Кацарский Михаил Ильич. Становление и развитие института конституционного контроля в Республике Перу: диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.02 / Кацарский Михаил Ильич;[Место защиты: Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования "Российский университет дружбы народов"].- Москва, 2014.- 164 с

**Содержание к диссертации**

Введение

**Глава 1. Институт конституционного контроля в Республике Перу 24**

1.1. Понятие конституционного контроля в Республике Перу. Конституционные гарантии 24

1.2. Институциональная основа уважения и защиты прав человека. Конституционный Трибунал Перу 44

1.3. Организация конституционного контроля в рамках законов, действовавших до принятия КПК (1982-2004 гг.) 64

**Глава 2. Конституционный контроль в современном законодательстве Перу 84**

2.1. Характеристика Конституционно-процессуального кодекса Перу 84

2.2. Организация конституционного контроля в соответствии с положениями КПК 104

2.2.1. Общие требования к процедурам хабеас корпус, ампаро, хабеас дата и иске об исполнении 104

2.2.1.1. Организационно-правовые принципы процедуры хабеас корпус 111

2.2.1.2. Организационно-правовые принципы процедуры ампаро 117

2.2.1.3. Организационно-правовые принципы процедуры хабеас дата 125

2.2.1.4. Организационно-правовые принципы процедуры процесса по иску об исполнении 127

2.2.2. Общие положения об иске о признании не соответствующим Конституции и о народном иске. 130

2.2.2.1. Народный иск 133

2.2.2.2. Иск о признании не соответствующим Конституции 137

Заключение 146

Список использованных источников и научной литературы 149

**Введение к работе**

**Актуальность** **темы** **диссертационного** **исследования**

определяется динамично развивающимися отношениями Российской Федерации со странами Латинской Америки в последние годы. Влияние Латинской Америки постоянно возрастает в тех сферах, в которых лежат международно-стратегические интересы России, соответственно сегодня страны южноамериканского континента выступают союзником и перспективным деловым партнером для нашей страны. Взаимодействие осуществляется в политической, экономической, социальной, а также в юридической сферах.

В соответствии с Указом Президента РФ от 7 мая 2012 года № 605
«О мерах по реализации внешнеполитического курса Российской
Федерации»1 Министерству иностранных дел РФ совместно с другими
органами исполнительной власти поручено «продолжать углублять
отношения со странами Латинской Америки и Карибского бассейна,
консолидировать позиции по повестке дня международных форумов,
обеспечивать реализацию мер, направленных на использование

потенциала растущих рынков Латинской Америки для закрепления
российских компаний в динамично развивающихся секторах

промышленности, энергетики, связи и транспорта, а также расширять сотрудничество с многосторонними объединениями в регионе».

Созданы и эффективно функционируют Межправительственная смешанная Российско-Перуанская комиссия, группа по сотрудничеству Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации с парламентами стран Латинской Америки и некоторые другие. В мае 2013 года в Комитете Государственной Думы по международным делам были проведены парламентские слушания на тему: «Приоритетные направления

1 Указ Президента РФ от 07.05.2010 № 605 «О мерах по реализации внешнеполитического курса Российской Федерации»

развития отношений России с государствами Латинской Америки и
Карибского бассейна», участниками которой было отмечено, что связи
России с государствами Латинской Америки взаимовостребованны. В
ноябре 2013 года в рамках II Международного парламентского форума
«Конституция. Демократия. Парламентаризм» состоялось подписание
Соглашения о сотрудничестве между Федеральным Собранием

Российской Федерации и Латиноамериканским парламентом –

ПАРЛАТИНО. Реализация положений данного соглашения позволит
дополнить успешно развивающиеся двусторонние межпарламентские
связи в многостороннем региональном формате. Тем самым,

конституционное развитие латиноамериканского региона и Российской Федерации представляет собой взаимный интерес.

Дипломатические отношения между Российской Федерацией и Республикой Перу были установлены 1 февраля 1969 года. На качественно новый этап двусторонние связи вступили после первого в истории официального визита Президента Российской Федерации в Перу в ноябре 2008 года, в ходе которого с обеих сторон был выражен настрой развивать сотрудничество.

Значимым шагом в сближении явилось подписание

межправительственного соглашения об условиях отказа от визовых формальностей при поездках граждан обоих государств, которое состоялось в ноябре 2010 года в рамках очередного саммита АТЭС.

Говоря о взаимодействии и обмене опытом в области

конституционного судопроизводства между нашими государствами,

необходимо отметить, что в апреле 2011 года состоялся визит судей

Конституционного Трибунала Республики Перу в Конституционный Суд

Российской Федерации. В ходе встречи обсуждались вопросы

конституционной юстиции, места Конституционного Суда в системе

органов государственного власти, а также особые процедуры защиты

конституционных прав граждан.

Сегодня институт конституционного контроля известен большинству
развитых стран и предусмотрен большинством принятых после Второй
мировой войны конституций. Проблема соответствия нижестоящих норм
вышестоящим существует везде, где действует писаное право, на вершине
которого находится конституция. Но, как известно, положения
конституции не всегда должным образом воплощаются в жизнь.2Конституция как основной закон требует особой правовой защиты,
призванной обеспечить ее соблюдение, предотвратить ее нарушения как
«снизу», физическими и юридическими лицами, так и «сверху», самой
государственной властью, различными ее ветвями.3 Но государство может
располагать самой демократичной Конституцией в мире и при этом
оставаться крайне далеким от демократических принципов

государственного строительства.

