомендации соответствующим органам ООН о целесообразности и формах консультативного обслуживания и технической помощи. Обоснованием этих рекомендаций является оценка положения в области прав человека в стране, запрошенная официально Комиссией или предусмотренная собственным мандатом эксперта. Эти три элемента (1 - оценка; 2 - рекомендации правительству; 3 - рекомендации Комиссии) составят наши главные критерии при анализе консультативного обслуживания силами Комиссии.

47. Напомним, что вопрос о целесообразности оказания консультативных услуг и технической помощи, например, Гватемале был предметом серьезного обсуждения в связи с наличием и даже обострением массовых нарушений прав человека в этой стране. Предложения, касающиеся возможной роли Комиссии по правам человека (наблюдение и/или предоставление помощи), варьировали, в частности, в

^{49/} E/CN.4/1991/55, пункты 86 и 87.

зависимости от того, были ли нарушения, по мнению одних, частично на совести правительства или, по мнению других, их виновниками были только военные или военизированные формирования 50/.

48. С 1988 года 51/ консультативным обслуживанием Комиссии по правам человека пользовались три государства: Гватемала, Гаити и Экваториальная Гвинея. Если эксперты касались независимости судебной власти, то вопрос о защите практикующих адвокатов никогда прямо не затрагивался.

1. Гватемала

49. В 1989 году эксперт по Гватемале, оценив положение судебной власти и констатировав ее полную беспомощность, тем не менее предложил продолжить консультативное обслуживание и оказание технической помощи для судей, в частности, в форме учебных курсов. В этом первом докладе он ограничился общими рекомендациями 52/.

50. В 1990 году эксперт констатировал, прежде всего, "плохую работу" судебной системы и, во-вторых, тот факт, что "правительство не сделало всего, что было в его власти, для борьбы с серьезными нарушениями прав человека", и, наконец, попытки армии обрести независимость. Однако он не изменил своего предложения о том, чтобы рекомендовать Комиссии продолжать консультативное обслуживание и оказание технической помощи на том основании, что "они имеют целью способствовать развитию культуры в области прав человека, которая отсутствовала, и изменить положение дел". В этом отношении он высказался за организацию учебных курсов и семинаров для судей, ограничившись в остальном, как и прежде, общими рекомендациями правительству" 53/.

51. В 1991 году вновь назначенный эксперт "раскрыл" функционирование судебной системы, в частности, в ее отношении к случаям недобровольных исчезновений и злодейских убийств, а также путем использования аналитических материалов, подготовленных специальными докладчиками Комиссии, и высококачественных трудов, выполненных в 1990 году в рамках технической помощи (см. ниже). Констатируя отсутствие энергичных усилий со стороны правительства в отношении "преступного насилия", "неудовлетворительные, даже ничтожные" усилия прокуратуры и судебных властей, а также непоколебимую "независимость" армии, эксперт отметил, что без сохранения международной помощи "совершенно новые политические приоритеты" правительства имеют мало шансов на успех. Правительству были даны относительно четкие рекомендации, касающиеся отправления правосудия; однако не было указано,

50/ Для всесторонней оценки консультативного обслуживания и технической помощи, предоставленных Гватемале (целесообразность, метод, содержание) см. Lawyers Committee for Human Rights. The UN Advisory Services Program in Guatemala, Abandoning the Victims (New York: February 1990) 101 pp.

51/ Напомним, что этот анализ затрагивает период, начиная с 1988 года.

52/ E/CN.4/1989/39, в том числе пункты 48, 60, 66 и 69a) ii).

53/ E/CN.4/1990/45, пункты 48, 49, 54, 58, 63, 66 с), m) и o), 71 с) и d) ii).

в каких формах могут оказываться консультативные услуги и техническая помощь 54/. Если положение в области прав человека в этой стране будет по-прежнему ухудшаться, консультативное обслуживание, а также техническая помощь не смогут возобновиться без риска снижения качества. Речь должна идти о средствах исправления положения, а не об осторожности.

2. Гаити

52. В 1989 году эксперт Комиссии по Гаити подвел чрезвычайно пессимистические итоги отправления правосудия в этой стране. Он сделал вывод, что правосудие там "не играет своей роли", "является неэффективным" и что не было принято необходимых мер ни судебными властями, ни тогдашним правительством, несмотря на заявления последнего о намерениях. Он рекомендовал Комиссии установить систему наблюдения вместо предоставления Гаити консультативных услуг и воздержался от рекомендаций правительству. Однако среди первоочередных мер технической помощи, на тот случай, если Комиссия не согласится с его мнением, он назвал усиление и улучшение системы правосудия с тем, чтобы она могла выполнять свои задачи в условиях полной независимости 55/.

53. Опыт Гаити побудил эксперта предложить Комиссии общее соображение относительно окончательных условий предоставления консультативного обслуживания, в частности:

"...чтобы иметь возможность пользоваться консультативными услугами, необходимо в обязательном порядке отвечать минимальному критерию соблюдения международных норм" 56/.

Мы вернемся к этому важнейшему положению.

54. В соответствии с несколько измененным мандатом эксперт представил Комиссии в 1990 году столь же мрачную оценку положения в области прав человека и функционирования системы правосудия, как и в предыдущий раз, подчеркнув, в частности:

"Независимость органов правосудия по-прежнему не обеспечена, а их власть остается ущемленной, в результате чего они оказались не в состоянии раскрыть ни одного из многочисленных преступлений, совершенных за последние годы".

55. Представив Комиссии рекомендации, аналогичные представленным в прошлом году, эксперт сделал в 1990 году упор на обстоятельстве, которое представляется нам основным условием предоставления консультативных услуг: согласие и ходатайство национальных властей. На этот счет целесообразно подробно процитировать эксперта:

54/ E/CN.4/1991/5, в том числе пункты 123-126, 140 и 142-145.

55/ E/C.4/1989/40, в том числе пункты 89-97, 138 с) i) и 139.

56/ Там же, пункт 141.

"Содержащееся в докладе 1989 года утверждение, согласно которому правосудие в Гаити не играет должной роли то ли в силу своей некомпетентности, то ли из-за недостатка усилий и независимости, проистекающего из его связей с режимом Дювалье, то ли даже по причине коррупции, остается в силе. Приходится поражаться, что судьи Кассационного суда, которым эксперт предложил организовать семинар по правам человека, не увидели в этом никакой необходимости, сославшись на то, что Центр по правам человека не может им ничего дать. Они не считают себя виновными... в безнаказанности всех зверств последних лет, объясняя это в значительной мере тем, что ни жертвы, ни их семьи не подавали никаких жалоб. Они считают себя независимыми от исполнительной власти и ни в малейшей степени не признают какой-либо ответственности за дела правосудия. Можно ли в этих условиях по-прежнему предлагать консультативное обслуживание лицам, которые его не хотят?" 57/.

3. Экваториальная Гвинея

56. В отношении Экваториальной Гвинеи чувствуется определенное несоответствие программы предоставления ей консультативных услуг, из-за отсутствия, как видно, должной оценки положения в области прав человека в этой стране, и ее реальными способностями защищать права человека.

57. Например, в 1990 году консультация, которая была проведена Центром с тем, чтобы подытожить реализацию правительством Плана действий, разработанного Генеральным секретарем в начале 1980 года 58/, дала возможность констатировать масштабы отставания, допущенного властями, в частности, в области отправления правосудия. Правительству были даны, разумеется, рекомендации насчет выполнения Плана действий, а соответствующим органам ООН – о предоставлении консультативных услуг и технической помощи 59/. Но мы полагаем, что в будущем такая консультация должна быть дополнена анализом причин отмеченного отставания.

58. В своем докладе 1991 года и во время его представления Комиссии эксперт по Экваториальной Гвинее выразил сожаление по поводу отсутствия содействия со стороны правительства. Он констатировал также "отсутствие демократии и адекватной структурной системы для защиты прав человека в этой стране с 1979 года" – года, когда эксперт впервые побывал в этой стране 60/. Даже если эти соображения носят общий и немотивированный характер, в них содержится не только краткая оценка положения в этой стране, которой очень нехватало, но и определенная констатация неудачи консультативного обслуживания в Экваториальной Гвинее. В этом отношении они близки к точке зрения, представленной Комиссии, в частности, Международным движением за амнистию, согласно которой наиболее важные права человека по-прежнему не соблюдаются в этой стране в течение десяти

57/ E/CN.4/1990/44 и Add.1, в том числе пункты 55, 102, 103, 106 е) и 107 с, d).

58/ См. E/CN.4/1495; правительство приняло данный план, и ЭКОСОС отметил это в своей резолюции 1982/36.

59/ E/CN.4/1990/42 и Add.1, в том числе пункты 20, 44 и 57.

60/ E/CN.4/1991/54 и Add.1 и 2, в том числе пункты 6 и 13.

лет, особенно в области отправления правосудия; вследствие этого Комиссия должна лучше помогать правительству с тем, чтобы оно изыскало без промедления эффективные средства для прекращения нарушений 61/.

59. На своей сорок седьмой сессии в 1991 году Комиссия просила Генерального секретаря возобновить и усилить мандат эксперта, предложив ему изучить положение в области прав человека в этой стране 62/. Мы советуем Подкомиссии поддержать это ходатайство, которое должно стать отправной точкой и руководством для осуществления каждой программы консультативного обслуживания.

С. Техническая помощь, оказываемая Центром по правам человека некоторым государствам

60. При анализе оказания помощи мы предлагаем учитывать следующие критерии: просьба правительства, возможности Центра с материально-технической точки зрения и точки зрения существа по осуществлению и оценке проектов, сотрудничество с другими учреждениями системы ООН, участвующими в реализации проектов, а также, в случае необходимости, приоритеты, установленные (даже неявно) экспертом, назначенным Комиссией по правам человека для оказания консультативных услуг, а также специальными докладчиками и уставными органами. При отсутствии достаточной документации мы ограничимся высказыванием некоторых соображений на основе сообщений о проделанной работе, представляемых ежегодно Комиссии по правам человека.

61. Начиная с 1988 года Центр по правам человека оказывал техническую помощь, касающуюся, в частности, независимости судебной власти и защиты адвокатов, Колумбии, Гватемале, Экваториальной Гвинеи, Парагваю и Румынии.

1. Техническая помощь Колумбии

62. Проект "технического сотрудничества" с Колумбией, рассчитанный на два года, осуществлялся Центром по правам человека с 1988 года совместно с ПРООН 63/. Целью проекта было укрепление национальных организаций и инфраструктуры в области защиты и поощрения прав человека. Были предусмотрены, в частности, следующие мероприятия, имеющие особое отношение к нашей тематике:

а) обеспечение консультативных услуг Международных экспертов при подготовке вновь вступивших в должность судей, в частности, по вопросам внесудебных казней;

61/ Организация обращает внимание, в частности, на недостаток независимости и беспристрастности у судебных органов, а также на нарушения права на защиту; см. E/CN.4/1991/NGO/27, в том числе пункты 4 и 13.

62/ Резолюция 1991/80 от 6 марта 1991 года, пункт 8.

63/ См. ежегодные доклады Генерального секретаря о консультативном обслуживании и технической помощи Комиссии по правам человека (E/CN.4/1989/42, пункты 16-17; E/CN.4/1990/43 и Согг.1, пункты 74-78; E/CN.4/1991/55, пункты 70-73).

b) предоставление стипендий судьям для обучения на ежегодных курсах при Международном центре исследований по вопросам социологии уголовного права и пенитенциарной системы в Мессине (Италия);

c) организация обучения, в том числе национальных учебных курсов для должностных лиц, ведающих вопросами поощрения и защиты прав человека.

a) Консультативное обслуживание экспертами

63. В 1988 году были обеспечены консультации эксперта, бывшего судьи, для оказания помощи новому составу судей. В его программу работы входили многочисленные вопросы, относящиеся к независимости судей, в частности оценка уголовно-процессуальной системы, сравнительный анализ колумбийского законодательства по вопросам внесудебных казней с аналогичным законодательством других стран и улучшение методов работы судей. Эксперт пробыл в Колумбии более месяца. За это время он имел встречи с высокопоставленными должностными лицами исполнительной и судебной власти и прочитал лекции для 100 судей и работников правоохранительных органов в Боготе, Медельине и Кали. Его консультации были организованы совместно с Отделением по предупреждению преступности и уголовному правосудию. В 1989 году колумбийские власти предприняли новые меры, обеспечивающие независимость судей, а Верховный суд принял важное решение, согласно которому гражданские лица не должны быть судимы военными трибуналами даже в условиях чрезвычайного положения. Согласно сообщению Генерального секретаря, большая часть этих мер была рекомендована колумбийским властям экспертом. К сожалению, о деятельности эксперта не был опубликован специальный доклад.

64. В 1990 году Центр предоставил советнику президента по правам человека услуги эксперта, которому было поручено оказывать властям помощь по вопросам процедур, применимых в случаях насильственных или недобровольных исчезновений лиц. И в этом случае следует отметить недостаточность информации об оказанных услугах.

b) Предоставление стипендий

65. В 1988 году была предоставлена стипендия одному судье для обучения на курсах при Центре исследований в Мессине, организованных в указанном году для служащих полиции. В 1989 году четыре стипендии были предоставлены "судьям и служащим полиции" для обучения на этих курсах". Видимо, в будущем такие стипендии могли бы распределяться на менее эмпирической основе. Мы не располагаем достаточной информацией по этому вопросу, чтобы делать какие-либо выводы.

c) Учебные курсы

66. Совместно с Межрегиональным научно-исследовательским институтом ООН по вопросам преступности и правосудия Центр организовал для колумбийских судей учебные курсы по правам человека и вопросам уголовного судопроизводства, проходившие с 11 по 22 сентября 1989 года в Кастельгандольфо (Италия). Отбор 35 участников, цели курсов (обучение судей, с тем чтобы они сами могли обучать других судей), выбор изучаемых тем, характеризующийся их техническим характером и соответствием колумбийским проблемам (современные методы следствия и дознания и необходимое оборудование для анализа фактов и элементов доказательства; терроризм и правонарушения, связанные с наркотиками; сравнение

уголовного судопроизводства; международные механизмы защиты прав человека), а также метод обучения, который ставит практику выше теории (изучение на месте итальянских процессуальных норм, лекции многих итальянских судей по специальным вопросам) – все это делает курсы примером в этой области. Очевидно, что их успех во многом определялся компетенцией Института в вопросах уголовного судопроизводства и его способностью проводить такого рода мероприятия. Кроме того, точное определение колумбийскими властями потребностей судей позволило ограничить учебный план наиболее важными проблемами, с которыми встречаются судебные власти. Помимо того, учебные курсы предусматривали их последующую точную оценку колумбийскими властями, с чем мы должны их поздравить, а также его участниками как с точки зрения содержания, так и с точки зрения организации. Важно отметить в заключение, что эта оценка, а также все материалы учебных курсов были опубликованы 64/.

d) Оценка проекта Организацией Объединенных Наций

67. В 1990 году была проведена оценка осуществления проекта независимым консультантом. Последний пришел к выводу, в частности, что программа подготовки судей была "одним из главных достижений проекта" 65/. Тем не менее, нам хотелось бы знать, в какой степени координировать различные элементы проекта, относящиеся к независимости судебной власти, в частности консультации для нового состава судей и учебные курсы: предназначались ли консультации и обучение на курсах для одних и тех же лиц? Дополняло ли друг друга содержание обоих мероприятий? Кроме того, мы отмечаем, что в будущем в таких проектах должны участвовать адвокаты – основные действующие лица борьбы за независимость судебной власти и мишень покушений на эту независимость в Колумбии.

2. Техническая помощь Гватемале

68. Начиная с 1988 года Центр по правам человека осуществлял, в частности совместно с ПРООН, программу оказания технической помощи Гватемале с целью "оказать правительству содействие в укреплении инфраструктуры для защиты и поощрения прав человека" 66/.

69. Среди предусмотренных проектом мероприятий наибольшее значение для независимости судебной власти и защиты адвокатов имеют следующие:

- a) обеспечение консультативного обслуживания по вопросам судопроизводства в случае исчезновения лиц;
- b) организация обучения.

64/ UNCHR, UNICRI, Ministero degli Affari Esteri Italiano, Diritti Umani ed Istruzione Penale Corso di Formazione sulle Tecniche di Istruzione ed Investigazione. UNICRI, Publ. No 39, (Roma: 1990) 245 pp.

65/ E/CN.4/1991/55, пункт 72.

66/ См. ежегодные доклады Генерального секретаря о консультативном обслуживании и технической помощи Комиссии по правам человека (E/CN.4/1989/42, пункты 19–20; E/CN.4/1990/43 и Corr.1, пункты 79–81; E/CN.4/1991/55, пункты 74–76); см. также доклады эксперта о Гватемале (E/CN.4/1989/39; E/CN.4/1990/45 и Add.1; E/CN.4/1991/5 и Add.1).

а) Консультативное обслуживание экспертами

70. В 1989 году в течение одного месяца в Гватемале находился в качестве эксперта профессор уголовного права университета Буэнос-Айреса (Аргентина) для оказания властям помощи по вопросам беспристрастного следствия в случаях, произошедших при невыясненных обстоятельствах, совместно с Отделением по предупреждению преступности и уголовному правосудию 67/. Наряду с этой деятельностью эксперт проводил занятия с судьями.

71. В 1989 году заведующему юридическим отделом при викариате де-ла-Солидарidad архиепископства Сантьяго де-Чили было поручено оценить в качестве эксперта качество проводимых в Гватемале расследований случаев насильственных или недобровольных исчезновений лиц 68/.

72. Выводы экспертов относительно независимости судебной власти подкреплены многочисленными документами 69/. Так, эксперт по вопросам исчезновений пришел к выводу о "неадекватных отношениях между судами и должностными лицами полиции", связанных главным образом "с недостатками, присущими методам работы судов и полиции", и о недостаточной активности прокуратуры, которая "не проявляет особой активности на этапе расследования дел". Эксперт по вопросам беспристрастности судопроизводства отметил инквизиционный характер уголовного судопроизводства (в частности, определение обязанностей судьи и следователя), которые в общегосударственном контексте не совместимы с правопорядком и еще менее с международными документами по правам человека. В начале 1991 года эксперт Комиссии по правам человека, работавший в Гватемале, высказал аналогичное мнение:

"Следует отметить, что действия полиции, прокуратуры и судебных органов являются явно недостаточными, практически бесполезными. На основе твердой решимости правительства следует в срочном порядке ... повысить эффективность работы прокуратуры и усовершенствовать судопроизводство по уголовным делам посредством введения в действие нового уголовно-процессуального кодекса" 70/ (принятие которого Конгрессом ожидалось в феврале 1991 года).

73. Опубликование подробного доклада 71/ о работе эксперта безусловно заслуживает внимания, даже если приходится отмечать недостаточность оценки предоставленных услуг.

67/ E/CN.4/1990/43, пункт 80 к.

68/ E/CN.4/1990/45/Add.1, пункты 3 и 4.

69/ Они подробно изложены в документе E/CN.4/1990/45/Add.1.

70/ E/CN.4/1991/5, пункты 144-145.

