



ДЕМОКРАТИЧЕСКИЕ ПРАВА И ПРАВА НА
УЧАСТИЕ: СВОБОДА ВЫРАЖЕНИЯ,
СВОБОДА СМИ, АССОЦИАЦИИ И
СОБРАНИЙ

Февраль, 2021

При поддержке



British Embassy
Nur-Sultan



ДАВАЙТЕ ПОВТОРИМ: КАК РАБОТАЮТ ГРАЖДАНСКИЕ И ПОЛИТИЧЕСКИЕ ПРАВА?

- Абсолютные права
- Ограниченные права
- Квалифицированные права

- *Права, не допускающие отступлений (неотъемлемые права)*
- *Права, от которых допускаются отступления*

ПОНИМАНИЕ ПРАВ

Права действуют пятью разными способами. У каждого свой тест:

- Абсолютный запрет на вмешательство
- Абсолютная необходимость
- Строгая необходимость
- Необходимость в демократическом обществе
- Целесообразность в общественных интересах

ОСНОВНЫЕ ПРИНЦИПЫ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА

“Живой инструмент”

- Договоры по правам человека являются динамическими документами
- Это “живые инструменты”, которые должны толковаться в соответствии с современными условиями

ОСНОВНЫЕ ПРИНЦИПЫ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА

“Практичные и Эффективные”

- Права не иллюзорны и не бессмысленны
- Они должны быть практичными и эффективными
- Следовательно, они должны быть обоснованы и эффективны в национальном законодательстве

ОГРАНИЧЕНИЕ ПРАВ

- Любое ограничение гражданских и политических прав должно быть предусмотрено законом: *Законность*
- Ограничение должно быть оправдано одной из признанных целей: *Обоснование*
- Необходимо показать, что ограничение «необходимо в демократическом обществе»: *Необходимость и соразмерность*
- Никакая оговорка к правам не может применяться дискриминационным образом: *Недискриминация*

ПРИЗНАННЫЕ ОСНОВАНИЯ ДЛЯ ОГРАНИЧЕНИЯ ПРАВ: ОБОСНОВАНИЕ

Основания включают:

- (i) защиту прав и свобод других лиц
- (ii) национальную безопасность
- (iii) общественную безопасность
- (iv) общественное здравоохранение и нравственность
- (v) предотвращение общественных беспорядков или преступлений
- (vi) экономическое благополучие страны

Если обоснования для ограничений не были прямо указаны, то по ним невозможно сделать выводы

«НЕОБХОДИМОСТЬ В ДЕМОКРАТИЧЕСКОМ ОБЩЕСТВЕ»: НЕОБХОДИМОСТЬ И ПРОПОРЦИОНАЛЬНОСТЬ

Ограничение должно:

- (a) удовлетворять насущную социальную потребность
- (б) иметь очень вескую причину
- (с) быть пропорциональным

Демократическое общество основано на концепциях
«плюрализма, терпимости и широты взглядов»

ПРОПОРЦИОНАЛЬНОСТЬ

Пропорциональность должна:

- Как можно меньше нарушать рассматриваемое право
- Быть тщательно разработана для достижения поставленных целей

Они не должны быть произвольными, несправедливыми или основанными на иррациональных соображениях

Пропорциональность требует определения того, является ли вмешательство, направленное на продвижение законной государственной политики:

- недопустимо широко в применении; или
- возлагает чрезмерное или необоснованное бремя на определенных лиц

НЕОБХОДИМОСТЬ И ПРОПОРЦИОНАЛЬНОСТЬ

Конкурирующие права:

Относительная важность защищаемого права: аспекты некоторых прав защищены лучше, чем другие. Например, право СМИ на свободу слова; уголовное преследование геев в связи с их ориентацией; переписка заключенных со своими адвокатами; слежка - опасность разрушения демократии под видом попытки ее сохранить.

Право на справедливое судебное разбирательство может преобладать над правом на свободу слова; или религии было отдано предпочтение праву на выражение мнения.

Конкурирующие интересы:

Чтобы дать конкурирующему интересу (например, предупреждение преступности) преимущество над правом человека, должен соблюдаться фундаментальный статус защищаемого права, а необходимость и пропорциональность конкурирующего интереса должны быть твердо установлены.

ПРИМЕР

Согласно конституции Ирландии аборт запрещен. Служба консультирования женщин не может предоставлять беременным женщинам информацию о законных услугах по прерыванию беременности в других юрисдикциях. Беременные женщины из Ирландии, желающие прервать беременность, едут в Великобританию.

Консультационная служба утверждает, что запрет на предоставление информации является непропорциональным вмешательством в их право на свободу выражения мнения.

