

КОНСТИТУЦИОННОЕ И МУНИЦИПАЛЬНОЕ ПРАВО



Александр Васильевич Скрипнюк,
*д-р юрид. наук, профессор,
академик НАПрН Украины,
г. Киев*

УДК 340:341.177

ПРАВА И СВОБОДЫ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА: МЕЖДУНАРОДНЫЕ СТАНДАРТЫ, НАЦИОНАЛЬНАЯ ПРАКТИКА И ПРОБЛЕМЫ ИХ КОНСТИТУЦИОННОЙ МОДЕРНИЗАЦИИ В УКРАИНЕ

В статье анализируются некоторые проблемы, возникающие в связи с имплементацией европейских стандартов прав человека в украинское законодательство. Рассматриваются возможные пути повышения эффективности прецедентной практики Европейского суда по правам человека. Всесторонне обосновывается мысль, что в новой Конституции Украины формулировки конкретных прав должны быть изложены таким же образом, как это имеет место в Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г.

Ключевые слова: права человека, Страсбургский суд, имплементация международных стандартов, классификация конституционных прав, Конституция Украины 1996 г.

С развитием Украины как демократического, правового, социального государства возрастает потребность в совершенствовании национальных и международных юридических механизмов утверждения и обеспечения конституционных прав и свобод человека. Закономерно, что именно эти права и свободы, их гарантии определяют гуманистическое измерение Украинского государства и его гражданского общества, их потенциальные и реальные перспективы дальнейшего развития на пути к утверждению демократии и верховенства права.

Украина всегда была верна своим международным обязательствам в области прав человека. Сейчас Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г. (далее – ЕВРОКОНВЕНЦИЯ), старейший среди региональных договоров о правах человека и один из самых авторитетных международно-правовых документов в этой области, другие международные пакты о правах служат надежным ориентиром для европейского гуманитарного развития Украины.

Общеизвестно, что права и свободы, содержащиеся в этом международном документе, – это минимальные европейские стандарты в сфере прав человека, которые должны находиться в основе деятельности государств-участников ЕВРОКОНВЕНЦИИ. Украина, как и другие государства-члены Совета Европы, обязана применять эти стандарты в своем законодательстве и в правоприменительной практике, однако за ней остается свобода выбора средств их применения.

Говоря о значении ЕВРОКОНВЕНЦИИ, следует отметить, что именно она заложила конституционные основы становления в Украине качественно новой системы утверждения и защиты прав и свобод человека, положительно повлияла на демократизацию деятельности украинских судебных и правоохранительных органов, всей системы органов государственной власти и органов местного самоуправления, их должностных лиц и служащих. С принятием в 1996 г. Верховной Радой Украины Конституции основные положения рассматриваемого международно-правового акта были воспроизведены в разделе II «Права, свободы и обязанности человека и гражданина».

В частности, в Конституции Украины закреплены: право на жизнь (ст. 27); право на уважение достоинства (ст. 28); право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 29); неприкосновенность жилища (ст. 30); тайна переписки, телефонных разговоров, телеграфной и иной корреспонденции (ст. 31); невмешательство в личную и семейную жизнь (ст. 32); свобода передвижения, свободный выбор места жительства для тех, кто на законных основаниях находится на территории Украины, право свободно покидать территорию Украины, за исключением ограничений, которые устанавливаются законом (ст. 33); право на свободу мировоззрения и вероисповедания (ст. 35); право на свободу объединения в политические партии и общественные организации (ст. 36).

К тому же Основной Закон государства утвердил европейские принципы национальной и международной судебной защиты прав и свобод человека. Так, в соответствии со ст. 55 Конституции права и свободы человека и гражданина защищаются судом; каждый имеет право после использования всех национальных средств правовой защиты обращаться за защитой своих прав и свобод в соответствующие международные судебные учреждения или в соответствующие органы международных организаций, членом или участником которых является Украина.

Вполне очевидно, что повышение эффективности норм, содержащихся в исследуемом международном документе, может быть достигнуто путем их имплементации в национальное право государств-участников настоящей Кон-

венции с последующим приданием им приоритетной силы на одном уровне с нормами конституции, а также в случае, если будет предусмотрено правило о прямом применении положений Евроконвенции в национальной правовой системе. Другой путь предполагает создание на национальном уровне каждым государством-участником этой конвенции внутреннего механизма контроля за соблюдением ее положений, в том числе относительно соблюдения ее формальных требований, а также закрепление возможностей последующего обращения в Европейский суд по правам человека, если та или иная сложная проблема не разрешена на национальном уровне. В Украине последняя позиция частично воплощена в Законе «Об исполнении решений и применении практики Европейского суда по правам человека», принятом 23 февраля 2006 г.