71/ E/CN.4/1990/45/Add.1.

b) Учебные курсы

74. Первые национальные учебные курсы были организованы Центром совместно с МККК с 14 по 18 ноября 1988 года. Целью курсов было ознакомление преподавателей, представляющих в основном армию и полицию, и прокуратуру с международными нормами и механизмами защиты прав человека и гуманитарного права, в частности, посредством практических занятий 72/. Среди шестидесяти участников учебных курсов насчитывалось семь судей и три представителя неправительственных организаций. На курсах рассматривались, в частности, вопросы беспристрастного расследования случаев смерти при невыясненных обстоятельствах и о защите задержанных и заключенных.

75. Вторые национальные учебные курсы были проведены Центром совместно с МККК с 23 по 27 октября 1989 года для тех же участников, для рассмотрения вопросов распространения и просвещения в области прав человека. Мы не располагаем информацией, проводилась ли на вторых курсах (как это было бы желательно) оценка результатов первых курсов.

76. Отмечается недостаточная координация учебных программ по вопросам отправления правосудия. (В 1990 году в Гватемале одновременно осуществлялось не менее шести программ двустороннего межправительственного сотрудничества и международной технической помощи 73/, не считая деятельности в этой стране многочисленных неправительственных организаций).

3. Техническая помощь Экваториальной Гвинее

77. Главная деятельность Центра в отношении Экваториальной Гвинеи состояла, начиная с 1982 года, в направлении в эту страну консультантов 74/ с целью "оказания правительству содействия в осуществлении Плана действий" и "оценке хода выполнения Плана действий" 75/.

78. На основании весьма общей просьбы об оказании технической помощи, высказанной в марте 1990 года правительством страны и касающейся "пересмотра законодательства, разработки гражданского и уголовного кодексов и соответствующей подготовки судей и магистратов", двум экспертам – (магистрату и нотариусу) было поручено оказать правительству помощь в:

a) "кодификации основных законов в области гражданского и уголовного права";

b) "разработке процессуального кодекса для обеспечения деятельности судов" 76/.

72/ См. программу курсов E/CN.4/1989/39, приложение II.

73/ E/CN.4/1990/45/Add.1, пункт 60.

74/ Соответственно в 1982, 1986 и 1989 годах.

75/ E/CN.4/1991/54, пункт 3.

76/ Там же, пункты 6–7.

79. Эксперты были удивлены низким уровнем юридической подготовки представителей судебной власти. Вплоть до мая 1991 года нельзя было ознакомиться с докладом этих экспертов. Кроме того, Центр решил предоставить в 1991 году 15 стипендий для обучения судебного персонала.

4. Помощь Парагваю

80. Начиная с 1990 года Центр совместно с ПРООН осуществляет программу технической помощи, цель которой заключается в "оказании содействия правительству в создании инфраструктуры, необходимой для поощрения и защиты прав человека" после произошедших в феврале 1989 года перемен. Главной целью этой помощи является создание при министерстве юстиции Бюро по правам человека, которое должно, в частности, поощрять лиц, несущих ответственность за отправление правосудия, принимать альтернативные процедуры контроля "с целью обеспечения уважения прав человека востановленных, задержанных или подвергнутых тюремному заключению лиц" 77/.

81. С этой целью Центр совместно с ПРООН организовал с 18 по 20 июля 1990 года в Асунсьоне национальный семинар по вопросам применения международных документов и отправления правосудия. Среди 130 участников семинара было значительное число представителей неправительственных организаций и профсоюзов, всего лишь около десяти судей и ни одного адвоката. Выступавшие представители международных организаций, национальные и международные должностные лица, в частности сотрудники Отделения по предупреждению преступности и уголовному правосудию, МОТ и УВКБ делали доклады о международных и региональных документах в области защиты прав человека, уделив особое внимание – что заслуживает упоминания – защите уязвимых групп населения – женщин, детей, беженцев, а также роли неправительственных организаций и полиции. Эти доклады, а также выступление межрегионального советника по предотвращению преступности и обращению с правонарушителями, посвященное правам человека в рамках пенитенциарной системы, были единственными, которые непосредственно касались отправления правосудия. По итогам семинара был опубликован интересный доклад, содержащий материалы семинара, а в приложении – многие международные документы по правам человека в области отправления правосудия 78/.

82. Кроме того, Центр обеспечил правительству консультации эксперта, члена Подкомиссии, при проведении интенсивных учебных курсов (21 октября – 2 ноября 1990 года) для 30 кандидатов на должность сотрудников Бюро по правам человека, в том числе судей. Программа курсов охватывала международные процедуры, а также деятельность национального бюро на основе рассмотрения исключительно практических вопросов 79/.

77/ E/CN.4/1991/55, пункт 77.

78/ Республика Парагвай, ПРООН, Центр по правам человека. Seminario sobre la aplicacion de los instrumentos internacionales de derechos humanos y la administracion de la justicia. Ministerio de Justicia y Trabajo de la Republica del Paraguay, enero 1991, 302 pp.

79/ E/CN.4/1991/55, пункт 78.

5. Помощь Румынии

83. В 1990 году Центр по правам человека организовал консультации в ходе разработки проекта Конституции, приняв в Женеве редакционную парламентскую комиссию и предоставив в 1991 году консультативные услуги экспертов 80/, которые были направлены в Румынию. Консультации касаются, в частности, вопросов независимости судебной власти и защиты адвокатов.

6. Помощь властям Монголии

84. В ноябре 1990 года начато осуществление программы сотрудничества с правительством Монголии с целью оказания содействия соответствующим должностным лицам в разработке проекта конституции. Из-за отсутствия более точных сведений нельзя сказать, были ли в ходе этих консультаций рассмотрены вопросы независимости судебной власти и защиты адвокатов 81/.

D. Программа стипендий и стажировок

1. Стипендии

85. Ежегодно Генеральный секретарь предоставляет около тридцати стипендий кандидатам, предложенным правительствами своих стран 82/. За последние годы число таких просьб значительно возросло 83/. Генеральный секретарь приводит дополнительные сведения о программе стипендий в своих годовых докладах Комиссии после пересмотра программы стипендий в 1988 году и, в частности, после 1990 года.

86. В соответствии с резолюциями Генеральной Ассамблеи при отборе кандидатов на получение стипендии предпочтение отдается кандидатам из развивающихся стран и женщинам, при учете и традиционного географического критерия. Кроме того, отобранные кандидаты должны ко времени отбора или в ближайшем будущем выполнять функции, непосредственно связанные с правами человека, в частности, в области отправления правосудия; речь может, в частности, идти о членах национальных комиссий по правам человека и о составителях периодических докладов уставным органам. По сути, большинство стипендиатов составляют адвокаты и судьи.

80/ Там же, пункты 80-81.

81/ Там же, пункт 61.

82/ Мы рассматриваем здесь лишь регулярную программу стипендий, действующую с 1988 года (см. E/CN.4/1989/42, пункты 39-40; E/CN.4/1990/43, пункты 58-62; E/CN.4/1991/55, пункты 51-56); относительно стипендий, предоставленных в порядке оказания технической помощи конкретным странам, см. выше.

83/ Там же, 1988 год: 62 заявки от 43 правительств; 1989 год: 65 заявок от 45 правительств; 1990 год: 85 заявок от 53 правительств.

87. Отбор Центром представленных правительствами кандидатур осуществляется Консультативной группой Центра по консультативному обслуживанию и оказанию технической помощи 84/. Эта комиссия будет учитывать также мотивацию и потребности стипендиатов.

88. Что касается содержания программы, то стипендиаты в течение двух недель прослушивают в Центре по правам человека лекции сотрудников Центра и специализированных учреждений, в течение нескольких дней присутствуют на заседаниях Комитета по правам человека и рабочих групп Подкомиссии, а также обмениваются практическим опытом. В течение трех недель в Международном институте прав человека в Страсбурге они знакомятся с американской, африканской и европейской системами защиты прав человека.

89. Для лучшего понимания международной системы защиты прав человека важно сочетать теоретическое обучение с практикой. Однако можно усомниться в пользе столь непродолжительного присутствия на заседаниях Комитета и одной из рабочих групп. Этот этап обучения на курсах станет совсем ненужным, если стипендиаты смогут участвовать во всех этих заседаниях в качестве представителей своих правительств.

90. В материальном отношении пребывание стипендиатов в Центре и в Международном институте прав человека обеспечивается Департаментом по техническому сотрудничеству в целях развития на основании указаний Центра. Этот департамент ведает 5 000 ежегодных стипендий в рамках регулярной программы технического сотрудничества ООН. Речь идет об образцовой процедуре межучрежденческого сотрудничества ООН, которая может получить дальнейшее развитие.

91. В отношении содержания учебы Центр предлагает на выбор слушателей 21 учебную тему, из которых 8 непосредственно касаются отправления правосудия 85/. В исключительных случаях Центр предоставляет также специальные стипендии с учетом потребностей стипендиатов 86/.

92. Наконец, перед окончанием обучения на курсах стипендиаты обязаны представить "полный отчет". Эти отчеты иногда содержат интересный анализ, в частности, сопоставление международного права по правам человека и внутренних законов страны стипендиата. Отчеты стипендиатов могли бы быть использованы Центром с одной стороны, как критерий оценки, а с другой – для информирования Комиссии о результатах программы стипендий.

84/ Эта группа состоит из старших должностных лиц Центра по правам человека. См. E/CN.4/1991/55, пункт 15.

85/ Например, уголовное судопроизводство и права человека; право на справедливый суд; юридическая помощь; отправление правосудия в условиях чрезвычайного положения.

86/ Например, одному из стипендиатов, высказавшему пожелание ознакомиться с законоположениями, касающимися проституции, была предоставлена возможность для занятий в Нью-Йорке, где собраны документы по этой тематике.

2. Стажировки

93. Центр по правам человека ежегодно проводит стажировки, большинство участников которых составляют студенты, избравшие для себя юридическую карьеру. Возможность пройти стажировку предоставляется "за отличные успехи в учебе ... для непосредственного ознакомления ... посредством активного участия в работе Центра по правам человека под прямым руководством со стороны старших сотрудников" 87/.

94. В отличие от стипендий стажировки не влекут для ООН каких-либо расходов. Стажер должен сам обеспечивать себя, что составляет принцип "отбора" кандидатов по двум критериям: с одной стороны, фактически исключаются кандидатуры большого числа студентов из развивающихся стран, которым трудно изыскать средства для пребывания в Женеве в течение нескольких месяцев (программа стипендий отчасти выправляет это положение), а с другой стороны, от кандидатов фактически требуется безупречная мотивировка, поскольку стажировка потребует в целом значительных финансовых усилий с их стороны.

95. Кроме того, программа стажировок организуется на временной основе, иными словами, стажеры не пользуются каким-либо статусом и, следовательно, не имеют никакой защиты.

96. Несмотря на эти препятствия, молодые поколения юристов проявляют повышенный интерес к международной системе, о чем говорит тот факт, что число стажеров при Центре по правам человека за три года увеличилось в три раза: с 30 в 1988 году до 95 в 1990 году 88/.

97. В этих условиях ООН должна предложить своим стажерам и возможность ознакомиться с наиболее интересным опытом. Именно поэтому Центр в 1990 году изменил структуру программы стажировки 89/.

98. Для достижения этой цели нужно обеспечить строгий отбор кандидатов и полный контроль за обучением стажеров со стороны сотрудников Центра.

99. Что касается отбора, возможность пройти стажировку предоставляется "выпускникам высших учебных заведений за отличные успехи в учебе". Фактически, хотя длительное время отбор осуществлялся на эмпирической основе, отобранные стажеры в последние годы, как правило, имели высокий уровень подготовки.

100. С учетом значительного числа стажеров и их квалификацией Центру следовало бы установить правила отбора стажеров в соответствии со своими потребностями, однако при условии, что стажеры должны полностью курироваться ведущими сотрудниками Центра.

87/ E/CN.4/1989/42, пункт 41; E/CN.4/1990/43, пункт 64; E/CN.4/1991/55, пункты 57-58.

88/ Там же.

89/ E/CN.4/1991/55, пункт 58.

101. Для этого нужно усовершенствовать нынешнюю систему кураторства.

102. В этой связи в качестве критерия при отборе кандидатов необходимо учитывать и ограниченные возможности Центра по приему стажеров. С одной стороны, при наличии тридцати специалистов Центр, очевидно, не имеет возможности руководить подготовкой и обучать 90 стажеров в год. С другой стороны, с точки зрения строго материальных возможностей, у Центра нет достаточных помещений, чтобы создать необходимые условия для работы стажеров.

103. Что касается содержания стажировки, оно должно определяться исходя из ее цели, которая сводится к тому, чтобы дать стажерам возможность "... непосредственного ознакомления". По сути, следует найти некую равнодействующую между потребностями Центра и ожиданиями, то есть потребностями стажеров.

104. Для этого следует заранее определить и согласовать круг деятельности стажеров до их прибытия в Центр, что пока, по-видимому, широко не практикуется. С этой целью Центр мог бы направлять кандидатам организационную схему и сведения о своей деятельности, документацию о деятельности Организации Объединенных Наций в области прав человека, а также документы, представляющие особый интерес для конкретного кандидата.

105. Кроме того, могла бы быть разработана процедура оценки результата стажировки как самим стажером, так и сотрудником Центра, который руководил работой стажера. Наконец, нужно разработать процедуру получения информации о последующей деятельности лиц, прошедших стажировку.

II. КОНСУЛЬТАТИВНОЕ ОБСЛУЖИВАНИЕ И ОКАЗАНИЕ ТЕХНИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ В ДРУГИХ ОБЛАСТЯХ

106. Цель этого раздела двоякая. С одной стороны, следует определить виды деятельности ООН в области независимости судебной власти и защиты адвокатов, и, с другой, проанализировать методы предоставления консультативного обслуживания и оказания технической помощи.

A. Техническое сотрудничество в области предупреждения преступности

107. Главная задача должностных лиц, ведающих "техническим сотрудничеством", состоит в том, чтобы дать развивающимся странам возможность приобрести средства для самообеспечения на основе использования собственных людских ресурсов. Техническое сотрудничество в области предупреждения преступности, которое направлено на оказание государствам-членам помощи в снижении преступности, установлении минимальных норм отправления правосудия и т.д., во многих отношениях связано с независимостью судебной власти и защитой адвокатов, о чем свидетельствует анализ деятельности Отделения по предупреждению преступности и уголовному правосудию, межрегионального советника и институтов ООН 90/.

90/ См., в частности, доклады Генерального секретаря Комитету по предупреждению преступности: E/AC.57/1988/2 и E/AC.57/1990/2; документы, подготовленные Секретариатом к восьмому Конгрессу ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями: A/CONF.144/5 и A/CONF.144/18; а также Crime Prevention and Criminal Justice Newsletter. Специальный двойной выпуск, посвященный деятельности ООН в области предупреждения преступности и уголовного правосудия (на английском языке), Отделение Организации Объединенных Наций в Вене, Центр по социальному развитию и гуманитарным вопросам, № 18/19, июнь 1990.

1. Деятельность Отделения по предупреждению преступности и уголовному правосудию

108. В Отделении сосредоточены технические сведения системы ООН о предупреждении преступности и уголовном правосудии, о реформе уголовного права и о главных криминологических проблемах.

109. В числе видов деятельности, представляющих интерес в связи с нашей темой, Отделение:

а) играет роль координатора в осуществлении международных акций по решению органов ООН в этой области;

б) служит центром обмена информацией в рамках международной сети между специалистами институтов, исследователями и практиками в области уголовного правосудия;

в) содействует деятельности в области технического сотрудничества по запросам правительств, в частности предоставляя консультативные услуги межрегионального советника (см. ниже). В качестве примера можно привести проекты в области уголовного правосудия и борьбы с наркотиками, совместно реализуемые Отделением, ПРООН и Фондом ООН для борьбы со злоупотреблением наркотическими средствами (ЮНФДАК), в частности с целью подготовки судей и полицейских (Уганда), создания специальных судов (Боливия), улучшения защиты судей и свидетелей (Латинская Америка) 91/.

Следует также отметить следующие области деятельности:

а) статус, отбор и подготовка персонала в области уголовного правосудия, в том числе судей и прокуроров; функциональный анализ, организация и структура судебных органов;

б) роль адвокатов и защитников по назначению;

в) реформы уголовного права, уголовного судопроизводства и прав обвиняемого, представления доказательств, процедуры ареста и защиты прав человека;

г) повышение эффективности и справедливости судебного процесса;

д) повышение доступности правосудия для наиболее обездоленных и т.д.

110. Признание Конгрессом Организации Объединенных Наций важной роли предупреждения преступности и уголовного правосудия в процессе развития привело к установлению процедуры подачи правительствами запросов о техническом сотрудничестве в области предотвращения преступности: Конгресс предложил правительствам включить деятельность по улучшению системы предупреждения преступности и совершенствования уголовного правосудия в программы, которые ПРООН осуществляет или будет осуществлять в этих странах. Такая процедура важна и в практическом плане, поскольку координаторы ПРООН, которые реализуют проекты, в большинстве случаев строят свою деятельность с учетом приоритетов, определенных самим государством.

91/ Проекты, осуществленные совместно с ИЛАНУД.

111. Большая часть деятельности Отделения по предупреждению преступности и уголовному правосудию, относящейся к независимости судей и защите адвокатов, проводится в сотрудничестве с межрегиональным советником и учреждениями Организации Объединенных Наций.

2. Межрегиональное консультативное обслуживание

Мандат

112. Межрегиональный советник 92/ подчинен Департаменту Организации Объединенных Наций по техническому сотрудничеству в целях развития и действует в сотрудничестве с Отделением по предупреждению преступности и уголовному правосудию. Его главная задача состоит в оказании странам помощи в конкретном воплощении норм ООН и создании программ последующих действий в целях укрепления применения этих норм. В его функции входит, в частности, по просьбе правительства и с учетом экономических, социальных и культурных условий, разработка или ориентация национальной политики, составление планов подготовки персонала и оказание помощи учреждениям Организации Объединенных Наций при проведении учебных курсов.

Деятельность

113. Просьбы правительств к межрегиональному советнику и его заключения имели отношение, в части, нас касающейся, к таким различным вопросам, как подготовка судей по вопросам управления и руководства судебной системой, подготовка адвокатов по вопросам отправления уголовного правосудия, доступность правосудия для самых бедных слоев населения, укрепление системы привлечения и судебной ответственности и исполнения судебных решений, или же прав задержанных и подвергнутых тюремному заключению лиц.

114. В каждом из своих заключений 93/ Советник рекомендовал правительству политику и программы по применению правовых норм ООН, в частности "Принципы судей" и, позднее, "Принципы адвокатов", а также Свод принципов по защите всех лиц, подвергнутых задержанию или тюремному заключению в любой форме. Программы включают "классические" мероприятия, как, например, учебные курсы и консультативные услуги экспертов.

115. Неразрывная связь между экономическим развитием и социальной справедливостью побудила Советника предложить механизмы, призванные гарантировать независимость судебной власти в рамках программ структурной перестройки при поддержке ООН. В этих условиях одной из первоочередных задач становится повышение роли реформ правовой системы и системы правосудия в деятельности в целях развития при поддержке международных организаций.

