ЧЕРНОВ СЕРГЕЙ НИКОЛАЕВИЧ

Конституционное право Российской Федерации

Федеративное, суверенное государство.

Экономические, социальные и духовные основы конституционного строя России.

Основы правового статуса личности как правовой институт.

Конституционные права и свободы человека и гражданина.

Социально-экономические права и свободы.

ЧАСТЬ 4.

Для магистров юридического факультета

Петрозаводск 2014

СОДЕРЖАНИЕ:

Тема 5.2. Федеративное, суверенное государство.
* 1. Россия - федеративное государство.
* 2. Россия - суверенное государство с республиканской формой правления.
Тема 5.3. Экономические, социальные и духовные основы конституционного строя России.
* 1. Конституционные основы экономической системы Российской Федерации (ст.8, 9 Конституции).
* 2. Конституционные основы социальной системы Российской Федерации (ст. 7 Конституции).
* 3. Духовные основы конституционного строя. Идеологическое многообразие (ст.13 Конституции). Россия светское государство (ст. 14)

РАЗДЕЛ 6. Основы правового статуса личности как правовой институт.
Тема 6.1. Основы правового статуса личности. Гражданство Российской Федерации
* 1. Понятие основ правового статуса личности.
* 2. Понятие гражданства. Развитие законодательства о гражданстве Российской Федерации. . Правовой статус беженцев и вынужденных переселенцев, иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации.

Тема 6.2. Концепция прав человека в конституционном праве.
* 1. Принципы правового статуса человека и гражданина (ст.17, 19, 47-59) Конституции).
* 2. Развитие концепции прав человека в конституционном законодательстве России

РАЗДЕЛ 7. Конституционные права и свободы человека и гражданина.
Тема 7.1.. Личные права и свободы.
* 1. Понятие и классификация конституционных прав и свобод.
* 2. Личные права и свободы:
Личные права в Конституции Российской Федерации
* 1. право на жизнь (ст.20 Конституции)
* 2. право на охрану государством достоинства личности (ст. 21 Конституции)
* 3. права, обеспечивающие защиту частной жизни человека (ст. 22-25 Конституции)
Иные личные права в Конституции Российской Федерации

* 1. право определять и указывать национальную принадлежность (ст. 26 Конституции)
* 2. свобода передвижения (ст. 27 Конституции)
* 3. свобода совести, свобода вероисповедания (ст. 28 Конституции)
* 4. свобода мысли и слова (ст. 29 Конституции)

7.2.Юридические гарантии обеспечения прав и свобод личности

7.3. Политические права и свободы человека и гражданина в Российской Федерации

* 1. Общая характеристика политических прав и свобод.
* 2. Право участия граждан в управлении делами государства (ст. 32 Конституции).

Право на управление государством

* 1.. Право обращения граждан в государственные органы и органы местного самоуправления (ст. 33 Конституции).
* 2. Свобода собраний, митингов, уличных шествий (ст. 31 Конституции).
* 3. Общественные объединения: классификация, организационно-правовые формы (ст. 30 Конституции)

Тема 8.1. Социально-экономические права и свободы.

* 1.Понятие социально-экономических прав и свобод.
* 2.Способы защиты социально-экономических прав и свобод

Тема 8.2. Экономические права и свободы.

* 1. свобода предпринимательской деятельности (ст. 34 Конституции)
* 2. право частной собственности, в т.ч. на землю (ст. 35, 36 Конституции)
* 3. свобода труда, право на труд и на отдых (ст. 37 Конституции)

5.2.2. Россия – суверенное государство с республиканской формой правления.[1]

Статья 1 Конституции РФ определяет, что "Российская Федерация - Россия есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления". Россия как суверенное федеративное государство имеет все государственно-правовые признаки, атрибуты государственности, элементы конституционно-правового статуса.

1. Российская Федерация имеет свою территорию - пространственный предел распространения ее суверенитета. Согласно ст.4 Конституции РФ, Российская Федерация обеспечивает целостность и неприкосновенность своей территории. Территория России едина и состоит из территорий ее субъектов. По ранее действовавшим российским конституциям кроме территории субъектов (автономных республик, областей и округов) имелась территория непосредственно общефедеральная. С признанием в 1992 г. краев, областей и городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга самостоятельными и равноправными субъектами Федерации вся территория России состоит из территорий субъектов.

Определяя конституционные основы правового режима территории, статья 67 Конституции РФ устанавливает, что "территория Российской Федерации включает в себя территории ее субъектов, внутренние воды и территориальное море, воздушное пространство над ними". Впервые в Конституции РФ в этой статье определены основы статуса континентального шельфа. Российская Федерация, подчеркивается в ст.67 п.2 Конституции РФ, обладает суверенными правами и осуществляет юрисдикцию на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне Российской Федерации в порядке, определяемом федеральным законом и нормами международного права.

Правовое регулирование вопросов территории осуществляется также Законом "О Государственной границе Российской Федерации" от 1 апреля 1993 г. с изменениями и дополнениями от 22 июля 1994 г. Согласно ст.1 Закона Государственная граница Российской Федерации - это линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) Российской

---

[1] Арзамаскин Н.Н. Федеративное устройство современной России в условиях переходности // Законодательство, комментарии, проблемы. 2007. № 1 (74).; Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. М., 2007. С. 784; Барциц И.Н. О единстве государственной власти в Российской Федерации // Законодательство, 2001, №9; Вишняков В.Г. Конституционное регулирование федеративных отношений // Голубок С.А. Конституционное право России. М., 2008. С. 160; Добрынин Н.М. Российский федерализм: проблемы и перспективы. М., 2003, с. 300; Карапетян Л.М. Федеративное устройство Российского государства. М., 2007. С. 352; Козак Д.Н. Проблемы разграничения полномочий между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации. М., 2001, с. 125; Колесников Е.В., Комкова Г.Н., Кулушева М.А. Конституционное право. М., 2007. С. 368; .Комментарий к Конституции Российской Федерации / Под ред. Л.А. Окунькова. - М., 2005. - С. 752;Конституционное право России. М., 2007. С. 768; Конституционное право России: Учебник для юридических вузов / Под ред. А.А. Безуглова, Л.Л. Беломестных. М., 2004. С. 1024; Конституционное право России: Учебник / Под ред. Е.И. Козловой, О.Е. Кутафина. М., 2003. С. 587; Конституционное право России / Под ред. Н. А. Михалевой. М., 2006. С. 864.; Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право России. - М.: Юристъ. 2006 г. 587 с.; Местное самоуправление в России. Сборник статей. М., 2003. С. 400; Чурсина Е.В. Разграничение полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и ее субъектов по предметам совместного ведения. М., 2006. С. 208; .Чистяков О.И. «О национально - государственном размежевании в период становления Российской Федерации» - Советское государство и право, 1991, №11.

Федерации, то есть пространственный предел действия государственного суверенитета Российской Федерации. -

Недра также входят в понятие государственной территории, хотя Конституция РФ не упоминает 6 них. Закон РФ "О недрах" от 3 марта 1995 г. устанавливает, что недра в границах территории России, включая подземное пространство и содержащиеся в недрах полезные ископаемые, энергетические и иные ресурсы, являются государственной собственностью.

Особый статус имеет исключительная экономическая зона - морское пространство шириной до 200 миль от берега (хотя она не входит в состав территории).

Конституция устанавливает, что границы между субъектами Российской Федерации могут быть изменены с их взаимного согласия (ст.67 п.З Конституции РФ). Порядок изменения внешних границ России определяется Законом "О Государственной границе Российской Федерации".

2. Важным государственно-правовым признаком, элементом конституционно-правового статуса суверенного государства является наличие гражданства (подданства). В Российской Федерации установлено федеральное гражданство, которое, согласно ст.6 Конституции РФ, приобретается и прекращается в соответствии с федеральным законом, является единым и равным независимо от оснований его приобретения.

Правовое регламентирование федерального гражданства осуществляется Конституцией РФ 1993 года, Декларацией прав и свобод человека и гражданина 1991 г.. Законом РФ "О гражданстве" от 28 ноября 1991 г. с изменениями и дополнениями от 17 июня 1993 г. Каждый проживающий на территории России имеет свободу выбора гражданства, не может быть лишен гражданства или права изменить его.

В компетенцию органов государственной власти Российской Федерации входит определение оснований и процедуры приобретения, изменения и прекращения гражданства; установление административного и судебного порядка обжалования решений по вопросам гражданства; порядка решения спорных вопросов гражданства между Федерацией и субъектами.

Наличие федерального гражданства сочетается в Российской Федерации с гражданством республик, входящих в состав Федерации. Конституционный принцип единства гражданства означает, что утрата федерального гражданства влечет за собой утрату гражданства республиканского.

Закон гарантирует защиту граждан и в тех случаях, когда они находятся за границей. Защита осуществляется дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями России.

3. Российская Федерация как суверенное государство имеет свою Конституцию и законодательство. Конституция РФ принята 12 декабря 1993 г. путем референдума. Она имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации.

Согласно ст. 71 Конституции РФ принятие и изменение Конституции Российской Федерации, контроль за ее соблюдением входят в предмет ведения Российской Федерации.

Кроме Конституции в общефедеральную законодательную систему входят: федеральные конституционные законы; Федеративный договор; Основы законодательства Российской Федерации по различным отраслям; федеральные законы РФ; кодексы; подзаконные правовые акты - нормативные Указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, акты федеральных министерств, комитетов, ведомств; соглашения о делегировании полномочий Россией субъектам Федерации; межгосударственные договоры и межправительственные соглашения Российской Федерации; акты, связанные с реализацией договоров, конвенций, соглашений; постановления Конституционного Суда Российской Федерации и др.

Суверенный характер Российской Федерации обусловливает верховенство и действие на всей территории Федерации не только Конституции, но и всех иных нормативных федеральных актов по вопросам исключительной компетенции Российской Федерации и полномочиям совместного ведения Федерации и субъектов.

Как установлено в ст. 76 Конституции РФ, "по предметам ведения Российской Федерации принимаются федеральные конституционные законы и федеральные законы, имеющие прямое действие на всей территории Российской Федерации. По предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации издаются федеральные законы и принимаются в соответствии с ними законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации".

Верховенство федерального законодательства обеспечивается конституционным положением о том, что "законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации не могут противоречить федеральным законам" (ст. 76 п. 5 Конституции РФ).

4. Государственно-правовым признаком России как суверенного государства является наличие системы федеральных органов государственной власти. В содержание основ конституционного строя входит норма, устанавливающая, что "государственную власть в Российской Федерации осуществляют Президент Российской Федерации, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Правительство Российской Федерации, суды Российской Федерации" (ст. 11 Конституции РФ).

Президент Российской Федерации - это глава государства, гарант Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина.

Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума) - парламент Российской Федераций -является представительным и законодательным органом Российской Федерации.

Правительство - это федеральный орган, осуществляющий исполнительную власть Российской Федерации.

Суды - органы, осуществляющие правосудие в Российской Федерации. Федеральными судебными органами являются: Конституционный Суд, Верховный Суд, Высший Арбитражный Суд Российской Федерации.

Наличие общефедеральных органов государственной власти сочетается с существованием этих органов в субъектах Федерации. Статья 11 п.3 Конституции РФ устанавливает в этой связи, что разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской

Федерации и органами субъектов осуществляется Конституцией РФ, Федеративным и иными договорами о разграничении предметов ведения и полномочий.

В целях обеспечения единства системы органов исполнительной власти федеральные органы исполнительной власти для осуществления своих полномочий могут создавать свои/территориальные органы и назначать соответствующих должностных лиц (ст. 76 п.1 Конституции РФ).

5. Важнейшим государственно-правовым признаком, элементом конституционно-правового статуса Российской Федерации является наличие единых Вооруженных Сил, единой. системы обеспечения обороны и безопасности государства. Для осуществления обороны с применением средств вооруженной борьбы в Российской Федерации созданы Вооруженные Силы и установлена воинская обязанность граждан Российской Федерации.

Согласно ст. 10 Федерального закона "Об обороне" Вооруженные Силы Российской Федерации - государственная военная организация, составляющая основу обороны Российской Федерации. Они предназначены для отражения агрессии и нанесения противнику поражения, а также для выполнения задач в соответствии с международными обязательствами Российской Федерации.

Вооруженные Силы комплектуются как в добровольном порядке, так и по призыву по экстерриториальному принципу,что обусловлено их единым общефедеративным характером. Верховным Главнокомандующим ВС, согласно Конституции РФ, является Президент Российской Федерации. К обороне с применением средств вооруженной борьбы могут, согласно Закону об обороне, привлекаться пограничные войска, внутренние войска, войска федеральной службы безопасности, войска федеральной правительственной связи, железнодорожные войска и др. Перечень этих войск является исчерпывающим. Закон запрещает существование и создание в Российской Федерации иных воинских формирований. Отсюда вытекает невозможность создания вооруженных формирований в субъектах Федерации.

Общефедеральный характер оборонной деятельности и строительства Вооруженных Сил обусловливает законодательное регулирование этой сферы федеральным законодательством.

6. Российская Федерация как суверенное государство имеет свою государственную федеральную собственность, денежную и кредитную систему, единое экономическое пространство.

Статья 8 Конституции РФ закрепляет существование государственной собственности и ее равную защиту с иными формами собственности. Российская Федерация распоряжается имуществом, которое по соглашению с субъектами отнесено к федеральной государственной собственности, в которой находятся промышленные и строительные предприятия общероссийского значения, имущество, приобретенное за счет средств Российской Федерации, высшие общегосударственные учебные заведения и объекты культурного наследия народов России.

В собственности Российской Федерации находятся земельные участки, природные ресурсы. Федеральной собственностью является имущество Вооруженных Сил, пограничных и внутренних войск, железнодорожных и иных войск.

К объектам федеральной собственности относятся также объекты и имущество органов государственной власти Российской Федерации.
В соответствии со ст.8 Конституции РФ, "в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств...".
"На территории Российской Федерации не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств" (ст. 74 Конституции РФ).

В Российской Федерации существует единое рублевое пространство, денежной единицей в России является
рубль. Согласно Конституции РФ денежная эмиссия осуществляется исключительно Центральным банком Российской Федерации.
Статья 75 Конституции РФ устанавливает, что "система налогов, взимаемых в федеральный бюджет, и общие принципы налогообложения и сборов в Российской Федерации устанавливаются федеральным законом".
7. Российская Федерация как суверенное государство обладает международной правосубъектностью. Согласно ст. 79 Конституции РФ, "Российская Федерация может участвовать в межгосударственных объединениях и передавать им часть своих полномочий в соответствии с международными договорами, если это не влечет ограничения прав и свобод человека и гражданина и не противоречит основам конституционного строя Российской Федерации".
Россия заключает международные и межгосударственные договоры и соглашения с иностранными государствами. Порядок заключения международных договоров, их регистрации и официального опубликования, а также прекращения и приостановления установлен Федеральным законом "О международных договорах Российской Федерации" 1995 г. Только Федерация обладает правом решения вопросов войны и мира. Российская Федерация определяет единую внешнюю политику, координирует внешнеполитический курс республик в составе России.

8. Важным государственно-правовым признаком Российской Федерации является установление государственного языка. В соответствии со ст. 6 8 Конституции РФ государственным языком Российской Федерации на всей ее территории является русский язык. Как отмечается в Законе РФ "О языках народов РСФСР" от 25 октября 1991 г., статус государственного на всей территории России в соответствии со сложившимися истори-ко-культурными традициями имеет русский язык как основное средство межнационального общения народов Российской Федерации.

9. Как и всякое суверенное государство, Российская Федерация имеет свои государственные символы -флаг, герб, гимн и столицу. Описание и порядок исполь- зования символов устанавливаются федеральным конституционным законом (ст. 70 Конституции РФ).
Государственным флагом Российской Федерации с 1991 года является прямоугольное полотнище с соотношением длины 2:1, состоящее из трех разноцветных полос: верхней белой, средней лазоревой и нижней алой. Описание и порядок его использования установлены в Положении о

Государственном флаге Российской Федерации, утвержденном Указом Президента РФ от 11 декабря 1993 г.
Государственный герб России нового образца представляет собой золотого двуглавого орла на красном фоне под тремя коронами, со скипетром и державой в лапах. На груди орла щит с изображением всадника, поражающего копьем дракона.
Государственным гимном Российской Федерации является "Патриотическая песнь" М.И.Глинки. Текст гимна еще не определен. Положение о Государственном гимне утверждено также Указом Президента РФ от 11 декабря 1993 г.
Столицей Российской Федерации является город Москва, статус которой установлен федеральным законом, принятым 15 апреля 1993 г.
Предметы ведения Российской Федерации

Предмет ведения - это круг вопросов, решаемых высшими органами государственной власти с помощью установленных конституцией и другими законодательными актами полномочий этих органов.

Предмет ведения Российской Федерации определяется Конституцией РФ 1993 года и Федеративным договором.
Анализируя предметы ведения, закрепленные в этих законодательных актах, следует учесть наличие в них некоторых противоречий. В этой связи Конституция РФ устанавливает в разделе втором (п.1) "Заключительные и переходные положения", что в случае несоответствия положений Федеративного договора положениям Конституции РФ - действуют положения Конституции РФ.

По содержанию регулируемых вопросов Конституция РФ делит предметы ведения Российской Федерации на две группы:
1) исключительные предметы ведения и полномочия Российской Федерации (ст.71);
2) совместные предметы ведения и полномочия Российской Федерации и ее субъектов (ст.72).
В исключительном ведении Российской Федерации находятся:
- принятие и изменение Конституции Российской Федерации и федеральных законов, контроль за их исполнением;
- федеративное устройство и территория;
- регулирование и защита прав и свобод человека и гражданина; гражданство в Российской Федерации; регулирование и защита прав национальных меньшинств;
- установление системы федеральных органов законодательной, исполнительной и судебной власти, порядка их организации и Деятельности; формирование федеральных органов государственной власти;
- федеральная государственная собственность и управление ею;
- установление основ федеральной политики и федеральные программы в области государственного, экономического, экологического, социального, культурного и национального развития Российской Федерации;
- установление правовых основ единого рынка; финансовое, валютное, кредитное, таможенное регулирование, денежная эмиссия, основы ценовой политики; федеральные экономические службы, включая федеральные банки;

- федеральный бюджет; федеральные налоги и сборы; федеральные фонды регионального развития;
- федеральные энергетические системы, ядерная энергетика, расщепляющиеся материалы;
- федеральные транспорт, пути сообщения, информация и связь; деятельность в космосе;
- внешняя политика и международные отношения Российской Федерации, ее международные договоры;
- вопросы войны и мира;
- внешнеэкономические отношения Российской Федерации;
- оборона и безопасность;
- оборонное производство; определение порядка продажи и покупки оружия, боеприпасов, военной техники и другого военного имущества;
- производство ядовитых веществ, наркотических средств и порядок их использования;
- определение статуса и защита государственной границы, территориального мира, воздушного пространства, исключительной экономической зоны и континентального шельфа Российской Федерации;
- судоустройство; прокуратура; уголовное, уголов-но-процессуальное, уголовно-исполнительное законодательство;
- амнистия и помилование;
- гражданское, гражданско-процессуальное и ар-битражно-процессуальное законодательство;
- правовое регулирование интеллектуальной собственности;
- федеральное коллизионное право;
- метеорологическая служба, стандарты, эталоны, метрическая система и исчисление времени; геодезия и картография; наименование географических объектов;
- 'официальный ' статистический и бухгалтерский учет;
- государственные награды и почетные звания Российской Федерации;
- федеральная государственная служба.

Кроме данных полномочий по исключительному предмету ведения Российской Федераций, закрепленных в ст. 71 Конституции РФ, ряд полномочий содержится в статьях Основного Закона, устанавливающих компетенцию высших органов государственной власти Российской Федерации, и в других федеральных законах. Содержание этих полномочий рассматривается в последующих главах учебника.

Федеративный характер национально-государственного устройства России обусловил необходимость конституционного закрепления предметов совместного ведения Федерации и ее субъектов (ст. 72 Конституции РФ).

В предмет совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов входит:
- обеспечение соответствия конституций и законов республики, уставов, законов и иных нормативных правовых актов краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов Конституции Российской Федерации и федеральным законам;
- защита прав и свобод человека и гражданина;
- защита прав национальных меньшинств;

- обеспечение законности, правопорядка, общественной безопасности;
- режим пограничных зон;
- вопросы владения, пользования и распоряжения землей, недрами, водными и другими природными ресурсами;
- разграничение государственной собственности;
- природопользование; охрана окружающей среды и обеспечение экологической безопасности; особо охраняемые природные территории;
- охрана памятников истории и культуры;
- общие вопросы воспитания, образования, науки, культуры, физической культуры и спорта;
- координация вопросов здравоохранения; защита семьи, материнства, отцовства и детства; социальная защита, включая социальное обеспечение;
- осуществление мер по борьбе с катастрофами, стихийными бедствиями, эпидемиями, ликвидация их последствий;
- установление общих принципов налогообложения и сборов в Российской Федерации;
- административное, административно-процессуальное, трудовое, семейное, жилищное, земельное, водное и лесное законодательство; законодательство о недрах, об охране окружающей среды;
- кадры судебных и правоохранительных органов;
адвокатура, нотариат;
- защита исконной среды обитания и традиционного образа жизни малочисленных этнических общностей;
- установление общих принципов организации системы органов государственной власти и местного самоуправления;
- координация международных и внешнеэкономических связей субъектов Федерации, выполнение международных договоров Российской Федерации.

Дополнительно гарантируя равноправие субъектов Федерации, статья 72 п.2 Конституции РФ устанавливает, что данные положения в равной мере распространяются на республики, края, области, города федерального значения, автономную область, автономные города.

Установленный Конституцией РФ, Федеративным договором и другими федеральными законами объем полномочий Федерации может корректироваться договорами и соглашениями между Российской Федерацией и ее субъектами.

Конституция РФ и Федеративный договор предусматривают возможность взаимного делегирования, передачи части своих полномочий органам исполнительной власти Российской Федерации и ее субъектов.

Тема 5.3. Экономическая, социальная и духовные основы конституционного строя России.

5.3.1. Конституционные основы экономической системы Российской Федерации (ст.8, 9 Конституции).

Конституция РФ 1993 г. закрепляет правовые основы экономической организации общества, определяет главное содержание и общую направленность развития экономических отношений, тем самым придавая ей качество "конституционной экономики". От состояния экономики страны в

решающей степени зависит обеспечение действия Конституции. В свою очередь, оптимальное конституционное регулирование экономики в значительной мере предопределяет эффективность ее развития.[2]

Мировой опыт конституционного регулирования экономики во многих странах свидетельствует, что наряду с рыночными регуляторами существует система государственного регулирования экономики, включающая централизованное планирование и программирование социальных и экономических процессов.

В качестве стержневой конструкции новой экономики России выступают наиболее общие конституционные принципы: народовластия (демократизма), правового социального государства, разделения властей, неприкосновенности собственности, свободы договора, стабильности гражданского оборота. Как отмечает Г.А. Гаджиев, конституционные принципы рыночной экономики образуют основы экономического строя России, представляющие собой фундаментальные устои социально-экономического, правового и, в частности, конституционного строя[3].

В России признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности". Более того, закрепляя принципы единого экономического пространства и свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств, законодатель усиливает их дополнительными гарантиями. Статья 74 Конституции РФ предусматривает прямой запрет на установление таможенных границ, пошлин, сборов и иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на территории Российской Федерации.

Одним из важнейших последствий конституционной реформы в Российской Федерации стало прогрессирующее возрастание роли рыночных механизмов в государственно управляемом и самоуправляемом секторах отечественной экономики на базе конституционных устоев. Это предопределяет острую актуальность научного осмысления бурных трансформаций базисных экономических отношений через призму именно взаимодействия юридической и фактической конституций Российского государства. Как образно и весьма метко сформулировал сложившуюся в XXI веке в России модель общественного строя О.Е. Кутафин, "трудно сказать, что последует в России после завершения переходного периода, однако несомненно, что закрепление в Конституции экономических или социальных основ, и даже основ общественного строя, не является признаком тоталитаризма, а лишь свидетельствует о том значении, которое государство придает соответствующим вопросам, и складывающиеся в этой сфере отношения могут быть составной частью предмета конституционного права" [4]

А. Комаров под государственным регулированием экономики понимает систему экономических, правовых, организационных мероприятий государства, посредством которых оно через систему государственных органов и

---

[2] Мельников В.В. Конституционные основы регулирования экономических отношений в России: Монография. ЮРКОМПАНИ, 2011

[3] Гаджиев Г.А. Конституционные принципы рыночной экономики. Развитие основ гражданского права в решениях Конституционного Суда Российской Федерации. М.: Юристъ, 2002. С. 8.

[4] См.: Кутафин О.Е. Предмет конституционного права. М.: Юристъ, 2001. С. 28.

должностных лиц воздействует на социально-экономическое развитие страны и проводит социально-экономическую государственную политику.

Государственное регулирование экономики направлено на достижение ряда **важнейших целей**, основные из которых:

- создание нормальных условий для функционирования рыночного механизма;
- обеспечение устойчивых темпов роста;
- регулирование структурных изменений в экономике, вызванных потребностями современной научно-технической революции;
- обеспечение социальной стабильности и социального прогресса;
- решение экологических проблем.[5]

Экономист Н.И. Базылев называет такие **экономические функции государства:**

- совершенствование системы социально-экономических отношений;
- составление прогнозов развития;
- управление демографическими процессами;
- ориентация производства на конечные результаты;
- выработка программ развития;
- повышение роли трудовых коллективов;
- согласование интересов субъектов;
- стимулирование экономической деятельности;
- обеспечение интеллектуального развития, защиты жизни, прав и свобод человека;
- регулирование процессов международной интеграции [6].

И.Л. Соколова отмечает, что экономическую функцию государства можно определить как направления деятельности государства в экономической сфере, имеющие целью обеспечение экономического роста, стабильности национальной экономики, внешнеэкономической стабильности, средства и способы государственного воздействия [7]

Не случайно содержательным элементом административной реформы в Российской Федерации явилась модернизация государственного аппарата, целью которой является создание эффективного и компактного механизма управления. В Указе Президента Российской Федерации от 23 июля 2003 г. N 824 "О мерах по проведению административной реформы в 2003 - 2004 годах" [8] определены следующие основные направления административной реформы, в том числе касающейся и экономической сферы:

- ограничение вмешательства государства в экономическую деятельность субъектов предпринимательства, в том числе прекращение избыточного государственного регулирования;
- развитие системы саморегулируемых организаций в области экономики;

---

[5] См.: Комаров А. Государственное регулирование экономики // Право и жизнь. 2000. N 31. С. 136.

[6] См.: Экономическая теория / Под ред. Н.И. Базылева. Минск, 1997. С. 41.

[7] См.: Соколова И.Л. Особенности экономической функции федеративного государства // Законодательство и экономика. 2005. N 5. С. 47.

[8] См.: Указ Президента РФ от 23 июля 2003 г. N 824 "О мерах по проведению административной реформы в 2003 - 2004 годах" // СЗ РФ. 2003. N 30. Ст. 3046.

- организационное разделение функций, касающихся регулирования экономической деятельности, надзора и контроля, управления государственным имуществом и предоставления государственными организациями услуг гражданам и юридическим лицам [9].

Мера государственного вмешательства в экономическую деятельность, осуществляемую в рамках рыночных механизмов, является одним из самых дискуссионных вопросов.[10] Например, В.Е. Чиркин утверждает, что экономические теории и воззрения не могут устанавливаться государством в качестве государственных или обязательных, а государство не может провозгласить марксизм либо экономический либерализм государственной экономической идеологией [11]. Б.Н. Топорнин высказывал мнение о том, что конституция должна определить "систему координат", в которой государство "играет свою экономическую функцию". К числу таких координат Б.Н. Топорнин относил общепризнанные ценности, основные цели развития, принципы демократии и господства права, указывая также, что конституция может предусматривать инструменты государственного регулирования, в том числе бюджет, налоги, экспортно-импортные льготы и т.д.[12].

Для защиты экономических прав государство создает определенные институты, деятельность которых представляет собой способ гарантирования указанных прав. Конституционный контроль за соблюдением экономических прав является одной из основных функций государства, поэтому они возложены прежде всего на органы государственной власти:[13]

- Президента как главы государства, гаранта прав и свобод человека и гражданина, который может приостанавливать действие актов органов исполнительной власти, субъектов Федерации, поскольку они противоречат Конституции, до решения вопроса соответствующим судом, отменять постановления и распоряжения Правительства РФ (ч. 3 статьи 115);
- Правительство, которое осуществляет меры по обеспечению законности, прав и свобод граждан (статья 114);
- Федеральное Собрание РФ, принимающее федеральные законы в целях ограничения прав и свобод человека и гражданина только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (статья 55).

Определенные функции в области конституционного контроля возложены на федеральный Конституционный Суд, осуществляющий самостоятельно и независимо судебную власть посредством конституционного судопроизводства. Полномочия, порядок образования и деятельность Конституционного Суда РФ определяются Конституцией и Федеральным конституционным законом "О Конституционном Суде Российской Федерации".

---

[9] См. интернет-сайт: www.ng.ru.

[10] Мельников В.В. Конституционные основы регулирования экономических отношений в России: Монография. ЮРКОМПАНИ, 2011

[11] См.: Чиркин В.Е. Современное государство. М., 2001. С. 303.

[12] См.: Топорнин Б.Н. Конституционно-правовые проблемы формирования новой экономической системы // Конституционный строй России. М., 1992. С. 13.

[13] Мельников В.В. Конституционные основы регулирования экономических отношений в России: Монография. ЮРКОМПАНИ, 2011

Активными участниками защиты экономических прав граждан являются суды общей юрисдикции, арбитражные суды, мировые судьи.

Обратим особое внимание на динамику нарушений экономических прав граждан и организаций в последние годы - она весьма тревожна: по ряду составов она не замедляется, а растет. Причинами массовых нарушений являются:[14]

а) общие неблагоприятные экономические, политические, национальные и идеологические факторы, которые связаны с дестабилизацией и ухудшением жизни большинства людей;

б) утрата доверия к закону и власти, обязанной защитить его;

в) невысокий уровень правосознания, незнание закона, его игнорирование и нарушение;

г) недоработанность законодательства, отставание от запросов практики, а также запутанность и противоречивость законодательства.

В связи с децентрализацией экономической системы, бурным развитием предпринимательской деятельности, появлением множества коммерческих организаций и иных юридических лиц, являющихся в основном собственниками имущества, возникла насущная необходимость в защите прав и законных интересов граждан - участников имущественного оборота. Данная проблема нашла отражение в ГК РФ, закрепляющем необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты (п. 1 статьи 1).

Гражданский кодекс значительно расширил перечень способов защиты нарушенных либо оспоренных гражданских прав - в настоящее время их насчитывается одиннадцать. Они носят универсальный характер и могут быть применены для защиты, как правило, любого субъективного гражданского права.

К числу универсальных способов защиты гражданских прав относятся:

- признание права;
- восстановление положения, существовавшего до нарушения права;
- пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности;
- применение последствий недействительности ничтожной сделки; признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- самозащита права;
- присуждение к исполнению обязанности в натуре; возмещение убытков;
- компенсация морального вреда;
- прекращение или изменение правоотношения;
- прекращение судом действия акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону.

Указанный перечень, включающий в себя одиннадцать способов защиты гражданских прав, не является исчерпывающим. В случае нарушения

---

[14]Мельников В.В. Конституционные основы регулирования экономических отношений в России: Монография. ЮРКОМПАНИ, 2011

гражданских прав могут быть использованы и иные способы защиты, предусмотренные законом или договором.

Основными органами, осуществляющими разрешение экономических споров граждан, считаются суды общей юрисдикции, если одним из участников спора является гражданин. Судами рассматривается значительное количество исковых заявлений о защите жилищных, наследственных и иных имущественных прав и охраняемых законом интересов граждан, не имеющих статуса предпринимателя, либо в случае, когда гражданин имеет статус предпринимателя, но дело возникло не в связи с осуществлением им предпринимательской деятельности.

Федеральным конституционным законом "Об арбитражных судах в Российской Федерации" предусмотрено, что одной из основных задач арбитражных судов при рассмотрении подведомственных им споров является защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (статья 5).

В силу Арбитражного процессуального кодекса РФ (статья 4) право на обращение в арбитражный суд для защиты нарушенных прав и оспоренных законных прав и интересов, кроме юридических лиц, имеют граждане, прошедшие государственную регистрацию в качестве предпринимателя без образования юридического лица; физические лица в случаях, когда соответствующий орган отказал гражданину в регистрации его в качестве предпринимателя или уклонился от нее, либо при заявлении гражданином своего требования в качестве кредитора к обанкротившемуся предприятию, а также трудовые коллективы при предъявлении ими требования о приватизации предприятия.

Развивая частноправовые способы защиты гражданских прав, законодательство предусмотрело и возможности предъявления косвенного (производного) иска, которым защищаются права не только группы граждан, но и организации в целом. Так, в соответствии с законодательством истцами в арбитражном суде могут выступать: само акционерное общество; акционер или группа акционеров, которые владеют в совокупности не менее чем 1% размещенных обыкновенных акций акционерного общества; номинальный держатель акций, но только тогда, когда у него есть доверенность от акционеров на ведение дела.[15]

Защита экономических прав и законных интересов граждан возможна не только в судебном, но и в административном порядке путем обращения к вышестоящему должностному лицу (органу). При этом обратим особое внимание, что любое решение, вынесенное административным органом, может быть оспорено в суде (статья 11 ГК). В некоторых странах СНГ введены специальные административные суды по рассмотрению споров, возникающих в процессе исполнительной деятельности.

Конституционное право, обеспечивая свободное развитие гражданина, особое внимание уделяет экономическим правам, которые, как было показано выше, регулируются различными, но близкими по целям, задачам и

[15] См.: Ярков В. Корпоративное право: косвенные иски // Рынок ценных бумаг. 1997. N 18. С. 78

направлениям подотраслями гражданского права. Как часть конституционного права они помогают обеспечивать свободу экономической деятельности гражданина.

"Стержнем подсистемы конституционных норм, условно названной "экономической конституцией", являются основные права человека и гражданина (право на свободное развитие своей личности, право на объединение, право свободно избирать род деятельности, право собственности и др.)"[16] .

Основополагающей формой руководства экономикой является правовое регулирование.

Правовое регулирование "является неотъемлемой частью экономической политики государства. Так же как экономическая политика в целом, правовое регулирование должно опираться на выявляемые закономерности и тенденции и обеспечивать правовые основы социально-экономического прогресса". Правовое регулирование составляет также неотъемлемую часть государственного регулирования экономики. Назначение и роль правового регулирования экономики принципиально различны в планово-административной системе управления экономикой и в децентрализованной системе с многообразием форм собственности на средства производства [17].

Когда государственное воздействие на экономику осуществляется посредством всеобъемлющего планирования, основное назначение правового регулирования состоит в том, чтобы обеспечить обязательность плановых заданий, их исполнение под страхом применения принудительных мер организационных и имущественных санкций [18].

Вся структура взаимодействия государства и экономики, государства и предпринимательства взаимосвязана. Не только государство воздействует на экономику и предпринимательство, но и предпринимательство, бизнес влияют на государство [19]. Предпринимательство - сфера взаимодействия государства и экономики, именно поэтому исследование этого вопроса принципиально важно для раскрытия темы работы. Правовой основой взаимодействия предпринимательства и государства являются нормы Конституции РФ. Характеризуя в целом отношения между предпринимательством и государством, следует отметить их публичный характер, что не исключает их частноправовой составляющей[20].

Предпринимательство - вид деятельности (частный случай бизнеса), тесно связанный с личностью человека-предпринимателя, который осуществляет бизнес, затевая новое дело, реализуя некоторое нововведение, вкладывая собственные средства в новое предприятие и принимая на себя

---

[16] См.: Гаджиев Г.А. Защита основных экономических прав и свобод предпринимателей за рубежом и в Российской Федерации (опыт сравнительного исследования). М.: Манускрипт, 1995. С. 115.

[17] См.: Лебедев К.К. Предпринимательское и коммерческое право: системные аспекты (Предпринимательское и коммерческое право в системе права и законодательства, системе юридических наук и учебных дисциплин). СПб., 2002. С. 49.

[18] См.: Лебедев К.К. Указ. соч. С. 50 - 51

[19] См.: Курбатов А.Я. Обеспечение сочетания частноправового и публично-правового регулирования - основная задача предпринимательского права на современном этапе // Государство и право на рубеже веков. М., 2001. С. 277.

[20] См.: Евенко Л.И. Уроки американского менеджмента: Вступительная статья // М.Х. Мескон, М. Альберт, Ф. Хеури. Основы менеджмента. М., 1992. С. 6.

личный риск в соответствии со ст. 30 Конституции РФ ("каждый имеет право на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов. Свобода деятельности общественных объединений гарантируется"). Приведенная норма Конституции РФ имеет принципиальное значение для деятельности объединений предпринимателей, вступающих во взаимоотношения с государством.[21]

Не меньшее значение имеет норма ст. 32 Конституции РФ, предоставляющая гражданам Российской Федерации право участвовать в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей. Указанная норма напрямую относится к гражданам, осуществляющим предпринимательскую деятельность.

В статье 33 Конституции РФ закреплена одна из основных форм взаимодействия между бизнесом и властью - индивидуальные или коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления. Основа отношений предпринимательства и государства построена на взаимодействии, взаимосвязи интересов той и другой сторон.[22]

Состояние экономики имеет первостепенное значение для национальной безопасности страны, а экономическая безопасность выступает ее материальной основой [23].

Конституция РФ - институционная нормативно-правовая основа разрешения противоречий современного общества. При этом ее сущность как политико-правового явления, призванного отражать основополагающие качественные характеристики общества, государства и личности в их соотношении и взаимосвязях, предопределяет необходимость восприятия конституционных явлений во всей их многогранности и противоречивости, когда Конституция может рассматриваться как порождение и своего рода нормативно-правовой результат социальных противоречий [24].