Вместе с тем все названные нормативно-правовые и институциональные механизмы утверждения и обеспечения прав и свобод человека на национальном и международном уровнях не могут считаться универсальными. Эффективность реализации конституционных прав и свобод человека зависит также от многих иных факторов: правотворческой, правоприменительной и правозащитной деятельности субъектов конституционного права, уровня их правосознания, развития соответствующих направлений конституционно-правовой науки и образования и т. д. В связи с этим следует более подробно исследовать вопросы определения конституционных прав и свобод человека и гражданина, их классификации и общей юридической характеристики основных видов этих прав.

Как известно, определяющим составным элементом конституционно-правового статуса личности является институт прав и свобод человека и гражданина в Украине. Его надо рассматривать в органической связи с институтом гражданства, поскольку указанные права и свободы определяют сущность и содержание правовых связей человека и государства. Хотя нельзя согласиться с утверждением некоторых ученых, что права и свободы личности обусловлены ее гражданством. Ведь иностранцы, лица без гражданства и беженцы, законно находящиеся на территории Украины, имеют фактически те же права и обязанности, что и ее граждане, за исключением отдельных политических прав, принадлежащих исключительно гражданам Украины. К ним относятся право избирать и быть избранным, право на участие во всеукраинском и местных референдумах и некоторые другие.

Конституционные права и свободы человека (которые еще называют «основными» или «фундаментальными»), как декларирует ч. 2 ст. 3 Конституции, «определяют содержание и направленность деятельности государства». Они представляют собой не только важный элемент конституционно-правового статуса человека и гражданина, самостоятельный институт конституционного права, определяющий социальную направленность Украинского государства, но и основную сентенцию национального конституционализма. В этом смысле можно согласиться с российским ученым Н. В. Витруком, что в онтологическом смысле прав личности не существует вне форм обществен-

ного сознания, т. е. вне существования идей и представлений о правах индивида [1, с. 226]. При этом сам концепт этих прав сформирован мыслителями Возрождения и Реформации задолго до своего нормирования в первых конституциях и конституционных актах.

Идеи неотчуждаемости прав человека, которыми он наделен от рождения, наряду с идеями равенства людей стали тем вкладом сторонников идей и идеалов естественного права, которыми они обогатили лозунги буржуазно-демократических революций и войн за независимость в Европе и Северной Америке. Не удивительно, что первыми в мире конституционными по своей сути и содержанию актами стали декларации прав человека, которые и до сих пор сохраняют свою силу во Франции, США и иных странах мира (американский Билль о правах 1789 г., французская Декларация прав и свобод человека и гражданина 1789 г. и др.). Именно они были положены в основу первых общеизвестных конституций и конституционных актов, а Всеобщая декларация прав человека (1948 г.) сегодня признана фактически всеми государствами мира.

Конституционные права и свободы сформировались исторически, из года в год их юридический каталог неизменно расширялся. Первые конституционно закрепленные права и свободы человека и гражданина, как правило, определяли гражданские, политические и экономические права. Конституциями того времени ограничивалось вмешательство государства в сферу естественных прав человека, а также гарантировалась определенная экономическая свобода людей. Это способствовало зарождению их политических прав как продукта привлечения граждан к публичной деятельности. После Второй мировой войны в конституциях были закреплены социальные и культурные права, а в новейших конституциях, к которым относится и Конституция Украины 1996 г., наряду с расширением системы гражданских, политических, экономических и культурных (духовных) прав и свобод введены дополнения касательно новых видов прав и свобод – информационных и экологических. Со временем все более набирает силу и утверждается мысль о принадлежности каждому человеку права на мир, т. е. права жить в мире без войн. К тому же в условиях глобализации закреплению новых прав человека в национальных конституциях предшествует их международно-правовое признание.