Сам факт учреждения и функционирования политико-правовых институтов, направленных на обеспечение верховенства Конституции, на гарантию соблюдения избирательных процедур и защиту конституционно закрепленных прав и свобод человека и гражданина от произвола властей, как и сам факт закрепления этих прав и свобод в Основном Законе страны, является важнейшим шагом к формированию действенных механизмов правового государства.4 Однако теория и практика конституционного контроля имеет в различных странах свои особенности.

Российская конституционно-правовая наука находится в постоянном развитии и поиске новых механизмов охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина, исследует те или иные механизмы охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина на базе международных

2 Тхаркахо М.М. Зарубежные системы конституционного контроля: проблемы теории // Вестник
Адыгейского государственного университета, № 3, 2009, С.1.

3 Юдин Ю.А. Сравнительное конституционно право // 1996, Из-во «Манускрипт», Москва С.158

4 Данилова Н.В. Особенности реализации французской модели конституционной юстиции в странах Азии и
Африки // Журнал «Сравнительное конституционное обозрение» №2, 2012 С.4

документов об охране и защите прав и свобод человека и гражданина, с учетом аналогичной практики конституционных судов других стран.

Дальнейшее развитие конституционно-правовой науки России связано с научным осмыслением наиболее эффективных, хорошо зарекомендовавших себя и успешно действующих механизмов в зарубежных государствах. В связи с этим сравнительный анализ формирования и функционирования систем защиты прав и свобод человека и гражданина представляется своевременным и уместным на современном этапе развития отечественной науки конституционного права.

Конституционный контроль как обязательный элемент

правоохранительной деятельности имеет долгую историю. В процессе
становления и развития конституционного контроля сложились

соответствующие его модели, которые в последующем оказали влияние на становление конституционного контроля в разных странах. Теория и практика конституционного контроля имеет в различных странах свои особенности. На отличительные черты той или иной модели конституционного контроля оказывают влияние исторические условия, форма государственного устройства, государственный (политический) режим, особенности правовой системы.

Своеобразие моделей конституционного контроля, существующих в странах Латинской Америки, определяет интерес исследователей различных стран. В южной Америке для защиты прав и свобод человека и гражданина используются особые конституционные средства – хабеас корпус, процедура ампаро, процедура хабеас дата, иск об исполнении. Данные средства не знакомы российскому конституционному праву, в чем и состоит их привлекательность.

Выбор автором опыта такой Латиноамериканской страны, как Перу

основан на том, что ее систему конституционного контроля нельзя отнести

ни к «американской», ни к «европейской» моделям, а так же тем, что

данное государство является первым, где принят и действует Конституционно-процессуальный кодекс 2004 г., заменивший собой ряд законов (опыт других Латиноамериканских стран (Аргентина, Венесуэла, Гвадемала, Бразилия, Мексика), а также Испании уже достаточно исследован в отечественной науке).

**Степень научной разработанности темы диссертационного
исследования.** До настоящего времени в российской науке

конституционного права отсутствует всестороннее осмысление во всем объеме теории и практики конституционного контроля Перу.

Нельзя не отметить, что общетеоретические и практические вопросы,
связанные с различными аспектами организации и деятельности системы
органов государственной власти, в том числе конституционного
правосудия и административной юстиции зарубежных стран, были
предметом научных исследований целого ряда известных отечественных
ученых-государствоведов, теоретиков и историков государства и права,
специалистов процессуального и коллизионного права: С.А. Авакьяна,
М.В. Баглая, А.А. Белкина, С.В. Боботова, А.Д. Бойкова, И.М. Вайль,
А.С. Васильева, А.Б. Венгерова, Л.Я. Дадиани, А.А. Демина, С.А. Егорова,
С.А. Емельянова, В.В. Еремяна, В.В. Ершова, С.З. Зиманова,

А.Д. Керимова, В.Ф. Котока, В.А. Кряжкова, А.А. Клишаса,

П.А. Кучеренко, Б.М. Лазарева, В.И. Лафитского, Ю.П. Лифшица,

В.В. Маклакова, И.В. Мухачева, М.А. Никифоровой, М.А. Нуделя,

Ж.И. Овсепян, А.Г. Орлова, В.А. Ряжнина, М.А. Свистуновой,

Л.Б. Тиунова, Ю.А. Тихомирова, В.А. Туманова, В.Е. Чиркина,

С.М. Шахрая, Т.Э. Шуберта, Ю.Л. Шульженко, Б.В. Щетинина,

А.И. Экимова, Ю.А. Юдина и многих других.

В этих работах, помимо основных глобальных проблем государства

и права зарубежных стран, имеющих немаловажное значение для уяснения

понятия и принципов организации и деятельности системы органов

государственной власти, рассмотрены теоретические проблемы

осуществления различных форм конституционного контроля и обобщен опыт работы специализированных и неспециализированных органов зарубежных государств, непосредственно его осуществляющих. Однако, несмотря на это, понятие, особенности конституционного контроля Перу и механизмы его реализации исследованы в отечественной науке недостаточно, и даже фрагментарно.