Г.А. Гаджиев пишет: "Принципы, устанавливающие основы экономической системы в Российской Федерации, являясь частью основ конституционного строя, представляют собой системообразующий центр подсистемы конституционных норм, которые условно можно считать "экономической конституцией"[25].

Стержнем экономической Конституции Г.А. Гаджиев считает нормы об основных экономических правах и свободах[26] - о праве на использование своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности (ст. 34), о праве на свободный выбор рода деятельности и занятий (ст. 37), о праве

---

[21] Мельников В.В. Конституционные основы регулирования экономических отношений в России: Монография. ЮРКОМПАНИ, 2011

[22] См.: Губин Е.П. Правовые проблемы государственного регулирования рыночной экономики и предпринимательства: Дис. ... д-ра. юрид. наук. М., 2005.

[23] Бондарева Е.А. Конституционный институт основ экономического строя РФ: понятие, структура // Конституционные чтения: научно-практ. конф., 2002 г. // Федеральный правовой портал: http:// law.edu.ru/ doc/ document.asp?docID= 1120602.

[24]См.: Бондарь Н.С. Конституция, конституционный контроль и социальные противоречия современного общества // Журнал российского права. 2003. N 11.

[25] См.: Гаджиев Г.А. Защита основных экономических прав и свобод предпринимателей за рубежом и в Российской Федерации (опыт сравнительного исследования). М.: Манускрипт, 1995. С. 8.

[26] Мельников В.В. Конституционные основы регулирования экономических отношений в России: Монография. ЮРКОМПАНИ, 2011

частной собственности (ст. ст. 35, 36), о праве на деловую репутацию (ст. 23), о праве на возмещение государством вреда (ст. 53) и другие права, а также конституционные гарантии предпринимательства (ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 74, ч. 2 ст. 75); в ее структуру им также включаются нормы, устанавливающие принципы государственного регулирования экономической деятельности; нормы о возможном ограничении основных экономических прав и свобод (ст. ст. 55 и 56), о полномочиях федеральных органов государственной власти и органов власти субъектов Российской Федерации в сфере правового регулирования предпринимательства (ст. ст. 71, 75).[27] Определяя экономическую основу конституционного строя Российской Федерации, О.Е. Кутафин использовал понятие "находящееся в стадии становления социальное рыночное хозяйство, в рамках которого производство и распределение товаров и благ осуществляются в основном посредством рыночных отношений", участниками которых выступают частные субъекты хозяйствования, конкурирующие между собой [28]

По утверждению Н.В. Колосовой, "экономические права обеспечивают человеку свободное распоряжение основными факторами хозяйственной деятельности", в число которых она включает право на труд, право на собственность, право на предпринимательство, право на забастовки и др.[29] .

В соответствии со статьей 37 Конституции Российской Федерации: "1. Труд свободен. Каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. 2. Принудительный труд запрещен. 3. Каждый имеет право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, а также право на защиту от безработицы. 4. Признается право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая право на забастовку. 5. Каждый имеет право на отдых. Работающему по трудовому договору гарантируются установленные федеральным законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск" [30].

Тесное переплетение экономики и права на конституционном уровне особенно видно в бюджетной сфере[31] , эффективное и своевременное правовое регулирование данной сферы на федеральном, региональном и местном уровнях следует считать непременным условием и одним из способов преодоления последствий кризиса. Важнейшую роль в такой ситуации будут играть решения, принимаемые на всех уровнях власти: от объективности при

---

[27] См.: Гаджиев Г.А. Защита основных экономических прав и свобод предпринимателей за рубежом и в Российской Федерации (опыт сравнительного исследования). М.: Манускрипт, 1995. С. 8.

[28] См.: Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право России. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2002. С. 174.

[29] См.: Права человека: Учебник для вузов / Отв. ред. чл.-корр. РАН, д.ю.н. Е.А. Лукашева. М.: НОРМА, 2003. С. 161.; См.: Бондарь Н.С. Права человека и местное самоуправление в Российской Федерации. Ростов н/Д: Изд-во Рост. ун-та, 1998. С. 214; Бондарь Н.С., Капранова Ю.В. Конституционное измерение равноправия граждан Российской Федерации. Ростов н/Д: Изд-во Рост. ун-та, 2002. С. 42 - 43.

[30] Трудовой кодекс Российской Федерации // Кодексы Российской Федерации. Выпуск 1. М.: ИНФРА-М, 2010.

[31] См.: Баренбойм П.Д. Конституционная экономика: двадцать пять лет в мире и десять лет в России // Законодательство и экономика. 2007. N 6.

принятии решений, оперативности и адекватности трансформации бюджетов под кризисные процессы во многом зависит уровень стрессоустойчивости регионов и государства в целом.[32]

Одной из основных самостоятельных функций современного Российского государства признана функция налогообложения и взимания налогов. В ее содержание входят формирование и пополнение государственной казны, в первую очередь федерального бюджета и бюджетов субъектов Федерации, а также муниципальных бюджетов за счет соответствующих видов налогов, иных финансовых сборов, пошлин и платежей. В этой связи следует прежде всего назвать основополагающий принцип, закрепленный Конституцией Российской Федерации в ее статье 57: "Каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы. Законы, устанавливающие новые налоги или ухудшающие положение налогоплательщиков, обратной силы не имеют". Отсюда вытекает, что налоги и сборы, взимаемые не на основе закона, не могут признаваться законно установленными. Указанное положение, как справедливо отмечено в академическом комментарии Конституции России, имеет несомненное значение для признания конституционности закона, в том числе закона субъекта Российской Федерации, устанавливающего конкретный налог, а также при оценке конституционности полномочия органа государственной власти на установление налога[33]

"Конституционное закрепление отношений по поводу установления и взимания налогов и сборов, - пишет Н.С. Бондарь, - свидетельствует о придании особой значимости налоговым платежам и связанным с ними отношениям".[34]

Конкретно о бюджете говорится в ч. 1 ст. 41, п. "з" ст. 71, ч. 3 ст. 75, ч. 5 ст. 101, ч. 3 ст. 104, п. "а" ст. 106, п. "а" ч. 1 ст. 114 - дважды, ст. 124, ч. 1 ст. 132 Конституции России. Причем за исключением ч. 1 статьи 132, упоминающей местный бюджет, во всех других новеллах речь идет о федеральном бюджете.

Бюджет государства (при наличии федеративного устройства следует вести речь о федеральном бюджете) - категория конституционного права, обозначающая главный финансовый закон, закрепляющий финансовые основы осуществления общегосударственных функций всеми органами государственной власти и управления.[35]

Трехуровневая структура бюджетной системы Российской Федерации включает в себя:

1) федеральный бюджет и бюджеты государственных внебюджетных фондов;

2) бюджеты субъектов Российской Федерации и бюджеты территориальных государственных внебюджетных фондов;

3) местные бюджеты.

---

[32]Мельников В.В. Конституционные основы регулирования экономических отношений в России: Монография. ЮРКОМПАНИ, 2011

[33]См.: Общая теория государства и права. Академический курс: В 2-х томах / Отв. ред. проф. М.И. Марченко. М.: Зерцало, 1998. Том 1: Теория государства. С. 204.

[34] См.: Конституция Российской Федерации: Научно-практический комментарий / Под ред. акад. Б.Н. Топорнина. М.: Юристъ, 1997. С. 359.

[35] Мельников В.В. Конституционные основы регулирования экономических отношений в России: Монография. ЮРКОМПАНИ, 2011

Согласно статье шестой Бюджетного кодекса Российской Федерации свод бюджетов всех уровней российской бюджетной системы на соответствующей территории определяется в качестве консолидированного бюджета. Если речь идет о всей территории Российской Федерации, то следует в понятие консолидированного бюджета России включить общефедеральный бюджет и консолидированные бюджеты всех субъектов Федерации (последние состоят из бюджетов субъектов Федерации и консолидированных бюджетов муниципальных образований, находящихся на их территории)[36]

Принцип разграничения доходов и расходов между уровнями бюджетной системы Российской Федерации раскрывается через правовой институт закрепления соответствующих видов доходов (полностью или частично) и полномочий по осуществлению расходов за органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления (статья 30 Бюджетного кодекса РФ). В статье 31 Кодекса весьма детально регламентируется содержание принципа самостоятельности бюджетов, а именно: **принцип самостоятельности бюджетов означает:**[37]

1) право законодательных (представительных) органов государственной власти и органов местного самоуправления на каждом уровне бюджетной системы Российской Федерации самостоятельно осуществлять бюджетный процесс;

2) наличие собственных источников доходов бюджетов каждого уровня бюджетной системы Российской Федерации, определяемых в соответствии с законодательством Российской Федерации;

3) законодательное закрепление регулирующих доходов бюджетов, полномочий по формированию доходов соответствующих бюджетов в соответствии с настоящим Кодексом и налоговым законодательством Российской Федерации;

4) право органов государственной власти и органов местного самоуправления самостоятельно в соответствии с настоящим Кодексом определять направления расходования средств соответствующих бюджетов;

5) право органов государственной власти и органов местного самоуправления самостоятельно в соответствии с настоящим Кодексом определять источники финансирования дефицитов соответствующих бюджетов;

6) недопустимость изъятия доходов, дополнительно полученных в ходе исполнения законов (решений) о бюджете, сумм превышения доходов над расходами бюджетов и сумм экономии по расходам бюджетов;

7) недопустимость компенсации за счет бюджетов других уровней бюджетной системы Российской Федерации потерь в доходах и дополнительных расходов, возникших в ходе исполнения законов (решений) о бюджете, за исключением случаев, связанных с изменением законодательства.

---

[36] См.: Бабич А.М., Павлова Л.Н. Государственные и муниципальные финансы: Учебник для вузов. М.: Финансы; ЮНИТИ, 1999. С. 80.

[37] См.: Конституция Российской Федерации: Научно-практический комментарий / Под ред. акад. Б.И. Топорнина. М.: Юристъ, 1997. С. 424 - 425.

Отметим, что именно принцип единства бюджетной системы Российской Федерации вместе с принципом разграничения доходов и расходов между уровнями бюджетной системы Российской Федерации, а также принципом самостоятельности бюджетов (ст. ст. 29 - 31 Бюджетного кодекса РФ) и относятся в первую очередь к принципам бюджетного федерализма, основывающимся на Конституции России. Отнеся к предметам ведения Российской Федерации федеральный бюджет, федеральные налоги и сборы (ч. 3 статьи 71 Конституции Российской Федерации), Основной Закон страны отверг прежнюю трактовку единой бюджетной системы, при которой основные показатели бюджета нижестоящего уровня включались в бюджет вышестоящего уровня, в результате чего ограничивались возможности субъектов Федерации [38]. Наряду с этим Конституция России не впала в другую крайность, по которой в свое время предполагалось закрепить все государственные налоги и сборы в компетенции субъектов Федерации с последующим отчислением определенной части этих средств в пользу Федерации, что поставило бы общефедеральный центр в полную финансовую зависимость от субъектов Федерации.

Экономические основы конституционного строя Российской Федерации тесно связаны с признанием и равной защитой публичной и частной форм собственности (ч. 2 ст. 8 Конституции РФ), а также с гарантированием единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств, поддержки конкуренции и свободы экономической деятельности (ч. 1 ст. 8 Конституции РФ). Развитие всей экономики России, ее специфические черты воспроизводятся в российской банковской системе.

действующая Конституция определяет предметы ведения Российской Федерации и совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, обозначая тем самым роль государства в экономической сфере. В экономической сфере в ведении Российской Федерации находятся (ст. 71):

- федеральная государственная собственность и управление ею;
- установление основ федеральной политики и федеральные программы в области государственного, экономического, экологического, социального, культурного и национального развития Российской Федерации;
- установление правовых основ единого рынка;
- финансовое, валютное, кредитное, таможенное регулирование, денежная эмиссия, основы ценовой политики;
- федеральные экономические службы, включая федеральные банки;
- федеральный бюджет;
-федеральные налоги и сборы; федеральные фонды регионального развития;
- федеральные энергетические системы, ядерная энергетика, расщепляющиеся материалы;
- федеральные транспорт, пути сообщения, информация и связь; деятельность в космосе.

---

[38] См.: Конституция Российской Федерации: Научно-практический комментарий / Под ред. акад. Б.И. Топорнина. М.: Юристъ, 1997. С. 424 - 425

В совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в экономической сфере находятся (ст. 72):

- вопросы владения, пользования и распоряжения землей, недрами, водными и другими природными ресурсами;

- разграничение государственной собственности; установление общих принципов налогообложения и сборов.

Во-вторых, Конституция РФ (ч. 3 ст. 55) устанавливает пределы ограничения прав граждан и юридических лиц. Указанные права могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов друг лиц, обеспечения обороны и безопасности государства[39] .

экономическая роль Российского государства в современных условиях сводится в основном к осуществлению следующих функций:

1) законодательное определение круга субъектов права на отдельные виды экономической деятельности, а также ее объектов и взаимоотношений между ними, иначе говоря - юридических правил, по которым осуществляется экономическая деятельность;

2) непосредственное управление государственной собственностью;

3) поощрение, защита и охрана социально и экономически целесообразных форм этой деятельности (поведения ее участников), осуществляемые главным образом с помощью регулятивных мер преимущественно экономического характера (повышение или понижение ставок налогов, банковского процента при кредите, предоставляемом государственными или полугосударственными банками; повышение или понижение цен на продукцию и услуги, производимые по государственному заказу, и т.п.), но в определенных пределах и мерами властными, внеэкономическими, особенно при решении трудовых, экологических, здравоохранительных и некоторых других социальных проблем народного хозяйства;

4) недопущение произвольного вмешательства органов публичной власти в экономическую деятельность, за исключением случаев, когда это прямо предусмотрено законом;

5) обеспечение социальной ориентации экономики, достойного уровня жизни населения (реализация конституционного принципа социального государства (ст. 7 Конституции РФ)) в сочетании с его социальной ответственностью, что гарантирует социально-экономическую стабильность в обществе, а в конечном итоге - экономическую безопасность государства.

Дальнейшее развитие отечественной экономики возможно только с опорой на устойчивую банковскую систему. И рассматривать такую систему следует на макро- и микроуровне - с позиции взаимодействия ее отдельных элементов и с позиции взаимодействия структурных частей каждого банка, взятого в отдельности.[40]

Деформированность структуры российской экономики обусловлена такими факторами, как:

---

[39] См.: Хартили Т.К. Основы права Европейского сообщества. М., 1998. С. 161.

[40] Мельников В.В. Конституционные основы регулирования экономических отношений в России: Монография. ЮРКОМПАНИ, 2011

- усиление топливно-сырьевой направленности экономики;

- отставание разведки запасов полезных ископаемых от их добычи;

- низкая конкурентоспособность продукции большинства отечественных предприятий;

- свертывание производства в жизненно важных отраслях обрабатывающей промышленности, прежде всего в машиностроении;

- снижение результативности, разрушение технологического единства научных исследований и разработок, распад сложившихся научных коллективов и на этой основе подрыв научно-технического потенциала России;

- завоевание иностранными фирмами внутреннего рынка России по многим видам товаров народного потребления;

- приобретение иностранными фирмами российских предприятий в целях вытеснения отечественной продукции как с внешнего, так и с внутреннего рынка;

- рост внешнего долга России и связанное с этим увеличение расходов бюджета на его погашение[41]

Важнейшими факторами этой угрозы являются:

- объективно существующие различия в уровне социально-экономического развития регионов, наличие депрессивных, кризисных и отсталых в экономическом отношении районов на фоне структурных сдвигов в промышленном производстве, сопровождающихся резким уменьшением доли обрабатывающих отраслей;

- нарушение производственно-технологических связей между предприятиями отдельных регионов России;

- увеличение разрыва в уровне производства национального дохода на душу населения между отдельными субъектами Российской Федерации.

Криминализация общества и хозяйственной деятельности вызвана в основном такими факторами, как:

- рост безработицы, поскольку значительная часть преступлений совершается лицами, не имеющими постоянного источника дохода;

- сращивание части чиновников государственных органов с организованной преступностью, возможность доступа криминальных структур к управлению определенной частью производства и их проникновения в различные властные структуры;

- ослабление системы государственного контроля, что привело к расширению деятельности криминальных структур на внутреннем финансовом рынке, в сфере приватизации, экспортно-импортных операций и торговли.

Практически этот же перечень содержится и в Концепции национальной безопасности Российской Федерации, однако в этом документе четко определены ключевые социальные последствия снижения уровня экономической безопасности. Это прежде всего региональный сепаратизм и социальная поляризация населения: "негативные процессы в экономике лежат в основе сепаратистских устремлений ряда субъектов Российской Федерации [42]

---

[41] См.: Вешняков В.Г. О методологических основах правового регулирования проблем безопасности Российской Федерации // Журнал российского права. 2005. N 9. С. 13.

[42] См.: Кузнецова Л.Ю. Конституционные основы экономического строя современной России: Дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2006. С. 37.

Монографии, учебники, учебные пособия[43]

* Агапов А.Б. Федеральное административное право России: Курс лекций. М.: Юристъ, 1997.

* Агапов А.Б. Постатейный комментарий к Федеральному закону "О лицензировании отдельных видов деятельности". М.: Статут, 2000.

* Аграрный вопрос в первой Государственной Думе. Внесенные в Думу проекты аграрной реформы и стенограммы речей главных ораторов по аграрному вопросу. Киев: Прогресс, 1906.

* Административное право: Учебник / Под ред. Ю.М. Козлова, Л.Л. Попова М.: Юристъ, 1999.

* Акиньшин Ю.А. О пределах проведения правовой экспертизы при проведении государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним // Сайт Федеральной регистрационной службы: www.rosregistr.ru.

* Алейников Б.Н. Институт собственности в системе российского права / Право собственности в России (вопросы теории и практики): Сборник статей Международной научно-практической конференции / Под ред. Н.М. Коршунова, В.В. Маркина, Б.Н. Алейникова. Пенза, 2006.

* Алексеев С.С. Восхождение к праву. Поиски и решения. М.: Норма, 2001.

121. Алексеев С.С. Общие дозволения и общие запреты в советском праве. М: Юридическая литература, 1989.

* Алексеев В.А. Регистрация прав на недвижимость. М., 2000.

* Алексеев С.С. Теория права. М.: БЕК, 1994. С. 34.

* Алексеев С.С. Проблемы теории права. Свердловск, 1972. Т. 1. С. 276.

* Алексеев С.С. Общая теория права. М., 1982. Т. 2. С. 142 - 143.

* Александров И.М. Налоговые системы России и зарубежных стран. М.: Бератор Пресс, 2002. С. 192.

* Петти В., Смит А., Рикардо Д. Антология экономической классики. М.: Эконов; Ключ, 1993. С. 58.

* Артемьева А.Н. Оптимизация налогообложения // Налоговый вестник. 2009. N 6. С. 45.

* Беспалов М.В., Филина Ф.Н. Схемы минимизации налогообложения // Под ред. Д.В. Соловьевой. М.: ГроссМедиа; РОСБУХ, 2010. С. 23.

* Брызгалин А.В., Берник В.Р., Головкин А.Н. Налоговая оптимизация: принципы, методы, рекомендации, арбитражная практика / Под ред. А.В. Брызгалина. Екатеринбург: Налоги и финансовое право, 2002. С. 40.

* Гражданское право Украины: Учебник для вузов системы МВД Украины. Харьков: Основа, 1996. С. 203.

* Григораш И.В. Зависимые юридические лица в гражданском праве: Опыт сравнительно-правового исследования. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 78.

* Захарьин В.Р. Ликвидация организаций: бухгалтерский учет и налогообложение // Экономико-правовой бюллетень. 2009. N 9. С. 128.

* Гуреев В.И. Российское налоговое право. М., 1997. С. 147.

* Затулина Т.Н. Конституционно-правовой статус участников налоговых отношений // Современное право. 2007. N 4. С. 67.

* Егорова Е.Н., Петров Ю.А. Налоговые системы России и 20 зарубежных стран в 1991 - 1997 гг. С. 34.

* Ивачев О.В. Административная деятельность по предупреждению налоговых правонарушений // Административное и муниципальное право. 2009. N 9. С. 82 - 88.

* Иваньков А.Е. Административное право: Учебный минимум. М.: Юриспруденция, 2005. С. 45.

* Карп М.В. Налоговый менеджмент: Учебник для вузов. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2001. С. 477.

* Карасева М.В. Проект НК РФ и новые явления в праве // Хозяйство и право, 1997. N 4. С. 78 - 79.

* Кацыка А.В. Оптимизация налогообложения в рамках существующего законодательства // Консультант бухгалтера. 2007. N 12. С. 67.

* Кечекьян С.Ф. Правоотношения в социалистическом обществе. М., 1958. С. 84.

* Кирилина В.Е. Малое предприятие как субъект налогового права: теория, история и практика: Монография / Под ред. Е.Ю. Грачевой. М.: РАП, 2008. С. 14.

* Козенкова Т.А. Налоговое планирование на предприятии. М.: АиН, 1999. С. 90.

* Корнева Е.А., Ткачев В.Н. Правовое регулирование полномочий налоговых органов: комментарий законодательства для налоговика и налогоплательщика: Учебное пособие. М.: Городец, 2007. С. 123.

* Кустова М.В., Ногина О.А., Шевелева Н.А. Налоговое право России: Общая часть: Учебник / Отв. ред. Н.А. Шевелева. М., 2001. С. 66 - 67.

* Кучеров И.И. Налоговое право России. М.: ЮрИнфоР, 2001. С. 117.

* Кравченко И.А. Налоговые реформы 80-х годов в США: социально-экономический аспект. М.: ШФИ, 1989. С. 62.

* Крутикова Т.Л., Гиндзбург Л.М. Рациональные схемы налогового учета и отчетности: Практическое пособие. М.: АКДИ "Экономика и жизнь", 2002. С. 496.

* Кучеров И.И. Налоговое право России. М.: ЮрИнфор, 2001. С. 34

* Левин М., Цирик М. Математические модели коррупции. М., 2008. С. 23.

* Медведев А.Н. Как планировать налоговые платежи: Практическое руководство для предпринимателей. М.: ИНФРА-М, 1996. С. 78.

* Мельников В.В. Конституционные основы регулирования экономических отношений в России: Монография. ЮРКОМПАНИ, 2011

* Миронова О.А., Ханафеев Ф.Ф. Налоговое администрирование. М.: Омега, 2005. С. 33.

* Мудрых В.В. Анализ норм об ответственности за нарушения налогового законодательства // Юридический мир. 2001. С. 4 - 15.

* Нагорная Э.Н. Налоговые споры. Соотношение гражданского и налогового законодательства // Право и экономика. 2002 С. 64 - 83.

* Пепеляев С.Г. Конституционные основы налогообложения // Вестник Московского университета. 1999. С. 96 - 97.

* Пепеляев С.Г. Налоговый кодекс и налоговая практика // Закон. 1998. С. 44 - 45.

* Пепеляев С.Г. Сокрытие и занижение дохода (прибыли) как составы правонарушений // Ваш налоговый адвокат. 1997. С. 176 - 194.

* Общая теория государства и права. Академический курс: В 3 т. / Под ред. М.Н. Марченко. Изд. 3-е, перераб., доп. М.: Норма, 2007. С. 56

* Налоговое право России: Учебник / Отв. ред. Ю.А. Крохина. М., 2003. С. 219.

* Налоговое право России: Учебник для вузов / Отв. ред. проф. Ю.А. Крохина. М.: НОРМА, 2003. С. 226.

* Налоги и налоговое право: Учебное пособие / Под ред. А.В. Брызгалина. М.: Аналитика-Пресс, 1998. С. 386.

* Осипова М.В. Гражданское право. М., 1995. С. 78.

* Остерло Л., Тостен-Джобс А. Конституционные принципы налогов и сборов в ФРГ // Налоговед. 2004. N 7. С. 61.

* Пансков В.Г. Налоги и налогообложение в Российской Федерации. М.: МЦФЭР, 2002. С. 345.

* Пансков В.Г. Налоги и налогообложение в Российской Федерации. М.: Книжный мир, 2000. С. 67.

* Петров А.В. Налоговая экономия: реальные решения. М.: Бератор-Паблишинг, 2009. С. 204.

* Петрова Г.В. Налоговые отношения: теория и практика правового регулирования. М., 2003. С. 147.

* Право на защиту. Гражданское право / Отв. ред. Е.А. Суханов. М., 2004. Т. I. С. 104.

* Рагозин Б.А., Л.П. Павлова. Налоговое планирование на предприятиях и в организациях // Налоги и налоговое планирование. 1997. С. 485.

* Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б. Современный экономический словарь. 5-е изд., перераб. и доп. М.: ИНФРА-М, 2007. С. 23.

* Практическая налоговая энциклопедия // Под ред. А.В. Брызгалина. М.: 2003. С. 4.

* Тарасов И.Т. Очерк науки финансового права. М.: Статут, 2000. Т. 4. С. 157.

* Теория государства и права: Учебник для вузов // Под ред. М.М. Рассолова, В.О. Лучина, Б.С. Эбзеева. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2004. С. 45.

* Титов А.С. Налоговое администрирование и контроль. М.: 2007. С. 29.

* Тихонов Д.Н. Основы налоговой безопасности. М., Аналитика-Пресс, 2002. С. 98.

* Тропская С.С. Физическое лицо как носитель правового статуса налогоплательщика Российской Федерации // Финансовое право. 2007. N 4.

* Тригубенко В.В. Исследование операций и управление. М., 1993. С. 56.

* Фоминова Н.А. Злоупотребление правом в налоговых правоотношениях. М.: Новая правовая культура, 2008. С. 45.

* Финансы, деньги, кредит: Учебник / Под ред. О.В. Соколовой. М., 2000. С. 276 - 277.

* Хропанюк В.Н. Теория государства и права: Учебное пособие для высших учебных заведений. М.: Зерцало, 1997. С. 294.

* Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М., 1974. С. 114.

5.3.2. Конституционные основы социальной системы Российской Федерации (ст. 7 Конституции)[44]

Согласно Конституции РФ (ст. 7), Российская Федерация считается социальным государством.

Под социальным принято понимать государство, главной задачей которого является достижение такого общественного прогресса, который основывается на закрепленных правом принципах социального равенства, всеобщей солидарности и взаимной ответственности.

Признаки социального государства.

Становление социального государства — это процесс не только экономический и политический, но и процесс нравственный, требующий «человеческого» измерения.

С учетом сказанного можно сделать вывод, что условиями существования социального государства и его характерными признаками являются:

1. Демократическая организация государственной власти.

2. Высокий нравственный уровень граждан и прежде всего — должностных лиц государства.

3. Мощный экономический потенциал, позволяющий осуществлять меры по перераспределению доходов, не ущемляя существенно положения собственников.

4. Социально ориентированная структура экономики, что проявляется в существовании различных форм собственности со значительной долей собственности государства в нужных областях хозяйства.

5. Правовое развитие государства, наличие у него качеств правового государства.

6. Существование гражданского общества, в руках которого государство выступает инструментом проведения социально ориентированной политики.

7. Ярко выраженная социальная направленность политики государства, что проявляется в разработке разнообразных социальных программ и приоритетности их реализации.

8. Наличие у государства таких целей, как установление всеобщего блага, утверждение в обществе социальной справедливости, обеспечение каждому гражданину:

а) достойных условий существования;

---

[44] Курбатова О.В., Ольшевская А.В. Будущее накопительной части пенсии. // Социальное и пенсионное право", 2013, N 2; Красноперова О.А. Налоговая система и налоговое законодательство - важнейшие элементы налогового механизма. //Налоги , 2012, N 3; Невинский В.В. Конституция Российской Федерации и достоинство человека (воспоминание о будущем). //Конституционное и муниципальное право", 2013, N 11; Жилин Г.А. Правовой статус личности в конституционном измерении. //Закон", 2013, N 12; Борисов А.М. Реформирование системы органов исполнительной власти и новая схема государственного территориального управления. //Административное и муниципальное право", 2012, N 9; Шевнина Л.Е. Организационно-правовые потребности населения в социальном обеспечении. // Социальное и пенсионное право", 2013, N 1; Нарутто С.В. Патронат как институт защиты имущественных прав несовершеннолетних: особенности регионального регулирования. //Актуальные проблемы российского права", 2013, N 12

б) социальной защищенности;

в) равных стартовых возможностей для самореализации личности.

9. Наличие развитого социального законодательства (законодательства о социальной защите населения, например Кодекса социальных законов)

10. Закрепление формулы «социальное государство» в конституции страны.

Функции социального государства.[45]

Говоря о функциях социального государства, следует иметь в виду следующие обстоятельства:

а) ему присущи все традиционные функции, обусловленные его природой государства как такового;

б) на содержание всех функций социального государства налагает отпечаток его общее социальное назначение, то есть традиционные функции как бы преломляются через призму целей и задач социального государства, и в этом плане можно вести речь о наличии у него общей социальной функции (общем социальном назначении);

в) в рамках общей социальной функции можно выделить специфические направления деятельности социального государства — специфические функции.

К последним, в частности, относятся:

1. поддержка социально незащищенных категорий населения;

2. охрана труда и здоровья людей;

3. поддержка семьи, материнства, отцовства и детства;

4. сглаживание социального неравенства путем перераспределения доходов между различными социальными слоями через налогообложение, государственный бюджет, специальные социальные программы;

5. поощрение благотворительной деятельности (в частности, путем предоставления налоговых льгот предпринимательским структурам, осуществляющим благотворительную деятельность);

6. финансирование и поддержка фундаментальных научных исследований и культурных программ;

7. борьба с безработицей, обеспечение трудовой занятости населения, выплата пособий по безработице;

---

[45] Бабаев В.К. Теория государства и права: Учеб. - М.: «Юристъ», 2006, 488 с.;Венгеров А.Б. Теория государства и права. М.: Юридическая литература, 2008. - 586 с.; Государственное право Российской Федерации: Учеб./под ред. О.Е. Кутафина - М.: Юридическая литература, 2007, 428 с.; Емелин А.С. История государства и права России. Изд-во «Щит и меч», 2001. - 229 с.; Колдин В.Я. Перспективы развития законодательства// Вестник Московского Университета серия «Право» №6 2008, С. 3 – 17; Малахов В.П. Основы философии права: учеб. пособие. - М.: Академический проект. 2005, 374 с.; Макуев Р.Х. Теория государства и права: Учеб. - М.: Изд-во ОРАГС. 2008, 684 с.; Мартышин О.В. Несколько тезисов о перспективах правового государства в России. // Государство и право, 2009, № 6 С. 3 - 5.; Морозова Л.А. Основы государства и права - М.: Юристъ, 2009, 360 с.; Никитин А.Ф., Суворова Н.Г. Право и политика - М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2008, 196 с.; Павлов С.Н. Государственное устройство и система государственной власти в РФ// «Ориентир» №1 2007 г. - С. 45-49; Шершеневич Г.Ф. Общая теория права. Вып. 1. М., 1910. С. 368.;Юридический энциклопедический словарь/отв. ред. М.Н.Марченко. - М.: Проспект. 2008, - 1036

8. поиск баланса между свободной рыночной экономикой и мерой воздействия государства на ее развитие с целью обеспечения достойной жизни всех граждан;

9. участие в реализации межгосударственных экологических, культурных и социальных программ, решение общечеловеческих проблем;

10. забота о сохранении мира в обществе.

Конституция Российской Федерации в ст. 7 закрепляет принцип социальности государства: «1. Российская Федерация — социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. 2. В Российской Федерации охраняются труд и здоровье людей, устанавливается гарантированный минимальный размер оплаты труда, обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан, развивается система социальных служб, устанавливаются государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты». Однако пока Россию можно назвать лишь страной, находящейся на переходной стадии к социальному государству, а приведенное выше положение Конституции — расценивать как программную установку.

Социальное государство призвано помогать слабым, стремиться влиять на распределение экономических благ в целях обеспечения каждому гражданину достойного человека существования. Социальное государство стремится обеспечить каждому гражданину достойный человека прожиточный минимум. При этом оно исходит из того, что каждый взрослый должен иметь возможность зарабатывать на себя и на содержание своей семьи.[46]

Вмешательство государства следует лишь тогда, когда такая возможность по разным причинам не может быть реализована. Возможность человека зарабатывать предполагает прежде всего наличие работы. Социальное государство предусматривает в этой связи существование права на труд. В Конституции РФ содержится лишь право (ст. 37) «свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию». Такое положение обеспечивает свободу труда, но ставит под сомнение возможность каждому человеку заботиться о получении трудового дохода. Правда, в Конституции есть право на защиту от безработицы (ст. 37). Личная ответственность каждого за его собственное благополучие неразрывно связана с семьей. Семья - важнейший компонент общества, связывающий его с государством. Социальный потенциал семьи - это ее возможный вклад в жизнедеятельность и развитие общества, ее роль в решении стоящих перед ним задач.

---

[46]Баяндурян Г.Л.- Политика занятости в социальных государствах: механизмы и противоречия.- Краснодар: Издательство КубТГУ, 2011.- С. 55. Комаров С.А. Общая теория государства и права: Учебник. -- 4-е изд., переработанное и дополненное. -- М.: Юрайт, 2009. -- 416 с. - Теория государства и права; Лапина С.В.- Основы социального государства.- Минск: Белорусский государственный педагогический университет, 2010.- С. 128; Нечаева Е. Г.- Социальное государство: правовое понимание и практика.- Москва, 2007.- С. ;Ушакова Н.А. Международное право: Учебник. - М: Юрист, 2010. - 304 с. - Международное право, европейское право.

Семья находится под защитой общества и государства как в правовом, так и в социальном плане. Поэтому социальное государство в тех случаях, когда возможность зарабатывать для удовлетворения определенных потребностей превышает силы работающих в семье, несет особую ответственность за доступность для таких семей жизненно важных благ.

Одной из важнейших целей социального государства является обеспечение социального равенства. Правовое государство обеспечивает равенство всех перед законом. Социальное государство стремится к уничтожению социального неравенства. Одной из разновидностей социального неравенства является неравенство, связанное с положением, приводящим к утрате средств к существованию из-за болезни, старости и т. д., а также к особого рода расходам (похороны, утрата имущества в результате пожара и других стихийных бедствий). Средством социального государства, противостоящим этим превратностям судьбы, становится социальное обеспечение.

Демократическое социальное государство стремится к равенству граждан на основе роста благосостояния.

Социальная политика представляет собой часть общей политики государства, регулирующую отношения между социальными группами, между обществом в целом и его членами, связанными с изменениями в социальной структуре общества, ростом благосостояния граждан. Демократическое преобразование российского общества заключается в переустройстве условий и образа жизни людей и в коренном изменении социальной структуры, в ходе которого должно быть преодолено резкое имущественное расслоение общества. Этим и определяется содержание социальной политики Российской Федерации на всех этапах этого преобразования. Главная задача социальной политики Российской Федерации - достижение благосостояния человека и общества, обеспечение равных и справедливых возможностей для развития личности.

Основная задача социального развития российского общества определяет основные направления социальной политики Российской Федерации, реализация которых на практике обеспечит создание основных элементов социальной государственности в Российской Федерации.

В их число входят: охрана труда и здоровья людей; установление гарантированного минимального размера оплаты труда; обеспечение государственной поддержки семьи, инвалидов и пожилых людей; развитие системы социальных пособий и иных гарантий социальной защиты.

В демократическом обществе труд не может носить принудительный характер. Гражданин сам распоряжается своими способностями к труду самостоятельно или на основе договора. Деятельность граждан, связанную с удовлетворением личных и общественных потребностей, не противоречащую законодательству Российской Федерации и приносящую им заработок, принято называть занятостью. Российская Федерация стремится к созданию условий для полной занятости населения. В этих целях государственная политика Российской Федерации направлена на обеспечение равных возможностей всем гражданам, независимо от национальности, пола, возраста, социального положения; поддержку трудовой и предпринимательской инициативы граждан; обеспечение социальной защиты в области занятости: сочетание

самостоятельности республик в составе Российской Федерации, краев, областей; обеспечение занятости, включая социальное обеспечение.

Государство осуществляет программы подготовки, профессионального обучения и переквалификации работников, зарегистрированных в службе занятости населения в качестве ищущих работу.

Государство гарантирует выплату пособий по безработице и по переквалификации; обеспечивает предоставление компенсации работникам, высвобождаемым с предприятий, выплату стипендии в период профессиональной подготовки, переподготовки или повышения квалификации и т. д.

Государство уделяет внимание созданию здоровых и безопасных условий труда, обеспечивает введение для лиц, занятых в отраслях с тяжелыми, опасными или вредными условиями труда, дополнительных льгот.

Наряду с охраной труда важной составной частью социальной политики считается охрана здоровья граждан. В Российской Федерации финансируются федеральные программы охраны и укрепления здоровья населения, принимаются меры по развитию государственной, муниципальной, частной систем здравоохранения, развитию физической культуры и спорта.

Установление гарантированного минимального размера оплаты труда. Ответственность государства за предоставление гражданину прожиточного минимума наступает лишь в том случае, когда потребности работающего человека не могут быть удовлетворены надлежащим образом. Одним из средств удовлетворения этих потребностей является установление гарантированного минимального размера оплаты труда. Этот размер зависит от экономических возможностей общества и не всегда соответствует той цели, для достижения которой он установлен.

Обеспечение государственной поддержки семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан.

Брак в Российской Федерации основывается на добровольном согласии и равноправии супругов. Однако свобода брака требует ответственного отношения к нему и его последствиям, г Семья отражает состояние психического здоровья живущих поколений, уровень их способностей к интеграции в общественную жизнедеятельность. Все это определяет особую заботу государства о содержании и воспитании детей. На родителях лежит обязанность содержать и воспитывать своих детей до совершеннолетия. При этом труд по воспитанию детей приравнивается ко всякому другому труду, является основой для достойного социального обеспечения. Поскольку семья основывается на взаимных обязанностях ее членов, трудоспособные дети должны заботиться о своих нетрудоспособных родителях.

В условиях равенства всех граждан в Российской Федерации дети пользуются равной правовой и социальной защитой вне зависимости от происхождения и гражданского состояния родителей.