Как вы думаете, они правы?

ДИСКРИМИНАЦИЯ

Различие будет считаться дискриминационным, если:

1. не имеет объективного и разумного обоснования;
2. у него нет очень веской причины как таковой;
3. оно непропорционально.

СВОБОДА ВЫРАЖЕНИЯ

Статья 19, МППГП ICSSPR

1. Каждый человек имеет право беспрепятственно придерживаться своих мнений.

2. Каждый человек имеет право на свободное выражение своего мнения; это право включает свободу искать, получать и распространять всякого рода информацию и идеи, независимо от государственных границ, устно, письменно или посредством печати или художественных форм выражения, или иными способами по своему выбору.

3. Пользование предусмотренными в пункте 2 настоящей статьи правами налагает особые обязанности и особую ответственность. Оно может быть, следовательно, сопряжено с некоторыми ограничениями, которые, однако, должны быть установлены законом и являться необходимыми:

- a) для уважения прав и репутации других лиц;
- b) для охраны государственной безопасности, общественного порядка, здоровья или нравственности населения.

СВОБОДА СЛОВА ЗАЩИЩАЕТ ДЕМОКРАТИЮ

- Одна из важнейших основ демократического общества, без которой может быть невозможно пользоваться многими другими правами, защищаемыми международным правом прав человека.
- СМИ, в частности, подразумевают особую защиту из-за своей роли общественного сторожевого пса
- Ограничения свободы выражения мнения подвергаются очень тщательной проверке и должны быть убедительно установлены

ВСЕ ЛИ ФОРМЫ ВЫРАЖЕНИЯ МНЕНИЙ ОДИНАКОВО ЗАЩИЩЕНЫ?

- **Общественные интересы и политическое выражение мнения**
- **Выражение морали и религиозных убеждений**
- **Художественное выражение**
- **Коммерческая речь**
- **Бесполезная и оскорбительная речь**

КРИТИКА ПОЛИТИКОВ И ГОСУДАРСТВЕННЫХ ДОЛЖНОСТНЫХ ЛИЦ

- Лица, которые занимают пост, всегда должны быть открыты для критики
- Пределы приемлемой критики шире, чем в отношении частного лица
- Попытки подавить такую критику равносильны политической цензуре
- Поведение политика может быть значимым фактором при оценке его способности выполнять политические функции. Оно также должно быть предметом комментариев

ПРИМЕР

О - журналист и редактор периодического журнала. Он осужден за оскорбление правого политика, который также является лидером политической партии.

В статье упоминается выступление политика, в котором он хвалил всех солдат, воевавших во время Второй мировой войны. Затем О описывает политика как «идиота», но не «нациста».

Приемлемо ли так критиковать политиков?

ОБЩЕСТВЕННЫЕ ИНТЕРЕСЫ, ПОЛИТИЧЕСКИЕ ВЫРАЖЕНИЯ И ПОДСТРЕКАТЕЛЬСТВА К НАСИЛИЮ, ИЛИ

КОГДА ВЫ ТЕРЯЕТЕ ПРАВО НА СВОБОДУ СЛОВА?

- Политические выступления в контексте террористической деятельности могут быть ограничены, однако контекст решает все.
- Как правило, высказывания, не содержащие подстрекательства к ненависти и подстрекательства к насилию, являются законными и, более того, нуждаются в защите.

ОГРАНИЧЕНИЯ СВОБОДЫ ВЫРАЖЕНИЯ МНЕНИЯ, ИЛИ ЧТО ТУДА НЕ ВКЛЮЧЕНО

- Только добровольно предоставленная информация защищена
- Нет общего права доступа к информации, хотя может быть, эта тенденция меняется?

Право включает доступ к информации, касающейся частной жизни физических лиц

ПРАВДА, МНЕНИЯ И ДЕЙСТВИЯ В РАМКАХ “ДОБРОСОВЕСТНОСТИ”

Свобода выражения мнений защищает право:

- критиковать,
- размышлять,
- иметь мнение и
- выносить оценочные суждения.

Это не ограничивается «правдивыми» утверждениями.

В отношении политического выражения - после того, как утверждения представлены как факт, необходимо установить, что автор:

- действовал добросовестно,
- действовал по стандартам профессиональной журналистики,
- стремился выполнить обязательство по проверке фактов.

ПРИМЕР

Журналист публикует в газете две статьи, в которых говорится о жестокости полиции и о том, что неназванные офицеры - это «звери в форме». Ему рассказали о парализованной жертве жестокости полиции, и он написал о ней. Журналист сообщает о множестве неизвестных жертв избиений и издевательств со стороны полиции. В статье он призывает к созданию эффективного органа по рассмотрению жалоб на действия полиции. Оказывается, история о парализованной жертве не соответствует действительности.

