

Статья 5 Европейской
Конвенции о защите прав
человека и основных свобод:
защита права на свободу и
личную неприкосновенность

Анна Деменева, консультант аппарата
Уполномоченного по правам человека
Свердловской области

Цели статьи 5 Конвенции:

- провозгласить право на индивидуальную свободу (общий запрет на лишение свободы);
- определить круг ситуаций, в которых право может быть ограничено при осуществлении государством принудительных действий (исключения);
- Защитить индивидов от произвольного лишения свободы;
- предусмотреть условия (процессуальные гарантии), которые должны соблюдаться в случае лишения свободы

государство обязуется не лишать никого свободы, кроме как в случаях, предусмотренных статьей 5(1) и в порядке, предусмотренном законом (национальный закон и части 2-5 Конвенции)

Структура статьи 5 Конвенции:

Часть 1 – общий запрет на лишение свободы и исчерпывающий перечень случаев, когда лишение свободы обоснованно

Часть 2, 3, 4, 5 - минимальные процедурные гарантии при лишении свободы

Автономные понятия в ст. 5:

- «лишение свободы» - содержание под стражей, различные виды ареста и задержания, при применении которых человек изолируется от общества, не может выполнять свои служебные обязанности, передвигаться по своему усмотрению и общаться с неограниченным кругом лиц

Гарантии статьи 5 Конвенции применяются с момента *фактического* лишения свободы

АВТОНОМНЫЕ ПОНЯТИЯ (продолжение)

Конвенция

- «Арест»



- «Задержание»



УПК РФ

- Задержание как мера процессуального принуждения
- Заключение под стражу в качестве меры пресечения

«арест» (arrest) трактуется в Конвенции как первоначальный акт задержания кого-то по подозрению в причастности к преступлению (то, что на русском называется задержание).

«задержание» (detention) переводится на русский как «задержание», но на самом деле означает досудебное содержание под стражей, то есть то, что в русском языке называется «арест».

АВТОНОМНЫЕ ПОНЯТИЯ (окончание)

Понятие законности по статье 5

Конвенции имеет 2 составляющие:

- «законное задержание или заключение под стражу» - материальный аспект (основания, предусмотренные для лишения свободы национальным законодательством и Конвенцией) (п .1)
- «в порядке, установленном законом» - процессуальный аспект (пп. 2-4)

Законность в прецедентном праве ЕСПЧ

- прецедентная практика Суда содержит определенные критерии национального закона – норма, на основании которой лицо лишают свободы, должна быть доступной и точно сформулированной
- В деле *Varanowskiy v. Poland* в п. 50 Европейский суд по правам человека указал:
 - «выражения «законный» и «в порядке, установленном законом» в части 1 статьи 5 преимущественно относятся к национальному законодательству и устанавливают обязательство соблюдать его
 - материальные и
 - процессуальные нормы.
- В целом толкование и применение внутригосударственных законов это задача национальных органов власти, прежде всего, судов
- НО в случаях несоблюдения национальных законов, а соответственно, нарушения Конвенции, Европейский суд может и должен использовать определенные полномочия для проверки соблюдения национального законодательства

При рассмотрении вопроса, соблюдена ли «законность» в соответствии со статьей 5 Конвенции, ЕСПЧ исследует:

- Имелись ли основания для лишения свободы в национальном законодательстве
- Соблюдена ли процедура лишения свободы, предписанная национальным законодательством
- Имелись ли основания для лишения свободы, предусмотренные Конвенцией (перечень оснований – исчерпывающий)
- Соблюдены ли гарантии чч.2-5 ст. 5.