Вместе с тем дети как граждане Российской Федерации пользуются от рождения некоторыми основными правами и свободами человека. Заботу о детях-сиротах и детях, лишенных родительского попечения, берут на себя государство и общество. Государство и общество обеспечивают содержание, воспитание и образование детей-сирот и детей, лишенных родительского

попечения. Государство проявляет заботу также об инвалидах и пожилых гражданах. Оно развивает систему специальных предприятий для работы инвалидов, обеспечивает инвалидов специальными средствами передвижения, протезами. Государство развивает систему социальных льгот, установленных для участников Великой Отечественной войны и лиц к ним приравненных, расширяет сеть домов-интернатов для престарелых и инвалидов, повышает уровень их социально-бытового обслуживания.

Развитие системы социальных льгот.[47]

Социальные службы - учреждения, предоставляющие гражданам социальные услуги. В широком смысле такие услуги охватывают всю социальную сферу общественной жизни, в которую входят вопросы оплаты и условий труда, занятости, обеспечение потребности в товарах и услугах, жилищных условий, охраны здоровья населения, образования, культуры и т. д. В узком смысле слова такими службами являются специальные службы социального обеспечения и социальной защиты. Российское государство заботится о развитии всех этих служб. Малоимущим гражданам, нуждающимся в жилье, оно предоставляется бесплатно или за доступную плату из государственных, муниципальных и других жилищных фондов в соответствии с установленными нормами. Развивается сеть государственных и муниципальных учреждений здравоохранения. Российская Федерация гарантирует общедоступность и бесплатность дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях. Российская Федерация имеет широкую сеть учреждений социального обеспечения и социальной защиты, обеспечивающих проведение социальной политики государства в сфере поддержки инвалидов и пожилых граждан, пенсионного обеспечения и т. д. 5. Установление государственных пенсий, пособий и иных гарантий социальной защиты.

Развитие государственной системы социального обеспечения определяется ростом расходов государства на пенсионное обеспечение, обусловленным увеличением численности и доли людей, имеющих право на получение пенсий и пособий, а также инфляционными явлениями: уменьшение зависимости размеров пенсии от уровня оплаты труда работников; распространение пенсионного обеспечения на новые категории населения и повышение размеров пенсий; уменьшение дифференциации размеров пенсий в зависимости от времени ухода на отдых, а также в зависимости от разных форм собственности.

---

[47]Захаров М.Л., Тучкова Э.Г. Право социального обеспечения. - М.: Волтерс Клувер, 2005.; Госпорьян А. О системе социального обслуживания семьи и детей // Социальное обеспечение. 2004; Кузьмин С. Активная политика социальной защиты населения. Изд. Экономист, 2007; Лепихов М.И. Право и социальная защита населения (социальное право). М.: Юристъ, 2004; Малярова Н.В. Социальная защита детства: концептуальный подход. Социологические исследования, 2005; Мачульская Е.Е., Горбачева Ж.А. Право социального обеспечения. М.: Феникс, 2007; Никонов Д.А., Стремоухов А.В. Право социального обеспечения. - М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2004; Панов А.М. Социальное обслуживание населения как новый сектор социальной сферы // Ученые записки МГСУ. 2004. № 3. С. 57; Свиридов С.А., Передерин СВ., Сенных Л.Н. Российское право социального обеспечения: в 2-х частях. Ч. 1. — Воронеж: Изд-во Воронежск. ун-та, 2007; Сулейманова Г.В. Право социального обеспечения: Учебное пособие. Ростов н/Д: Феникс, 2004; Суховеенко Ю.В. Льготы и компенсации: справочник для населения. М.: Юристъ, 2006.

Задачи первых лет проводимой в стране экономической реформы состоят в том, чтобы создать механизмы рыночного хозяйства и, опираясь на них, найти новые формы социальной защиты граждан в изменившихся условиях. Однако эти задачи решаются медленно и во многих отношениях неудовлетворительно. В результате не снижается острота проблемы бедности, которая все больше перерастает в проблему нищеты. В стране наблюдается последовательное усиление расслоения населения по доходам и материальному обеспечению.

Из-за полного отсутствия социальной ориентации экономической реформы сложилась ситуация, когда цены товаров близки к мировым, а цена труда намного ниже мирового уровня. В этих условиях о социальном государстве появится возможность говорить сколько-нибудь реально только тогда, когда Российская Федерация добьется фактического продвижения по всем этим направлениям, когда будут реализованы конституционные нормы, определяющие социально-экономические права человека в России.

5.3.3. Духовные основы конституционного строя. Идеологическое многообразие (ст.13 Конституции). Россия светское государство (ст. 14)

Идеология является сложным духовным образованием. Она включает в себя определенную теоретическую основу, которая представляет собой систему политических, правовых, религиозных, философских взглядов на социальную действительность, общество и отношения людей между собой, а также вытекающие из этой системы программы действий и механизмы распространения идеологических установок среди населения.

Идеология не возникает из повседневной деятельности людей, на базе тех или иных житейских ситуаций. Она создается мыслителями, идеологами, политиками. Будучи систематизированным, теоретически обоснованным духовным выражением интересов определенных социальных групп, идеология относится к высшему уровню общественного сознания.

Поскольку идеологические концепции являются духовным выражением определенных социальных интересов, они оказывают влияние на деятельность людей и могут становиться важным фактором исторического развития. Известно, что идеология французских просветителей XVIII века в период Великой французской революции сыграла огромную роль в сплочении третьего сословия, выступившего против феодализма и абсолютизма.

Для современного демократического общества характерен широкий спектр различных типов идеологии начиная с крайне реакционных (неофашизм, расизм), неконсервативных и либеральных и кончая левым экстремизмом. Некоторые из этих экстремистских идеологических концепций правого или левого толка давно уже представляют серьезную опасность для нормального существования отдельных стран или даже всего человечества.

Так, фашистская идеология, ядро которой составляют идеи военной экспансии, расового неравенства, классовой гармонии (теория народного сообщества и "корпоративности"), вождизма ("принцип фюрерства"), всевластия государственной машины (теория "тоталитарного государства"), сочетающиеся с крикливой демагогией, чтобы замаскировать истинное содержание этой идеологии, стала теоретической основой и программой действий мощного

политического течения. Оно привело к власти в ряде стран (Германия, Италия и др.) наиболее реакционные и агрессивные силы. В результате к середине 30-х годов фашизм представлял смертельную угрозу для всего человечества, поставив под вопрос существование многих народов и стран. Только разгром в 1945 г. фашистской Германии и ее союзников силами антигитлеровской коалиции при решающем участии СССР позволил остановить экспансию фашизма и насильственное распространение его идей.

Серьезной угрозой для демократических стран является также левый экстремизм, который под флагом революционности утверждает право и методы индивидуального террора.

Однако опыт показывает, что главная опасность тех или иных идеологий, прокладывающих путь к тоталитаризму, состоит не только и даже не столько в их привлекательности для отдельных социальных слоев или даже большинства населения некоторых стран, а в их монополизации, в превращении этих идеологий в государственные и обязательные.

Убедительным свидетельством тому может служить марксистская идеология. Пока марксизм был идеологией определенных политических течений в различных странах, он представлял интерес в основном для сторонников этих течений. Однако положение коренным образом изменилось, когда в результате Октябрьской революции 1917 г. в России сторонники марксизма пришли к власти. С этого времени марксизм становится в России, а затем и в СССР не только идеологией правящей партии, но и государственной идеологией советского государства, обязательной для всех ее граждан.

Уже в первой советской Конституции - Конституции РСФСР 1918 г. в качестве основной ставилась задача уничтожения всякой эксплуатации человека человеком, полного устранения деления общества на классы, беспощадного подавления эксплуататоров, установления социалистической организации общества и победы социализма во всех странах (ст. 3). Кроме того, "руководствуясь интересами рабочего класса в целом", советское государство лишало отдельных лиц и отдельные группы лиц прав, которые использовались ими в ущерб интересам социалистической революции (ст. 23). Поскольку среди этих прав значилась и свобода выражения мнений, то ни о какой иной идеологии, кроме марксизма, в тот период, разумеется, не могло быть и речи.

Конституция СССР 1936 г. предоставляла гражданам политические права и свободы (свобода слова, свобода печати и т.д.) только "в целях укрепления социалистического строя" (ст. 125). Это означало, что использование данных прав в иных целях, например в целях критики социалистического строя и его идеологии, запрещалось.

Однако наиболее откровенно идеология марксизма была объявлена официальной, государственной в Конституции СССР 1977 г. Уже в преамбуле этой Конституции устанавливалось, что в СССР сложилось "идейное единство советского общества", что советское общество - это общество высокой идейности, что советский народ руководствуется идеями научного коммунизма. А статья 6 устанавливала, что руководящей и направляющей силой советского общества, ядром его политической системы, государственных и общественных организаций является Коммунистическая партия Советского Союза, существующая для народа и служащая народу. "Вооруженная марксистско-

ленинским учением, Коммунистическая партия, - указывалось в этой статье, - определяет генеральную перспективу развития общества, линию внутренней и внешней политики СССР, руководит великой созидательной деятельностью советского народа, придает планомерный, научно обоснованный характер его борьбе за победу коммунизма".

Даже после исключения из Конституции 1977 г. статьи, предусматривающей руководящую и направляющую роль КПСС в обществе, в этой Конституции были сохранены статьи, гарантировавшие гражданам СССР свободу научного, технического и художественного творчества только "в соответствии с целями коммунистического строительства" (ст. 47), а политические права и свободы - "в целях укрепления и развития социалистического строя" (ст. 50).

Действующая Конституция РФ закрепляет принцип идеологического многообразия как одну из основ конституционного строя страны. Этот принцип прежде всего исключает возможность существования в России государственной или обязательной идеологии. "Никакая идеология, - предусмотрено в Конституции (ст. 13), - не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной". Тем самым в Российской Федерации должно быть обеспечено идеологическое многообразие, признанное государством.

Идеологическое многообразие означает свободное существование в обществе различных политических и иных взглядов, школ, идей. Идеологическое многообразие является закономерным следствием таких конституционных прав и свобод человека и гражданина, как свобода мысли и слова, свобода совести и др. Наиболее важные гарантии действенности рассматриваемого принципа - отмена цензуры, свобода информации, издательской деятельности, преподавания, реализация принципа политического многообразия и т.д.[48]

Установление в Конституции принципа идеологического многообразия является одним из важнейших демократических завоеваний народов России. Многообразие в сфере идеологии позволяет каждому человеку, группам людей, их объединениям свободно развивать свои научные теории и воззрения, распространять и защищать их с помощью всех допускаемых Конституцией средств, активно способствовать их осуществлению путем разработки программных документов, законопроектов и т.д.

Отсутствие государственной или обязательной идеологии не означает, что органы государственной власти действуют независимо от каких-либо идеологических взглядов и находятся вне идеологической борьбы в обществе. Наоборот, именно возможность с помощью государственного аппарата проводить идеологические воззрения в жизнь обусловливает активную борьбу социальных групп населения и политических партий за выдвижение своих сторонников в различные органы государственной власти и органы местного

---

[48] См.: Алексеев С.С. Право: азбука - теория - философия. Опыт комплексного исследования. М., 1997; Воеводин Л.Д. Указ. соч.; Мордовец А.С. Социально-юридический механизм обеспечения прав человека и гражданина / Под ред. Н.И. Матузова. Саратов, 1996; Боброва Н.А., Зражевская Т.Д. Ответственность в системе гарантий конституционных норм (государственно-правовые аспекты). Воронеж, 1985; Гулиев В.Е., Рудинский Ф.М. Социалистическая демократия и личные права. М., 1984; Матузов Н.И. Правовая система и личность. Саратов, 1987; Толкачев К.Б., Хабибулин А.Г. Личные конституционные права и свободы граждан СССР: система, характеристика, особенности реализации. Уфа, 1990.

самоуправления, прежде всего путем активного участия в избирательных кампаниях. Духовно-культурные гарантии включают систему культурных ценностей, основанных на любви и уважении к Отечеству, вере в добро и справедливость - это общественная активность и образованность человека[49] К духовно-культурным гарантиям, установленным в конституционном и федеральном законодательстве, относятся: идеологическое многообразие; запреты на монополизацию идеологии, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни; свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания; охрана интеллектуальной собственности; право на участие в культурной жизни, доступ к культурным ценностям; забота о сохранении исторического и культурного наследия, памятников истории и культуры.

Духовно-культурные гарантии имеют первостепенное значение в реализации конституционного права каждого на свободу творчества. Именно данные факторы устанавливают саму возможность занятия творческой деятельностью, свободу выбора ее видов, так как одним из основных условий ее осуществления является защита государством результатов творческой деятельности[50].

Как справедливо замечают К.Б. Толкачев и А.Г. Хабибулин, обеспечение прав и свобод нельзя ограничивать только системой правовых гарантий, оно должно дополняться системой четких организационных и иных условий, дающих возможность пользоваться правами, надежно их защищать. Под условиями авторы имеют в виду общие гарантии: экономические, политические, социальные, духовно-культурные и т.д., которые, образуя целостное единство различных видов общественных отношений, способствуют неуклонной реализации прав личности. Подобный подход позволяет не отожествлять понятие прав человека с юридическими правами и свободами, а утверждать, что биологические характеристики человека являются предпосылками формирования его социальных свойств [51].

Важнейшими законодательными актами, устанавливающими реальные правовые гарантии, обеспечивающими конституционное право на свободу творчества, помимо Конституции РФ, являются Основы законодательства РФ о культуре от 9 октября 1992 г. (в ред. Федерального закона от 31 декабря 2005 г.), Закон РФ о средствах массовой информации от 27 декабря 1991 г. (в ред. Федерального закона от 21 июля 2005 г.) [52]и ряд других законов.

Гарантиями права на свободу творчества являются:

1. Недопустимость вмешательства органов государственной власти и органов государственной власти и органов местного самоуправления в творческую деятельность граждан и их объединений за исключением случаев, когда такая деятельность ведет к пропаганде войны, насилия и жестокости, расовой, национальной, религиозной, классовой и иной исключительности или

---

[49] См.: Мордовец А.С. Социально-юридический механизм обеспечения прав человека и гражданина. С. 173 - 174.

[50] См.: Обсуждение учебника по общей теории права // Государство и право. 1994. N 5. С. 4.

[51] Толкачев К.Б., Хабибулин А.Г. Личные конституционные права и свободы граждан СССР: система, характеристика, особенности реализации. Уфа, 1990.

[52] См.: Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. 1991. N 7. Ст. 300; 1992. N 46. Ст. 2615; СЗ РФ. 2005. N 30 (ч. 1). Ст. 3104; Российская газета. 2005. 31 декабря.

нетерпимости, порнографии. Запрет какой-либо творческой деятельности может быть осуществлен только судом, а авторы подобных произведений, как и органы, публикующие их, несут уголовную ответственность. На наш взгляд, свобода творчества не может быть абсолютной, так как возможно злоупотребление этой свободой. Любое творчество должно нести в себе позитивное начало, обогащать внутренний мир человека, а не носить безнравственный и разрушающий характер.

2. Отсутствие цензуры - требования от редакции средств массовой информации со стороны должностных лиц, государственных органов, организаций, учреждений или общественных объединений предварительно согласовывать сообщения и материалы (кроме случаев, когда должностное лицо является автором или интервьюируемым), а равно наложения запрета на распространение сообщений и материалов, их отдельных частей. На наш взгляд, отсутствие идеологического контроля за творческим процессом и цензуры в отношении произведений литературы, искусства и науки является вполне оправданным.

Светское государство[53]

СВЕТСКОЕ ГОСУДАРСТВО — конституционно правовая характеристика государства, означающая отделение церкви от государства, разграничение сфер их деятельности. Светский характер государства не препятствует ему в интересах обеспечения прав религиозных меньшинств оказывать их …

В ст. 14 Конституции РФ указывается, что Российская Федерация является светским государством.

Светским государством считается такое государство, в котором не существует официальной, государственной религии и ни одно из вероучений не признается обязательным или предпочтительным. В таком государстве религия,

---

[53] Авакьян С.А. « Конституционное право России ». В 2 т. Т 1 .Учебный курс . М.: Юристъ 2007 .; Аман И.В. Государство и церковь . Континент № 86 М., 1991 .; Баглай М.В., Габричидзе Б.Н. Конституционное право РФ М., 1996 г.;Века А.В. История России с Древнейших времён до наших дней. М., 2003 .; Главацкий М.Е. История России . М., 1994; Козлов Ю.Ф. « Союз короны и креста ». Саранск. 1995; Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право России . М.: Юристъ , 1999; Куницын И.А . Юридические проблемы социальной адаптации религиозных объединений в России . М. : ЮНИТИ-ДАНА 2000 ; Кутафин О.Е. Юридический энциклопедический словарь. М. 2003; Ловинюков А.С. К вопросу о взаимодействие государства и гражданского общества в РФ // Административное и муниципальное право. №1 М. 2008; Лупарёв Г.П. Социальное назначение религиозных организаций – как основа их правового статуса . //Государство и право. № 11 1995 ;Морозова А.А. « Государство и церковь – особенности взаимоотношений». Государство и право Москва. 1995; Николин А. Церковь и государство. История правовых отношений. Основа государства и права . № 5, 2003 г.; Никольский Н.М. История Русской Церкви . М., 1983; Пчелинцев А.В., Ряховский В.В. Свобода совести и вероисповедания. М.: Юриспруденция. 2001; Салыгин Е.Н. Основы правовых знаний. //Основы государства и права. №5. 2003; Сорокин П.А. Социальная динамика и религия. Кризис нашего времени . Человек. Цивилизация. Общество. Москва 1992; Стецковвский Ю.И. Адвокатура и государство. М.: Юристъ. 2007; Сухов А.Д. Религия как общественный феномен . Москва. 1973; Федеральный закон « О свободе совести и религиозных объединениях » от 26.09.1997.// Российская газета , 1 октября 1997

ее каноны и догматы, а также религиозные объединения, действующие в нем, не вправе оказывать влияния на государственный строй, на деятельность государственных органов и их должностных лиц, на систему государственного образования и другие сферы деятельности государства. Светский характер государства обеспечивается, как правило, отделением церкви (религиозных объединений) от государства и светским характером государственного образования (отделением школы от церкви).

В современном мире есть государства, где узаконена официальная религия, называемая государственной, господствующей или национальной. Например, в Англии такой религией является одно из основных направлений христианства - протестантизм (англиканская церковь), в Израиле - иудейская. Есть государства, где провозглашено равенство всех религий (ФРГ, Италия, Япония и др.). Однако в таком государстве одна из наиболее традиционных религий, как правило, пользуется определенными привилегиями, оказывает известное влияние на его жизнь.

Противоположностью светскому государству является теократическое, в котором государственная власть принадлежит церковной иерархии. Такое государство сегодня - Ватикан. В мире имеется также ряд клерикальных государств. Клерикальное государство с церковью не слито. Однако церковь через институты, установленные в законодательстве, оказывает определяющее влияние на государственную политику, а школьное образование в обязательном порядке включает изучение церковных догматов. Таким государством является, например, Иран.

Как светское государство, Российская Федерация характеризуется тем, что в ней религиозные объединения отделены от государства и никакая религия, согласно Конституции РФ (ст. 14), "не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной". Содержание этого положения раскрывает ст. 4 Федерального закона от 26 сентября 1997 г. "О свободе совести и о религиозных объединениях", где сказано, что религиозные объединения равны перед законом.[54]

Отделение религиозных объединений от государства означает, что государство не вмешивается в определение гражданином своего отношения к религии и религиозной принадлежности, в воспитание детей родителями или лицами, их заменяющими, в соответствии со своими убеждениями и с учетом права ребенка на свободу совести и свободу вероисповедания. Государство не возлагает на религиозные объединения выполнение функций органов государственной власти, других государственных органов, государственных учреждений и органов местного самоуправления; не вмешивается в деятельность религиозных объединений, если она не противоречит законодательству; обеспечивает светский характер образования в государственных и муниципальных образовательных учреждениях. Деятельность органов государственной власти и органов местного самоуправления не может сопровождаться публичными религиозными обрядами и церемониями. Должностные лица органов государственной власти,

[54] Кутафин О.Е. Юридический энциклопедический словарь. М. 2003; Ловинюков А.С. К вопросу о взаимодействие государства и гражданского общества в РФ . Административное и муниципальное право. №1 М. 2008; С.41

других государственных органов и органов местного самоуправления, а также военнослужащие не вправе использовать свое служебное положение для формирования того или иного отношения к религии.[55]

В то же время государство охраняет законную деятельность религиозных объединений. Оно регулирует предоставление религиозным организациям налоговых и иных льгот, оказывает финансовую, материальную и иную помощью религиозным организациям в реставрации, содержании и охране зданий и объектов, являющихся памятниками истории и культуры, а также в обеспечении преподавания общеобразовательных дисциплин в образовательных учреждениях, созданных религиозными организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации об образовании.

В соответствии с конституционным принципом отделения религиозных объединений от государства религиозное объединение создается и осуществляет свою деятельность в соответствии со своей собственной иерархической и институционной структурой, выбирает, назначает и заменяет свой персонал согласно своим собственным установлениям. Оно не выполняет функций органов государственной власти, других государственных органов, государственных учреждений и органов местного самоуправления, не участвует в выборах в органы государственной власти и в органы местного самоуправления, не участвует в деятельности политических партий и политических движений, не оказывает им материальную и иную помощь. Но это не означает, что духовенство вообще не может избираться в органы государственной власти и органы местного самоуправления. Однако священнослужители избираются в эти органы не от религиозных объединений и не в качестве представителей соответствующей церкви.

Отделение религиозных объединений от государства не влечет за собой ограничений прав членов указанных объединений участвовать наравне с другими гражданами в управлении делами государства, в выборах в органы государственной власти и в органы местного самоуправления, в деятельности политических партий, политических движений и других общественных объединений.[56]

Религиозные объединения в Российской Федерации действуют на основе их собственных правил при условии соблюдения закона. Таким законом, регулирующим эти вопросы, является Федеральный закон от 26 сентября 1997 г. "О свободе совести и о религиозных объединениях".

Согласно этому Закону религиозным объединением в РФ признается добровольное объединение граждан Российской Федерации, иных лиц, постоянно и на законных основаниях, проживающих на территории РФ, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры и обладающее соответствующими этой цели признаками: вероисповедание; совершение богослужений, других религиозных обрядов и церемоний; обучение религии и религиозное воспитание своих последователей.

---

[55] Морозова А.А. « Государство и церковь – особенности взаимоотношений». Государство и право. № 3. 1995, С.64

[56] Ловинюков А.С. К вопросу о взаимодействие государства и гражданского общества в РФ // Административное и муниципальное право. №1 М. 2008, С. 63

Религиозные объединения могут создаваться в форме религиозных групп и религиозных организаций.[57]

Религиозной группой признается добровольное объединение граждан, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры, осуществляющее деятельность без государственной регистрации и приобретения правоспособности, юридического лица. Помещение и необходимое для деятельности религиозной группы имущество предоставляются в пользование группы ее участниками. Религиозные группы имеют право совершать богослужения, другие религиозные обряды и церемонии, а также осуществлять обучение религии и религиозное воспитание своих последователей.

Религиозной организацией признается добровольное объединение граждан РФ или иных лиц, постоянно и на законных основаниях проживающих на территории Российской Федерации, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры и в установленном законом порядке зарегистрированное в качестве юридического лица.

Религиозные организации в зависимости от территориальной сферы своей деятельности подразделяются на местные и централизованные. Местной религиозной организацией признается религиозная организация, состоящая не менее чем из десяти участников, достигших возраста 18 лет и постоянно проживающих в одной местности либо в одном городском или сельском поселении. Централизованной религиозной организацией признается религиозная организация, состоящая в соответствии со своим уставом не менее чем из трех местных религиозных организаций.[58]

Государственная регистрация религиозных организаций осуществляется федеральным органом юстиции и органами юстиции субъектов Российской Федерации в порядке, установленном действующим законодательством.

Религиозные организации вправе основывать и содержать культовые здания и сооружения, иные места и объекты, специально предназначенные для богослужений, молитвенных и религиозных собраний, религиозного почитания (паломничества).

Богослужения, другие религиозные обряды и церемонии беспрепятственно совершаются в культовых зданиях и сооружениях и на относящихся к ним территориях, в иных местах, предоставленных религиозным организациям для этих целей, в местах паломничества, в учреждениях и на предприятиях религиозных организаций, на кладбищах и в крематориях, а также в жилых помещениях.

Религиозные организации вправе проводить религиозные обряды в лечебно-профилактических и больничных учреждениях, детских домах, домах-интернатах для престарелых и инвалидов, в учреждениях, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы, по просьбам находящихся в них граждан, в помещениях, специально выделяемых администрацией для этих целей. Командование воинских частей с учетом требований воинских уставов не вправе препятствовать участию военнослужащих в богослужениях и других

---

[57] Куницын И.А . Юридические проблемы социальной адаптации религиозных объединений в России . М. : ЮНИТИ-ДАНА 2000. С. 34

[58] Пчелинцев А.В., Ряховский В.В. Свобода совести и вероисповедания. М.: Юриспруденция. 2001; С.54

религиозных обрядах и церемониях. В иных случаях публичные богослужения, другие религиозные обряды и церемонии осуществляются в порядке, установленном для проведения митингов, шествий и демонстраций.

По просьбам религиозных организаций соответствующие органы государственной власти в РФ вправе объявить религиозные праздники нерабочими (праздничными) днями на соответствующих территориях. Такими праздничными днями объявлены, например, Рождество Христово, ряд мусульманских религиозных праздников.

Религиозные организации вправе производить, приобретать, эксплуатировать, тиражировать и распространять религиозную литературу, печатные, аудио и видеоматериалы и иные предметы религиозного назначения; осуществлять благотворительную и культурно-просветительскую деятельность; создавать учреждения профессионального религиозного образования (духовные образовательные учреждения) для подготовки слушателей и религиозного персонала; осуществлять предпринимательскую деятельность и создавать собственные предприятия в порядке, определенном законодательством Российской Федерации; устанавливать и поддерживать международные связи и контакты, в том числе в целях паломничества, участия в собраниях и других мероприятиях, для получения религиозного образования, а также приглашать для этих целей иностранных граждан.

В собственности религиозных организаций могут находиться здания, земельные участки, объекты производственного, социального, благотворительного, культурно-просветительского и иного назначения, предметы религиозного назначения, денежные средства и иное имущество, необходимое для обеспечения их деятельности, в том числе отнесенное к памятникам истории и культуры. Религиозные организации могут иметь на праве собственности имущество за границей.

Запрещается создание религиозных объединений в органах государственной власти, других государственных органах, государственных учреждениях и органах местного самоуправления, воинских частях, государственных и муниципальных организациях, а также религиозных объединений, цели и действия которых противоречат закону.

Религиозные организации могут быть ликвидированы по решению их учредителей или органа, уполномоченного на то уставом религиозной организации, а также по решению суда в случае неоднократных или грубых нарушений норм Конституции РФ, федеральных законов либо в случае систематического осуществления религиозной организацией деятельности, противоречащей целям ее создания (уставным целям).[59]

Духовный облик современной России обусловлен социально-экономическими, политическими преобразованиями, модернизацией общественных отношений, порождающих разнообразные явления как положительные, так и негативные. Как отмечается в специальной литературе, Россия в современный период находится в самом начале реального конституционного обеспечения закрепленных в Конституции основ, поэтому,

---

[59] Лупарёв Г.П. Социальное назначение религиозных организаций – как основа их правового статуса . //Государство и право. № 11 1995 , С. 63 ;Морозова А.А. Государство и церковь – особенности взаимоотношений». Государство и право Москва. 1995; С. 23

привлечение внимания к духовным основам конституционного строя Российской Федерации, как к гаранту удовлетворения духовных потребностей личности, и морально-нравственному ориентиру имеет для российского общества огромное значение.

В главе Конституции РФ об основах конституционного строя закрепляются наиболее общие и важные принципы и положения Конституции, являющиеся исходными, основополагающими для других ее статей, законов и всей нормативно-правовой системы государства. Их можно условно классифицировать на политические, экономические, социальные и духовные основы.

В действующей Конституции РФ закреплено идеологическое многообразие и подчеркивается, что никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной (ч. 1 и 2 ст. 13)

Духовной основой конституционного строя Российской Федерации является светский характер государства. В статье 14 Конституции Российской Федерации провозглашается, что никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной, религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом.

Светский характер государства выступает одним из основополагающих принципов построения и функционирования современного правового государства и корреспондирует принципам свободы совести в нашей стране. Светское государство законодательно закрепляет, гарантирует и создает реальные условия, обеспечивающие гражданам возможность реализовать свои права на свободное исповедание религии, ее распространение и пропаганду. Одновременно в условиях многонационального и многоконфессионального государства, каковым является Российская Федерация, сохранение светских принципов государства приобретает особую актуальность.

Духовность выражается во внутренней потребности человека в осуществлении своих нравственных, культурных, интеллектуальных интересов, потребностей в саморазвитии, творческой реализации в сфере науки, искусства, образования, культуры, религии. В Преамбуле заложена общая духовная идея Конституции в целом, содержатся базовые общечеловеческие ценности, выступающие нравственным ориентиром для государства.

Принцип гарантированности идеологического и политического плюрализма, предполагает возможность сосуществования в обществе различных философских, политических, правовых, экономических, религиозных взглядов, идей и теорий; многопартийность; невозможность установления никакой идеологии в качестве государственной или обязательной; свободу общественных объединений; пределы принципа идеологического и политического многообразия.[60]

Светский характер государства проявляется в отделении религиозных организаций от государства; светском характере образования; невозможности установления какой-либо религии в качестве государственной или общеобязательной; равенстве религиозных объединений перед законом.

---

[60]Николин А. Церковь и государство. История правовых отношений. Основа государства и права . № 5, 2003, С. 69

Стремление к международным стандартам в области свободы совести для многих государств открывает перспективы сотрудничества в этой немаловажной сфере и дает возможность совместными усилиями разрешать конфликты, возникающие на религиозной почве. В 1997 году в России был принят Федеральный закон «О свободе совести и о религиозных объединениях». В связи с этим изменились уровень и степень религиозности в России. Сегодня свобода совести как неотъемлемое право каждого отнесена к общечеловеческим ценностям. Обеспечить положительные результаты развития нашего общества можно только при активизации этической ответственности граждан к себе и другим, формированию такой позиции могут способствовать религиозные организации

Осознание личностью адресованных ей конституционных предписаний позволяет ей действовать в соответствии с предоставляемыми индивиду правами в рамках законности. Для этого необходим собственный внутренний духовный опыт. Человек, находящийся на любом уровне умственного и духовного развития, по-разному судит о понятии и сущности конституционного строя. Государственные реформы, распад страны, постоянная борьба наций, национальная преступность постепенно разлагают психологию личности, заставляют жить человека вразрез с конституционными принципами.

Воспитание личностью положительного психологического настроя выполнения предписаний государственно-правовых норм позволяет ей понять значение проводимых реформ и преобразований в государстве, ее правового статуса, определить место и роль государства в ее жизни.

Статья 1 Конституции РФ провозглашает Российскую Федерацию демократическим федеративным правовым государством с республиканской формой правления. Демократия - такая организация государства, при которой единственным источником власти признаётся народ, власть осуществляется по воле и в интересах народа. Демократический характер государства, демократический политический режим выражается, прежде всего, в народовластии а также в признании и защите прав и свобод человека и гражданина, разделении властей, местном самоуправлении, политическом многообразии, многопартийности, свободе экономической деятельности, многообразии форм собственности.[61]

Для правового государства характерны верховенство права (обязательность правовых норм как для граждан и организаций, так и для государства), верховенство закона (в системе правовых норм), разделение властей (признаки демократического политического режима и правового государства во многом пересекаются), соблюдение и защита прав и свобод человека, равноправие, равенство всех перед законом и судом, взаимная ответственность государства и гражданина.

Федеративное устройство характеризует территориальную организацию государства, правовые отношения между государством в целом и его частями. Федеративное устройство РФ основывается на государственной ценности, единстве системы государственной власти, разграничении предметов ведения и

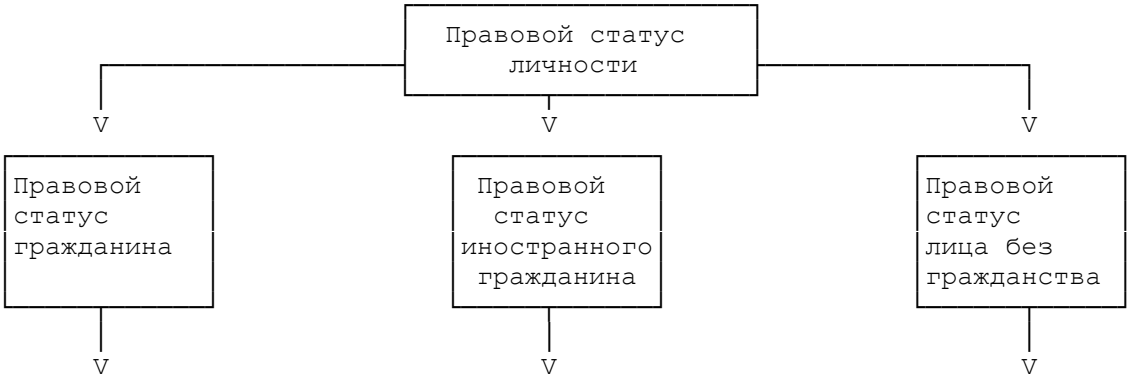
[61] Авакьян С.А. « Конституционное право России ». В 2 т. Т 1 .Учебный курс . М.: Юристъ 2007 .; Аман И.В. Государство и церковь . Континент № 86 М., 1991 .; Баглай М.В., Габричидзе Б.Н. Конституционное право РФ М., 1996 г.;Века А.В.

полномочий между органами государственной власти РФ и субъектов РФ, равноправии и самоопределении народов. Главным признаком республиканской формы правления является выборность и сменяемость главы государства, форму правления Российской Федерации можно определить смешанную (президентско-парламентскую, полупрезидентскую) республику, сочетающую признаки президентской и парламентской республики. Статья 2 Конституции провозглашает человека, его права и свободы высшей ценностью, возлагает на государство обязанность признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека. Согласно статье 4 Конституции суверенитет Российской Федерации распространяется на всю её территорию. Духовные основы конституционного строя. Духовной основой конституционного строя Российской Федерации является светский характер государства (статья 14 Конституции), никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной, религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом.

РАЗДЕЛ 6. Основы правового статуса личности как правовой институт.
Тема: 6.1. Основы правового статуса личности

Реализация прав, свобод, законных интересов и обязанностей личности направлена на достижение определенного материального результата, удовлетворяющего потребности и интересы индивида. Объектом прав и свобод личности служат явления и предметы окружающего мира, способные удовлетворить ее потребности и интересы как носителя прав и свобод. Таковыми являются разнообразные материальные, духовные и личные блага. Благо характеризует объекты стремлений человека, условия его жизнедеятельности. "Объекты стремлений - вот то, что мы называем благом", - указывали Маркс и Энгельс[62]. Цель реализации прав, свобод и законных интересов, следовательно, состоит в использовании личностью разнообразных жизненных благ (ценностей), удовлетворяющих ее потребности и интересы. Права и свободы могут быть реализованы индивидом в целях удовлетворения не только личных интересов, но и общественных и государственных интересов в целях защиты интересов других лиц и объединений.

Виды правовых статусов личности[63]



[62] Маркс К., Энгельс Ф. Соч. 2-е изд. Т. 2. С. 143
[63] Витрук Н.В. Общая теория правового положения личности. НОРМА, 2008

Термин «личность» характеризует человека не столько как физическое существо, сколько как социальное. К основным чертам, характеризующим человека как личность, могут быть отнесены: а) социальные связи и отношения данного человека в обществе - экономические, политические, национальные, классовые, моральные и другие; б) уровень его образования, знаний, практического жизненного опыта; в) семейное, материальное положение, род занятий и т.д. Комплекс перечисленных и других характеристик дает основание судить о человеке, как о личности, и говорить, состоялась или не состоялась личность данного человека.

Правовой статус служит юридической основой социальной активности личности, в чем и заключается ценность ее правового статуса.[64]

Принципы правового статуса личности есть те признаваемые и охраняемые правом, государством начала, исходя из которых осуществляются использование прав и свобод человека и гражданина, выполнение его обязанностей. Рассматриваемые принципы универсальны. Они определяют главные черты статуса всех членов общества, распространяются на все без исключения права, свободы и обязанности независимо от того, какой отраслью права они зафиксированы.

В конституции 1993 года закреплены следующие принципы правового статуса личности, непосредственно связанные с исходными началами утверждаемой в государстве концепции прав человека:

1. Права, свободы и обязанности человека и гражданина реализуются на основе равноправия. Это главный принцип, характеризующий правовой статус

[64] Витрук Н.В. Общая теория правового положения личности. НОРМА, 2008

личности. В ст. 19 Конституции выделены три основных его аспекта: равенство всех перед законом и судом; равенство прав и свобод человека и гражданина; равноправие мужчины и женщины.

2. Права, свободы и обязанности личности основываются на их гарантированности. Принято различать социально-экономические, политические и юридические гарантии. Социально-экономические гарантии предполагают соответствующую среду и материальную основу, обеспечивающие использование прав и свобод. Это социальная стабильность, развивающаяся экономика, соответствующие производственные мощности, широкая инфраструктура – система учреждений, дающих возможность обслуживать все виды социальных потребностей общества, и т.д.

Под политическими гарантиями понимаются соответствующим образом ориентированная политика государства, ее направленность на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека; устойчивость политических структур, их способность к достижению гражданского согласия, исключающего дестабилизацию в обществе; борьба с бюрократизмом государственного аппарата, со взяточничеством, и другие политико-организационные факторы.[65]

Юридические гарантии охватывают все правовые средства осуществления и охраны прав и свобод человека и гражданина. В целях максимальной охраны прав и свобод личности их основополагающие юридические гарантии закреплены на конституционном уровне. Такого рода конституционные нормы относятся прежде всего к тем отношениям, которые связаны с возможностью применения государством к человеку мер принудительного воздействия, привлечения его к судебной ответственности, существенного ограничения его прав и свобод самим государством. Конституция гарантирует демократические принципы судопроизводства, гуманное отношение к лицам, привлекаемым к уголовной или административной ответственности, налагаемой в судебном порядке.