Следует отметить труды, выполненные А.А. Клишасом, в которых анализируется процедура ампаро на опыте некоторых латиноамериканских стран, в частности Мексики; Т.А. Николаевой, в которых анализируются судебные процедуры, инициируемые обращениями граждан в органы конституционной юстиции на опыте некоторых латиноамериканских стран, а также европейских государств; А.А. Худоешко, в которых анализируется законодательство Перу об ампаро, особенности закрепления прав и свобод человека и гражданина в конституциях стран Латинской Америки;. Г.К. Артамоновой, в которых анализируется конституционный контроль как в странах Латинской Америки, так и в континентальной Европе; К.М. Беликовой, в которых анализируется судебная власть и иные институты правоприменительного механизма латиноамериканских стран, в том числе и Перу.

Среди латиноамериканских авторов следует выделить Карлос Месья Рамирес (Carlos Fernando Mesia Ramirez), Доминго Гарсия (Domingo Garcia Belaunde), Генри Соса (Henry Guillen Sosa), Манюэль Арландо (Manuel Arnaldo Castillo Calle), Сезар Ланда (Csar Landa Arroyo), Хуан Баутиста Барделли Лартиригойен (Juan Bautista Bardelli Lartirigoyen), Хулио Фернандес Картахена (J.Fernandez Cartagena), Франсиско Хосе Егуйгурен Праели (Francisco Jose Egnignren Praeli), М.А. Рубио Корреа (M. A. Rubio Correa), Е.М. Берналесс Баллестерос (E. M. Bernales Ballesteros) и др.

**Цели и задачи диссертационного исследования.** Автор исходит из понимания научно-правовой и теоретической направленности своей работы и в этой связи видит цели исследования в следующем:

1. рассмотреть и проанализировать отличительные черты и особенности процесса становления и законодательного закрепления институтов конституционного контроля в Перу;
2. исследовать институциональную основу уважения и защиты прав человека в Перу;
3. уточнить место и роль Конституционного Трибунала Перу как органа, осуществляющего контроль за соблюдением Конституции Перу, изучить его организацию, функции и полномочия;
4. дать обобщающее представление о роли процедуры ампаро, процедуры хабеас корпус, процедуры хабеас дата, иска о признании, не соответствующим Конституции, народного иска, иска об исполнении в рамках действующего государственно-правового механизма;
5. центральной и главной задачей настоящего исследования является анализ положений Конституционно-процессуального кодекса Перу. Требуется определение его роли, установления отличительных черт, особенностей и новелл в процессе осуществления конституционных гарантий и последствий признания правовых норм, противоречащими Конституции и законам. **Объектом диссертационного исследования** являются

общественные отношения, связанные с конституционно-правовой

природой институтов конституционного контроля как механизмов охраны

и защиты прав и свобод человека и гражданина, которые находят свое

отражение в законодательстве Республики Перу на различных этапах

становления указанных институтов.

**Предметом диссертационного исследования** является процесс

формирования и функционирования системы конституционного контроля

Перу. В представленном исследовании анализируются нормы права Перу, официальные документы данного государства, судебная практика Конституционного Трибунала Перу, международные документы.

**В методологическом плане** исследование проводилось на основе общих концепций развития государства и права, которые используются в отечественной и латиноамериканской юридической науках.

Методологическую основу исследования составляют общенаучные
(анализ, синтез), специальные (системный) и частнонаучные

(сравнительно-правовой, формально-юридический, конкретно-

исторический, формально-логический, структурно-функциональный)

методы научного познания.

Так сравнительно-правовой метод применялся при анализе нормативно-правовых актов, регулирующих институты конституционного контроля, формально-правовой метод позволил проанализировать нормативно-правовые акты, регламентирующие общественные отношения, избранные объектом данного исследования.

В качестве **теоретической** **основы** **диссертационного**

**исследования** были использованы научные подходы и научно-
исследовательская методология, нашедшие отражение в трудах ведущих
отечественных ученых-правоведов по направлению конституционного
права и по различным иным направлениям юридической науки как:
Е.Б.Абросимова, С.А. Авакьян, С.С. Алексев, Л.В. Андриченко,

К.В. Арановский, Р. Арнольд, М.В. Баглай, С.В. Бахин, Ж.-Л. Бержель,
И.Ю. Варламова, Н.В. Витрук, Л. Вильдхабер, Н.В. Данилова,

В.Ф. Дерюжинский, А.А. Демин, В.В. Еремян, Е.Е. Жеребцова,

А.Б. Зеленцов, В.А. Иовенко, Г. Кельзен, А.А. Клишас, С.Д. Князев,
А.И. Ковлер, В.И. Крусс, О.Е. Кутафин, П.А. Кучеренко, П.А. Лаптев,
В.А. Лебедев, Ю.И. Лейбо, Е.А. Лукашева, А.В. Малько, Н.И. Матузов,
В.В. Маклаков, Н.М. Марченко, С.Ю. Марочкин, В.А. Мусин,

С.В. Нарутто, В.В. Невинский, А. Нуссбергер, А.Г. Орлов, А.Х. Саидов,

Ю.И. Стецовский, А.Н. Сторожев, О.И. Тиунов, Ю.А. Тихомиров,

Б.Г. Топорнин, В.А. Туманов, М.М. Тхаркахо, И.А. Умнова, В.Е. Чиркин, Х.Б. Шейнин, К.А. Экштайн, Л.М. Энтин.