Основания лишения свободы по ч. 1 ст. 5

- ч. 1 ст. 5 содержит исчерпывающий перечень обстоятельств, когда свобода лица может быть ограничена
- Это означает, что если лишение свободы нельзя объяснить ссылкой на какое-то из перечисленных в части 1 статьи 5 обстоятельств, то лишение свободы будет осуществлено в нарушение Конвенции
- в национальном законодательстве также д.б. основание для лишения свободы (например, бродяжничество в РФ – не основание для лишения свободы)

Основания ч.1 статьи 5 Конвенции: п. а)

а) законное содержание под стражей лица,
осужденного компетентным судом

! Важно: не обжалуется со ссылкой на данный
пункт приговор национального суда

Пример нарушения п. «а» ч. 1 ст. 5 – Ассанидзе
против Грузии, постановление ЕСПЧ от 8
апреля 2004 г.

п. «б» ч.1 ст. 5 Конвенции: два основания

- Законное задержание или заключение под стражу (арест) лица за
 - неисполнение вынесенного в соответствии с законом решения суда или
 - с целью обеспечения исполнения любого обязательства, предписанного законом
- как только лицо исполнит данную обязанность, основание заключения под стражу, предусмотренное п. б), перестанет существовать.

Примеры по п. «б» ч.1 ст. 5

- Задержание с целью установления личности
- Привод свидетеля, если он не является на процесс
- В деле *Benham v. the UK* (10/06/1996) – заключение под стражу вследствие неуплаты налога подпадает под п. b), так как заключение под стражу имело целью обеспечение исполнения лежащей на заявителе обязанности уплатить налог.
- В деле *Steel and others v. UK* (23 сентября 1998) – законность заключения под стражу за отказ подчиниться требованию соблюдать публичный порядок также подпадает под действие данного пункта

п. «с» ч. 1 статьи 5 Конвенции - лишение
свободы до осуждения

- обоснованное подозрение в совершении правонарушения
- в целях предотвращения совершения правонарушения
- с целью помешать скрыться после совершения правонарушения

п. «с» ч. 1 статьи 5 Конвенции –
применение меры пресечения

1. риск, что лицо, которому предъявлено обвинение, не появится на суде;
2. риск, что лицо, которому предъявлено обвинение, в случае освобождения предпримет действия, чтобы помешать отправлению правосудия;
3. либо совершит дальнейшие правонарушения;
4. нарушит общественный порядок

Требования ЕСПЧ при применении п. «с» ч. 1 статьи 5

- «наличие разумного подозрения»: наличие фактов или сведений, которые убедили бы независимого наблюдателя, что соответствующее лицо могло совершить преступление;
- указание конкретных фактических обстоятельств, подтверждающих основания, указанные в п. «с» и национальном законодательстве

(Смирновы против России, ч. 1 статьи 108 УПК РФ)

п. «d» ч. 1 статьи 5 Конвенции:

- «Заключение под стражу несовершеннолетнего лица на основании законного постановления для воспитательного надзора или его законное заключение под стражу, произведенное с тем, чтобы оно предстало перед компетентным органом»
 - Для того, чтобы заключение под стражу для воспитательного надзора соответствовало Конвенции, оно должно приводить к эффективному применению воспитательного режима путем помещения несовершеннолетнего лица в специализированную среду, открытую или закрытую.

п. «е» ч. 1 ст. 5 Конвенции

- Законное заключение под стражу лиц с целью предотвращения распространения инфекционных заболеваний, а также законное заключение под стражу душевнобольных, алкоголиков, наркоманов или бродяг
 - Заключение в соответствии с данным пунктом алкоголиков: в деле *Witold Litwa v. Poland* (4 апреля 2000 г.) Европейский суд по правам человека указал, что лицо в состоянии алкогольного опьянения не автоматически подпадает под действие статьи 5. Лишь те, чье поведение под влиянием алкоголя представляет угрозу для публичного порядка или для них самих, даже если не был поставлен диагноз алкоголизма, могут быть заключены под стражу в целях защиты общества или в их собственных интересах, например, для защиты их здоровья или личной безопасности