92/ Историю вопроса и мандат Советника см. резолюция 1979/20, ЭКОСОС, резолюции 35/171 и 36/21 Генеральной Ассамблеи, а также доклад Генерального секретаря Генеральной Ассамблеи в 1981 году, A/36/442.

93/ Заключения Советника не публикуются в официальных изданиях ООН; более того, они сохраняют конфиденциальный характер на протяжении года с даты их вынесения.

116. Следует отметить, что с 1987 по 1990 год Советник осуществил более 80 миссий в отношении государств-членов, региональных учреждений, региональных комиссий Организации Объединенных Наций, а также в отношении некоторых потенциальных стран-доноров. С апреля 1988 года по апрель 1990 года он посетил более 30 стран по их просьбе и предоставил консультативные услуги следующим странам: Аргентине, Бразилии, Гаити, Египту, Иордании, Ираку, Испании, Кипру, Китаю, Коста-Рике, Кувейту, Маврикию, Малави, Парагваю, Саудовской Аравии, Свазиленду, Сирийской Арабской Республике, Таиланду, Уганде и Эфиопии.

117. Генеральный секретарь подтвердил успех предоставленных Советником услуг, отметив, что многие правительства приняли рекомендованные законодательные и политические меры или же осуществили рекомендованное техническое сотрудничество.

3. Деятельность межрегиональных и региональных учреждений Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями

а) Межрегиональный научно-исследовательский институт Организации Объединенных Наций по вопросам преступности и правосудия (ЮНИКРИ)

118. Помимо деятельности, имеющей отношение к нашей теме, следует напомнить, что ЮНИКРИ организовал совместно с Центром по правам человека учебные курсы для колумбийских судей в рамках проекта технической помощи (см. выше).

119. Кроме того, в частности Межрегиональным институтом, Институтом Латинской Америки (ИЛАНУД) и Международной ассоциацией судей в Санто-Доминго с 24 ноября по 8 декабря 1989 года был организован учебно-информационный семинар по вопросам отправления правосудия и демократического развития в Италии и Латинской Америке. В семинаре участвовало большое число судей.

120. Начиная с 1988 года Институт участвовал также в первой фазе реализации интересного проекта ИЛАНУД по "тенденциям и перспективам развития судов для детей в Латинской Америке". Результаты проекта должны быть опубликованы.

121. Кроме того, в рамках системы Организации Объединенных Наций ЮНИКРИ в последнее время обеспечил координацию деятельности по борьбе с наркоманией, создав Научный комитет с участием ВОЗ и Программы ООН по борьбе с наркотиками, который провел заседание в феврале 1991 года. Центр по правам человека приглашен участвовать в работе Комитета. Эта деятельность может иметь отношение к подготовке судей, специализирующихся на борьбе с торговцами наркотиками.

б) Институт Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями в Азии и на Дальнем Востоке (ЮНАФЕИ)

122. В рамках регулярной программы профессиональной подготовки ЮНАФЕИ провел с 1985 по 1989 год восемь международных учебных курсов и четыре семинара, в которых приняли участие 220 человек из 60 стран и которые касались в основном вопросов отправления правосудия. В Китае, Сингапуре и Шри-Ланке были проведены также национальные семинары по предупреждению преступности.

123. Совместно с Экономической и социальной комиссией ООН для Азии и Тихого океана Институт также провел в 1988 году на Филиппинах национальный семинар по вопросам отправления уголовного правосудия для национальных должностных лиц. В семинаре приняло участие около 200 человек, в том числе двадцать членов Верховного суда, адвокаты и военные; рассмотренные темы имели непосредственное отношение к независимости судебной власти. По окончании семинара был опубликован доклад, в приложении к которому – что заслуживает особого упоминания – были опубликованы рабочие документы, предоставленные выступавшими 94/.

124. В заключение следует отметить, что деятельность ЮНАФЕИ по оказанию технической помощи регулярно отражается в специальных публикациях, которые дополняют выходящий два раза в год бюллетень Института 95/.

с) Институт Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями в Латинской Америке (ИЛАНУД)

125. Ежегодно ИЛАНУД проводит в среднем пять региональных мероприятий для судей. Как правило, они имеют отношение к отправлению уголовного правосудия реформам уголовного судопроизводства и современным методам судебного преследования. В 1988 и 1989 годах ИЛАНУД организовал:

а) встречу председателей Верховных судов стран Латинской Америки и Карибского бассейна, которая состоялась в Коста-Рике;

б) региональные курсы для прокуроров в Перу;

с) ознакомительную поездку 13 судей из Латинской Америки в Соединенные Штаты по вопросам отправления уголовного правосудия.

126. В первую очередь наше внимание привлекли к себе национальные мероприятия ИЛАНУД: Институт провел 34 национальных семинара и курса, в которых приняли участие 1830 судей всех рангов, комиссаров полиции, преподавателей права и других должностных лиц, ответственных за применение законов. В 1988 и 1989 годах эта деятельность проводилась в Латинской Америке и в Европе; она касалась, в частности, следующих вопросов: роль прокуратуры, мировых судей, уголовное судопроизводство, альтернатива временному задержанию, общие правовые реформы и изменения в уголовном праве, в частности.

94/ UNAFEI Joint Seminar on Crime Prevention and Treatment of Offenders (Philippines-Japan), UNAFEI, Japan International Cooperation Agency, March 1989, 316 pp.

95/ См., например, доклады о семинарах, опубликованные совместно с Японским международным агентством по сотрудничеству, в частности "An Introduction to the Criminal Justice Legislation of Singapore, January 1987, 528 pp.; "An Introduction to the Criminal Justice of Sri Lanka", December 1987, 644 pp.; а также Resource Material Series, в частности, No. 29, April 1986 и No.32, December 1987, в которых содержатся доклады о деятельности Института, не публиковавшиеся в специальных изданиях.

127. ИЛАНУД осуществляет также большое число проектов технической помощи, которые представляют интерес как с точки зрения содержания, так и методики.

128. В области укрепления системы уголовного правосудия ИЛАНУД в 1988 году разработал проекты для Коста-Рики, Гватемалы и Гондураса, а на 1990 год - для Эквадора. В 1988 и 1989 годах ИЛАНУД осуществил проекты в Доминиканской Республике, Гондурасе, Коста-Рике, Гватемале и, по просьбе Верховного суда, в Никарагуа по вопросам ведения делопроизводства и уголовной статистики, в частности для судей. В сотрудничестве с ЮНИКРИ он также проводит исследование судебной реформы в отношении несовершеннолетних в Аргентине, Колумбии, Коста-Рике, Гватемале, Уругвае и Венесуэле.

129. Следует обратить внимание Подкомиссии на проект под названием "Системы уголовного правосудия и права человека в целях развития" 96/, осуществляемый в Латинской Америке начиная с 1988 года. Этот проект представляет интерес, в частности, с точки зрения метода его осуществления, поскольку он финансировался ПРООН, исполнялся ИЛАНУД в сотрудничестве с Департаментом по техническому сотрудничеству в целях развития, а последующую деятельность проводило Отделение по предупреждению преступности и уголовному правосудию; с другой стороны, обе программы проекта включали на первом этапе экспериментальные или демонстрационные мероприятия, за которыми следовали мероприятия с целью оценки национальной политики.

130. Начиная с конца 1990 года ИЛАНУД на основании результатов предшествующей деятельности разрабатывает крупномасштабный проект, направленный на "поддержку системы уголовного правосудия в условиях государственной реформы". Этот проект, рассчитанный на три года, предназначен для следующих стран: Аргентины, Барбадоса, Боливии, Венесуэлы, Гаити, Колумбии, Коста-Рики, Кубы, Мексики, Никарагуа, Панамы, Парагвая, Перу, Сальвадора и Эквадора. На основе, в частности, оценки независимости судебной власти в этих странах с учетом меняющихся политических и социальных условий, проект обращен, в том числе, к судебным властям этих государств в качестве главных действующих сил того развития, которое поддерживает Институт.

131. В заключение следует отметить собственно научные исследования Института, которые служат изданию материалов, необходимых для повышения квалификации судей и адвокатов 97/.

В. Деятельность в других областях

132. По сведениям, полученным или собранным Докладчиком, ПРООН, УВКБ и ВОИС также организуют мероприятия в области независимости судей и защиты адвокатов.

96/ RLA/88/001.

97/ См. в частности: El Rol del Poder Judicial en la Investigacion de Casos de Derechos Humanos. ILANUD, 1989; Alternativas a la Prisión en America Latina y el Caribe, DEPALMA/ILANUD, 1990; Sistema Penal y Derechos Humanos en Costa Rica. EDUCA/ILANUD, 1990.

133. Помимо совместных мероприятий с другими учреждениями системы Организации Объединенных Наций (см. выше) ПРООН самостоятельно осуществляет несколько программ технического сотрудничества по содействию судебным реформам и совершенствованию процедур, если и не способствующих непосредственно независимости судебной власти, то содействующих ее укреплению. В полученном нами ответе приводится несколько примеров.

134. В Уругвае ПРООН оказывает правительству содействие в рационализации отправления правосудия 98/. Проектом предусматривается оценка состояния отправления правосудия, содействие реформе гражданского законодательства, а также мероприятия по подготовке судей. С этой целью организуются семинары, практикумы и учебные курсы по современным методам управления судебными органами, критериями отбора судей, их квалификации, методам назначения и продвижения по службе, условиям работы судей и т.д.

135. В Бразилии, в рамках проекта федеральной судебной системы 99/, ПРООН предстоит выявить организационные и административные препятствия на пути доступа к правосудию самых обездоленных слоев населения и предложить программу для исправления этого положения.

136. В Колумбии проект "Судебная и административная децентрализация уголовного правосудия" 100/ предусматривает, в частности:

- a) улучшение системы информации судей и адвокатов по уголовно-правовым вопросам;
- b) развитие юридической помощи, в частности для заключенных;
- c) и, особенно, принятие конкретных мер, гарантирующих физическую безопасность судей.

В связи с последним из этих вопросов ПРООН оказывает материальную помощь министерству юстиции в целях повышения его возможностей предупреждать и пресекать убийства гражданских лиц в "критических зонах насилия". Например, проект предусматривает предоставление автомобилей для судей, ведущих такие дела 101/.

137. В 1989 и 1990 годах УВКБ организовало несколько семинаров и учебных курсов по подготовке адвокатов и судей по вопросам применения международных норм по защите беженцев, особенно в промышленно развитых странах. Можно с удовлетворением отметить, что неправительственные организации часто включаются в эту деятельность. Кроме того, в частности в Азии, УВКБ организует оценочные

98/ Проект "Рационализация отправления правосудия", URU/87/004.

99/ Проект "Модернизации федеральной судебной системы"; Brézil/87/025.

100/ COL/88/001.

101/ Проект "Поддержка Национальному бюро по вопросам преступности", COL/88/024.

семинары и семинары в качестве последующих действий предшествующих мероприятий. Центр по правам человека и УВКБ в 1990 году провели совместный семинар в Чили 102/.

138. ВОИС отдает предпочтение сотрудничеству с развивающимися странами, с тем чтобы дать их специалистам, в том числе судьям и адвокатам, возможность углубить знания о международной защите интеллектуальной собственности. Это сотрудничество выражается в проведении индивидуальных и коллективных учебных курсов, консультаций, национальных и региональных семинаров, организуемых в сотрудничестве с региональными межправительственными организациями и заинтересованными неправительственными организациями. В 1989 году, например, эти мероприятия касались как правовых норм, так и вопросов патентной защиты. Что касается методики, следует в первую очередь отметить, что ВОИС пользуется услугами опытных практиков, что каждое мероприятие подробно освещается в докладах и публикуются все рабочие документы проводимых мероприятий 103/.

102/ См. доклады Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по делам беженцев Исполнительному комитету, в частности EC/SCP/57 и EC/SCP/60.

103/ См. доклады Генерального директора AB/XXI/2, в частности пункты 20 а) и j), 54, 76, 127, 194, 234, 329 и 405, а также AB/XXI/3, в частности пункты 71, 83 и 242. См., в частности, рабочие документы учебных курсов, проведенных в 1989 году в Чаде, Свазиленде, Лесото и Китае, соответственно, OMPI/PI-DA/NDJ/89, OMPI/PI/DA/SZ/89, OMPI/PI/LS/89 и OMPI/CR/BJ/89.

**ЧАСТЬ ВТОРАЯ: ИНФОРМАЦИЯ ПОДКОМИССИИ О НЕКОТОРЫХ МЕРАХ
И ДЕЙСТВИЯХ, ВЕДУЩИХ К УСИЛЕНИЮ ИЛИ ОСЛАБЛЕНИЮ
НЕЗАВИСИМОСТИ СУДЕЙ И ЗАЩИТЫ АДВОКАТОВ**

**I. МЕРЫ И ДЕЙСТВИЯ, ВЕДУЩИЕ К УСИЛЕНИЮ ГАРАНТИЙ
НЕЗАВИСИМОСТИ И ЗАЩИТЫ**

139. В этом разделе предполагается в основном изложить меры и действия, о которых нам сообщили правительства в ответе на вербальную ноту Генерального секретаря.

A. Австрия

140. В ответе правительства отмечается, что независимость судей при исполнении ими своих обязанностей гарантируется первым пунктом статьи 87 Федеральной Конституции, согласно которой судьи не должны подчиняться посторонним указаниям в ходе исполнения своих обязанностей. Для обеспечения независимости судей распределение подлежащих слушанию дел среди судей одного и того же суда заранее производится решением палат. Кроме того, судьи несменяемы до достижения предусмотренного законом пенсионного возраста. Они могут быть отстранены от исполнения своих обязанностей, уволены, смещены или переведены на пенсию против их воли лишь в случаях и в порядке, установленных законом, и на основании официального судебного постановления. Помимо этого, судебные прения проводятся в устной форме и публично в судах по гражданским и уголовным делам, и население включено в систему отправления правосудия в силу суда присяжных и палат по уголовным делам.

141. Судьи судов общего права назначаются Президентом Республики на основании представления федерального правительства или министром юстиции по поручению Президента Республики.

142. Независимость исполнения своих обязанностей адвокатами обеспечивается законом о статусе адвоката RGB1 № 96/1868. Правительство считает, что в Австрии не совершаются действия против адвокатов, указанные в пунктах 34-36 рабочего документа 104/.

B. Бельгия

143. В ответе правительства Докладчику приводятся положения Конституции и Судебного кодекса, касающиеся независимости судей и адвокатов, а также проект закона № 974-1 от 28 мая 1990 года, направленный на улучшение условий набора судей и их подготовки.

144. Что касается коллегии адвокатов, то правительство готовит изменения некоторых положений Судебного кодекса, касающихся порядка внесения адвокатов в список и их продвижения по службе, а также дисциплинарных мер кассационного суда в отношении адвокатов с целью обеспечения полного уважения прав защиты в этих вопросах.

104/ Речь идет о нашем рабочем документе за прошлый год E/CN.4/Sub.2/1990/35.

С. Бруней-Даруссалам

145. В ответе правительства указывается, что закон о Верховном суде определяет условия назначения судей, продолжительность и условия их мандатов, а также размер зарплаты.

Д. Болгария

146. В ответе правительства указывается, что в действующую Конституцию внесены важные изменения в целях обеспечения независимости судей до принятия новой Конституции и новых основ законодательства в этой области. К этим изменениям относятся следующие:

а) Отмена руководящей роли Коммунистической партии и провозглашение правового, демократического, парламентарного государства.

б) Ясное провозглашение разделения власти и принципа законности как основы деятельности государства.

с) Введение несовместимости занятия полномочных должностей в суде и прокуратуре и руководящих должностей в выборных органах политических партий. Статья 14 нового закона запрещает принадлежность судей к политическим партиям или к организациям, движениям и коалициям, преследующим политические цели. Судьям, которые работали на своих должностях до принятия этого дополнительного правила, было предложено в тридцатидневный срок письменно подтвердить свою непринадлежность к этим организациям или выйти из них. В противном случае, они будут освобождены от своих должностей.

147. В силу действующего закона о судах судьи избираются Парламентом. Последний разрабатывает новую Конституцию и новый закон об организации судов. Парламентская конституционная комиссия уже рассмотрела принципы, на которых будет основываться судебная власть:

а) независимость по отношению к исполнительной и законодательной властям;

б) несменяемость должностных лиц в суде и прокуратуре;

с) самоуправление судебной системы Высшим советом судов, созданным на демократической основе;

д) установление законом размеров зарплаты и пенсий судьям.

148. Правительство отмечает, что Парламентская конституционная комиссия в своей работе исходит из Основных принципов независимости судей. Что касается требования несовместимости с принадлежностью к политическим организациям, то следует напомнить, что согласно статье 8 Принципов "судьи, как и другие граждане, пользуются свободой ... ассоциаций", без каких-либо оговорок, при условии, что они должны всегда вести себя так, чтобы "сохранять достоинство порученного им дела, беспристрастность и независимость".

Е. Канада

149. В ответе правительства указывается, что принцип независимости судебной власти с самого начала заложен в конституционную основу страны. Конституция 1867 года признает специфичность этого принципа, поскольку в ней определены условия мандата и деятельности судей. Организационная независимость судебной власти от власти исполнительной и законодательной заложена в Канадской хартии прав и свобод, которая входит в качестве составной части в Конституцию и в Канадскую декларацию прав. Кроме того, в законодательстве, юриспруденции и теории этот принцип давно признается и применяется.

150. Недавно Верховный суд Канады прокомментировал принцип независимости, указав три главных условия (или объективных критерия) независимости суда. Речь идет об обеспеченности мандата судьи, о финансовой гарантии и об организационной независимости в отношении административных аспектов, относящихся к исполнению обязанностей судьи. Для Суда финансовая гарантия означает, что зарплата судьи может быть изменена только в сторону увеличения. Правительство также подчеркивает, что сложность процедуры определения зарплаты Федеральных судей, которая требует последовательных действий со стороны независимой комиссии, федерального министерства юстиции, Парламента и Федерального комиссара по делам юстиции, служит гарантией независимости судей по отношению к исполнительной власти.

151. Кроме того, правительство отмечает, что положения Конституции относительно мандата, а также условий временного отстранения судей от должности, перемещения или освобождения от должности гарантируют их независимость. Судьи не могут быть сняты с работы без их согласия до достижения ими пенсионного возраста (75 лет), кроме как в результате независимого расследования, проведенного высшими судебными властями, и после соответствующих решений Канадского совета по судебным делам и Парламента. Кроме того, судьи пользуются гражданским иммунитетом, что недавно было подтверждено Верховным судом Канады.

152. Что касается процедуры назначения на должность, то судей назначает губернатор по рекомендации Кабинета министров, в соответствии с деловыми качествами кандидатов. Федеральные судьи назначаются после длительных консультаций, причем квалификацию судьи в каждой провинции определяет независимый комитет, в который входят судьи, представители Канадской ассоциации юристов, Общества специалистов по правовым вопросам и правительства провинции, а также лицо, назначенное федеральным министром юстиции, чтобы представлять интересы всего общества. Кандидаты должны отвечать определенным требованиям в отношении компетенции и опыта работы. Как федеральное, так и провинциальные правительства прилагают усилия к тому, чтобы молодое поколение судей отражало все разнообразие канадского общества с точки зрения культуры и расовой принадлежности, а также чтобы среди них росло число женщин.