**Источниковедческая** **база** **диссертационного** **исследования.**

Эмпирическую и нормативную базу диссертационного исследования составили документы международных организаций, конституционное законодательство Перу, а именно Политическая Конституция Перу от 31 января 1993 г.; Конституционно-процессуальный кодекс Перу, Закон № 28237 от 30 ноября 2004 г.; Закон о Хабеас корпус и Ампаро № 23506 от 8 декабря 1982 г., Закон о процедуре народного иска № 24968 от 20 декабря 1988 г., Закон о Хабеас дата № 26301 от 3 мая 1994 г., Органический закон о Конституционном Трибунале № 26435 от 10 января 1995 г.

Были исследованы постановления Конституционного Суда Перу по
делам о хабеас корпус, ампаро, хабеас дата, иск о признании не
соответствующим Конституции, народного иска, иск об исполнении: Дело
008-2005 PI/TC «Хуан Хосе Горрити и другие» (Постановление
Конституционного Суда Республики Перу от 12 августа 2005 г.); Дело
0568-2008 PА/TC «Рудесиндо Хулка Рамирес» (Постановление
Конституционного Суда Республики Перу от 15 января 2010 г.); Дело
4646-2007 PА/TC «Фелисиано Контрерас Арана» (Постановление
Конституционного Суда Республики Перу от 17 декабря 2007 г.); Дело
«Вило Родригес Гутьеррес» 1797-2002 HD/TC (Постановление

Конституционного Суда Республики Перу от 29 января 20073 г.); Дело
4677-2004 PF/TC «Всеобщая конференция трудящихся Перу»

(Постановление Конституционного Суда Республики Перу от 7 декабря 2005 г.); Дело 00013-2007-PI/TC «Хорхе Сантистеван де Норьега, как представитель свыше 5 тысяч граждан, против Конгресса Республики» (Постановление Конституционного Суда Республики Перу от 13 июля 2007 г.).

**Научная новизна исследования** состоит в том, что диссертация
представляет собой первую попытку детального рассмотрения

организации институтов конституционного контроля Республики Перу, а также их практическое применение. Данное исследование проводится через призму совершенствования законодательства в данной отрасли на различных этапах, учитывая нынешнее значение норм, регулирующих конституционный контроль в механизме защиты права и свобод человека и гражданина, а также в охране основного закона государства.

Кроме того, диссертационное исследование вводит в научный оборот новый вид нормативно-правового акта – Конституционно-процессуальный кодекс Республики Перу, принятый 30 ноября 2004 года, что делает возможным расширение теоретической базы отечественной науки конституционного права.

**Положения, выносимые на защиту.**

В результате проведенного научного исследования диссертантом сформулированы основные положения, выносимые на защиту. Их новизна заключается в том, что они существенным образом расширяют взгляды на правовую природу организации институтов конституционного контроля в Республике Перу.

1. По мнению автора диссертации, система конституционного
контроля в Перу представляет собой уникальный механизм обеспечения
конституционной законности и правопорядка, а также важнейшую систему
демократических институтов страны. Защита человеческой личности,
признание и уважение прав и свобод личности, человеческого достоинства
являются общей высшей целью государства Перу, что отражается в
многообразии конституционных механизмов и способов защиты прав,
существующих в законодательстве;

2. Конституционный контроль Перу представляет собой институт

разрешения конфликтов (разрешение споров о компетенции), который

выражается в форме деятельности уполномоченных государственных

органов по проверке конституционности актов органов государственной власти;

1. В конституционном законодательстве Перу установлено четкое деление конституционных механизмов на процедуру хабеас корпус, процедуру ампаро, процедуру хабеас дата, иск о признании не соответствующим Конституции, народный иск и иск об исполнении. Все конституционные механизмы преследуют цель охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина, предупреждения и прекращения посягающих на права и свободы нарушений и восстановления нарушенных прав;
2. В правовой практике Перу процедуры хабеас корпус и ампаро рассматриваются самостоятельными средствами правовой защиты, где критерием разделения двух процедур является четко определенный перечень защищаемых прав;

5. В современном конституционном законодательстве Перу все
конституционные процедуры подчиняются в субсидиарном порядке
нормам, регулирующим процедуру ампаро, за исключением иска о
признании, не соответствующим Конституции и народного иска;

6. Осуществление конституционного контроля вменяется
специальному судебному органу (Конституционному Трибуналу), однако
реализуется всей судебной системой страны с соблюдением принципа
юридического верховенства Конституции;

7. Автором делается вывод о том, что Конституционному Трибуналу
поручена защита принципа главенства Конституции над законами или
актами государственных органов, не совместимыми с нею. Он
осуществляет свою деятельность, рассматривая дела о проверке
конституционности, однако также непосредственным образом уделяет
внимание вопросам защиты прав человека, рассматривая подаваемые в
Верховный Суд жалобы хабеас корпус, ампаро, хабеас дата и дела об

обеспечении исполнения, которые представляют собой конституционные гарантии, предусмотренные в основном законе;

