

Университет «Туран-Астана»

АЙСАНА СМАН

**МЕХАНИЗМ ЗАЩИТЫ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА
В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН**

Учебное пособие

Нур-Султан, 2019

ББК 67.0
УДК 342.4
С 50

Рецензенты:

Башимов М.С. - профессор ЕНУ им.Л.Н.Гумилева, г. Нур-Султан

Жусупов А.Д. - профессор КазГЮУ, г. Нур-Султан

Капсалимов К.Ж. - професор университета «Туран Астана», г. Нур-Султан

Сман Айсана
С 50 **Механизм защиты прав и свобод человека и гражданина в Республике Казахстан: Учебное пособие.** – Нур-Султан: «Туран-Астана», 2019. – 116 с.

ISBN

Учебное пособие «Механизм защиты прав и свобод человека и гражданина в Республике Казахстан» предназначено для студентов, магистрантов, обучающихся по специальности «Юриспруденция».

ББК 67.0
УДК 342.4

**Рекомендовано к изданию Ученым Советом
Университета «Туран-Астана»
(протокол №6 от 28 декабря 2017 г.)**

ISBN

© Сман А., 2019

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
Основные структурные элементы правового положения личности: права, свободы и обязанности личности	6
Виды прав и свобод личности и их конституционно-правовое развитие	12
Конституционное закрепление обязанностей личности	72
Конституционный механизм гарантирования основных прав и свобод личности	87
Президент Республики Казахстан в механизме конституционного гарантирования основных прав и свобод личности	108
Судебная защита основных прав и свобод личности	117

ВВЕДЕНИЕ

Юридическое выражение проблемы прав человека имеет в своей основе вопрос о характере распределения социальных возможностей и обязанностей между людьми в пределах конкретных общественных отношений и социальной реальности. Вопрос о правах человека и гражданина является составной частью проблемы фактического положения личности в обществе и государстве.

Что касается характеристики основных прав и свобод человека и гражданина, то в преамбуле Всеобщей Декларации прав человека сказано: «Принимая во внимание, что признание достоинства, присущего всем членам человеческой семьи, и равных неотъемлемых прав, является основой свободы, справедливости и всеобщего мира, и что пренебрежение и презрение к правам человека привели к варварским актам, которые возмущают совесть человечества, и что необходимо, чтобы права человека охранялись властью закона в целях обеспечения того, чтобы человек не был вынужден прибегать, в качестве последнего средства, к восстанию против тирании и угнетения».

Конституция Республики Казахстан обладает не только высшей юридической силой, но и имеет прямое применение на всей её территории, а права и свободы человека и гражданина являются действующими непосредственно. Права человека и гражданина, их утверждение, с одной стороны, - это важнейший стимул деятельности государства, а с другой - ограничитель его власти.

Проблема прав человека и гражданина является одной из самых актуальных проблем человечества на всем протяжении его истории. Важнейшим шагом в развитии государственно-правовых теорий и практического законодательства о правах человека явились буржуазно-демократические революции XVII-XVIII в.в., которые обосновали широкий спектр прав человека, в том числе принцип формального равенства, ставший основой современного законодательства большинства демократических государств.

Дальнейшим этапом углубления и развития учения о правах человека стала вторая половина XX в., когда массовые нарушения прав человека вышли за рамки внутригосударственных проблем и стали предметом внимания международного сообщества. В этот период были приняты и получили признание такие международные документы, как: Всеобщая декларация прав человека, Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод, Международный пакт о гражданских и политических правах, Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, Конвенция о предупреждении преступлений геноцида и наказания за него, Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации и ряд других.

Эти документы впоследствии оказали влияние на конституционное законодательство различных стран, в том числе и Казахстана, где в ч.1 и 3 ст. 4 Конституции указано:

«1. Действующим правом в Республике Казахстан являются нормы Конституции, соответствующих ей законов, иных нормативных правовых актов, международных договорных и иных обязательств Республики, а также нормативных постановлений Конституционного Совета и Верховного суда Республики.

3. Международные договоры, ратифицированные Республикой, имеют приоритет перед ее законами и применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание закона».

Анализ данных норм показывает, что принятая на республиканском референдуме 30 августа 1995 года Конституция Республики Казахстан основывается на правовых стандартах, признаваемых мировым сообществом, и полностью принимает их.

Особое значение Конституции определяется тем, что нормы установленные в ней, выступают как форма воплощения государственной воли народа, то есть закрепляет и реализует те задачи, которые ставит перед собой общество, указывает принципы его организации и жизнедеятельности. Конституция закрепляет наиболее важные и социально значимые для отдельного человека, общества и государства права и свободы. Для человека они являются необходимыми условиями для обеспечения его достоинства и чести, присущей человеческой личности, естественного права на участие в решении вопросов устройства и управления тем обществом, членом которого он является; социальных и экономических условий, необходимых ему для удовлетворения жизненно важных для него материальных и духовных потребностей. Поэтому основные фундаментальные права, зафиксированные в Конституции Республики Казахстан, и важнейших международно-правовых актах, являются правовой базой для производных от них, но не менее важных других прав и свобод.

Данная проблема приобретает особое значение и актуальность в связи с Посланием Президента страны Н.А. Назарбаева народу Казахстана от 14.12.2012 года «Стратегия «Казахстан-2050»: новый политический курс состоявшегося государства», где Глава государства отметил, что «шаг за шагом наше общество приближается к самым высоким стандартам в области демократизации и прав человека. Мы закрепили фундаментальные права и свободы в Конституции страны. Сегодня все граждане Казахстана имеют равные права и возможности».

Данный документ актуален тем, что в нем научно определен путь модернизации различных сфер деятельности, в том числе и правовой. Изучение этого вопроса особенно актуально с позиций комплексного подхода к реализации государственными органами законодательных норм о защите конституционных прав и свобод человека и гражданина.

Основные структурные элементы правового положения личности: права, свободы и обязанности личности

Конституционные права, свободы и обязанности личности - своеобразное ядро ее конституционного статуса. По этой причине они называются базовыми, самыми важными, основными и главными¹. А их выраженность в конституционном статусе превращает в общие и единые для всех граждан Республики Казахстан правовые стандарты поведения.

Как правило, при анализе этого элемента конституционного статуса личности права и свободы отделяются от обязанностей и исследуются по отдельности². В ряде случаев эта разделенность, продиктованная познавательными целями, гипертрофируется, и обязанности личности переводятся в гарантии. В результате существенным образом преобразуется их место и роль в конституционном статусе личности. С таким подходом трудно согласиться³.

Специально-юридический анализ выделенного компонента конституционного статуса личности также предполагает различение прав и свобод человека как относительно-самостоятельных явлений⁴. «Иногда, — пишет в своем комментарии к Конституции РФ В.В. Лазарев, - в литературе отмечается, что свобода - это тоже право на определенный вид свободного поведения. В действительности в различии права и свободы человека заложен глубокий смысл. Свобода — это самостоятельное поведение носителя свободы, которое должно иметь адекватную форму пользования ею. Свобода человека обеспечивается и защищается государством, но не регламентируется им. В пользовании свободой человек не должен лишь злоупотреблять ею, т. е. наносить вред другим лицам. Право - это четко очерченная государством возможность свободного поведения в тех рамках, которые определены законом⁵. Человек, реализуя право, не должен выходить за рамки границ этого права. В реализации права человеком роль государства более активна, чем при пользовании человеком свободой⁶».

В самом общем плане, основные права, свободы и обязанности личности представляют собой общепризнанные и обремененные обязанностями конституционно-правовые возможности и необходимости

¹ См.: Топорнин Б.Н. Конституционный статус личности: уроки истории и современные проблемы. Современный конституционализм. М., 1990. С. 10

² См., например: Буханов М.В. Конституционные права и свободы человека и гражданина в Российской Федерации: общая характеристика // Право: теория и практика. 2004. № 6. С. 27.

³ Коток В.Ф. О системе науки советское государственное право // Сов. государство и право. 1959. № 6. С. 41-48

⁴ Обоснованную критику такого подхода высказал в свое время один из классиков отечественной конституционно-правовой науки В.Ф. Коток. См.: Коток В.Ф. О системе науки советское государственное право // Сов. государство и право. 1959. № 6. С. 41-48

⁵ На правильность такого подхода обращает внимание С.А. Авакьян. См.: Авакьян С.А. Свобода вероисповедания как конституционно-правовой институт // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 1999. № 1. С. 4

⁶ Научно-практический комментарий к Конституции Российской Федерации / Отв. ред. В.В. Лазарев. М., 2003. Комментарий к статье 2

личности. Общеизвестность основных прав, свобод и обязанностей личности означает признание их мировым сообществом в целом, то есть достаточно представительным большинством государств, а также то, что они находят отражение в различного рода официальных документах, законах, постановлениях международных и национальных судов. Признание основных прав, свобод и обязанностей в Республике Казахстан осуществлено ее Конституцией.

Конституционные права, свободы и обязанности личности обладают двойственной природой. С одной стороны, они есть неотделимые от личности основные ее субъективные права, свободы и обязанности⁷. С другой — будучи закрепленными в позитивном праве, путем их официального признания, становятся частью международного и национального законодательства⁸. Поэтому надо признать, что основные права, свободы и обязанности личности существуют как в форме субъективного права (конституционные правомочия и обязанности), так и в форме права объективного (конституционно-правовые предписания). В конституционном статусе права свободы и обязанности личности - это всегда ее субъективные возможности и необходимости. Иными словами, заключенные в конституционном статусе права, свободы и обязанности личности существуют исключительно в форме права субъективного⁹. В этом качестве они характеризуются такими чертами, как неотчуждаемостью от личности, непосредственностью своего действия и гарантированностью.

Основные права личности — это признанные Конституцией РК ее возможности пользоваться не предоставленными благами как в личных, так и в общественных интересах¹⁰. К ним относятся не только те,

⁷ См.: Мокшанцев Р.И. Субъективное право как подотрасль российского конституционного (государственного) права // Научные записки НГУ-ЭУ. Вып. 3. 2004. С. 47

⁸ См.: Глухарева Л.И. Права человека в современном мире (социально-философские основы и государственно-правовое регулирование). М., 2003. С. 239

⁹ В теории государства и права является общепризнанным, что субъективное право включает в себя как субъективные права, так и юридические обязанности. «... Право в субъективном смысле, — пишет Н.И. Матузов, — охватывает собой не только систему нрав (дозволений, полномочий, притязаний), вытекающих из норм объективного права, но также и систему юридических обязанностей... . Все это составляет единое целое» (Матузов Н.И. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. М., 1997. С. 253.). В другом своем произведении этот же автор подчеркивает, что «система прав, свобод и обязанностей граждан, закрепленных в действующем законодательстве или вытекающих из многочисленных правоотношений, а также присущих индивиду от рождения, составляет право в субъективном смысле, или субъективное право» (Матузов Н.И. Актуальные проблемы теории права. Саратов, 2004. С. 70.). Л.Д. Воеводин также исходит из того, что в «самом понятии субъективного права заключено диалектическое единство прав и обязанностей, их органическая связь». (Юридические гарантии конституционных прав и свобод личности в социалистическом обществе / Под ред. Л.Д. Воеводина. М., 1987. С. 10).

¹⁰ В теории государства и права является общепризнанным, что субъективное право включает в себя как субъективные права, так и юридические обязанности. «... Право в субъективном смысле, — пишет Н.И. Матузов, — охватывает собой не только систему нрав (дозволений, полномочий, притязаний), вытекающих из норм объективного права, но также и систему юридических обязанностей... . Все это составляет единое целое» (Матузов Н.И. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. М., 1997. С. 253.). В другом своем произведении этот же автор подчеркивает, что «система прав, свобод и обязанностей граждан, закрепленных в действующем законодательстве или вытекающих из многочисленных правоотношений, а также

которые не перечислены в конституционных нормах и соответствующих законах нашего государства, но и все те права, которые получили признание в международных источниках прав человека. Перечень основных прав личности не является исчерпывающим. Он может быть расширен, в том числе и национальным законодательством.

Основные свободы личности представляют собой признанные Конституцией РК ее возможности избирать тот или иной вариант поведения в юридически значимой ситуации. «Свобода, — определяется в Философской энциклопедии, - осознанная необходимость и действие человека в соответствии со своими знаниями, возможность и способность выбора в своих действиях¹¹». В правовой сфере свобода личности ограничена свободами других субъектов права и потому всегда оказывается сопряженной с принуждением. «... Нельзя уйти от банальности, — пишет И.А. Смирнова, - что принуждение необходимо и что оно является ограничением свободы¹²».

Основные обязанности личности - это конституционно-правовые необходимости определенного вида и меры должного поведения индивида. Их наличие в конституционном статусе личности абсолютно необходимо для нормального функционирования общества. В научной литературе господствует мнение, согласно которому конституционные обязанности имеют своим источником государственную волю. Принимая на себя обязательства по обеспечению прав человека, — пишет А. Лукашева, - ...государство формулирует свои требования к индивидам в системе обязанностей, устанавливает меры юридической ответственности за их невыполнение¹³» Аналогичного мнения придерживается и Г.Н. Комкова. «Основная обязанность, — отмечает она, — это установленная в интересах всех членов общества и закрепленная в Конституции необходимость, предписывающая каждому гражданину определенный вид и меру поведения и ответственность в случае его неисполнения¹⁴» Однако в науке существует и другое мнение. В частности, В.М. Лазарев утверждает, что основные обязанности личности, как и ее права, имеют своим источником не государственную волю, а свободу человека¹⁵. Он пишет: «Подчеркнем еще раз, что речь

присущих индивиду от рождения, составляет право в субъективном смысле, или субъективное право» (Матузов Н.И. Актуальные проблемы теории права. Саратов, 2004. С. 70.). Л.Д. Воеводин также исходит из того, что в «самом понятии субъективного права заключено диалектическое единство прав и обязанностей, их органическая связь». (Юридические гарантии конституционных прав и свобод личности в социалистическом обществе / Под ред. Л.Д. Воеводина. М., 1987. С. 10). См.: Мельников В.А. Право лица, привлекаемого к административной ответственности, на защиту: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1995. С. 17; Зиновьев А.В. Конституционное право России. М., 2002. С. 38.

