

**REPORTS OF THE NATIONAL ACADEMY OF SCIENCES
OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN**

ISSN 2224-5227

Volume 3, Number 301 (2015), 295 – 300

UDC 341.231.14

**To the question about international legal mechanism
of protection of the rights and freedoms of the person****Kalyeva G.S.¹**

kalyeva-gs@mail.ru

¹Kazakh national university named after Al-Farabi, Almaty, Kazakhstan**Key words:** Constitution of RK, right, freedom, people, citizen, international legislation.**Abstract.** The purpose of work is consideration of regularities of formation and development of the international legal mechanism of protection of the rights and freedoms of the person.

The author based on a wide range of the constitutional acts, documents of the UN and the regional organizations for human rights. At justification of theoretical conclusions general scientific methods in combination with other general-theoretical and special and scientific methods of knowledge, in particular, by method of the system analysis, historical, logical, and legalistic and others, the methods used in the theory of international law were applied.

Scope of the results received by the author of article is improvement of the mechanism of protection of the rights and freedoms of the person and citizen providing and guaranteeing them the rights and freedoms.

УДК 341.231.14

**К вопросу о международно-правовом механизме
защиты прав и свобод человека****Калиева Г.С.**

kalyeva-gs@mail.ru

КазНУ им. аль-Фараби, юридический факультет, г. Алматы, Республика Казахстан

Ключевые слова: Конституция РК, права, свободы, человек, гражданин, международное законодательство.**Аннотация.** Целью работы является рассмотрение закономерностей становления и развития международно-правового механизма защиты прав и свобод человека.

Автор опирался на широкий круг конституционных актов, документов ООН и региональных организаций по правам человека. При обосновании теоретических выводов применялись общенаучные методы в сочетании с иными общетеоретическими и специально-научными методами познания, в частности, метод системного анализа, исторический, логический, формально-юридический и иные, используемые в теории международного права методы.

Областью применения результатов, полученных автором статьи, является совершенствование механизма защиты прав и свобод человека и гражданина, обеспечивающего и гарантирующего их права и свободы.

Выступая как многогранно сложный механизм, институт обеспечения и защиты прав и свобод человека на сегодняшний день содержит в себе как внутрисударственные, так и международно-правовые средства. Здесь мы подразумеваем нормативно-правовые акты того или иного государства и ориентированные на их исполнение властные органы, а также международные договоры и создаваемые на их основе органы, главной задачей которых является обеспечение и реализация принятых или признанных норм.

Анализируя процесс международного регулирования прав и свобод человека в историческом

разреze, необходимо обратить внимание на тот момент, что становление и развитие рассматриваемого международного института – есть отражение процессов, которые в первую очередь свойственны национальным правовым системам и степени эффективности внутреннего механизма защиты прав и свобод. Данная область регулировалась весьма разнообразно, так как каждое государство регламентировало вопрос защиты прав и свобод человека в рамках своего внутреннего формата по-своему, что обусловило отсутствие совместимых друг с другом стандартов провозглашения и обеспечения прав личности. Не было основы для разработки общих принципов такого юридического регулирования на международном уровне.

Вплоть до середины XX века во многих странах господствовало мнение о том, что любое вмешательство извне и соответственно использование международно-правовых средств для защиты прав и свобод человека, недопустимо. Практика показала, что презумпция исключительной национальной правовой защиты оказалась недействительной, а в некоторых случаях выявила свою полную несостоятельность. Как следствие, встал вопрос о необходимости постоянного контроля со стороны международных организаций и институтов над государственными средствами обеспечения прав и свобод человека.

На современном этапе развития общечеловеческие ценности получили свое нормативное закрепление, прежде всего в принципах и нормах международного права, помимо того, что определили мировые стандарты прав и свобод человека, но также урегулировали национальные и международные механизмы их защиты.

Степень полезности и позитивности международных правозащитных механизмов в области прав и свобод человека заключается в том, что они содействуют обмену опытом между государствами в решении проблем, возникающих в данной области; делают истинно всеобъемлющими международно-правовые принципы и нормы в области прав личности; дают возможность оказывать воздействие на государства, нарушающие признанные нормы.

Развитие международного сотрудничества в области закрепления и защиты прав и свобод человека шло по двум направлениям. Первое характеризовалось разработкой и принятием общих и специальных актов в области закрепления прав человека. Второе, сотрудничеством государств в области создания реального механизма защиты прав и свобод человека, и контроля над их соблюдением. Создание комплексной системы обеспечения и защиты прав и свобод человека, зафиксированной в международно-правовых актах и во внутригосударственном законодательстве, система международных органов, наделенных функциями международного контроля за деятельностью государств в сфере обеспечения прав и свобод человека, является важнейшей функцией международного права.