8. Опыт реализации конституционных механизмов был учтен при
создании Конституционно-процессуального кодекса, в связи с чем, в
исследуемом документе помимо общих, выделяются также и специальные
требования к конституционным процедурам, которые делают более
простым механизм обращения к конституционным гарантиям;

9. В отличие от законов, регулировавших конституционные
процедуры ранее, Конституционно-процессуальный кодекс значительно
расширил организационно-правовые принципы процедур, а также
закрепил новые положения в их регулировании, что также упростило
возможность обращения к конституционным процедурам и увеличило
возможность защиты нарушенных прав;

10. Каждый конституционный процесс нашел детальное
регулирование в Конституционно-процессуальном кодексе, однако в
случае невозможности урегулирования каких-либо вопросов, кодекс дает
возможность субсидиарно применять положения гражданско-
процессуального и уголовно-процессуального кодексов.

**Теоретическое** **и** **практическое** **значение** **исследования**

определяется его новизной в контексте исследования такого уникального нормативно-правового акта Перу, как Конституционно-процессуальный кодекс.

Выводы, полученные в ходе исследования, расширяют

представления об организации конституционного контроля в праве Перу, составляют основу для дальнейшего исследования конституционных процессов.

Также практическая значимость работы представленного

диссертационного исследования состоит в том, что содержащиеся в работе

выводы могут быть учтены в процессе совершенствования

законодательства в сфере прав и свобод человека и гражданина в

Российской Федерации. Содержащиеся научные обобщения могут быть использованы при преподавании учебного курса конституционного права зарубежных стран, в частности разделов, которые относятся к правовому статусу личности, механизмов защиты прав человека.

Практическая значимость также определяется тем, что для исследования автором диссертации был переведен и введен в российский научный оборот Конституционно-процессуальный кодекс Перу 2004 г.

**Апробация результатов исследования.** Основные положения и
выводы диссертационного исследования отражены в публикациях автора;
обсуждались и одобрены на заседаниях кафедры конституционного и
муниципального права юридического факультета Российского

университета дружбы народов; использовались в процессе преподавания курса конституционного права зарубежных стран студентам юридического факультета Российского университета дружбы народов.

**Структура** **диссертации** обусловлена целями и задачами

исследования. Диссертация состоит из введения, двух глав, разделенных на параграфы, заключения и списка литературы.

## Институциональная основа уважения и защиты прав человека. Конституционный Трибунал Перу

Стоит указать труды, выполненные А.А. Клишасом (в которых анализируется процедура ампаро на опыте некоторых латиноамериканских стран, в частности Мексики), Т.А. Николаевой (в которых анализируется судебные процедуры, инициируемые обращениями граждан в органы конституционной юстиции), А.А. Худоешко (в которых анализируется законодательство Перу об ампаро, особенности закрепления прав и свобод человека и гражданина в конституциях стран Латинской Америки), Г.К. Артамоновой (в которых анализируется конституционный контроль как в странах Латинской Америки, так и в континентальной Европе); К.М. Беликовой (в которых анализируется судебная власть и иные институты правоприменительного механизма латиноамериканских стран, в том числе и Перу).

Среди зарубежных авторов следует выделить Карлос Месья Рамирес (Carlos Fernando Mesia Ramirez), Доминго Гарсия (Domingo Garcia Belaunde), Генри Соса (Henry Guillen Sosa), Манюэль Арландо (Manuel Arnaldo Castillo Calle), Сезар Ланда (Csar Landa Arroyo) и др. Объектом диссертационного исследования являются общественные отношения, связанные с конституционно-правовой природой институтов конституционного контроля как механизмов охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина, которые находят свое отражение в законодательстве Республики Перу на различных этапах становления указанных институтов.

Предметом диссертационного исследования является процесс становления и развития системы конституционного контроля Перу. В представленном исследовании анализируются нормы права Перу, официальные документы данного государства, судебная практика Конституционного Трибунала Перу, международные документы.

Целью диссертационного исследования является конституционно-правовое исследование конституционных гарантий, закрепленных в законодательстве Перу, а также сравнительно-правовое исследование механизмов их реализации в Конституционно процессуальном кодексе, принятом в 2004 г. и в нормативно-правовых актах, регулировавших производство конституционных процедур до принятия указанного документа.

Цель диссертационного исследования определила постановку и необходимость решения следующих задач:

1) Определить понятие и сущность модели судебного конституционного контроля в Перу. Исследовать конституционно-правовую природу конституционных гарантий, закрепленных в законодательстве Перу и дать обобщающее представление об их роли в государственно-правовом механизме;

2) Изучить институциональную основу уважения и защиты прав человека в Перу. Проанализировать место и роль Конституционного Трибунала Перу, его организацию, функции и полномочия;

3) Рассмотреть и проанализировать особенности процесса становления и законодательного закрепления института специализированного конституционного контроля в Перу. Изучить организацию конституционного контроля в рамках законов, действовавших до принятия Конституционно-процессуального кодекса (1982 - 2004 гг.), выявить особенности механизмов осуществления конституционных гарантий;

4) Исследовать конституционно-процессуальный кодекс Перу, выявить его отличительные черты, особенности и новеллы в регулировании конституционных процедур;

5) Рассмотреть организацию конституционного контроля в соответствии с положениями Конституционно-процессуального кодекса.