¹¹ Философская энциклопедия. Т. 4. С. 559

¹² Смирнова И.А. Свобода личности и правовое государство (из истории правовой мысли): Дис. канд. юрид. наук. СПб., 2000. С. 93

¹³ Права человека: Учебник для вузов / Отв. Ред. Е.А. Лукашева. М., 1999. С. 99

¹⁴ Комкова Г.Н. Конституционный статус личности: Институт прав человека в России / Г.Н. Комкова, О.В. Шудра, Т.Г. Даурова и др.; Под ред. канд. юрид. наук Г.Н. Комковой. Саратов, 1998. С. 54.

¹⁵ См.: Лазарев В.М. Сущность и юридическая природа прав человека. Волгоград, 2005. С. 18

идет не о тех обязанностях, которые устанавливает государство, а о тех, которые естественны по своему происхождению и имеют универсальный характер и, в силу этого, признаются им. У «само собой разумеющихся обязанностей», — продолжает автор, — иной источник — человек и статус — естественные обязанности. Они настолько же необходимы для конструирования прав человека, как и субъективные права¹⁶». Соглашаясь с этим мнением, можно полагать, что, во-первых, основные обязанности личности, равно как и ее основные права и свободы, не устанавливаются государством, а признаются им, а во-вторых, они обязательный элемент правового статуса личности. В этой связи вполне логичным является вывод о том, что основные обязанности личности неотделимы от ее прав и свобод и, так же как и последние, имеют своим источником принципы и нормы естественного права. Если же признать, что не из естественного права проистекают основные обязанности личности, а формулируются государством и его органами, то хотим мы того или нет, но и права и свободы также утратят признак естественных и абсолютных ценностей. В этой связи следует согласиться с Л.И. Глухаревой, подмечающей, что «в сущностно-содержательной определенности права человека адекватны смыслу понятия право обязанностей¹⁷, отражающему синтезированное существование в действительности юридических категорий прав и обязанностей». В конституционном статусе основные обязанности личности существуют в виде конституционных обязываний (конституционный долг), пределов и ограничений.

Понимаемые вышеизложенным образом конституционные права, свободы и обязанности личности могут быть классифицированы по самым различным основаниям. Наиболее удачной, на наш взгляд, классификацией является предложенная Л.Д. Воеводиным группировка их: 1) на права, свободы и обязанности в сфере ее личной безопасности и частной жизни; 2) права, свободы и обязанности личности в области государственной и общественно-политической жизни; 3) права, свободы и обязанности личности в области экономической, социальной и культурной деятельности¹⁸.

Кратко охарактеризуем каждую выделенную группу прав, свобод и обязанностей личности. При этом сделаем акцент на конституционных обязанностях, поскольку в рассматриваемом ракурсе они не получили должного внимания со стороны представителей науки конституционного права.

Конституционные права, свободы и обязанности личности в сфере личной безопасности и частной жизни зафиксированы в статьях 10-39 Конституции РК. В них признаны жизненно важные субъективные права и юридические обязанности личности как субъекта

¹⁶ Там же. С. 21

¹⁷ Глухарева Л.И. Права человека в современном мире (социально-философские основы и государственно-правовое регулирование). М., 2003

¹⁸ См.: Воеводин Л.Д. Юридический статус личности в России: Учеб. пособие. М., 1997. С. 184

индивидуальной и частной жизни. Здесь юридические обязанности выступают в виде пределов (достоинство человека неприкосновенно – пункт 1 статья 17) и ограничений (каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение этого права допускается только в случаях и в порядке, прямо установленных законом (пункт 2 статья 18)). Наряду с отмеченными пределами и ограничениями в данной группе прав, свобод и обязанностей личности имеет место и позитивное юридическое обвязывание. Оно записано в пункте 1 статьи 34 Конституции РК. Смысл этого обвязывания заключается в том, чтобы каждый индивид соблюдал признанные конституцией права человека.

Характер и назначение юридических обвязываний, пределов и ограничений в сфере личной безопасности и частной жизни людей показывают, что их существование и реализация отдельно от конституционных прав и свобод личности невозможны.

Вторую группу основных прав, свобод и обязанностей личности образуют ее конституционные правообязанности в сфере государственной и общественно-политической жизни и деятельности. Назначение этих конституционных возможностей и необходимостей заключается в признании человека полномочным и ответственным субъектом организации и осуществления власти в обществе и государстве. Важной особенностью этой группы прав, свобод и обязанностей личности является то, что их конкретными субъектами могут быть только те физические лица, которые имеют политико-правовую связь с государством (граждане). Поэтому в конституциях государств фиксирование основных правообязанностей личности в сфере его государственной и общественно-политической жизнедеятельности осуществляется посредством термина — «гражданин». В Конституции РК рассматриваемые правообязанности записаны в статьях 23, 32-33, 36. Здесь конституционные обязанности представлены также всеми своими разновидностями: позитивными обвязываниями (защита Республики Казахстан является священным долгом и обязанностью гражданина Республики Казахстан – пункт 1 статья 36); пределами (пользование этим правом может ограничиваться законом в интересах государственной безопасности, общественного порядка, охраны здоровья, защиты прав и свобод других лиц); ограничениями (не имеют права избирать и быть избранными, участвовать в республиканском референдуме граждане, признанные судом недееспособными, а также содержащиеся в местах лишения свободы по приговору суда - пункт 3 статьи 33).

Третья группа основных прав, свобод и обязанностей личности — это ее конституционные права, свободы и обязанности в сфере экономической, социальной и культурной жизни общества. В Конституции РК эти правообязанности преимущественно закреплены в ст. 24-31. Их личностная и социальная ценность заключается в признании индивида субъектом собственности, свободного труда и творческого

саморазвития. Как и в вышеперечисленных случаях, в этой группе прав, свобод и обязанностей правовые возможности личности неотделимы от юридических обязанностей. Последние же представлены: позитивными обязываниями (уплата законно установленных налогов, сборов и иных обязательных платежей является долгом и обязанностью каждого – статья 35); пределами (собственность обязывает, пользование ею должно одновременно служить общественному благу. Субъекты и объекты собственности, объем и пределы осуществления собственниками своих прав, гарантии их защиты определяются законом – пункт 2 статья 6); ограничениями (принудительное отчуждение имущества для государственных нужд в исключительных случаях. Предусмотренных законом, может быть произведено только при условии равноценного возмещения - пункт 3 статья 26).

Виды прав и свобод личности и их конституционно-правовое развитие

Далее нам предстоит определить, что представляет собой предмет нашего исследования или что представляют собой права и свободы личности.

Начнем с исследования политических прав и свобод гражданина и постараемся ответить, выяснив истоки происхождения политических прав и свобод. Рассматривая этот вопрос, хотелось бы отметить, что нас будет интересовать и законодательное оформление этих прав и свобод.

Первое законодательное оформление конкретных прав, в том числе и политических, относится ко второй половине 18 века. Исследуя вопросы становления системы субъективных прав и свобод, Г.Еллинек справедливо отмечает: “Раньше литература государственного права знала лишь права главы государства, сословные привилегии, права и преимущества отдельных лиц или известных корпораций, но общие права подданных мыслились, в сущности, только в виде обязанностей государства, но не как отчетливо сознаваемые юридические притязания отдельных лиц”¹⁹.

Как заметил В.С.Нерсисянц: “История прав человека - это история прогрессирующего правового признания в качестве человека тех или иных людей для того или иного круга отношений, история обогащения и распространения принципа правового равенства на все более широкий круг людей и отношений”²⁰.

Законодательное оформление идеи всеобщего равенства, возникшая в древности, не заглохла в средние века. Она продолжала развиваться и в последующем нашла практическое выражение в правовых актах того времени, но носила сословно-ограниченный характер и представляла собой закрепление сословных прав и свобод. Вместе с тем, это было исторически перспективное направление, оказавшее влияние на формирование буржуазных концепций и юридических конструкций прав и свобод человека, с которыми, в свою очередь, связаны современные представления о правах человека.

С точки зрения истории развития прав человека следует отметить определенную содержательную связь, логику преемственности и момент развития в цепочке таких, в частности, актов, как английские Великая Хартия Вольностей (1215 г.), Петиция о праве (1628 г.), Habeas Corpus Act (1679 г.), Билль о правах (1689г.); американские Декларации прав Виргинии (12 июня 1776 г.), Декларация независимости США (4 июля 1776 г.). Конституция США (1787 г.). Билль о правах (1789-1791 г.г.); французская Декларация прав человека и гражданина (1789 г.); Всеобщая Декларация прав человека (1948 г.), Международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах (1966 г.), Международный Пакт о гражданских и политических правах (1966 г.).

¹⁹ Еллинек Г. Декларация прав человека и гражданина. М., 1906. С. 2.

²⁰ Нерсисянц В.С. Права человека в истории политической и правовой мысли (от древности до Декларации 1789 г.) М., 1987. С. 23.

Этот перечень можно, конечно, дополнить многими другими юридическими документами.

Большой интерес представлял бы историко-сравнительный и сравнительно-правовой анализ названных аспектов. Но здесь, прежде всего хотелось бы обратить внимание на тот аспект связи истории и современности, который относится к развитию (в средние века, в новое и новейшее время) юридико-нормативных форм признания, выражения и закрепления исторически вызревавших, изменявшихся и обогащавшихся представлений о правах человека.

Уже на материале перечисленных правовых документов можно увидеть пути и логику формирования юридических норм и конструкций первоначально в сословно-ограниченном варианте, последующее развитие первичной модели, обогащение ее содержания, постепенное распространение ее (в той или иной модификации и модернизации) на другие социальные слои и страны, наконец, признание универсального характера прав человека современным мировым сообществом и проистекающие отсюда международно-правовые (в сочетании с внутригосударственными) возможности, формы и средства для утверждения во всех государствах и национальных правовых системах.

Исторически же первыми законодательными актами, закрепившими субъективные, в том числе и политические права и свободы граждан, были Билли о правах северо-американских штатов²¹, Декларация независимости Соединенных штатов, принятая 4 июля 1776 года и Французская Декларация прав человека и гражданина от 26 августа 1789 года. Сразу следует отметить, что хотя Конституции американских штатов, включившие Билли о правах, хронологически предшествовали Французской Декларации прав человека и гражданина и оказали определенное влияние на содержание последней, тем не менее, историческое значение этой Декларации намного превосходит все предшествующие законодательные акты, включая упомянутые американские Конституции. Дело в том, что центром общественного развития в тот период являлась Западная Европа, а не отдаленная молодая держава, только что освободившаяся от “опеки” метрополии.

Вместе с тем, трудно переоценить гуманистический заряд одной из Деклараций - Декларации прав Вирджинии 1776 года, провозгласившей, что все люди по природе являются в равной степени свободными и независимыми и обладают определенными природными правами, коих они – при вступлении в общественное состояние – не могут лишиться себя и своих потомков каким-либо соглашением, а именно правом на жизнь и свободой, посредством приобретения и владения собственностью, правом на стремление к счастью и безопасности. Эта Декларация была первым государственным определением прав человека. К.Маркс, оценивая данный

²¹ Здесь имеются в виду особые Декларации прав, включенные в Конституции следующих американских штатов: Вирджинии (12 июня 1776 года), Пенсильвании (28 сентября 1776 года), Северной Каролины (18 декабря 1776 года), Вермонта (8 июля 1777 года) и др.

исторический документ, писал, что Америка – это страна “где возникла впервые идея великой демократической республики, где была провозглашена первая декларация прав человека и был дан первый толчок европейской революции 18 века”²².

Идеи Декларации прав Вирджинии были развиты в Декларации независимости 1776 года, провозгласившей: “Мы исходим из той самоочевидной истины, что все люди созданы равными и наделены Творцом определенными неотчуждаемыми правами, к числу которых относятся жизнь, свобода, стремление к счастью. Для обеспечения этих прав людьми учреждаются государства, черпающие свои законные полномочия в согласии управляемых”²³.

Конституция США 1787 года не содержит перечня естественных неотъемлемых прав человека. Впоследствии, в 1789 году были предложены 10 первых поправок к Конституции, составивших Билль о правах, ратифицированный в 1789 году.

Идеи естественных неотчуждаемых прав человека, развитые в доктринах Руссо, Гроция, Локка, Монтескье, стали мощным фактором Великой французской революции, создавшей неопределимый по своей исторической значимости правовой акт – Декларацию прав человека и гражданина 1789 года. Более двух веков отделяет нас от принятия этого уникального документа, однако он звучит современно и актуально от первой до последней строки. В ней отмечается, что “невежество, забвение прав человека или пренебрежение ими являются единственной причиной общественных бедствий и испорченности правительств”. Поэтому представители французского народа, образовав Национальное собрание, “приняли решение изложить в торжественной Декларации естественные, неотчуждаемые и священные права человека”. Декларация провозгласила, что люди рождаются свободными и равными в правах, что цель всякого политического союза – обеспечение естественных и неотъемлемых прав человека – свободы, собственности, безопасности и сопротивления угнетению. Декларация провозглашает презумпцию невиновности, свободу совести, свободное выражение мнений, свободу печати, гарантии личных и иных прав граждан.

