

Софинансируется
Европейским союзом



ЕВРОПЕЙСКИЙ СОЮЗ

COUNCIL OF EUROPE



CONSEIL DE L'EUROPE

Софинансируется и
реализуется Советом Европы



Страсбург, 9 марта 2021

CDL-JU (2020)004
Russian only

ЕВРОПЕЙСКАЯ КОМИССИЯ ЗА ДЕМОКРАТИЮ ЧЕРЕЗ ПРАВО
(ВЕНЕЦИАНСКАЯ КОМИССИЯ)

**Онлайн круглый стол
«Рассмотрение Конституционным Советом
запросов судов общей юрисдикции»
26 февраля 2021, 9:00-11:30 (СЕТ)**

**Механизм разрешения предварительных
запросов (исключительных случаев
неконституционности) в молдавской системе
конституционного контроля**

**Александру ТАНАСЕ
член Венецианской Комиссии, бывший
председатель Конституционного суда Молдовы**

Содержание

<u>ПОСТАНОВЛЕНИЕ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА № 2 ОТ 9 ФЕВРАЛЯ 2016 Г.</u>	3
<u>ОБЫЧНЫЙ СУДЬЯ – «ПЕРВЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ СУДЬЯ»</u>	3
<u>УСЛОВИЯ, ПРИ КОТОРЫХ МОЖЕТ БЫТЬ ИСТРЕБОВАНО РАЗРЕШЕНИЕ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ В РАМКАХ СУДОВ ОБЩЕЙ ЮРИСДИКЦИИ</u>	3
<u>КТО ЯВЛЯЕТСЯ СУБЪЕКТОМ, ИМЕЮЩИМ ПРАВО ТРЕБОВАТЬ РАЗРЕШЕНИЯ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ?</u>	3
<u>КАКИЕ АКТЫ ЯВЛЯЮТСЯ ОБЪЕКТОМ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ?</u>	4
<u>КАКИЕ УСЛОВИЯ ДЛЯ ТРЕБОВАНИЯ РАЗРЕШЕНИЯ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ?</u>	4
<u>ВПРАВЕ ЛИ СУДЕБНАЯ ИНСТАНЦИЯ ОТКАЗАТЬ СТОРОНАМ В РАЗРЕШЕНИИ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ?</u>	4
<u>ЧТО ПРОИСХОДИТ С ПРОЦЕССОМ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА ПРИ РАЗРЕШЕНИИ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ?</u>	5
<u>КАК ПРОХОДИТ ПРОЦЕСС В КОНСТИТУЦИОННОМ СУДЕ?</u>	5
<u>КТО ПРИНИМАЕТ УЧАСТИЕ В ПУБЛИЧНЫХ СЛУШАНИЯХ СУДА В РАМКАХ РАЗРЕШЕНИЯ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ?</u>	6
<u>ФОРМУЛИРОВАНИЕ ОБРАЩЕНИЯ – КАК ЗАПОЛНЯЕТСЯ ФОРМУЛЯР ОБРАЩЕНИЯ</u>	6
<u>ВЫВОДЫ</u>	6

Power Point презентация: <https://prezi.com/view/4fFkEGy76ZlcbVPBoqao/>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА № 2 ОТ 9 ФЕВРАЛЯ 2016 Г.

Механизм обращения в КС по исключительным случаям неконституционности был разъяснён/установлен Постановлением Конституционного суда № 2 от 9 февраля 2016 года.

Конституционный суд отметил, что право доступа граждан в Конституционный суд посредством обращения по поводу исключительного случая неконституционности – одна из форм права на справедливое судебное разбирательство. Этот косвенный путь, открывающий для граждан доступ в Конституционный суд, предоставляет Конституционному суду в качестве гаранта верховенства Конституции возможность контролировать, как законодательная власть соблюдает права и основные свободы человека. Конституционный суд отметил, что **решение судебного спора без предварительного разрешения органом конституционной юрисдикции исключительного случая неконституционности означают присвоить не свойственную для судебных инстанций общей юрисдикции прерогативу.**

ОБЫЧНЫЙ СУДЬЯ – «ПЕРВЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ СУДЬЯ»

На первом этапе определяющая роль принадлежит обычному судье, который, в конкретном судебном процессе узрел неконституционность определенно применяемого закона.