Центральной и главной задачей настоящего исследования является анализ положений Конституционно-процессуального кодекса.

В методологическом плане исследование проводилось на основе общих концепций развития государства и права, которые используются в отечественной и латиноамериканской юридической науке. Методологическую основу исследования составляют общенаучные (анализ, синтез), специальные (системный и др.) и частнонаучные (сравнительно-правовой, формально-юридический, конкретно исторический, формально-логический, структурно-функциональный), а также методы научного познания.

Так сравнительно-правовой метод применялся при анализе нормативно-правовых актов, регулирующих конституционные процессы, формально-правовой метод позволил проанализировать нормативно-правовые акты, регламентирующие общественные отношения, избранные объектом данного исследования.

В качестве теоретической основы диссертационного исследования были использованы научные подходы и научно исследовательская методология, нашедшие отражение в трудах ведущих отечественных ученых-правоведов по направлению конституционного права и по различным иным направлениям юридической науки как:

Эмпирическую и нормативную базу диссертационного исследования составили документы международных организаций, конституционное законодательство Перу, а именно Политическая Конституция Перу от 31 января 1993 г.; Конституционно-процессуальный кодекс Перу (закон № 28237) от 30 ноября 2004 г.; Закон № 23506 «О процедуре Хабеус Корпус и Ампаро» от 8 декабря 1982 г., Закон № 24968, Закон №26301, Закон 26545, Закон, дополняющий положения Закона №23506 о процедурах Хабеас Корпус и Ампаро № 25398, Закон № 26435, Органический закон о Трибунале, а также Органический закон об органах судебной власти.

## Организация конституционного контроля в рамках законов, действовавших до принятия КПК (1982-2004 гг.)

К чертам, характеризующим систему судебного конституционного контроля Перу относится следующее:

1) осуществление контроля вменяется специальному судебному органу или реализуется всей судебной системой страны с соблюдением принципа юридического верховенства Конституции;

2) инициатива ходатайства о неконституционности исходит от соответствующего управляемого субъекта (физического или юридического лица), которому оспариваемыми действиями или решениями был нанесен ущерб;

3) в рамках судебного контроля осуществляется процесс судебной тяжбы (разбирательства) между потерпевшим субъектом и органом государственной власти или должностным лицом, от которого исходит обжалуемое действие или нормативный акт;

4) окончательное решение, принимаемое органом судебного контроля, имеет силу лишь в отношении ходатайствующего лица, не выходя за рамки конкретного конституционно-правового конфликта, в связи с которым и был инициирован процесс о неконституционности41.

Нормативно-правовую основу поощрения и защиты прав человека в Перу составляет главным образом Политическая Конституция, принятая 30 декабря 1993 г. и которая провозглашает Перу демократической, социальной, независимой и суверенной республикой. Несмотря на то, что Конституция была утверждена после государственного переворота при авторитарном и коррумпированном правительстве (была принята контролируемым Учредительным собранием и ратифицирована референдумом, о фальсификации результатов которого заявляли различные политические силы42) и установила более авторитарную систему публичной власти, нельзя не отметить, что многие ее положения носят весьма либеральный характер43. Конституция Перу представляет собой основной закон далекий от идеала, однако она закрепляет базовые ценности, такие как основы правового положения личности, общественного и государственного строя44. Так в ст. 1 Конституции определяется, что ограждение человеческой личности и уважение ее достоинства есть высшая цель общества и государства. В свою очередь ст. 44 устанавливает, что главная обязанность перуанского государства – это гарантировать неукоснительное соблюдение прав человека, поэтому Конституцией предусматривается ряд механизмов, имеющих своей целью действенную защиту таких прав в соответствии с тенденциями современного конституционализма45.

Конституция Перу 1993 г. ввела несколько новых институтов, направленных на укрепление независимости и рост профессионализма судебной власти, в том числе Конституционный Трибунал в целях проверки конституционности законодательства Конгресса и актов правительства. Конституция закрепила целую систему конституционных гарантий для личности Рассмотрим подробнее систему конституционных гарантий.

В ст. 200 Раздела 5 «О конституционных гарантиях»47 Конституции Перу определяется, что конституционными гарантиями являются: процедура хабеас корпус, процедура ампаро, процедура хабеас дата, иск о признании не соответствующим Конституции, народный иск и иск об исполнении.

Собственно сама процедура или же судебный процесс представляет собой несколько последовательных действий, осуществляемых различными субъектами процессуальных правоотношений (истец, ответчик, судья), которые с формальной точки зрения преследуют общую цель: в рамках конкретного дела путем признания либо опровержения притязаний одной из заинтересованных сторон добиться установления законного (незаконного) характера обжалуемого правового акта (решений, действий должностного лица). Процесс в силу этого по существу является не чем иным, как совокупностью законодательно регламентированных процессуальных действий, предпринимаемых субъектами процессуального правоотношения (непосредственно либо через своих представителей) для достижения указанной выше цели48.

Согласно п.1 ст.200 Конституции Перу хабеас корпус применяется против действия или бездействия любого органа власти, должностного или иного лица, которые нарушают или создают угрозу нарушения личной свободы или связанных с ней конституционных прав49.