Как видно из изложенного, на становление прав человека решающее влияние оказала естественно-правовая доктрина, утвердившая приоритет прав человека и определившая новые параметры взаимоотношений между индивидом и властью. Характерно, что Билль о правах 1791 года “был замешан на укоренившейся в умах американцев идее недоверия к государственной власти, которой органически присуще стремление к произволу и попранию подвластных. Эта идея диктовалась всем историческим наследием граждан молодой республики, в памяти которой не стерся произвол, чинившийся британской короной в отношении своих

²² Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 16., С. 17.

²³ Декларация Вирджинии.

политических и религиозных противников”²⁴. Поэтому все образовавшие Билль поправки составлены таким образом, чтобы ограничить власть государства по отношению к индивиду. Декларация прав и свобод человека и гражданина видит цель всякого политического союза в защите прав человека. Такой подход – революционный поворот в общественном сознании: индивид, ранее всецело подчиненный государству и зависимый от него, приобретает автономию, право на невмешательство государства в сферу свободы личности, очерченную Законом, и получает гарантии государственной защиты в случае нарушения его прав и свобод.

Декларация прав человека и гражданина 1789 года в числе политических, в современном понимании, прав и свобод закрепляла следующие: право на участие в законодательном процессе (статья 6), право на занятие любых должностей (статья 6), свободу мнений (статья 10), свободу печати (статья 11), право требовать отчета у любых должностных лиц (статья 15).

Не нашли закрепления в настоящем документе такие важнейшие права и свободы, как свобода собраний, свобода союзов и свобода петиций. Впервые были законодательно оформлены свобода собраний и петиций в Bill of rights Конституции Пенсильвании, принятой 28 сентября 1776 года (статья 16). Дальнейшее нормативное регулирование политические права и свободы получили в первых 10 поправках к Конституции США, именуемых часто как американский Билль о правах.

Возникает вопрос, который связан с зарождением и законодательным оформлением прав человека и гражданина. Как указано выше, права человека были оформлены в период становления буржуазных отношений. Объяснение этому дает русский государствовед В.М.Гессен, который указывает, что в государствах старого режима некоторые из проявлений, признаваемые неотъемлемым атрибутом человеческой личности, являлись объектом наиболее энергичных административных воздействий и именно такие проявления и брались конституциями под защиту, объявляясь неотъемлемыми правами человека и гражданина²⁵.

В период средневековья свобода была крайне ограничена, поскольку феодальное общество – общество всеобщей зависимости. Система внеэкономического принуждения, сословная иерархия, бесправие большинства порождали произвол, культ силы, систематическое насилие. Однако уже в этот период в Англии возникают попытки ограничить права монархии, соединить ее с сословным представительством, определить для монарха правила, которым он должен следовать. Противостояние монарха, баронов, рыцарства завершилось принятием Великой хартии вольностей 1215 года. Петиция о праве 1628 года, относящаяся к периоду формирования буржуазного строя в Англии, возлагала на короля определенные обязанности, которые призваны были защищать подданных

²⁴ Права человека накануне 21 века. М., 1994. С. 245.

²⁵ Гессен В.М. О правовом государстве. М., 1906. С.24.

от произвола королевской администрации. Дальнейшим шагом на пути обеспечения прав человека явился Харбеас корпус акт 1678 года, который ввел понятие “надлежащая процедура” и установил гарантии неприкосновенности личности, принцип презумпции невиновности и другие важнейшие для защиты прав личности положения.

Актом, закрепившим компромисс между упрочившейся буржуазией и правящей верхушкой землевладельцев, утверждением конституционной монархии стал Билль о правах 1689 года. Этот документ внес неоценимый вклад в развитие прав человека, установив свободу слова и прений в парламенте, свободу выборов в парламент, право обращения подданных с петицией к королю.

Указанные нормативные акты – свидетельство “первооткрывательства” Англии в области прав человека. Эти нововведения стали возможны в связи с интенсивным развитием буржуазных отношений, усилением власти буржуазного сословия, требовавшего положить предел феодальному произволу и абсолютизму.

На примере Англии мы показали процесс развития прав человека и гражданина.

Основные, фундаментальные права и свободы не только структурируются по категориям и наименованиям, сферам жизнедеятельности, но и по времени возникновения. И здесь хотелось бы отметить, что политические права и свободы, а также личные (гражданские) права относятся к первому поколению прав человека во временном отрезке. Они были сформулированы в процессе осуществления буржуазных революций, а затем конкретизированы и расширены в практике и законодательстве демократических государств. Эти права выражали так называемую “негативную” свободу: они обязывали государство воздерживаться от вмешательства в сферу личной свободы и создавать условия участия граждан в политической жизни.

Англия, страны Европы и Америки были “первооткрывателями” в области прав и свобод человека и гражданина. История Республики Казахстан насчитывает 10-летний отрезок времени в области становления конституционного законодательства. Обретя независимость и суверенитет на стыке двух столетий и вступив в 21 век, Казахстан имеет определенный опыт в строительстве своей государственности. Привнеся в свое законодательство наиболее прогрессивное и лучшее из мирового опыта и заложив его в своих законодательных актах, Казахстан тем самым подчеркнул приверженность общемировым тенденциям развития и гуманитарным принципам.

25 октября 2005 года исполнилось 15 лет со дня принятия Декларации о государственном суверенитете Казахской Советской Социалистической Республики. Это важный акт конституционного характера и он имел решающее значение для становления государственности.

Автором в данном исследовании ставится цель показать становление конституционного законодательства Республики Казахстан, нашедших выражение в наиболее значимых по своему характеру актах. Также одновременно будет рассмотрено развитие политических прав и свобод граждан республики, которое является неотъемлемой частью этого законодательства.

Предваряя, можно заметить, что последней Конституцией Казахстана в составе СССР была Конституция (Основной Закон) Казахской Советской Социалистической Республики, принятая 20 апреля 1978 года.

Известный казахстанский ученый А.К.Котов пишет, что “...на что следует посмотреть критически, это нормативное закрепление в Конституциях Казахской ССР 1937 и 1978 г.г., таких прямо противоположных действительно конституционализму тоталитарных основ советского государства в Казахстане, как то, что “социалистическая собственность на средства производства в форме государственной (общенародной) и колхозно-кооперативной собственности (ст.10 Конституции Казахской ССР 1978 г.); затем “марксистско-ленинское учение” (ст. 6 Конституции Казахской ССР 1978 г.); наконец когда “народ осуществлял государственную власть через Советы народных депутатов, составляющие политическую основу Казахской ССР (ст.2 Конституции Казахской ССР 1978 г.).

Более того, конституция Казахской ССР 1978 г. пошла гораздо дальше в укреплении тоталитарного строя. Категорическая запись в ст.6 Конституции Казахской ССР 1978 г. (подобной которой не было даже в сталинской конституции”) о том, что “руководящей и направляющей силой советского общества, ядром его политической системы, государственных и общественных организаций является Коммунистическая партия Советского Союза”. Вполне может констатировать как не просто отход от принципов конституционализма, а как утверждение в Казахстане - в части СССР - монархо-коммунистического правления.

Однако, несмотря на непомерное упрочение в конце 70-х г.г. конституционных основ монархо-коммунистического правления, установленного в результате большевистского переворота, с нач. 80-х г.г. в советскую теорию все же проникает термин “конституционализм”, но с безусловным прилагательным “социалистический” и, естественно, со своеобразной противоположной “буржуазному конституционализму” трактовкой²⁶”.

В последней Конституции советского Казахстана нашли закрепление практически все демократические права и свободы граждан. С этой точки зрения Конституция 1978 года не уступала ни одной конституции демократических государств мира. Вместе с тем эта Конституция, обозначив политические права и свободы граждан, ограничивала сферу их

26

Котов А.К. Суверенный Казахстан: гражданин, нация, народ. Алматы., 1997. С. 56-58

пользования. Так, свободы слова, печати, собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций гарантировались лишь “в соответствии с интересами народа и в целях укрепления и развития социалистического строя” (статья 48 Конституции)²⁷. Согласно статье 6 Конституции, КПСС была руководящей и направляющей силой советского общества, именно партия принимала решение о соответствии осуществляемых прав и свобод интересам социализма.

Хотя с момента провозглашения независимости Казахстана в историческом масштабе прошло весьма мало времени, можно рассмотреть некоторые итоги конституционного развития страны.

Видный казахстанский ученый-государствовед Г.С.Сапаргалиев отмечает четыре этапа становления казахстанского конституционного законодательства²⁸.

История становления нового конституционного законодательства Казахстана берет начало с момента принятия Закона Казахской ССР “Об учреждении поста Президента Казахской ССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной Закон) Казахской ССР”.(Данный закон учредил пост Президента Казахской ССР, который являлся главой республики.

Истоки образования государственности берут начало с принятия 25 октября 1990 года Верховным Советом Казахской ССР “Декларации о государственном суверенитете Казахской Советской Социалистической Республики”.

Осветим наиболее важные положения данного правового документа.

В пункте 1 Декларации впервые провозглашалось, что Казахская ССР является суверенным государством, которое добровольно объединяется с другими республиками в Союз Суверенных Республик и строит взаимоотношения с ними на договорной основе. Казахская ССР сохраняет за собой право свободного выхода из Союза. Тем самым в Декларации провозглашались не только суверенность Казахстана, но и конституционная идея о необходимости договора между союзными республиками.

В Декларации впервые провозглашен принцип разделения власти (пункт 7). Этот принцип ранее отвергался как буржуазный, Декларация же установила разделение государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную.

Казахская ССР наделялась правом выступать самостоятельным субъектом международных отношений. Ранее по Конституции 1978 года Казахстан не был самостоятельным субъектом международных отношений.

В Декларации Казахской ССР было закреплено право - приостанавливать на своей территории действие законов и других актов

²⁷ Конституция Казахской ССР. Алматы., 1978. С. 102.

²⁸ Сапаргалиев Г.С. Конституционное право Республики Казахстан. Алматы., 1998. С. 56-58

высших органов Союза, нарушающих суверенные права и Конституцию республики.

Пункт 5 данной Декларации установил, что “Казахская ССР имеет свое гражданство и гарантирует каждому гражданину право на сохранение гражданства СССР.

Гражданам, проживающим на территории Республики, гарантируются все права и свободы, предусмотренные Конституцией СССР и Конституцией Казахской ССР, безотносительно к их национальной и партийной принадлежности, происхождению, социальному и имущественному положению, полу и вероисповеданию, роду занятий, месту жительства²⁹”. Таким образом, Декларация в части, касающейся прав и свобод граждан не определяет их конкретный перечень, но уточняет, что данные права и свободы принадлежат гражданину. Понятие о принадлежности прав и свобод человеку, которые признаются мировой конституционной практикой и нашедшие в дальнейшем закрепление в действующей Конституции Республики Казахстан 1995 года не предусматривалось.

В статьях 37-67 главы 6 «Основные права, свободы и обязанности граждан Казахской ССР» Конституции Казахской ССР 1978 года были предусмотрены практически все основные права и свободы³⁰. Однако их принадлежность была определена гражданством Казахской ССР. По данному пути закрепления прав и свобод за гражданами Казахской ССР пошла и Декларация о государственном суверенитете Казахской ССР.

10 декабря 1991 года были приняты два важных по своей значимости правовых документа: Закон Казахской ССР “Об изменении наименования Казахской Советской Социалистической Республики”, в соответствии с которым Казахская ССР была переименована в Республику Казахстан и Постановление Верховного Совета Республики Казахстан “О вступлении в должность Президента Республики Казахстан”, согласно которого с 10 декабря 1991 года вступил в должность Президент Республики Казахстан Н.А.Назарбаев³¹. Постановлением Верховного Совета Республики Казахстан от 13 января 1992 года “Об официальном толковании статьи 114-1 Конституции (Основного Закона) Казахской ССР” уточнено, что Президент Республики Казахстан избирается гражданами Республики Казахстан на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права сроком на пять лет и считать началом исчисления первого срока нахождения в должности Президента Республики Казахстан, избранного в соответствии с Законом Казахской ССР “О выборах Президента Казахской ССР” 10 декабря 1991 года.

Следующим важным правовым актом явился Конституционный закон Республики Казахстан “О государственной независимости Республики

²⁹ Ведомости Верховного Совета КазССР 1990. № 18. Ст. 190.

³⁰ Конституция КазССР Алматы, 1987. С. 97-106.

³¹ Ведомости Верховного Совета Каз ССР. 1990. № 44. Ст. 408.

Казахстан” от 16 декабря 1991 года³². В данном конституционном законе впервые провозглашалась независимость и получили закрепления положения, присущие независимому государству. Это единое гражданство, территориальная обособленность, самостоятельная система государственных органов, самостоятельная экономическая система, Вооруженные Силы. Таким образом, Казахстан самостоятельно входил в мировое сообщество.

В части 2 статьи 6 главы 2 конституционного закона “Народ и гражданин Республики Казахстан” предусмотрено, что “граждане Республики независимо от их национальности, вероисповедания, принадлежности к общественным объединениям, происхождения, социального и имущественного положения, рода занятий, места жительства обладают равными правами и обязанностями”³³.

В части 3 статьи 6 данного конституционного закона установлено важное положение, которое ранее не имело правового закрепления: “Лица, находящиеся на территории Республики Казахстан и не являющиеся ее гражданами, пользуются правами и свободами, а также несут обязанности, установленные Конституцией, законами и межгосударственными договорами Республики Казахстан, за исключением изъятий, установленных законами и межгосударственными договорами Республики”. Тем самым, законом был расширен круг субъектов, на которые распространяются права и свободы.

Данная норма была развита в дальнейшем в Законе Республики Казахстан “О гражданстве Республики Казахстан”³⁴. В статье 6 данного закона было предусмотрено, что лица, находящиеся на территории Республики Казахстан и не являющиеся ее гражданами, пользуются всеми правами и свободами, а также несут все обязанности, установленные Конституцией, законами и межгосударственными договорами Республики Казахстан, за исключением изъятий, установленных законами и межгосударственными договорами Республики Казахстан.