153. Что касается продвижения по службе, то в профессиональных организациях и учреждениях были широко распространены Основные принципы независимости магистратуры, и судьи могут участвовать в мероприятиях, направленных на обеспечение их информацией и организацию для них курсов профессионального усовершенствования, которые проводятся этими учреждениями. Кроме того, в 1987 году был создан Канадский юридический центр для повышения юридического образования федеральных и провинциальных судей.

154. Вместе с ответом на письмо Генерального секретаря Канадская ассоциация юристов прислала аналитические доклады на темы: "Независимость судебных властей в Канаде", "Назначение судей на должность в Канаде" и "Независимость федеральных административных судов в Канаде"; в этих докладах содержатся рекомендации по усилению независимости судебной власти.

Ф. Колумбия

155. В своем ответе правительство обрисовало в целом общий характер независимости судебной власти, которая основывается на конституционных принципах разделения властей, и их "гармоничное сотрудничество для осуществления целей государства".

156. Исходя из официального констатирования того факта, что "независимость судей нарушалась путем запугивания, угроз или скрытого давления со стороны преступных организаций, обладающих влиянием в экономике и широкими возможностями для совершения крупных акций", правительство обратило наше внимание на специальные меры по обеспечению физической безопасности судей, "которым предстоит разбор и ведение дел по деяниям и правонарушениям, посягающим на общественный порядок". Так, Указы № 2790 1990 года и № 0099 1991 года предусматривают обеспечение анонимности членов суда и судей, участвующих в процессе. Например, Верховный суд общественного порядка отныне распределяет между судьями дела, относящиеся к его компетенции, в соответствии с процедурой, предусмотренной внутренним регламентом. Приговоры, выносимые судом, подписываются, но обнародуются лишь копии, на которых нет подписей. Кроме того, процесс может быть перенесен в другое место в случае, если есть серьезные причины опасаться за жизнь и здоровье судьи. Кроме того, Специальный докладчик по вопросу о казнях без судебного разбирательства или произвольных казнях доложил о создании правительством в августе 1989 года специального фонда для финансирования эффективной защиты судей и членов их семей 105/. Правительство в своем ответе на вербальную ноту Генерального секретаря не приводит уточнений по этому поводу. Специальный докладчик ссылается также на Указ № 1855, принятый в августе 1989 года и предусматривающий удовлетворение нужд судебных органов в том, что касается помещений, получения материалов и снабжения ими, предоставления услуг и займов" 106/.

157. Чтобы иметь возможность судить о новых нормативных актах в отношении статуса судов, необходимо дождаться окончания недавно начатого процесса изменения Конституции 1987 года. По имеющимся сведениям, реформа должна иметь своим результатом значительные изменения: четвертая комиссия Учредительной ассамблеи, занимающаяся вопросами юстиции и прокуратуры, уже приняла предложения о внесении важных изменений в уголовный и процессуальный кодекс и предложила создать в прокуратуре управление по защите прав человека.

158. Адвокатская практика регламентируется, в частности, Указом № 196 от 1971 года и Указами № 050 и 053 от 1987 года. В них определены обязанности адвоката и барристера, доступ к этой профессии, случаи несоответствия, дисциплинарные правила; предусматривается также введение должности государственного защитника для оказания юридической помощи неимущим, и т.д.

105/ Доклад о визите в Колумбию, E/CN.4 1990/22/Add.1, пункт 69.

106/ Там же, пункт 58.

159. Правительство предоставило точные сведения о гарантиях защиты адвокатов, работающих с уголовными делами, в рамках доклада Генерального секретаря о тюремном заключении подсудимых, подготовленного в соответствии с резолюцией 7 (XXVII) Подкомиссии 107/. Этому посвящены пункты: "Право на информацию о причинах или мотивах ареста и задержания и право на общение с адвокатом", "Право на защиту".

G. Куба

160. В своем ответе правительство указывает, что независимость судебной власти гарантируется Конституцией, а также законами об организации судов 1973 года (с поправками 1977 года) и 1991 года.

161. В соответствии со статьей 125 Конституции, "при выполнении своих функций по отправлению правосудия судьи независимы и подчиняются только закону".

162. Судьи, как профессионалы, так и непрофессионалы, избираются на пять лет компетентными ассамблеями народной власти: члены Верховного суда избираются Национальной ассамблеей, судьи на уровне провинций – ассамблеями провинций, а судьи на уровне муниципалитетов – муниципальными ассамблеями. Кандидаты на должность судьи-профессионала отбираются по конкурсу, в отличие от кандидатов-непрофессионалов, предлагаемых на пост судьи; к тому же, в соответствии с Конституцией и действующим основным законом, все суды отчитываются перед избравшими их ассамблеями; судьи могут быть отозваны теми, кто их избрал.

163. Судьи-непрофессионалы имеют те же права и обязанности, что и профессиональные судьи, участвуют во всех процессах, как уголовных, так и гражданских, как на этапе применения процедур судебного разбирательства, так и на этапе вынесения судебного решения. Согласно конституционному принципу, их участие полностью оправдано, "учитывая общественную важность их судебной деятельности"; поэтому закон гласит, что суды отправляют правосудие коллегиально.

164. Кроме того, закон провозглашает "принцип легальности", в частности, государственные и другие общественные организации; все юридические и частные лица обязаны уважать и выполнять приговоры и другие окончательные решения судов, независимо от того, касаются ли эти решения непосредственно их самих, или они обязаны обеспечивать их соблюдение, не будучи лично заинтересованными в их выполнении.

165. Отправление правосудия есть функция народа и от его имени осуществляется Верховным народным судом, народными судами провинций, муниципальными народными судами и военными трибуналами.

166. Военные трибуналы имеют особые территориальные и функциональные структуры, соответствующие иерархической организации вооруженных сил, и руководствуются собственным уголовным законодательством. Однако они связаны с высшей инстанцией посредством палаты по военным делам Верховного народного суда.

167. Верховный народный суд, с помощью своего правительственного совета, состоящего из судебных работников и прокуроров (входящий в него министр юстиции имеет лишь совещательный голос), обладает правом законодательной инициативы и правом издавать регламентирующие акты; он разрабатывает также обязательные для исполнения инструкции по унификации судебной практики в плане толкования и применения законов. Таким образом, в соответствии со статьей 122 Конституции, суды пользуются полной функциональной независимостью по отношению к любому другому местному органу власти. Эта независимость подтверждается тем фактом, что судебные органы имеют свой собственный бюджет.

168. В том, что касается адвокатов, Указ-закон № 81 от 8 июня 1984 года регламентирует их деятельность и организацию адвокатских контор по всей стране. Адвокаты – люди свободной профессии, они независимы и подчиняются только закону. Они пользуются всеми юридическими правами и гарантиями для ведения защиты порученного им дела, "оказывают содействие отправлению правосудия путем соблюдения и усиления социалистической законности" и способствуют "общественному воспитанию" лиц, чьи интересы они представляют, и всех граждан в целом, а также уважению общественных прав, изложенных в законе.

Н. Финляндия

169. Правительство указывает в своем ответе, что независимость судебной власти гарантируется Конституцией. Судьи пользуются широкой свободой в том, что касается распределения дел и руководства судопроизводством вообще. Судьи несменяемы; они могут быть переведены на другое место лишь с их согласия или в случае реорганизации системы.

170. Уровень заработной платы и условия труда судей определяются коллективными соглашениями. Правительство отмечает, что практика не соответствует "Принципам судей", согласно которым все эти условия должны быть "гарантированы законом". Во всяком случае, это было подчеркнуто парламентским омбудсменом при разбирательстве по делу Мёллер против Лайнекаре (26 сентября 1989, DN:0 357/4/89, вследствие чего правительство провело реформу с той целью, чтобы заработная плата и условия труда членов Верховного суда и Высшего административного суда гарантировались законом; новое положение вступает в силу с июля 1991 года. Уровень зарплаты судебных работников за последнее время оказался ниже по сравнению с другими сотрудниками правоохранительных органов, что делает эту профессию малопривлекательной. Профсоюз судебных работников весьма обеспокоен этим и неоднократно ставил вопрос о забастовке.

171. Омбудсмен также подверг критике использование "временных судей" в некоторых низших инстанциях, вызванное перегрузкой судов, а также использование "вспомогательных судебных работников" для подмены судей, когда они помимо своей основной обязанности выполняли функции судебных чиновников, поскольку такое дублирование может нанести ущерб престижу правосудия, которое должно блюсти свою независимость.

172. Кроме того, с ноября 1989 года региональные административные суды были отделены от региональных органов исполнительной власти; однако, по мнению правительства, следует усилить это процессуальное отделение, поскольку в этом вопросе правительство, по традиции, ставит свои интересы выше интересов частного лица.

173. В мае 1990 года правительство присоединилось, наконец, к Европейской конвенции о правах человека, которая после ратификации ее парламентом приобрела статус "почти конституционного акта". В настоящее время пересматриваются нормы внутригосударственного права в целях согласования с Конвенцией, в частности с ее статьей 6.

174. Что касается адвокатов, то при этом подчеркивается важная роль Ассоциации юристов, которая пользуется особым статусом и защитой в рамках публичного права.

I. Маврикий

175. В своем ответе правительство Маврикия сообщило, что независимость судебных властей лежит в основе Конституции этой страны. Что касается защиты адвокатов, то она обеспечивается Национальной ассоциацией юристов.

J. Монако

176. В своем ответе правительство указывает, что система покоится на разделении административных, законодательных и судебных функций; таким образом, монарх воздерживается от какого-либо прямого или косвенного вмешательства в область правосудия, что соответствует пункту 2 статьи 88 Конституции, охраняющей принцип независимости судей.

177. Закон № 783 от 15 июля 1965 года регламентирует организацию, компетентность и функционирование судов, а также статус судей. В соответствии с пунктом 3 статьи 88 Конституции они должны определяться законом. Судьи несменяемы. В случае грубой профессиональной ошибки на судью может быть наложено дисциплинарное взыскание директором юридической службы или ревизионным судом. Любое решение в этом случае принимается лишь после того, как обвиняемый судебный служащий будет заслушан лично или должным образом будет рассмотрена его апелляция.

178. Закон № 1047 от 28 июля 1982 года о профессиях защитника и поверенного предусматривает условия допуска к этой профессии, нормы, регламентирующие деятельность ордена адвокатов, их права и обязанности, дисциплинарные правила, правила замены адвоката в случае его физической неспособности выполнять свои функции или наложенного на него дисциплинарного взыскания и т.д. Сплоченность и единение членов ордена обеспечивается его Советом. В его задачу входит следить за соблюдением дисциплины и законов, распоряжений и правил, касающихся работы юристов, упреждать либо устранять споры между членами ордена или между ними и третьими лицами, обеспечивать защиту адвокатов и в соответствующих случаях - применять санкции. Совет является органом, регулирующим отношения внутри ордена, защищающим и охраняющим его специфическую направленность.

K. Норвегия

179. Правительство отмечает в своем ответе, что Конституция от 17 мая 1814 года содержит принцип разделенности властей, действующий до сих пор, несмотря на введение в 1884 году принципа парламентского правления.

180. Для получения работы в суде юристы различных профилей проходят конкурс. Судей назначает король по рекомендации министра юстиции. Судьи несменяемы до ухода на пенсию по возрасту. Отстранить их от должности может лишь решение

суда в случае возбуждения против них уголовного или гражданского дела, например в случае постоянной неспособности их удовлетворительно выполнять свои обязанности из-за болезни или несостоятельности. Прецеденты крайне редки.

181. Обычные суда правомочны выносить решения относительно законности административных решений; они обладают способностью решать спорные вопросы, относящиеся к злоупотреблению властью. Кроме того, по обычному конституционному праву суды могут отменять тексты, принимаемые парламентом, если находят их антиконституционными. Наконец, соответствующий суд может рассматривать дела, возбужденные против министров – членов правительства, членов парламента и членов Верховного суда в случае нарушения ими закона при исполнении своих обязанностей.

182. Что касается адвокатов, то это профессиональное звание присваивается министром юстиции тем из кандидатов, которые отвечают требованиям с точки зрения своей компетентности. Адвокаты состоят членами Профессионального гарантийного фонда.

L. Пакистан

183. В ответе правительства сообщается, что независимость судебной власти гарантируется Конституцией, провозглашающей принцип разделения властей.

184. В целях предупреждения произвола или деспотизма со стороны исполнительной власти и обеспечения доверия со стороны народа, все судебные функции закреплены в Конституции. Система независимости судей является гарантией правопорядка.

185. Что касается защиты адвокатов, то каждый человек имеет право свободно обратиться за помощью к адвокату. Правительство обеспечивает защиту адвокатов в беспрепятственном исполнении ими своих функций и защищает их от необоснованного давления. Запрещены все ограничения с целью помешать адвокатам работать и объединяться в профессиональные ассоциации без опасений подвергнуться репрессиям и преследованиям. Адвокаты имеют право общаться со своими клиентами как конфиденциально, так и открыто. Им предоставляются возможности и средства общения со своими клиентами, подвергнутыми задержанию или тюремному заключению.

M. Филиппины

186. В ответе Комиссии Филиппин по правам человека от имени правительства подробно излагается правовая систем защиты независимости судебной власти, в основе которой лежит Конституция 1987 года. Хотя Конституция принята недавно, ее положения вытекают в значительной степени из многолетней судебной практики Верховного Суда и гарантируют отправление правосудия в соответствии с принципом независимости судебной власти 108/.

108/ См. судебные решения People and the Hong-Kong and Shanghai Banking Corporation vs. Lose O. Vera, 65 Phil. 56; Wenceslas Laureta, 148 SCRA 382; Nestlé Philippines, Inc. vs. Sanchez, 154 SCRA 542.

187. Статья VIII Конституции 1987 года, озаглавленная "Департамент юстиции", содержит, по мнению правительства, семь основных положений, направленных на обеспечение независимости судебной власти, в том числе:

a) принцип разделения властей, при котором основной функцией судебной власти является контроль за соблюдением разграничений в деятельности исполнительной и законодательной власти, закрепленных в Конституции. Верховный Суд имеет право пересмотра судебных дел, включая право устанавливать, по просьбе любого гражданина, достаточность оснований для объявления чрезвычайного положения или для приостановления действия закона о неприкосновенности личности (хабеас корпус).

b) независимость бюджета судов: он не может быть уменьшен по сравнению с предыдущим годом и должен постоянно и автоматически увеличиваться;

c) несменяемость судей;

d) независимая процедура назначения судей;

e) запрет на уменьшение окладов судей;

f) несовместимость судебной деятельности с деятельностью "административной или квази-юридической".

188. Верховный суд обладает исключительными полномочиями определять деятельность адвокатов, а, следовательно, и обеспечивает их защиту. Эта компетенция Верховного суда, подтвержденная постоянной судебной практикой 109/ и закрепленная в Конституции 1987 года, основана на том, что судопроизводство, будучи одной из областей судебной деятельности, не может определяться ни законодательной, ни исполнительной властью. Таким образом, Верховному суду принадлежит право организовывать деятельность "Единой коллегии адвокатов", созданной в январе 1973 года. По мнению Верховного суда, "единство" в данном случае означает участие коллегии адвокатов во всех действиях по организации отправления правосудия для обеспечения его независимости. Так, адвокаты участвуют в назначении судей или в возбужденных против них дисциплинарных процедурах; единство предполагает, в частности, "защиту адвокатов и подсудимых от произвола судей-самодуров и прокуратуры".

189. Правительство признает, что "при исполнении своих обязанностей адвокаты могут подвергаться некоторым опасностям", в частности при защите задержанных лиц или в случаях нарушения прав человека. В этой связи правительство ссылается на следующие меры по обеспечению защиты адвокатов:

a) закон № 857 от 16 июня 1953 года, который предусматривает наказание для любого должностного лица, препятствующего, запрещающего или каким-либо иным образом ущемляющего право адвоката на посещение арестованного и беседу с ним;

109/ См., в частности, мнение "Верховного суда в решениях Cunanan et al., 94 Phil. 534 (1954); Andres vs Cabrera, 84 O.G. 864; 127 SCRA 802 (1984).

b) "Совместная декларация", подписанная 6 мая 1988 года высшими руководителями министерств обороны, полиции, государственной безопасности и юстиции, в которой они обязуются "соблюдать и неукоснительно проводить в жизнь" Декларацию прав человека, принятую Национальной комиссией по правам человека 110/, а также Основные положения, относящиеся к посещениям, ведению следствия, арестам, задержанию и другим сопутствующим действиям, также определяемым Национальной комиссией. Эта "Совместная декларация" является свидетельством политической воли соответствующих высших органов власти уважать независимость судебной власти и обеспечивать защиту адвокатов.

Кроме того, правительство отмечает, что судебные власти могут предписать полиции обеспечить защиту адвокатов, безопасность которых подвергается угрозе. В соответствии со статьей 16 "Принципов адвокатов" все "органы государственной власти" в их совокупности обеспечивают адвокатам возможность исполнять свои профессиональные обязанности без препятствий, запугивания, какого-либо давления или незаконного вмешательства, а в соответствии со статьей 17 "органы власти" обязаны надлежащим образом обеспечивать защиту адвоката, если при исполнении им своих обязанностей его безопасность подвергается угрозе.

190. Большую работу по расследованию посягательств на безопасность адвокатов провела Национальная комиссия по правам человека, конституционный орган, уполномоченный проводить следствие, на основании жалоб или ex officio, по всем случаям нарушения гражданских или политических прав 111/.

N. Западное Самоа

191. В ответе правительства указывается, что принцип независимости судебной власти гарантирован Конституцией 1962 года и Законом о судебной власти 1961 года. После обретения независимости государство укрепляет независимость судей с помощью таких мер, как:

a) Закон о народном адвокате 1969 года, близкий по содержанию к законам, принятым в других странах Содружества наций;

b) Закон о практикующих юристах 1976 года, благодаря которому была создана Коллегия адвокатов;

c) бóльшая доступность правосудия для народа.

192. Тем не менее правительство отмечает, что в некоторых случаях независимость судебной власти ставится под угрозу вследствие:

a) назначения председателя Верховного суда премьер-министром, что может поставить назначение на этот пост и исполнение соответствующих обязанностей в зависимость от политических соображений;

110/ Речь идет о декларации принципов, подтверждающей приверженность основным правам человека, определенным в Конституции, во Всеобщей декларации прав человека и в Международном пакте о гражданских и политических правах.

111/ См., в частности, информационную карточку Национальной комиссии за май 1989 года.

- b) негативных отзывов в местных органах информации об исполнении судебных функций;
- c) резкой критической оценки судебных решений со стороны политических деятелей высокого ранга.

О. Турция

193. В ответе правительства отмечается, что независимость судебной власти гарантируется Конституцией. В соответствии со статьей 138, судьи выносят решения на основе Конституции, закона и своих личных убеждений без какого-либо давления извне. Например, дело, находящееся на рассмотрении в суде, не может служить предметом дискуссий, выступлений и запросов в Законодательном собрании.