3. Правой статус личности основывается на презумпции неотъемлемости прав и свобод человека и гражданина, недопустимости ограничения прав и свобод.

Этот принцип вытекает из признания прав и свобод неотчуждаемыми и принадлежащими человеку от рождения. Часть 2 статьи 55 Конституции закрепляет, что в Российской Федерации не должны издаваться законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина. Кроме запрета на законодательное ограничение прав и свобод, Конституция устанавливает важную норму о том, что они являются непосредственно действующими. Это означает, что конституционные права и свободы – основа соответствующих правовых предписаний в актах любого уровня, и конституционные нормы могут быть непосредственно основой решений судебных и иных государственных органов.

Каждому человеку необходимо правомерно использовать свои права и свободы, без нарушения предписаний закона и прежде всего Конституции. Это вытекает из статьи 17 Конституции, предусматривающей, что осуществление прав и свобод человека гражданина не должно нарушать права и свободы

[65] Орлова К.А. Правовой статус: соотношение со смежными понятиями. Мировой судья, 2013, N 4

других лиц. В определенных экстремальных ситуациях может возникнуть объективная необходимость временного ограничения прав и свобод.

Конституция РФ строго оговаривает рамки и порядок такого ограничения - права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. (ч. 3 ст. 55) Определенные ограничения могут вводится с обязательным указанием пределов и срока их действия. При этом не подлежат ограничению: право на жизнь, право на охрану достоинства личности, право на неприкосновенность честной жизни, личную и семейную тайну, защиту чести и доброго имени, свобода совести, свобода вероисповедания, право на жилище, ряд прав, связанных с различными формами участия в судопроизводстве, и др. (ст. 56 Конституции РФ).

4. Правовой статус личности основывается на обладании каждым лицом не только правами, но и обязанностями. (этот вопрос мы рассмотрели выше).

Государственная защита прав личности

Необходимость защиты прав человека не только на национальном, но и на международном уровне стала остро осознаваться человечеством примерно после окончания Второй мировой войны, когда весь мир был потрясен чудовищными масштабами попрания прав личности и целых народов фашистским режимом Германии. Принцип уважения прав человека утвердился в качестве основного из основных принципов международного публичного права с принятием Устава ООН (1945г). а первым универсальным международным документом, посвященным правам человека, стала Всеобщая декларация прав человека (1948г.). однако данная Декларация, как и другие резолюции международных организаций по правам человека (например, Декларация о ликвидации всех форм нетерпимости и дискриминации на основе религии и убеждений 1981г., Декларация о правах лиц, принадлежащих к национальным или этническим, религиозным и языковым меньшинствам, 1992г.), имеют лишь рекомендательный характер.[66]

Другая часть документов в области прав человека – международные договоры. В их числе Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 19 декабря 1966г., Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 г. и другие договоры. Именно они закрепляют международные стандарты в области прав человека и носят обязывающий для их участников характер.[67] Как известно, для советского периода России было характерно попрание основных прав и свобод человека государством; официальная правовая доктрина не воспринимала положения об их естественном и неотчуждаемом характере. Закрепление широкого перечня социально-экономических, политических и личных прав в Конституциях СССР 1936 м 1977гг. имело во многом декларативно-демагогический характер.

---

[66] Югов А.А. Конституционный статус личности - ядро правовой свободы личности.//Конституционное и муниципальное право, 2011, N 5

[67] : Витрук Н.В. Основы теории правового положения личности в социалистическом обществе. М., 1979. С. 27 - 34; Воеводин Л.Д. Юридический статус личности в России. М., 1997. С. 30 - 38.

Провозглашение многих прав и свобод сопровождалось такими оговорками, которые тут же сводили эти права к фикции. Например, право на объединение в общественные организации граждане имели строго в «соответствии с целями коммунистического строительства» (ст. 51 Конституции СССР 1977г.)
Международные стандарты прав человека в РФ утвердились лишь с принятием Конституции РФ, которая исходит из того, что «человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства». (ст.2).

Защита прав личности обусловлена наличием определенных социальных и юридических факторов, обеспечивающих каждому члену общества реализацию его важнейших личных, политических и экономических прав и свобод. К их числу могут быть отнесены следующие:

- провозглашение и конституционное или иное законодательное закрепление широких демократических прав и свобод личности;
- конституционное или иное законодательное запрещение органам государства, должностным лицам, другим субъектам права нарушать права и свободы личности, установление ответственности за нарушения указанных в законодательстве прав и свобод;
- законодательством должны быть предусмотрены основания, условия и порядок ограничения тех или иных прав и свобод граждан и применения к ним определенных мер государственного принуждения. Например, в случае совершения гражданином преступления, к нему могут быть применены меры принуждения и ограничения его прав и свобод, предусмотренные уголовным и уголовно-процессуальным законодательством. Возможно также ограничение прав и свобод граждан в случае военного или чрезвычайного положения;
-существование государственно-правового механизма защиты и восстановления нарушенных прав и свобод государственными органами, организациями, должностными лицами, гражданами, правом человека выбирать наиболее эффективные формы защиты своих нарушенных прав. Определение законом порядка привлечения органов и лиц, виновных в нарушении прав и свобод граждан, а именно: судебная защита, правозащитная и правоохранительная деятельность различных органов, иные способы;
- предоставление гражданам права на самозащиту от нарушителей их прав и свобод путем законодательного урегулирования порядка и условий самозащиты. Например, ст. 37 Уголовного кодекса РФ предусматривает возможность необходимой обороны от преступных посягательств на жизнь, права гражданина и устанавливает условия ее осуществления[68].

В Российской Федерации каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Эта защита обеспечивается не только наличием в Конституции общего положения (ст.46), но и специальным закреплением в ряде статей указаний на судебную защиту важнейших прав и свобод - права на тайну переписки (ст.23), неприкосновенность жилища (ст.25), права частной собственности (ст.35). В Российской Федерации каждый вправе защищать свои

[68] Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации: Учебник для вузов. 5-е изд. М.: Норма, 2006. С. 165 - 320.

права и свободы всеми способами, не запрещенными законом (ст.45). Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд (ст.46).

Помимо внутригосударственных форм защиты прав и свобод граждан существуют и специальные международные органы по правам человека. К ним относятся: Европейский суд по правам человека при Совете Европы, Комиссия по правам человека при ООН, которые рассматривают заявления и жалобы граждан стран, входящих в эти организации в случае, если права и свободы не были защищены внутри страны.

Одной из важнейших генеральных идей действующей Конституции РФ является идея свободы личности. Уже в преамбуле Основного Закона говорится, что многонациональный народ Российской Федерации принял эту Конституцию, "утверждая права и свободы человека...". Правовая свобода личности - это свобода индивида в пределах, определенных правовыми нормами на основе принципа "Разрешено все, что не запрещено законом".[69]

Если объективно оценивать значение правовой свободы личности, она есть самая реальная форма свободы человека, поскольку, во-первых, является наиболее определенной в силу ее законодательной регламентации; во-вторых, именно в связи со своей формальной определенностью может быть гарантирована; и в-третьих, ни одна другая форма свободы личности не гарантирована столь надежно и стабильно, так как ее гарантом является самая мощная структура политической системы - государство, а в случае принятия закона на референдуме и весь народ.[70]

В теоретическом отношении в структуре конституционного статуса личности, важно разграничивать три составные части: 1) общие начала правовой свободы личности; 2) всеобщий универсальный конституционно-правовой модус (состояние) личности; 3) специальные конституционно-правовые модусы отдельных групп людей.

Первая составная часть конституционного статуса личности - общие начала правовой свободы - представляет основу всякого правового положения человека. Содержание этих общих начал правовой свободы личности:а) равный объем естественных прав у каждого человека; б) все равны перед законом и судом; в) разрешено все, что не запрещено законом.[71]

Вторая составная часть конституционного статуса личности - универсальный (всеобщий) конституционно-правовой модус индивида - закрепляется в действующей Конституции Российской Федерации как правовое положение человека, обладающего неотъемлемыми естественными правами. Для обозначения этого правового феномена законодатель использует в действующем Основном Законе 1993 г. не только термин "человек", но и как равноценные ему другие термины, такие, как "личность", "все", "каждый",

---

[69] См., например: Витрук Н.В. Основы теории правового положения личности в социалистическом обществе. М., 1979. С. 27 - 34; Воеводин Л.Д. Юридический статус личности в России. М., 1997. С. 30 - 38.

[70] Югов А.А. Конституционный статус личности - ядро правовой свободы личности.//Конституционное и муниципальное право, 2011, N 5 С. 24

[71] Югов А.А. Конституционный статус личности - ядро правовой свободы личности.//Конституционное и муниципальное право, 2011, N 5 С. 25

"никто", "лицо", "лица". Однако во всех этих случаях за соответствующими субъектами конституционно-правовых отношений признается тот же объем юридических возможностей, который признается за индивидом, определяемым в Конституции РФ с помощью термина "человек". При этом поскольку общий набор естественных прав, признаваемых за каждым человеком, ни в действующем российском законодательстве ни в международно-правовых актах в виде исчерпывающего перечня не закреплен, то принято считать, что это те права, о защите которых суды принимают заявления.[72].

Наряду с всеобщим универсальным конституционно-правовым модусом индивида, предполагающим наличие у лица неотъемлемых прирожденных прав человека, действующая Конституция Российской Федерации выделяет и закрепляет третью составную часть конституционного статуса личности, которая включает в себя шесть специальных конституционно-правовых модусов. В их числе: 1) граждане Российской Федерации (понятие использовано 22 раза в 12 статьях Конституции РФ); 2) иностранные граждане (понятие использовано в 2 статьях Конституции РФ); 3) граждане (понятие использовано 26 раз в 22 статьях Конституции РФ); 4) лица без гражданства (понятие использовано в 2 статьях Конституции РФ); 5) лица с двойным гражданством (понятие использовано в 1 статье Конституции РФ); 6) лица, получившие политическое убежище (понятие использовано в 1 статье Конституции РФ).

[72] См.: Игнатенко Г.В. Контрольный механизм Совета Европы // Совет Европы и Россия. Информационный бюллетень. Март - апрель 1999. N 2. С. 5.

Объективный анализ проблемы требует отметить, что в юридической литературе существуют различные варианты разграничения физических лиц на категории на основе соотнесения их конституционно-правового положения. Так, С.А. Авакьян считает, что находящиеся на территории Российской Федерации физические лица могут относиться к одной из следующих категорий: 1) российские граждане, 2) иностранные граждане (иностранцы); 3) лица без гражданства [73].

Л.Д. Воеводин в числе самостоятельных категорий, с помощью которых формируется комплексный институт "основы правового положения личности" в соответствии с Конституцией РФ, называет две группы понятий: первая группа - это личность, человек, гражданин, которые, по его мнению, обозначают статусы индивида как члена общества; вторая группа - это политические личности, когда личность выступает в качестве: а) российского гражданина; б) лица без гражданства; в) иностранного гражданина (подданного); г) беженца; д) вынужденного переселенца[74]

М.В. Баглай, исключительно подробно раскрывая вопрос о правовом положении человека и гражданина, рассматривает в качестве основных самостоятельных правовых статусов индивида по российскому конституционному законодательству следующие состояния: 1) человек; 2) гражданин; 3) личность; 4) иностранцы (в эту категорию он включает иностранных граждан и лиц без гражданства); 5) гражданин Российской Федерации; 6) беженцы; 7) вынужденные переселенцы, 8) лица, получившие политическое убежище [75].

Конституционный статус личности наряду с общими началами правовой свободы личности и универсальным (всеобщим) конституционно-правовым статусом как системой естественных и неотъемлемых прав человека включает в себя также специальные конституционно-правовые статусы . Их конкретное правовое наполнение обеспечивается нормами действующей Конституции РФ и других конституционных правовых актов.

6.1.2. Понятие гражданства. Развитие законодательства о гражданстве Российской Федерации. Правовой статус беженцев и вынужденных переселенцев, иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации.

Значение гражданства в международном праве не оставалось неизменным на протяжении истории. Развитие международно-правового института гражданства, как и других норм международного права, касающихся статуса личности, происходило вместе с развитием межгосударственных отношений, с ростом перемещения населения, что, в свою очередь, увеличивало вероятность

[73] Авакьян С.А. Конституционное право России: Учеб. курс. Т. 1. М.: Юристъ, 2005. С. 511.
[74] Воеводин Л.Д.Юридический статус личности в России. Учебное пособие. М.: ИНФРА • М–НОРМА, 1997. - 304 стр.
[75] Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации: Учебник для вузов. 5-е изд. М.: Норма, 2006. С. 165 - 320.

споров между государствами, касающихся правового положения конкретных лиц или определенных групп населения [76]

Гражданство регулируется внутренним законодательством государства и именно это определяет круг лиц, которые должны или не должны являться его гражданами. Так происходит и в случаях правопреемства государств, так как внутреннему праву государства-предшественника надлежит определить, кто утратил его гражданство в результате данного изменения, а внутреннее право государства-преемника определяет лиц, приобретших его гражданство[77] .

Хоть государства и регулируют все вопросы приобретения или утраты гражданства по их усмотрению, это не означает, что они могут игнорировать общепризнанные международно-правовые принципы в области регулирования гражданства и устанавливать порядок и критерии его приобретения (утраты) произвольно.

Правовое содержание и значение института гражданства дает основание для вывода о регламентации данного института нормами трех отраслей права: государственного, административного и международного. Значение международно-правового регулирования вопросов гражданства в нашей стране особенно возросло после признания приоритета правил международного договора над правилами, установленными отечественным законодательством [78]

Уже в Законе о гражданстве СССР 1978 г. указывалось, что если международным договором, в котором участвует СССР, установлены иные правила, чем те, которые содержались в Законе, то применяются правила международного договора. Аналогичные положения содержались и в Законе о гражданстве СССР 1990 г. (ст. 51). Все большее значение в советском законодательстве стало уделяться регламентации отношений, характеризуемых обстоятельствами международного происхождения, но принадлежащих к области внутригосударственного права, что свидетельствовало о возрастании роли подобных отношений в этой сфере .

Конституция РФ закрепила положение о том, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы и что если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора (ч. 4 ст. 15).

Вслед за Конституцией Закон о гражданстве 2002 г. устанавливает (ст. 2), что вопросы гражданства Российской Федерации регулируются Конституцией, международным договором Российской Федерации, а также принимаемыми в соответствии с ними другими нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Вопросы гражданства преимущественно относятся к области внутригосударственного права, но в настоящее время их международно-

---

[76] См.: Кутафин О.Е. Российское гражданство. М., 2004. С. 195.

[77] См.: Аксенов А.Б. Роль международного права в регулировании вопросов гражданства. Современные проблемы развития международного и конституционного права: Сборник материалов международной научно-практической конференции, посвященной памяти профессора Д.И. Фельдмана. Казань, 2008. С. 13.

[78] См.: Рубанов А.А. Основные коллизионные вопросы советского законодательства о гражданстве // Советское государство и право. 1979. N 7. С. 48 - 55.

правовое значение возрастает. Причина этого - сближение всех членов мирового сообщества, создание региональных союзов, в том числе и создание Содружества Независимых Государств, и, соответственно, усложнение межгосударственных отношений, сопровождающихся иммиграциями и эмиграциями, что приводит к увеличению количества споров между государствами, касающихся правового положения конкретных лиц или отдельных групп населения (беженцы, вынужденные переселенцы, апатриды и т.д.).

Однако конституционное право, будучи базовой основополагающей отраслью права, своими нормами не может с исчерпывающей полнотой регламентировать весь механизм решения вопросов приобретения, изменения и утраты гражданства конкретным физическим лицом. Поэтому многие процедурные вопросы регламентируются нормами административного права как отрасли, регулирующей общественные отношения, возникающие в ходе организации и осуществления органами государства исполнительной деятельности, в том числе и по вопросам гражданства[79]. Нормы административного права, исходя из норм конституционного права, регулируют деятельность органов, ведающих делами о гражданстве, и определяют механизм реализации и защиты прав и обязанностей граждан через государственные органы управления.

Приобретение и прекращение гражданства порождает правоотношения в области административного права. В соответствии с Положением о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации органы внутренних дел Российской Федерации, а также дипломатические представительства и консульские учреждения Российской Федерации оформляют приобретение и прекращение гражданства Российской Федерации. Именно органы внутренних дел Российской Федерации, чья деятельность в основном регулируется нормами административного права, принимают заявления и ходатайства от граждан Российской Федерации, иностранцев и лиц без гражданства по вопросам гражданства; проверяют факты и документы, представленные в обоснование заявлений и ходатайств; дают заключения и представления по ходатайствам о приобретении и прекращении гражданства; направляют ходатайства вместе с соответствующими документами в Комиссию по вопросам гражданства при Президенте РФ; определяют принадлежность лиц, постоянно проживающих на территории России, к гражданству Российской Федерации; осуществляют регистрацию приобретения и прекращения гражданства; выдают документы или вносят в них изменения, удостоверяющие приобретение или прекращение гражданства; исполняют решения по вопросам гражданства.

Формулу "принадлежность лица к государству" можно истолковать как членство лица в государстве, что характерно для концепций о населении, территории и власти как признаках (элементах) государства, получивших наибольшее распространение в период расцвета юридического позитивизма прошлого века. "Государство, - писал Г. Еллинек, - это обладающая первичной

[79] См.: Златопольский Д.Л. Государственное устройство СССР. М., 1960. С. 246.

верховной властью корпорация населяющего определенную территорию народа"[80].

С позиций понимания государства в качестве публично-правового союза населения страны логична характеристика гражданства как членства в этом союзе, а самого гражданина - как члена государства. В действительности лицо не может быть членом государства, точно так же оно не может и принадлежать к государству в прямом смысле слова, так как государство - публичное учреждение государственно-организованного общества[81] <1>. Поэтому принадлежность лица к государству следует понимать как принадлежность лица к государственно-организованному обществу, юридически закрепляемую и оформляемую его гражданством.

Право на гражданство не должно противоречить суверенитету государств и другим общепризнанным принципам и нормам международного права. Что касается оснований признания этого права за конкретными лицами, условий и порядка его осуществления, то это полностью относится к внутренней компетенции суверенных государств. Иными словами, реализация положений международно-правовых актов о гражданстве зависит от комплекса тех прав личности, которые возникают у нее в соответствии с национальным законодательством о гражданстве. При этом, естественно, государства должны уважать те положения о правах лица, касающиеся гражданства, которые признаны международным правом.

С позиции сегодняшнего дня гражданство справедливо считают составной частью института, закрепляющего основы правового статуса личности [82]. Е.И. Козлова выделила институт гражданства в системе отрасли конституционного права России перед правовым статусом человека и гражданина. Правовой статус человека и гражданина является концентрированным выражением сущности отношений между индивидом и государством, урегулированных нормами конституционного и иного отраслевого законодательства[83]

В институте гражданства синтезированы наиболее существенные политико-правовые, социальные, морально-нравственные и психологические связи и отношения, которые существуют между гражданином и государством. В данной работе рассмотрен только правовой аспект института гражданства.

Обладание гражданством является основой распространения на человека всего комплекса прав и свобод, законодательно закрепленных в данном государстве.

Как правило, в юридической литературе различают собственно содержание гражданства и те правовые последствия, которые вытекают для лица из факта обладания конкретным гражданством. Правовые последствия, связанные с обладанием конкретным гражданством, сводятся в основном к следующим группам (в разном их сочетании): 1) безусловное подчинение лица суверенной государственной власти, распространение на лицо действия законов государства; 2) предоставление лицу юридических прав и свобод, их

---

[80] См.: Еллинек Г. Общее учение о государстве. СПб., 1908. С. 133.

[81] См.: Мартыненко П.Ф. Социология международных отношений: (Субъекты международных отношений). Киев, 1969. С. 49 - 63; Байтин М.И. Государство и политическая власть. Саратов, 1972. С. 87 - 98

[82] См.: Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право России: Учебник. М.: Юристъ, 2004. С. 150.

[83] Там же. С. 153.

обеспечение и возложение на него юридических обязанностей; 3) защита лица со стороны государства, в том числе во время пребывания его за границей.
В юридической науке существует значительное многообразие точек зрения на определение самого понятия гражданства.

В литературе можно встретить указание на такую важную характеристику гражданства, как его нравственно-духовная составляющая: духовная близость, родство, активно-ответственное поведение, гражданственность людей, состоящих в одном гражданстве[84]

Нормы административного права определяют содержание механизма решения вопросов гражданства (приобретения, изменения и утраты гражданства), а также взаимной ответственности сторон-участниц правоотношений гражданства. Этой же цели служат нормы уголовного и гражданского права. Нормы международного права направлены на устранение коллизий, возникающих между национальным законодательством различных, особенно сопредельных, государств. Их приоритет перед правовыми нормами национального законодательства также создает основу для демократического развития института гражданства.

Гражданство как правовая связь, как правоотношение либо как правовое состояние[85] характеризуется через некую совокупность взаимных юридических прав и обязанностей лица и государства, т.е. сводится к правовому статусу гражданина в государстве.
На содержание законодательства о гражданстве решающее влияние оказывают потребности развития национальной экономики, конкретные особенности исторического развития каждого государства, демографические процессы, иммиграционная политика и многие другие факторы[86]

Устойчивость связи лица по принадлежности к государству, т.е. гражданство лица, сохраняется и при нахождении гражданина вне пределов отечественного государства.[87] . Таким образом, территориальное верховенство государства дополняется его личным (персональным) верховенством в отношении граждан.

Как отмечалось выше, гражданство как институт конституционного права представляет собой, во-первых, конституционное право физических лиц, постоянно проживающих на территории государства своего гражданства или находящихся с ним в исторической, национальной или иной форме социальной связи, на установление с ним особого рода отношений, отличных от иных физических лиц. Во-вторых, установление собственного гражданства -

---

[84] См.: Витрук Н.В. Роль института советского гражданства в формировании и развитии новой исторической общности - советского народа // Актуальные проблемы истории государства и права. М., 1976. С. 138 - 139; Белкин А.А. Избранные работы 90-х годов по конституционному праву. СПб., 2003. С. 142 - 147; Миронов О.О. Гражданин Отечества. М., 2006. С. 14 - 15.
[85] См.: Лепешкин А.И. Курс советского государственного права. Т. 1. С. 457 - 458; Шевцов В.С. Гражданство в Советском союзном государстве. С. 19; Фарбер И.Е. Свобода и права человека в Советском государстве. Саратов, 1974. С. 53; Бутусова Н.В. Государственно-правовые отношения между Советским государством и личностью. Воронеж, 1986. С. 84.
[86] См.: Трайнин И. К вопросу о гражданстве // Советское государство. 1938. N 5. С. 52 - 60; Филиппов С.В. США: иммиграция и гражданство. М., 1973; Русинова С.И. Закрепление института гражданства в послевоенных конституциях буржуазных стран // Правоведение. 1962. N 4. С. 45 - 57; Черниченко С.В. Международно-правовые вопросы гражданства. М., 1968.
[87] См.: Эбзеев Б.С. Человек, народ, государство в конституционном строе Российской Федерации. М., 2005. С. 275, 277 - 278.

неотъемлемый атрибут государственного суверенитета любого независимого государства или отдельных его частей (субъектов федерации).

Институт гражданства выполняет следующие функции[88] :

1) устанавливает предпосылку для обладания правами, обязанностями и ответственностью, закрепленными конституцией;
2) защищает от лица государства права граждан;
3) защищает интересы государства;
4) способствует развитию народов, повышению качества народа;
5) защищает интересы нации;
6) повышает сплоченность народов, патриотизм граждан.

Отношения гражданства для развития государства имеют существенное значение. Развитие этого института является одним из условий развития государства, т.е. повышения уровня сплоченности нации, развития патриотизма, большего доверия народа к власти, более активной деятельности граждан по развитию своего государства и государства - по защите своих граждан.[89]

Гражданство Российской Федерации - устойчивая правовая связь лица с Российской Федерацией, выражающаяся в совокупности их взаимных прав и обязанностей. Эта связь длится в течение всей жизни человека. Она возникает в момент рождения или приобретения гражданства Российской Федерации и прекращается со смертью или утратой гражданства. Отношения гражданства не могут прекращаться в одностороннем порядке, т.е. по инициативе гражданина, но без участия государства, и наоборот, по решению государства без соответствующего волеизъявления гражданина.

Гражданство является важнейшим элементом правового статуса личности и основой взаимоотношений гражданина и государства. С гражданством связаны существенные юридические последствия для человека - объем его прав, свобод и обязанностей - гарантированность государственной защиты прав и свобод.

Гражданство - это правовое состояние, которое предполагает наличие взаимных прав и обязанностей как у гражданина по отношению к государству, так и у государства по отношению к гражданину. Гражданин находится под юрисдикцией государства. Государство может потребовать от своего гражданина выполнения обязанностей, даже если он находится за пределами страны.

Гражданство является предпосылкой обладания всем комплексом конституционных прав, свобод и обязанностей лица. Так, исключительно российские граждане могут быть депутатами, судьями, прокурорами, следователями, военнослужащими. Только гражданин Российской Федерации может быть избран президентом страны, занимать должности на государственной службе, иметь доступ к сведениям, составляющим государственную тайну.

---

[88] См.: Комментарий к Федеральному закону от 31 мая 2002 г. N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации" / Под общ. ред. В.И. Шкатуллы.

[89]

Государство берет на себя обязательства обеспечивать условия для реализации конституционных прав, свобод и обязанностей своих граждан, защищать их, где бы они ни находились (как внутри страны, так и за рубежом), выплачивать им пенсии по старости, пособия по инвалидности, при потере кормильца и в других случаях.

Принципы гражданства - это фундаментальные начала, которые положены в основу правового регулирования отношений гражданства. В законодательстве Российской Федерации выделяются несколько принципов российского гражданства.

Во-первых, гражданство Российской Федерации является единым. Единое российское гражданство может быть не единственным (например, для лиц с двойным гражданством).

Защита прав и свобод человека и гражданина находится в совместном ведении Федерации и ее субъектов, но регулирование этих прав и свобод, равно как и гражданства, состоит в исключительном ведении Федерации. Это означает, в частности, что прием в гражданство Российской Федерации осуществляют федеральные органы.

Во-вторых, гражданство в России является равным. Это означает, что права и обязанности гражданина не зависят от оснований приобретения гражданства, от времени его приобретения, других обстоятельств.

Конституцией провозглашается принцип равного гражданства независимо от оснований его приобретения. В законодательстве ряда зарубежных стран наблюдается иная картина: там введены определенные ограничения в приобретении гражданства в зависимости от оснований приобретения. Россия идет по более демократическому пути: права ее граждан не зависят от того, как и когда было приобретено гражданство.

Проживание гражданина России за ее пределами не изменяет его гражданства. Заключение или расторжение брака гражданина России с лицом, не принадлежащим к гражданству Российской Федерации, тоже не влечет за собой изменения гражданства. Изменение гражданства одним из супругов не влечет за собой изменения гражданства другого супруга. Расторжение брака не влечет изменения гражданства родившихся в этом браке или усыновленных детей.

В каждом субъекте Российской Федерации российский гражданин обладает одинаковыми правами.

Акты, регулирующие вопросы гражданства, не могут ограничивать права граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Натурализованные граждане, т.е. получившие гражданство по заявлению, обладают теми же правами, что и родившиеся от граждан. В некоторых странах, в том числе демократических, натурализованные граждане не могут создавать политические партии или в течение длительного времени (обычно 10 лет) не вправе вступать в партии.

В-третьих, гражданство Российской Федерации экс-территориально (проживание гражданина за пределами Российской Федерации не прекращает его гражданства). Российский гражданин вправе жить в том месте, которое он избирает. Разумеется, государство заинтересовано в том, чтобы его граждане жили и работали на его территории.

В-четвертых, российское гражданство имеет свободный характер. Гражданин Российской Федерации вправе изменить свое гражданство, выйдя из российского гражданства.

Право на выход связано с тем, что гражданство - это не принадлежность лица к государству, а двусторонняя связь, что предполагает расторжение его по взаимному согласию. Такое расторжение может быть ограничено лишь временно и только по указанным в законе обстоятельствам (обладание государственной тайной, нахождение под стражей по приговору суда, вступившему в законную силу, и др.).

В-пятых, гражданство Российской Федерации неотъемлемо. Конституция РФ и Закон о гражданстве запрещают лишать человека гражданства Российской Федерации. Этот запрет имеет абсолютный характер, он относится и к лицам, осужденным за некоторые государственные преступления.

В-шестых, в основе изменения гражданства Российской Федерации лежит волеизъявление лица. Автоматический характер приобретения или утраты гражданства исключается. Вступление в брак с иностранным гражданином или расторжение брака, изменение гражданства родителями детей, возраст которых позволяет им разумно оценивать происходящее (с 14 лет), не влекут за собой обязательного предоставления или утраты гражданства Российской Федерации. Лишь родившийся от гражданина Российской Федерации ребенок автоматически приобретает гражданство Российской Федерации, а малолетние дети (до 14 лет) при изменении гражданства родителей автоматически следуют за ними.

В-седьмых, российское гражданство, как и гражданство других стран, предполагает, с одной стороны, защиту и представительство государства на его территории и за ее пределами, а с другой - обязанности гражданина по отношению к государству. Органы государственной власти, дипломатические представительства, консульские учреждения, должностные лица обязаны содействовать тому, чтобы гражданам Российской Федерации была обеспечена возможность в полном объеме пользоваться правами, установленными конституцией, законами, международным правом, законами государств, где проживают или пребывают граждане Российской Федерации, а также возможность защищать эти права и охраняемые законом интересы. Гражданам могут предоставляться более благоприятные условия, социальные пособия со стороны государства, льготы, которых не имеют иностранцы, лица без гражданства. Защиту гражданина осуществляет мощный государственный аппарат, а за пределами страны - дипломатические представительства и консульские учреждения. Государственные органы обязаны принимать меры по восстановлению нарушенных прав гражданина. В свою очередь, граждане должны выполнять свои конституционные и иные обязанности перед государством.

Гражданин Российской Федерации не может быть выслан за ее пределы или выдан другому государству. За преступления, совершенные российским гражданином за пределами своей страны, он подлежит уголовной ответственности по ее законам (если деяния, совершенные за границей, в России также считаются преступлениями). Однако административную ответственность (например, штраф за нарушение правил общественного

порядка), гражданско-правовую ответственность (например, взыскание задолженности) гражданин может нести и за границей.

Россия поощряет приобретение гражданства лицами без гражданства, проживающими на территории Российской Федерации (при этом необходимо доказать факт безгражданства, как и иностранное гражданство). Получение гражданства человеком без гражданства лучше обеспечивает защиту его прав.

"...Личность относительно принадлежности к конкретному государству выступает в следующих правовых состояниях (модусах): отечественного гражданства, безгражданства и иностранства... и, соответственно, трех категорий лиц - граждан, иностранных граждан и лиц без гражданства"[90] . Помимо этого, им исследуются двойное гражданство, гражданство в федеративных государствах - двухуровневое гражданство; почетное гражданство; общеевропейское гражданство.

Институт гражданства образуют нормы, содержащиеся в Конституции РФ, в конституциях республик, в федеральных законах; в нем имеются нормы диспозитивные и императивные, управомочивающие и запрещающие, материальные и процессуальные.

Установление принадлежности нормы к тому или иному правовому институту необходимо, ибо не каждая отдельно взятая норма проявляет все свойства, присущие институту в целом, а их следует учитывать, чтобы правильно уяснить механизм ее реализации.

Подводя итог сказанному, необходимо заключить, что гражданство является комплексным правовым институтом, отношения в рамках которого регламентируются нормами различных отраслей права. Сердцевину его составляют нормы конституционного права, регламентирующие гражданство как устойчивую политико-правовую связь физического лица с конкретным государством.

Нормы административного права определяют содержание механизма решения вопросов гражданства (приобретения, изменения и утраты гражданства), а также взаимной ответственности сторон - участниц правоотношений гражданства. Этой же цели служат нормы уголовного и гражданского права. Нормы международного права направлены на устранение коллизий, возникающих между национальным законодательством различных, особенно сопредельных, государств. Их приоритет перед правовыми нормами национального законодательства также создает основу для демократического развития института гражданства.[91]

Граждане Российской Федерации - специальный конституционно-правовой модус, возникающий на основе института российского гражданства как устойчивой политико-правовой связи человека с Российским государством. Однако общий объем прав, свобод и обязанностей граждан Российской Федерации не ограничивается тем, что этот правовой модус индивида возникает в силу наличия у него российского гражданства. Правовой статус этой категории физических лиц включает в себя три компонента. Во-первых, он включает в себя правовой статус человека со всеми вытекающими из него

---

[90] См.: Витрук Н.В. Общая теория правового положения личности. М.: НОРМА, 2008. С. 111.

[91] См.: Витрук Н.В. Общая теория правового положения личности. М.: НОРМА, 2008. С. 111.

юридическими последствиями, т.е. признанием и соблюдением за российскими гражданами обусловленных только фактом рождения универсальных естественных прав. В части 2 статьи 17 Конституции РФ сказано: "Основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения". Во-вторых, этот конституционно-правовой модус включает в себя правовой статус, установленный Российским государством только для своих граждан в силу того, что они обладают российским гражданством. Согласно части 2 статьи 6 Конституции РФ "каждый гражданин Российской Федерации обладает на ее территории всеми правами и свободами и несет равные обязанности, предусмотренные Конституцией Российской Федерации". Глубинная сущность особого юридического содержания этой части конституционно-правового модуса российских граждан проявляется в том, что только граждане Российской Федерации в соответствии с действующей федеральной Конституцией обладают политическими правами, свободами и обязанностями. Конституция признает за российскими гражданами полную конституционную правосубъектность. Согласно статье 60 "гражданин Российской Федерации может самостоятельно осуществлять в полном объеме свои права и обязанности с 18 лет". В-третьих, российские граждане имеют также конвенциальные права, т.е. права, вытекающие для них из международных договоров Российской Федерации, в силу того что согласно части 4 статьи 15 федеральной Конституции общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее национальной правовой системы.

Действующий Основной Закон России 1993 г. рассматривает российских граждан как особую категорию лиц, стабильный правовой статус которых и основные права охраняются в усиленном конституционном режиме. В соответствии со статьей 61 (часть 1) Конституции РФ "гражданин Российской Федерации не может быть выслан за пределы Российской Федерации или выдан другому государству". А часть 2 статьи 61 говорит: "Российская Федерация гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за ее пределами".

Юридически грамотное определение правового содержания конституционно-правового модуса "граждане Российской Федерации" и определение круга лиц, на который он распространяется, имеют важное политическое значение для разумной и рациональной организации и функционирования официальной публичной власти, так как конституционно-правовая категория "российский народ" может быть определена только как совокупность всех российских граждан. Любой иной вариант понимания содержания "российский народ" дискредитировал бы базовую идею действующей демократической Конституции РФ о полноте прав российских граждан.

Иностранные граждане как специальный конституционно-правовой модус, используемый для определения правовых отношений между Российской Федерацией и физическими лицами, не являющимися российскими гражданами, но имеющими доказательства принадлежности к другим государствам, установлен в статьях 62 и 63 действующей федеральной Конституции России. А более подробно содержание этого конституционно-правового модуса раскрывается в Федеральных законах о гражданстве

Российской Федерации и о правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации, других законодательных актах.

Юридическое содержание этого специального конституционно-правового модуса индивида составляют четыре неразрывно связанных между собой элемента: а) правовой статус человека; б) правовой статус российских граждан, за исключением тех прав, свобод и обязанностей, в которых они (т.е. иностранные граждане) ограничены федеральным законом или международным договором Российской Федерации; в) правовой статус данного лица, которым он обладает в государстве происхождения, т.е. в материнском государстве; г) права, вытекающие из международных договоров Российской Федерации с государством, гражданином которого является данное лицо, и других международных договоров РФ.

Для юридически точного понимания содержания конституционно-правового модуса "иностранные граждане" важно иметь в виду, что действующее российское законодательство и российская конституционно-правовая наука строго разграничивают понятия "иностранные граждане", с одной стороны, и "иностранцы", с другой стороны. В законодательных актах термин "иностранцы" не используется, как не равнозначный понятию "иностранный гражданин", а в научной и учебной литературе понятие "иностранцы" употребляется как родовое, которое включает в себя два правовых статуса: "иностранные граждане" и "лица без гражданства".[92]

Граждане - понятие, которое в действующей Конституции РФ использовано 26 раз в 22 статьях, имеет собственное юридическое содержание и несет в себе особую смысловую нагрузку. Это понятие призвано обозначить специфический конституционно-правовой модус довольно большой группы физических лиц, обладающих одинаковыми правами, свободами и обязанностями. Сложносоставной характер этого конституционно-правового модуса проявляется прежде всего в том, что законодатель использует его всякий раз тогда, когда субъектом правоотношения признается целая группа участников данного правоотношения - это российские граждане, иностранные граждане, лица с двойным гражданством и лица в статусе "гражданин двух государств". Например, в соответствии с частью 2 статьи 7 Конституции РФ Российское государство гарантирует на основе действующего в России законодательства социальную защиту всем гражданам, т.е. гражданам Российской Федерации, гражданам иностранных государств, а также лицам с двойным гражданством, поскольку за ними признаются права обоих государств, к которым они принадлежат и одним из которых является Российская Федерация, и, кроме того, лицам, имеющим статус "гражданин двух государств", так как последние имеют официальные документы о принадлежности к гражданству двух государств; причем не имеет значения тот факт, что данное лицо в этом случае не имеет российского гражданства, а важно то, что он обладает гражданством, которое юридически признается каким-либо государством.

