

Примечания

¹ *Основи демократії*. – К., 2002. – С. 572-574.

² *Субтельный, О.* Украина. История / О.Субтельный. – К., 1994. – С. 31.

³ *Музиченько, П.* Історія держави і права України / П.Музиченько. – К., 2001. – С. 53-54.

⁴ *Драгоманов, М.* Пропащий час. Українці під Московським царством (1654-1876) // Драгоманов, М. Вибране / М.Драгоманов. – К., 1991.

⁵ *Дзюба, Т.* Україна перед сфінксом майбутнього / Т.Дзюба // Сучасність. – 2001. – С. 81.

Надійшла до редколегії 07.09.2007

В.М.Калашников

**ПРАВА ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА В ФРГ
И УКРАИНЕ: СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ**

У статті зроблений порівняльний аналіз правової системи ФРН та України щодо питання реалізації прав людини.

Становление демократического и правового государства в Украине предполагает решение целого ряда вопросов, в том числе и правового регулирования основных и неотчуждаемых прав и свобод ее граждан. Проблема эта разрешается с учетом мирового опыта конституционного развития. Конституции ведущих государств мира провозглашают права и свободы самого различного характера и содержания, поэтому немаловажное значение имеет их классификация и систематизация. Ныне такого единства у ученых нет. Так, американцы делят права и свободы на «существенные» и «менее существенные». В первую категорию включаются право на свободу и равенство, свобода передвижения, свобода выражения мнений, свобода совести, гражданство и право голоса, право на справедливое правосудие. Остальные права они относят к «менее существенным».

Немец Т.Маунц предлагает делить права и свободы на основные права гражданина и основные права человека. Отличие второй группы от первой состоит в том, что включаемые в нее права носят не позитивный, а естественный характер, поэтому они рассматриваются

как некое надгосударственное установление, дарованное человеку свыше, помимо государства и права. Аргументируя «идейную установку» на такое деление основных прав, Маунц пишет: «Основные права не создаются государством, не нуждаемся в его признании, не могут быть ограничены или вовсе ликвидированы им. Они присущи индивидууму как таковому. Они охраняют свободу не только от незаконного, но и от законного государственного принуждения»¹. Основные права и свободы можно подразделить на три группы в зависимости от характера отношений между индивидуумом и государством, а также между индивидуумами. Во-первых, личность в гражданском обществе наделяется социально-экономическими правами и свободами; во-вторых, личность как член политической общности пользуется разными политическими правами и свободами. Наконец, как физическое лицо она наделяется личными правами и свободами. Такое деление спорно, однако оно облегчает анализ конкретных прав человека.

Вслед за Маунцем такой же подход к делению прав человека продемонстрировали его соотечественники, авторы коллективного труда «Государственное право Германии», а также К.Хессе и авторы справочного издания «Германия. Факты»².

Из всех прав и свобод социально-экономические, пожалуй, важны для любых индивидуумов, поскольку они определяют правовое положение личности в гражданском обществе. Строительство демократического и правого украинского государства наряду с аналогичным процессом в ФРГ, «поглотившей» в 1990 г. ГДР, сопровождается распространением в бывших социалистических государствах идеи господства права на владение и распоряжение частной собственностью. Бывшим «строителям социализма» настоятельно рекомендуется не забывать, что указанное право обеспечено всеми средствами юридической защиты от посягательств отдельных лиц и органов государства, что священность и неприкосновенность собственности поддержана запретом на конфискации и реквизиции помимо установленных законом случаев – по приговору суда или в военных целях.

В свое время возникновение мировой системы социализма заставило буржуазного законодателя провозгласить право на труд, которое в современных конституциях «цивилизованных держав» выступает как весьма неопределенная цель, к которой стремится государство. На этом фоне наш основной закон, признающий указанное право основополагающим, выглядит как реликт «социализма». Некоторые конституции провозглашают право на равную плату за равный

труд и право на отдых, которые рассматриваются как органическое продолжение права на труд, страхование по безработице, обеспечение престарелых и инвалидов пенсиями, охрану женского и детского труда и право на забастовку, провозглашенное конституционным правом всех демократических стран. Однако зарубежное законодательство содержит различные способы и методы ограничения последнего права.

Политические права и свободы определяют правовое положение гражданина в системе общественных отношений, возникающих в процессе осуществления государственной власти. Поэтому конституции ведущих стран мира признают за всеми гражданами равный политический статус, что нашло свое выражение в принципе «равенство всех перед законом».