Историзм генезиса прав человека дает основания различать ученым несколько так называемых «поколений» развития и совершенствования этих прав [См.: 4, с. 136, 137; 3, с. 214], но XXI в. ознаменован не столько появлением новых прав, столько стремлением добиться реального содержательного наполнения уже закрепленных в конституциях и конституционных актах прав и свобод человека. В этом смысле заслуживают внимания призывы украинских политиков, государственных деятелей, ученых и представителей экспертной среды переосмыслить закрепленные ныне в Конституции Украины права и свободы человека и привести их в соответствие с современными политико-правовыми реалиями.

Развитие прав и свобод человека, их нормирование в национальных и международных актах предусматривают необходимость их соответствующего теоретико-методологического обеспечения, что способствует проведению многочисленных исследований этих прав и свобод и их отдельных видов.

Определенные дискуссии среди ученых продолжают по поводу разграничения категорий «право» и «свобода», исторически сформировавшихся под влиянием генезиса правовых систем мира. По нашему мнению, эти понятия являются данью развития концепций естественного права («свободы человека») и позитивизма («права человека»), инсталлированными в гуманитарное право. Вместе с тем в конституционном праве Украины и большинства европейских стран соответствующие понятия употребляются как взаимодополняющие – «конституционные права и свободы человека».

По своему содержанию права и свободы человека представляют собой право на владение, пользование и распоряжение политическими, экономическими, социальными и культурными (духовными) ценностями, являющиеся по форме видом, способом поведения или деятельности личности или коллектива лиц в обществе с целью удовлетворения своих политических, экономических, социальных и культурных (духовных) потребностей и интересов.

Итак, конституционные права и свободы человека – это элемент конституционно-правового статуса личности, содержание которого определяют закрепленные и гарантированные Основным Законом страны границы легитимной деятельности или поведения личности или коллектива лиц по удовлетворению собственных политических, социально-экономических, культурных и других социальных потребностей.

Конституционные права и свободы человека имеют системный характер. При этом они различаются по многим существенным признакам, позволяющим их классифицировать по определенным критериям, а именно они делятся в зависимости: а) от субъекта – на права и свободы человека, права и свободы гражданина, причем последние являются более распространенными; б) от вида субъекта – на индивидуальные и коллективные; в) от генезиса – на естественные и производные; г) от характера образования – на основные (конституционные) и дополнительные (конкретизирующие); д) от очередности включения в конституции – на права первого, второго и третьего поколения; е) от степени их абсолютизации – на подлежащие ограничению и неограниченные; э) от содержания – на гражданские (личные), политические, экономические, социальные и культурные.

Сейчас ученые предлагают и иные критерии соответствующей классификации. Различают их: (1) по предмету (политические, экономические, социальные, культурные (духовные), информационные и экологические права и свободы человека); (2) по субъектам (индивидуальные и коллективные права, права и свободы граждан Украины, права и свободы иностранцев и лиц без гражданства); (3) по происхождению (естественные и позитивные (производные)); (4) по возрастной принадлежности (права ребенка, права молодежи,

права пожилых людей); (5) по половой принадлежности (права женщин). В своей совокупности все они образуют систему основных прав и свобод человека и гражданина, главными элементами которой традиционно считают гражданские, политические, экономические, социальные и культурные права и свободы [2, с. 179].

В то же время большинство правоведов и правозащитников отмечают, что практическую значимость имеет в первую очередь классификация прав и свобод человека по их содержанию. Речь идет о выделении гражданских, политических, экономических, социальных, культурных и иных прав и свобод.

Первичными правами, идентифицированными человеком по отношению к себе и своему бытию, стали естественные права, принадлежащие ему от самого его рождения. В цивилизационно-правовой истории человечества такие права называли «божественными», «предоставленными Богом». Наконец, именно эти права и стали главной сентенцией классического европейского конституционализма и были закреплены в первых конституциях и конституционных актах конца XVIII – XIX вв. Нормирование личных прав и свобод ознаменовало собой упрочение прав человека «первого поколения», или «первой волны». Теперь личные права являются стержневыми для системы конституционных прав и свобод человека в любой стране мира, включая Украину.

Характерными признаками личных, или гражданских, прав и свобод человека стало то, что они: (а) признаются, а не устанавливаются государством; (б) принадлежат всем лицам, законно находящимся на территории государства, а не только ее гражданам; (в) неотчуждаемы, а их ограничение не допускается или осуществляется частично и при исключительных обстоятельствах; (г) обеспечены всей полнотой системы гарантий прав и свобод человека и т.д.