194. В соответствии со статьей 139 Конституции, судьи и прокуроры не могут быть освобождены от своих обязанностей до достижения возраста, установленного Конституцией. Они не могут быть также лишены окладов и льгот, соответствующих их положению, даже в случае ликвидации их должности.

195. Степень профессиональной пригодности судей и прокуроров, их назначение, права и обязанности, льготы и оклады, продвижение по службе, порядок наложения дисциплинарных взысканий, условий снятия с поста или временного отстранения от должности, как и случаи несоответствия должности, определяются законом. Пенсионный возраст установлен в 65 лет. В административном плане, судьи подчиняются министерству юстиции.

196. Адвокаты пользуются полной свободой при исполнении своих служебных обязанностей. Их профессиональной деятельностью руководит Коллегия адвокатов. Органы законодательной и исполнительной власти не могут вмешиваться в профессиональные действия адвоката при защите им своего клиента. Юридические консультации входят в право на защиту и таким образом неотделимы от нее.

Р. Тувалу

197. В ответе генерального адвоката Тувалу отмечается, что независимость судебной власти гарантируется Конституцией 1986 года, в которой провозглашается разделение властей и определяются условия назначения и деятельности высших судебных должностных лиц. Судьи назначаются главой государства по рекомендации правительства, которое определяет также срок действия мандата. Действие мандата может быть прекращено раньше установленного срока лишь по решению парламента, вынесенного по рекомендации независимого суда. Назначение и условия работы судей низших инстанций определяются Комиссией по делам государственной службы – независимым органом исполнительной власти, учрежденным Конституцией, – и утверждаются Председателем Верховного суда. В Декларации прав человека, имеющей силу Конституции, устанавливается право каждого гражданина на справедливое рассмотрение его дела в разумные сроки законным, независимым и беспристрастным судом.

198. В отношении прокуратуры Конституция предусматривает, что генеральный адвокат Тувалу, являющийся главным юридическим советником правительства, независим при проведении судебного преследования; он выполняет свои обязанности, руководствуясь только законом и судебными решениями. Генеральный адвокат назначается главой государства по рекомендации правительства и после консультаций

с Комиссией по делам государственной службы. Глава государства может досрочно отстранить его от занимаемой должности по рекомендации независимого суда, назначенного главой государства, и по согласованию с премьер-министром.

199. В обязанности народного адвоката, должность которого установлена законом 1988 года, входит оказание юридической помощи и представительство любого лица, обвиняемого как по уголовному, так и по гражданскому делу. Он назначается главой государства по рекомендации Комиссии по делам государственной службы. Он может быть отстранен от исполнения своих обязанностей на тех же условиях, что и генеральный адвокат. Народный адвокат независим в исполнении своих обязанностей, за исключением административных вопросов, как и представитель любого органа государственной власти. Он обязан также следовать указаниям по вопросам юрисдикции, например юридической помощи и представительства.

200. Бюджеты органов судебной власти, генерального адвоката и народного адвоката определяются отдельно премьер-министром, который одновременно является министром юстиции. Бюджеты утверждаются парламентом с ограничениями, присущими экономике страны, зависящей от иностранной помощи.

201. В 1990 году Конференция министров и должностных лиц, ведающих отправлением правосудия, островов Тихого океана поручила генеральному адвокату Тувалу исправить положение, сложившееся в результате отсутствия квалифицированных судей на местном уровне. Кроме того, изучается возможность публикации юридических текстов на языке тувалу, а не только на английском языке.

Q. Югославия

202. В ответе правительства отмечается, что с момента передачи в Организации Объединенных Наций последних сведений по этому вопросу в Конституцию внесены или вносятся поправки и налажено международное сотрудничество в целях усиления независимости судебной власти. Поправки к Федеральной конституции с IX по XLVIII, принятые в 1988 году, относятся к независимости судебной власти.

203. Что касается срока действия судебных мандатов, то представленные на утверждение проекты поправок к Конституции предусматривают отмену существующего ныне порядка (восьмилетний мандат с неограниченной возможностью переизбрания), так как он давал возможность необоснованно лишать судей права на переизбрание, что ущемляет независимость судей.

204. Кроме того, проводились исследования сравнительного и международного права с целью включения во внутреннее законодательство признанных международных норм. В специализированных журналах были опубликованы Основные принципы независимости судов и другие международные документы. Судьям была также предоставлена возможность принять участие в международных конференциях по этому вопросу, например семинаре по вопросам независимости судей, организованном в феврале 1991 года в Бледе, в частности Американской коллегией адвокатов, Федеральным секретариатом юстиции и Секретариатом юстиции Республики Словения. По итогам этого семинара и в соответствии с его рекомендациями была внесена поправка, отменяющая критерий избрания судей, связанный с их моральными качествами и политическими взглядами. Еще одна поправка предусматривает, что в федеральном законодательстве должны быть закреплены принципы, определяющие порядок учреждения и состав обычных судов, а также избрания и смещения судей.

205. Эти поправки прошли первую фазу рассмотрения в парламенте, и в настоящее время пересматриваются с учетом обсуждения в Скупшине.

206. Поправки сформулированы в соответствии с Основными принципами независимости судей, которые отчасти (принципы, относящиеся к судам и судопроизводству) уже учтены в законодательстве Югославии.

II. МЕРЫ И ДЕЙСТВИЯ, ПРИВЕДШИЕ К ОСЛАБЛЕНИЮ ГАРАНТИЙ НЕЗАВИСИМОСТИ И ЗАЩИТЫ

207. В нашем рабочем документе за прошлый год мы напоминали о разработанной М. Сингхви типологии препятствий, стоящих на пути независимости судей и защиты адвокатов. Он определил 26 видов отклонений, затрагивающих судей, и еще 26 видов, затрагивающих адвокатов 112/.

208. Нельзя не напомнить, что, судя по сообщениям, полученным при подготовке доклада, главным препятствием для независимости и защиты является в большинстве из упомянутых в сообщениях случаев физическое воздействие. Фактически, казни без судебного разбирательства или произвольные казни, насильственные или недобровольные исчезновения, произвольное задержание и пытки судей и адвокатов не просто ослабляют гарантии независимости и защиты, они их полностью уничтожают. К случаям посягательства на личную неприкосновенность, свободу и безопасность личности, запрещенного гарантиями прав человека в рамках "общего права", нужно добавить случаи угроз, преследования, препятствий, чинимых судьям и адвокатам, что запрещено "специальным режимом защиты".

209. Кроме того, говоря о других гарантиях, установленных "Специальным режимом", и основываясь все на той же полученной информации, можно полагать, что некоторые из гарантий ослаблены больше других в результате ограничительных национальных мер и обычаев.

210. Речь идет об ослаблении следующих гарантий для судей:

- a) гарантии против давления, угроз, преследования и т.д.;
- b) гарантии против попыток ухудшить условия труда 113/, статуса и мандата;
- c) гарантии против покушений на свободу слова.

Для адвокатов характерно ослабление следующих гарантий:

- a) гарантии против давления, угроз, преследования и т.д.;
- b) гарантии защиты от отождествления адвоката с подзащитным или с его делом;
- c) гарантии при ведении уголовных дел (например, возможность прибегнуть к судебному приказу о соблюдении неприкосновенности личности (хабеас корпус) или преследование за его применение;

112/ E/CN.4/Sub.2/1990/35, пункты 34-36.

113/ "Условия труда судей" из "Принципов судей".

d) гарантии против посягательства на свободу ассоциаций, в том числе профессиональных;

e) гарантии против посягательства на свободу слова.

211. Однако большая часть нарушений независимости и защиты судей и адвокатов, гарантированных правовыми нормами прав человека и "специальным режимом защиты", происходит в периоды "чрезвычайного положения" или принятия чрезвычайных мер.

A. Меры и действия, приведшие к ослаблению применения гарантий "физического воздействия" на судей и адвокатов 114/

1. Посягательства на физическую неприкосновенность

212. Соответствующие статистические данные, переданные нам Центром за независимость судей и адвокатов (ЦНСА) при Международной комиссии юристов 115/ и Комитетом юристов за права человека 116/, свидетельствуют о следующем:

- с января 1988 года по июнь 1989 года было совершено 34 казни без судебного разбирательства или произвольные казни судей и адвокатов;
- с июля 1989 года по июнь 1990 года было совершено 64 казни без судебного разбирательства или произвольные казни судей и адвокатов;

Согласно недавно полученным нами сведениям за 1990 год, имели место 57 казней без судебного разбирательства и 7 исчезновений.

213. Следует отметить, что, несмотря на все усилия властей, большое число подобных фактов имело место в Колумбии. По сведениям Специального докладчика по вопросам казней без судебного разбирательства и произвольных казней, жертвами в последние годы стали, в частности, один министр юстиции, один генеральный прокурор страны, несколько членов Верховного суда и многие судьи; пятая часть из 4379 судей страны живут под страхом смерти 117/. По сути, по оценкам неправительственных организаций, с 1980 года в Колумбии убито 300 судей и работников правосудия, в том числе 37 с июля 1989 года по июнь 1990 года. По последним статистическим данным, с мая 1990 года по май 1991 года было убито или исчезли 13 судей и 29 адвокатов.

114/ "Droit commun" des droits de l'homme; "Principes Magistrats", article 2; "Principes Parquet", article 4; "Principes Avocats", article 16.

115/ Attacks on Justice, The Harrasment and Persecution of Judges and Lawyers, January 1988-June 1989. Reed Brody (Ed. Geneva: CIJL/ICJ., idem. July 1990-June 1990.

116/ In Defense of Rights, Attacks on Lawyers and Judges in 1989 (New York: Lawyers Committee for Human Rights), 118 pp.; idem. in 1990, 174 pp.

117/ E/CN.4/1990/22/Add.1, пункт 43.

214. Жертвами убийц и похитителей становятся судьи не только высших судебных инстанций, но и низших, если их действия затрагивают торговцев наркотиками или если они пытаются обнаружить или преследовать лиц, нарушающих права человека.

215. Здесь уместно напомнить об убийстве Марии Элены Диас Перес, третьего судьи общественного порядка в Медельине, совершенном 28 июля 1989 года, несмотря на предоставленную ей защиту властей. Судья Диас вела расследование дела об убийстве работников банановой плантации на севере Урабы; до нее это дело вела судья Марта Лусия Гонсалес, которая покинула страну из-за угроз убить ее после того, как она отдала приказ об аресте нескольких руководителей медельинского картеля и двух армейских офицеров, а ее отец был убит 4 мая 1989 года в Боготе 118/. Судья Диас была убита после того, как она выдала ордера на арест трех военных, двух главарей торговцев наркотиками и мэра одного из селений 119/.

216. 27 июня 1990 года были убиты Самуэль Алонсо Родригес Хакоме, второй судья общественного порядка в Букараманга, и его жена 120/. Ему было поручено следствие по делу о смерти трех человек во время одной из военных операций, и армия обвинила его в принадлежности к партизанской группе АНО. Ему угрожала смертью и одна из партизанских групп, по делу которой он вел следствие.

217. Еще один пример. Карлос Кампо Донадо, член Верховного суда в Барранкилье, был убит 13 августа 1990 года. В тот же день Карлосу Энрике Кастильо, Лукасу Моралесу Дуке и Абрааму Надеру, судьям из той же местности, угрожали по телефону, что их ждет та же участь.

218. Служащие прокуратуры в равной степени подвергаются опасности. Так, 24 июля 1990 года Мария Эстер Рестрепо, прокурор муниципалитета Апартадо, была убита вместе со своим телохранителем у входа в свою контору. Она осуществляла надзор за следствием по делу об убийстве 42 крестьян в Пуэбло-Нуэво 17 января 1990 года, в результате которого властями было начато дисциплинарное расследование по делу армейских офицеров, заподозренных в пособничестве военизированной группе, ответственной за эти убийства.

219. Что касается адвокатов, то Специальный докладчик по вопросам казней без судебного разбирательства и произвольных казней регулярно сообщает об убийствах адвокатов в Колумбии 121/. По данным, полученным при подготовке настоящего доклада, в Колумбии адвокаты подвергаются даже еще большему риску, чем судьи, особенно те из них, которые занимаются защитой прав человека.

118/ Там же, пункт 34.

119/ См. также E/CN.4/1990/22/Add.1, пункты 34 и 43.

120/ Декретом № 1631 от августа 1987 года учреждена должность судьи общественного порядка, в обязанности которого входит ведение следствия и вынесение решений по преступлениям, имеющим целью "преследование и запугивание любого человека, проживающего на территории Колумбии, по причине его принадлежности к какой-либо политической партии либо за его убеждения".

121/ См., например, E/CN.4/1990/22, пункт 128 b и E/CN.4/1991/36, пункт 109 e).

220. Среди поступивших сообщений есть случаи убийств и исчезновений, например Алирио де Хесуса Педраса Бесерра; по заслуживающим доверия свидетельствам, существует связь между некоторыми подразделениями сил безопасности и его похищением 4 июля 1990 года в окрестностях Боготы людьми, выдававшими себя за представителей судебной полиции. Следует также упомянуть следующие случаи убийства и исчезновения адвокатов: Боада Берналь (убит 24 июня 1989 года), Сауль Багера Тинса (30 июня 1989 года), Сесар Аркадио Серон (10 июня 1989 года), Абелардо Даса Валдеррама (2 августа 1989 года), Гильермо Гомес Мурильо (16 сентября 1989 года), Мария Мерседес Маренко (27 ноября 1989 года), Альберто Хаиме Палаэс (19 января 1990 года), Франсиско Моралес Валенсия (15 февраля 1990 года), Тарсисио Ролдан Паласиос (13 марта 1990 года), Исиас Куадрос (24 мая 1990 года), Бланка Элиса Кабра (2 июня 1990 года), Алваро Кайседо Мильан (9 июля 1990 года), Флавио Эрнандо Мерино Поррас (7 сентября 1990 года) и другие.

221. Сейчас, когда, благодаря чувству ответственности обеих сторон партизанские движения присоединились, или ведут переговоры о присоединении, в рамках народного движения, к борьбе за демократию, Докладчик считает необходимым выразить одобрение мерам, предпринятым правительством (см. выше, часть первая), и тому духу сотрудничества, которым все больше и больше руководствуются силы, действующие на политической арене страны.

222. В Перу жертвами убийств чаще всего становятся те судьи и адвокаты, которые расследуют дела, связанные с терроризмом, или защищают лиц, обвиняемых в совершении террористических актов, а также те, кто связан с процессами, имеющими отношение к нарушению прав человека, идет ли речь о повстанческих группах, военизированных отрядах или силах безопасности и армии.

223. В этой связи можно сослаться на случай адвоката Луиса Фернандо Колонио Артэаги, бывшего члена исполнительного комитета коллегии адвокатов Айакучо. Он был убит 20 июля 1990 года в 2 часа ночи. Ему была поручена защита студентов Национального университета в деле о нарушениях прав человека в отношении студентов, в частности защита студентов, обвиняемых в связях с партизанами. Накануне смерти, в публичном выступлении в Айакучо он заявил о многочисленных случаях причастности вооруженных сил к исчезновениям, массовым убийствам и другим незаконным действиям и высказался за восстановление гражданского правления в районах, в которых с декабря 1982 года действует чрезвычайное положение. По мнению Специального докладчика по вопросам казней без судебного разбирательства и произвольных казней это убийство было совершено в час, когда передвигаться разрешено только патрулям безопасности, что позволяет заподозрить участие в нем военизированных отрядов или сил безопасности 122/. Нами были получены и другие аналогичные сведения.

224. Еще один пример. Анхель Эскобар Хурадо, адвокат и вице-президент Комитета по правам человека в Уанкавелике, был похищен органами безопасности. Судя по некоторым сообщениям, его имя упоминалось в списке "лиц, подлежащих уничтожению", датированном августом 1989 года и приписываемом военизированной группе Коммандо Родриго Франко.

122/ E/CN.4/1991/36, пункты 365 b) и 366.

225. Среди других случаев убийства адвокатов в 1990 году, о которых нами были получены сообщения, следует упомянуть, в частности, дело Освальдо Кальдерона Алмонсио (убит 5 октября 1990 года), Максимо Рико Басана (19 июля 1990 года), Луиса Волана (3 сентября 1990 года).

226. Что касается судей, то полученная информация о посягательствах на физическую неприкосновенность говорит о том, что жертвами чаще всего становятся мировые судьи и работники прокуратуры местного уровня. Отмечаются, в частности, случаи Франсиско Флореса (мировой судья, убит в октябре 1989 года), Дельфина Моралеса (мировой судья, убит 31 октября 1989 года), Хорхе Падина Арагона (мировой судья, убит 16 апреля 1990 года), Дарио Киспилайя Яури (мировой судья, убит 26 сентября 1990 года), Сесара Альберто Руиса Тригосо (судебный следователь восьмого округа, убит 16 ноября 1990 года), Хавьера Сукльюпуа Менесеса (мировой судья, убит 29 сентября 1989 года), Абеля Видала Флореса (мировой судья, убит 13 октября 1990 года), Артуро Сапата (мировой судья, убит 18 января 1990 года), а также Фаусто Гутарра Герра (прокурор, убит 2 июля 1990 года), Омара Леона Васкеса (прокурор, 25 августа 1990 года избит вооруженными людьми, ворвавшимися к нему домой), Орландо Замальоа Алкосера (старший прокурор, 11 декабря 1990 года получил тяжелое пулевое ранение в результате нападения лиц, оставшихся неизвестными).

227. На Филиппинах, несмотря на все усилия властей (см. выше, часть первая), обстановка продолжает оставаться напряженной. Кроме случаев убийства Хервансия Кадаваса (судья Районного суда в Лейте, убит 26 марта 1989 года) и Хиля Гетеса (прокурор, убит 4 марта 1990 года), полученная и собранная информация за 1986–1990 годы касается в основном адвокатов. Специальный докладчик по вопросам казней без судебного разбирательства и произвольных казней отмечает убийство Оскара Тонота, вице-президента коллегии адвокатов Филиппин, совершенное 21 марта 1989 года, и убийство Альфонсо Суригао в июне 1988 года. При подготовке настоящего доклада нами была получена и собрана информация из правительственных и неправительственных источников об убийстве Давида Буэно (22 октября 1987 года), Висенте Мирабуэно (6 февраля 1988 года), Рамоса Кура (18 июня 1988 года), Эммануэля Мендосы (2 июля 1988 года) и Элиодоро Гансалеса (9 октября 1989 года).

228. В Шри-Ланке убийства ряда адвокатов и угрозы смертью в адрес других, по мнению Специального докладчика, прямо связаны "с прошениями о применении хабеас корпус в судах от имени незаконно задержанных или без вести пропавших лиц". Он приводит множество подобных случаев, в которых были замешаны силы безопасности 123/. Эту озабоченность разделяет Рабочая группа по вопросам насильственных или недобровольных исчезновений, которая считает, что заметное сокращение числа прошений о применении хабеас корпус при рассмотрении дел об исчезновениях, объясняется недавним убийством трех адвокатов. В совокупности, они подали 400 прошений 124/. Кроме того, в сведениях, полученных при подготовке настоящего доклада, сообщается об убийстве, исчезновении или смерти из-за жестокого обращения во время задержания еще десяти адвокатов в период с конца 1988 года до середины 1990 года. В частности, следует отметить случаи Вихедаса Льянараччи, Невилье Ниссанка и Сама Тамбимутту.