Одной из особенностей развития сотрудничества государств в области прав человека на современном этапе является создание системы международного контроля над претворением в жизнь взятых ими на себя юридических обязательств. Его учреждение и функционирование является одним из наиболее значительных достижений в международном регулировании прав и свобод человека второй половины XIX века. Субъектами указанных направлений сотрудничества в области закрепления и защиты прав и свобод человека являются, в основном государства и международные межправительственные организации [1, с. 42-43].

Ученые-международники XIX века широко восприняли естественно-правовую теорию прав человека. Профессор Петербургского университета Ф. Мартенс писал, что «все образованные государства признают за человеком как таковым, безотносительно к его подданству или национальности, известные основные права, которые неразрывно связаны с человеческой личностью» [2, с. 121]. Под этими правами обычно подразумевалось право на жизнь, свободу совести и вероисповедания. По утверждению швейцарского ученого И. Блюнчли, естественные права человека «должны быть уважаемы как в мирное, так и в военное время» [2, с. 128].

Особую роль в защите прав и свобод от нарушения органами государственной власти и органами местного самоуправления, а также другими лицами играют органы судебной власти. Конституцией предусмотрен и орган, который занимается только данной проблемой – Уполномоченный по правам человека. Однако деятельность Уполномоченного по правам человека не исключает необходимости быстрее и полного исполнения конституционного положения о создании системы административного судопроизводства. Независимые и беспристрастные

административные суды - необходимое средство для укрепления законности в деятельности государственных органов управления.

Особая роль в защите прав и свобод принадлежит Президенту Республики Казахстан, как гаранту прав и свобод человека и гражданина [3, ч. 2 ст. 40]. Как глава государства Президент обладает широкими полномочиями и имеет большие возможности для выполнения этой обязанности. В его непосредственном подчинении имеется аппарат, структурные специальные подразделения, которые способствуют ему в исполнении этой государственной задачи.

Многие вопросы защиты прав и свобод человека и гражданина разрабатываются и решаются на уровне Правительства Республики Казахстан и его аппарата. В этом участвуют практически все министерства и ведомства. Например, МВД - обязано решать вопросы борьбы с преступностью, обеспечивать безопасность населения, защищать его имущественные и иные права от посягательств. Органы законодательной и исполнительной власти в Республике Казахстан также должны разрабатывать и реализовывать меры, гарантирующие политические, социальные, экономические и культурные права граждан. Одним из способов защиты гражданином своих прав является направление жалоб и заявлений в государственные органы, органы местного самоуправления, общественные объединения, руководителям предприятий, учреждений, организаций.

Действенным способом защиты гражданами своих прав и свобод нередко оказываются их обращения в редакции газет, журналов, на радио, телевидение и т.д.

Нарушенное равноправие людей нужно защищать и восстанавливать всеми средствами, предоставляемыми Конституцией и законом. В частности, каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом, - от обращения за помощью к судам, правоохранительным органам и т.д. до законной самозащиты и законного обращения в международные организации, судебные органы, добиваясь не только восстановления нарушенных прав, но и возмещения вызванного этим нарушением материального и морального ущерба.

Пакты о правах человека и другие договоры (конвенции), являющиеся источниками международного гуманитарного права, предусматривают комплексную систему обеспечения и защиты, зафиксированных в этих актах и во внутригосударственном законодательстве прав и свобод.

Существенное отличие пактов и основанных на них документов от Всеобщей декларации прав человека проявляется в стремлении в максимально возможной мере гарантировать провозглашаемые права [2, с. 364].

В соответствии с положениями международных договоров сложилась определенная система межгосударственных органов, наделенных функциями международного контроля за деятельностью государств в сфере обеспечения прав человека.

Согласно ст. 55 Устава, ООН содействует «всеобщему уважению и соблюдению прав человека и основных свобод для всех, без различия расы, пола, языка и религии» [4]. Соответствующие полномочия от имени ООН осуществляет Экономический и Социальный Совет, компетентный делать рекомендации. Под его руководством действует Комиссия по правам человека.

Отдельные конвенции предусмотрели создание специальных органов. В их числе: Комитет по правам человека – на основании Пакта о гражданских и политических правах; Комитет по правам ребенка – на основании Конвенции о правах ребенка; Комитет по ликвидации расовой дискриминации – на основании Конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации; Комитет против пыток – на основании Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных и унижающих достоинство видов обращения и наказания.