Неотъемлемым для человека является его право на жизнь, возникающее с момента его рождения (ст. 27 Конституции), независимо от принадлежности лица к гражданству Украины и даже от легальности его пребывания на ее территории. Указанное не может быть отменено или ограничено кем-либо и по каким-либо мотивам. По требованию Совета Европы Украина отказалась от смертной казни как высшей меры наказания. Жизнь человека признается наивысшей ценностью, и государство берет на себя обязанность защищать это право. Кроме того, каждый имеет право защищать свою жизнь и здоровье, а также жизнь и здоровье других людей от противоправных посягательств. В связи с этим уголовное законодательство Украины закрепляет институты крайней необходимости и необходимой обороны.

Важнейшим личным правом является право каждого человека на уважение его достоинства (ст. 28 Конституции), являющегося его неотъемлемым внутренним отношением к себе как к уникальной, целостной личности, полноценному члену общества. Никто не может быть подвергнут пыткам, жестокому, бесчеловечному или унижающему его достоинство обращению или наказанию. Состояние развития демократии в Украине позволяет утверждать, что в государстве существует надлежащая гарантированность права человека на уваже-

ние его достоинства. В судах общей юрисдикции Украины наработан опыт рассмотрения исков о защите чести и достоинства личности, что свидетельствует о практической готовности общества и государства обеспечивать реализацию соответствующего личного права на национальном уровне.

Основной Закон в ст. 29 также гарантирует, что никто без добровольного согласия не может брать участия медицинских, научных и иных опытах. Участие в последних может основываться исключительно на добровольной основе и при условии научного характера проведения таких исследований. Указанное конституционное положение делает невозможным испытание на людях медицинских препаратов, включая вакцины от эпидемий, находящиеся на стадии апробации и не зарегистрированные в установленном законодательством порядке.

Следующим личным конституционным правом является право каждого на свободу и личную неприкосновенность (ст. 29 Конституции). Оно предусматривает, что никто не может быть арестован или содержаться под следствием, иначе как по мотивированному решению суда и только на основаниях и в порядке, установленных законами. Иными словами, каждый человек с момента задержания или ареста имеет право на правовую защиту и на обжалование в суде этих действий, о которых должны быть немедленно уведомлены родственники задержанного или арестованного.

Еще одним фундаментальным личным правом, закрепленным в ст. 30 Конституции, является право на неприкосновенность жилища. Его содержание предусматривает, что каждый имеет неоспоримое право на гарантированную государством охрану его жилища от незаконного проникновения и иных посягательств со стороны любых субъектов конституционно-правовых отношений. Этой же статьей защищается право владельцев, законных арендаторов или нанимателей жилья или иного владения от проникновения в них, проведение в них осмотра или обыска, иначе как по мотивированному решению суда.

В неотложных случаях, связанных со спасением жизни людей и имущества либо с непосредственным преследованием лиц, подозреваемых в совершении преступления, возможен иной установленный законом порядок проникновения в жилище или в иное владение лица и проведение в них осмотра и обыска. Такой порядок устанавливается Законом Украины «Об оперативно-розыскной деятельности» от 18 февраля 1992 г. с последними изменениями и дополнениями от 16 октября 2012 г. и иными законами Украины в сфере правоохранительной деятельности.

Близким и взаимодополняющим право на неприкосновенность жилища является право на тайну переписки, телефонных разговоров, телеграфной и другой корреспонденции (ст. 31 Конституции). Соответствующее личное право гарантируется нормами административного и уголовного права, устанавливающими юридическую ответственность за его нарушение. Исключения могут иметь место только на основании решения суда в установленном

законом порядке, с целью предотвращения преступления или выяснения истины во время расследования уголовного дела, если иным способом получить информацию невозможно. Такие случаи регулируются положениями Законов Украины «Об оперативно-розыскной деятельности», «О Службе безопасности Украины», «О контрразведывательной деятельности» и другими нормативно-правовыми актами.

Еще одним видом личных прав человека являются его права в сфере семейной и личной жизни, в значительной степени зависящие от морально-этических норм, господствующих в обществе. Так, ст. 32 Основного Закона гласит, что никто не может подвергаться вмешательству в его личную и семейную жизнь, кроме случаев, предусмотренных Конституцией. В частности, не допускается сбор, хранение, использование и распространение конфиденциальной информации о лице без его согласия, кроме определенных законом случаев, и только в интересах национальной безопасности, экономического благосостояния и прав человека. К ней относится информация об усыновлении, о денежных вкладах, завещании, состоянии здоровья, о личных отношениях человека и т. д.