В 1992 году Республикой Казахстан был принят один из первых правовых актов, регулирующих политические процессы, происходящие в обществе. Его принятие было продиктовано политической активностью населения страны и необходимостью законодательного закрепления политической свободы граждан на свободу собраний. 4 июля 1992 года принято Постановление Верховного Совета Республики Казахстан “Об обеспечении исполнения законодательства, регламентирующего порядок организации и проведения собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций”³⁵. Ранее Президиумом Верховного Совета СССР от 28 июля 1988 года был принят Указ “О порядке организации и проведения

³² Ведомости Верховного Совета Каз ССР. 1991. № 51. Ст. 622.

³³ Там же.

³⁴ Ведомости Верховного Совета Каз ССР. 1991. № 52. Ст. 636.

³⁵ Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан. 1992. № 16. Ст. 404.

собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций в СССР”, который имел юридическую силу и действовал на территории Казахстана.

В Постановлении указано, что “признавая провозглашенное Всеобщей Декларацией право граждан на свободу мирных собраний и ассоциаций, Верховный Совет Республики Казахстан отмечает, что в соответствии с Международными Пактами о правах человека пользование этим правом не подлежит никаким ограничениям, кроме тех, которые устанавливаются на основании закона и необходимы в демократическом обществе в интересах государственной или общественной безопасности, общественного порядка, охраны здоровья и нравственности населения или защиты прав и свобод других граждан.

В целях обеспечения общественного порядка, неукоснительного соблюдения прав и свобод граждан, надлежащей деятельности государственных органов, совершенствования правового регулирования организации и проведения собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций, Верховный Совет Республики Казахстан постановляет:

Разъяснить, что под публичной формой выражения общественных, групповых или личных интересов и требований, именуемой в законодательстве демонстрацией, следует понимать также голодовку в общественных местах, возведение юрт, палаток и иных сооружений.

Незаконное пикетирование, то есть выставление вокруг несанкционированной демонстрации (собрания, митинга, уличного шествия) групп ее участников для охраны, либо с целью воспрепятствования проникновению на занимаемую ими территорию других лиц, а также блокирование подходов к зданиям органов государственной власти, предприятий, учреждений и организаций влечет ответственность, установленную за участие в данном несанкционированном мероприятии”³⁶. Таким образом, данное постановление является первой попыткой законодательного оформления права граждан страны на проведение публичных мероприятий.

Указанный период становления конституционного законодательства характеризуется тем, что продолжали действовать нормы Конституции Казахской ССР, законы СССР и Казахской ССР, если они не противоречили Закону о государственной независимости. Конституционное законодательство развивалось по пути внесения изменений и дополнений в идеологизированную Конституцию 1978 года еще социалистического государства. С.З.Зиманов отмечает, что “Конституция республики, принятая немногим более десяти лет тому назад, политизирована, декларативна, в своих нормах закрепляет принципы и институты “социалистического общенародного государства”, авторитарной власти. В ней Казахская ССР формально провозглашается как “... суверенное советское социалистическое государство...” (ст.68). На деле республика была бесправной, окраинной территорией, управляемой

³⁶

Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан. 1992. № 16. Ст. 404.

административно-командной системой Центра. Годы перестройки внесли в Конституцию ряд поправок, отражающих веяние новой эпохи, нового мышления...

Конституция Казахской ССР была “кабинетной” со всеми вытекающими из этого недостатками...

Критическая оценка действующей, но устаревшей Конституции с позиции задач и перспектив перестроечных процессов не означает разрыва преемственной связи с нею новой Конституции Казахской ССР, разработка которой началась. Рациональное зерно в накопленном опыте конституционного развития страны в целом и республики в частности должно быть использовано. Замена декларативных пропагандистской направленности положений Конституции реальными и жизнедеятельными нормами, направленными на создание цивилизованного общества с демократическими институтами, обеспечение и защита прав и свобод граждан представляют как бы канву основной работы над новой Конституцией республики. Из действующей Конституции среди других должны быть заимствованы и наполнены конкретным и реальным содержанием в свете Декларации Казахской ССР о государственном суверенитете и Союзного договора, принятие которого ожидается в самое ближайшее время, идеи о суверенитете союзной республики”³⁷.

Поэтому понимая это, 28 января 1993 года Верховным Советом была принята новая Конституция³⁸.

По утверждению Г.С.Сапаргалиева “это был исторический правовой акт, совершенно по-новому определивший государственный и общественный строй Казахстана. Разумеется Конституция восприняла многие правовые нормы, принципы и идеи конституционных законов, изданных с момента объявления государственного суверенитета Казахстана. К ним относятся народный суверенитет, независимость государства, принцип разделения власти, признание государственным языком казахского языка, признание Президента главой государства и единой системы исполнительной власти, органов суда - Верховного, Конституционного и Высшего Арбитражного судов, Прокуратуры”.³⁹

Конституция Республики Казахстан 1993 года содержала ряд новых положений. Так, Республика Казахстан провозглашалась “как форма государственности самоопределившейся казахской нации”, впервые употреблено понятие, как “светское и унитарное государство”, новые положения касались того, что законодательная, исполнительная и судебная ветви власти “взаимодействуют между собой с использованием системы сдержек и противовесов”, отмечалось о прямом действии ее норм.

Права и свободы граждан Республики Казахстан предусмотрены в разделе 1 Конституции “Гражданин, его права, свободы и обязанности”.

³⁷ Зиманов С.З. Конституция и Парламент Республики Казахстан. Алматы., 1996. С. 33-34.

³⁸ Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан. 1993. № 3. Ст. 54.

³⁹ Сапаргалиев Г.С. Конституционное право Республики Казахстан. Алматы., 1998.С.64.

Он состоит из 7 глав и 44 статей. Глава 4 посвящена политическим правам и свободам граждан. В ней предусмотрено:

“Статья 14. Граждане Республики имеют право как непосредственно, так и через своих представителей участвовать в управлении государственными делами, в обсуждении, принятии законов и решений государственного и местного значения.

Статья 15. Гражданам Республики гарантируется свобода мирных собраний, митингов, шествий, пикетов и демонстраций.

Статья 16. Граждане Республики имеют право создавать общественные объединения на основе свободного волеизъявления и общности интересов для реализации своих прав и свобод.

Статья 17. Граждане Республики имеют равное право на доступ к государственной службе. Требования, предъявляемые к кандидату на должность государственного служащего, обуславливаются только характером должностных обязанностей”⁴⁰.

По мнению С.З.Зиманова “существенным изъяном этого раздела является то, что он построен, по сути по избитой схеме: провозглашая почти все, что относится к гражданским, политическим и экономическим правам личности, мало заботится о реальности их осуществления. Во многих случаях не обозначены четкие пределы и формы воплощения в жизнь этих прав и свобод в национальном контексте. Во Всеобщей Декларации ООН о правах человека эти права утверждаются в качестве задачи, имеется в виду, что наполнение их конкретным реальным содержанием осуществляется в каждом государстве с учетом национальной специфики. Для того, чтобы права и свободы граждан стали фактическими отношениями, необходимо рассматривать их в контексте связи: индивид - общество - государство. Государство берет на себя функцию обеспечения и охраны прав и свобод своих граждан, т.е. несет главную ответственность”⁴¹.

Таким образом, в Конституции Республики Казахстан 1993 года были предусмотрены права и свободы, принадлежность которых определялась гражданством Республики Казахстан. Заслуживает внимания также то, что в Преамбуле Конституции указано на приоритетность прав и свобод человека и признание высшей ценностью человека, его жизни, свободы и неотъемлемых прав и осуществление Республикой Казахстан своей деятельности в интересах гражданина и общества.

Г.С.Сапаргалиев пишет, что “советские конституции уделяли достаточное внимание правам и свободам граждан. Однако решающее значение имели всякого рода подзаконные акты, которые в большинстве случаев не публиковались и максимально ограничивали права и свободы граждан. Конституционные положения о статусе граждан должны исходить из совершенно иных принципов. Нужно было установить, что

⁴⁰ Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан.1993. № 3. Ст. 54.

⁴¹ Зиманов С.З. Конституция и Парламент Республики Казахстан. Алматы., 1996. С. 52-54.

государство не дарует своим гражданам права и свободы, а признает их естественные и неотъемлемые. Далее, главным социальным приоритетом в политической и экономической системе должен быть признан человек”⁴².

9 декабря 1993 года был принят Кодекс Республики Казахстан “О выборах в Республике Казахстан”. Выборы Президента, депутатов Верховного Совета и местных представительных органов Республики Казахстан проводятся в соответствии с Кодексом⁴³. Данный законодательный акт является первым актом, который положил начало законодательному закреплению процесса выборов, проводимых в Республике Казахстан.

1995 год в области законодательного становления отличается от предыдущих и последующих периодов. Он характеризуется тем, что законы принимаются не высшим законодательным органом, а Президентом Республики Казахстан, которому временно были делегированы законодательные полномочия. В это время Президентом Республики Казахстан было принято множество законодательных актов, которые в будущем явились основой для дальнейшего развития конституционного законодательства.

В 1995 году был принят ряд законов, закрепляющих политические права и свободы граждан.

Так, 17 марта 1995 года главой государства был принят Указ Президента Республики Казахстан, имеющий силу закона, “О порядке организации и проведения мирных собраний, митингов, шествий, пикетов и демонстраций в Республике Казахстан”⁴⁴.

Данный Указ является одной из первых попыток властей Казахстана оказать влияние на политические процессы, связанные с формами выражения общественных, групповых или личных интересов и протеста гражданами страны.

25 марта 1995 года был принят Указ Президента Республики Казахстан, имеющий силу конституционного закона, “О республиканском референдуме”⁴⁵.

Указ регулирует порядок проведения республиканского референдума, принципы его проведения, вопросов, которые могут быть вынесены на республиканский референдум.

19 июня 1995 года был принят Указ Президента Республики Казахстан, имеющий силу закона, “О правовом положении иностранных граждан Республики Казахстан”⁴⁶. Данным Указом было определено правовое положение иностранных граждан, лиц без гражданства на территории Республики Казахстан. В соответствии со статьей 3 “Иностранные граждане в Республике Казахстан имеют все права и

⁴² Сапаргалиев Г.С. Становление конституционного строя Республики Казахстан. Алматы., 1997. С. 109-110.

⁴³ Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан. 1993. № 23-24. Ст. 510.

⁴⁴ Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан. 1995. № 1-2. Ст. 19.

⁴⁵ Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан. 1995. №1-2. Ст. 21.

⁴⁶ Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан. 1995. №9. Ст. 68.

свободы, а также несут все обязанности, установленные Конституцией, законами и международными договорами Республики Казахстан, за исключением случаев, предусмотренных законами и международными договорами Республики Казахстан.

Иностранцы граждане в Республике Казахстан равны перед законом, независимо от их происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий”.

Таким образом, иностранцы граждане и лица без гражданства были уравнены в правах и свободах с гражданами Республики Казахстан.

Указ Президента Республики Казахстан, имеющий силу закона, “О порядке рассмотрения обращений граждан” от 19 июня 1995 регулирует порядок рассмотрения обращений граждан. Данным Указом реализуется политическое право граждан на обращение или право петиций.

30 августа 1995 года была принята Конституция Республики Казахстан. Отметим некоторые существенные моменты этой Конституции. Конституцией установлена система президентского правления, закреплена двухпалатный Парламент, предусмотрен Конституционный Совет, единая система судов. В Конституции предусмотрен специальный раздел 2 “Человек и гражданин”, состоящий из 39 статей, посвященных правам и свободам человека и гражданина.

В данной Конституции государство признало неотчуждаемость прав и свобод человека. Государство признает естественные права человека и создает гарантии их реализации. Оно не вправе их отчуждать, ограничивать, кроме случаев, прямо предусмотренных законом. Конституция признает равенство прав, свобод, обязанностей человека и гражданина. Предусмотрен принцип непосредственного действия, общей доступности прав и свобод человека и гражданина, т.е. это означает возможность и реальность использования ими своих прав и свобод. Одним из основных положений, имеющих отношение к правам и свободам человека и гражданина является то, что осуществление ими прав и свобод не должно нарушать права и свободы других лиц, посягать на конституционный строй и общественную нравственность. Конституцией запрещается незаконное ограничение конституционных прав и свобод; конституционные права и свободы человека и гражданина являются основополагающими при разработке и принятии законов, других нормативных правовых актов, устанавливающих порядок и условия осуществления этих прав и свобод. Права, свободы и обязанности человека и гражданина едины. Это означает, что люди живя в обществе, имеют не только равные права и свободы, но и равные обязанности по отношению друг к другу, государству.

28 сентября 1995 года был принят Указ Президента Республики Казахстан, имеющий силу конституционного закона, “О выборах в Республике Казахстан”. Его принятие обусловлено переменами, происшедшими в результате принятия новой Конституции. Так, Указ

регулирует отношения, возникающие при подготовке и проведении выборов Президента, депутатов Сената и Мажилиса Парламента, маслихатов и членов органов местного самоуправления Республики Казахстан, а также устанавливает гарантии, обеспечивающие свободу волеизъявления граждан Республики (статья 1)⁴⁷.

16 октября 1995 года принят один из основных законодательных актов Республики Казахстан, регулирующих деятельность нового Парламента Республики Казахстан, Указ Президента Республики Казахстан, имеющий силу конституционного закона, «О Парламенте Республики Казахстан и статусе его депутатов». Данным Указом закладывались основы дальнейшей профессиональной работы нового Парламента. С 6 мая 1999 года данный Указ стал именоваться Конституционным законом Республики Казахстан «О Парламенте Республики Казахстан и статусе его депутатов»⁴⁸.