Государства, участвующие в пактах и конвенциях, обязались на регулярной основе представлять в соответствующий комитет доклады о состоянии в области прав человека и о принимаемых мерах с целью прогресса в реализации прав.

Пакты о правах человека и другие международные акты обеспечивают правовую защиту провозглашаемых прав и свобод, причем, с одной стороны, фиксируют обязательства государств по внедрению национальных средств защиты, а с другой – вводят и прямо регламентируют международные средства защиты [2, с. 366].

Государства -участники ОБСЕ в Итоговом документе Венской встречи от 15 января 1989 года выразили намерение обеспечивать эффективные средства правовой защиты и определили их конкретное содержание применительно к взаимоотношениям компетентных органов государства с теми, кто заявляет, что их права нарушены.

Исходное положение о национальном внутригосударственном механизме было впервые сформулировано в ст. 8 Всеобщей декларации прав человека: Каждый человек имеет право на эффективное восстановление в правах компетентными национальными судами в случае нарушения ее основных прав, предоставленных ему конституцией или законом [2, с. 366].

С каждым годом Республика Казахстан разносторонне входит и участвует в делах мирового сообщества. основополагающий принцип этого сообщества – суверенное равенство государств. С кантовских идей к вечному миру этот принцип диктует: не поступать государствам по отношению к другим государствам так, как не должно, чтобы поступали по отношению к нему как государству. К сожалению, и в начале XXI века этот императив международного права продолжает попирается «законами джунглей», правом силы.

Современное международное право призвано определять справедливый правопорядок в сообществе государств и солидарных наций, а новым независимым государствам помогает проходить испытание суверенитета на жизнестойкость и способность защищать права и свободы своих граждан, правопорядок в стране.

Нормы международного права и нормы внутригосударственного права реально соотносятся как «пересекающиеся параллели», когда две правовые системы могут то сходиться, то расходиться. Главным критерием потенциальной сопряженности правил международных договоров для Республики с нормами национального законодательства был и остается критерий соответствия и тех, и других Конституции Казахстана. Она гарантирует суверенитет государства процедурой ратификации Парламентом международных договоров Республики. Венская конвенция о праве международных договоров (1969 г.), к которой Казахстан присоединился 31 марта 1993 года, порядок исполнения договоров оставляет на усмотрение государств [5, ст. 4].

Несоответствующие нормам Конституции законы, иные нормативные правовые акты, международные договоры и другие обязательства Республики не могут входить в систему действующего в стране права и таковым не являются [3, ч. 1, ст. 4].

Не случайно, международные договоры, признанные не соответствующими Конституции Республики Казахстан, не могут быть подписаны либо, соответственно, ратифицированы и введены в действие.

За годы независимости Казахстан ратифицировал, т.е. придал приоритетное значение по отношению к нормам национального законодательства, правилам более чем 350 международных договоров и еще к полусотне присоединился посредством принятия различных актов.

12 мая 2002 года Правительство приняло постановление № 516 «О создании межведомственной комиссии по вопросам инвентаризации международных договоров Республики Казахстан» и утвердило положение об этой комиссии. Одной из функций комиссии является выработка предложений по вопросам целесообразности участия Республики Казахстан в международных договорах и при необходимости – предложений о внесении изменений и дополнений в них либо о денонсации международных договоров в зависимости от их «соответствия национальным интересам, действующему законодательству и проводимым реформам» [6].

Полагаем, необходимо ввести обязательную экспертизу проектов законов Республики на предмет их корреспондирования требованиям ратифицированных Казахстаном международно-правовых договоров и конвенций, особенно документов ЕЭС и СНГ, а также Шанхайской организации сотрудничества.

Не иначе, как посредством Конституции может существовать и осуществляться связь национальной правовой системы с современным международным правом. Трансмиссионная функция Конституции вытекает из природы ее верховенства на всей территории независимой страны и обязательного соответствия элементов действующего национального права конституционным нормам. С другой стороны, общие положения об основах конституционного строя Республики, нормы о правах и свободах человека и гражданина закреплены Конституцией

Казахстана в соответствии со стандартами основополагающих документов современного международного права. При этом, человек, его жизнь, права и свободы, являются для Республики «высшими ценностями» [3, ст. 1].

Международное право, олицетворяющее тенденции интеграции, универсализации и глобализации в мире и действующее национальное право, которое воплощает политическую, экономическую и культурную самостоятельность и самоопределение народов планеты неразрывно связаны. Они соотносятся как общее и особенное. Без человеческого особенного не будет гуманного общего.