Излагаемое понимание правового содержания понятия "граждане" в российском законодательстве подтверждает и судебная практика. Например, в

[92] Варлен М.В.Гражданство: Россия и СНГ: Учебно-практическое пособие. М.: Проспект, 2010

абзаце 1 статьи 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц" [93] сказано: "Иски по делам данной категории вправе предъявить граждане и юридические лица, которые считают, что о них распространены не соответствующие действительности порочащие сведения". Из контекста этого Постановления вытекает, что термин "граждане" предполагает здесь в качестве субъекта права как граждан Российской Федерации, так и иностранных граждан и лиц, имеющих двойное гражданство либо обладающих статусом "гражданин двух государств".

Лица без гражданства - закрепленный в действующем российском законодательстве специальный конституционно-правовой модус, означающий, что эти лица не признаются в качестве своих граждан ни одним государством мира. Состояние лица в безгражданстве возникает в силу расхождения законодательства различных стран о гражданстве или в результате выхода из гражданства (а в некоторых странах и лишения гражданства), если человек не приобретает другое гражданство.

В нашей стране понятие "лицо без гражданства" было введено Законом "О гражданстве СССР" от 19 августа 1938 г., согласно которому к лицам без гражданства относились лица, проживающие на территории СССР, не являющиеся гражданами СССР и не имеющие доказательств о своей принадлежности к гражданству другого государства. В настоящее время понятие лица без гражданства дано в статье 3 Федерального закона "О гражданстве Российской Федерации", где сказано, что "лицо без гражданства - лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказательства наличия гражданства иностранного государства".

В соответствии с частью 3 статьи 62 Конституции РФ и частью 2 статьи 2 Федерального закона "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами России, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором РФ. Конституционно-правовой модус безгражданства, приравнивающий лиц без гражданства к гражданам России по большому перечню социальных, экономических и культурных прав и свобод, в то же время ограничивает их в политических и некоторых экономических правах, в частности на них не распространяются права, предоставляемые Российским государством иностранным гражданам в силу международных договоров РФ, они не могут пользоваться дипломатической защитой и так далее.

Юридическое содержание конституционно-правового состояния лица без гражданства включает в себя три составные части: а) правовой статус человека; б) правовой статус российских граждан, за исключением тех прав, в которых апатриды ограничены по закону; в) права и обязанности, которые вытекают из

[93] Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 февраля 2005 г. N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц" // Российская газета. 2005. 15 марта.

международных договоров РФ с другими государствами, направленных на сокращение числа лиц без гражданства.[94]

Лица с двойным гражданством (бипатриды) - это такой конституционно-правовой модус российских граждан, который согласно части 1 статьи 62 Конституции РФ может иметь место в соответствии с федеральным законом или международным договором Российской Федерации. Это правовое состояние лица предполагает наличие у лица как российского гражданства, так и гражданства иностранного государства. Причем наличие у гражданина Российской Федерации гражданства иностранного государства не умаляет его права и свободы и не освобождает от обязанностей, вытекающих из российского гражданства, если иное не предусмотрено федеральным законом или международным договором Российской Федерации. Примером, когда лица с двойным гражданством ограничены законом в своих правах по сравнению с другими российскими гражданами, обладающими только отечественным (материнским) российским гражданством, может служить Федеральный закон от 25 июля 2006 г. 128-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ в части уточнения требований к замещению государственных и муниципальных должностей", который ввел запреты на занятие большого числа государственных и муниципальных должностей для лиц, которые приобрели гражданство иностранного государства либо получили вид на жительство или иной документ, подтверждающий право на постоянное проживание на территории иностранного государства.

В сегодняшней государственно-правовой практике Российской Федерации известно только такое состояние двойного гражданства, которое возникает на основе международных договоров Российской Федерации об урегулировании вопросов двойного гражданства (такие договоры у России имеются с Республиками Таджикистан, Туркменистан и Беларусь). Конституционно-правовой модус двойного гражданства гарантирует его обладателю, т.е. лицу с двойным гражданством, признание всех прав и свобод, которые предоставляются гражданам в обоих государствах, гражданином которых он является.

Важно иметь в виду, что двойное гражданство по законодательству РФ означает наличие у лица федерального российского гражданства и наряду с ним также и гражданства другого, т.е. иностранного, государства, в соответствии с международным договором. Но оно не предполагает возможности обладания двумя гражданствами внутри одного федеративного государства, как это бывает в некоторых зарубежных федерациях, где субъекты федерации (например, штаты в США или кантоны в Швейцарии) имеют свое гражданство. В Российской Федерации такая ситуация исключается, поскольку федеральная Конституция 1993 г. не предусматривает институт гражданства в субъектах РФ.

Принципиально важно отметить, что правовое состояние лица в двойном гражданстве в корне отличается от правового положения лица в статусе "гражданин двух государств". Лица в статусе "гражданин двух государств" имеют официально признаваемые документы, подтверждающие наличие у них

[94] Варлен М.В.Гражданство: Россия и СНГ: Учебно-практическое пособие. М.: Проспект, 2010

гражданства двух государств (в частности, России и другого государства) в ситуации, когда у Российской Федерации с другим государством нет международного договора о признании двойного гражданства. Поэтому Российское государство, если такие лица находятся на его территории, признает их только в качестве российских граждан. Так же поступают и другие государства. Поэтому лица в статусе "гражданин двух государств" (полипатриды) могут рассчитывать лишь на признание тех своих прав, которые предоставляются гражданам того государства, на территории которого они находятся в данное время.

В сравнительной характеристике двойного гражданства и правового состояния лица: "гражданин двух государств" - существенно то, что бипатриды (лица с двойным гражданством) в отличие от полипатридов (лица в статусе "гражданин двух государств") приобретают свое особое правовое положение исключительно и только в результате открыто выраженной и юридически оформленной политической воли обоих государств, которые признают для них институт двойного гражданства, в то время как правовое положение полипатридов может возникнуть и помимо воли того государства, в котором проживает лицо, имеющее статус "гражданин двух государств" или даже статус "гражданин трех государств".

Анализ вопросов двойного гражданства и статуса лиц с положением гражданина двух или более государств не только представляет теоретический интерес, но и имеет достаточно серьезное практическое значение, поскольку это далеко не единичные случаи. Только лиц с двойным гражданством в Российской Федерации, по переписи 2002 г., насчитывалось 44 тысячи человек.

Лица, получившие политическое убежище, составляют особую группу иностранцев, специальный конституционно-правовой модус которых зафиксирован в статье 63 Конституции РФ 1993 г.

Использованное в статье 63 Конституции РФ понятие "лица, которым предоставлено политическое убежище" не совпадает с понятием "политэмигрант", но включает в себя последнее и значительно шире его, так как "политэмигрант" - это человек, вынужденный эмигрировать вследствие своей политической деятельности, а Российская Федерация предоставляет политическое убежище также и иным лицам, преследуемым у себя на родине за действия, не подпадающие под признаки политической деятельности.

В Положении о порядке предоставления Российской Федерацией политического убежища, утвержденном Указом Президента РФ от 21 июля 1997 г., говорится, что Российская Федерация предоставляет политическое убежище иностранным гражданам и лицам без гражданства, ищущим убежище и защиту от преследования или реальной угрозы стать жертвой преследования в стране своей гражданской принадлежности или в стране своего обычного местожительства за общественно-политическую деятельность и убеждения, которые не противоречат демократическим принципам, признанным мировым сообществом, нормам международного права. То есть право убежища понимается в законодательстве и на практике как более широкое, чем только его политический аспект.

Указание в части 2 статьи 63 Конституции РФ на то, что политическое убежище предоставляется лицам, преследуемым за действия (бездействие),

которые в Российской Федерации не признаются преступлениями, говорит о том, что убежище в России предоставляется тем, кто преследуется за следование идеалам свободы и демократии.

Действующее в России законодательство четко разграничивает право политического убежища от права на временное убежище. Временное убежище, порядок предоставления которого подробно урегулирован Постановлением Правительства РФ от 9 апреля 2001 г. "О предоставлении временного убежища на территории Российской Федерации", предоставляется только строго определенному кругу лиц из числа иностранных граждан или лиц без гражданства. Это лица, в отношении которых есть основания для признания их беженцами либо существуют гуманные причины, требующие их временного пребывания на территории Российской Федерации, например по состоянию здоровья. Им выдается свидетельство о предоставлении временного убежища на территории РФ установленного образца.

Правовое положение лиц, получивших политическое убежище, как, впрочем, и лиц, получивших временное убежище, существенно отличается от общего статуса иностранных граждан, что подчеркивает специфику их положения как особой категории иностранцев. Если правовой статус легально проживающего в Российской Федерации иностранного гражданина состоит из трех частей: 1) национальная часть, как совокупность прав и обязанностей, предоставляемых ему материнским государством, из которого он прибыл; 2) конвенциальная часть, как совокупность прав и обязанностей, вытекающих из международных договоров; 3) субвенциальная часть, сформированная совокупностью прав и обязанностей, предоставленных ему государством пребывания (или проживания), то правовое положение лица, получившего политическое убежище, - это всего лишь субвенциальная часть классического правового положения иностранного гражданина.

Научный анализ проблемы конституционного статуса личности в Российской Федерации и выявление точного и юридически строго выверенного понимания всеобщего (универсального) и специальных конституционно-правовых модусов индивида имеют достаточно серьезное практическое значение для практики реализации конституционных прав, свобод и обязанностей.

Эта значимость объясняется тем, что в зависимости от деления конституционного статуса на отдельные, имеющие собственное правовое содержание конституционно-правовые модусы (состояния) все основные (конституционные) права и свободы можно разделить на 3 группы: 1) конституционные права и свободы, которыми обладают исключительно российские граждане; 2) конституционные права и свободы, которые распространяются только на граждан (т.е. граждан РФ, иностранных граждан, лиц с двойным гражданством и лиц в статусе "гражданин двух государств"; 3) конституционные права и свободы, которыми обладают все физические лица и для обозначения которых в тексте действующей федеральной Конституции используются термины "человек" и "личность" либо их синонимы: "лицо", "лица", "все" и "каждый".

Такая дифференциация прав, свобод и обязанностей индивида позволяет повысить эффективность и результативность их реализации.[95]

РАЗДЕЛ 7. Конституционные права и свободы человека и гражданина.

Тема 7.1. Личные права и свободы Конституции Российской Федерации

Первоочередное закрепление в Конституции 1993 года имеют личные права и свободы. Указанный приоритет обусловлен их особым предназначением в системе основных прав и свобод: обеспечивать естественно необходимую физическую (телесную) и душевную (психическую) сохранность человека как биологического вида, своеобразной, эксклюзивной «формы существования белковых тел», сохранность форм «материализации» индивида в обществе как биосоциальной системе. Между тем, несмотря на уникальную значимость личных прав и свобод, прежде всего, эта категория прав нигде в странах современного мира в полном объеме реально не обеспечивается. Так, в новейшее время человеческая жизнь истребляется не только вследствие преступных посягательств, не только в ставших уже «привычными» межнациональных и межэтнических войнах и конфликтах, но и физически, психологически люди становятся жертвами террористических актов, межгосударственных столкновений, техногенных катастроф, стихийных бедствий, других чрезвычайных происшествий.[96]

Конституция РФ предусматривает возможность ограничения основных прав и свобод человека и гражданина. Конституционным ограничениям подвержены в определенной их части и личные права и свободы. В этой связи, исследование содержания личных прав и свобод актуально и на предмет определения оптимальных пределов ограничений в текущем законодательстве.

В настоящее время механизмы реализации и защиты личных прав и свобод человека в Российской Федерации весьма далеки от совершенства. Причины подобного положения дел различны, однако, на наш взгляд, первоочередное значение имеет отсутствие четко продуманной правовой концепции содержания личных прав и свобод как конституционно-правовой категории. В итоге это выливается в отсутствие научно-обоснованной общей стратегии развития текущего законодательства в этой области. Сказанное,

---

[95] Авакьян С.А. Конституционное право России: Учеб. курс. Т. 1. М.: Юристъ, 2005. С. 511

[96] Конституция Российской Федерации. Конституция К65 РФ. Государственный флаг РФ. Государственный герб РФ. Государственный гимн РФ. – М.: АСТ : Астрель, 2007. – 64 с.; Авакьян С.А. Конституция России: природа, эволюция, современность: учебник. – М, – 2004. – 370с. ; Баглай М. В. Конституционное право Российской Федерации. – М.: Норма, 2006.; Водолагин С. Концепция о правах человека как составная часть правовой системы России // Российская юстиция. – 2001. – № 8. – с. 24-26.; Головистикова А.Н., Грудцына Л.Ю. Конституционное право России: учебник / под ред. Н.А. Михалевой. – М.: Эксмо, 2006.; Гусев А.Д. О правах человека и гражданина // Социально-гуманитарные знания. – 2000. – № 3. – с. 79-89.; Иванов Г.И. Права человека. учеб. пособие / Г.И. Иванов; Под. ред. М.Ф. Чудакова. – М.: Издательство деловой и учебной литературы. 2004.; Конституционное право. Учебник. / Под ред. Лазарева В.В. – М.: «Юристъ», 2004; Конституционное право. Учебное пособие./Авт. и сост. Богданова Н.А. – М.: «Владос», 2003.; Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право России : учебник. – М., 2006. –283с.; Крылов Б.С., Михалева Н.А. Конституция суверенной России: учебник. – М, 2004. – 420с.; Мархгейм М.В., Смоленский М.Б., Яценко И.С. Конституционное право Российской Федерации. – М., 2005.; Малинова О.Ю. Три поколения прав человека // Пчела. – 2003. – N43. – с. 169–172.; Правоведение (полный курс): Учебник для неюридических вузов и факультетов / Под ред. проф. Смоленского М.Б. (Серия «Учебный курс»). – Ростов н/Д: Издательский центр «МарТ», 2007. – 408 с.; Права человека: Учебное пособие / А.Д. Гусев, Я.С. Яскевич, Ю.Ю. Гафарова и др., под обшей ред. А.Д. Гусева и Я.С. Яскевич. Мн.: – «ТетраСистемс», 2002, с. 236; Права человека./Под ред. Е.А. Лукашева. – М.: НОРМА, 2005.

несомненно, свидетельствует о необходимости комплексной научной разработки конституционных основ института личных прав и свобод.

Права и свободы российских граждан являются неотъемлемой частью статуса личности в демократическом государстве. Основным личным правом человека является право на жизнь (ст. 20 Конституции). Оно впервые было закреплено в российской Конституции РФ после принятия Декларации прав и свобод человека и гражданина. Содержание названного права в Конституции РФ не раскрывается. Это - естественное право человека, защита которого охватывает широкий комплекс активных действий всех государственных и общественных структур, каждого конкретного человека по созданию и поддержанию безопасных социальной и природной среды обитания, условий жизни.

На настоящем этапе конституционного развития в России основные принципы правовой системы сформированы, и главной задачей является совершенствование механизмов их реализации. Однако свобода, будучи общефилософским ориентиром для законодателей и правоприменителей, как самостоятельный конституционно-правовой принцип в законодательстве Российской Федерации не закреплена и в современной науке конституционного права практически не рассматривается. Вместе с тем, общефилософского понимания свободы для ее практической реализации в юридических нормах и правоприменительной деятельности недостаточно.

Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года разрабатывалась и утверждалась с тем, чтобы воплотить достижения цивилизации, в том числе общепризнанные принципы и нормы международного права, закрепить фундаментальные права и свободы человека и гражданина. Рассматривая себя как часть мирового сообщества, Россия добровольно взяла на себя обязательства по обеспечению и защите прав и свобод человека и гражданина как высшей ценности, признавая при этом, что в обществе свободных и равных граждан обеспечение прав и свобод всех возможно только при ограничении прав и свобод каждого.

Понятие и классификация конституционных прав и свобод[97]

Закрепление основ правового статуса личности в Конституции РФ отражает принципиально новую концепцию прав человека, взаимоотношений человека и государства по сравнению с той, которая воплощалась в союзных и российских конституциях советского периода. Изменения коснулись всех основ, определяющих статус человека и гражданина.

Правовой статус личности включает совокупность прав и свобод человека и гражданина, отраженных в нормах всех отраслей действующего права. К основам правового статуса личности относятся конституционно закрепленные права и свободы. Они составляют относительно небольшую часть всех прав и свобод.

Личные права и свободы - это права, характеризующие человека как автономную биосоциальную субстанцию, обеспечивающие биологическое воспроизводство человека и его самореализацию как биологического вида. В

[97] Баглай М. В. Права человека : учебник для вузов. – М.: 2007. – 322 с.; Габричидзе Б.Н., Чернявский А.Г. Конституционное право России: учебник для вузов. – М .: 2007. – 1124 с.; Конституция Российской Федерации; Якушев А.В. Конституционное право Российской Федерации: учебник для вузов. – М.: 2008. – 272 с.

другой их части, личные права и свободы связаны с признанием (уважением) притязаний индивида на статус равновеликого с другими людьми, достойного члена человеческого сообщества; права, обеспечивающие свободу личного волеизъявления. В силу сказанного, личные права и свободы можно определить как базовые, по отношению к которым все иные естественные основные (конституционные) права и свободы выступают как производные социальные ценности, между тем, как личные права и свободы определяются в качестве основополагающих естественных прав с наиболее ярко выраженным естественным потенциалом. Без обладания этими правами теряют смысл многие другие права и свободы.[98]

Причины, по которым одни права и свободы закрепляются в Конституции, другие - в текущем законодательстве, не произвольны. Свобода в качестве фундаментальной характеристики положения личности в государстве пронизывает все отрасли права, а в конституционном праве, которое является основополагающей отраслью, категории свободы должно быть уделено особое внимание.

Можно выделить следующие причины, от которых зависит выбор того или иного уровня правовых актов для закрепления прав и свобод. Первая - это значимость данного права и данной конституционной свободы для человека и общества. В Конституции закрепляются те права и свободы, которые жизненно важны и в наибольшей мере социально значимы как для конкретного человека, так и в целом для общества, для государства. То есть основные права и свободы.

Для человека они являются условием достойного и свободного его существования, естественным правом на участие в решении вопросов устройства и управления тем обществом, членом которого человек состоит; экономической и социальной предпосылкой для удовлетворения его жизненно насущных материальных и духовных потребностей.

Для государства, для общества значимость конституционно закрепленных прав и свобод выражается в том, что именно реализация этих прав и свобод означает претворение в жизнь сущностных свойств государства как демократического и правового.

Специфика правового института личных прав и свобод состою в том, что он носит комплексный, межотраслевой характер. При всей важности норм гражданского, уголовного, административного и других отраслей права ведущая роль в регулировании и обеспечении этих прав и свобод принадлежит нормам конституционного права. Основы института личных прав и свобод должны формироваться в источниках российского конституционного права и получать необходимую конкретизацию в иных отраслевых нормах. При этом свойство конституционности личных прав и свобод отнюдь не «растворяется» в соответствующих отраслевых институтах, не может быть сведено к арифметической сумме «отраслевых» прав и свобод. В данном случае отраслевая конкретизация касается не столько собственно конституционных

---

[98] Солонченко, И. В. Конституционно-правовая концепция содержания личных прав и свобод в Российской Федерации :Автореф. Дисс. на соиск. уч. степ. канд. юрид. наук. . -Ростов-на-Дону,2004. -25 с.-Библиогр. : с. 24 - 25.7 ссылок

прав и их нормативных свойств, сколько процесса их реализации каждым индивидом.[99]

Само существование государства, общества обеспечивается совокупной деятельностью людей во всех сферах их жизнедеятельности - политической, экономической, духовной. Так, без реализации права на свободу предпринимательства не могла бы быть создана соответствующая экономическая среда, без реализации избирательных прав граждан невозможно было бы формирование структур управления обществом.

Поэтому основные права и свободы не только признаются государством именно в Конституции, но и защищаются им как необходимое условие его существования. Вместе с тем, перечисление в Конституции основных прав и свобод не должно толковаться как отрицание или умаление других общепризнанных прав и свобод человека и гражданина (ст. 55 Конституции РФ). [100]

Изначальный или производный характер принадлежности человеку данного права и данной свободы. Статья 17 Конституции РФ устанавливает, что основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Именно такого рода права и свободы закрепляются конституционно.

Вторая причина (или особенность) - это особые юридические свойства основных прав и свобод, специфика их реализации. Эти права и свободы: а) составляют ядро правового статуса личности, лежат в основе всех других прав и свобод, закрепляемых иными нормативными актами. Так, все права, вытекающие из норм трудового права, базируются на конституционных положениях о труде; права, закрепленные в нормах отрасли права социального обеспечения, на соответствующем конституционно закрепленном основном праве; права граждан в области здравоохранения - на праве на охрану здоровья. Все права и свободы граждан в той или иной сфере жизни производны от основных прав и свобод; поэтому основные права и свободы являются главными в характеристике правового положения личности; б) адресованы самому широкому кругу субъектов; закрепляются за каждым человеком и гражданином либо за каждым гражданином. Все другие (неосновные) права и свободы, устанавливаемые нормами не конституционного, а других отраслей права, увязываются с обладанием лицом различными статусами - рабочих и служащих, собственников имущества, нанимателей жилой площади, покупателей, истцов, ответчиков и т.д.; в) характеризуются всеобщностью: они равны и едины для всех без исключения, соответственно для каждого человека или для каждого гражданина.[101]

Признавая то или иное право основным, государство исходит из возможности осуществления его всеми. Этим обусловливается процесс расширения основных прав и свобод по мере создания соответствующих

---

[99]Солонченко, И. В. Конституционно-правовая концепция содержания личных прав и свобод в Российской Федерации :Автореф. Дисс. на соиск. уч. степ. канд. юрид. наук. . -Ростов-на-Дону,2004. -25 с.-Библиогр. : с. 24 - 25.7 ссылок

[100] Лозовский Л.Ш., Райзберг Б.А. Комментарий к Конституции РФ. М.: «ИНФРА - М», 2009. - С. 266.

[101] Воеводин Л.Д. Юридический статус личности в России. М.: ИНФРА. М-НОРМА, 2009. - С. 94.

социально-экономических предпосылок. Основные права и свободы гражданина Российской Федерации отличаются от других прав и свобод основанием возникновения.

Единственным таким основанием является принадлежность к гражданству Российской Федерации. Они не связаны с осуществлением гражданином своей правоспособности и принадлежат всякому гражданину как субъекту права. Это свидетельствует о том, что основные права и свободы выражают главные связи лица с государством, его статус как гражданина. Они не приобретаются и не отчуждаются по его волеизъявлению, принадлежат ему в силу гражданства, неотделимы от его правового статуса и могут быть утрачены только вместе с утратой гражданства;[102]

г) отличаются особым механизмом реализации. Все другие права и свободы могут стать достоянием человека и гражданина в процессе реализации его правоспособности через участие в конкретном правоотношении. Основные же права и свободы выступают в качестве предпосылки любого правоотношения в конкретной сфере, постоянного, неотъемлемого права каждого участника правоотношения;

д) имеют особую юридическую форму их закрепления. Они фиксируются в нормативном правовом акте государства, имеющем высшую юридическую силу, - в Конституции;

е) обеспечиваются повышенной правовой охраной: конституционные нормы, их закрепляющие, не могут быть изменены в рамках действующей Конституции, без принятия новой; граждане вправе обратиться в Конституционный Суд с жалобой на нарушение конституционных прав и свобод для проверки конституционности закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле; причем жалоба допустима, если закон затрагивает именно конституционные права и свободы граждан.[103]

---

[102] Кутафин О.Е. Российское гражданство. М., 2004. С. 195.№; Аксенов А.Б. Роль международного права в регулировании вопросов гражданства. Современные проблемы развития международного и конституционного права: Сборник материалов международной научно-практической конференции, посвященной памяти профессора Д.И. Фельдмана. Казань, 2008. С. 13.; Рубанов А.А. Основные коллизионные вопросы советского законодательства о гражданстве // Советское государство и право. 1979. N 7. С. 48 - 55.; Златопольский Д.Л. Государственное устройство СССР. М., 1960. С. 246.; Еллинек Г. Общее учение о государстве. СПб., 1908. С. 133.; См.: Мартыненко П.Ф. Социология международных отношений: (Субъекты международных отношений). Киев, 1969. С. 49 - 63; Байтин М.И. Государство и политическая власть. Саратов, 1972. С. 87 – 98; Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право России: Учебник. М.: Юристъ, 2004. С. 150.; Витрук Н.В. Роль института советского гражданства в формировании и развитии новой исторической общности - советского народа // Актуальные проблемы истории государства и права. М., 1976. С. 138 - 139; Белкин А.А. Избранные работы 90-х годов по конституционному праву. СПб., 2003. С. 142 - 147; Миронов О.О. Гражданин Отечества. М., 2006. С. 14 - 15.; Лепешкин А.И. Курс советского государственного права. Т. 1. С. 457 - 458; Шевцов В.С. Гражданство в Советском союзном государстве. С. 19; Фарбер И.Е. Свобода и права человека в Советском государстве. Саратов, 1974. С. 53; Бутусова Н.В. Государственно-правовые отношения между Советским государством и личностью. Воронеж, 1986. С. 84.;Трайнин И. К вопросу о гражданстве // Советское государство. 1938. N 5. С. 52 - 60; Филиппов С.В. США: иммиграция и гражданство. М., 1973; Русинова С.И. Закрепление института гражданства в послевоенных конституциях буржуазных стран // Правоведение. 1962. N 4. С. 45 - 57; Черниченко С.В. Международно-правовые вопросы гражданства. М., 1968.; Эбзеев Б.С. Человек, народ, государство в конституционном строе Российской Федерации. М., 2005. С. 275, 277 - 278.;Комментарий к Федеральному закону от 31 мая 2002 г. N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации" / Под общ. ред. В.И. Шкатуллы.

[103] Дмитриев Ю.А. Правовое положение человека и гражданина в Российской Федерации. Учебное пособие. М.: Манускрипт, 2009. - С. 81.

Указанные выше свойства характеризуют понятие основных прав и свобод человека и гражданина. Оно может быть сформулировано следующим образом: конституционные (основные) права и свободы человека и гражданина - это его неотъемлемые права и свободы, принадлежащие ему от рождения (в надлежащих случаях в силу его гражданства), защищаемые государством и составляющие ядро правового статуса личности.

В Конституции РФ понятия «основные права» и «конституционные права» используются как идентичные (ст. 55 и ст. 125). Однако в теории высказываются суждения о том, что понятие «конституционные права» применимо к тем, которые закреплены в Конституции, а понятия «основные права» применяются к указанным в международных декларациях и пактах о правах.

Понятие «право» в большей мере предполагает какие-то положительные действия, услуги со стороны государства или правомочия человека на участие в деятельности определенных общественно-политических, хозяйственных структур.[104]

Глава 2 Конституции Российской Федерации «Права и свободы человека и гражданина» включает 48 статей, основная часть которых посвящена конкретным правам и свободам. Они представляют собой определенную систему, имеющую логические основания, отражающую специфику самих этих прав и свобод, тех сфер жизнедеятельности человека и гражданина, которых они касаются.

В соответствии с этими основаниями конституционные права и свободы принято классифицировать на три группы: личные; политические; социально-экономические. Однако система основных прав и свобод характеризуется не только их группировкой, но и тем порядком расположения, который устанавливается в Конституции. Это имеет далеко не техническое значение, а отражает соответствующую концепцию правового статуса личности, которой придерживается государство.

В действующей Конституции, основанной на новой концепции прав человека, перечень прав и свобод зафиксирован в такой последовательности: сначала указаны личные, затем политические, а потом социально-экономические права и свободы. Именно такова последовательность во Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН в 1948 г.

Во всех предшествующих конституциях, вплоть до Основного Закона 1978 г. в его первоначальной редакции, последовательность закрепления прав и свобод была иной. Сначала фиксировались социально-экономические, затем политические и личные права и свободы. Это свидетельствовало об иной системе приоритетов, при которой личные права отодвигались как второстепенные.

В российском законодательстве такая последовательность впервые была воспроизведена в Декларации прав и свобод человека и гражданина, принятой 22 ноября 1991 г., а затем отражена в Конституции РФ 1993 г.

---

[104] Дмитриев Ю.А. Правовое положение человека и гражданина в Российской Федерации. Учебное пособие. М.: Манускрипт, 2009. - С. 83.

Личные права и свободы в действующей Конституции РФ[105]

В действующей Конституции Российской Федерации личные права и свободы (ст. 20-29) не только открывают главу о правах и свободах человека и гражданина, но и представлены в значительно более широкой степени, чем это было в предшествующих, советских конституциях.

Специфические особенности личных прав и свобод заключаются в следующем:

1) эти права и свободы являются по своей сущности правами и свободами человека, т.е. каждого, и не увязаны напрямую с принадлежностью к гражданству государства, не вытекают из него;

2) эти права и свободы неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения;

3) это такие права и свободы, которые необходимы для охраны жизни, свободы, достоинства человека как личности, и другие естественные права, связанные с его индивидуальной, частной жизнью.[106]

Основным личным правом человека является право на жизнь (ст. 20 Конституции). Оно впервые было закреплено в российской Конституции РФ после принятия Декларации прав и свобод человека и гражданина. Содержание названного права в Конституции не раскрывается. Это - естественное право человека, защита которого охватывает широкий комплекс активных действий всех государственных и общественных структур, каждого конкретного человека по созданию и поддержанию безопасных социальной и природной среды обитания, условий жизни. [107]

К таким факторам относится, в первую очередь, политика государства, обеспечивающая отказ от войны, военных способов разрешения социальных и национальных конфликтов, целенаправленная борьба с преступлениями против личности, незаконным хранением и распространением оружия и проч.

Важное значение имеют и мероприятия медицинского характера: надлежащее медицинское обслуживание, служба скорой помощи, борьба с наркоманией и т.д.

Обеспечение права на жизнь напрямую связано также с сохранением и восстановлением природной среды обитания человека.

Подход к **человеческой жизни как высшей социальной ценности**[108] пронизывает все отраслевое законодательство, содержащее в этом отношении самые различные нормы: об ответственности за преступления против жизни; о необходимой обороне; о правилах использования оружия; о порядке признания лица умершим; об условиях констатации смерти человека; о запрещении

---

[105] Кутафин О.Е. Российское гражданство. М., 2004. С. 195.№; Аксенов А.Б. Роль международного права в регулировании вопросов гражданства. Современные проблемы развития международного и конституционного права: Сборник материалов международной научно-практической конференции, посвященной памяти профессора Д.И. Фельдмана. Казань, 2008. С. 13.;

[106] Гусев А.Д. О правах человека и гражданина // Социально-гуманитарные знания. – 2000. – № 3. – с. 79-89.; Иванов Г.И. Права человека. учеб. пособие / Г.И. Иванов; Под. ред. М.Ф. Чудакова. – М.: Издательство деловой и учебной литературы. 2004.; Конституционное право. Учебник. / Под ред. Лазарева В.В. – М.: «Юристъ», 2004; Конституционное право. Учебное пособие./Авт. и сост. Богданова Н.А. – М.: «Владос», 2003.; К

[107] Дмитриев Ю.А. Правовое положение человека и гражданина в Российской Федерации. Учебное пособие. М.: Манускрипт, 2009. - С. 104..

[108] Гинатулина О. А. Проблема понимания ценности в философии // Актуальные проблемы философии, социологии и политологии, экономики и психологии / сб. статей Международной студенческо-аспирантской научной конференции. Вып. 10. – Пермь, 2007. – С. 120-125.; Золотухина-Аболина Е., Золотухин В. Власть и ценности: куда идет Россия? // Свободная мысль. 2009. №7. – С.181-196.

медицинскому персоналу осуществления эвтаназии (удовлетворения просьбы больного об ускорении его смерти какими-либо действиями или средствами) и многие другие. В том числе на территории РФ не применяется смертная казнь.

К личным правам человека относится право на охрану государством достоинства личности (ст. 21 Конституции), поскольку уважение достоинства личности - неотъемлемый признак цивилизованного общества. Ничто не может быть основанием для его умаления. Любые меры воздействия на неправомерное поведение лица не должны быть сопряжены с умалением его достоинства.

Конституция устанавливает, что никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Никто не может быть без добровольного согласия подвергнут медицинским, научным или иным опытам.[109]

Включение нормы об уважении **достоинства человека** в Конституцию свидетельствует о том, что оно является правовой обязанностью должностных лиц и всех работников государственных структур. Однако жизнь показывает, что эта конституционная норма еще очень слабо реализуется практически.

Отсутствие уважения к достоинству человека является преградой на пути его самоутверждения как личности, выявления его творческих, интеллектуальных способностей.

Значительное место в системе личных прав и свобод занимают права, закрепленные в ст. 22 - 25 Конституции РФ: **право на свободу и личную неприкосновенность,[110] право на неприкосновенность частной жизни, [111]личную и семейную тайну, защиту своей чести и достоинства;[112] право**

---

[109] Лозовский Л.Ш., Райзберг Б.А. Комментарий к Конституции РФ. М.: «ИНФРА - М», 2006. - С. 272.

[110] Всеобщая декларация прав человека (принята на третьей сессии Генеральной Ассамблеи ООН резолюцией 217 А (III) от 10 декабря 1948 г.) //Сборник международно-правовых документов "Права человека". - М.,1999. - 678 с.; Конвенция о защите прав человека и основных свобод // Собрание Законодательства РФ. - 2001. - № 2. - Ст. 163.; Международный пакт от 16.12.1966 "Об экономических, социальных и культурных правах" // Бюллетень Верховного Суда РФ. - 1994. - № 12.; Международный Пакт от 16.12.1966 "О гражданских и политических правах" // Бюллетень Верховного Суда РФ. - 1994. - № 12.; Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.; с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30 декабря 2008 г. № 6-ФКЗ, от 30 декабря 2008 г. № 7-ФКЗ // Собрание законодательства РФ. - 2009. - № 4. - Ст. 445.; Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ // Собрание законодательства РФ. - 2001. - № 52 (ч. I). - Ст. 4921.; Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ// Собрание законодательства РФ. - 1996. - № 25. - Ст. 2954.

[111] Глухарева Л.И. Права человека в современном мире. М.: Юристъ, 2003. С. 129.; Красавчикова Л.О. Личная жизнь граждан под охраной закона. М., 1983. С. 13.; Красиков А.Н. Уголовно-правовая охрана прав и свобод человека в России. Саратов, 1996. С. 154.; Романовский Г.Б. Право на неприкосновенность частной жизни. М., 2001. С. 17.; Права человека / Отв. ред. Е.А. Лукашева. М., 2003. С. 46.; Права человека: итоги века, тенденции, перспективы / Под общ. ред. чл.-корр. РАН Е.А. Лукашевой. М., 2002. С. 263.; Балашкина И.В. Особенности конституционно-правового регулирования права на неприкосновенность частной жизни // Право и политика. – 2007. - №7; Лепешкина Н.П. неприкосновенность частной жизни: что это? // Адвокатская практика. – 2005. - №2; Миндрова Е.А. Тайна в праве на неприкосновенность частной жизни // Юридический мир, 2007, №3; Петрова Г. Защита неприкосновенности частной жизни // Законность. - № 6, 2003; Хужокова И.В. Эволюция права на неприкосновенность частной жизни в России // Авокатская практика. – 2006 . - №4

[112] Анисимов В.Ф. Если честь и достоинство гражданина ущемлены журналистом //К. 2001.№ 1.;Боннер А.А. Можно ли причинить моральный вред юридическому лицу ? // .Н 1996. № 6.; Баймолдина З.Х « Гражданско-процессуальное право в РК», Алматы 2001 г., том 1.; Борисов В.С. По достоинству и чести //М. 2000. № 2.; Булычев В.А., Волков С.Л. Защита деловой репутации от порочащих сведений //. 2003. № 8.; Быков В.А. Компенсация морального вреда не может восстановить доброе имя //. 2002. № 4.; Власов А.А. Проблемы судебной защиты чести, достоинства и деловой репутации. М.: Изд-во им. Сабашниковых, 2000.; Гаврилов А.Т. Компенсация за моральный вред: законодательные и нормативные акты. Методология и современная отечественная и зарубежная практика. Комментарии в вопросах и ответах. М., 1998.; Голубев К., Нарижний С. Защита деловой репутации юридических лиц //К. 1999. № 7.; Губаева Т., Муратов М., Пантелеев Б. Экспертиза

на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых и иных сообщений; неприкосновенность жилища.[113] Названные права обеспечивают защиту частной жизни человека от какого-либо постороннего вмешательства, вторжения в те сферы, в которых человек должен быть свободен. Они отвечают естественному праву человека на анонимность его частной, личной и семейной жизни

Неприкосновенность личности (ст. 22 Конституции РФ) как личная свобода заключается в том, что никто не вправе насильственно ограничить свободу человека распоряжаться в рамках закона своими действиями, пользоваться свободой передвижения. Никто не может быть подвергнут аресту, заключению под стражу и содержанию под стражей иначе, как на основании судебного решения.

Основания к аресту регламентированы уголовно-процессуальным и другим законодательством, предусматривающим развернутую систему гарантий от неосновательного ареста, от нарушения прав человека при аресте.

Гарантия неприкосновенности жилища (ст. 25) означает, что никто не имеет права без законного основания войти в жилище, а также оставаться в нем против воли проживающих в нем лиц. Законодательство четко регламентирует случаи, когда это допускается, и круг уполномоченных на то органов.

Предусмотрены различные формы ответственности за неосновательное вторжение в личную жизнь граждан, за разглашение тайны переписки, телефонных переговоров и телеграфных сообщений. Только в строго определенных законом случаях в связи с расследованием уголовных дел и при наличии судебного решения могут быть наложен арест на корреспонденцию и произведена выемка ее из почтово-телеграфных учреждений.