Важнейшим политическим правом является избирательная правосубъектность гражданина, состоящая из активного и пассивного избирательного права. Поэтому граждане участвуют в формировании представительных учреждений и проводят туда своих представителей.

Особое значение имеют права, обеспечивающие свободу выражения мнений, – свобода слова, печати, право на получение информации и свобода распространения информации. При этом предполагается, что каждый человек вправе высказывать любые мнения и суждения по любому вопросу, а потому демократия рождает «свободный рынок идей». Вот почему К.Маркс писал, что любое вмешательство государства в сферу духовной деятельности человека есть произвол и беззаконие: «Законы, которые делают главным критерием не действия как таковые, а образ мыслей действующего лица, – это не что иное, как позитивные санкции беззакония»³. Общим правилом, однако, является то, что свобода выражения мнений отнюдь не рассматривается как абсолютное право.

В число духовных свобод, закрепленных конституциями, входит свобода совести, возникшая как веротерпимость, которую признает государство. Свобода совести предполагает отделение церкви от государства и школы от церкви.

Одной из важных свобод является свобода союзов и ассоциаций, которая означает предоставление гражданам права на создание политических партий и иных общественных организаций. К числу иных прав и свобод политического характера относятся свобода шествий и свобода собраний.

Личные права и свободы предоставляются человеку как физическому лицу вне зависимости от того, является он гражданином данной страны или нет. Эта категория прав и свобод зачастую рассматривается как естественная, дарованная человеку не государством, а природой или Богом. Такие права и свободы носят позитивный характер, так как они имеют юридическую силу только тогда, когда порядок их применения устанавливается законом. Их можно условно подразделить на две основные части: права и свободы, защищающие человека от произвола со стороны других лиц, и права и свободы, защищающие человека от произвола со стороны государства.

Первая группа личных прав и свобод немногочисленна. К их числу относится право на жизнь и неприкосновенность личности, тайна переписки и свобода передвижения, выбор места жительства и право на сопротивление насилию, свобода от произвольного ареста и необоснованной уголовной репрессии, запрещение пыток и необычных наказаний. Особое место занимает право на свободу, которое обычно истолковывается как запрещение рабства и иных форм подневольного состояния.

Указанные подходы к воплощению в жизнь неотъемлемых прав и свобод человека и гражданина нашли отражение в Основном законе (конституции) ФРГ⁴. Там указано, что основные права – это неотъемлемые и неотчуждаемые права и свободы человека и гражданина. Учитывая особое значение основных прав, создатели Основного закона выделили их как систему ценностей уже в первом разделе конституции. При этом помимо основных прав немецкая конституция в разделе I гарантирует и другие права, которые по своим особенностям не отличаются от указанных прав (ч. 1 ст. 33, ч. 2 ст. 38, ч. 1 ст. 101, ст. 103, 104).

Основной закон исходит из естественной принадлежности человеку таких прав, которые не создаются конституцией, а признаются ею, а потому основные права являются непосредственно действующими. К тому же все ветви власти связаны основными правами (ч. 3 ст. 1), которые обеспечены и на земельном уровне, так как положения конституций земель остаются в силе, если гарантируют основные права в соответствии со ст. 1-18 Основного закона (ст. 142). В системе основных прав защита человеческого достоинства и право каждого на свободу занимают центральное место (ст. 1 и 2). Однако правами и свободами в равной степени обладают все, поэтому их использование ограничивается там, где начинается сфера прав других лиц. Действующий в ФРГ правопорядок обеспечивает в спорных случаях судеб-

ное разрешение такого рода конфликтов. Общее провозглашение права каждого на свободу дополняется целым каталогом специальных прав (на жизнь, здоровье, свободу вероисповедания, свободу мнения, свободу объединения и т. д.).

Права, обеспечивающие свободы, дополняются правами, которые создают равенство. Наряду с общей формулировкой принципов равенства (ч. 1 ст. 3) имеются специальные положения о равенстве прав: равноправие мужчины и женщины (ч. 2 ст. 3), запрет предпочтения по признакам пола, происхождения, расы, языка, отечества, места рождения, вероисповедания, религиозных и политических взглядов, недопустимость ущемления из-за физических и умственных недостатков (ч. 3 ст. 3). Закон закрепил равенство статуса граждан (ст. 33) и равенство в избирательных правах (ст. 38). Свобода и равенство обеспечиваются согласно ч. 4 ст. 19 судебной защитой, которая гарантирует незыблемость основных прав.