123/ E/CN.4/1990/22, в частности пункты 382, 386 b) и 389.

124/ E/CN.4/1991/20, пункты 339 и 346.

229. В Турции 20 апреля 1990 года три адвоката – Сезин Атмаси, Дилек Босут и Расим Ос – были избиты сотрудниками полиции по дороге в Суд безопасности в Анкаре, где они должны были защищать двух лидеров компартии. В августе и сентябре 1990 года адвокаты Улутан Гюн, Фетхийе Пексен, Хасан Хюсейин Рейхан и Хедии Яранси были избиты за попытку посетить своих клиентов, задержанных или находящихся в заключении. Неправительственные организации связывают эти события с тем фактом, что в июне 1990 года министерство юстиции распространило циркуляр, ограничивающий право адвокатов на свидание, а в некоторых случаях запрещающий всякий прямой контакт.

2. Незаконные аресты и задержания адвокатов

230. Статистические данные, полученные на основании информации, исходящей от неправительственных организаций 125/, говорят о том, что приблизительно в 50 странах, с июля 1989 года по июнь 1990 года имели место 165 случаев незаконных задержаний и арестов сотрудников органов правосудия, главным образом адвокатов. Только в 1990 году было зафиксировано 193 случая незаконных задержаний.

231. Подобная практика принимает порой характер массовых кампаний. Так, в Непале, как сообщают из различных источников, 24 сентября 1989 года полтора десятка адвокатов из Западного регионального суда были арестованы во время совещания по правам человека и по конституции и были подвергнуты заключению на короткое время. Кроме того, в первом квартале 1990 года 70 адвокатов, в том числе председатель и бывший председатель национальной адвокатуры, а также восемь членов исполнительного комитета адвокатуры были задержаны и подверглись заключению без предъявления обвинения на срок от нескольких дней до нескольких недель в соответствии с законом об общественной безопасности. Большинство из них были арестованы в феврале и марте, после того, как 20 февраля национальное бюро призвало к всеобщей забастовке; освобождены они были в конце мая.

232. В Нигерии адвокат Олу Онагорува был арестован в июне 1990 года в момент, когда он покидал Верховный суд в Лагосе и еще не снял своей адвокатской мантии. По имеющимся сведениям, он только перед этим отказался отклонить жалобу на правительство за незаконный арест клиента. Он пробыл в заключении 10 дней на основании Указа № 2 от 1984 года о государственной безопасности, который предусматривает для лица, подозреваемого в покушении на национальную безопасность, административное заключение сроком до шести недель с возможным продлением срока, причем это решение не может быть опротестовано в судебном порядке.

233. Из Судана сообщают о незаконном задержании и аресте с июля 1989 года 28 адвокатов на основании чрезвычайного указа № 2 от 30 июня 1989 года, который также разрешает правительству арестовывать без ордера любое лицо и держать его в заключении, не предъявляя обвинения; Указ также не предусматривает возможность опротестования ареста в судебном порядке. Большинство случаев, о которых нам известно, касается адвокатов, протестовавших в правительстве в связи с запрещением профессиональных организаций. Имеются также сведения о случаях содержания под арестом без права сообщения и пыток. Среди известных случаев назовем в частности имена Камалья аль-Гизули (арестован 10 августа 1989 года), Джеляля Эль Дина аль-Саида (29 июля 1989 года), Аднана Захира аль-Садата

125/ В частности: Международная амнистия, le Centre pour l'Indépendance des Magistrats et des Avocats de la Commission Internationale des Juristes, la Fédération internationale des Droits de l'homme, the Lawyers Committee for Human Rights.

(4 января 1990 года), Абделя Азима Авада Сюрюра (15 сентября 1989 года), Абделя Рахмана аль-Заина (7 декабря 1989 года), а также имена Сантино Джона Акота, Аль Сира Хидера Абделя Азиза, Бакри Мохамеда Гибрила Бабикера, Шамс Дина Абдалла Хиляля, Абу Талеб Мохамеда Османа, Салеха Махмуда Мохаммеда Усмана, Мохамеда Абдулахи Салеха, даты ареста которых неизвестны. Как сообщают, все перечисленные адвокаты до сих пор находятся в заключении.

234. В том, что касается территорий, оккупированных Израилем, то высказывались опасения в связи с количеством незаконных арестов адвокатов на этих землях. Чрезвычайный режим якобы позволяет министру обороны и некоторым армейским офицерам выдавать ордера на административное задержание, независимо от того, сформулированы ли обвинения, всякий раз, когда это оправдывается "соображениями безопасности". Обширное толкование мотивировки и необязательность наличия сформулированного обвинения объясняют задержания и аресты адвокатов, практикующих в этой области.

235. Уместно упомянуть имена Аднана Абу Лейла, Шахера Арури и Мохаммеда Абдула Рахима Шадида. Эти адвокаты занимались защитой лиц, подвергшихся административному задержанию, а затем сами оказались в таком же положении по соображениям внутренней безопасности. Их подозревали в принадлежности к запрещенным организациям, но доступа к своим делам они не имели, поскольку дела эти считались секретными, и противоречивые доказательства их виновности не могли быть предъявлены по причине их секретности.

236. Ряд других случаев незаконных задержаний и покушений на независимость судей и адвокатов потребовали бы углубленного расследования, а это не укладывается в рамки настоящего доклада.

3. Прочие случаи применения мер и практических действий в национальных рамках

237. Из числа случаев, о которых мы получили или собрали информацию, мы привлекаем внимание Подкомиссии к применению мер и практическим действиям в двух странах, где они противоречат международным нормам.

а) Применение мер и практические действия в Перу

238. Кроме ранее рассмотренных покушений на "особый режим защиты", касающийся физической безопасности, "давление" на судей и адвокатов приписывается группам повстанцев (Светлые тропы, Революционное движение имени Тупака Амару...), полувоенным группам (Коммандо Родриго Франко...), а в некоторых случаях - силами безопасности. Большинство этих случаев имели место в зонах с чрезвычайным положением, которое в 1990 году распространялось почти на половину из 183 провинций страны.

Заявления об оказании "давления" согласно смыслу "специального режима защиты"

239. Случаи "давления", о которых нам сообщали, заключаются главным образом в "угрозах" ^{126/} - косвенных (например, угрозы смертью по телефону) и прямых (вплоть до покушений с применением взрывчатки).

^{126/} В том смысле, который указан в "Принципах судей", статья 2.

240. Угрожали смертью следующим адвокатам: Хосе Бурнео Лабрану (с февраля по май 1990 года), Вильфредо Мухича Контрерасу (в феврале 1990 года), Вилькеру Руизу Вела (с начала 1990 года, когда он пожаловался на сотрудников полиции), Франциско Соберону (с марта 1990 года 127/).

241. Среди судей, которым угрожали, следует упомянуть Сезара Фернандеса Арсе, председателя Верховного суда, которому неоднократно угрожали смертью перед избранием его на этот пост 6 декабря 1990 года, в связи с тем, как сообщают, что он выступал с разоблачением случаев коррупции среди судебных чиновников; Омара Леона Васкеса (см. выше), которому угрожали смертью 25 августа 1990 года, если он не оставит свой пост, что он и вынужден был в конце концов сделать).

242. Нам сообщили о многочисленных случаях покушений с применением взрывчатки. Так, 27 октября 1990 года дом адвоката Джонни Лескано Анзиета был взорван динамитом; то же самое произошло 9 февраля 1990 года с домом мирового судьи Эрнесто Кастро; прокурор Хосе Мачеда Тито был ранен 14 июля 1990 года в результате взрыва бомбы, подложенной вблизи его дома, и т.п.

Прочие препятствия

243. Режим чрезвычайного положения и особенности отправление военного правосудия являются, по-видимому, важными факторами покушения на гарантии, предусмотренные "специальным режимом". Нам сообщили и о прочих препятствиях: слабый судебный контроль за действиями исполнительной и военной властей, главным образом в отношении применения хабеас корпус или ампаро 128/ и методов назначения судей. Учитывая особенности политического климата, следует отметить, что несменяемость, вводимая как гарантия независимости судей, в некоторых местах может сделать судей более уязвимыми ввиду попыток их подкупа и оказания на них давления со стороны некоторых учреждений.

244. В настоящее время предпринимается ряд реформ, призванных исправить недостатки и дополнить гарантии (например, защита адвокатов от уголовных элементов могла бы быть улучшена благодаря изменению некоторых положений, касающихся чрезвычайного режима).

b) Меры и действия, применяемые на Филиппинах

Сведения о продолжающемся "давлении" на адвокатов согласно смыслу "специального режима защиты"

245. Кроме случаев произвольных казней адвокатов и судей (см. выше), в соответствующей информации, полученной от НПО 129/, сообщается о 51 случае

127/ См. также доклад Специального докладчика о казнях без судебного разбирательства и произвольных казнях (E/CN.4/1991/36, пункт 363 g).

128/ В этом плане см. опасения, выраженные Специальным докладчиком в докладе о казнях без судебного разбирательства и произвольных казнях (E/CN.4/1991/36, пункт 363).

129/ В частности, Международная амнистия, Центр в поддержку независимости судей и защиты адвокатов, Свободная группа юридической помощи, Комитет юристов в защиту прав человека, Региональный совет по правам человека в Азии.

"препятствий, запугивания, преследования и неоправданного вмешательства" в отношении адвокатов 130/ в период между августом 1986 года и январем 1991 года (12 случаев в 1990–1991 гг.). Число анонимных покушений с применением бомб и налетов военных на служебные помещения и жилища адвокатов проявляет, по-видимому, тенденцию к сокращению, но все еще часты анонимные угрозы смертью по телефону или в письмах и случаи преследования автомобилями без номерных знаков. Сообщалось также о распространении одной из военизированных групп списков адвокатов, "подлежащих уничтожению", и службой военной безопасности списков ("боевых приказов"), содержащих имена адвокатов; угрозах смертью со стороны армейского офицера при встрече с адвокатом в ходе посещения последним задержанного клиента; ограблении жилища адвоката, во время которого грабители рылись в делах и некоторые из них уничтожили.

246. Чаще всего такие действия направлены против адвокатов, защищающих лиц, подозреваемых в принадлежности к коммунистам, задержанных лиц и вообще ведущих дела, касающиеся нарушений прав человека. В частности, можно упомянуть случаи Ромео Капулонга, Солема А.Хубилана и Нерио Г.Саморы.

247. Полученная информация показывает, что этих адвокатов очень часто "отождествляют" с их клиентами или с интересами их клиентов 131/.

Потенциальные нормативные препятствия в других областях

248. Сообщения, полученные от НПО 132/, и доклады, представленные Комиссии Специальным докладчиком по вопросам, касающимся пыток, и Рабочей группой по исчезновениям 133/, указывают на многочисленные потенциальные препятствия на пути применения "специального режима защиты"; в частности, речь идет о Законе Республики № 1700, который усиливает опасность отождествления адвокатов с целями их клиентов 134/, или даже обвинения их в причастности, а также о декрете 272 и недавней судебной практике Верховного суда, которые создают угрозу ослабления гарантий в вопросах уголовного правосудия 135/, и о президентском декрете 1850, который создает угрозу распространения компетенции

130/ Согласно смыслу "Принципов адвокатов", статья 16.

131/ Согласно смыслу "Принципов адвокатов", статья 18.

132/ E/CN.4/1991/36, пункт 363 г).

133/ Соответственно, E/CN.4/1991/17, пункты 203–275 и E/CN.4/1991/20/Add.1.

134/ См. статью 18 "Принципов адвокатов".

135/ "Принципы адвокатов", статьи 5–8 и Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или тюремному заключению в какой бы то ни было форме.

военных судебных органов на нарушения невоенного порядка 136/. Эти препятствия уже широко комментировались на сессии Комиссии по правам человека, поэтому мы ограничимся лишь отсылкой к докладам о поездках Специального докладчика и двух членов Рабочей группы по исчезновениям 137/, а также к кратким отчетам о заседаниях.

В. Меры и действия, ослабившие применение гарантий, касающихся уставных условий службы и срока действия мандата судей 138/

249. По соответствующим сообщениям в Судане с 1989 года сложилось положение систематических нарушений независимости судебной власти и защиты адвокатов. На наиболее серьезные препятствия наталкивается применение гарантий в отношении условий службы судей и сроков действия их полномочий. Действующие меры и практика отнюдь не щадят и адвокатов. Источником препятствий на пути осуществления независимости судей и защиты адвокатов является, по-видимому, действующее в стране чрезвычайное положение.

Контекст: чрезвычайные меры, абсолютно противоречащие "специальному режиму защиты"

250. Согласно информации, доведенной до сведения Докладчика, Совет революционного командования национального спасения 30 июня 1989 года объявил о вступлении в силу Декрета 2 о введении чрезвычайного положения на всей территории страны, которое действует и по сей день. Полученная информация отражает в этой связи абсолютное противоречие между положениями этого декрета и нормами "специального режима защиты".

251. Во-первых, независимость судебной власти, по-видимому, была ослаблена в результате введения чрезвычайных судов. Названные "специальными военными трибуналами" в Декрете 2 и переименованные в сентябре 1989 года в "трибуналы революционной безопасности" 139/, эти судебные органы наделены компетенцией судить гражданских лиц, арестованных на основании чрезвычайного законодательства, что грубейшим образом противоречит статье 5 "Принципов судей" и статье 5 f) "Проекта декларации" 140/. Кроме того, вынесенные приговоры не могут быть обжалованы в обычных судебных инстанциях, что противоречит статье 4 "Принципов судей" и статье 5 f) "Проекта декларации". Помимо этого, если специальные трибуналы состояли из военных, то это требовало не обязательно

136/ См. статью 5 "Основных принципов", дополненную статьей 5 f) "Проекта декларации".

137/ Сноска 133, цит. док.

138/ "Принципы судей", статьи 11, 12 и 17-20.

139/ По новой системе создано шесть трибуналов и один Высший суд революционной безопасности.

140/ Хотя это всего лишь проект, следует напомнить, что Комиссия по правам человека в резолюции 1989/32 от 6 марта 1989 года "предложила правительствам принимать во внимание принципы, изложенные в проекте декларации, при осуществлении Основных принципов независимости судебных органов" (пункт 2); см. выше, пункт 17.

сохраняется в отношении трибуналов безопасности и военных трибуналов, созданных для суда над должностными лицами, подозреваемыми в подготовке мятежа или в коррупции. Судьями здесь могут быть "любые другие компетентные лица"; в любом случае право назначения судей принадлежит только Совету революционного командования. Эти положения находятся в противоречии со статьей 10 "Принципов судей" и со статьями 9-11 "Проекта декларации".

252. С другой стороны, вероятно, значительно ослаблена защита адвокатов в результате отмены основных гарантий в отношении уголовного правосудия: Декрет 2, который фактически дает право властям арестовывать и задерживать всякого, кто может представлять опасность для политической и экономической безопасности, разрешает им также арестовывать без ордера любое лицо и подвергать его административному задержанию в течение неограниченного времени без предъявления обвинения и без права опротестовать факт задержания в судебной инстанции, поскольку Декретом не предусматривается для этого никакой процедуры. Как представляется, эти положения изначально исключают применение статей 5-8 "Принципов адвокатов" и принципа 32 из Свода принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или тюремному заключению в какой бы то ни было форме.

253. Согласно полученной информации, процедуры, предусмотренные для чрезвычайных судебных органов, созданных Декретом 2 и последующими законодательными актами, приостановили действие права на юридическую помощь или, по меньшей мере, серьезно его ограничили, что противоречит статье 1 "Принципов адвокатов" и статье 6 "Принципов судей".

254. Наконец, Декретом 2, как сообщается, также запрещены профессиональные организации адвокатов, в том числе Суданская ассоциация адвокатов и Суданская ассоциация судебной помощи, что противоречит статьям 23 и особенно 24 и 25 "Принципов адвокатов".

Действия, сводящие на нет независимость судебной власти

255. На эти организационные изменения судьи ответили разрозненным вначале сопротивлением; оно послужило поводом для увольнения Советом революционного командования в августе 1989 года нескольких судей. Кроме того, мы получили сообщение о случае судьи Нимейри из Омдурмана; он был арестован летом 1989 года из-за несогласия с принятыми правительством мерами и все еще подвергается задержанию.

256. В тот период все больше судей стало принимать участие в выступлениях, выражая решимость сохранить свою независимость: 21 августа 1989 года состоялась забастовка судей; 25 августа Совету революционного командования было направлено письмо, подписанное 50 судьями, с требованием, в частности, немедленной отмены декретов о введении чрезвычайных судебных органов и процедур, отмены их приговоров и передачи дел обычным судебным органам, действовавшим ранее, а также обязательства правительства признать и гарантировать независимость судей, законность, разделение властей и уважение общих принципов, касающихся прав человека.

257. В ответ на эти протесты правительство 27 августа сместило, отстранило от работы и уволило в отставку 58 судей всех рангов. В 1990 году движение, по-видимому, еще более усилилось, поскольку еще 70 судей постигла та же участь 141/.

258. Согласно полученной информации, решения правительства без всякой мотивировки просто доводились до сведения соответствующих лиц, без соблюдения каких бы то ни было правил процедуры. Хотя чаще всего речь шла об отставке, она фактически уподоблялась по форме разжалованию, в любом случае отстранению от дел.

259. Судьи, назначенные вместо уволенных, подбирались Советом революционного командования только с учетом их согласия с мерами, принятыми после 1989 года, и готовности применять закон Шариата; некоторые даже не имели юридического образования.

260. Судьи, имена которых приводятся ниже, были в числе 128 уволенных с занимаемых должностей в 1989 и 1990 годах:

Уволены в 1989 году 142/:

Члены Верховного суда

Хаким аль-Тайеб
Сайед Абдалла Аттоам
Салил аш-Шариф
Аль-Тахир Заин аль-Асад
Хассан Махмуд Бабикер
Абд эль-Аати аль-Асад
Обиед Джисмалла

Судьи второго ранга

Абдедьем Осман Ахмед
Ахмед Мохаммед Ахмель аль-Магбул

Судьи третьего ранга

Хушам Бабикр Абдалла аль-Шайх

141/ Между тем, в декабре 1989 года правительство разрешило новым судебным органам применять закон Шариата, против чего возражали многие судьи. Следует напомнить, что закон Шариата был введен в сентябре 1983 года и был дополнен введением в юриспруденцию принципа "свободной интерпретации", позволяющего судье прибегать к обвинительным формулировкам, не зафиксированным в официальных кодексах. С 1983 года возражения судей против применения законов Шариата сдерживались сильным давлением со стороны исполнительной власти. Создание в рамках чрезвычайного положения в 1984 году специальных трибуналов, вероятно, преследовало цель ввести в систему применение судьями закона Шариата. Кроме того, эти специальные трибуналы продолжали функционировать под названием "быстрых судов" вплоть до конца 1984 года, когда было отменено чрезвычайное положение и был принят новый закон о судебной власти.