Стоит отметить следующий факт. Не умаляя значения соответствующих стандартов, заметим, что не они сегодня в центре научных споров, а практика их применения. Для полного уяснения сущности и значения стандартов необходимо уяснить формы и способы деятельности международных судебных и иных гарантирующих и консультативных органов.

Таким образом, исследование проблем регулирования защиты прав человека осуществляется в самых разнообразных аспектах. Одним из таких аспектов является выявление и уяснение механизма правового регулирования защиты прав человека. Это направление не без оснований можно рассматривать в качестве генеральной линии в современных исследованиях в теории прав человека. И главная задача здесь заключается в том, чтобы установить и обосновать сущностные характеристики защиты прав человека, после чего только и появляется возможность определить границы и предмет единого универсального механизма осуществления защиты, включающего в себя, как в единую систему, международные и внутригосударственные средства и методы регулирования.

С момента возникновения понятия прав человека появилась обоснованная тенденция рассматривать их как естественное, неотъемлемое качество, принадлежащее каждому человеку с рождения, вытекающее из самой человеческой природы как выражение достоинства, присущего человеческой личности. С другой стороны, нельзя отрицать, что права человека находят свое закрепление через гарантирование их в правовых нормах, будь то внутренних или международных.

В качестве рекомендаций, направленных на улучшение структуры и организации международных институтов в области прав и свобод человека, уточнение их полномочий и повышении эффективности, мы предлагаем следующее:

1) Международные органы правомочны принимать решения не только по процедурным и организационным вопросам, но и по существу обязательств в области прав человека. В последнее время в мире все больше укрепляется мнение о том, что они могут не только оценивать внутреннее положение в государствах-участниках, но и давать конкретные рекомендации. Необходимо определить и закрепить нормативный статус таких рекомендаций и заключений.

2) В отношении грубых и массовых нарушений прав человека необходимо предусмотреть процедуру, по которой была бы возможна не только общая оценка внутреннего положения, но и принятие обязательных к исполнению решений, обеспеченных соответствующими санкциями ООН. В перспективе в отношении нарушений прав человека, признанных международными уголовными преступлениями, эту роль должен играть создаваемый Международный уголовный суд.

3) Для обеспечения своевременного рассмотрения докладов и изучения ситуации в той или иной стране, вне зависимости от того, представлен или не представлен официальный доклад, необходимо рассмотреть имеющийся положительный опыт. В настоящее время уже имеется ряд прецедентов по такому рассмотрению ситуаций в отдельных региональных и договорных органах ООН.

В качестве легитимных источников информации должна рассматриваться не только официальная информация государств-участников, но и информация, поступающая от специализированных международных, межгосударственных и неправительственных организаций, других заинтересованных учреждений и физических лиц.

4) Необходима дальнейшая интеграция индивида в качестве субъекта международного права, т.е. индивид должен получить полный *locus standi* в рамках всех основных международных процедур в области прав человека. Это можно осуществить путем разработки соответствующих

дополнительных протоколов к уже имеющимся договорам (конвенциям).

5) На наш взгляд, в настоящее время нецелесообразно создавать новые международные стандарты, предусматривающие образование международных наблюдательных органов. Логичнее будет наоборот осуществить конвергенцию дублирующих и взаимодополняющих органов. Значительную роль в этом могут сыграть регулярные встречи председателей договорных органов, которые должны быть наделены полномочиями принимать обязательные решения по широкому кругу вопросов.

6) Успешный опыт создания и функционирования Европейской системы защиты прав человека следует распространить не только на другие региональные структуры, но и со всей тщательностью изучить ее опыт на универсальном уровне.

ЛИТЕРАТУРА

- [1] Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т.1. С. 340.
[2] Международное право. Учебник для вузов. Ответственные редакторы – проф. Г.В. Игнатенко и проф. О.И. Тиунов. – М: Издательская группа НОРМА – ИНФРА. М, 1999 – 584 с.
[3] Конституция Республики Казахстан 1995 года // ИС Параграф. www.kz.
[4] Устав ООН // ИС Параграф. www.kz
[5] Венская конвенция о праве международных договоров (1969 г.) // ИС Параграф. www.kz
[6] Постановление № 516 «О создании межведомственной комиссии по вопросам инвентаризации международных договоров Республики Казахстан» // ИС Параграф. www.kz

Адамның құқықтары мен бостандықтарын қорғау тетіктерін халықаралық-құқықтық тетіктері туралы мәселе

Қалиева Г. С.

kalieva-gs@mail.ru

әл-Фараби атындағы Қазақ Ұлттық Университеті заң факультетінің кеден, қаржы және экологиялық құқық кафедрасының доценті, заң ғылымдарының кандидаты, Алматы қаласы, Қазақстан Республикасы

Тірек сөздер: ҚР Конституциясы, құқық, бостандық, адам, азамат, халықаралық заңнама

Аннотация. Мақсаты адамның құқықтары мен бостандықтарын қорғау тетіктерін халықаралық-құқықтық тетіктерінің қалыптасуы мен даму заңдылықтарын қарастыру болып табылады.