Определенные перемены в политической жизни страны повлекли принятие 2 ноября 1995 года Указа Президента Республики Казахстан, имеющий силу конституционного закона, «О республиканском референдуме»⁴⁹, который в дальнейшем был переименован в Конституционный закон «О республиканском референдуме». Данный Конституционный закон в отличие от прежнего детализировал положения, относящиеся к республиканскому референдуму.

26 декабря 1995 года был принят Указ Президента Республики Казахстан, имеющий силу закона, «О государственной службе»⁵⁰. Данный Указ являлся одной из первых попыток государства заложить основы государственной службы молодой республики. Принятием Указа государство признавало приоритетность этой службы и способствовало осуществлению мер по реализации политического права граждан Казахстана для поступления на государственную службу. 23 июля 1999 года принимается новый Закон Республики Казахстан «О государственной службе»⁵¹.

26 декабря 1995 года характеризовался тем, что был принят Указ Президента Республики Казахстан, имеющий силу конституционного закона, «О Президенте Республики Казахстан» или именуемый в настоящее время Конституционный закон «О Президенте Республики Казахстан». В статье 1 данного Указа провозглашалось важное положение о том, что Президент Республики Казахстан - символ и гарант единства народа и государственной власти, незыблемости Конституции, прав и свобод человека и гражданина⁵².

1996 год являлся годом начала работы нового двухпалатного

⁴⁷ Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан. 1995. № 17-18. Ст. 114.

⁴⁸ Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан. 1995. № 21. Ст. 124.

⁴⁹ Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан. 1995. № 22. Ст. 131

⁵⁰ Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан. 1995. № 24. Ст. 169.

⁵¹ Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан. 1999. № 21. Ст. 773.

⁵² Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан. 1995. № 24. Ст. 172

Парламента Республики Казахстан и одним из первых законодательных актов, принятый им, был Закон Республики Казахстан “Об общественных объединениях”⁵³. В Преамбуле данного закона предусмотрено, что “право на свободу объединений представляет одно из важнейших и конституционных прав человека и гражданина, реализация которого отвечает интересам общества и находится под защитой государства”.

Закон Республики Казахстан “О политических партиях” от 2 июля 1996 года, принятый в развитие законодательства об общественных объединениях, регулирует деятельность политических партий Казахстана. Следовало бы отметить, что данный закон впервые принимался Республикой Казахстан и предполагаемые новшества в последующем нашли свое развитие при создании, функционировании, участии в выборах политических партий⁵⁴.

1999 год характерен тем, что впервые в республике принимается Закон Республики Казахстан “О средствах массовой информации”⁵⁵.

В статье 2 данного закона указано, что “свобода слова, творчества, выражения в печатной и иной форме своих взглядов и убеждений, получения и распространения информации любым не запрещенным законом способом гарантируется Конституцией Республики Казахстан”. Закон регулирует отношения, возникающие при реализации свободы слова и при создании средств массовой информации.

Таким образом, нами рассмотрены этапы становления конституционного законодательства Республики Казахстан и законодательства в области политических прав и свобод граждан. На наш взгляд, данное законодательство характеризуется тем, что на всех периодах своего развития было подвержено определенным изменениям, и оно напрямую зависело от складывающихся институтов государства. Как любое государство в период становления, Республика Казахстан прошла этапы развития законодательства в этой области от следования социалистической идеологии, половинчатости и отказа от нее и следования общемировым, цивилизационным процессам в этой сфере.

В дальнейшем нами будут подробно рассмотрены и подвержены анализу законодательные акты Республики Казахстан в области политических прав и свобод граждан. Для начала следовало бы определить систему политических прав и свобод граждан.

Что же сегодня включается в систему политических прав и свобод граждан? Ситуация в данной сфере характеризовалась до последнего времени тем обстоятельством, что официальная юридическая наука зачастую носила комментаторский характер по отношению к действующему законодательству, особенно конституционному. Поэтому, подчиняясь “воле законодателя”, ученые-исследователи практически не выдвигали сколько-нибудь спорных позиций по данному вопросу.

⁵³ Ведомости Парламента Республики Казахстан. 1996. № 8-9. Ст. 234

⁵⁴ Ведомости Парламента Республики Казахстан. 1996. № 8-9. Ст. 234

⁵⁵ Ведомости Парламента Республики Казахстан. 1999. № 21. Ст. 771

Большинство авторов включает в систему рассматриваемой категории субъективных прав, следующие права и свободы граждан: право на участие в управлении государственными и общественными делами; право вносить в государственные органы и общественные организации предложения об улучшении их деятельности, критиковать недостатки в работе; право на объединение в общественные организации; свободу слова и печати; свободу собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций⁵⁶.

Ряд исследователей дополняли приведенный перечень политических прав и свобод. Многие отдельно выделяют активное и пассивное избирательное право⁵⁷. Другие относят к политическим правам и свободам право обжаловать неправомерные действия должностных лиц, государственных и общественных органов⁵⁸. Третьи определяют в качестве самостоятельных политических прав граждан право на референдум⁵⁹, свободу совести,⁶⁰ а также равноправие граждан⁶¹.

Для того, чтобы разобраться, что можно отнести к категории политических прав и свобод, следует обратиться к источникам отечественной теории классификации конституционных прав, свобод и обязанностей граждан. По общему признанию впервые научную классификацию данных правомочий осуществила М.П.Карева, приняв за основу важнейшие сферы деятельности человека⁶². Данная классификация включала социально-экономические права, равноправие граждан, демократические свободы. В дальнейшем, государственно-правовая наука, используя те же классификационные основы, предложенной Каревой, выработала систему основных прав и свобод. В нее вошли: социально-экономические права и свободы граждан, политические права и свободы граждан, личные права и свободы граждан. Наиболее подробно и убедительно данная проблема исследуется в монографии Л.Д.Воеводина “Конституционные права и обязанности советских граждан”⁶³. Ученый выделил следующие группы основных прав, свобод и обязанностей: права и обязанности граждан в сфере социально-экономической и культурной жизни, права и обязанности граждан в сфере государственной и общественно-политической жизни и права и обязанности граждан в сфере индивидуальной свободы⁶⁴. С позиции общемирового подхода к исследуемой проблеме рассмотрены права и свободы человека и гражданина в новой монографии Л.Д.Воеводина “Юридический статус личности в России”⁶⁵.

⁵⁶ Витрук Н.В. Правовой статус личности в СССР. М., 1985. С. 135-143.

⁵⁷ Фарбер И.Е. Свобода и права человека в советском государстве. М., 1974. С. 107.

⁵⁸ Поляков В.Л. Конституционное право советских граждан на свободу слова. Саратов., 1977. С. 3.

⁵⁹ Хоменок Ф.А. Политические свободы граждан СССР. Л., 1965. С. 6.

⁶⁰ Михалева Н.А. общественно-политические права и свободы граждан. М., 1973. С. 15.

⁶¹ Советское государственное право. М., 1948. С. 147-148.

⁶² Воеводин Л.Д. Конституционные права и обязанности советских граждан. М., 1972. С. 210-258.

⁶³ Воеводин Л.Д. Указ.соч. С. 249.

⁶⁴ Воеводин Л.Д. Указ.соч. С. 250-251.

⁶⁵ Воеводин Л.Д. Юридический статус личности в России. М., 1997. С.30.

Рассмотрев эту классификацию основных прав и свобод граждан, представляется правильным проанализировать и иные подходы к данной проблеме. Так, по мнению авторов книги “Права человека. Учебник для вузов” права и свободы зависят от временного развития и делятся на личные (гражданские) права и свободы, политические права и свободы, экономические и социальные права, культурные права⁶⁶.

В.А.Патюлин в своей книге “Государство и личность в СССР” рассматривает такие права, как право на получение от государства и общества необходимых материальных условий существования, на удовлетворение социально-культурных и духовных запросов (социальные и культурные права); на участие в управлении делами общества и государства (политические права и свободы); на возможность личности свободно располагать собой, на свободу от вмешательства государства в сферу отношений, лежащих за рамками обязанностей гражданина перед ним; на охрану и защиту личности от неправомерных посягательств кого бы то ни было на ее жизнь, здоровье, индивидуальную свободу и безопасность, честь и достоинство⁶⁷.

Рассмотрим также классификацию прав и свобод, которая была предложена Георгом Еллинеком на рубеже 19-20 веков и столь популярную у западных ученых. Он выделил три группы субъективных публичных прав: права свободы от вмешательства государства. Сюда отнесены права на неприкосновенность личности, жилища и имени, свобода передвижений и занятий, свобода слова, печати, собраний и союзов, права личности на положительные услуги со стороны государства. Также надо отнести в первую очередь право на судебную защиту со стороны государства. Б.А.Кистяковский дополнил данную категорию прав так называемыми социалистическими правами, которые именуется в современном понимании социально-экономическими⁶⁸.

Права гражданина на участие в организации государства. Сюда относятся политические права, а именно избирательное право, право на занятие должностей, право петиций и другие.

Таким образом, перед нами различные классификации. Это вызывает необходимость сделать определенные выводы. Бесспорно, что приведенные классификации имеют определенную ценность для познания такого феномена человеческого общества как субъективные права и свободы граждан, в том числе и политические. И для анализа содержания категории политических прав и свобод, нужно взять за основу отраслевую классификацию с учетом взаимоотношений между гражданином и государством.

В связи с этим, ряд ученых, придерживаясь этой классификации, подразделяют политические права и свободы на: права на участие в

⁶⁶ Права человека, учебник для вузов. М., 1999. С. 132-170.

⁶⁷ Патюлин В.А. государство и личность в СССР. М., 1974. С. 134.

⁶⁸ Кистяковский Б.А. Лекции по государственному праву (общее и русское). Прочитаны в Московском коммерческом институте в 1908-1909 г.г. М., 1909. С. 313.

общественно-политической и государственной жизни страны; на участие в управлении производством; права, обеспечивающие свободу мнений⁶⁹.

И.Е.Фарбер относит к политическим правам граждан активное и пассивное избирательное право, право на свободу объединения граждан в союзы, на свободу слова, печати, собраний и демонстраций⁷⁰.

Казахстанский ученый, специалист в области прав и свобод человека и гражданина С.Журсимбаев относит к политическим правам и свободам граждан право на получение и распространение информации, право на свободу объединений, право на проведение мирных собраний, митингов, демонстраций, шествия и пикетирования, право на участие в управлении делами государства непосредственно и через своих представителей⁷¹.

К политическим правам и свободам граждан казахстанский ученый Г.К.Искакова относит право на свободу объединений, свободу собраний и свободу шествий, право участвовать в управлении делами государства⁷².

Текст действующей Конституции Республики Казахстан также содержит определенный перечень политических прав и свобод. Этот перечень тоже можно рассматривать как самостоятельную научную классификацию политических прав и свобод⁷³. Система политических прав и свобод граждан состоит из двух взаимосвязанных подсистем. Первая из них включает в себя права граждан, содержащие правомочия по участию в организации и деятельности государства и его органов посредством различных форм представительной и непосредственной демократии, т.е. “права на участие”. Н.М.Коркунов в своем труде “Русское государственное право” выделял следующие виды политических прав, которые мы рассматриваем как права на участие: права непосредственного участия в распоряжении государственной властью; права избрания представителей; пассивные права, имея в виду поступление на государственную службу и право избираемости (быть избранным) в органы власти⁷⁴.

Вторую группу составляют права, содержащие правомочия по активному участию в жизни общества.

Н.С. Колесова в первую группу прав включает избирательные права, право петиций, а во вторую свободу слова и печати, свободу собраний и манифестаций, право на объединение⁷⁵.

Мы же в предложенную категорию политических прав включаем избирательное право, право на референдум, право петиций. Можно согласиться с вышеуказанным автором, что во вторую категорию прав входят права по активному участию индивида в жизни общества. На наш

⁶⁹ Права личности в социалистическом обществе. М., 1981. С. 97.

⁷⁰ Фарбер И.Е. Свобода и права человека в советском государстве. М., 1974. С. 107.

⁷¹ Журсимбаев С. Права человека в международно-правовых актах и Конституции Казахстана. Астана., 1998. С.36.

⁷² Искакова Г.К. Права человека в Республике Казахстан. Алматы., 1999. С. 94-104.

⁷³ Конституция Республики Казахстан. Научно-правовой комментарий. Алматы., 1998. С. 55-208.

⁷⁴ Коркунов Н.М. Русское государственное право. Общая часть.

⁷⁵ Права человека. Учебник для вузов. М., 1999. раздел 5. глава 6.

взгляд, сюда относятся свобода слова и печати, свобода союзов, свобода собраний.

Нас интересует вопрос, почему именно отмеченные права были включены в эту систему.

В отличие, к примеру, от личных, политические права и свободы направлены не на обеспечение автономии человека, а на его проявление в качестве активного участника политического процесса. Ценность этой категории прав состоит в том, что они создают условия для укрепления связей между гражданином, обществом, государством. Политическая свобода, по существу, является одной из граней личной свободы: человек как разумное существо, носитель политического сознания и политической воли вправе действовать в качестве самостоятельного и свободного участника политического процесса. Одной из главных особенностей тоталитарных государств – стремление к ограничению, а то и полной ликвидации политических прав и свобод – носит отнюдь не случайный характер. Чем в большей мере удается тоталитарному режиму ограничить политическую свободу человека, освободить себя от демократических форм контроля, тем большее место занимают фактическое всевластие государства и применяемые им насильственные методы, направленные на отчуждение гражданина от реальной политической власти.

Политические права и свободы, провозглашенные изначально в рамках буржуазного конституционализма, впоследствии получили развернутый конституционно-правовой статус и утвердились сначала в качестве важнейшего института национального, а позднее и международного права. Многие современные международно-правовые документы о правах человека универсального и регионального характера, устанавливая объем неотчуждаемых прав и свобод человека, содержат такие политические права, как свобода слова и убеждений, свобода мирных собраний и ассоциаций, право принимать участие в управлении государством.