142/ На 1 мая 1991 года ни один из них не был восстановлен на работе в судебных органах.

Члены Апелляционного суда

Надир ас-Сайед Аббас
Ар-Райях Видаталла
Абд Эльхафиз аль-Фади аль-Хассан
Камаль Эддин Али Сулейман

Судьи первого ранга

Ахмед Ахмед абу Бакр
Башиер Ахмед аль-Мустафа
Абдель Хамеде Абельде Кадир
Джон Луал Бабикир Саад Ташин
Юсиф Мохаммед Дакьен
Анвар Иззеддин
Мохаммед Ахмед Мустафаабу Раида
Мамун Меккави Бабикир
Хашим Ибрагим Ахмед
Хасиб Мансур али Хасиб
фадлалла аль-Амин
Саиф-Эддола Хамадналла
Башиер Мааз
Абдельмонием Свар-Эддахаб
Аламин аль-Тайеб Абу Канайа
Абдерахман Мохаммед
Абдельсадык
Ибрахим Али Гадалла

Судьи провинций

Мохаммед Абдалла Ата
Мохаммед аль-Хафиз Махмуд
Махди Мохаммед Аджиед
Бабикир аль-Грайе
Абдельмоньем Хорасани
Хамза Амин Ахмед
Салах Хуссейн
Абдель Азиз Хаматто
А'мна Авад Махмуд
Ахмед аль-Тигани аль Тахир
Таг-Эддин Ноури
Таха Ахмед Таха Сориг
Аталла аль-Имам
Аль-Нимейри аль-Хаг аль-Нимейри
Мохамед Мустафа Эльхаг
Мохамед Аль-Хассан Мохамед Осман
Седик Хакьем
Эльфатих Мохамед Магхтар

Уволены в 1990 году:

Члены Верховного суда

Абдель Маньем аз-Зик аль-Нахас
Махдели Мохамед Ахмед (Хартум)
аль-Ашри риад Сакла Шакик (Хартум)
Мохамед Мохамед аль-Хассан (Хартум)
Ахмед Гадин аз-Захзахи (Хартум)
Мустафа Хасаб Алла (Хартум)
Абдель Вахаб аль-Мубарак (Хартум)

Судьи Апелляционного суда

Ахмед Ибрахим Махмуд (Мадани)
Хашим Махгуб ас-Саид (Аль-Мадамер)
Ахмед Хамед аль-Тени (Фиала)
Абдель Рахман Карх Старах (Хартум)

Судьи провинций

Атта Аль-Манаф Мохамед Ахмед Саад
Мохамед аль-Меки Абу аль-Хир
Хассан аль-Махль

Районные судьи

Надя Моуса (Обдурман)
Салах Касамалла (Аль-Хасахис)
Абдель Разик Абдель Рахим Абу Акла (Рашад)
Тарек Саид Ахмед Абдель Алла (Мадани)
Абдель Алла (Мадани)
Салах ас-Сидик Абдель Хабаки (Беркер)
Мохамед Абделла Исмаил (Кьялла)
аль-Шейх Хассан Фадлалла (Аль-Абиад)
Ахмед Саллах ад-Дин Авудах (Мадани)
Абдель Элах Мохамед Осман (Мадани)
Амаль Джилати (Мадани)
Салва Хоуссин Йости (Обдурман)
Тахани Абдель Вахаб (Обдурман)
Хадиджа аль-Хегаз (Обдурман)
Магди Зин аль-Абедин (Порт-Судан)
Салах Абули аль-Фатех Хагг аль-Ноур (Тенделти)
Абубакер Омар Ахмед (Аль-Катина)
Хоуссин аль-Гала (Аль-Дамер)
Идрис Салех Фарах (Атбара)
Осман Фадл аль-Мавла Аббас Абдель Кадер Блах
(Кости)
Исмаил аль-Таг Мустафа (Атбара)

261. Следует отметить, что согласно "Принципам судей" "срок полномочий судей, их независимость, их безопасность, ... условия их службы... гарантируются законом" (статья 11), и "судьи... не могут быть смещены до достижения обязательного возраста выхода в отставку или до окончания срока их полномочий (статья 12); кроме того, "судья может быть временно отстранен или снят с должности только в случае, если он не в состоянии продолжать выполнять свои функции из-за недееспособности или недостойного поведения" (статья 18); в этом случае его вопрос должен решаться в соответствии со справедливой дисциплинарной процедурой (статья 17, 19, 20).

262. Впрочем, "Принципы судей" гарантируют судьям свободу слова при единственной оговорке о том, что "они своим поведением должны сохранять достоинство при исполнении своей функции и независимости суда" (статья 8).

Практика, ослабляющая защиту адвокатов

263. Согласно полученной информации, Ассоциация адвокатов и Ассоциация судебной помощи 1 августа 1989 года направили правительству меморандум с просьбой аннулировать решение о роспуске профессиональных организаций адвокатов, провозглашенное Декретом 2 от 30 июня 1989 года, и соблюдать ратифицированные международные договоры, гарантирующие свободу ассоциаций. В июле-августе-сентябре 1989 года главные сигнатарии меморандума были арестованы на основании Декрета 2 и большинство из них остается под арестом по сей день без предъявления им обвинения и без суда.

264. В общей сложности мы информированы о 28 случаях ареста адвокатов, все еще произвольно содержащихся под стражей (см. выше). Подтвердились сообщения об освобождении шести из них, одного в октябре 1990 года, остальных в 1991 году.

С. Меры и практика, ослабившие гарантии свободы ассоциации и выражения мнения 143/

265. Из числа случаев, о которых мы получили или собрали информацию, мы представим Подкомиссии те из них, которые касаются трех стран, где действующие меры и практика представляются показательными с точки зрения международных норм.

а) Практика, применяемая в Индонезии

266. Полученные сведения указывают на растущее вмешательство исполнительной власти в профессиональную юридическую деятельность, что является реакцией на действия некоторых профессиональных организаций и защиту правового государства и прав человека; мишенью этого вмешательства является, в частности, Индонезийская ассоциация адвокатов (IKADIN).

267. В последнее время исполнительная власть, как сообщается, подталкивала к созданию единственной профессиональной организации юристов с целью добиться "профессионального согласия" и "улучшить качество предоставляемых юридических услуг". Эта организация, Индонезийская федерация юридических ассоциаций, - несмотря на серьезную критику, была создана в ходе национальных встреч, состоявшихся с 7 по 10 мая 1991 года в Сипанас, на западе Явы. Встречи были.

143/ "Принципы адвокатов", статьи 23-25.

открыты несколькими членами правительства – министром юстиции, министром внутренних дел и Командующим вооруженными силами. В этой связи Председатель Индонезийской ассоциации судей (IKANI) Джазули Бахар отказался признать профессиональной организацией это, как он сказал, "политическое образование". В таком же плане выступили четыре из десяти профессиональных организаций юристов IKADIN, PUSBATHI, PERADIN и BBN, – заявив об отказе участвовать в этой организации. Были высказаны опасения относительно того, смогут ли эти организации продолжать свою деятельность. В связи с этим сообщалось, что несколько собраний организации IKADIN были запрещены без законных оснований.

268. Можно напомнить, что статья 23 "Принципов адвокатов" гарантирует адвокатам свободу ассоциаций и собраний.

b) Меры и практика, применяемые в Кении

269. В полученной информации сообщается об увеличении числа случаев посягательств на свободу выражения мнений адвокатов в 1990 году. Юридическим основанием для этих посягательств очень часто является "закон об обеспечении общественной безопасности", который разрешает содержание под стражей без предъявления обвинения и без суда "так долго, как это необходимо для поддержания общественного порядка". Содержание под стражей становится законным с момента публикации приказа об этом в официальном вестнике; возможность опротестовать законность такой меры в судебной инстанции отсутствует.

270. В числе представленных нашему вниманию случаев можно выделить дело Джитобу Иманьяра, адвоката и главного редактора "Nairobi Law Monthly" – ежемесячного издания, посвященного юридическим проблемам и проблемам прав человека в Восточной Африке. Как сообщают, в марте 1990 года он был обвинен одним из членов правительства в "постоянной критике" правительства, публикуя "подрывные" статьи о независимости судебной власти и о правах человека в Кении. 22 марта он отказался подчиниться сотруднику сил национальной безопасности, который потребовал, чтобы он следовал за ним, без предъявления ордера на задержание. Он содержался под стражей на основании "закона об обеспечении общественной безопасности" с 5 по 25 июля; все это время он находился в изоляции. Он был вновь арестован на следующий день после освобождения за призывы к бунту. Это обвинение было, по-видимому, связано с появлением в его журнале статьи о многопартийности и с несоблюдением правил регистрации публикаций, установленных законом о печати. Он был освобожден под залог 1 августа. А 8 октября его журнал был запрещен, но Иманьяра добился отсрочки исполнения этой меры на срок до вынесения судом решения о законности действий правительства. Он был вновь арестован 1 марта 1991 года, и в освобождении под залог ему было отказано. На начало мая 1991 года дата суда над ним еще не была назначена.

271. Другой пример – случай с Мохамедом К.Ибрагимом, кенийским адвокатом сомалийского происхождения, который 10 апреля 1990 года якобы отказался явиться для объяснений в службу национальной безопасности по поводу статьи, появившейся в ноябрьском номере 1989 года "Nairobi Law Monthly", в которой он критиковал как дискриминационное и антиконституционное требование об обязательном удостоверении личности для всех кенийцев сомалийского происхождения. На основании "закона об обеспечении общественной безопасности" он был арестован 5 июля 1990 года и содержался под стражей за попытку свержения правительства. Через 20 дней он был освобожден, так и не получив возможность воспользоваться помощью адвоката.

272. Следует напомнить, что согласно статье 23 "Принципов адвокатов" "юристы, как и другие граждане, имеют право на свободу выражения мнения (...)".

с) Меры и практика, применяемые в Турции

273. Согласно полученной информации, основным препятствием в деле защиты адвокатов были посягательства на свободу объединения адвокатов в профессиональные ассоциации. В ней содержатся также сведения о посягательствах на гарантии против "давления" и гарантии в вопросах уголовного правосудия.

Сведения о посягательствах на свободу ассоциаций

274. В июле 1990 года прокурор Республики в Стамбуле возбудил судебный процесс с целью сместить со своих постов членов исполнительного комитета Ассоциации юристов Стамбула. Эта мера была предпринята, как представляется, в связи с тем, что в 1986 году исполнительный комитет согласился на восстановление в коллегии адвокатов одного адвоката, только что освобожденного после отбытия тюремного заключения, к которому он был приговорен военным трибуналом за принадлежность к Партии трудящихся Турции. Решение комитета основывалось на том, что его осуждение никоим образом не было связано с его юридической практикой. Однако в 1987 году комитет отменил свое решение по требованию, как считают некоторые, министра юстиции. В 1989 году, вновь рассмотрев просьбу о восстановлении этого адвоката, комитет восстановил его членство в коллегии; именно это решение, видимо, и послужило мотивировкой для возбуждения дела. Процесс проходил в ноябре-декабре 1990 года в присутствии международных наблюдателей; завершился он тем, что обвинения, выдвинутые против членов комитета, отпали сами собой в связи с истечением срока полномочий этих членов и выборами нового исполнительного комитета. Следует напомнить, что "Принципы адвокатов" гарантируют юристам право объединяться в самостоятельные профессиональные ассоциации, а членам этих ассоциаций право избирать свои руководящие органы, "которые выполняют свои функции без вмешательства извне" 144/.

**Сведения о посягательствах на гарантии,
касающиеся уголовного правосудия**

275. Кроме того, в полученной информации сообщается о нескольких случаях посягательств на гарантии в вопросах уголовного правосудия, главным образом на право любого арестованного или заключенного обращаться к помощи адвоката в любом случае не позднее чем через 48 часов, гарантированное "Принципами адвокатов" 145/. В этой связи обращалось особое внимание на действующий в курдских провинциях Турции чрезвычайный режим, усиленный декретом-законом № 430 от марта 1990 года, который разрешает задержание на несколько недель, что еще более затрудняет доступ к услугам адвоката. В большинстве случаев нам сигнализировали о посягательствах на право защиты в рамках уголовной процедуры, применяемой при рассмотрении дел военными судами. Напомним, что согласно "Принципам адвокатов" юристы "во всех случаях действуют независимо" (статья 14), то есть включая и периоды чрезвычайного положения.

144/ Статья 24.

145/ Статья 7.

Сведения о "давлении" на адвокатов

276. До нашего сведения были доведены следующие случаи:

а) Обвинение в "оскорблении полиции" и осуждение к 10 месяцам тюремного заключения адвоката Эмина Дежера в декабре 1990 года; в действительности, он просто представил от имени своего клиента просьбу о получении разъяснений от полиции, клиент сообщал о применении к нему пыток представителями полиции. Напомним, что согласно "Принципам адвокатов" долгом адвокатов является оказание своим клиентам помощи любыми доступными средствами, пользуясь при этом уголовным иммунитетом в отношении соответствующих заявлений, сделанных добросовестно в судебном или административном органе 146/.

б) Арест 28 мая 1990 года Хасина Сахина и Гурбуза Озалтинли с последующим обвинением их в принадлежности к запрещенной организации; были высказаны опасения по поводу того, что эти адвокаты фактически могли быть арестованы в связи с принадлежностью их клиентов к крайне левым политическим партиям. "Принципы адвокатов" запрещают отождествление адвокатов с их клиентами или интересами их клиентов 147/;

в) Взрыв бомбы, заложенной в мусорный ящик напротив дома Орхага Догана 22 июня 1990 года; акция была воспринята как угроза в адрес этого адвоката, после того как трибунал осудил армейского офицера за то, что тот в январе 1989 года он заставлял клиентов Догана есть экскременты. Можно напомнить, что "Принципы адвокатов" называют долгом государственных властей следить за тем, чтобы юристы могли выполнять свои обязанности в обстановке, свободной от угроз, препятствий и запугивания, и защищать юристов, когда их безопасность оказывается под угрозой 148/.

D. Меры и практика, ослабившие применение гарантий при отправлении правосудия в период военного и чрезвычайного положения 149/

277. В полученных сообщениях о действующих в Мьянме мерах содержатся сведения о целом ряде серьезных препятствий на пути применения гарантий в этой области, касающихся как правил, относящихся к компетенции военных судов, так и применяемых ими процедур.

278. Принятый Советом по восстановлению порядка и правового государства декрет о военном положении № 1/89 от 17 июля 1989 года, как представляется, наделил военные власти правом создавать по всей стране военные трибуналы и предавать суду любое лицо, нарушающее закон о военном положении, с применением

146/ Статья 13 b) и 20 (конец).

147/ Статья 18.

148 Статьи 16 и 17 (конец).

149/ "Принципы судей", в том числе статьи 1, 4, 5, 6; Проект декларации, в том числе статья 5.

упрощенной процедуры. На основании этого декрета в трех военных округах было создано 15 трибуналов, помимо специальных военных комитетов, предназначенных для отправления правосудия на местном уровне.

Компетенция военных трибуналов

279. Сфера компетенции этих трибуналов определена декретом о военном положении № 2/89 от 18 июля 1989 года; в числе других сфер компетенции на военные трибуналы возлагается рассмотрение дел, касающихся любых действий, которые "представляются нарушающими приказы и декреты военных властей", независимо от того, рассматриваются ли они как наказуемые Уголовным кодексом. Этот декрет, как сообщается, а fortiori дает военным трибуналам право судить гражданских лиц.

280. Фактически, поступившие к нам сведения содержат факты широкого использования этими трибуналами существующих законодательных положений с целью подавления любого, даже ненасильственного сопротивления, не входя при этом в противоречие с духом независимости судебных органов, занимающихся уголовными преступлениями. С этой целью, в частности, использовались следующие законодательные акты: закон о нелегальных ассоциациях, закон о чрезвычайном положении, закон о защите государства от угрозы подрывных элементов, а также статьи Уголовного кодекса об измене и об охране общественного порядка.

Правила процедуры

281. В отношении применяемой процедуры нам было сообщено, что члены трибуналов, а все они военные, в соответствии с декретом 2/89 пользуются правом отклонять "свидетелей, в которых нет необходимости", и отказываться в повторном заслушивании уже давших показания свидетелей. Более того, трибуналы могут выносить приговор, не заслушивая претензий и не изучая доказательств, представляемых обвинением, в случае, если у членов трибунала существует "глубокая убежденность" в совершении нарушения. Кроме того, процесс происходит при закрытых дверях; право на защиту упразднено. Вынесенные решения - окончательные; если, как представляется, декретом предусмотрено право на апелляцию в случаях некоторых правонарушений, фактически оно скорее напоминает прошение о помиловании, испрашиваемое у военных властей, под юрисдикцией которых был образован трибунал. Наконец, трибуналы не обязаны придерживаться принципа законности наказаний.

282. В отношении правил, касающихся компетенции судов, мы согласны с озабоченностью, высказанной Комитетом по правам человека в комментарии к статье 14 Международного пакта о гражданских и политических правах. Действительно, Комитет утверждает, что существование во многих странах военных и чрезвычайных судов, которые рассматривают дела гражданских лиц, могло бы привести к серьезным проблемам в том, что касается независимого, беспристрастного и справедливого отправления правосудия; по мнению Комитета, если Пакт формально и не запрещает военные или чрезвычайные суды, тем не менее предусмотренные им условия четко указывают на то, что рассмотрение гражданских дел такими судами может осуществляться на весьма исключительной основе при полном соблюдении всех гарантий, предусмотренных в статье 14 150/.

150/ ССРР/С/21/Rev.1, Замечание общего порядка 13 (21) (статья 14), пункт 4.

283. В отношении "особого режима защиты" можно напомнить, что согласно статье 5 "Принципов судей" "каждый имеет право быть судимым обычными судебными органами в соответствии с установленными законными процедурами. Не могут создаваться судебные органы, не применяющие должным образом установленные согласно закону процедуры, имеющие целью лишить обычные судебные органы их компетенции". Эти положения дополняются положениями проекта декларации, согласно которым "не создается никакой специальный трибунал для рассмотрения дел, относящихся в нормальных условиях к компетенции обычных судов" (статья 5 b)); кроме того, в обстановке чрезвычайной опасности для общества "государство следит за тем, чтобы гражданских лиц, обвиняемых в уголовных правонарушениях, каков бы ни был их характер, судили обычные гражданские суды" (статья 5 e)); при любых обстоятельствах "компетенция военных трибуналов ограничивается правонарушениями военного характера (...)" (статья 5 f)).

284. Что касается правил процедуры, то согласно "Принципам судей", "следуя принципу независимости судебных органов, долгом судей является следить за справедливым судебным разбирательством и за соблюдением прав сторон" (статья 6). Что же касается возможностей обжалования, то "Принципы судей" устанавливают право судебных властей на пересмотр дела (статья 4); как записано в проекте декларации, "(...) всегда существует право на пересмотр приговоров военных трибуналов апелляционным судом или другой компетентной в силу закона инстанцией, или возможность обращения с требованием отмены решения" (статья 5 f)).

285. По вопросу о существовании связей между военными органами правосудия и исполнительной властью можно обратиться к уже упоминавшимся статьям 1 и 2 "Принципов судей".