Он обвинен в клевете в отношении неуказанных сотрудников полиции и оштрафован.

Нарушает ли обвинительный приговор его право на свободу выражения мнения?

ОБЯЗАННОСТИ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

- Свобода выражения мнения влечет за собой “*особые обязанности и ответственность*” (см. Статью 19)
- О каких обязанностях и ответственности идет речь?
- Кто пользуется свободой выражения (или пытается) и каковы их обязанности и ответственность?
- Какие технические средства используются для реализации свободы выражения мнения? Например, писать в малоизвестном журнале отличается от того, чтобы транслировать тот же материал по телевидению в прайм-тайм.

ОГРАНИЧЕНИЯ СВОБОДЫ ВЫРАЖЕНИЯ МНЕНИЯ: *ОХЛАЖДАЮЩИЙ ЭФФЕКТ*

- Предотвращение публикации
- Цензура
- Судебные разбирательства по диффамации
- Защита журналистских источников
- Уголовные наказания

Уголовное право как препятствие для свободы выражения мнения: может ли свобода выражения мнения оправдывать нарушение закона?

- Криминализация контактов с террористами

ОБОСНОВАНИЕ ОГРАНИЧЕНИЯ СВОБОДЫ ВЫРАЖЕНИЯ МНЕНИЯ

- Национальная безопасность
- Территориальная целостность
- Общественная безопасность
- Предупреждение беспорядков или преступлений
- Защита здравоохранения или нравственности
- Защита репутации или прав других лиц
- Предотвращение разглашения конфиденциальной информации
- Поддержание авторитета и беспристрастности судебной власти

СВОБОДА ВЫРАЖЕНИЯ МНЕНИЯ И КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТЬ

- Свобода выражения мнения может противоречить осуществлению других не менее важных прав, например, праву на конфиденциальность.
- Пропорциональные законы о диффамации, защищающие права на неприкосновенность частной жизни и репутацию других, могут ограничивать свободу слова.

СВОБОДА ВЫРАЖЕНИЯ МНЕНИЯ И ЗАПРЕТ НА ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ПРАВАМИ

- Статья 5 МПГПП запрещает злоупотребление правом для нарушения прав других лиц
- Права человека требуют, чтобы пропаганда национальной, расовой или религиозной ненависти, представляющая собой подстрекательство к дискриминации, вражде или насилию, была запрещена законом
- Взаимосвязь между свободой выражения мнения и криминализацией прославления терроризма и апологетов терроризма
- Требуется подстрекательство к насилию

ПРИМЕР: НАРУШЕНИЕ ПРАВ

Заявитель является членом ультра правой политической партии. Он вывешивает в своем окне большой плакат с фотографией горящих башен-близнецов с надписью «Долой Ислам из Британии - защитите британский народ» и символом полумесяца и звезды на запрещающем знаке. Заявитель признан виновным в нарушении общественного порядка. Он утверждает, что плакат относился к исламскому экстремизму и не был оскорбительным или уничижительного характера, и что его осуждение было нарушением его права на свободу выражения мнения.

Прав ли он?

ПРАВО НА АССОЦИАЦИИ И МИРНЫЕ СОБРАНИЯ

СТАТЬЯ 21, МПГПП

Признается право на мирные собрания. Пользование этим правом не подлежит никаким ограничениям, кроме тех, которые налагаются в соответствии с законом и которые необходимы в демократическом обществе в интересах государственной или общественной безопасности, общественного

СТАТЬЯ 22, МПГПП

1. Каждый человек имеет право на свободу ассоциации с другими, включая право создавать профсоюзы и вступать в таковые для защиты своих интересов.
2. Пользование этим правом не подлежит никаким ограничениям, кроме тех, которые предусматриваются законом и которые необходимы в демократическом обществе в интересах государственной или общественной безопасности, общественного порядка, охраны здоровья и нравственности населения или защиты прав и свобод других лиц. Настоящая статья не препятствует введению законных ограничений пользования этим правом для лиц, входящих в состав вооруженных сил и полиции.
3. Ничто в настоящей статье не дает право Государствам, участвующим в Конвенции Международной организации труда 1948 года относительно свободы ассоциаций и защиты права на организацию, принимать законодательные акты в ущерб гарантиям, предусматриваемым в указанной Конвенции, или применять закон таким образом, чтобы наносился ущерб этим гарантиям.