Важно подчеркнуть, что фактическое осуществление основных политических прав и свобод гражданина возможно лишь при помощи и посредством норм национального права, которые должны предусматривать эффективные механизмы и процедуры их реализации. Существование демократического общества немыслимо вне формирования политического плюрализма и его ценностей, активного и сознательного участия граждан в общественно-политической жизни. Поэтому в демократическом государстве политические права и свободы воспринимаются массовым общественным сознанием не как нечто второстепенное, а как одна из базовых гуманистических ценностей.

Вместе с тем, если обратиться к истории, то история развития человеческого общества знает определенные формы и методы участия граждан в управлении делами государства и общества (Афины, ранняя Русь, Тюркский каганат, Казахское ханство). Оно начиналось как непосредственное управление и заканчивалось зачастую, режимами

абсолютной монархии, когда это управление сводилось к нулю. Современная правовая наука рассматривает их как конкретные формы проявления непосредственной (прямой) и представительной демократии. Право же выступает по отношению как право субъективное, закрепляет в качестве общеобязательных норм его поведения различные возможности по участию в организации и деятельности государства, обеспечивая их исполнение принудительной силой государства. Практика взаимодействия гражданина и демократического государства выработала наиболее эффективные способы и формы как опосредованного, так и прямого участия в организации и деятельности государства.

В частности, в связи с невозможностью выработать какие-либо правила с участием всех участников общества, появился институт избирательного права. Он представляет систему правовых норм, регулирующих порядок организации и проведения выборов в представительные органы государства и обеспеченную законом возможность индивида непосредственно принимать участие в формировании представительных органов, т.е. избирать и быть избранным.

Далее одним из основных способов прямого участия граждан в решении политических вопросов является референдум. Референдум включает в себя не только право участия во всенародном голосовании, но и право требовать выставления любого вопроса на голосование, а также требовать, чтобы результаты голосования учитывались при принятии окончательного решения по данному вопросу. Но у референдума есть ограниченные возможности применения данного субъективного права.

Если же какой-либо вопрос не подлежит разрешению путем референдума и он не набрал необходимого количества голосов или у индивида, группы индивидов возникло желание выразить свое мнение, то граждане могут воспользоваться правом петиций.

В перечне политических прав и свобод отсутствует субъективное право граждан на участие в управлении государственными и общественными делами. По мнению ученых он является центральным политическим правом граждан⁷⁶.

На наш взгляд, рассматривать право на участие в управлении государственными и общественными делами в качестве отдельного субъективного права граждан не представляется возможным, так как существующие правомочия являются самостоятельными и они практически входят в данную категорию субъективных прав.

Следующее положение заключается в том, что трудно представить современное государство с давними демократическими традициями, так и недавно вступившее на путь демократических преобразований, где бы граждане в той или иной форме не участвовали в управлении делами государства и общества. Такое участие есть один из основополагающих принципов во взаимоотношениях государства и гражданина.

⁷⁶

Демократия и правовой статус личности В Социалистическом обществе. М., 1987. С. 93.

Как известно данное положение было закреплено в Конституции СССР 1977 года, Конституции Казахской ССР 1978 года и оно носило скорее идеологический, пропагандистский характер.

Таким образом, право на участие в управлении государственными и общественными делами является принципом взаимоотношений между демократическим государством и его гражданином и реализуется посредством осуществления политических прав и свобод граждан⁷⁷.

Что же касается субъективных прав, которые мы именуем в настоящем исследовании политическими свободами, то здесь возникает два вопроса. Во-первых, почему совокупность правомочий в данной области мы относим к политическим правам? Во-вторых, почему данная категория, как элемент системы политических прав и свобод, включает эти, а не иные субъективные права? На первый вопрос мы ответили исходя из исторической тенденции расширения “положительного” содержания последних, а также вспомогательного характера политических свобод по отношению к правам на участие. Что касается второго вопроса, то ответ на него состоит из двух частей. Следует выяснить, с одной стороны, почему именно свободу слова и печати, свободу союзов и свободу собраний мы отнесли к категории политических свобод, с другой стороны, к данной категории не отнесены свобода совести, свобода получения информации, право на забастовку, а также право обжаловать в судебном порядке действия должностных лиц, государственных органов и общественных организаций. Правомерность рассмотрения перечисленных прав и свобод в качестве политических основывается как на теоретической, научной так и на практической базе, подкрепленной историческим опытом развития человеческого общества в новейший период.

Закрепленное Конституцией Республики Казахстан право на занятие должностей в государственных органах отсутствует в предложенной выше системе политических прав и свобод. Для правильного понимания отсутствия этого права, обратимся к содержательной стороне данного субъективного права. Должности, как известно, бывают двух видов: избираемые и назначаемые. Право занимать избираемые должности есть не что иное как составная часть пассивного избирательного права. Право же на равный доступ к назначаемым должностям одно из проявлений равноправия граждан и основополагающий принцип взаимоотношений индивида и государства.

Рассмотрим теперь важнейшее право как право на информацию. Если обратиться к статье 19 Всеобщей Декларации прав человека, в котором закреплено положение: “Каждый человек имеет право на свободу убеждений и на свободное выражение их; это право включает свободу беспрепятственно придерживаться своих убеждений и свободу искать, получать и распространять информацию и идеи любыми средствами и

77

Там же. С. 93.

независимо от государственных границ”⁷⁸. Аналогичное положение, дополненное лишь конкретными формами выражения мнения, закреплено в статье 19 Международного пакта о гражданских и политических правах⁷⁹. В усеченном виде со ссылкой на несуществующий пока закон, это право закреплено действующей Конституцией Республики Казахстан (статья 20)⁸⁰.

Действительно, любое устное или печатное выступление, любое выраженное, материализованное мнение состоит из определенной информации, содержание которой становится известным неопределенному кругу лиц. Но ведь существует и такая информация, разглашение которой ведет к посягательству на личную свободу. И государство как субъект общественных отношений имеет определенную информацию, которая не подлежит разглашению, т.е. информация, содержащая сведения, составляющая государственную или военную тайну. В данном случае информация (личная или государственная), охраняемая законом от незаконного распространения или право на нераспространение такой информации выступают в качестве пределов реализации свободы мнений. Подобная ситуация с некоторыми видами коммерческой и научно-технической информации. Сложнее обстоит дело с соотношением содержательных сторон свободы информации и свободы слова и печати. Дело в том, что свобода слова и печати включает возможность беспрепятственно получать информацию. Согласно же сложившемуся пониманию свободы слова и печати, последнее состоит преимущественно из правомочий, охватывающих различные формы распространения мнений и информации. Здесь имеются два пути. Первый – раздвинуть традиционные рамки правового содержания свободы слова и печати за счет правомочия на получение полной и достоверной информации. Второй – рассматривать все же право на информацию в качестве самостоятельного субъективного права. Первый путь наиболее логичен.

Таким образом, право на информацию, по нашему мнению, включается в понятие свободы слова и печати.

И следующее субъективное право, место которого предстоит определить – это право обжаловать в суд действия и решения, нарушающие права граждан. Некоторые авторы относят данное право к числу политических⁸¹. Так, в книге “Права личности в социалистическом обществе” предусмотрено, что “следует, на наш взгляд поддержать мнение ученых, которые относят к числу политических группу прав, реализация которых имеет целью защиту общественных интересов, благ личности, ее прав и законных интересов. Это право на судебную защиту от посягательства на честь и достоинство, жизнь и здоровье, на личную

⁷⁸ Основные международные документы по правам человека. Алматы., 1998. С. 41.

⁷⁹ Там же. С. 56.

⁸⁰ Конституция Республики Казахстан. Научно-правовой комментарий. Алматы., 1998. С. 97.

⁸¹ Мицкевич А.В. Субъекты советского права. М. 1962. С. 51-52.; Чхиквадзе В.М.

Социалистический гуманизм и права человека: ленинские идеи и современность. М., 1978. С. 241-242.

свободу и имущество, право обжаловать действия должностных лиц, государственных и общественных органов, включающее обжалование в суд, право на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей, право обвиняемого на защиту и другие”⁸².

Иные, например Л.Д.Воеводин выносят такую правовую возможность вообще за рамки основных элементов системы конституционных прав и свобод граждан. Думается, что эта точка зрения более логичная. Дело в том, что в рамки классификации основных прав и свобод, произведенной в соответствии с основными сферами деятельности человека, данное конституционное право не вписывается, хотя, по своей природе, в данной классификационной системе ближе всего стоит к личным (индивидуальным) правам.

Итак, мы определили систему и содержание политических прав и свобод граждан, затронув некоторые основополагающие моменты. Теперь следует перейти к исследованию сущности политических прав и свобод, дать их понятие.

В отечественной юридической науке, небогатой монографическими работами, где бы исследовались политические права и свободы граждан, в связи с их “непопулярностью” в практике общественной жизни в советский период времени, тем не менее существуют достаточно разнообразные мнения на их сущность. Автор монографии о свободе слова В.Л.Поляков определяет политические свободы как “политические отношения между гражданином и народом в связи с осуществлением власти, которое неизбежно имеет классовое содержание, с одной стороны, или же, как способ привлечения народа к управлению государством, то есть форму проявления и осуществления демократии на деле, с другой стороны”⁸³.

В свою очередь Ф.А.Хоменок рассматривает данную категорию через совокупность юридических и фактических возможностей для участия граждан в общественно-политической и государственной деятельности, развития их инициативы и самодеятельности⁸⁴.

Другие оценивают политические права и свободы как важную категорию субъективных прав и свобод гражданина. Их вполне правомерно рассматривают как обеспеченную человеку законом и публичной властью возможность участия (как индивидуально, так и коллективно) в общественно-политической жизни государства и осуществлении государственной власти⁸⁵. Бесспорно, одним из определяющих для данной категории субъективных прав является характер и природа взаимоотношений между человеком и государством.

⁸² Права личности в социалистическом обществе М., 1981. С. 52.

⁸³ Поляков В.Л. Конституционное право советских граждан на свободу слова. Саратов., 1977. С.7

⁸⁴ Хоменок Ф.А. Политические свободы граждан СССР. Л., 1965. С.7

⁸⁵ Права человека. Учебник для вузов. М., 1999. С. 111

Таким образом, сущность политических прав и свобод во многом зависит от специфики указанных взаимоотношений. Политические права и свободы включают две основные системы связей между государством и его гражданами. Во-первых, права на участие, предоставляющие гражданину возможность формировать не только государственные органы, но и волю государства, во-вторых, это свободы, сущность которых определяется существованием в “сфере невмешательства”, а, следовательно, и возможности для индивида воздействовать на общественные отношения, находясь под “защитой” этой сферы.

Если исследовать нашу категорию, то с точки зрения происходящих процессов общественной жизни и места в ней политических прав и свобод, то данные правомочия можно определить как правомочия по участию в организации и деятельности государства и его органов посредством различных форм представительной и непосредственной демократии и жизни общества.

Если рассматривать данное явление в рамках субъективного права, то определить политические права и свободы необходимо через категорию “возможности” или право-поведение, право на положительные действия.

Эта категория обладает рядом некоторых черт. Прежде всего возможность некоторого действия (бездействия), где существует область, указание на пределы реализации этого субъективного права.

Таким образом, политические права и свободы граждан можно рассматривать в качестве принадлежащих ему от рождения и обеспеченных законом возможностей, позволяющих гражданам в установленных пределах участвовать в организации и деятельности государства и его органов посредством различных форм представительной и непосредственной демократии и жизни общества.

Дальнейшему рассмотрению подлежат личные права и свободы. Личные или, как их еще называют гражданские, основные, конституционные права и свободы или права первого поколения призваны обеспечить свободу и автономию индивида как члена гражданского общества, его юридическую защищенность от какого-либо незаконного внешнего вмешательства. Органическая основа и главное назначение гражданских прав состоят в том, чтобы обеспечить приоритет индивидуальных, внутренних ориентиров развития каждой личности.

Как указывает Колесова Н.С. «эта категория прав характеризуется тем, что государство признает свободу личности в определенной сфере отношений, которая отдана на усмотрение индивида и не может быть объектом притязаний государства. Она обеспечивает так называемую негативную свободу. Эти права, являясь атрибутом каждого индивида, призваны юридически защитить пространство действия частных интересов, гарантировать возможности индивидуального самоопределения и самореализации личности⁸⁶».

86

Права человека. Учебник для вузов. М. 1999, С. 142

Советские ученые, специалисты в этой области рассматривали эту категорию прав и свобод как личные права в широком смысле, в смысле прав личности или, иначе говоря, любого объективного права лица, и в узком, специально-юридическом – как особой группы прав, отличных от социально-экономических и политических прав граждан. Ведь всякое субъективное право есть личное право, ибо оно принадлежит данному лицу – и только ему – и противопоставляется всем другим лицам, которые обязаны уважать это право. Следовательно, права личности – это субъективные права, а личные права – это особая их группа⁸⁷». По мнению А.И.Лепешкина «личные конституционные права советских граждан носят более индивидуализированный характер, нежели все остальные конституционные права граждан СССР⁸⁸». Термин «личные права» был известен и другим отраслям права: гражданского, семейного, административного, уголовного и др. В собственном смысле слова, как отмечает Е.А. Флейшиц, - это «высоколичностные» права, которые непосредственно выражают и охраняют интересы личности⁸⁹.

Советская правовая школа различала «личные права» в широком смысле или в смысле прав личности или любое объективное право лица и особые права, отличные от других категорий прав граждан. Всякое субъективное право есть личное право, потому что оно принадлежит данному лицу и и противопоставляется всем другим лицам, которые обязаны уважать это право. Поэтому права личности – это субъективные права, а личные права – это особая их группа.