УСЛОВИЯ, ПРИ КОТОРЫХ МОЖЕТ БЫТЬ ИСТРЕБОВАНО РАЗРЕШЕНИЕ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ В РАМКАХ СУДОВ ОБЩЕЙ ЮРИСДИКЦИИ

Процедура разрешения исключительного случая неконституционности предполагает два отдельных этапа:

(1) **судебный этап**, который является предварительным и заключается в подаче в рамках судебного процесса запроса об исключительном случае неконституционности, по которому судья принимает решение и которое может завершиться обращением в Конституционный суд;

(2) **этап конституционного контроля исключительного** случая неконституционности, осуществляемого единственно Конституционным судом.

Таким образом, **в момент, когда судья узрел** возможную неконституционность применяемого акта, или такой запрос исходит от сторон, он обязан возбудить процедуру конституционного контроля.

КТО ЯВЛЯЕТСЯ СУБЪЕКТОМ, ИМЕЮЩИМ ПРАВО ТРЕБОВАТЬ РАЗРЕШЕНИЯ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ?

Исключительный случай неконституционности может быть заявлен:

→ *судебной инстанцией*, по собственной инициативе, которая, соблюдая принцип верховенства Конституции, не имеет права применять спорные с конституционной точки зрения положения;

→ *сторонами процесса*, в том числе их представителями, права и интересы которых могут быть ущемлены в результате применения неконституционных положений при разрешении дела.

КАКИЕ АКТЫ ЯВЛЯЮТСЯ ОБЪЕКТОМ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ?

Разрешение исключительного случая неконституционности может быть истребовано в случае наличия неясности (1) в части конституционности (2) законов и постановлений Парламента, указов Президента Республики Молдова, постановлений и ордонансов Правительства, (3) подлежащих **применению при рассмотрении дела в определенной судебном инстанцией.**

Согласно статье 135 ч. (1) п. а) Конституции, Конституционный суд осуществляет контроль конституционности:

- a) законов и постановлений Парламента;
- b) указов Президента Республики Молдова;
- c) постановлений и ордонансов Правительства.

КАКИЕ УСЛОВИЯ ДЛЯ ТРЕБОВАНИЯ РАЗРЕШЕНИЯ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ?

Судья **не вправе высказываться по обоснованности обращения или конституционности оспариваемых положений**, а должен ограничиваться проверкой соблюдения **4 следующих требований:**

- (1) **объект обращения** относится к категории актов, перечисленных в ст.135 ч.(1) п.а) Конституции;
- (2) **обращение представлено одной из сторон** или ее представителем, либо указывает, что представлено судебной инстанцией по собственной инициативе;
- (3) оспариваемые положения подлежат применению при разрешении дела;
- (4) по объекту обращения не существует ранее принятого постановления Конституционного суда.

ВПРАВЕ ЛИ СУДЕБНАЯ ИНСТАНЦИЯ ОТКАЗАТЬ СТОРОНАМ В РАЗРЕШЕНИИ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ?

Конституционный контроль оспариваемых положений составляет исключительная компетенция Конституционного суда. Таким образом, судьи судов общей юрисдикции *не имеют права отказывать сторонам в обращении в Конституционный суд*, за исключением случаев, когда соответствующие условия не были выполнены. В случае наличия неясности в части конституционности норм, *судебная инстанция обязана обратиться за разъяснением в Конституционный Суд.*

Обращение о контроле конституционности положений, подлежащих применению при рассмотрении дела, прямо представляется в Конституционный суд судьями/составами судей *Высшей судебной палаты, апелляционных палат и судов*, рассматривающих дело.

Сторона судебного разбирательства, которая потребовала разрешения исключительного случая неконституционности, не вправе обращаться напрямую в Конституционный Суд.

ЧТО ПРОИСХОДИТ С ПРОЦЕССОМ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА ПРИ РАЗРЕШЕНИИ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ?

Начиная с момента вынесения определения судебной инстанции о разрешении исключительного случая неконституционности и до вынесения постановления Конституционным Судом, процесс рассмотрения дела не приостанавливается.