по делам о защите чести, достоинства и деловой репутации //. 2002. № 4.; Ершова Е.А. Основные тенденции формирования деловой репутации и других нематериальных активов бизнеса в странах общего права // Законодательство. 2003. № 9.; Зверева Е.А. Информация как объект неимущественных гражданских прав // Право и экономика. 2003. № 9.; Иваненко Ю.Г. О гражданско - правовой защите чести, достоинства и деловой репутации // Законодательство. 1998. № 12.; Иваненко Ю.Г. Гражданско - правовая и уголовно - правовая защита чести, достоинства и деловой репутации // Законодательство. 2001. № 11, 12.; Иваненко Ю.Г. Деловая репутация юридических лиц и ее правовая защита // Законодательство. 2000. № 10.; Костюк В.Д. Нематериальные блага. Защита чести, достоинства и деловой репутации. М.: “ Лекс - Книга “, 2002.; Малеина М.Н. Защита чести, достоинства и деловой репутации предпринимателя // Законодательство и экономика. 1993. № 24.;Малеина М.Н. Содержание и осуществление личных неимущественных прав граждан: проблемы теории и законодательства // Государство и право. 2000. № 2.; Мамай В. Защита чести и достоинства //. А.,1995. № 1.; Нуркаева Т., Щербаков С. Уголовно - правовая охрана чести и достоинства личности //.А, 2002. № 2.;Подгруша В. Деловую репутацию стоит защищать в суде // Бюллетень нормативно - правовой информации. М 2001. № 44.; Плотников В. Деловая репутация как объект гражданско - правовой защиты // Хозяйство и право. 1995. № 11.; Пронина М.Г., Романович А.И. Защита чести и достоинства гражданина. Минск, 1976.; Сергеев А.П. Право на защиту репутации. Л.: “ Знание “, 1989.; Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право. Том 1. Учебник. Изд-е 4-ое, перераб. и доп.. М.: “ Проспект “, 1999.; Сидоров В.А. Как добиться эффективной правовой защиты от клеветы // Гражданин и право. 2000. № 2.; Стрельников Г.А. Судебная практика по гражданским делам. М.: Юриспруденция, 2001.; Тихомиров М.Ю. Споры о возмещении имущественного ущерба и компенсации морального вреда. Сборник документов. М., 1999.; Тихомиров М.Ю. Судебные споры: материалы судебной практики, образцы документов. Книга вторая. М., 2000.; Трубников П.Я. Судебное разбирательство гражданских дел отдельных категорий. Изд-е 2-ое, перераб. и доп.. М.: “ Былина “, 2000.; Трубников П.Я. Применение судами законодательства о защите чести, достоинства и деловой репутации // Законность. 1995. № 5.; Усков В. Как компенсировать моральный вред богатому и бедному ? //. 2000. № 12.; Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда за рубежом: практическое пособие. М.: ФОРУМ: ИНФРА - М, 1997

[113] См.: Решение Европейского Суда по правам человека от 1 марта 1979 г. по делу Ван Оостервейк против Бельгии // Comm. Report 1.3.79. Para. 51. Eur. Court H.R. Series B. No. 36. P. 26.

В новых аспектах стоят проблемы охраны тайны различного рода межличностных и деловых общений в связи с широким развитием сети Интернета, расширением его возможностей, электронной связи. Такого рода формы пока еще не имеют должной защиты, и правомерно поднимается вопрос о необходимости разработки соответствующих законодательных актов, лицензировании сайтов в Интернете.

Впервые в Конституции закреплено право человека на защиту своей чести и доброго имени (ст. 23). Причем законодательно установлен судебный порядок защиты, включая право на возмещение морального вреда. Право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну проявляется в запрещении без согласия лица сбора, хранения, использования и распространения информации о его частной жизни (ст. 24). Каждому должна быть предоставлена возможность ознакомления с материалами и документами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, если иное не предусмотрено законом.

К личным правам и свободам относится право определять и указывать национальную принадлежность (ст. 26 Конституции РФ). Конституционное закрепление этого права вытекает из отрицания правового значения признака национальности для каждого конкретного человека, означает его свободу ассимилироваться в инонациональной среде, которая стала для него родной и близкой по языку и образу жизни.

Важной дополнительной правовой гарантией равноправия независимо от национальности является конституционная норма о том, что никто не может быть принужден к определению и указанию своей национальной принадлежности (ч. 1 ст. 26). В официальных анкетах не допускается вопрос о национальности. Как известно, в прошлом печально знаменитая графа пятая в анкетах выполняла далеко не просто познавательную функцию.[114]

Новым в конституционном закреплении личных прав и свобод является включение такой важной формы свободы личности, как свобода передвижения. В ч. 1 ст. 27 указывается, что каждый, кто законно находится на территории Российской Федерации, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства. В прошлом это право не только не закреплялось конституционно, но и не могло быть реализовано фактически.

В настоящее время сделаны важные шаги к устранению правовых препятствий для реализации этого права. Закон закрепил отмену прописки и ввел регистрационный учет граждан Российской Федерации по месту пребывания и жительства в ее пределах. При этом регистрация или отсутствие таковой не может служить основанием ограничения или условием реализации прав и свобод граждан, предусмотренных Конституцией.

Однако для претворения в жизнь данного Закона пока отсутствуют все необходимые условия. Его реализации препятствуют жилищные проблемы, социальная нестабильность в стране, безработица и другие условия.

Закон устанавливает и определенные ограничения на свободу передвижения и выбора места жительства. Они касаются местностей, в которых существует особый режим (пограничная полоса, закрытые военные городки и

[114] Лозовский Л.Ш., Райзберг Б.А. Комментарий к Конституции РФ. М.: «ИНФРА - М», 2010. - С. 276.

административно-территориальные образования, зоны экологического бедствия, территории, где введено чрезвычайное или военное положение, территории и населенные пункты, опасные для проживания в связи с инфекционными и массовыми неинфекционными заболеваниями и отравлениями людей).[115]

Конституция признает право каждого, кто законно находится на территории России, свободно выезжать за ее пределы и право гражданина Российской Федерации беспрепятственно возвращаться в нее (ч. 2 ст. 27).

В Международном пакте о гражданских и политических правах записано: «Каждый человек имеет право покидать любую страну, включая свою собственную; никто не может быть произвольно лишен права на въезд в собственную страну» (ст. 12). В советском государстве многие десятилетия был фактически запрещен инициативный выезд граждан за границу. Какая-либо законодательная регламентация в этой области отсутствовала. Выезд, естественно, связан с согласием той страны, в которую намерен прибыть гражданин, и потому требуется въездная виза последней.

Право гражданина России на выезд из своей страны может быть временно ограничено только в случаях, прямо оговоренных в Федеральном законе.[116] Это ограничение может быть осуществлено, если гражданин:

1) имел допуск к сведениям особой важности или совершенно секретным сведениям, отнесенным к государственной тайне, и заключил трудовой договор (контракт), предполагающий временное ограничение права на выезд, при условии, что срок ограничения не должен превышать пять лет со дня последнего ознакомления лица с названными сведениями - до истечения срока ограничения, установленного трудовым договором (контрактом) или в соответствии с настоящим Федеральным законом;

2) призван на военную службу или направлен на альтернативную гражданскую службу - до окончания этих служб;

3) задержан в качестве подозреваемого или привлечен в качестве обвиняемого в совершении преступления - до вынесения решения по делу или вступления в законную силу приговора суда;

4) осужден за совершение преступления - до отбытия наказания или освобождения от него;

5) уклоняется от исполнения обязательств, наложенных на него судом, - до исполнения обязательств либо до достижения согласия сторонами;

6) сообщил о себе заведомо ложные сведения - до решения вопроса в срок не более одного месяца органом, оформляющим такие документы.

Основными документами, по которым граждане осуществляют въезд и выезд, являются: паспорт, дипломатический паспорт, служебный паспорт и паспорт моряка.

Федеральный закон определяет порядок въезда и выезда иностранных граждан и лиц без гражданства, а также порядок транзитного проезда указанных лиц через территорию Российской Федерации[117].

---

[115] Азаров А.Я. Права человека (Новое знание). М., 2010. - С. 136.

[116] Чернов С.Н. Самоограничение власти в Российской Федерации: правовые и философские основы. Введение в конституционное право Российской Федерации. Петрозаводск, ПетрГУ, 2009. - 786 с.

Важное место в системе личных прав и свобод занимают свобода совести, свобода вероисповедания. В соответствии со ст. 28 Конституции РФ каждому гарантируются свобода совести, свобода вероисповедания, включая право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними.

Основополагающей гарантией указанных свобод является светский характер государства, закрепляемый в качестве основы конституционного строя Российской Федерации (ст. 14 Конституции РФ).

Никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. Наличие в многонациональной России различных конфессий, религиозных верований делает эту конституционную норму особенно значимой для человека. Она обеспечивает свободу выбора религиозных верований или атеистических убеждений, не стесненную никакими внешними, посторонними мотивами.

В Федеральном законе «О свободе совести и о религиозных объединениях» предусмотрена широкая система гарантий реализации принадлежащей каждому **свободы совести.**[118]

Закон дополнительно включил право менять религиозные и иные убеждения, что является правовой гарантией от преследования единоверцами лица, вышедшего из состава религиозного объединения.

Правом на свободу совести и свободу вероисповедания наравне с гражданами Российской Федерации пользуются иностранные граждане и лица без гражданства, законно находящиеся на территории России.

Установление преимуществ, ограничений или иных форм дискриминации человека в зависимости от отношения к религии не допускается. Наличие религиозных убеждений запрещено фиксировать в официальных анкетах.

Федеральный закон предусматривает право граждан создавать религиозные группы и религиозные организации при условии, что их цели и действия не противоречат закону.[119]

Свободе выбора религиозных или атеистических воззрений содействует и светский характер образования в государственных и муниципальных учебных заведениях. Оно не преследует цели формирования того или иного отношения

---

[117] Азаров А.Я. Права человека (Новое знание). М., 2010. - С. 136.

[118] Бондарь Н.С. Власть и свобода на весах конституционного правосудия: защита прав человека Конституционным Судом Российской Федерации. -- М.: ЗАО Юстицинформ, 2005. - 592 с;Бурьянов С.А. Государственная религиозная политика: новая концепция - старые подходы // Закон и право. - 2004. - № 4. - С. 73-76; Бурьянов С.А. Свобода совести в Российской Федерации: современное состояние, тенденции, перспективы // Конституционное и муниципальное право. - 2004. - № 2. - С. 15-17; Володина Н.В. Государственное регулирование вопросов свободы совести // Конституционное и муниципальное право. - 2004. - № 2. -С. 17-20; Деникаева С.Э. Конституционно-правовые основы формирования Российской Федерации как светского государства: Дис. ... канд. юр. наук. Махачкала, ДНЦ РАН, 2007; Дружкина Ю.А. Религиозное правосознание: Автореф. дисс. ... канд. юр. наук. Саратов, СГУ, 2007; Зорькин В.Д. Россия и Конституция в XXI веке -2-е изд., доп. - М.: Норма, 2008.-592 с; Понкин И.В. Светскость государства. М.: Учебно-научный центр довузовского образования, 2009. -- 466 с; Придворов Н.А., Тихонова Е.В. Институт свободы совести и свободы вероисповедания в праве современной России. - М.: ИД «Юриспруденция», 2007.- 128 с; Тарасевич И.А. Конституционно-правовой статус Русской Православной Церкви в Российской Федерации // Конституционное и муниципальное право. - 2006. - № 10.-С. 11-18

[119] Чернов С.Н. Самоограничение власти в Российской Федерации: правовые и философские основы. Введение в конституционное право Российской Федерации. Петрозаводск, ПетрГУ, 2009. - 786 с.

[119] Азаров А.Я. Права человека (Новое знание). М., 2010. - С. 136.

человека к религии. Преподавание вероучений может осуществляться в негосударственных учебных и воспитательных заведениях, частным образом на дому или при религиозных объединениях.

Важной сферой личных прав и свобод человека и гражданина являются **свобода мысли и слова, право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом**[120] (ст. 29 Конституции РФ).

Мысли, убеждения, мнения человека относятся к сфере его внутренней жизни, в которую без его согласия никто не может вторгаться.

Конституция, признавая эту свободу, устанавливает, что никто не может быть принужден к выражению своих мнений и убеждений или отказу от них.

В условиях тоталитарного режима эта естественная и, казалось бы, не могущая быть ущемленной свобода человека нарушалась различными способами. Среди них - общая установка на недопустимость именно инакомыслия, отрицание права человека иметь мысли и мнения, идущие вразрез с господствующей идеологией, отторгающие так называемые ценности социализма.[121]

К формам нарушения свободы мысли относилось и имевшее широкое распространение понуждение людей (зачастую носившее массовый характер) высказывать мнения, не соответствующие их мыслям и убеждениям.

Мысль не свободна, если она не может быть высказана без неблагоприятных или опасных для человека последствий. Поэтому свобода мысли неразрывно связана со свободой слова. Свобода слова означает безусловное право человека делать свои мысли, убеждения и мнения общественным достоянием. Однако, свобода слова не безгранична. В соответствии с Конституцией не допускается пропаганда или агитация, возбуждающие социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду. Запрещается пропаганда социального, расового, национального, религиозного или языкового превосходства (ч. 2 ст. 29). Свобода слова означает также и недопустимость принуждения к выражению своих мнений и убеждений или к отказу от них.

Право каждого свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом обеспечено и нормами Федерального закона «Об информации, информатизации и защите информации». В данном Законе предусмотрено, что граждане обладают равными правами на доступ к государственным информационным ресурсам и не обязаны обосновывать перед владельцем этих ресурсов необходимость

---

[120] Авакьян С.А. Конституция России: природа, эволюция, современность. - М.: РЮИД, «Сашко», 2000.; Баглай М. В., Габричидзе Б. Н Конституционное право Российской Федерации, - М.: Юрайт, 1996.; Витрук Н.В. Правовой статус личности в СССР. - М., Право. – 1985; Воеводин Л.Д. Юридический статус личности в России. - М.: Инфра-М. -1997; Коваленко А.И. Конституционное право России. Курс лекций. М.: Юрист. 1998.; Козлова Е. И., Кутафин О. Е. Конституционное право России. - М: Юристъ. - 2003.; Комментарий к Конституции Российской Федерации / под общ. ред. Карповича В.Д. - М.: Юрайт-М, Новая Правовая культура, 2002; Комментарий к Конституции Российской Федерации. / Под ред. Б.Н. Топорнина - М.: Изд. Юридическая литература, 1994.; Научно-практический комментарий к Конституции Российской Федерации / коллектив авторов под. ред. В.В. Лазарева. - М.: Издательство «Спарк», 1997; Права человека. Учебник для вузов. / Под ред. Е.А. Лукашева. - М.: Изд. Норма, 2003.; Теория государства и права. Курс лекций /Под ред. Н.И. Матузова., А.В.Малько. Саратов, 2000.; Виноградов В.А. Основание конституционно-правовой ответственности // Законодательство. - № 2. - февраль 2003 г.

[121] Азаров А.Я. Права человека (Новое знание). М., 2010. - С. 138.

получения запрашиваемой ими информации. Отказ в доступе к информационным ресурсам может быть обжалован в суд. Закон предусматривает виды информации с ограниченным доступом (отнесенную к государственной тайне; конфиденциальную).

7.2.Юридические гарантии обеспечения прав и свобод личности[122]

Понятие и проблемы классификации юридических гарантий

Система гарантий прав и свобод человека и гражданина. **http://be5.biz/pravo/k001/09.htm**

Гарантии - это те общие условия и специальные средства, которые обеспечивают фактическую реализацию, надежную охрану и в случае нарушения защиту прав и свобод человека и гражданина, то есть здесь же выделяется и их основные функциональное предназначение Болдырев С. Н. Юридические гарантии обеспечения прав и свобод личности в деятельности органов внутренних дел: Теоретико-правовой аспект: Автореферат дисс… к. ю. н. - Ростов на Дону, 2010. С. 8..

К какой бы видовой группе та или иная гарантия не относилась, она всегда взаимодействует с другой, находящейся в иной видовой группе. В этой связи, было бы неверно противопоставлять одни гарантии другим, преувеличивать либо умалять их роль и значение.

Существование правового, демократического государства, предполагает наличие и эффективное функционирование юридических гарантий обеспечения прав и свобод человека и гражданина, которые выступают в качестве общечеловеческой ценности, являясь результатом общедемократических завоеваний человечества.

Общим признаком юридических гарантий является их правовое закрепление, содержательно состоящее в эффективной охране, защите прав и свобод

---

[122] См.: Зорькин В.Д. Современный мир, право и Конституция. М.: Норма, 2010. С. 35 Синюкова Т.В. Юридические гарантии как метод регулирования правового положения личности // Вопросы теории государства и права. Межвузовский сборник научных работ. Саратов. 1991. Вып. 9. С. 150–160. Авакьян С.А. Конституция России: природа, эволюция, современность. 2-е изд. М.: РЮИД, Сашко, 2000. С. 278.

человека и гражданина, что главным образом обеспечивается именно юридическими гарантиями.

Правовые гарантии выполняют свои функции в единстве и неразрывной связи с иными гарантирующими условиями, которые в юридической науке обозначены в качестве "общих" это, прежде всего экономические, политические, идеологические, организационные.

Основное функциональное предназначение указанных гарантий - это создание возможности более полного претворения в жизнь прав и свобод личности, а также неукоснительная охрана и защита этих прав и свобод от любых нарушений со стороны, как отдельных органов государства, должностных лиц, так и граждан. Гарантирующие средства в этом случае защищают и восстанавливают субъективное право, делают возможным его реализацию. Виновные лица привлекаются к юридической ответственности, устраняются последствия нарушения.

Помимо правообеспечительной и правоохранительной функций, гарантии могут выполнять и превентивные, суть которых выражена в создании эффективных правовых препон, препятствующих развитию негативных сторон. В механизме правового регулирования гарантии выполняют мотивационные функции. Они играют определенную роль в генезисе правового поведения граждан, влияют на выбор субъектами права его определенного варианта.

Рассмотрение вопроса о классификации, во многом определяет решение задач дальнейшего изучения гарантий, анализа механизма их действия и взаимодействия в процессе осуществления законных прав и свобод личности, также это важно и для успешного рассмотрения путей их дальнейшего развития и совершенствования[123] Основания классификаций во многом зависят от свойств, содержания, признаков предметов исследования, в данном случае гарантий, выделены следующие:

Характер и вид общественных отношений, в которых образуются, существуют и развиваются средства и условия, обеспечивающие осуществление прав и свобод личности. Соответственно гарантии делят на: политические, экономические, идеологические, правовые, так как политика, экономика, идеология являются основными сферами общественной жизни. Так же определенной областью общественных отношений является и право, в котором находит свое отражение и юридическое закрепление вопросы политики, экономики и идеологии.

Стадии становления и реализации рассматриваемых гарантий. Так предлагается выделить: во-первых, гарантии, возникающие на стадии фактических общественных отношений; во-вторых, гарантии, действующие на стадии закрепления прав и свобод в Конституции, иных конституционных законах, в отраслевом законодательстве; в-третьих, гарантии на стадии реализации и охраны прав и свобод в процессе деятельности государственных и общественных органов, должностных лиц.

---

[123] Болдырев С. Н. Некоторые вопросы юридических гарантий прав и свобод личности в условиях социальной конфронтации // Актуальные проблемы борьбы с терроризмом в Южном регионе России. Тезисы Окружной научно - практической конференции,- Ростов-на-Дону, 2009. С. 22..

· Сфера действия гарантий прав и свобод личности. По данному основанию вполне возможно деление на внутригосударственные и международно-правовые.
· Способ изложения в нормативно-правовых документах. Соответственно выделяются простые институциональные, сложные институциональные и смешанные институциональные гарантии.
· Субъект гарантирования. Здесь указывается на: гарантии, реализуемые индивидуальными субъектами (например, право обжалования незаконных действий органов государства и должностных лиц) и гарантии, осуществляемые коллективными субъектами (органами государственной власти и местного самоуправления).
· Формы выражения гарантий прав и свобод человека и гражданина. В зависимости от этого основания возможно деление на: гарантии, имеющие статическую формы выражения, гарантии, имеющие динамическую форму и процедурную.[124]

Несмотря на все свое многообразие, гарантии обладают тем общим признаком, который отличает их от иных правовых категорий.
Можно сделать вывод о том, что проблемы, связанные с классификацией гарантий прав и свобод, а также неоднозначность вопросов общего определения самого понятия этой категории в условиях современного общества, изучения особенностей отдельных видов гарантий, обуславливающих их решающую роль в процессе осуществления прав и свобод личности, на наш взгляд, относятся к числу недостаточно глубоко разработанных.

В правовом положении личности все составляющие ее элементы не только тесно связаны между собой, взаимно дополняют друг друга, но вместе с тем каждый из них имеет свое назначение, выполняет определенную функцию. Это в полной мере относится и к гарантиям. В рамках целого, системы назначения гарантий состоят в том, что они призваны обеспечить такую возможно более благоприятную обстановку, в атмосфере которой записанные в конституциях и законах юридический статус личности и особенно ее права и свободы становились фактическим положением каждого отдельного человека и гражданина. Реализация этих прав и свобод требует не только благоприятных условий, но и подкрепленной эффективными средствами активной деятельности, как государства, его органов, общественных объединений, так и самих граждан. То есть под гарантиями понимаются условия и средства, обеспечивающие фактическую реализацию и всестороннюю охрану прав и свобод всех и каждого. [125]

Первая группа гарантий - условия - направлена на создание благоприятной обстановки для пользования основными правами и свободами.
Вторая же группа - средства, выступающие в качестве способов, приемов и методов охраны и обеспечения прав и свобод личности - вооружает органы

---

[124] Болдырев С. Н. Некоторые вопросы юридических гарантий прав и свобод личности в условиях социальной конфронтации // Актуальные проблемы борьбы с терроризмом в Южном регионе России. Тезисы Окружной научно - практической конференции,- Ростов-на-Дону, 2009. С. 22..
[125] Дмитриев Ю.А. Правовое положение человека и гражданина в Российской Федерации. Учебное пособие. М.: Манускрипт, 2009. С. 44-47..

государства, органы местного самоуправления, общественные объединения, самих граждан эффективным инструментом в борьбе за надлежащее осуществление основных прав и свобод.

С точки зрения общей системы, гарантии прав человека и гражданина, рассматривают как: общие и юридические. Общие включают в себя экономические (материальные), социальные, идеологические, политические и пр. гарантии. Так, Конституцией РФ всем гражданам предоставлено право на труд, и оно защищено Государством в рамках общих гарантий, выраженных в обеспечении законодательной базы - Трудовой Кодекс РФ, Законы и пр., в возможности получения профессионального образования, в экономическом стимулировании создания рабочих мест, в возможности найти работу или переобучиться через Службу занятости населения и пр. В свою очередь, названные виды гарантий в качестве подсистемы имеют свое содержание и формы выражения. Так, общие, делятся по социальной направленности на нижеперечисленные гарантии. [126]

Политические гарантии[127] - это система народовластия, возможности личности принимать участие в управлении делами государства и общества. В Российской Федерации признаются и гарантируются местное самоуправление, политическое многообразие, право народа России на сохранение и развитие родного языка, а также возможности пользоваться правами человека и основными свободами, защищать свои интересы.

Материальные гарантии - это единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности, признание и защита равным образом частной, государственной, муниципальной и иной форм собственности, социальное партнерство между человеком и государством, работником и работодателем, производителем и потребителем

Духовные гарантии - система культурных ценностей, основанных на любви и уважении к Отечеству, вере в добро и справедливость; это общественная сознательность и образованность человека. К числу духовных гарантий относятся: идеологическое многообразие, запреты на монополизацию идеологии, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни, общедоступность и бесплатность основанного общего и среднего профессионального образования, свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества.

Юридические гарантии представляют собой систему юридических средств и способов охраны и защиты прав человека и гражданина. Прежде всего, речь идет об обязанности государства обеспечить личности право на судебную защиту своих прав, все иные способы, не запрещенные законом, а также право на получение квалифицированной юридической помощи, в том числе бесплатной, на доступ к правосудию и на компенсацию причиненного

---

[126] Дмитриев Ю.А. Правовое положение человека и гражданина в Российской Федерации. Учебное пособие. М.: Манускрипт, 2009. С. 44-47..

[127] Калашников С.В. Политические гарантии обеспечения конституционных прав, свобод и законных интересов личности в условиях формирования гражданского общества в Российской Федерации . //Российская юстиция", 2012, N 12.

ущерба Конституционное право Российской Федерации. [128]Так, юридические гарантии, обеспечивающие право на труд, объединяют в себе: общее законодательство для всех форм собственности, возможность защитить свое право в суде, штрафные санкции для работодателя, в случае нарушения им норм права все виды контроля и пр.

Среди юридических гарантий прав личности следует различать гарантии реализации, включающие: собственно права и свободы, их конкретизация в текущем законодательстве; юридические факты, с которым связывается их обладание и непосредственное пользование; процессуальные формы реализации; меры поощрения и льготы для стимулирования правомерной и инициативной их реализации. И гарантии охраны: конституционный контроль и надзор; меры защиты меры ответственности виновных за нарушение прав и свобод личности; процессуальные формы осуществления контроля и надзора; средства предупреждения и профилактики нарушений прав личности и другие правовые средства.

Российская Конституция содержит целый ряд положений правоохранительного свойства, которые обеспечивают как пользование правами и свободами, так и порядок их восстановления. Последних сравнительно много "каждому, - сказано в ч. 1 ст. 46 Конституции, - гарантируется судебная защита прав и свобод".

В части 1 ст. 45 закреплена норма, обобщающая различные виды государственной поддержки прав и свобод и правила их восстановления в случае нарушения последних - "государственная защита прав и свобод человека и гражданина в РФ гарантируется". В осуществлении этого конституционного положения задействованы все органы государства и некоторые общественные структур. К правам, направленным на охрану других прав и свобод, относятся также: право на жалобу, право на судебный иск, право обвиняемого на защиту и др. Указанную группу прав можно именовать как категорию прав, выражающую правомочия граждан по защите своих прав и свобод. Таким образом, по объекту основные права и свободы можно разделить на 2 группы: 1) составляют те права, которые предусматривают пользование определенными социальными благами, 2) направлена на охрану других прав и свобод личности. Конституционное право каждого на судебную защиту означает, что любое лицо может подать жалобу о нарушении его прав и свобод в соответствующий суд, а последний обязан ее принять, рассмотреть по существу и вынести законное и обоснованное решение.[129]

Надежным и активным инструментом реализации права на судебную защиту стал закон РФ от 27.04.93 г. "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" Закон РФ от 27.04.1993 N 4866-1 (ред. от 09.02.2009) "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" // Российская газета, N 89, 12.05.1993.. С принятием его наблюдается постоянное увеличение поступления в суды дел о нарушении прав и свобод граждан. Стало возможным обжаловать действия и решения представительных органов, общественных организаций и других

[128] Учебник. / Под ред. Баглай М.В., НОРМА - ИНФРА, М., 2010. С. 156..

[129] Авакьян С.А. Конституция России: природа, эволюция, современность. - М.: РЮИД, «Сашко», 2000.; Баглай М. В., Габричидзе Б. Н Конституционное право Российской Федерации, - М.: Юрайт, 1996.;

общественных объединений, а также воинских должностных лиц и органов военного управления.

Расширен круг органов и лиц, решение и действие которых могут быть обжалованы в суд. При этом подчеркивается, что ответственность государственного служащего наступает в связи с его обязанностью признать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина.

В законе от "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" установлено, что могут быть обжалованы в суд коллегиальные и единоличные действия (решения), в результате которых: нарушены права и свободы граждан, созданы препятствия к осуществлению гражданином его прав и свобод; незаконно на гражданина возложена какая-либо обязанность или он незаконно привлечен к какой-либо ответственности.
В полном соответствии с содержанием ст. 46 Конституции было добавлено, что гражданин вправе подать жалобу, если приведенные последствия наступили в результате бездействия указанных в законе органов и лиц. В указанном законе и в дополнениях к нему отчетностью проявляется заинтересованность государства в том, чтобы граждане отстаивали, в том числе и в суде, предоставленные им права и свободы и чтобы такие обращения не были для них обременительными.

В настоящее время существует реальная возможность осуществления этой нормы. Российская Федерация вступила в Совет Европы 26.01.96, который основан 05.05.49 г. десятью странами-учредителями. За это время организация завоевала заслуженный авторитет. В настоящее время она насчитывает 39 членов. Основные направления деятельности исходят из одной главной идеи - демократия для человека. Основным документом, на котором строится деятельность Совета Европы, является Европейская конвенция о правах человека и основных свободах, принятая 04.11.50 г. Конвенция, во-первых, закрепила основные стандарты прав человека в Европе. Во-вторых, обязала государства быть последовательными в их реализации. В-третьих, закрепила международную систему прав и свобод человека. Цель Конвенции - поставить в центр европейской политики человека. Гражданин России может чувствовать себя отныне более уверенно, поскольку его права подлежат защите Европейским сообществом.[130]

Огромную роль в гарантии прав и свобод гражданина в последнее время играет существование законов "О свободе совести и религиозных объединениях" от 09.09.97 г., Федеральный закон от 26.09.1997 N 125-ФЗ (ред. от 01.07.2011) "О свободе совести и о религиозных объединениях" // Собрание законодательства РФ, 29.09.1997, N 39, ст. 4465. Федеральный закон "Об основных гарантиях избирательных прав гражданина РФ" от 06.12.94 г. с дополнением от 26.11.96 г., Федеральный закон от 19.05.95 г. "Об общественных объединениях" Федеральный закон от 19.05.1995 N 82-ФЗ (ред. от 01.07.2011) "Об общественных объединениях" // Российская газета, N 100, 25.05.1995.. Хотелось бы особо отметить Федеральный закон "Об уполномоченных по правам человека в РФ" от 26.02.97 г., в котором определен

[130] Болдырев С. Н. Некоторые вопросы юридических гарантий прав и свобод личности в условиях социальной конфронтации // Актуальные проблемы борьбы с терроризмом в Южном регионе России. Тезисы Окружной научно - практической конференции,- Ростов-на-Дону, 2009. С. 22

порядок на значения и снятия с должности уполномоченного по правам человека в РФ, его компетентности, организационных форм и условий его деятельности.

Основная тяжесть работы по защите прав и свобод граждан ложится на суды общей юрисдикции и прежде всего на районные суды. Конституционный суд РФ также играет большую роль в обеспечении гарантий судебной защиты прав и свобод граждан. Суд РФ - судебный орган конституционного контроля, самостоятельного контроля, самостоятельно и независимо осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства. Полномочия, порядок образования и деятельности его определяются Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом "О Конституционном суде РФ" от 21.06.94 г. [131]

Конституционный суд РФ в пределах своих полномочий активно участвует в защите прав и свобод граждан, выступая как судебный орган конституционного контроля [132]

Право гражданина Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах РФ не является абсолютным, поскольку в соответствии со статьей 55 (часть 3) Конституции РФ оно может быть ограничено федеральным законом в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

С начала 90-гг. различные судебные инстанции РФ, вплоть до Конституционного суда РФ, рассматривали споры с ограничением права на свободу. Показательны два дела:

- Постановление Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1998 г. N 4-П "По делу о проверке конституционности пунктов 10, 12 и 21 Правил регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17 июля 1995 года N 713" Постановление Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1998 г. N 4-П "По делу о проверке конституционности пунктов 10, 12 и 21 Правил регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17 июля 1995 года N 713" // Вестник Конституционного Суда Российской Федерации. - 1998 г. - № 3.;
- Определение Конституционного Суда РФ от 23 июня 2000 г. N 147-О "По жалобе гражданина Манукяна Согомона Оганесовича на нарушение его конституционных прав статьей 36 Закона Краснодарского края "О порядке регистрации пребывания и жительства на территории Краснодарского края" и постановлением Законодательного Собрания Краснодарского края "О перечне городов и районов края, в которых временно вводится особый порядок регистрации по месту жительства, и Правилах регистрации по месту

[131] Спецкурс "Демократия: государство и общество" // [Электронный ресурс], режим доступа: http://edu.karelia.ru/files/edu_resources/sc_democracy/topics/topic_17.html, свободный.
[132] Конституционное Право России. Учебник. Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Юристъ, М., 2010. С. 161..

жительства в них" Определение Конституционного Суда РФ от 23 июня 2000 г. N 147-О "По жалобе гражданина Манукяна Согомона Оганесовича на нарушение его конституционных прав статьей 36 Закона Краснодарского края "О порядке регистрации пребывания и жительства на территории Краснодарского края" и постановлением Законодательного Собрания Краснодарского края "О перечне городов и районов края, в которых временно вводится особый порядок регистрации по месту жительства, и Правилах регистрации по месту жительства в них" // Вестник Конституционного Суда Российской Федерации. - 2000 г. - № 6.

7.3. Политические права и свободы человека и гражданина в Российской Федерации.

К числу основополагающих институтов гражданского общества принадлежат органы местного самоуправления, независимая печать, независимый суд, добровольные ассоциации (частные общества). Институциональной основой процесса становления и развития гражданской самоорганизации является развитие добровольных ассоциаций, призванных сгладить и компенсировать недостатки государственного управления и деятельности муниципальных структур в целом ряде сфер российской жизни (образование, здравоохранение, наука, культура, социальная помощь и др.) К числу основополагающих институтов гражданского общества принадлежат органы местного самоуправления, независимая печать, независимый суд, добровольные ассоциации (частные общества).[133] Институциональной основой процесса становления и развития гражданской самоорганизации является развитие добровольных ассоциаций, призванных сгладить и компенсировать недостатки государственного управления и деятельности муниципальных структур в целом ряде сфер российской жизни (образование, здравоохранение, наука, культура, социальная помощь и др.).[134]

Как отмечает профессор А.С. Туманова, на первый план ставятся факторы правового (регламентация создания и деятельности институтов гражданского общества с помощью права как регулятора общественных отношений, осуществление прав человека и гражданина и наличие в обществе реальных механизмов защиты прав), институционального (уровень развития институтов гражданского общества и наличие у них реальных достижений в своих областях) и социокультурного характера (уровень складывания культуры самоорганизации), позволяющие судить о состоянии, уровне и перспективах

---

[133] Хлопин А.Д. Гражданское общество или социум клик: российская дилемма // Российская политика на рубеже веков. М., 2001. С. 211; Андреев А.Л. Становление гражданского общества: российский вариант // Становление институтов гражданского общества: Россия и международный опыт: Материалы междунар. симпозиума 31 марта - 1 апреля 1995 г. М., 1995. С. 20 - 24; Земцов Б. Две России // Свободная мысль. 1996. N 10. С. 76 - 79.; Гражданское общество, правовое государство и право (круглый стол журналов "Государство и право" и "Вопросы философии") // Вопросы философии. 2002. N 1. С. 3 - 51; Мамут Л.С. Гражданское общество и государство: проблемы соотношения // Общественные науки и современность. 2002. N 5. С. 95 - 103.

[134] Туманова А.С. Исторический опыт развития гражданского общества в позднеимперской и советской России и современные тенденции гражданской самоорганизации //Гражданское общество в России и за рубежом, 2013, N 2

развития институтов гражданского общества в различные исторические периоды.[135]

Политические и личные права и свободы граждан закреплены Конституцией РФ 1993 г. Однако Конституция не является достаточной гарантией развития общества в направлении осуществления прав человека и гражданина, а скорее рамочным законом, формулирующим общие принципы и позиции, идеальной моделью политико-юридического бытия.[136] Действующее законодательство о правах человека должно развивать эти принципы, однако оно, напротив, имеет тенденцию к их ограничению. Так, провозглашенный уведомительный порядок организации публичных собраний, митингов и шествий фактически сводится к заявительному (разрешительному), принятому в 2004 г. Федеральным законом "О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях", а также поправками в данный Закон, внесенными в Государственную Думу Федерального Собрания 28 апреля 2012 г. Указанные поправки, уточняющие, по словам их разработчиков, порядок проведения предварительной агитации, на деле существенно усложняют и ужесточают порядок проведения публичных акций, ведут к сокращению пространства свободы собраний и расширению произвола властей.[137]

Речь должна идти о формировании новой модели правовой политики - государственной политики, осуществляемой правовыми средствами и правовой по своему содержанию. При определении характера государственной политики, ее правовой природы важным аргументом является система взаимоотношений между органами государственной власти и гражданским обществом.[138] Правовая политика подразумевает наличие теоретически обоснованного и реализуемого на практике механизма правового регулирования деятельности гражданского общества, нацеленного на удовлетворение потребностей российских граждан, защиту их прав и свобод, повышение степени их правовой культуры и гражданской ответственности. Разработка правовой политики невозможна без участия в данном процессе институтов, выражающих интересы общественности: Общественной палаты, Совета при Президенте РФ по развитию гражданского общества и правам человека, институтов омбудсмена.

Важной гарантией ограничения государственно-административного произвола является независимый суд, однако судебная система постсоветской России нуждается в существенной модернизации. Только суд, подлинно публичный и не зависимый от администрации, может следовать закону и способствовать реализации принципа законности, являющегося гарантией защиты прав граждан в случае их нарушения как государством, так и должностными лицами, справедливому разрешению споров о нарушенных правах. Закону, закрепляющему конституционные институты, должна отвечать

---

[135]Туманова А.С. Исторический опыт развития гражданского общества в позднеимперской и советской России и современные тенденции гражданской самоорганизации //Гражданское общество в России и за рубежом, 2013, N 2

[136] Струсь К.А. Государство и гражданское общество: генезис идеи и современная Россия // Новая правовая мысль. 2003. N 2(3). С. 8 - 9.

[137] Сергеев Д.Б .Муниципальное образование как часть социально-юридического механизма обеспечения прав человека. //Административное и муниципальное право", 2012, N 12

[138] Честнов И.Л. Проблема доверия как принципа гражданского общества и права // Гражданское общество в России и за рубежом. 2011. N 1. С. 7 - 8.

соответствующая организация социума, способствующая утверждению и развитию демократии. В формировании подобного социума состоит основополагающая задача Российского государства.