ГАРАНТИРУЮТСЯ ТРИ ПРАВА:

- Мирные собрания - или право на протест
- Свобода ассоциации - или право вести активную политическую деятельность
- Право на создание профсоюза

Связь с экономическими, социальными правами и трудовыми правами
(Международная организация труда)

РАМКИ ПРАВА НА МИРНЫЕ СОБРАНИЯ

Право на протест

- Мирный протест может быть наиболее эффективным механизмом содействия переменам: как таковой он жизненно важен для функционирующего демократического общества.
- Мирные собрания и публичные протесты являются прямым средством обеспечения демократического участия вне выборов.
- Мирные собрания лежат в основе демократического процесса, но также могут быть попыткой обойти его.
- Протест не может быть использован для нарушения прав и свобод других лиц.
- У мирного собрания должна быть цель.
- Право на протест в основном применяется в отношении собраний, которые связаны с обсуждением и продвижением идей.

РАМКИ ПРАВА НА МИРНЫЕ СОБРАНИЯ

- Обязанность государства принимать мирные и надлежащие меры для защиты мирного протеста
- Включает право на марш, а также на статичные собрания.
- Собрание, мотивы которого мирные, но впоследствии перерастают в насилие, по-прежнему защищается
- Незаконное собрание, если оно мирное, все же можно защитить
- Контроль протеста является законным, но не должен препятствовать протесту.
- Общий запрет демонстраций может быть оправдан только в том случае, если существует реальная опасность того, что они приведут к беспорядкам, которые нельзя предотвратить другими менее строгими мерам
- Следовательно, запретительные приказы должны быть строго обоснованы.
- Нет права «гулять» и быть в компании других.
- Мирные собрания в частной собственности - например, в торговых центрах

РАМКИ СВОБОДЫ АССОЦИАЦИИ

Что такое ассоциация?

- Нужны формальные ассоциации и целенаправленные усилия по созданию организационной структуры.
- Ассоциация - это добровольное объединение людей для достижения общей цели. Свобода ассоциации - это "общая способность граждан объединяться без вмешательства государства для достижения различных целей".
- Требования к регистрации или лицензированию ассоциаций совместимы, если эти требования не наносят ущерба деятельности ассоциации и не оказывают сдерживающего воздействия.
- Ассоциации не должны быть запрещены на том основании, что после их создания они могут быть запрещены на законных основаниях, если они осуществляют определенную деятельность. Им в первую очередь нужно дать кредит доверия.
- Права быть членом определенной ассоциации не существует. В целом, ассоциации свободны регулировать свое членство и деятельность.

РАМКИ СВОБОДЫ АССОЦИАЦИИ

Свобода ассоциаций не регулирует ассоциации публично-правового характера.

Политические партии

Необходимы для демократии.

Любое вмешательство в деятельность политических партий должно быть строго оправдано.

Если политическая партия не отказывается от демократических принципов, ее не следует ограничивать.

Запрет деятельности и включение организаций в списки: когда это оправдано?

Право создавать профессиональные союзы и вступать в них

Включает отрицательное право на свободу не объединяться - право не вступать в профсоюз.

Государство должно защищаться от доминирующего положения союза.

Права профсоюзов не гарантируют права на забастовку или права на консультации.

ПРИМЕР

Политическая партия ликвидируется по постановлению Конституционного суда. Кроме того, некоторым членам партии, которые были политиками, было запрещено заседать в парламенте в течение пяти лет из-за их причастности к партии.

Суд оправдывает свои действия тем, что партия и соответствующие члены выступали за отмену конституционного требования светскости.

Учел ли суд в полной мере права партии и политиков на свободу ассоциации?

REFAH PARTISI против ТУРЦИИ: ОГРАНИЧЕНИЕ ПРАВ НА ОБЪЕДИНЕНИЕ

- Государство обязано защищать свои институты
- Кампания политической партии за изменение закона и структуры государства является законной и соответствующей требованиям Конвенции.
- Однако эти политические партии должны удовлетворять следующим критериям:
 - используемые средства должны быть законными и демократичными во всех отношениях;
 - предлагаемые изменения должны быть совместимы с фундаментальными демократическими принципами

ЯВНЫЕ ОГРАНИЧЕНИЯ ПРАВА НА АССОЦИАЦИЮ

Вооруженные силы, полиция и государственные служащие

- Эти группы исключены из общей защиты права на объединение.
- Следовательно, ограничения деятельности должны быть только законными и произвольными.
- Запрет на политическую деятельность полиции (в отношении свободы выражения мнения) оправдан на том основании, что политически нейтральная полиция отвечает общественным интересам.
- Не все, кто участвует в управлении государством, будут исключены из права на ассоциацию: только те, кто для него важен.