Автор адам құқықтары бойынша көптеген конституциялық актілер, жергілікті ұйымдар мен БҰҰ құжаттарына сүйенген. Теоретикалық негіздеулер кезінде жалпығылыми тәсілдер өзге жалпытеориялық және арнайы ғылыми танымдар тәсілдерімен бірге, жекелей алғанда, жүйелілік талдау тәсілін, тарихи, логикалық, формалды құқықтық және халықаралық құқық тәсілдерін қолданады.

Мақала авторымен алынған нәтижелерді қолдану аясы адам мен азаматтың құқықтары мен бостандықтарына кепілдік беретін, олардың құқықтары мен бостандықтарын қорғау тетіктерін жетілдіру болып табылады.

Сведения об авторе:

Қалиева Гүлмира Садуақасовна – к.ю.н., доцент кафедры таможенного, финансового и экологического права юридического факультета Казахского национального университета имени аль-Фараби. Город Алматы, Казахстан. Kalieva-gs@mail.ru

Телефон: 87012696245

Қалиева Гүлмира Садуақасовна - әл-Фараби атындағы Қазақ Ұлттық Университеті заң факультетінің кеден, қаржы және экологиялық құқық кафедрасының доценті, заң ғылымдарының кандидаты, Алматы қаласы, Қазақстан Республикасы, Kalieva-gs@mail.ru

Телефон: 87012696245

Kalyeva Gulmyra Saduakasovna,

Candidate of Law, associate professor of the Department of Customs, Financial and Ecological Law of the Law Faculty of the Kazakh National University named after al-Farabi. Kalieva-gs@mail.ru

Tel.: 87012696245

**PUBLICATION ETHICS AND PUBLICATION MALPRACTICE
IN THE JOURNALS OF THE NATIONAL ACADEMY OF SCIENCES
OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN**

For information on Ethics in publishing and Ethical guidelines for journal publication see <http://www.elsevier.com/publishingethics> and <http://www.elsevier.com/journal-authors/ethics>.

Submission of an article to the National Academy of Sciences of the Republic of Kazakhstan implies that the work described has not been published previously (except in the form of an abstract or as part of a published lecture or academic thesis or as an electronic preprint, see <http://www.elsevier.com/postingpolicy>), that it is not under consideration for publication elsewhere, that its publication is approved by all authors and tacitly or explicitly by the responsible authorities where the work was carried out, and that, if accepted, it will not be published elsewhere in the same form, in English or in any other language, including electronically without the written consent of the copyright-holder. In particular, translations into English of papers already published in another language are not accepted.

No other forms of scientific misconduct are allowed, such as plagiarism, falsification, fraudulent data, incorrect interpretation of other works, incorrect citations, etc. The National Academy of Sciences of the Republic of Kazakhstan follows the Code of Conduct of the Committee on Publication Ethics (COPE), and follows the COPE Flowcharts for Resolving Cases of Suspected Misconduct (http://publicationethics.org/files/u2/New_Code.pdf). To verify originality, your article may be checked by the originality detection service Cross Check <http://www.elsevier.com/editors/plagdetect>.

The authors are obliged to participate in peer review process and be ready to provide corrections, clarifications, retractions and apologies when needed. All authors of a paper should have significantly contributed to the research.

The reviewers should provide objective judgments and should point out relevant published works which are not yet cited. Reviewed articles should be treated confidentially. The reviewers will be chosen in such a way that there is no conflict of interests with respect to the research, the authors and/or the research funders.

The editors have complete responsibility and authority to reject or accept a paper, and they will only accept a paper when reasonably certain. They will preserve anonymity of reviewers and promote publication of corrections, clarifications, retractions and apologies when needed. The acceptance of a paper automatically implies the copyright transfer to the National Academy of sciences of the Republic of Kazakhstan.

The Editorial Board of the National Academy of sciences of the Republic of Kazakhstan will monitor and safeguard publishing ethics.