Германское государственное право содержит предписания, направленные на защиту общества от антидемократического развития. К ним относятся закрепленная в ч. 3 ст. 79 недопустимость изменения важнейших принципов конституции, а также закрепление ограничений в осуществлении прав и свобод. Тот, кто злоупотребляет свободой мнений, свободой преподавания, свободой собраний, объединений, тайной переписки, использованием собственности для борьбы против основ свободного демократического строя, утрачивает указанные права, однако только в соответствии с решением Федерального конституционного суда. Специальное регулирование содержится в ст. 17а, согласно которой для лиц, состоящих на службе в вооруженных силах или на альтернативной службе, на время службы ограничивается основное право выражать и распространять свое мнение устно, письменно и посредством изображений, основное право собраний, а также право петиции в той мере, в какой оно предоставляет возможность обращаться с коллективными просьбами либо жалобами. Позиция же законодателя по вопросу ограничения основных прав такова: если они гарантированы конституцией, то ограничить их можно настолько, насколько это закреплено и предусмотрено нормами конституции.

Прежде всего, конституция гарантирует каждому свободное развитие личности, если она не нарушает прав других лиц и не идет против конституционного порядка и нравственного закона. В Основном законе закрепляются элементарные условия существования, отвечающие природе человека: право на жизнь и физическую неприкос-

новенность, а также свобода личности (ст. 2). Подчеркнуто, что вмешательство в эти права допустимо только на основании закона. В тесной связи с гарантией свободы личности находится гарантия свободы передвижения (ч. 1 ст. 11). Она включает в себя права свободно определения места пребывания и места жительства, которые могут быть ограничены законом в определенных, строго указанных случаях (ч. 2 ст. 11). Конституция закрепляет неприкосновенность жилища (ст. 13) и гарантии тайны переписки, почтовой, телефонной и телеграфной связи (ст. 10), рассматривая их важнейшим условием неприкосновенности личной жизни. Эти права могут быть ограничены на основании оговорок, содержащихся ч. 2. и 3 ст. 13, а также ч. 2 ст. 10.

Основными в группе прав и свобод, обеспечивающих свободу личности, являются свобода вероисповедания, провозглашения общественных и религиозных взглядов и свобода совести (ст. 4). Эти свободы включают в себя требование защиты от любого, прямого или косвенного, принуждения в вопросах веры или мировоззрения. Провозглашая свободу совести, конституция предоставляет право отказа от военной службы, если она противоречит убеждениям (п. А ст. 4).

К числу важнейших политических прав относится свобода мнений, которая подразумевает право каждого свободно выражать и распространять свое мнение устно, письменно и посредством изображения, а также получать информацию из общедоступных источников. Гарантируется свобода печати и свобода передачи информации посредством радио и кино. Гарантии указанных свобод усиливаются запрещением цензуры. Ограничения этих прав устанавливаются законодательством об охране прав молодежи и правом, гарантирующим охрану личной чести (ч. 2 ст. 5).

В тесной связи со свободой выражений мнений находится предоставленное немцам право мирно собираться без предварительного заявления или разрешения (ч. 1 ст. 8). Собрания позволяют свободно выражать общее мнение для совместных действий. Они являются действенным политическим методом борьбы, наиболее приспособленным для выдвижения политических требований. Для собраний под открытым небом это право может быть ограничено на основании закона (ч. 2 ст. 8).

Согласно ч. 1 ст. 9 «все немцы имеют право создавать союзы и общества». Это основное право служит охране политической свободы, так как представляет собой существенную предпосылку формирования общественного мнения, обеспечивает равные возможности для

меньшинства и свободное политическое развитие. В понятие «объединения» согласно ст. 9 не включаются политические партии, политические и религиозные общества. Конституционное регулирование статуса партий содержится в ст. 21 Основного закона. Запрещаются объединения, цели либо деятельность которых противоречит уголовным законам или направлены против конституционного строя либо против идеи взаимопонимания народов (ч. 2 ст. 9). Как частный случай свободы объединений конституция (ч. 3 ст. 9) предоставляет право создавать объединения в целях улучшения условий труда. Это право гарантируется каждому немцу. Основной закон объявляет соглашения, которые ограничивают или затрудняют реализацию этого права, недействительными, а направленные на это меры – незаконными.