ВЫВОДЫ

A. Консультативное обслуживание и техническая помощь по вопросам независимости судебной власти и защиты адвокатов

1. Учебные курсы, практикумы и семинары, организуемые Центром по правам человека

286. Ввиду отсутствия средств, которые постоянно просит Центр, нет ничего удивительного в вытекающем из этого отсутствии результативности его деятельности. Это означает, в частности, что его деятельность редко отражается в более полных докладах, чем представляемый Комиссии ежегодно доклад Генерального секретаря. Что же касается оценки его деятельности, то заполняемые участниками вопросники 151/ не являются достаточными для оценки *post facto* результатов проведения в жизнь принятых рекомендаций и обязательств участников.

287. Тем не менее отмечается отсутствие достаточного разграничения между семинарами, практикумами и учебными курсами: они не отвечают своим целям (информация и размышления для одних, обучение для других, и т.д.) и предполагают различные последующие действия.

288. Следует подчеркнуть недостаточное присутствие на этих мероприятиях адвокатов и представителей НПО.

289. Можно отметить, что возможности для улучшения сотрудничества внутри системы Организации Объединенных Наций существуют 152/ и что многие подразделения готовы проявить инициативу в этом направлении.

2. Консультативное обслуживание, предоставляемое Комиссией по правам человека

290. Оказалось – по крайней мере на изученном нами участке, – что консультативное обслуживание теряло свой смысл, когда оно предоставлялось государствам, не отвечающим минимальным требованиям в вопросе соблюдения прав человека (инфраструктура, ясно и регулярно подтверждаемое политическое желание...). Кроме вопросов этики, для их действенности этот минимум необходим.

3. Техническая помощь в области прав человека

291. Своевременность и подготовленность мероприятий технической помощи, способы их осуществления, содержание и последующее развитие должны отвечать более точным критериям и не ограничиваться лишь критериями, предложенными заинтересованным правительством. Хотелось бы особо привлечь внимание Подкомиссии к инициативе Центра, который разработал прекрасный документ, опирающийся на

151/ Это имело место, например, в Маниле и в Сан-Ремо в 1988 году.

152/ Высказывания в том же духе см. в резолюции 1991/50, пункт 9 Комиссии по правам человека.

практику ПРООН: "Руководящие принципы разработки проектов", упомянутый в переданном Комиссии последнем докладе Заместителя Генерального секретаря, курирующего вопросы прав человека 153/.

292. Из него, в частности, следует:

а) техническая помощь не может быть предоставлена стране, которая не отвечает определенным условиям, касающимся соблюдения минимальных норм в области прав человека;

б) равное значение придается подготовке, содержанию проектов и их последующему осуществлению;

в) к сотрудничеству широко привлекаются департаменты, учреждения, агентства и институты Организации Объединенных Наций с момента рассмотрения представленного правительством проекта, и не только для того, чтобы воспользоваться технической компетентностью различных органов системы, но и в целях избежания дублирования в работе.

4. Техническое сотрудничество в области предупреждения преступности

293. Особый интерес представляет введение должности Межрегионального советника по предупреждению преступности, как с точки зрения самих возложенных на него функций и их духа, так и его места в Организации, его деятельности и результатов этой деятельности.

294. Многочисленные мероприятия, предпринятые Институтами в последние годы, когда они не касались непосредственно независимости судебной системы и защиты адвокатов, открыли возможность подготовки представителей этих юридических профессий и позволили им обменяться опытом. Кроме того, благодаря своему размещению, региональные институты поддерживают тесные контакты с правительствами и очень хорошо знакомы с проблемами конкретных стран. Наконец, как мы уже говорили, институты обладают особой технической компетентностью в вопросах отправления правосудия. Есть три серьезных причины для развития сотрудничества между Центром по правам человека и этими институтами в рамках их соответствующей деятельности и, в частности, когда она касается независимости судебной власти и защиты адвокатов.

5. Сотрудничество в рамках системы

295. Как отмечалось, с 1988 года Центр по правам человека участвовал в организации – вместе с рядом учреждений Организации Объединенных Наций – в рамках совместной деятельности в вопросах обеспечения независимости судей и защиты адвокатов, или в более широком плане – организации отправления правосудия.

296. Недавно Заместитель Генерального секретаря по правам человека, ведающий по поручению Комиссии координацией консультативного обслуживания и технической помощи Организации Объединенных Наций в области прав человека, предпринял ряд инициатив в попытке организационно оформить сотрудничество между органами системы.

297. Например, с 1989 года он проводит с этой целью ежегодное межучрежденческое совещание. Совещание в марте 1990 года представило случай для обмена идеями 154/; однако эти совещания, ограничивающиеся ныне лишь подведением итогов сотрудничества за прошедший период, могли бы стать местом разработки стратегических планов.

298. В октябре 1989 года Заместитель Генерального секретаря по правам человека также подписал вместе с Администратором ПРООН письмо, направленное всем резидентам – представителям ПРООН с просьбой высказать идеи относительно возможных форм сотрудничества между ПРООН и Центром в рамках уже осуществляемых проектов ПРООН. Ответы уже поступили, но прошло еще слишком мало времени для того, чтобы этот шаг мог уже принести плоды.

299. Другим интересным начинанием в деле улучшения межучрежденческого сотрудничества является создание в самое последнее время специальной рабочей группы Центр/МОТ 155/.

300. Однако из представленных Комиссии докладов Генерального секретаря следует, что межучрежденческое сотрудничество строится пока еще на очень эмпирическом принципе – на основе конкретных случаев. Учитывая состояние нашей работы, необходимо констатировать, что организационное оформление сотрудничества представляет собой гигантскую задачу в масштабах системы, особенно при существующем разнообразии задач и многочисленности осуществляемых мероприятий.

В. Меры и практика, приводящие к укреплению или
ослаблению независимости судей и защиты адвокатов

301. Наша цель не заключалась в представлении Подкомиссии исчерпывающей информации. Представляя несколько конкретных случаев, – сколь бы показательными они ни были – мы преследовали единственную цель проиллюстрировать в методологическом плане, каков мог бы быть доклад по этому вопросу с точки зрения международных норм.

302. Кроме того, принимая во внимание двойственность нашего мандата, мы пришли к мнению, что предпочтение должно быть отдано части, касающейся консультативного обслуживания и технической помощи. В любом случае, полученная и собранная информация по второй части нашего мандата слишком обширна, и для ее рассмотрения мало лишь одного доклада. Если мы сделали упор на том, что, на наш взгляд, является основными позитивными мерами (например, законодательные и, в частности, конституционные гарантии) и главными препятствиями (в частности, физическое давление), то следовало бы, по-видимому, более широко проинформировать Подкомиссию и о других применяемых мерах и практике как позитивных, так и негативных. Следовало бы, например, проанализировать судебные реформы, принятые в рамках процессов демократизации, происходящих во многих районах мира; или осуществление независимости судебных органов и защиты адвокатов в период чрезвычайного положения, в рамках отправления военного правосудия или

154/ Подробности о совещании в марте 1990 года см. в документе A/45/590, пункты 59–81.

155/ См. E/CN.4/1991/55, пункт 21.

в борьбе с организованной преступностью. Касаясь более конкретно независимости судей, необходимо усовершенствовать некоторые конкретные гарантии, касающиеся, в частности, кроме независимости прокуратуры, значение которой может дать повод для споров, таких вопросов, как условия, закрепляемые в статусе судей (невозможность увольнения, условия отбора и продвижения по службе, иммунитеты, дисциплинарные меры и т.д.); материальная независимость судебной власти (бюджет системы правосудия и заработная плата судей); роль должностных лиц прокуратуры в уголовном судопроизводстве и т.д. Что касается защиты адвокатов, то затронутые в настоящем докладе случаи касаются лишь части гарантий, установленных международными нормами; было бы важно проанализировать положение и с другими гарантиями (например: минимальные гарантии в вопросе возможности получения помощи адвоката).

РЕКОМЕНДАЦИИ

А. Консультативное обслуживание и техническая помощь по вопросам независимости судей и защиты адвокатов

1. Учебные курсы, практикумы и семинары

303. Организация Центром по правам человека этих мероприятий может развиваться по следующим основным направлениям:

а) Более четкое определение целей и, соответственно, темы, содержания и порядка проведения "семинаров", "практикумов" и "учебных курсов". В этом отношении было бы желательно, чтобы в ходе педагогической деятельности (практикумы и учебные курсы) принимались во внимание: i) точные потребности тех, для кого эти мероприятия предназначаются – в этом отношении можно было бы предложить организацию педагогических мероприятий только в рамках проектов технической помощи; ii) мероприятия, уже организованные Организацией Объединенных Наций в конкретной стране или регионе; iii) при необходимости, принятые в этой связи резолюции и рекомендации;

б) Содержание: Семинары, практикумы и учебные курсы по "правам человека в ходе отправления правосудия" должны систематически касаться вопросов независимости судебной власти и защиты адвокатов, которые являются первыми гарантиями удовлетворительного отправления правосудия; такой подход особенно важен в связи с тем, что Организация Объединенных Наций располагает в настоящее время конкретным режимом защиты в этой области;

с) Участники: более широкий доступ должен быть открыт для профессиональных судей (т.е. не представляющих их правительства), адвокатов и представителей НПО. Действительно, следовало бы отдавать предпочтение профессионализму при отборе участников. Необходимо как можно чаще привлекать к работе Отделение по предупреждению преступности и уголовному правосудию, а также институты Организации Объединенных Наций;

д) Выступающие: более широкий доступ должен быть открыт для представителей профессиональных кругов судей и адвокатов (по примеру того, что делает ВОИС), а также НПО; расширить участие членов международных органов; к участию в семинарах по возможности привлекать как можно чаще чиновников департаментов, агентств, учреждений и институтов Организации Объединенных Наций, в частности, когда затрагиваются технические вопросы;

е) Метод: при проведении практикумов и учебных курсов можно было бы, как правило, строить работу по рабочим группам. Следует систематически разрабатывать и публиковать выводы и рекомендации;

ф) Последующие шаги: предлагается два подхода:

i) по итогам каждого курса, практикума и семинара следовало бы составлять конкретный доклад в целях его использования для оценки результатов. Такой доклад должен быть обнародован;

ii) процедура оценки должна была бы включать первую фазу, ставящую своей целью организацию мероприятий на местах, проводимых в следующем после проведения курсов, практикума или семинара году (например: группа обмена мыслями по проблеме расширения независимости судебных органов или о статуте адвокатов...). На следующий год одному из

выступающих можно поручить руководство краткосрочным семинаром (два или три дня), чтобы оценить - и, если необходимо, активизировать - ход выполнения рекомендаций курсов, практикума или семинара, проходивших два года тому назад. Такой метод обеспечил бы кроме того защиту участников, которые уже претворяют в жизнь перемены и могут поэтому встретиться с трудностями.

2. Консультативное обслуживание, предоставляемое Комиссией по правам человека

304. Чтобы усилить действия Комиссии при предоставлении консультативного обслуживания, ей предлагается рассмотреть следующие руководящие принципы:

а) создание условий для предоставления или для продолжения консультативного обслуживания, в том числе:

i) существование в заинтересованной стране условий соблюдения минимальных норм в вопросах прав человека, в частности касающихся независимости судебной власти;

ii) сотрудничество профессионалов, для которых предоставляется консультативное обслуживание, а не только соответствующего правительства;

б) систематическая оценка ситуации в области прав человека, потребностей и возможностей страны, что должно послужить основой для выработки рекомендаций экспертом. Для этого рекомендуется максимальное использование данных, уже собранных довольно многочисленными сотрудниками системы Организации Объединенных Наций;

с) представлять систематически рекомендации правительству, а также, при необходимости, Генеральному секретарю о желательности предусматривать на дальнейший период предоставление технической помощи и о возможностях ее оказания;

д) систематически ссылаться на "особый режим защиты" независимости судебных властей и защиты адвокатов в рамках оценки ситуации и рекомендаций правительствам;

е) налаживать лучшую координацию с сотрудниками системы Организации Объединенных Наций, в частности с Отделом по предупреждению преступности и институтами, особенно на стадии разработки рекомендаций.

3. Техническая помощь

305. Следовало бы как можно скорее оптимизировать "Руководящие принципы разработки проектов". В этой связи было бы полезно довести их до сведения всех соответствующих государств, НПО и других партнеров Организации Объединенных Наций в рамках оказания технической помощи; сама Комиссия по правам человека выступала за обеспечение "открытости применяемых критериев и процедур" при осуществлении проектов технического сотрудничества 156/.

4. Улучшение сотрудничества в рамках системы
Организации Объединенных Наций

306. В целях более высокой эффективности осуществление органами Организации Объединенных Наций, занимающимися правами человека, консультативного обслуживания и технической помощи в деле обеспечения независимости судебных органов и защиты адвокатов, а в более широком смысле – отправления правосудия, должно проводиться в тесной координации с органами Организации Объединенных Наций, занимающимися предупреждением преступности. Следует ли идти дальше? В тот момент, когда правительства дискутируют в Вене вопрос об эффективности программы предупреждения преступности и уголовного правосудия 157/, пришло, по-видимому, время пересмотреть существующие связи между Центром по правам человека и Отделением по предупреждению преступности, или даже подумать о слиянии этого отделения с Центром по правам человека. Интересно было бы знать мнение Подкомиссии об этом предложении.

307. Говоря более конкретно о должности Межрегионального советника, следовало бы подумать о своевременности учреждения должности Межрегионального советника по правам человека.

308. Если Подкомиссия не выскажет лучшего мнения, мы предлагаем изучить данный вопрос в будущем докладе и внести предложения по этому поводу.

309. В порядке эксперимента можно было бы предусмотреть на первом этапе сотрудничества в рамках системы Организации Объединенных Наций ограничиться одной узкой областью, например областью отправления правосудия, которая занимает большое место в деятельности системы.

310. Для того чтобы определить партнеров и области сотрудничества, на первом этапе необходимо располагать точной информацией о будущих мероприятиях Организации Объединенных Наций 158/. В этой связи доклады Генерального секретаря уполномоченным органам, могли бы более широко распространяться в целях обеспечения более эффективного распространения информации. В этом отношении следует отметить практику Отдела предупреждения преступности и уголовного правосудия, который публикует в своем "Информационном бюллетене" 159/ "Общие черты проектов, для которых требуется техническая помощь". В том же духе можно также упомянуть о практике двусторонних совещаний типа Центр/МОТ. Проведение этих совещаний требует наличия более широких возможностей, для чего должна быть увеличена численность персонала Центра по правам человека.

311. После выявления "областей, представляющих общий интерес", можно предусмотреть три формы сотрудничества между Центром по правам человека и сотрудниками системы:

157/ См. резолюцию Генеральной Ассамблеи 45/108 от 14 декабря 1990 года и записку Генерального секретаря о создании, составе и мандате межправительственной рабочей группы для обсуждения данного вопроса с 5 по 9 августа 1991 года, A/745/973 от 13 марта 1991 года.

158/ Резолюции Комиссии ограничиваются лишь указанием партнеров по сотрудничеству; содержащиеся в них сведения далеко не исчерпывающие. См., например, резолюцию 1991/50, пункты 8 и 9.

159/ Информационный бюллетень, op cit, приложение II.

a) Участие сотрудников Организации Объединенных Наций в деятельности Центра:

- i) это может быть более широкое "привлечение" таких сотрудников к участию в деятельности Центра, например, поручая им больше выступать на семинарах, практикумах и учебных курсах и расширив их участие в проектах технической помощи. Можно было бы более активно привлекать к мероприятиям Центра Отдел предупреждения преступности и уголовного правосудия, Межрегионального советника и институты 160/;
- ii) можно было бы также предусмотреть "передачу" некоторых мероприятий Центра сотрудникам Организации Объединенных Наций, если они обладают большим, чем Центр, опытом в вопросах материального обеспечения или содержания работы, или если они располагают большими по сравнению с Центром средствами. Они могли бы взять на себя осуществление таких мероприятий главным образом в рамках технической помощи;

b) Участие Центра в мероприятиях других подразделений Организации Объединенных Наций: Комиссия неоднократно обращалась к Генеральному секретарю с предложением развивать сотрудничество с сотрудниками Организации Объединенных Наций, занимающимися экономическим и социальным развитием. В этой связи Заместитель Генерального секретаря по правам человека высказал мнение о том, что Центр по правам человека мог бы заняться подготовкой в области прав человека сотрудников из отделов ООН, занимающихся международным правом. Можно было бы также, как предложил делегат ПРООН на ежегодном межучрежденческом совещании по координации 18 апреля 1991 года, систематически использовать резидентов - координаторов ПРООН; они могли бы, например, указывать, где сложились ситуации, в которых можно было бы предпринять осуществление проектов, и подсказать государствам, чтобы при составлении запросов о технической помощи, адресованных ПРООН, они включали в них разделы, касающиеся "отправления правосудия", по примеру процедуры, установленной ЭКОСОС в области предупреждения преступности. В любом случае, Центру следовало бы активней участвовать в мероприятиях ПРООН в вопросах отправления правосудия. Впрочем, пора, по-видимому, расширить участие Центра в мероприятиях Департамента технического сотрудничества для развития и предусмотреть сотрудничество с ЮНКТАД, секретариату которой, в рамках Программы действий в интересах НРС, принятой на Парижской конференции, был дан мандат в области "прав человека".

c) Осуществление совместных проектов Центра и учреждений Организации Объединенных Наций: например в ответе на вербальную ноту Генерального секретаря МОТ подчеркнула целесообразность предусмотреть совместную деятельность Центр/МОТ в вопросе доступа к профессии судьи и адвоката, комплектования кадров и условий работы судей - в частности, когда применяются политические критерии, в случаях отождествления адвокатов с их клиентами или интересами их клиентов, а также в вопросах профсоюзных свобод, поскольку все эти области охватываются как нормами ООН, так и нормами МОТ 161/. Совершенно ясно, что

160/ В том же плане см. доклад Генерального секретаря Подкомиссии, содержащий краткие сведения о деятельности в области прав человека, проводимой в рамках программы предупреждения преступности, E/CN/4/Sub.2/1990/23.

161/ Конвенции № 111 о дискриминации (в области труда и занятий) 87, 98, 151 о профсоюзных свободах. Относительно применения норм и рекомендаций МОТ к нашему вопросу см. Комиссия экспертов по применению конвенций и рекомендаций, Обзорное исследование 1988 года, 75-я сессия Международной конференции труда, Доклад III, часть 4 В.

для таких совместных проектов учреждения Организации Объединенных Наций должны будут применять аналогичные критерии отбора, осуществления и последующих действий; началом ответа на эту проблему могли бы явиться "Руководящие принципы разработки проектов в области прав человека", подсказанные подобным документом ПРООН.

В. Меры и практика, приводящие к укреплению или ослаблению независимости судей и защиты адвокатов

312. Мы рекомендуем возобновить осуществление этой части нашего мандата, с тем чтобы мы смогли представить Подкомиссии самую полную по возможности информацию о случаях применения мер и практики, приводящих к укреплению или ослаблению независимости судебной власти и защиты адвокатов в соответствии с нормами Организации Объединенных Наций.