Институт хабеас корпус как самостоятельный институт современного конституционного права, представляющий собой важнейшую гарантию личной свободы, в рамках которого осуществляется специализированный конституционный контроль, в своих основных чертах сложился во второй половине 17 в. В 1679 г. в Англии был издан статут, получивший название «Habeas Corpus act»50, до 1679 г. также особое значение для Англии имели такие нормативные акты, как Петиция о правах 1628 г. и Билль о правах 1689 г.51 «Habeas Corpus act» был утвержден Карлом II 26 мая 1679 г., он представлял собой победу оппозиции, потому что его принятием завершилась длительная борьба парламента с короной против незаконных задержаний, за установление и соблюдение принципа неприкосновенности личности. Данный билль более чем другие акты, принятые по этому вопросу ограничил для короля возможность пользоваться правом задержания лиц на основании постановлений Тайного совета и длительное время содержать без суда под арестом. Процедура хабеас корпус была очень удобна и проста. Лицо, лишенное свободы, могло обратиться в суд с просьбой о выдаче приказа Хабеас Корпус. На основании этого приказа задержавший обязан был доставить заявителя в суд, выдавший приказ, и сообщить о времени и причине задержания. Суд рассматривал дело и либо освобождал заявителя, либо отпускал под залог, либо отправлял обратно в заключение. До принятия «Habeas Corpus act» эта процедура имела ряд существенных недостатков. «Habeas corpus act» 1679 г. обязывал судей выдавать приказ хабеас корпус во всех случаях по представлению копии с предписания об аресте, кроме случаев, когда лицо было задержано по обвинению в государственной измене или тяжком уголовном преступлении. Кроме того «Habeas Corpus act» устанавливал ответственность

## Общие требования к процедурам хабеас корпус, ампаро, хабеас дата и иске об исполнении

Итак, в данном параграфе, автор установил, что организация судебного конституционного контроля, сложившаяся в Перу в начале 20 века, представляет собой определенную модификацию европейской системы конституционной юстиции.

Защита человеческой личности, признание и уважение прав и свобод личности, человеческого достоинства являются общей высшей целью Республики Перу, что отражается в многообразии конституционных механизмов и способов защиты прав существующих в законодательстве.

Судебный конституционный контроль Перу занимает особое, доминирующее место в механизме государственной власти. Данный институт есть власть, предоставленная соответствующим лицам, контролировать и в случае необходимости санкционировать соответствие Конституции актов, принятых публичными властями и особенно законов, вотированных представителями, избранными суверенным народом.

К чертам, характеризующим систему судебного конституционного контроля Перу, относятся следующие: осуществление контроля вменяется специальному судебному органу или реализуется всей судебной системой страны с соблюдением принципа юридического верховенства

Конституции; инициатива ходатайства о неконституционности исходит от соответствующего управляемого субъекта (физического или юридического лица), которому оспариваемыми действиями или решениями был нанесен ущерб; в рамках судебного контроля осуществляется процесс судебной тяжбы (разбирательства) между потерпевшим субъектом и органом государственной власти или должностным лицом, от которого исходит обжалуемое действие или нормативный акт; окончательное решение, принимаемое органом судебного контроля, имеет силу лишь в отношении ходатайствующего лица, не выходя за рамки конкретного конституционно-правового конфликта, в связи с которым и был инициирован процесс о неконституционности.

Конституционный контроль в Перу направлен на построение конституционализма, защиты и обеспечения верховенства Основного закона, защиты конституционных прав человека.

В конституционном законодательстве, а именно в статье 200 Раздела 5 «О конституционных гарантиях» Политической Конституции Перу установлено четкое разделение конституционных гарантий на процедуры хабеас корпус, ампаро, хабеас дата, иск о признании не соответствующим Конституции, народный иск и иск об исполнении. Собственно сама процедура или же судебный процесс представляют собой несколько последовательных действий, осуществляемых различными субъектами процессуальных правоотношений (истец, ответчик, судья), которые с формальной точки зрения преследуют общую цель: в рамках конкретного дела путем признания либо опровержения притязаний одной из заинтересованных сторон добиться установления законного (незаконного) характера обжалуемого правового акта (решений, действий должностного лица). Процесс в силу этого по существу является не чем иным, как совокупностью законодательно регламентированных процессуальных действий, предпринимаемых субъектами процессуального правоотношения (непосредственно либо через своих представителей) для достижения указанной выше цели.

Все конституционные гарантии преследуют цель охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина, предупреждения и прекращения посягающих на права и свободы нарушений и восстановления нарушенных прав.

В правовой практике Перу процедуры хабеас корпус и ампаро рассматриваются самостоятельными средствами правовой защиты, где критерием разделения двух процедур является четко определенный перечень защищаемых прав. Осуществление контроля вменяется специальному судебному органу, однако реализуется всей судебной системой страны с соблюдением принципа юридического верховенства Конституции.

## Организационно-правовые принципы процедуры хабеас дата

Общие требования к процедурам хабеас корпус, ампаро, хабеас дата и иске об исполнении объединяются главой 1 «Общие положения о процедурах хабеас корпус, ампаро, хабеас дата и иске об исполнении».