Отношение к данной категории прав и свобод определяется по-разному. Так, советские ученые-юристы рассматривали права личности как юридическое выражение свободы, определяемое общественно-политическим строем. Но свобода личности имела субъективную сторону, которая заключалась в сознательном отношении самого человека к своим поступкам. «Быть свободным человеком значит осознавать необходимость и границы своих действий, то есть поступать целесообразно».⁹⁰ Сферой применения личных конституционных прав является область личной свободы, быта и индивидуальной жизни граждан.⁹¹ Современные ученые рассматривают данную категорию прав по иному. На различных этапах возникновения этих прав они призваны были ограждать человека от незаконного вторжения государства в сферу личной свободы. Однако в дальнейшем для осуществления гражданских прав недостаточно было пассивной обязанности государства воздерживаться от вмешательства в сферу свободы личности. Выявилась потребность содействовать в осуществлении прав и свобод индивида. Это значит, что мало установить

⁸⁷ Фарбер И.Е. Свобода и права человека в советском государстве. Саратов, 1974. С.141.

⁸⁸ Лепешкин А.И. Курс советского государственного права. Т. 1.М., 1961., С. 490

⁸⁹ См. Флейшиц. Личные права в гражданском праве Союза ССР и капиталистических странах. М. 1941.С.5.

⁹⁰ Кучинский В.А. Личность, свобода, право. Минск. 1969.С.72.

⁹¹ См. Рудинский Ф.М. Теоретические проблемы личных конституционных прав советских граждан. «Труды высшей следственной школы МВД СССР», вып.7. Волгоград. 1969.С. 114.

прямые запреты, оберегающие сферу личной свободы и частной жизни от противоправных и произвольных попыток ее ущемления, в том числе со стороны государства. Необходимы его активные действия для реализации прав и свобод человека.

К личным правам и свободам человека российские ученые относят: право на жизнь и достоинство личности; право на свободу и личную неприкосновенность, а также неприкосновенность частной жизни, жилища; свободу передвижения и выбора места жительства; свободу совести; свободу выбора национальности и выбора языка общения⁹².

Международно-правовые документы, а именно Всеобщая декларация прав человека и Международный пакт о гражданских и политических правах определяют личными правами и свободами следующее: право на жизнь, на свободу и на личную неприкосновенность, право свободного передвижения и выбора места жительства, невмешательства в личную и семейную жизнь, на свободу совести и религии⁹³.

Известный казахстанский ученый Г.С. Сапаргалиев определяет личные права и свободы и относит к ним права и свободы, связанные с личной свободой и достоинством человека. К ним он относит право на жизнь, личную неприкосновенность, свободу совести, неприкосновенность чести и достоинства, невмешательство в личную жизнь, неприкосновенность жилища⁹⁴.

Вместе с этим, определяя личные права и свободы советская правовая наука приоритетными признавала социально-экономические права и свободы. Так, в известной монографии Н.В.Витрука «Правовой статус личности в СССР» в главе пятой «Обогащение прав и свобод личности» при перечислении прав и свобод характеристика личных прав и свобод предусмотрена после всех прав и свобод⁹⁵. Это указывает на то, что личным правам и свободам советских граждан не уделялось достаточного научного внимания, так как приоритетнее были права социальные права и свободы. А также, необходимо заметить, что личные права и свободы составляют основу так называемой западной теории правового статуса личности, исходя из их абсолютности, неотчуждаемости, неотъемлемости.

Н.В.Витрук относит к личным правам и свободам личную свободу и личную жизнь граждан, свободу совести, право на семью и детей. Таким образом, данная категория прав и свобод является незначительной по содержанию и составу и значительно отличается от современной западной теории, основу которой и составляют личные права и свободы.

Некоторые советские авторы, учитывая нормы советских конституций СССР и принятые на их основах конституции союзных и автономных республик закрепили широкую систему личных конституционных прав советских граждан. Опираясь на закрепленные в

⁹² См. Права человека. Учебник для вузов. М.1999.С. Колесова Н.С. 142-143

⁹³ См. Основные международные документы по правам человека. Алматы, 1998

⁹⁴ См. Сапаргалиев Г.С. Конституционное право Республики Казахстан. Алматы, 107-111.

⁹⁵ См. Витрук Н.В. Правовой статус личности в СССР. М. 1985.

этих статьях нормы, в литературе по советскому государственному праву предлагалось несколько классификаций личных прав. Я.Н.Уманский делил все личные свободы советских граждан на четыре группы: право на неприкосновенность личности, на неприкосновенность жилища и тайну переписки, на свободу совести и право обвиняемого на защиту в суде⁹⁶.

А.И.Лепешкин объединяет право на неприкосновенность личности с правом на неприкосновенность жилища и на тайну переписки в одну группу⁹⁷. Он расширяет традиционный перечень личных прав, включая право личной собственности советских граждан. Некоторые советские юристы делают попытки дать классификацию личных конституционных прав⁹⁸. Классификацию проводят, деля личные конституционные права на три группы: неприкосновенность личности и жилища, тайну переписки, свободу совести⁹⁹.

Многие советские исследователи подчеркивают, что личные права в конституционном, гражданском, семейном и других отраслях права носят абсолютный характер. Правоотношения по поводу реализации личных прав советских граждан строятся так, что носителю права – советскому гражданину – противостоит абсолютно неизвестное количество лиц, которые обязаны не нарушать данного личного права, к примеру, право на личную неприкосновенность.

Согласно советской теории отрицание за личным правом качества субъективного права практически означает, что перед носителем этого права никто юридически не обязан, следовательно, нарушить это право невозможно, ибо обязанность как мера должного юридически значимого поведения должна существовать до фактического поступка, которым нарушается чье личное право, то нарушить поведением того, чего нет – невозможно. В либо личное право. Само собой разумеется, что если нет обязанности не нарушать этом, и состоит специфика любых абсолютных правоотношений, что управомоченному лицу противостоят обязанные лица с негативной юридической обязанностью: не нарушать (в данном случае – личного) права. Кто эти лица, сколько их – совершенно неизвестно. Как пишут, это «все и каждый», кто сталкивается во взаимных отношениях с управомоченными.

Таким образом, важнейшим признаком любых личных прав советских граждан является то, что они есть абсолютно субъективные права. Но абсолютными правами они являются не только личные, но и имущественные права, например, право личной собственности, предусмотренное советской Конституцией. Поэтому для личных прав граждан специфичным признаком является их неотчуждаемость. Носитель личного права не может отчуждать своего права, оно неотделимо от

⁹⁶ См. Уманский Я.Н. Советское государственное право. М, 1970, С. 159.

⁹⁷ См. Лепешкин А.И. Курс советского государственного права. Т. 1. М., 1961, С.490.

⁹⁸ См. Лепешкин А.И..Там же. С. 518-519, Озеров В.П. Правовое положение личности в СССР. М., 1958. С.18.

⁹⁹ См. Проблемы правоведения. Новосибирск. 1967. С.57.

личности носителя, не может передаваться или наследоваться. Некоторые личные права охраняются и после смерти управомоченного (например, право на честь), но это не значит, что они могут передаваться по воле наследодателя. Абсолютные имущественные права, как известно, могут по воле управомоченного отчуждаться, можно их передавать (временно, частично, полностью) и наследовать. Этого невозможно делать с правами на имя, честь, неприкосновенность личности, тайну переписки и т.п. личными правами.

Таким образом, главный существенный признак личных прав советских граждан заключается в том, что они являются неотчуждаемыми правами. Социальной основой такого юридического качества личных прав является особый характер объекта этих прав, относимых к личной сфере. Личные права есть права на блага, неотделимые от каждой данной личности, права, охраняющие непротивоправные проявления индивидуальных черт, способностей, стремлений человека. Так их определила известный советский ученый Е.А.Флейшиц.

Имеется существенное различие в способах регулирования отношений, в которых существуют и реализуются личные права. О.С.Иоффе полагает, что личные неимущественные (и не связанные с имуществом) права гражданина «только охраняются, но не регулируются» гражданским правом, если иметь в виду термины «регулирование» и «охрана» не в широком, а узком, специальном смысле. Объясняет он это тем, что такие блага личности, как честь, достоинство, тайна переписки и пр., «Объектом правового регулирования (в узком смысле) быть не могут, и , соприкасаясь с ними, право обеспечивает лишь их охрану, но не регулирование»¹⁰⁰.

Таким образом, специфика регулирования личных отношений состоит в том, что для носителя личных прав не устанавливается какое-то определенное поведение, лишь бы оно было бы правомерным, а для обязанной стороны устанавливается запрет, абсолютная обязанность не нарушать прав личности. Называть такую юридическую ситуацию только «охраной прав», а не «регулированием» вряд ли будет верным. Регулировать отношения без охраны прав, и наоборот, только охранять права без регулирования представляется невозможным.

Мы рассмотрели существенные признаки личных прав и их особенности, известные ряду отраслей советского права. Теперь необходимо выяснить юридическую специфику личных конституционных прав.

В чем же состояли юридические особенности личных конституционных прав в отличие от личных прав в гражданском и других отраслях права? Главной особенностью являлось то, что они служили конституционной основой для других, отраслевых личных прав. Так, к

¹⁰⁰ Иоффе О.С. Личные неимущественные права и их место в системе гражданского права. Советское государство и право. 1966. № 7. С. 53-54.

примеру, конституционное право на неприкосновенность личности служило основой для права на необходимую оборону, известное уголовному праву.

Другая особенность названных прав заключалась в том, что нормы конституции были адресованы не только к гражданам, но и к органам государственной власти – законодательным, судебным и прокурорским. Конституционные права – это высшие, наиболее важные права, и все органы государства обязаны уважать, охранять, защищать и обеспечивать их. Нормы конституции о правах личности являются предостаточно-обязывающими нормами. Это значит, что они за каждым гражданином закрепляют соответствующее личное право и накладывают на всех граждан обязанности не нарушать это право. Для носителя права всеобщая обязанность других граждан не нарушать его право служит юридической гарантией личных прав. Таким образом, адресатами конституционных норм о личных правах являются государственные органы, общественные организации и граждане. Так рассматривали содержание личных прав и свобод советские ученые-специалисты в этой области¹⁰¹.

Вместе с этим, в литературе по государственному праву анализируются личные права граждан и почти ничего не говорится о личных обязанностях. Советские ученые рассматривают личные права и личные обязанности в неразрывной связи. И здесь имеется в виду не всеобщая обязанность граждан не нарушать личное право управомоченного, а обязанности носителя личного права. Анализ характера правомочий и конституционных норм о личных правах позволяет сделать вывод о том, что личных обязанностей в юридическом смысле в данном случае не может быть. Дело в том, что эта группа личных прав не регулирует действия управомоченного, здесь объект права – честь, достоинство, совесть, неприкосновенность личности, тайна переписки – охраняется от покушений на него других лиц, но не предписывается и по характеру объекта прав не может предписываться какого-либо определенного поведения управомоченного лица. Стало быть, в юридическом смысле можно говорить о личных правах, но не о личных обязанностях.

Так обстоит дело с общими признаками и особенностями личных конституционных прав. Перейдем к рассмотрению каждой группы личных конституционных прав советского гражданина.

В этом отношении рассмотрим концепцию личных прав и вобод, предложенную И.Е.Фарбером. Он включает в эту систему прав и свобод такие права как: неприкосновенность личности, право на тайну переписки, свобода совести¹⁰².

¹⁰¹ См. Кучинский В.А. Личность, свобода, право. Минск., 1969; Рудинский Ф.М. Теоретические проблемы личных конституционных прав советских граждан. Волгоград, 1969.; Флейшиц Е.А. Личные права в гражданском праве Союза ССР и капиталистических странах. М., 1941.; Уманский Я.Н. Советское государственное право. М., 1970.; Фарбер И.Е. Свобода и права человека в советском государстве. Саратов 1974.

¹⁰² См. Фарбер И.Е. Свобода и права человека в советском государстве. Саратов. 1974.

Идея неприкосновенности личности возникла в в конце средневековья на почве борьбы гуманистов и просветителей с феодальным судом. Буржуазные революции победили феодальную государственную власть, уничтожили старую судебную систему и феодальный уголовный процесс, провозгласив в своих конституциях «неприкосновенность личности». С те пор в конституции любых государств имеется норма о личной неприкосновенности, о гарантиях от произвольных арестов. В этом отношении вызывает интерес подход советских и так называемых «буржуазных» ученых к содержательной части личных прав и свобод. Согласно утверждению советских ученых, когда конституционная практика и конституционная теория говорят о праве на неприкосновенность личности, то по утверждению советских ученых буржуазная наука сводят ее только к гарантиям от произвольных арестов и судебного произвола. К примеру, классик английского государственного права, государствовед А.В.Дайси пишет, что «право личной свободы означает в сущности, что никто не может быть посажен в тюрьму, арестован и вообще подвергнут какому-нибудь физическому стеснению, если такой образ действия не имеет законного оправдания». Таким образом, советские ученые-государствоведы рассматривая идею неприкосновенности личности, возникшую как прогрессивную, гуманистическую, демократическую идею в борьбе с феодальной юстицией, считают, что на практике она сведена к уголовно-процессуальному правилу о производстве арестов граждан по постановлению компетентных судебных органов.

Вместе с этим, советский конституционализм, не отбрасывая идею неприкосновенности личности в смысле гарантий от судебного произвола и незаконных арестов, но рассматривают ее по иному, не ограничивая неприкосновенность только уголовно-процессуальной стороной дела. Буржуазные конституции защищают свободу личности только от незаконных действий административных и судебных органов. Социалистическая концепция исходит из того, что предоставляют личности защиту от любых незаконных ущемлений, от кого бы они не исходили: государственных, общественных органов, должностных лиц, от каждого гражданина в отдельности.