п. «f» ч. 1 ст. 5 Конвенции

- законное задержание или заключение под стражу лица с целью предотвращения его незаконного въезда в страну или лица, против которого принимаются меры по его высылке или выдаче.
- Конвенция не регулирует миграцию иностранцев. НО
- п. «f» содержит гарантии для иностранцев в случае их задержания или ареста

Законность задержания по процедуре (минимальные процедурные гарантии)

Часть 2 - применима не только к лишению свободы в рамках уголовного процесса, но и в рамках иных процессов

Часть 3 – гарантия защиты прав лица, задержанного в соответствии с п. с) части 1 статьи 5

Часть 4 – инициирование процесса обжалования законности задержания

Часть 5 – гарантии компенсации за незаконное задержание

Возможные «жертвы» нарушения

- Подозреваемый
- Обвиняемый
- Лицо, отбывающее наказание в виде лишения свободы
- Лицо, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении
- Военнослужащий
- Несовершеннолетний, совершивший преступление до достижения возраста уголовной ответственности
- Лицо с психическими расстройствами

ч. 2 – Каждому арестованному незамедлительно сообщаются на понятном ему языке причины его ареста и любое предъявленное ему обвинение

- Незамедлительность - В деле Мюррей против Великобритании заявитель была задержана в 7 утра и допрошена между 8.20 и 9.35 утра, и ЕС признал, что подобный срок подходит под понятие незамедлительности.
- Форма - не требуется, чтобы причины и основания были сообщены задержанному лицу в какой-либо форме
- не обязательно сообщать лицу полный перечень обвинений, поскольку к моменту задержания он может еще не сложиться.
- Типичные нарушения
 - Дача показаний в качестве свидетеля, которые в впоследствии может быть использованы против него

Часть 2 применяется во всех случаях задержания

Процессуальные гарантии в части 3 статьи 5:

- Относится только к п. с) ч. 1 ст. 5
- прокуратура очевидно не является судебным органом, которая должна осуществлять функции принятия решения о законности лишения свободы (Губер против Швейцарии, и др.)
- Незамедлительность – обычно свыше двух суток
- Оправдывающие обстоятельства – в деле Костер против Нидерландов признано нарушение статьи 5.3 несмотря на то, что доставлению задержанного в военный суд пять дней препятствовали военные маневры. Несомненно, такой же отклик Суда встретит и ссылка национальных властей на нехватку судей.

Процессуальные гарантии в части 4 статьи 5:

- Рассмотрение вопроса только судом
- «безотлагательно» - не так категорично, как требование о незамедлительности, так как правовые вопросы, возникающие при рассмотрении в соответствии с частью 4 статьи 5 могут оказаться сложнее. В некоторых случаях Суд признавал отвечающим требованиям безотлагательности срок 1-2 недели.
- Разница с частью 3 также и в том, что часть 3 – это автоматический судебный контроль по инициативе властных органов, а часть 4 – право лица на инициирование такой проверки правомерности задержания

Длительность содержания под стражей

- Вопрос срока содержания под стражей не может быть разрешен абстрактно;
- Продление содержания под стражей – реальное требование публичного интереса, который несмотря на презумпцию невиновности перевешивает принцип уважения прав личности
- Установленный национальным законодательством максимальный срок не имеет для ЕСПЧ решающего значения

Практика по ч. 3 статьи 5 в отношении России:

Калашников против России

Смирновы против России

Белевицкий против России

Худоеров против России

Худобин против России

«Государство не привело относимых и достаточных причин, оправдывающих содержание под стражей и продление данной меры»

Процессуальные гарантии части 5 статьи 5 – каждый, кто стал жертвой ареста или заключения под стражу в нарушение положений настоящей статьи, имеет право на компенсацию

- Данный пункт гарантирует право на компенсацию жертвам ареста или заключения под стражу, произведенное с нарушением статьи 5:
 - Не имелось оснований для лишения свободы
 - Имелись основания, но не соблюдены процедурные гарантии
 - Не имелось оснований и не соблюдены процедурные гарантии.