В случае распространения недостоверной информации о лице или членах его семьи государство гарантирует судебную защиту права ее опровергнуть, изъятие ее и возмещение морального и материального ущерба, причиненного ее сбором, хранением и распространением. Как правило, речь идет об информации, наносящей ущерб личной и деловой репутации человека и членов его семьи.

Иным личным правом человека и гражданина является право на свободное передвижение, свободное проживание и свободный выезд с территории Украины, о чем говорится в ст. 33 Конституции. Оно сравнительно новое для отечественной конституционной теории и практики, поскольку в советское время такого права не только не было, но и запрещалось. Одним из положительных достижений закрепления такого права в Конституции Украины 1996 г. стала ликвидация архаического института прописки. Содержание конституционного права на свободное передвижение, свободное проживание и свободный выезд с территории Украины предусматривает полную свободу личности при выборе места жительства или работы. К тому же Украинское государство гарантирует своим гражданам право в любое время возвращения на Родину.

К личным правам и свободам следует отнести также право на свободу мысли и слова (ст. 34 Конституции) и право на свободу мировоззрения и вероисповедания (ст. 35 Конституции). Некоторые правоведы указывают на их дуалистическую сущность, которая заключается в возможности относить эти права человека как к гражданским, так и к культурным.

И хотя содержание рассмотренных соответствующих личных прав человека достаточно изучено в украинской конституционно-правовой доктрине, их реализация требует своего дальнейшего теоретического исследования и надлежащего методологического обоснования.

Список литературы: 1. Витрук Н. В. Общая теория правового положения личности : моногр. / Н. В. Витрук. – М. : Норма, 2008. – 448 с. 2. Погорілко В. Ф. Конституційне право України : підруч. / В. Ф. Погорілко, В. Л. Федоренко. – К. : Юрид. думка, 2010. – 544 с. 3. Скрипнюк О. В. Курс сучасного конституційного права України : акад. вид. / О. В. Скрипнюк. – Х. : Право, 2009. – 468 с. 4. Совгиря О. В. Конституційне право України : навч. посіб. / О. В. Совгиря, Н. Г. Шукліна. – К. : Юрінком Інтер, 2007. – 632 с.

**ПРАВА ТА СВОБОДИ ЛЮДИНИ І ГРОМАДЯНИНА: МІЖНАРОДНІ СТАНДАРТИ,
НАЦІОНАЛЬНА ПРАКТИКА І ПРОБЛЕМИ ЇХ КОНСТИТУЦІЙНОЇ
МОДЕРНІЗАЦІЇ В УКРАЇНІ**

Скрипнюк О. В.

У статті аналізуються деякі проблеми, що виникають у зв'язку з імплементацією європейських стандартів прав людини в українське законодавство. Розглядаються можливі шляхи підвищення ефективності прецедентної практики Європейського суду з прав людини. Всебічно обґрунтовується думка, що в новій Конституції України формулювання конкретних прав повинні бути викладені таким же чином, як це має місце в Європейській конвенції про захист прав людини і основоположних свобод 1950 р.

Ключові слова: права людини, Страсбурзький суд, імплементація міжнародних стандартів, класифікація конституційних прав, Конституція України 1996 р.

**THE HUMAN RIGHTS AND FREEDOMS: INTERNATIONAL STANDARDS, NATIONAL
PRACTICES AND PROBLEMS OF THEIR CONSTITUTIONAL MODERNIZATION IN UKRAINE**

Scripnyuk O. V.

The article deals with some problems arising in connection with the implementation of European human rights standards in Ukrainian legislation. Discusses possible ways to improve the efficiency of the precedent law of the European Court of Human Rights. The author comprehensively corroborates the idea that in the new Constitution of Ukraine formulation of specific rights should be set out in the same way as in the European Convention for the protection of human rights and fundamental freedoms of 1950.

Key words: human rights, the Strasbourg Court, the implementation of international standards, the classification of constitutional rights, the Constitution of Ukraine 1996.

Поступила в редакцію 14.01.2014 з.