Конституционные права, свободы и законные интересы личности в любом современном государстве, считает профессор С.В. Калашников, не будут сами по себе реализовываться. Для их эффективной реализации необходимы прочные (социально-экономические, политические, духовно-культурные, правовые) и иные гарантии, которые создает не только само государство в лице органов государственной власти и их должностных лиц, но и формируемые непосредственно гражданами институты гражданского общества. Однако отечественный и зарубежный опыт государственного и общественного развития показывает, что в создании таких гарантий должны быть заинтересованы и демократическое государство, и гражданское общество. Отсутствие же такой заинтересованности у государства или у институтов гражданского общества неизбежно порождает противоречия.[139]

По мнению профессора С.В. Калашникова, основными политическими гарантиями формирующегося в России гражданского общества являются:

1) демократическое правовое государство как основной элемент политической системы Российской Федерации. Оно возможно лишь в рамках демократического конституционного строя, обеспечивающего подчинение государства в лице государственных органов власти праву, контроль общества за органами государственной власти;

2) форма государства:

а) республиканская форма правления;

б) федеративная форма государственного устройства РФ (с элементами конфедеративного государства);

в) государственный (политический) демократический режим;

3) разнообразные общественные объединения: политические партии, общественные организации, союзы, фонды, ассоциации, комитеты (например, Комитет солдатских матерей), Общественная палата Российской Федерации и т.п., религиозные объединения, а также местное самоуправление [140]. Ядром всей политической системы Российской Федерации должно быть подлинное народовластие и политическое и идеологическое разнообразие (политический и идеологический плюрализм). Вышеназванные элементы политической системы Российской Федерации являются институтами гражданского общества, создаваемыми непосредственно гражданами в целях не только защиты своих конституционных прав, свобод и законных интересов, но и в целях общественного контроля за государственной властью. Названные политические гарантии формирующегося в России гражданского общества относятся к общим гарантиям, как и социально-экономические, духовно-культурные,

---

[139] Калашников С.В .Политические гарантии обеспечения конституционных прав, свобод и законных интересов личности в условиях формирования гражданского общества в Российской Федерации.// Российская юстиция, 2012, N 12.

[140]Калашников С.В .Политические гарантии обеспечения конституционных прав, свобод и законных интересов личности в условиях формирования гражданского общества в Российской Федерации.// Российская юстиция, 2012, N 12.

поскольку охватывают достаточно широкие сферы общественных отношений и носят всеобщий характер.

Основополагающей политической гарантией формирующегося в России гражданского общества является **способ образования, организации и осуществления государственной власти - форма государства**, представляющаяся комплексной характеристикой существующего в обществе правового порядка, связанного с устройством государственной власти, непосредственным ее осуществлением. Она выражается в совокупности трех взаимосвязанных и взаимозависимых друг от друга элементов: формы правления, формы государственного устройства и формы государственного (политического) режима.[141]

Президент России во внутригосударственных отношениях является не только гарантом Конституции Российской Федерации, прав и свобод человека и гражданина, но и выступает важной политической гарантией формирующегося в России гражданского общества.

Иные ветви государственной власти: представительная (законодательная) и исполнительная - также могут относиться к политическим гарантам формирующегося в России гражданского общества, но при условии, если парламент будет принимать законы, направленные на удовлетворение многообразных и жизненно важных потребностей граждан, а правительство неукоснительно их исполнять и умело осуществлять общее руководство всеми отраслями народного хозяйства.

Судебная ветвь власти, несмотря на проблемы, связанные с эффективностью реализации принципов осуществления судопроизводства, уже в существующих ныне государственно-правовых реалиях может считаться политическим гарантом формирующегося в России гражданского общества.[142] Обособление судебной власти в самостоятельную ветвь государственной власти, наряду с представительной (законодательной) и исполнительной, является атрибутом демократического правового государства и способствует формированию в России гражданского общества.

Государственный (политический) демократический режим как политическая гарантия формирующегося в России гражданского общества проявляется в характере, свойствах и качестве правового порядка осуществления народом государственной власти, формах народовластия, уровне демократизма всего общества, избирательной системы и избирательного права. По мнению В.С. Нерсесянца, "если демократичность рассматривается как сущность и признак настоящего государства, то ясно, что антидемократию (деспотизм, тоталитаризм и т.д.) нельзя по логике вещей характеризовать как государство, государственную власть"[143]

Форма государственного устройства Российской Федерации (федеративного государства), как способ ее территориальной (и национально-

---

[141] См.: Краснов М.А. Искажение смысла российской Конституции - следствие несбалансированной системы власти Конституционное право и политика / Сборник материалов Международной научной конференции: Юридический факультет МГУ имени М.В. Ломоносова, 28 - 30 марта 2012 года" /отв. ред. С.А. Авакьян. Юрист, 2012

[142] ФКЗ от 31 декабря 1996 г. "О судебной системе РФ" с измен. и доп.// Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. N 1. Ст. 1.

[143]Нерсесянц В.С. Общая теория права и государства: Учебник для вузов. М., 2000. С. 253 - 254.

территориальной) организации, являющаяся одним их элементов, составляющих форму государства, по мнению автора, может рассматриваться в качестве одной из основных политических гарантий формирующегося в России гражданского общества.

федеративная форма государственного устройства России является важнейшей политической гарантией формирующегося гражданского общества по следующим основаниям:

- во-первых, она связана с обеспечением территориальной целостности и независимости России, осуществлением государственного суверенитета как внутри страны, так и в международных отношениях между субъектами международного права в рамках межгосударственной системы;

- во-вторых, эффективное взаимодействие двух уровней государственной власти: федеральной и субъектов РФ, четкое распределение предметов ведения и полномочий между ними оказывают непосредственное влияние на стабильность политической системы государства: укрепляет ее изнутри или, наоборот, ослабляет ее, если взаимоприемлемого решения (компромисса) не найдено между ними;

- в-третьих, устойчивая к внешним и внутренним политическим, экономическим, информационным и иным негативным факторам форма государственного устройства связана с эффективностью обеспечения национальной безопасности как государства, так и всего общества;

- в-четвертых, эффективность обеспечения принципов, лежащих в основе федеративных отношений в рамках РФ на всех уровнях государственной власти, оказывает влияние на темпы формирования правового государства, особенно в вопросах, касающихся приведения правовых систем субъектов РФ в точное соответствие Конституции РФ и федеральному законодательству.[144]

основой политической организации российского общества является сама политическая система, состоящая из многочисленных общественных объединений, ассоциаций, местного самоуправления, правозащитных и других негосударственных общественно-политических структур, представляющих собой политическую гарантию формирующегося в России гражданского общества, поскольку:

- во-первых, она основывается на волеизъявлении народа или отдельных социальных групп населения, нацеленного на образование различных общественных объединений или органов (местного самоуправления, территориального общественного самоуправления), посредством которых достигаются определенные политические цели либо решаются иные вопросы, имеющие важное общественно-политическое и иное значение;

- во-вторых, политическая система любого общества в ее "разрезе" наглядно показывает, какой политический режим в нем существует;

- в-третьих, политическая система общества, ядром которой является политическое и идеологическое многообразие (политический и идеологический плюрализм), создает реальные социально-политические, политико-правовые предпосылки для развития различных форм народовластия, в отличие от

[144] Калашников С.В .Политические гарантии обеспечения конституционных прав, свобод и законных интересов личности в условиях формирования гражданского общества в Российской Федерации.// Российская юстиция, 2012, N 12.

политических систем, ядром которых является правящая партия, что характерно для государств с тоталитарным политическим режимом;

в-четвертых, политическая система оказывает прямое влияние на развитие правовой системы любого общества.

Однако эффективность вышеперечисленных политических гарантий конституционных прав, свобод и законных интересов граждан Российской Федерации, а также самого процесса формирования политической основы гражданского общества в нашей стране заметно снижается, в связи с наличием таких негативных явлений в общественной жизни, как:

- коррупция, масштабы которой практически не имеют пределов;
- правовой нигилизм, низкий уровень правового сознания и правовой культуры;
- недоверие граждан и общества в целом к государственной власти и др.

В свою очередь, право и правовая система в целом являются правовыми гарантиями существования формы государства: формы правления, государственного (политического) режима и формы государственного устройства России, а также всей политической системы российского общества.[145]

Право участия граждан в управлении делами государства (ст. 32 Конституции)

Положение ч. 1 ст. 3, признающей многонациональный народ России носителем суверенитета и единственным источником власти что связанно с реализацией народом его правосубъектности.[146]

Часть 2 ст. 3 при этом закрепляет, что народ осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления. Конституция также говорит, что высшим непосредственным выражением власти народа являются референдум и свободные выборы.[147] .

Между тем право на законодательствование является важнейшей составляющей права на власть. При этом Конституция России не называет народ России ни в ст. 104, ни в ст. 134 в числе субъектов права законодательной инициативы ни по федеральным законам, ни по вопросам внесения поправок или пересмотра Конституции Российской Федерации. Отдельные вопросы рассматривает Федеральный конституционный закон "О референдуме Российской Федерации" в ст. 6, допуская вынесение на всенародное обсуждение проектов нормативных актов в том случае, если это предусмотрено

---

[145] Калашников С.В .Политические гарантии обеспечения конституционных прав, свобод и законных интересов личности в условиях формирования гражданского общества в Российской Федерации.// Российская юстиция, 2012, N 12

[146] Авакьян С.А. Демократия протестных отношений: конституционно-правовое измерение // Конституционное и муниципальное право. 2012. N 1 // СПС "КонсультантПлюс"; Авакьян С.А. Конституционное Собрание Российской Федерации: проект и концепция Федерального конституционного закона // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 2005. N 2.; Авакьян С.А. Общественный фактор в законотворчестве: некоторые проблемы и предложения // Конституционное и муниципальное право. 2006. N 3 // СПС "КонсультантПлюс"; Интернет-ресурс "Российская общественная инициатива": Указ Президента Российской Федерации от 4 марта 2013 г. N 183 // СЗ РФ. 2013. N 10. Ст. 1019.; Конституции государств Европы: в 3 т. Т. 1. М.: НОРМА, 2001.; Мазаев В.Д. Публичная собственность в России: конституционные основы. М.: ОАО "Издательский дом "Городец", 2004.

[147] См.: Авакьян С.А. Конституционное Собрание Российской Федерации: проект и концепция Федерального конституционного закона // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 2005. N 2.

международным договором Российской Федерации.[148] При этом Конституционный закон не исключает возможность обсуждения на референдуме иных проектов нормативных правовых актов, но и не детализирует эти вопросы [149]. Референдум является лишь средством принятия закона, остальные стадии законотворческого процесса остаются неурегулированными. Да и реализация этого Закона весьма затруднительна в силу наличия жестких требований при проведении референдума. Надо отметить, что ныне существующее определение референдума существенно отличается от того, что содержалось в Федеральном конституционном законе "О референдуме Российской Федерации" 1995 г., где под референдумом понималось в первую очередь всенародное голосование по законопроектам, действующим законам, а затем уже и другим вопросам государственного значения [150].

Важным моментом привлечения граждан к законодательной деятельности явилось принятие Указа Президента Российской Федерации "О рассмотрении общественных инициатив, направленных гражданами Российской Федерации с использованием интернет-ресурса "Российская общественная инициатива"[151], допускающего возможность вынесения на обсуждение любых инициатив как на федеральном уровне, так и на региональном и местном. В этой форме возможна реализация права законодательной инициативы в первую очередь. Пусть и опосредованно. Однако реализация этого Указа пока началась лишь на федеральном уровне. При этом возникает множество вопросов, насколько институт общественной инициативы способен отразить волю народа России. Так, Правила рассмотрения общественных инициатив, направленных гражданами Российской Федерации с использованием интернет-ресурса "Российская общественная инициатива", утвержденные Указом, предусматривают предварительную экспертизу самой инициативы. На специально уполномоченную некоммерческую организацию возлагаются обязанности по ее проведению, при этом Указ предусматривает ряд критериев недопустимости общественной инициативы: наличие нецензурных, оскорбительных выражений, угроз жизни или здоровью граждан, призывов к осуществлению экстремистской деятельности. Точно так же рассматривается инициатива и на предмет соответствия Конституции, общепризнанным принципам и нормам международного права и т.д. Решение этого вопроса полностью может зависеть от субъективных взглядов экспертов. Обжалование при этом результатов экспертизы не предусмотрено. Более того, указанные требования сразу исключают всякую потенциальную возможность инициирования внесения поправок в Конституцию России, а тем более ее пересмотра. Аналогичная ситуация и с Федеральным конституционным

---

[148] См.: Хорошильцев А.И. Основные функции власти народа по отношению к государству в современном демократическом обществе // Конституционное и муниципальное право. 2013. N 2 // СПС "КонсультантПлюс".

[149] См.: О референдуме Российской Федерации: Федеральный конституционный закон от 28 июня 2004 г. N 5-ФКЗ // СЗ РФ. 2004. N 27. Ст. 2710.

[150] См.: О референдуме Российской Федерации: Федеральный конституционный закон от 10 октября 1995 г. N 2-ФКЗ // СЗ РФ. 1995. N 42. Ст. 3921.

[151] См.: О рассмотрении общественных инициатив, направленных гражданами Российской Федерации с использованием интернет-ресурса "Российская общественная инициатива": Указ Президента Российской Федерации от 4 марта 2013 г. N 183 // СЗ РФ. 2013. N 10. Ст. 1019

законом "О референдуме", ведь рассматриваемый Указ содержит запрет на вынесение на обсуждение тех вопросов, что содержатся в упомянутой выше ст. 6 Закона.[152]

Кроме сказанного, в пп. "в" п. 13 Правил предусмотрен отказ в размещении общественной инициативы в случае отсутствия описания проблемы, отсутствия вариантов ее решения либо необоснованности предлагаемых вариантов. На наш взгляд, поле для отказа слишком широко. Отсутствуют какие-либо четкие критерии обоснованности вариантов решения существующей проблемы, их достаточности.

Вызывают вопросы и количественные показатели, необходимые для признания общественной инициативы целесообразной и подлежащей дальнейшему ее рассмотрению. Так, в поддержку инициативы федерального уровня необходимо достижение порогового показателя в 100 тысяч голосов граждан (соответственно для регионального уровня - не менее 5% постоянно проживающих на территории субъекта граждан, для местного - не менее 5% граждан, постоянно проживающих на территории муниципального образования), при этом никоим образом не учитывается число противников выносимой на обсуждение общественной инициативы. Это, на наш взгляд, принципиальный вопрос. Ведь, имея административный ресурс, достаточно несложно обеспечить указанное число "сторонников". Да и в случае полной объективности демократическое государство, безусловно, обязано учитывать мнение меньшинства, но следовать должно в первую очередь мнению большинства.

Есть и иные проблемы в реализации упомянутого Указа, но не будем останавливаться на них в настоящей статье в силу ограниченности ее объема. Все сказанное позволяет лишь сделать вывод о том, что институт общественных инициатив вызывает пока больше вопросов, чем дает ответов. Насколько реализуем будет этот институт, покажет время. А тем более насколько он сможет способствовать реализации правотворческих прав народа России. И несмотря на все недостатки, сам факт вынесения на обсуждение инициатив заслуживает одобрения. Это позволяет привлекать граждан к политической жизни, высказывать и формировать свои позиции по общезначимым вопросам.[153]

Конституция Российской Федерации предусматривает и возможность осуществления власти через органы государственной власти и местного самоуправления. При этом наряду с референдумом в качестве формы высшего непосредственного выражения власти называет и выборы. То есть за народом закреплено право на участие в формировании органов власти и право на представительство в них. Действительно, Конституция в ст. 32 содержит и положения о праве граждан на участие в управлении делами государства как лично, так и через своих представителей. Но это право отдельных граждан, а не право такого коллективного субъекта, как народ. Между тем член выборного органа государственной власти и местного самоуправления является

---

[152]Казьмина Е.А.Проблемы закрепления прав российского народа в Конституции России. //Конституционное и муниципальное право, 2013, N 9

[153] Казьмина Е.А.Проблемы закрепления прав российского народа в Конституции России. //Конституционное и муниципальное право, 2013, N 9

представителем именно народа и должен отстаивать не только и не столько интересы отдельных граждан, сколько интересы народа в целом.[154] Право на народное представительство является суверенным правом народа, и для его реализации необходимо в первую очередь обеспечить демократический характер самих выборов, взаимодействие органа власти и народа в ходе осуществления деятельности, а также возможность отзыва и роспуска органа самим народом, т.е. возможность привлечения народом к ответственности своего представителя. Последняя, достаточно часто закрепляется в конституциях зарубежных государств. Так, например, Конституция Австрии предполагает возможность отставки на референдуме даже президента [155].

Вопросы демократического характера выборов уже неоднократно поднимались в Российской Федерации. Можно сделать вывод, что смешанная избирательная система и более широкое внедрение института выборов позволяют реализовать конституционный принцип народовластия более полно. В Конституции РФ необходимо закрепить порядок формирования в первую очередь палат Федерального Собрания, чтобы избежать слишком частых поправок в законодательство, к которым парламент России прибегает. Что же касается взаимодействия органов власти и народа, назрела объективная потребность у народа быть услышанным. [156]Такая возможность могла бы существовать и при условии более широкого привлечения народа к законотворческому процессу, но в силу отсутствия иных форм она находит свое воплощение в многочисленных акциях протеста в форме публичных мероприятий, прокатившихся по стране в конце 2011 - 2012 г. В целом массовые мероприятия - это и есть один из способов взаимодействия общества и власти. "Протест нельзя отрицать как способ соучастия в осуществлении власти"[157]. И если органы власти не выходят на контакт в ходе возникновения протестных реакций, то возникает острый конфликт, порой перерастающий в перевороты. При этом порой они весьма обоснованны.

Зарубежные конституции, надо отметить, допускают возможность революционных действий со стороны народа, нашедших свое воплощение в праве на сопротивление. Российская Конституция же обошла стороной этот вопрос. Равно как и не уделила никакого внимания экономическим правам народа. Между тем именно многонациональный народ согласно конституционным ценностям должен быть титульным собственником общенационального имущества. Народ, являясь источником власти, в том числе экономической, передает часть своих полномочий собственника специальным публичным институтам, вместе с полномочиями он передает определенные объекты собственности для осуществления задач публичной власти в интересах общества. Вся государственная и муниципальная собственность должна отражать интересы базового, титульного собственника - народа, общества. И в

---

[154]Авакьян С.А. Общественный фактор в законотворчестве: некоторые проблемы и предложения // Конституционное и муниципальное право. 2006. N 3 // СПС "КонсультантПлюс".

[155]См.: Конституции государств Европы: В 3 т. Т. 1. М.: НОРМА, 2001. С. 64.

[156] Казьмина Е.А.Проблемы закрепления прав российского народа в Конституции России. //Конституционное и муниципальное право, 2013, N 9

[157]Авакьян С.А. Демократия протестных отношений: конституционно-правовое измерение // Конституционное и муниципальное право. 2012. N 1 // СПС "КонсультантПлюс".

этом смысле ее рассматривали и рассматривают как народное (национальное) достояние[158].

Конституции РФ следует больше уделить внимания правам народа, закрепить их широкий перечень. Это имеет и важное идеологическое значение (а одна из функций Конституции именно идеологическая). Народ должен знать свои права и уметь ими пользоваться, активно строить свое общество в своих интересах и в интересах будущих поколений. Хотя, конечно, на настоящий момент уровень правовой культуры и тем более правовой активности крайне низок. Сами граждане обращаются к тем институтам, что закреплены российским законодательством, весьма нечасто. Но не только в силу низкого уровня правовой культуры, а далеко не в последнюю очередь в силу неуверенности в готовности органов государственной власти и местного самоуправления прислушаться к их мнению. Ведь "в своем большинстве наиболее квалифицированные, с точки зрения обеспечения качества законопроекта, люди зачастую как раз остаются за бортом полномочных органов, к тому же многие и не стремятся туда. Однако они от этого не остаются равнодушными к тому, какие законы принимаются в государстве по содержанию, а также к качеству актов"[159]

Местное самоуправление - один из важнейших институтов, необходимый элемент демократической организации государственной и общественной жизни любого государства, считающего себя правовым.

Конституция Российской Федерации свидетельствует о понимании ценности местного самоуправления, обеспечивающего осуществление народом своей власти (ч. 2 ст. 3 Конституции РФ), реализацию прав граждан на участие в управлении делами государства (ч. 1, 2 ст. 32) и ряда других основных прав (ст. 24, 33, 40, 41, 43), позволяющего территориальному сообществу граждан иметь, пользоваться и распоряжаться муниципальной собственностью (ч. 2 ст. 8; ч. 2 ст. 9), создающего предпосылки к единению общества, человека и государства, укреплению федерации как целого, служащего формой решения национальных вопросов.[160]

"Местному самоуправлению принадлежит важная роль в соединении в единое целое интересов государства, общества и личности, поскольку главный смысл, сущность местного самоуправления состоят в том, чтобы на уровне каждой отдельно взятой личности осуществлять гармонизацию прав и свобод человека и гражданина с интересами государства и общества" [161]

Важным элементом развития России в направлении к зрелому гражданскому обществу является создание организационно-правовых основ для подлинного местного самоуправления и поддержка граждански заинтересованных и активных местных сообществ, являющихся той основой, на которой может осуществиться выстраивание гражданского общества.

---

[158] См.: Мазаев В.Д. Публичная собственность в России: конституционные основы. М.: ОАО "Издательский дом "Городец", 2004. С. 152.

[159] Авакьян С.А. Общественный фактор в законотворчестве: некоторые проблемы и предложения // Конституционное и муниципальное право. 2006. N 3 // СПС "КонсультантПлюс".

[160] Корсакова С.В . Местное самоуправление как основа развития гражданского общества //Муниципальная служба: правовые вопросы", 2012, N 4)

[161] Палагнюк А.Ф. Принципы централизации и децентрализации публичной власти в современной России // История государства и права. 2007. N 1. С. 4.

Гражданское общество представляет собой систему самостоятельных и независимых от государства общественных институтов и отношений, которые призваны обеспечить условия для самореализации индивидов и их групп, защиту их прав и свобод[162] .

Выделяются основные черты, которые свойственны гражданскому обществу как совокупности общественных отношений:

- эти отношения складываются между индивидуумами и их объединениями;
- эти отношения носят негосударственный характер;
- эти отношения направлены на наиболее полную реализацию гражданами своих прав и свобод.

Гражданское общество и местное самоуправление имеют ряд общих сущностных характеристик, поскольку они опираются на социальной активности личности и относительной автономии от государства.

Местное самоуправление является "лабораторией гражданского общества в России", так как именно здесь происходит апробация новых форм взаимодействия власти и общества[163] .

Местное самоуправление является "мощным катализатором создания гражданского общества, поскольку сознательное участие граждан в выработке достойных условий жизни на определенной территории способствует формированию у них ответственности за решение местных проблем, тем самым повышает их общую социальную и гражданскую активность"[164]

Местное самоуправление является самостоятельной системой организации деятельности населения соответствующей территории, включающей в себя совокупность разнообразных институтов, в том числе и институтов гражданского общества Так, например, по вопросу определения структуры органов местного самоуправления вновь образованного муниципального образования проводится местный референдум. Обязательно должны проводиться публичные слушания по проектам устава муниципального образования и муниципального правового акта о внесении изменений и дополнений в него, местного бюджета и отчета о его выполнении, планов и программ развития муниципального образования, вопросам преобразования муниципального образования. Для самостоятельного и под свою ответственность осуществления собственных инициатив по вопросам местного

---

[162] Нудненко Л.А. Теория демократии. М.: Юристъ, 2001. С. 26.

[163] Зенин С.С. Система правового регулирования публичных слушаний как формы участия населения в осуществлении местного самоуправления // Государственная власть и местное самоуправление. 2009. N 3. С. 34.

[164] Васильев В.И. Государственная власть и местное самоуправление: продолжение спора // Конституционные и законодательные основы местного самоуправления в Российской Федерации / Под ред. А.В. Иванченко. М., 2004; Говоренкова Т.М. Не ускользнула бы удача и на этот раз // Муниципальная власть. 1997. N 1; Добрынин Н.М. Федерализм и конституционализм в России: соотношение, реальность, конформизм // Право и политика. 2006. N 8; Еремин А.Р. Реализация права человека и гражданина на местное самоуправление в Российской Федерации: Конституционные вопросы: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Саратов, 2003; Мокрый В.С. Местное самоуправление в Российской Федерации как институт публичной власти в гражданском обществе. Самара: Издательство Самарского научного центра Российской академии наук, 2003; Овчинников И.И. Местное самоуправление в системе народовластия. М., 1999; Хабибуллин А.Р. Самостоятельность и взаимодействие - общие принципы организации местного самоуправления в Российской Федерации // Юрист. 2007. N 9. С. 57 - 60; Цалиев А.М. Обеспечение законности муниципальных нормативных правовых актов // Государственная власть и местное самоуправление. 2007. N 3. С. 24 - 27; Чихладзе Л.Т. Историко-теоретические аспекты развития местного самоуправления и местного управления в государствах Европы // Право и политика. 2005. N 9. С. 30 - 44 и др.; Мокрый В.С. Местное самоуправление в РФ: Сборник докладов. М., 2001. С. 24.

значения граждане могут проводить собрания (конференции), создавать органы территориального общественного самоуправления. [165]. В этом качестве оно выступает условием формирования гражданского общества в России через развитие местных сообществ и гражданских институтов, выражающих их интересы.

Развитие форм непосредственного участия населения в решении вопросов местного значения, выстраивание отношений органов местного самоуправления с населением на основе принципов открытости, доверительности и честности позволит повысить общественную и правовую активность со стороны граждан и в целом населения муниципального образования по реализации и защите прав.

Прежде всего это предполагает значительную работу по повышению уровня правовой культуры населения городских и сельских поселений.

Кроме того, важно сформировать благоприятный имидж муниципальных органов с целью повышения к ним доверия граждан, способных понимать, что развитие города зависит от их непосредственного участия. В последние годы значительный позитивный эффект в этом направлении достигается путем создания официальных сайтов муниципальных образований, где размещены информация о состоянии дел в муниципалитете, график приема граждан должностными лицами местного самоуправления, отчеты о работе по направлениям деятельности и пр.

Право граждан Российской Федерации на объединение в политическую партию: основания и пределы ограничения.

Борьба за право - это всегда борьба против произвола, которая приобретает осмысленный характер, а с ним и шансы на успех, только при наличии четких критериев разграничения права от произвола.

На практике это означает, что формула ст. 11 Европейской конвенции, согласно которой осуществление права человека на объединение "не подлежит никаким ограничениям, кроме тех, которые предусмотрены законом и необходимы в демократическом обществе в интересах национальной безопасности и общественного порядка, в целях предотвращения беспорядков и преступлений, для охраны здоровья и нравственности или защиты прав и свобод других лиц", в разных государствах Совета Европы получает различную интерпретацию. Это положение относится к числу жестких правовых стандартов, его толкование имеет явно выраженную специфику в тех странах, где сильны традиции системоцентризма во взаимоотношениях между человеком и государством. Особенно когда речь идет о праве на объединение в политические партии. Данное обстоятельство во многом обусловлено двойственной природой политических партий, которые, с одной стороны, являются институтами гражданского общества, т.е. структурным элементом сферы частных отношений, не зависящих от государства, а с другой стороны - партии, прошедшие через процедуру выборов и создавшие свои фракции в

[165] Корсакова С.В . Местное самоуправление как основа развития гражданского общества //Муниципальная служба: правовые вопросы", 2012, N 4)

парламенте, легитимируются в качестве составного элемента государственно-политической системы[166] .

Отсюда - стремление подменить многопартийную систему, выстраиваемую на правовых началах равной политической конкуренции, несистемной множественностью партий при доминирующем положении структуры, которую можно обозначить как "партия исполнительной власти". Доминирование такой партии в парламенте дает ей широкие возможности для законодательного ограничения прав своих политических конкурентов под лозунгом защиты национальной безопасности, общественного порядка и иных ценностей общего блага .

Лозунг массовых акций "За честные выборы" или, что то же самое, "За честную политическую конкуренцию" - это, по сути дела, лозунг борьбы за право в самом широком смысле этого слова. В этом отношении Конституция РФ в полной мере отвечает европейским стандартам в области прав человека. Конституционный Суду РФ разработал важные правовые позиции, позволяющие увязать в целостную юридическую конструкцию европейские стандарты в области ограничения прав человека и положения Конституции РФ.

Правовая позиция Конституционного Суда РФ по вопросу о критериях ограничения прав человека в нормативно значимом остатке сводится к двум главным тезисам: 1) "ограничения конституционных прав... должны быть необходимыми и соразмерными конституционно признаваемым целям таких ограничений" и 2) законодатель "не может осуществлять такое регулирование, которое посягало бы на само существо того или иного права и приводило бы к утрате его реального содержания..."[167]

. Конституционный Суд не только ввел в свою правовую позицию принцип соразмерности ограничений конституционно значимым целям (в этом вопросе Конституционный Суд РФ опирался на практику ЕСПЧ и сложившиеся на ее основе европейские правовые стандарты), но и дополнил этот принцип требованием о том, чтобы ограничение не посягало на само существо права и не приводило к утрате его реального содержания (а здесь явно просматривается влияние конституционного опыта Германии, в ч. 2 ст. 19 Основного Закона которой есть положение о том, что "существо содержания основного права ни в коем случае не может быть ограничено"). В российской Конституции требование соразмерности получило закрепление в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, а запрет на вторжение в существо права - в ч. 2 ст. 55, где вводится запрет на умаление прав и свобод человека[168] .

Как отмечает профессор В.В. Лапаева, Конституционным Судом разработана юридическая конструкция по вопросу о критериях (т.е. основаниях и пределах) ограничения прав человека, согласно которой ограничение конституционных прав человека федеральным законом должно осуществляться

---

[166] см.: Лапаева В.В. Проблема ограничения прав и свобод человека и гражданина в Конституции РФ (опыт доктринального толкования) // Журнал российского права. 2005. N 7.

[167] Абзац 4 п. 3 мотивировочной части Постановления Конституционного Суда РФ от 30 октября 2003 г. N 15-П по делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального закона "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации" в связи с запросом группы депутатов Государственной Думы и жалобами граждан С.А. Бутмана, К.А. Катаняна и К.С. Рожкова

[168] см.: Лапаева В.В. Проблема ограничения прав и свобод человека и гражданина в Конституции РФ (опыт доктринального толкования) // Журнал российского права. 2005. N 7.

по основаниям, связанным с защитой конституционных ценностей, и в пределах, заданных необходимостью: а) обеспечить соразмерность между ограничением прав человека и защищаемыми при этом конституционными ценностями и б) сохранить существо ограничиваемого права.[169]

Принцип соразмерности как европейский правовой стандарт сформулирован Венецианской комиссией следующим образом. "Любые ограничения, накладываемые на права политических партий, - сказано в Руководящих принципах относительно регулирования политических партий от 2010 г., - должны быть по существу своему соразмерны конкретной преследуемой цели и действенны именно для ее достижения".

Разработанная Конституционным Судом РФ правовая позиция по вопросу о критериях ограничения прав человека в таком общем виде полностью соответствует не только стандартам Совета Европы, но и более жестким стандартам западноевропейского конституционализма

Что касается принципа соразмерности, то главная проблема, связанная с этим принципом, заключается в том, что соизмерять можно лишь качественно однородные явления.[170]

Ограничение прав граждан на политическое объединение с целью защиты демократических ценностей может считаться правомерным лишь постольку, поскольку оно способствует защите корреспондирующих с этими ценностями прав и свобод человека и гражданина.[171] Причем угроза для этих прав должна носить не гипотетический характер, а подтверждаться конкретными фактами. Так, в этом же решении ЕСПЧ (хотя и по другому поводу) отмечается, что применяемые государством санкции, заключающиеся в ограничении прав человека, должны быть "связаны с выявлением реальной угрозы национальным интересам, в частности с фактами, основанными на конкретной информации"[172]

При рассмотрении вопроса о критериях ограничения прав человека следует исходить из трактовки сущности права как формального равенства людей в свободе. С позиций такого подхода принцип многопартийности означает не просто возможность создания двух и более партий и даже не наличие множественности партий, а возможность обеспечения в рамках этой множественности равной политической конкуренции. А принцип недискриминации предстает не просто как равенство партий перед законом, а как равенство перед правовым законом, в основе которого лежит справедливое согласование позиций всех заинтересованных сторон на началах формального равенства.[173]

Понимание сущности права как формального равенства в свободе обосновано в рамках наиболее разработанной в постсоветской философии права концепции правопонимания, получившей название либертарно-

---

[169] Лапаева В.В. Право граждан Российской Федерации на объединение в политическую партию: основания и пределы ограничения. //Журнал конституционного правосудия, 2013, N 1

[170] Дворкин Р. О правах всерьез. М., 2004. С. 271.

[171] Параграф 88 мотивировочной части Постановления ЕСПЧ по делу "Республиканская партия России против России" // URL: http://jurix.ru...news...espch...respublikanskoj-partii.

[172] Там же. § 129 мотивировочной части Постановления.

[173] Лапаева В.В. Проблема ограничения прав и свобод человека и гражданина в Конституции РФ (опыт доктринального толкования) // Журнал российского права. 2005. N 7

юридической[174]. Формальное равенство рассматривается здесь в качестве универсального критерия отличия права от произвола, включающего в себя и равенство прав и обязанностей субъектов одного правового статуса, и равенство перед законом и судом (имея в виду, что это правовой закон и справедливый суд), и надлежащую координацию прав и обязанностей субъектов права, и соразмерность между виной и ответственностью и т.д.[175]

Отсутствие четкой правовой позиции по вопросу о различении оснований для ограничения права на объединение и оснований для запрета общественных объединений можно проследить на примере мотивировки решений Конституционного Суда РФ, принятых по результатам проверки конституционности запрета на создание партий по национально-религиозному признаку и запрета региональных партий.[176] Если в Постановлении по жалобе на запрет партий по национально-религиозному признаку Суд дважды ссылался на ст. 13, отмечая опасность раскола общества на национально-религиозные составляющие, чреватую разжиганием национальной и религиозной розни, то при рассмотрении вопроса о запрете региональных партий он вообще не упомянул ст. 13 и обосновывал свою позицию ссылками на ч. 3 ст. 55, т.е. рассматривал запрет региональных партий как ограничение права на политическое объединение. Суд лишь отметил, что наличие в политической системе страны региональных партий чревато разного рода проявлениями экстремистской деятельности, но не стал (в отличие от принятого им годом ранее решения по аналогичному вопросу, связанному с запретом партий, создаваемых по национальному и религиозному признакам)[177]

Подводя итоги, можно предложить следующую юридическую конструкцию критериев (т.е. оснований и пределов) ограничения прав граждан Российской Федерации на объединение, в том числе - объединение в политическую партию:

1. Основания ограничения права на объединение сформулированы ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, в которой предусмотрено, что права человека можно ограничить для защиты прав других лиц и перечисленных здесь конституционных ценностей, выражающих публичные интересы (т.е. ценностей общего блага).
2. Пределы ограничения права на объединение включают в себя требование соразмерности между степенью ограничения права и необходимостью защиты указанных конституционных ценностей, закрепленное в ч. 3 ст. 55, а также требование сохранения существа (содержания) права, что предполагает запрет на вторжение в существо права или, что то же самое, запрет на умаление прав человека, установленный в ч. 2 ст. 55.
3. Определение соразмерности между степенью ограничения права и защитой конституционных ценностей означает необходимость: а) выразить эти ценности через соответствующие им права человека, т.е. показать, какие именно права

---

[174] См.: Нерсесянц В.С. Философия права: Учебник для вузов. М., 2006.

[175] Лапаева В.В. Право граждан Российской Федерации на объединение в политическую партию: основания и пределы ограничения. //Журнал конституционного правосудия, 2013, N 1

[176] Эбзеев Б.С. Решение ЕСПЧ по делу "Республиканская партия России против России", или Утраченные иллюзии // Журнал зарубежного законодательства и сравнит. правоведения. М., 2011. N 4. С. 45.

[177] Лапаева В.В. Проблема ограничения прав и свобод человека и гражданина в Конституции РФ (опыт доктринального толкования) // Журнал российского права. 2005. N 7

человека будут нарушены, если эти конституционные ценности не будут защищены, и б) доказать, что эти ценности не могут быть защищены иным путем, не предполагающим ограничение рассматриваемых прав человека.
4. Подход конституционного законодателя к пониманию существа ограничиваемого права раскрыт в ч. 3 ст. 17, где сформулирован принцип формального равенства, согласно которому право человека может быть реализовано до тех пор, пока это не препятствует реализации права другого человека.
5. Эта общая правовая конструкция критериев ограничения прав человека в Российской Федерации применительно к праву граждан на общественное (в том числе и политическое) объединение имеет существенное уточнение: превентивный запрет той или иной разновидности общественных объединений или, что то же самое, роспуск (ликвидация) уже действующих общественных объединений допустимы лишь по основаниям, указанным в ч. 5 ст. 13, которые связаны с насильственным изменением основ конституционного строя, с насильственным нарушением целостности Российской Федерации, с насильственным подрывом безопасности государства, а также с созданием вооруженных формирований, разжиганием социальной, расовой, национальной и религиозной розни.[178]

РАЗДЕЛ 8. Социально-экономические права.

Тема 8.1. Социально-экономические права и свободы.

Особую группу основных прав и свобод человека и гражданина составляют социально-экономические права и свободы. Они касаются поддержания и нормативного закрепления социально-экономических условий жизни индивида, определяют положение человека в сфере труда и быта, занятости, благосостояния, социальной защищенности с целью создания условий, при которых люди могут быть свободны от страха и нужды. Их объем и степень реализованности во многом зависят от состояния экономики и ресурсов, и поэтому гарантии их реализации по сравнению с гражданскими и политическими правами первого поколения, менее развиты.

В основу конституционных норм, определивших основные права и свободы человека и гражданина положены международные принципы и стандарты, как результат достижений мировой цивилизации за свою многовековую историю существования. Прежде всего следует отметить такой основополагающий документ, который получил название «Международный билль о правах». Под этим названием определены следующие составляющие Билль документа:

Всеобщая декларация прав человека 1948г., в развитии которой в 1966г. были приняты:

* международный Пакт о гражданских и политических правах и два факультативных протокола к нему

[178] Лапаева В.В. Право граждан Российской Федерации на объединение в политическую партию: основания и пределы ограничения. //Журнал конституционного правосудия, 2013, N 1; Лапаева В.В. Проблема ограничения прав и свобод человека и гражданина в Конституции РФ (опыт доктринального толкования) // Журнал российского права. 2005. N 7

* международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах.