Закрепленное в конституции (ст. 17) право петиции предоставляет возможность обращаться письменно как отдельно, так и совместно с другими лицами в компетентные учреждения или к народному представительству с просьбами и жалобами. В Основном законе отсутствует статья, прямо закрепляющая право каждого гражданина на участие в делах общества и государства, однако есть нормы, закрепляющие институты прямой (ст. 29) и представительной демократии (ст. 20, 28). Конституция устанавливает, что выборы являются всеобщими, прямыми, равными, тайными и свободными (ч. 1 ст. 38).

Среди социально-экономических и социально-культурных прав Основной закон называет право выбора профессии, места работы, места получения образования (ч. 1 ст. 12). Принудительный труд допускается только при лишении свободы по приговору суда. Конституция гарантирует права собственности и наследования (ст. 14), однако допускает возможность отчуждения и обобществления собственности на возмездной основе (ч. 3 ст. 14 и ст. 15). В соответствии с принципом социальной государственности подчеркивается, что собственность должна служить общему благу.

Гарантией духовной свободы является освобождение ее от опеки со стороны государства. Искусство и наука, исследования и преподавание свободны (ч. 3 ст. 5), хотя их реализация не освобождает от обязанности сохранять верность конституции. К тому же школьное дело находится под контролем государства. Преподавание религии обязательно, однако лица, ответственные за воспитание, имеют право решать, будет ли ребенок участвовать в религиозных занятиях. Гарантируется право создания частных школ. В соответствии с немецкими традициями особое внимание конституция уделяет браку и

семье. Уход за детьми и их воспитание является естественным правом родителей и их обязанностью.

В Конституции Украины гражданские (личные) права и свободы человека закреплены в Разделе 2. Там перечислены такие правовые категории: право на гражданство; право на жизнь; право на уважение достоинства; право на свободу и личную неприкосновенность; право неприкосновенности жилища; тайна переписки, телефонных разговоров, телеграфной и другой корреспонденции; неприкосновенность частной жизни (личной и семейной); свобода передвижения; свобода мысли и слова; свобода мировоззрения и вероисповедания (свобода совести); право на достойный жизненный уровень; право на безопасную для жизни среду; право на свободу создания семьи; равенство детей в своих правах; право на судебную защиту своих прав и свобод; право на возмещение убытков; право знать свои права и обязанности; право не отвечать за действия, которые во время их совершения не были признаны законом как правонарушения; право на правовую помощь; право невыполнения незаконных распоряжений и приказов; право индивидуального характера ответственности; принцип презумпции невиновности; право подсудимого на защиту.

К гражданским (личным) правам обычно относят возможности человека, необходимые для его физической и морально-психологической индивидуальности. В соответствии с этим гражданские права делят на физические (право на жизнь, личную неприкосновенность, свободу передвижения, выбор места жительства, безопасную окружающую среду, жилище и т.д.) и духовные (на имя, честь и достоинство, на справедливый, независимый и публичный суд (ст. 27, 28, 29 и др. Конституции Украины)).

Довольно многочисленные права и свободы, гарантированные нашей Конституцией, можно подразделить и на такие две группы: права и свободы, защищающие человека от произвола со стороны других лиц (право на жизнь, неприкосновенность личности, право на сопротивление насилию, право на свободу (которое обычно истолковывается как запрещение рабства) и права и свободы, защищающие человека от произвола со стороны государства (неприкосновенность жилища, тайна переписки, свобода передвижения и выбора места жительства и т.д.).

Политические права определяют правовое положение человека в системе общественных отношений, возникающих в процессе осуществления государственной власти. Это обеспеченные законом и публичной властью возможности (свободы) гражданина активно участ-

воват в управлении государством и общественной жизни, влиять на деятельность разных государственных органов, а также общественных организаций политической направленности. Конституция Украины признает за всеми гражданами равный политический статус, что нашло свое выражение в принципе «равенство всех перед законом» (ст. 24). Особенности этих прав таковы:

1) они связаны (в отличие от других групп прав и свобод) с принадлежностью человека к гражданству Украины;

2) имеют негативный характер, поскольку государство не обязано совершать какие-либо действия для их обеспечения, а должно воздержаться от посягательства на права и свободы этой группы;

3) могут быть реализованы как индивидуально, так и через объединение с другими гражданами (исключение составляет право избирать и быть избранным – только индивидуальное).

В Конституции Украины политические права и свободы закреплены в Разделе 2, в статьях: 36-40. К ним относятся право на объединение, включая право создавать профсоюзы для защиты своих интересов; свобода собраний (митингов, походов, демонстраций); права гражданина, связанные с участием управления страной; право участия во всеукраинском и местном референдумах; право на равный доступ к государственной службе и службе в органах местного самоуправления; право избирать и быть избранными; право граждан обращаться лично или посредством индивидуальных и коллективных петиций в органы государства и местного самоуправления.