Рассмотрим положения, которые кодекс объединяет в главе 1 для четырех конституционных гарантий. Как уже было указано выше, данные судебные процедуры направлены на защиту конституционных прав. Проведение данных процедур предполагает (ст.1): 1) Возврат положения дел к состоянию, имевшему место до нарушения конституционного права или угрозы его нарушения, 2) Или предусматривает принятие решения, исходя из законно действующего распоряжения или административного акта.

Ко всем четырем процедурам также применяется общее правило о том, что если после подачи иска нарушение прав прекращается или же исчезает угроза их нарушения на основе свободного волеизъявления правонарушителя, или же нарушение носит непоправимый характер, суд, учитывая объем причиненного вреда, должен определить правомерность данного искового заявления, ответчик в свою очередь обязуется не препятствовать своими действиями отклонению иска, в случае его противоправного поведения в его отношении должны быть приняты меры, независимо от соответствующей уголовной ответственности применительно к данному случаю112.

Ст. 2 определяется, что судебные процессы по актам хабеас корпус, ампаро, хабеас дата возникают в случае, когда наступает угроза нарушения или прямое нарушение конституционных прав ввиду неправомерных действий или упущений обязательной процедуры осуществления этих прав со стороны какого-либо представителя власти, служащего или физического лица. Как только возникает угроза нарушения права, должны быть приняты меры, направленные на скорейшее осуществление защиты данного права (применение какой-либо законодательной нормы права или исполнение предписаний какого-либо административного акта).

Процедура ампаро осуществляется исходя из принятых судебных решений по конкретным жалобам на надлежащую судебную защиту конституционных прав, которая предполагает обращение в суд и соответствующий процесс рассмотрения. Противозаконной считается та ситуация, когда потерпевший соглашается с судебным решением, которое нарушает его права. Процедура хабеас корпус применяется тогда, когда какое-либо окончательное судебное решение нарушает явным образом личную свободу гражданина и надлежащую судебную защиту его конституционных прав.

В ст. 5 объединяются случаи, когда не могут иметь место процессы хабеас корпус, ампаро, хабеас дата и иске об исполнении в случаях: 1) Когда факты и петиция иска изложены так, что прямым образом не связаны с содержанием конституционной нормы права, на которую идет ссылка; 2) Если существуют иные способы, направленные на удовлетворение исков, для защиты нарушенных конституционных прав, за исключением тех ситуаций, когда речь идет о хабеас корпус; 3) Если истец ранее уже обращался к другой судебной процедуре, чтобы получить содействие в защите своих конституционных прав; 4) Если предыдущие процедуры не были завершены, за исключением случаев, предусмотренных КПК и в ходе процедуры хабеас корпус; 5) Если на момент подачи иска исчезла угроза нарушения или прямое нарушение какого-либо конституционного права либо оно стало носить непоправимый характер; 6) Если затрагивается судебный приговор, вынесенный по иному конституционному судебному процессу, или имеет место иск, уже находящийся на рассмотрении; 7) Если затрагиваются судебные решения, принятые Национальным Судебным Советом, по вопросам снятия с должностей и назначения судей и прокуроров при условии, что такие решения были приняты после предварительной аудиенции с заинтересованным лицом; 8) Если затрагиваются судебные решения, принятые Национальным Судом Присяжных по вопросам выборности за исключением тех случаев, когда они не имеют судебного характера, или, будучи таковыми, нарушают надлежащее исполнение конституционных прав. Также они не возникают против судебных решений, принятых Национальной Избирательной Комиссией и Национальной службой по идентификации граждан и их семейного положения, в том случае если они могут быть пересмотрены Национальным Судом Присяжных; 9) При столкновении интересов лиц публичного права. Конфликты, касающиеся конституционных вопросов и возникающие между представителями государственной власти, органами высшей государственной власти, муниципальных и региональных правительств разрешаются путем соответствующих процедур; 10) Если истек срок подачи искового заявления, за исключением процедуры хабеас корпус.

В отдельной ст.7 закреплены положения, касательно представительства интересов государства. Защита интересов государства и государственных служащих осуществляется Государственным Прокурором или соответствующим законным представителем, который должен будет назначить ответчику срок для представления соответствующих документов и сведений. Государственный Прокурор, выполняя свои полномочия, обязан довести до сведения главы соответствующего учреждения свое профессиональное мнение. Органы высшей государственной власти (учреждения, которые имеют личного правозащитника) выступают на процессе от своего имени, без вмешательства Государственного Прокурора.

В случае, если истец узнает до момента подачи искового заявления или в ходе судебного процесса о том, что государственный служащий, против которого он подает иск, больше не занимает данную должность, то он может обратиться к суду с просьбой о замене ответчика по иску.

Общим для хабеас корпус, ампаро, хабеас дата и иске об исполнении является то, что отсутствует предварительный этап. Однако возможны предварительные меры, которые препятствуют проведению судебных процедур и которые суд сочтет необходимыми.

Ампаро, хабеас дата и иск об исполнении подлежат рассмотрению в соответствующем судебном округе, в соответствии с правилами подсудности. Однако данное правило не применимо к хабеас корпус (рассмотрение искового заявления возможно любым уголовным судом или мировым судьей того или иного населенного пункта) (ст.12 КПК).