Оба Пакта в Российской Федерации вступили в силу в 1976г.
Наиболее существенным для нашей темы международным документом является Международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах. Именно в нем сконцентрированы те принципы которые в последствии были отражены в положениях ст.ст. 37-41 Конституции РФ.

Международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах- в отличии от Международного Пакта о гражданских и политических правах- не содержит механизма международного контроля за претворением в жизнь взятых на себя государствами обязанностей. В то же время, созданы в 1984г. Комитет ООН по экономическим, социальным и культурным правам имеет перспективу дальнейшего обретения полномочий по рассмотрению жалоб государств, юридических и частных лиц на нарушение социально-экономических прав.[179]

Эти положение об основных правах и свободах нашли самое непосредственное отражение в иных международно-правовых документах: Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950г., Европейской социальной Хартии 1961г. и ряде других документов (всего их более 70).

Важно ответить, что нынешнее состояние социально-экономических прав человека и гражданина, как они отражены в Конституции РФ, по своей правовой форме полностью соответствуют международным принципам и требованиям, а эффективность реализации этих положений во многом определяется активностью субъектов право применения в социально-экономических отношениях, о чем речь пойдет ниже.

Конституция Российской Федерации 1993 г., по сравнению с основными законами советского типа, исходит из принципиально иной идеологии при закреплении социально-экономических прав и свобод.

В прежнем подходе ярко проявлялась ориентация на главенствующую роль государства в предоставлении экономических и социальных благ человеку, которого оно как бы окружало со всех сторон опекой. Личность была лишь пользователем этих благ, пассивным их созидателем по указаниям государства.[180]

Длительное время правам человека второго поколения отводилась второстепенная роль. Международно-правовая регламентация и защита социально-экономических прав начались в 1948 г., когда самые важные из них были закреплены во Всеобщей декларации прав человека. Среди источников правового регулирования социально-экономических прав и свобод базовую роль играют международно-правовые нормы. Универсальные нормы содержатся в общих принципах Устава ООН (ст. 1, 13, 55, 56, 62 и 68), в программных положениях Всеобщей декларации прав человека (ст. 22-27), в нормах Международного пакта об экономических, социальных и культурных

---

[179] Социально-экономические права и свободы Человека и гражданина и их обеспечения. Трудовые отношения: понятия и регулирование. http://study.trudsud.ru/programs/2/1

[180] Социально-экономические права и свободы Человека и гражданина и их обеспечения. Трудовые отношения: понятия и регулирование. http://study.trudsud.ru/programs/2/1/

правах, в конвенциональных стандартах Международной организации труда (МОТ). Другую группу источников регулирования социально-экономических прав составляют нормы, которые содержатся в региональных соглашениях (таких, как Европейская социальная Хартия и др.). Третья значительная группа связана с гарантиями соблюдения и защиты социально-экономических прав, закрепленными в национальных законодательствах государств. Права и свободы граждан, закрепленные в конституции РФ

Нормативной формой взаимодействия людей в обществе всегда выступали и выступают права и свободы человека. Именно эти права и свободы определяют условия и способы жизнедеятельности людей. Они необходимы для обеспечения нормативного функционирования в обществе каждого человека, а также общества в целом и государства. Принято говорить, что права человека есть важнейшее понятие человеческой цивилизации, а задача государства в обществе в конечном итоге сводится к защите и обеспечению этих прав, и все явления в государственно-организованном обществе совокупно отражаются в правах и свободах члена общества, они выступают звеном государственной и общественной жизни.

Права человека неотъемлемы, неразделимы, материально обусловлены. Они принадлежат ему по природе, даны по самому факту рождения, гарантированы государством и сводятся к возможности каждого конкретного человека обладать и пользоваться конкретными общественными благами: социальными, экономическими, личными, политическими, культурными.

Достаточно условным является разделение всей совокупности прав на собственно права и на свободы. Свобода человека это в общем-то те же права, однако требующие свободного и самостоятельного определения человека в жизни общества, роль государства сводится к невмешательству в реализацию свобод, как со стороны общества, так и со стороны отдельных индивидуумов и самого государства. Можно сказать, что собственно правами человек пользуется и пассивно, в то время как свободами возможно пользоваться лишь путем активного поведения.

Кроме того права и свободы подразделяются на права и свободы человека и на права и свободы гражданина. Последними наделены люди в силу наличия определенной тесной связи индивида с государством, называемой гражданством (подданством). Любому праву или свободе корреспондируются обязанности других людей и государства, во имя обеспечения прав и свобод других членов общества. Наличие обязанностей является универсальной гарантией соблюдения прав и свобод. Правом и свободами человека и гражданина предано особое- исключительное- место в Конституции РФ, как это и требуют международные документы, нормы которых признаны в Российской Федерации.

Правам и свободам – впервые в истории России - посвящена целая глава (Глава 2) Конституции РФ. Продолжая развивать идею разделения прав и свобод на права и свободы человека и права и свободы человека Конституция РФ редакционно такое подразделение определяет соответствующим адресатам конституционной нормы, начиная изложение статьи либо со слова «каждый» –

если речь идет о правах человека, либо со слова «граждане» - если речь идет о правах гражданина.[181]

Конституция РФ права и свободы подразделяют на 4 основные группы: личные, политические, **социально-экономические**, культурные.

К группе социально- экономических прав относятся: **право частной собственности, свобода предпринимательства, свобода труда, свобода распоряжения своими способностями к труду, свобода выбора рода деятельности и профессии.** Государством также гарантировано реализация труда в условиях отвечающих требования безопасности и гигиены и установления минимального размера оплаты труда. Кроме того каждому гарантировано право на социальное обеспечение по возрасту , в случае болезни и потери трудоспособности, признано также право на забастовку, правда, с ограничениями для некоторых профессий и должностей. Право на отдых, на охрану здоровья, медицинскую помощь, право на жилище тоже является социально- экономическими правами, гарантированными Конституцией РФ.

Особенность действующей Конституции заключается не только в расширении перечня рассматриваемых свобод, но в иной трактовке их содержания. Инициируя экономическую и социальную активность каждого человека как естественную основу утверждающихся в стране рыночных отношений, Конституция закрепляет право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

ПРАВО НА ЭКОНОМИЧЕСКУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ.

Право на экономическую деятельность включает ряд конкретных прав, обеспечивающих возможность начинать и вести предпринимательскую деятельность. Для этого субъект права на экономическую деятельность может создавать предприятия под свой риск и ответственность, свободно вступать в договоры с другими предпринимателями, приобретать и распоряжаться собственностью.

Под **предпринимательской деятельностью** понимаются "самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке" (ст. 2 ГК РФ). Признание права на экономическую деятельность порождает для государства определенные обязанности, выступающие как гарантии этого права. Государственные органы, например, не могут отказывать предприятию в регистрации, ссылаясь на нецелесообразность. Они должны бороться с рэкетом и вымогательством, защищать имущество частного предпринимателя наравне с государственной собственностью. Всей своей экономической политикой правительство правового государства содействует и помогает частному бизнесу, поощряет его развитие и защищает от незаконных посягательств. Любой ущерб, нанесенный

[181] Социально-экономические права и свободы Человека и гражданина и их обеспечения. Трудовые отношения: понятия и регулирование. http://study.trudsud.ru/programs/2/1/

предприятию по вине должностных лиц государственных органов, подлежит возмещению.

Это право подлежит определенным ограничениям. Государство запрещает определенные виды экономической деятельности (производство оружия, изготовление орденов и др.) или обусловливает такую деятельность специальными разрешениями (лицензиями). Государство регулирует экспорт и импорт, что накладывает на многие предприятия определенные ограничения. Наконец, государственные органы вправе требовать от предпринимателя финансовой отчетности, не затрагивая при этом коммерческую тайну. Эти и ряд других ограничений необходимы в интересах всей национальной экономики, но должны опираться на законодательную базу. Конкретные вопросы, связанные с реализацией права на экономическую деятельность, регулируются большим числом законодательных актов, и прежде всего Гражданским кодексом Российской Федерации, первая часть которого вступила в силу 1 января 1995 г. С этого времени утратили силу Закон о собственности в РСФСР 1990 г., Закон о предприятиях и предпринимательской деятельности 1990 г.[182] (кроме ст.34 и 35, устанавливающих порядок государственной регистрации) и ряд других актов. Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием. Правила этого законодательства применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом. Гражданский кодекс, этот своеобразный основной закон рыночной экономики, вводит экономическую деятельность в общие рамки отношений любых физических и юридических лиц с другими лицами, закрепляет свободу договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела. Закон опирается на необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав и обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.[183]

Чтобы обеспечить правомерные, цивилизованные условия становления и развития рыночных отношений, Конституция устанавливает запрет на экономическую деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (ч. 2 ст. 34).

Под **недобросовестной конкуренцией** понимается ведение конкурентной борьбы (которая сама по себе в рыночных условиях правомерна) нечестными и незаконными методами. Конституционный уровень запрета монополизации и недобросовестной конкуренции объясняется тем, что ограничения злоупотребления свободой предпринимательства тесно граничит с самой этой свободой, а также стремлением законодателя подчеркнуть особую опасность этих злоупотреблений для национальной экономики.[184]

---

[182] ВВС. 1990. №30. Ст. 416; Ст. 418; САПП. 1991. №6. Ст. 92.

[183] Социально-экономические права и свободы Человека и гражданина и их обеспечения. Трудовые отношения: понятия и регулирование. http://study.trudsud.ru/programs/2/1/

[184] См.: Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (подписана в Стокгольме 14 июля 1967 года) // Ведомости Верховного Совета СССР. 1968. N 40; Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS) (заключено в городе Марракеше 15 апреля 1994 года). International Investment Instruments: A Compendium. Volume I. New York and Geneva: United Nations, 1996; Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): Федеральный закон от 30 ноября 1994 года N

Федеральным законом от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции"[185] установлено, что конкуренция - это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Возвращаясь к недобросовестной конкуренции, следует отметить, что в настоящее время существует два определения недобросовестной конкуренции, закрепленные законодательно. Федеральным законом "О защите конкуренции" дано следующее определение недобросовестной конкуренции: недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов

51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1994. N 32. Ст. 3301; Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): Федеральный закон от 26 января 1996 года N 14-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. N 5. Ст. 410; Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья): Федеральный закон от 26 ноября 2001 года N 146-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. N 49. Ст. 4552; Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая): Федеральный закон от 18 декабря 2006 года N 230-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. N 52 (1 ч.). Ст. 5496; Федеральный закон от 18 декабря 2006 года N 231-ФЗ "О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. N 52 (ч. 1); Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон от 30 декабря 2001 года N 195-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. N 1 (ч. 1); Международные соглашения по охране промышленной собственности: Сборник Комитета по делам открытий и изобретений при Совете Министров СССР. М., 1968; Федеральный закон от 29 июля 2004 года N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" // Собрание законодательства Российской Федерации. 2004. N 32; Федеральный закон от 13 марта 2006 года N 38-ФЗ "О рекламе" // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. N 12.

14. Федеральный закон от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции" // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. N 31 (ч. 1). Ст. 3434; Федеральный закон от 30 декабря 2012 года N 302-ФЗ "О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации. 2012. N 53 (ч. 1). Ст. 7627; Приказ Федеральной антимонопольной службы от 22 декабря 2006 года N 337 "Об утверждении форм актов, принимаемых комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства" // Российская газета. 2007. N 19; Приказ Федеральной антимонопольной службы от 28 апреля 2010 года N 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2010. N 34; Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 4 декабря 2003 года N 508-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Шлафмана Владимира Аркадьевича на нарушение его конституционных прав пунктом 7 статьи 152 Гражданского кодекса Российской Федерации" // Вестник Конституционного Суда Российской Федерации. 2004. N 3; Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 февраля 2005 года N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц" // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. N 4; Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации N 5, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации N 29 от 26 марта 2009 года "О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2009. N 6; Гаврилов Д.А. Недобросовестная конкуренция. Подходы к определению и перспективы развития правового регулирования // Конкурентное право. 2011. N 1; Городов О.А. Недобросовестная конкуренция: теория и правоприменительная практика. М.: Статут, 2008; Гукасян Л.Е. Комментарий к статье 10 Закона Российской Федерации "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" // Вестник МАП России. 2000. N 3; Дозорцев В.А. Недобросовестная конкуренция или несправедливая? // Юридический мир. 1997. N 4; Еременко В.И. О пресечении недобросовестной конкуренции // Вопросы изобретательства. 1992. N 1 - 2.; Еременко В.И. Особенности пресечения недобросовестной конкуренции в Российской Федерации // Адвокат. 2000. N 7.; Каминка А.И. Очерки торгового права. М.: Зерцало, 2007; Касьянов Ю. Проблемы российского антимонопольного законодательства // Законодательство и экономика. 2000. N 6; Павлова Е.А., Каминская Е.И., Трахтенгерц Л.А. Комментарий к Постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 26 марта 2009 г. N 5/29 "О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации". М.: Юридическая литература, 2012; Свядосц Ю.И. Правовая охрана товарных знаков в капиталистических странах. М., 1969; Шретер В.А. Недобросовестная конкуренция: Сборник статей по гражданскому и торговому праву. Памяти профессора Габриэля Феликсовича Шершеневича. М., 2005.

[185] Федеральный закон от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции" // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. N 31 (ч. 1). Ст. 3434.

(группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

При этом в статье 14 этого Закона приводится список запрещенных действий: 1) не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе:

- распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;
- введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей;
- некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами;
- продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг;
- незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну;

2) не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Решение федерального антимонопольного органа о нарушении положений части 2 статьи 14 в отношении приобретения и использования исключительного права на товарный знак направляется заинтересованным лицом в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности для признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку.

Исходя из законного определения недобросовестной конкуренции, можно выделить следующие признаки, при которых те или иные действия могут быть признаны актом недобросовестной конкуренции.

Наличие действия хозяйствующего субъекта (группы лиц); при этом такое действие будет характеризоваться следующими признаками:

- направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- причинение или способность такими действиями причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесение или способность причинения вреда их деловой репутации[186]

Злоупотребления, связанные с доминирующим положением на рынке и нарушение этических правил конкуренции, губительны для граждан и всего общества. Отсутствие конкуренции задерживает экономический и технологический прогресс, подавляет активность мелкого и среднего бизнеса, снижает качество товаров, ведет к поддержанию высоких цен, ущемляет право многих людей на свободную экономическую деятельность.[187] По интересам граждан и экономики бьет недобросовестная конкуренция, которая проявляется в заключении соглашений о ценах (для поддержания высоких цен), разделе рынков, устранении с рынка других предпринимателей. Интересы потребителей ущемляются и тогда, когда их вводят в заблуждение относительно изготовителя, назначения, способа и места изготовления, качества и иных свойств товара другого предпринимателя, путем некорректного сравнения товаров в рекламной и иной информации, копирования внешнего оформления или использования товарного знака чужого товара и иными способами.[188]

Подобного рода методы запрещены Законом РСФСР о конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках от 22 марта 1991 г.[189]. Запрещены также распространение предпринимателем ложных, неточных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому предпринимателю, изъятие товаров из обращения с целью создания или поддержания дефицита на рынке либо повышения цен, навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора, и ряд других действий. Закон устанавливает, что признание положения доминирующим (т.е. монополии) возможно, если доля товаров на рынке превышает 35% и существует возможность ограничивать конкуренцию. Ограничивать конкуренцию запрещено не только отдельным предпринимателям, но и органам исполнительной власти. Средствами борьбы с монополизацией и недобросовестной конкуренцией может быть обращение в антимонопольные органы, которые вправе давать предписания о прекращении недозволенных действий, а при невыполнении предписаний - налагать штраф. В случае причинения убытков от таких действий можно обращаться в суд (как общей юрисдикции, так и арбитражный). [190]

Для реализации положений Закона создан Государственный комитет Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур, имеющий территориальные управления. Деятельность этих органов носит квазисудебный характер, поскольку они

---

[186]Скляр Р.В. недобросовестная конкуренция: понятие и общая характеристика.//Имущественные отношения в Российской Федерации, 2014, N 2

[187] Городов О.А. Недобросовестная конкуренция: теория и правоприменительная практика. М.: Статут, 2008. С. 9 - 11.

[188] Дозорцев В.А. Недобросовестная конкуренция или несправедливая? // Юридический мир. 1997. N 4. С. 33.

[189] ВВС. 1991. №16. Ст. 499.

[190] Дозорцев В.А. Недобросовестная конкуренция или несправедливая? // Юридический мир. 1997. N 4. С. 33.; Еременко В.И. Особенности пресечения недобросовестной конкуренции в Российской Федерации // Адвокат. 2000. N 7. С. 10.; Гукасян Л.Е. Комментарий к статье 10 Закона Российской Федерации "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" // Вестник МАП России. 2000. N 3. С. 82.

принимают решения о мерах воздействия в процессуальных формах, т.е. с предоставлением определенных гарантий сторонам, соблюдением их прав и законных интересов. Однако любые решения этих органов могут быть обжалованы в суд. Антимонопольное законодательство не затрагивает сферу действий так называемых естественных монополий, т.е. монополий, производящих товары, удовлетворение спроса на которые на рынке данного товара эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства и товары которых имеют устойчивый спрос в силу невозможности полной замены их другими товарами. Это транспортировка нефти и газа по трубопроводам, железнодорожные перевозки, услуги транспортных терминалов и портов, услуги электрической и почтовой связи. Федеральным законом от 17 августа 1995 г. предусмотрено регулирование деятельности этих естественных монополий через специальные федеральные органы исполнительной власти.

Государство оказывает поддержку и так называемому малому предпринимательству (с числом занятых на предприятии до 100 человек), о чем принят Федеральный закон от 14 июня 1995 г. Закон предусматривает создание льготных условий в финансовой области и налогообложении, поддержку внешнеэкономической деятельности малых предприятий и др. Государство призвано осуществлять специальные программы, создавать фонды поддержки малого предпринимательства. Для защиты населения от недобросовестной конкуренции в области рекламы принят Федеральный закон о рекламе от 18 июля 1995 г. Закон предусматривает предотвращение и пресечение ненадлежащей рекламы, способной ввести потребителей в заблуждение или нанести вред здоровью граждан, имуществу, а также чести, достоинству и деловой репутации граждан и юридических лиц, окружающей среде, а также рекламы, посягающей на общественные интересы, принципы гуманности и морали. Законом не допускается недобросовестная, недостоверная, неэтичная, заведомо ложная, скрытая реклама. Регламентируются особенности рекламы в радио- и телепрограммах, в периодических печатных изданиях, в кино- и видеообслуживании, рекламы, помещаемой наружно и на транспортных средствах, а также рекламы отдельных видов товаров и услуг (алкоголь, табак, оружие и др.). В случае установления факта нарушения законодательства нарушитель обязан осуществить контррекламу в срок, установленный федеральным антимонопольным органом, а также несет ответственность в других формах.[191]

Важнейшее место в системе социально-экономических прав и свобод занимает ***право частной собственности***. Его конституционное закрепление имело решающее значение в переходе страны на рельсы рыночной экономики.

ПРАВО ЧАСТНОЙ СОБСТВЕННОСТИ. Включение этой нормы в ранее действовавшую Конституцию проходило в жестоком противоборстве реформаторским и антирыночных сил, представленных в составе бывшего Съезда народных депутатов Российской Федерации. Утверждение права частной собственности означало отход от важнейшего постулата социалистической идеологии – о сосредоточении всей собственности

[191] Городов О.А. Недобросовестная конкуренция: теория и правоприменительная практика. М., 2008. С. 18.

в руках государства. Частная собственность рассматривалась как основа эксплуатации человека человеком. За гражданином признавалось лишь право личной собственности, объектом которой могли быть трудовые доходы и сбережения, жилой дом, подсобное домашнее хозяйство, предметы домашнего обихода и личного потребления и удобства.

Конституция 1978 г. в первоначальной редакции допускала мелкое частное хозяйство единоличных крестьян и кустарей, основанное на личном труде и исключающее эксплуатацию чужого труда, но эта норма носила, по существу, чисто формальный характер и не получала практической реализации.

Начавшаяся в 90-х годах перестройка экономических отношений должна была получить конституционно закрепление, что касалось и форм собственности гражданина. Первоначально из Конституции 1978 г. была изъята статья о социалистической собственности и введена норма о том, что государство создает условия, необходимые для развития разнообразных форм собственности, и обеспечивает им равную защиту. Последующими изменениями и дополнениями в Конституцию 1978 г. были включены нормы, конкретно говорящие о частной собственности (юридических лиц и граждан), о праве каждого быть собственником, т. е. владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом и другими объектами собственности как индивидуально, так и совместно с другими лицами. Конституция Российской Федерации 1993 г. признание и защиту частной собственности отнесла к основам конституционного строя, расширила гарантии ее охраны, в том числе судебными органами.
В соответствии с Конституцией Российской Федерации (далее - Конституция РФ) в Российской Федерации признается и гарантируется право частной собственности человека и гражданина. [192]

Это право неотъемлемо и принадлежит каждому от рождения. Неотчуждаемость указанного права, как справедливо отмечается в литературе, следует понимать как необходимый элемент правоспособности гражданина, как невозможность вообще лишать гражданина права иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Охрана права частной собственности осуществляется уголовным, гражданским, административным и иным законодательством. Уголовный кодекс, например, предусматривает ответственность за такие преступления против собственности, как кража, мошенничество, присвоение, грабеж, разбой, вымогательство и др. Гражданский кодекс РФ закрепляет основания приобретения и прекращения права собственности, устанавливает, что в собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов, которое в соответствии с законом не может им принадлежать (ч.1 ст.213). С введением в действие нового Гражданского кодекса утратил силу Закон РСФСР о собственности от 24 декабря 1990 г., ранее определявший комплекс вопросов, связанных также с частной собственностью.[193]

---

[192] Рыбаков В.А. О субъектах индивидуального типа собственности // Гражданское право. 2008. N 1. С. 30 - 32.
[193]Андреев В.К. О праве частной собственности в России (критический очерк). М., 2007. С. 70 - 118.

Право частной собственности, таким образом, является комплексным институтом, регулируемым многими отраслями российского права. Конституция РФ устанавливает две важные юридические гарантии права частной собственности.

Во-первых, никто не может быть лишен своего имущества иначе, как по решению суда. Это, в частности, означает, что государственные органы не в праве, ссылаясь на любую нецелесообразность и даже закон, лишать человека имущества против его воли. Собственник всегда вправе обратиться в суд, доказывая неконституционность применяемых против него закона или действий.Только решение суда или приговор, предусматривающий конфискацию имущества, могут быть основанием для принудительного прекращения права частной собственности. При чрезвычайных условиях (стихийные бедствия, эпидемии и др.) может осуществляться изъятие собственности (реквизиция) по решению государственных органов (ст.242 ГК РФ), возможна конфискация в административном порядке (ст.243 ГК РФ), но в любом случае предусмотрено право гражданина на обращение в суд для восстановления своего права собственности. Кроме того, любые такие действия могут быть обжалованы в суд в соответствии со ст.46 Конституции РФ.

Во-вторых, принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения. Тем самым запрещается насильственная национализация и реприватизация без компенсации, которая принята в тоталитарном государстве. Частная собственность может перейти в разряд государственной, а государственная - в разряд частной (приватизация), но только а соответствии с законом и с возмещением, определяемым по договору или рыночным ценам.

Гарантией права частной собственности является также право наследования. Гражданский кодекс регулирует все тонкости перехода имущества собственника после его смерти к наследникам по закону или по завещанию. Наследственное право призвано гарантировать выполнение воли собственника в отношении его имущества и в то же время обеспечивать справедливость, особенно, когда речь идет об охране интересов нетрудоспособных или малолетних родственников. Отдельно закреплено в Конституции РФ право частной собственности на землю (ст.35). Оно принадлежит только лицам, имеющим гражданство Российской Федерации, а также их объединениям.[194]

Конституция фиксирует право государственной собственности на землю. Это особенно важно при применении законодательства о федеральных землях и землях, являющихся собственностью субъектов Федерации. Их правовое положение уже частично урегулировано такими правовыми актами, как Указ Президента о федеральных фондах природных ресурсов, который должен быть затем принят в виде закона. В особую категорию выделяются природные ресурсы, являющиеся собственностью муниципальных органов, которые вправе сами распоряжаться ими, использовать их, передавать в собственность,

---

[194]Ханнанов Р.М. Теоретические положения в соотношении публичного и частного применительно к проблемам участия государства в гражданских правоотношениях собственности // Современные проблемы публично-правового и частноправового регулирования: теория и практика: Материалы Междунар. науч.-практ. конф. Ч. III. Уфа, 2005. С. 199.

пользование и аренду другим субъектам. При этом субъекты права собственности на природные ресурсы могут выступать как сам орган управления, так и от его имени граждане и юридические лица, в чье владение, пользование или аренду передан природный ресурс. В истории экономических и правовых учений право частной собственности на землю не раз вызывало серьезные дискуссии. Многие философы, писатели (Ж.-Ж. Руссо, Л.Н. Толстой и др.) полагали, что земля должна принадлежать всем или только тем, кто ее обрабатывает. Но экономические законы властно требовали введение земли в гражданский оборот и в конце концов утвердили в развитых странах такие принципы регулирования частной собственности на землю, которые обеспечивают равновесие интересов отдельного человека и всего общества[195].

Признание права частной собственности – непременное условие демократической рыночной экономики, именно поэтому оно до сих пор встречает сопротивление политических сил, стремящихся сохранить свою опору в старой системе землепользования и сельского хозяйства. С этим связано возникновение в России уникальной ситуации, которая состоит в том, что, несмотря на прямое указание Конституции, в ряде субъектов Федерации право частной собственности на землю отвергается. Однако такого рода нормативные акты должны быть признаны недействительными. [196] В отличие от прежней Конституции, где упоминание о природных ресурсах не связывалось с иными формами собственности, кроме государственной, действующая Конституция допускает возможность частной, государственной, муниципальной и иных форм собственности на землю и другие природные ресурсы. В противовес этому коммунистические режимы стремились доказывать преимущество организации сельского хозяйства без частной собственности на землю. Но это привело сельское хозяйство к отставанию и сделало землепользование крайне нерациональным. Крестьяне перестали чувствовать себя хозяевами земли, колхозы и совхозы приходили в упадок, громадные участки земли не осваивались.[197] Признание этого права - непременное условие демократической рыночной экономики, именно поэтому оно встречало и поныне встречает сопротивление политических сил, стремящихся сохранить свою опору в старой системе землепользования и сельского хозяйства. С этим связано возникновение в России уникальной ситуации, которая состоит в том, что , несмотря на прямое указание Конституции, в ряде субъектов Федерации право частной собственности на землю отвергается. Однако такого рода нормативные акты должны быть признаны недействительными. Конституция РФ устанавливает, что владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами осуществляется их собственниками свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов иных лиц.

Есть, следовательно, только два конституционных ограничения права частной собственности на землю, при соблюдении которых собственник

---

[195] Рыбаков В.А. Право частной и личной собственности. Рыбаков В.А. //Гражданское право", 2012, N 3

[196] Орлова О.В. Автономия личности и автономия гражданского общения // Государство и право. 2006. N 1. С. 16.

[197] Мурзина Н.Ю. К вопросу о понятии субъективного права собственности // Цивилистические заметки: Межвуз. сб. науч. трудов. М., 2001. С. 337

остается свободным в своих действиях. Но эта свобода весьма относительна, ибо в этой же статье Конституции говориться, что условия и порядок пользования землей определяются на основе федерального закона (ч.3 ст.35). Однако реформа земельного законодательства еще не завершена Поэтому как владение, так и распоряжение землей регулируются многими актами временного значения. Так, Указ Президента Российской Федерации об усилении государственного контроля за использованием и охраной земель при проведении земельной реформы от 16 декабря 1993 г. требует, чтобы владения земельным участком под угрозой штрафа сопровождалось его рациональным использованием. Другой акт аналогичной юридической силы - Указ Президента РФ о регулировании земельных отношений и развитии аграрной реформы в России от 27 октября 1993 г.[198] представляет гражданам право продавать, передавать по наследству, дарить, сдавать в залог, аренду, обменивать, а также передавать земельный участок в качестве взносов в уставные фонды (капиталы) акционерных обществ, товариществ, кооперативов. В то же время при продаже земельных участков, используемых в сельском хозяйстве, необходимо получить разрешение органа исполнительной власти субъекта Федерации. Наряду с указанными, действует много других нормативных актов, регламентирующих право частной собственности на землю - как отдельных граждан, так и их объединений, в отношении земли, как в сельской местности, так и в городах. В условиях рыночной экономики претерпело изменение и содержание прав человека в сфере труда (ст. 37 Конституции) [199]

ТРУДОВЫЕ ПРАВА И СВОБОДЫ.[200] Впервые в нашей стране право на труд было закреплено в Конституции СССР 1936 г. и Конституции РСФСР 1937 г. Его содержание раскрывалось как право на получение гарантированной работы с оплатой труда в соответствии с его количеством и качеством. Конституция России 1978 г. добавила к этому также право на выбор профессии. В Конституции 1978 г. в соответствии с Декларацией прав и свобод человека и гражданина полностью изменилось содержание раздела «Государство и личность», в связи с этим право на труд получило иную интерпретацию. Оно раскрывалось, как право свободно выбирать или соглашаться на труд, распоряжаться своими способностями к труду и выбирать профессию и род занятий. Конституция 1993 г. более четко сформулировала права человека в

---

[198]САПП. 1993. №44. Ст. 4191.

[199] См.: Рыбаков В.А. Личная форма собственности в системе отношений // Право и государство, общество и личность: история, теория, практика: Сб. ст. участников II Всерос. науч.-практ. конф. Коломна, 2007. С. 417 - 420.; Конин Н.М. Личная собственность как объект системы правового регулирования // Актуальные проблемы права собственности: Материалы Всерос. межвуз. конф. (окт. 2003 г.), посвященной 90-летию проф. В.А. Тархова. Саратов, 2004. С. 25.; См.: Устюкова В.В. Правовое положение крестьянского (фермерского) и личного подсобного хозяйства в Российской Федерации: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2002. С. 11 - 18.

[200] Бугров Л.Ю. Проблемы свободы труда в трудовом праве России. Пермь: Изд-во Перм. ун-та; Информационно-правовое агентство ИНПЭА, 1992. 236 с.; Бугров Л.Ю. Свобода труда и свобода трудового договора в СССР (юридический аспект). Красноярск: Изд-во Краснояр. ун-та, 1984. 128 с.; Иванов С.А., Лившиц Р.З. Личность в советском трудовом праве. М., 1982. 232 с.; Карапетов А.Г., Савельев А.И. Свобода договора и ее пределы. Т. 1: Теоретические, исторические и политико-правовые основания принципа свободы договора и его ограничений. М., 2012. 452 с.; Комментарий к Конституции Российской Федерации / Под ред. В.Д. Зорькина, Л.В. Лазарева [Электронный ресурс]. URL: http://kommentarii.org/ konstitutc/page42.html (дата обращения: 30.05.2013).; Лушникова М.В., Лушников А.М. Очерки теории трудового права. СПб., 2006. 940 с.
7 Официальный сайт МОТ [Электронный ресурс]. URL: http://www.un.org/ ru/documents/decl_conv/ declarations/ ilo_principles.shtml (дата обращения: 30.05.2013).; [Электронный ресурс]. URL: http://az-sign.ru/ Projects/AZLibrCD/ Law/Constn/KRF93/krf037.shtml (дата обращения: 30.05.2013).

сфере труда, применительно к рыночной экономике. Основной упор сделан на закрепление свободы труда, его надлежащих условий и права человека свободно распоряжаться своим трудом. Теперь государство перестало быть единственным собственником всех средств производства, а, следовательно, и единственным работодателем и единственным гарантом получения каждым работы. Но это не означает устранения государства от обеспечения прав граждан в сфере труда. Роль государства многогранна.

Государство запрещает принудительный труд. Таким трудом считается не только откровенно рабский труд, что в наше время встречается крайне редко, но и любые формы принуждения человека работать на недобровольно принятых условиях или под угрозой какого-либо наказания. Вместе с тем не считается принудительным трудом выполнение обязанностей, вытекающих из военной службы, в условиях чрезвычайного положения или по приговору суда. Принудительный труд запрещен Конвенцией Международной организации труда №29 (1930 г.),а также Кодексом законов о труде РФ (ст.2). 25 сентября 1992 г. в КЗоТ была включена норма о запрете принудительного труда (ст.2), а из числа мер дисциплинарного взыскания исключено такое наказание, как перевод на нижеоплачиваемую работу или смещение на низшую должность.

Государство дает право требовать наемному работнику соблюдения определенных Конституцией условий, а именно: чтобы условия труда отвечали требованиям безопасности и гигиены, а вознаграждение за труд выплачивалось без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда. Следовательно, если безопасность и гигиена не обеспечены и здоровью работника на производстве причинен вред, то работодатель несет за это материальную, а в определенных случаях и уголовную ответственность. Соответствующие нормы предусмотрены Правилами возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязанностей, утвержденными постановлением Верховного Совета Российской Федерации 24 декабря 1992 г. (с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 24 ноября 1995 г.). Действуют также Основы законодательства Российской Федерации об охране труда, принятые 6 августа 1993 г., и ряд других нормативных актов.

Конституция обязывает законодательный орган принимать законы о минимальном размере оплаты труда, а работодатель выплачивать вознаграждение за труд не ниже этого размера. Тем самым предполагается, что по договору (коллективному или индивидуальному) размер оплаты может быть больше, что и осуществляется на практике в соответствии с рыночной ценой рабочей силы или по тарифным разрядам, установленным государственными органами для учреждений и предприятий, находящихся на госбюджетном финансировании. Многочисленные статьи КЗоТ и других актов развивают и детально регламентируют указанные конституционные положения. Трудовое законодательство запрещает какое бы то ни было понижение размеров оплаты труда работников в зависимости от пола, возраста, расы, национальности, отношения к религии, принадлежности к общественным объединениям (ст.77). В регулировании трудовых отношений на основе социального партнерства на

двухсторонней основе (между работодателями и работниками) и трехсторонней основе (т.е. еще и с участием государственных органов) важную роль играет Закон о коллективных договорах и соглашениях от 11 марта 1992 г. (с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 24 ноября 1995 г.).Право на защиту от безработицы предполагает обязанность государства проводить экономическую политику, способствующую, по возможности, полной занятости, а также бесплатно помогать гражданам, не имеющим работы, в трудоустройстве. Кодекс законов о труде защищает работника от необоснованных увольнений. При отсутствии работы и возможности ее получить гражданам выплачивается пособие по безработице в размере 45-75% среднего заработка, но не ниже минимального размера оплаты труда, предоставляется возможность бесплатного обучения новой профессии или участия в оплачиваемых общественных работах, компенсируются затраты в связи с добровольным переездом в другую местность. Эти нормы предусмотрены Законом о занятости населения в Российской Федерации от 19 апреля 1991 г[201] с изменениями и дополнениями, внесенными Законом от 15 июля 1992 г. Для реализации целей Закона создана Федеральная служба занятости России, имеющая отделения во всех субъектах Федерации, городах и районах страны. Государство признает право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая право на забастовку. Забастовка не свидетельствует о желании работников разорвать трудовой договор. А потому неправомерный запрет забастовки рассматривается как форма принудительного труда. В соответствии с Конституцией РФ, а также с Международным пактом об экономических, социальных и культурных правах право на забастовку реализуется в соответствии с законом. Поэтому закон вправе запретить забастовку в ряде отраслей хозяйства (транспорт, общественное обслуживание и др.). Однако этот запрет касается не всех работников отрасли, а только тех, кто по смыслу ч.3 ст.55 может нанести вред здоровью других лиц, безопасности государства и т.д. Устанавливать запрет на этих основаниях может только суд.[202]

Действующим законом запрещены также некоторые виды забастовок. Коллективный трудовой конфликт не обязательно приводит к забастовке, прежде чем объявить ее, требуется использовать примирительные процедуры, предусмотренные Федеральным законом о порядке разрешения коллективных трудовых споров от 23 ноября 1995 г. На предприятиях существуют также комиссии по трудовым спорам, рассматривающие индивидуальные трудовые споры. Но любая система разрешения споров предусматривает возможность для недовольной стороны обратиться в суд. С трудовыми правами неразрывно связано право на отдых (ч. 5 ст. 37 Конституции). Функции государства в этой сфере заключаются в установлении посредством федерального закона продолжительности рабочего времени, выходных и праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска (ежегодный отпуск предоставляется всем работникам с сохранением места работы (должности) и средней заработной

[201] ВВС. 1991. №18. Ст. 565; №34. Ст. 1974

[202] Филющенко Л.И. Принципы договорного права: отражение в трудовом законодательстве. //Журнал российского права", 2014, N 3

платы продолжительностью не менее 24 рабочих дней).[203] Действующий КЗоТ устанавливает максимальную продолжительность рабочего времени 40 часов в неделю. Для отдельных категорий работников с учетом условий и характера труда, возраста, состояния здоровья и иных факторов устанавливается сокращенная продолжительность рабочего времени без уменьшения заработной платы. Законом установлены все предусмотренные Конституцией виды отдыха, а коллективные договоры и соглашения часто вводят и более высокие стандарты. Социальное развитие общества в значительной степени зависит от статуса его первичной ячейки - семьи, ***защищенности материнства и детства.*** *И*з общего конституционного положения вытекают семейные права граждан, и прежде всего - определенные права матери и ребенка.

[203] Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. М., 2001. С. 19, 78, 147 - 153; Щетинкина М.Ю. Реализация и ограничение действия принципа свободы договора: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2009.
Бугров Л.Ю. Проблемы свободы труда в трудовом праве России. Пермь, 1992; Дмитриева И.К. Основные принципы трудового права: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2004; Новикова О.И. Запрещение принудительного труда как принцип трудового права: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2010.