Любое приостановление судебного процесса приводит к проблемам, затрагивающим судебные сроки. В отличие от других случаев, приостановление процесса по причине разрешении исключительного случая неконституционности не подлежит анализу, а именно рассмотрению баланса между **скоростью процесса и качеством принимаемых правовых решений**, а также **юридической защитой**.

В этой связи, Конституционный суд посчитал необходимым отметить, что «**приостановление процесса до разрешения Конституционным судом исключительного случая неконституционности преследует цель не допустить применения при разрешении дела положений, которые противоречат Конституции**» (§81).

КАК ПРОХОДИТ ПРОЦЕСС В КОНСТИТУЦИОННОМ СУДЕ?

Для полноценного рассмотрения всех обстоятельств дела, обращение для разрешения исключительного случая неконституционности подается в Суд совместно с рассматриваемым делом, в рамках которого оно было подано. Процесс рассмотрения проходит в следующих этапах:

1) *Рассмотрение приемлемости обращения*

Приемлемость разрешения исключительного случая неконституционности рассматривается Конституционным Судом в приоритетном порядке, в течение 15 дней. Допустимость обращения рассматривается *в закрытом судебном заседании*, без участия сторон.

2) *Подготовка дела к публичному слушанию Суда*

В рамках процесса подготовки обращения к публичному слушанию, Суд требует от государственных органов предоставить их мнение. Для данных целей, Суд может/формулирует вопросы к таким государственным органам.

3) *Рассмотрение дела в рамках публичных слушаний Суда*

Данный этап представляет собой процесс внесения обращения в Суд его автором, а также изложение позиции государственного органа, чей акт оспаривается (Парламент, Правительство, Президент, где применимо).

КТО ПРИНИМАЕТ УЧАСТИЕ В ПУБЛИЧНЫХ СЛУШАНИЯХ СУДА В РАМКАХ РАЗРЕШЕНИЯ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО СЛУЧАЯ НЕКОНСТИТУЦИОННОСТИ?

Докладчиком обращения в рамках публичных слушаний в Суде является:

- судья, истребовавший разрешения исключительного случая неконституционности по делу, им рассматриваемому;
- сторона процесса (его представитель), если разрешение исключительного случая неконституционности было истребовано им.

В случае, если требование разрешения исключительного случая неконституционности было подано составом суда, докладчиком обращения в рамках публичных слушаний должен быть судья, назначенный таким составом.

ФОРМУЛИРОВАНИЕ ОБРАЩЕНИЯ – КАК ЗАПОЛНЯЕТСЯ ФОРМУЛЯР ОБРАЩЕНИЯ

КС разработал рекомендацию формуляра обращения и содержит семь рубрик, которые должны быть заполнены для того, чтобы обращение содержало все данные, предусмотренные Положением о порядке рассмотрения обращений в КСМ.

ВЫВОДЫ

Открыв судьям возможность требовать разрешения исключительного случая неконституционности, весь существующий механизм защиты прав человека будет изменен, что является первым, существенным шагом для введения индивидуального обращения к Конституционный Суд.

Расширение сферы действия механизма разрешения исключительного случая неконституционности приведет к прогрессам по защите прав и свобод человека, без затрагивания правовой безопасности. Данный факт приведет к устранению определенных, противоречащих правам и свободам, гарантированным Конституцией, актов еще на этапе рассмотрения дела судебной инстанцией, без необходимости пересмотра окончательного судебного решения, что происходит в случае, когда оспариваемые положения признаются неконституционными лишь после вынесения решения по соответствующему делу.

Последним последствием (в части очередности, а не значения), **которое я хочу отметить, будет де-политизация деятельности Конституционного Суда.** В ситуации, когда большинство дел, рассматриваемых Конституционным Судом, будет происходить от судебных инстанций, а не из политической среды, мы будем свидетелями не только де-политизации Суда, но и эволюции его юриспруденции, что приведет к фундаментальным изменениям в его структуре. По мере того, как количество дел по разрешению исключительного случая неконституционности будет увеличиваться, мы сможем наблюдать за появлением юриспруденции, равным образом *полезной и подлежащей использованию для судов общего права*, что возведет национальные механизмы по защите прав человека на новый, более качественный уровень.