Экономические права касаются поддержания и нормативного закрепления экономических условий жизни индивида, определяют положение человека в сфере труда, занятости, благосостояния с целью создания условий, при которых люди могут быть свободны от страха и нужды. Их объем и степень реализации зависят от состояния экономики и ресурсов в государстве, и поэтому гарантии таких прав по сравнению с гражданскими и политическими правами менее развиты. Особенности экономических прав в том, что они распространены на определенную (экономическую) сферу жизни человека и не связаны с гражданством Украины. Позитивный характер этих прав состоит в обязанности государства осуществлять прогрессивные экономические реформы, обеспечивать полное участие своего народа в процессе и выгодах экономического развития, использовать свои ресурсы для предоставления всем равных возможностей пользования данными правами. Это в особенности обнаруживается в вопросе о собственности в таких статьях: право собственности (ст. 41); право на

предпринимательство (ст. 42); право на труд (ст. 43); право на забастовку для трудящихся (ст. 44); право организовываться в профессиональные союзы для защиты социально-экономических прав (ст. 36); право на отдых для трудящихся (ст. 45).

Социальные права – это возможности участвовать в распределении материальных и общественных благ, гарантирующие безопасность для жизни и здоровья, обеспечивающие достойный уровень жизни и социальную защищенность. Вопрос о гарантировании государством социальных прав граждан тесно связан с концепцией социального государства, которое ответственно за обеспечение прожиточного минимума, реализуемого в законодательстве о бедных и помощи нуждающимся гражданам. Украина, подобно ФРГ, провозглашена социальным государством (ст. 1 Конституции), то есть таким, которое стремится обеспечить путем активных действий реализацию социальных прав граждан, закрепленных в международных стандартах и Конституции, и их социальное равенство (насколько это возможно в силу имеющихся ресурсов и уровня развития экономики).

Особенности социально-экономических прав в том, что они не связаны с гражданством Украины (кроме права на социальную защиту, которая гарантируется только гражданам: ст. 456). Позитивный характер защиты экономических прав состоит в том, чтобы осуществить прогрессивные экономические реформы, обеспечить полное участие народа в процессе экономического развития, использовать свои ресурсы для предоставления всем равных возможностей пользования данными правами. Эти права, однако, зависят от состояния экономики и ресурсов. Статья 2 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах специально говорит о том, что эти права должны обеспечиваться постепенно и в «максимальных пределах имеющихся ресурсов». Виды социальных прав таковы: право на социальную защиту (ст. 46); право на жилье (ст. 47); право на достаточный жизненный уровень (ст. 48); право на охрану здоровья, медицинскую помощь и медицинское страхование (ст. 49); свобода брака и равенство прав и обязанностей в браке и семье (ст. 51); право равенства детей в своих правах (ст. 52). Культурные права гарантируют свободный путь к духовным ценностям и предусматривают возможность удовлетворения культурных потребностей и их развития.

Составляющей правового статуса личности являются обязанности, которые закреплены в Конституции Украины в гораздо большем объеме, чем в Основном законе ФРГ, что является наследием эпохи

социализма. Конституция Украины, регламентируя обязанности человека и гражданина, исходит из того, что каждая личность имеет обязанности перед обществом, а это, в свою очередь, обеспечивает свободное и всестороннее развитие личности, государства и общества в целом, что соответствует ст. 29 Всеобщей декларации прав человека. Обязанности – требования, которые предъявляются к гражданину действовать определенным конституционной нормой образом (или воздержаться от определенных действий) для обеспечения интересов общества, государства, других людей. Полный перечень этих обязанностей содержится в ст. 65-68 Конституции Украины.

Примечания

- ¹ Маунц, К. Государственное право Германии / К.Маунц. – М., 1959. – С. 150.
- ² Государственное право Германии: в 2 т. / Й.Изензее, П.Кирххоф. – М., 1994; Хессе, К. Основы конституционного права ФРГ / К.Хессе. – М., 1999; Германия. Факты. – Берлин, 2003.
- ³ Маркс, К., Энгельс, Ф. Соч. – Т. 1. – С. 14.
- ⁴ Основной закон ФРГ // Современные зарубежные Конституции. – М., 1996.

Надійшла до редколегії 29.08.2007