Опираясь на существовавшую практику советского строительства можно определить понятие неприкосновенности личности. В советском конституционном праве под неприкосновенностью личности понимается субъективное право гражданина, состоящее из многих правомочий, обеспечивающих физическую (телесную) и нравственную неприкосновенность человека, свободу его самоопределения.

По мнению авторов, право на неприкосновенность личности состоит из следующих правомочий: а) на правовую защиту со стороны органов государства и органов общественных организаций; б) на защиту чести и достоинства; в) на личную свободу и безопасность, гарантии от

произвольных арестов; г) на защиту в суде; д) на неприкосновенность жилища¹⁰³. Рассмотрим каждое из правомочий.

В социалистических государствах каждый гражданин обладал правом притязания на правовую защиту со стороны органов государства. Оно определялось принципом советского народного суверенитета и вытекало из конституционного института гражданства. Правовая защита являлось особым, самостоятельным правомочием как элемент субъективного права на личную свободу и неприкосновенность личности.

По своему содержанию правомочие на правовую защиту граждан очень широкое, оно возникало из фактов нарушения любых прав граждан, конституционных и отраслевых. Анализируя правовое положение гражданина, Ц.Я. Ямпольская обращает внимание на то, что с момента рождения у него «возникает право на защиту со стороны государства от незаконных действий органов государства и его должностных лиц»¹⁰⁴.

Это положение Ц.А.Ямпольской следует расширить указанием на то, что гражданин обладает правом пользоваться правовой защитой от незаконных действий, от кого бы они не исходили (не только от органов государства, должностных лиц, но и частных лиц, граждан). Обязанность осуществлять защиту прав гражданина возлагалась на советские органы государства, но и на общественные организации. Необходимо отметить, что даже профсоюзные комитеты защищали права своих членов и данное положение было предусмотрено в Уставе этих организаций.

Было известно, какое большое значение придавалась в советском обществе праву гражданина обратиться с жалобой, если его права нарушены. Право жалобы в советском праве рассматривалось как конституционное право гражданина, имеющее политический и личный характер, поскольку обеспечивало право на неприкосновенность личности. Так, о конституционном характере права жалобы свидетельствовало положение Указа Президиума Верховного Совета СССР: «Предложения, заявления и жалобы граждан государственные органы разрешают в соответствии с их компетенцией, установленной Конституцией СССР, конституциями союзных и автономных республик, законодательством Союза ССР, союзных и автономных республик»¹⁰⁵.

Право жалобы советских граждан изучалось в науке административного права. Права граждан на жалобу и на обращения ко всем государственным, общественным организациям с притязанием о защите любых своих прав (не только административных) имели не частное, а общее значение для всех отраслей советского права и поэтому фактически рассматривались как права, носящие конституционный характер.

¹⁰³ См. Государственное право СССР. М., 1967., С. 225. Рудинский Ф.М. Основные теоретические проблемы конституционного права неприкосновенности личности в СССР.

¹⁰⁴ Вопросы советского государственного права. М., 1959, С.156

¹⁰⁵ Указ Президиума Верховного Совета СССР «О порядке рассмотрения предложений, заявлений и жалоб граждан». Известия, 1968, 25 апреля.

Как указывают источники, советский гражданин обладает реальным правом пользоваться правовой защитой на случай нарушения его субъективных прав, его права на неприкосновенность личности. Каждый советский гражданин, где бы он не находился – на территории СССР или за пределами страны – обладает нерушимым правом пользоваться правовой защитой для охраны своей личности¹⁰⁶.

Другим правомочием субъективного права на неприкосновенность личности является право гражданина на охрану его чести и достоинства. Защита чести и достоинства специально обеспечивалась нормами гражданского и уголовного права. Одно и то же человеческое благо может служить предметом охраны для многих отраслей права, а не только конституционного. В данном случае, необходимо определить особенности конституционной охраны чести и достоинства советских граждан. Однако в советской литературе имелось мало сведений по данному вопросу.

Право на личную свободу и безопасность как самостоятельное правомочие неприкосновенности личности советского гражданина тесно связано с правами на защиту в суде и на необходимую оборону. Все эти три правомочия вытекали из нормы конституционного права, которая была в прошлом сформулирована в статье 127 Конституции СССР, а именно: «Гражданам СССР обеспечивается неприкосновенность личности». В данной формуле были заключены всеобщность распространения этой нормы, которая распространялась на всех граждан Советского Союза и конституционная гарантия этого права, которая заключена в слове «обеспечивается», т.е. государство не дарует, не предоставляет, а обеспечивает. Но вместе с этим, могло ли это право ограничиваться. Вторая часть конституционной нормы свидетельствует: «Никто не может быть подвергнут аресту иначе как по постановлению суда или с санкции прокурора». Данная норма не может рассматриваться только как гарантии от произвольных арестов, так как оно будет толковаться слишком узко. Думаем, что она формулирует правомочие советского гражданина на личную свободу и безопасность и рассматривается как конституционное право на личную свободу.

Данное право может быть ограничено, но если быть точнее, арестом ограничивается право на личную свободу, а не право на неприкосновенность личности.

В этом отношении, рассматривая мнения некоторых советских авторов, можно отметить, что право личной свободы и безопасности граждан они устанавливали как абсолютное правомочие, которое означает право свободно распоряжаться собою, в первую очередь – свободу передвижения¹⁰⁷. Такое определение соединяло в себе конституционные и общеправовые аспекты личной свободы советского гражданина. Оно говорит о том, что существует всеобщая обязанность не нарушать

¹⁰⁶ См. Фарбер Н.Е. Свобода и права человека в советском государстве. Саратов, 1974. С., 160.

¹⁰⁷ См. Ной И.С. Теоретические вопросы лишения свободы. Саратов, 1965. С. 26-27.

названное право, которое может быть ограничено, как это установлено конституцией. Поэтому ограничения личной свободы допустимы лишь в отношении тех граждан, которые совершили наказуемое общественно опасное деяние, то есть преступление.

В уголовном процессе права обвиняемого (подозреваемого) очень широки, они обеспечивают конституционное право на неприкосновенность личности. Особо важное значение имеет презумпция невиновности – демократический принцип уголовного процесса. Презумпция невиновности означает также и то, что всякое сомнение относительно спорности и противоречивости доказательств виновности толкуется в пользу обвиняемого и оно предполагает, что обвиняемый (подсудимый) имеет право на защиту. Советскими авторами также указывалось, что у советского гражданина есть еще одно правомочие, гарантирующее его неприкосновенность. Это его право необходимой обороны¹⁰⁸.

Ранее специалистами в области советского уголовного права институт права на оборону рассматривался как «необходимая оборона - это правомерная защита против посягательств на интересы Советского государства, общественные интересы, на личность и права обороняющегося или других лиц путем причинения какого-либо вреда нападающему»¹⁰⁹. С понятием неприкосновенность личности тесно связано право на неприкосновенность жилища, которое производно от права советского гражданина на жилище. И.Е.Фарбер утверждает, что право на жилище есть не только имущественное гражданское право лица, но и конституционное¹¹⁰. Он же пишет, что в советской конституции записано только право на неприкосновенность жилища, однако право на жилище также можно признать конституционным правом.

Конституционное право на неприкосновенность жилища предполагает охрану гражданина от незаконного обыска в его доме, квартире. Производство этих мероприятий регламентируется уголовно-процессуальным законодательством.

Таким образом, рассмотрев конституционное право советских граждан на неприкосновенность личности, можно отметить, что оно состояло из самостоятельных правомочий конституционного характера. К ним относились: право на личную свободу и безопасность, на гарантии от незаконных арестов, право на защиту в суде, неприкосновенность жилища, право на защиту со стороны государственных и общественных организаций на честь и достоинство личности советского гражданина и на необходимую оборону. Вместе с этим, в конституционно-правовом плане неприкосновенность личности очень широкое субъективное право.

Следующим личным правом советские авторы относили право на тайну переписки. В конституциях социалистических государств закреплялась тайна переписки. Социальной основой данного

¹⁰⁸ См. Фарбер И.Е. Там же. С. 171.

¹⁰⁹ См. Поинтковский А.А. Учение о преступлении. М., 1961. С. 422, 452-453.

¹¹⁰ Фарбер И.Е. Там же. С. 172.

юридического правила является, по мнению Ф.М.Рудинского и Г.Е.Петухова, честь и достоинство советского человека. Право на тайну переписки, пишут они, обеспечивает «гарантии неразглашения содержащихся в частной переписке сведений, которые могли бы затронуть честь и поколебать достоинство человека»¹¹¹.

По мнению И.Е.Фарбера право на тайну переписки охраняет не только честь и достоинство гражданина, но и всю его интимную жизнь. Она гарантирует неприкосновенность интимной жизни человека¹¹².

В статье 128 Конституции СССР закреплялось право советских граждан на тайну переписки. Данная норма толкуется расширительно, а именно речь идет не только о письмах, но и любых средствах общения между гражданами, о телеграфных, телефонных и иных средствах связи. Должностные лица, принимающие и отправляющие корреспонденцию граждан, обязаны охранять тайну корреспонденции, они не могут давать о ней какие-либо справки кому бы то ни было, кроме отправителя и получателя.

Юридической особенностью конституционного права граждан на тайну переписки является всеобщий характер правоспособности на неприкосновенность интимной жизни граждан. Эта правоспособность превращается в субъективное право при помощи юридического факта, которым является факт наличия любой корреспонденции в широком смысле слова.

Юридическая обязанность не нарушать тайну корреспонденции лежит не только на должностных лицах, но и на гражданах. Нарушение ее влечет юридическую ответственность, которая предусмотрена нормами уголовного кодекса.

Следующим личным правом, подлежащим рассмотрению, является свобода совести.

Свобода совести в науке и практическом обиходе употребляется в двух смыслах: широком, этико-философском и специально конституционном смысле. В специально конституционном смысле под свободой совести понимают отсутствие какого бы то ни было принуждения над религиозными или атеистическими убеждениями людей.

Поэтому в конституционной практике различных государств употребляется узкое понятие свободы совести, отражающее отношение людей к религии. Оно сложилось исторически. В 16 веке широкое общественно-политическое движение против католической церкви охватило почти все европейские страны. Реформация была антифеодальным движением, в ходе которого впервые зародились представления о праве человека на свободу совести в смысле исповедывать любую религию по своему убеждению.

¹¹¹ Проблемы правоуказания. Новосибирск, 1967, С.55.

¹¹² См. Фарбер И.Е. Свобода и права человека в советском государстве. Саратов, 1974, с. 174.

Задолго до победы буржуазных революций началась длительная борьба за признание свободы вероисповедания, свободы выбора религии, веротерпимости, свободы религии, и все эти представления с концентрировались в понятии свободы совести, которая первая среди публичных прав была возведена в ранг «прав человека»¹¹³. Борьба против религиозного фанатизма, за свободу совести была борьбой буржуазии против феодализма.

Некоторые советские авторы отмечают, что в прошлом и настоящем велась и ведется острая идеологическая борьба вокруг идеи о свободе совести. Они рассматривали свободу совести как классовую борьбу. По их мнению, революционные классы наполняли лозунг «свобода совести» прогрессивным содержанием, они звали к борьбе против власти церкви, против религиозного дурмана, за свободу мировоззрения. Отмечая, что наука буржуазного государственного права под свободой совести понимают только свободу вероисповедания, но никогда не доводят эту свободу до признания права человека отказаться от любой религии, быть атеистом. Современное понимание данного понятия, наполненное новым содержанием, означает, что свобода совести каждого человека заключена в признании идеи вероисповедания или идеи непризнания религии как таковой.

Знаменитое большевистское изречение: «Религия – опиум для народа» не позволяло признавать любую религию. Длительное противостояние, заключенное в понимании свободы совести между буржуазной правовой наукой и советской правовой наукой закрепляло право свободы совести в смысле свободы религии в буржуазных государствах и рассмотрение этого вопроса коммунистами как освобождение сознания трудящихся от религиозного дурмана. В.И. Ленин в статье «Социализм и религия», раскрывая суть принципа, что религия есть частное дело по отношению к государству, писал: «Государству не должно быть дела до религии, религиозные общества не должны быть связаны с государственной властью. Всякий должен быть совершенно свободен, исповедовать какую угодно религию или не признавать никакой религии, т.е. быть атеистом, каковым и бывает всякий социалист. Никакие различия между гражданами в их правах в зависимости от религиозных верований совершенно не допустимы. Всякие даже упоминания о том или ином вероисповедании граждан в официальных документах должны быть, безусловно, уничтожены. Не должно быть никакой выдачи государственной церкви, никакой выдачи государственных сумм церковным и религиозным обществам, которые должны стать совершенно свободными, независимыми от власти союзами граждан-единомышленников. Только выполнение до конца этих требований может покончить с тем позорным и проклятым прошлым, когда церковь была в крепостной зависимости от государства, а русские граждане были в

¹¹³ См. Конституционное государство. Изд. И.В.Гессена (второе). СПб, 1905, С. 51, 65.

крепостной зависимости у государственной церкви, когда существовали и применялись средневековые, инквизиторские законы, преследовавшие за веру или за неверие, насилловавшие совесть человека, связывавшие казенные местечки и казенные доходы с раздачей той или иной государственно-церковной сивухи. Полное отделение церкви от государства – вот то требование, которое предъявляет социалистический пролетариат к современному государству и современной церкви»¹¹⁴.

Конституционная норма о свободе совести содержит две части: в первой закрепляются политико-правовые гарантии этой свободы, во второй – формулируется нормативное содержание субъективного права граждан на свободу совести. Как отмечает советский ученый Ф.М. Рудинский включает три правомочия граждан: 1) исповедовать любую религию или не исповедовать никакой; 2) право на свободу отправления религиозных культов; 3) право на свободу антирелигиозной пропаганды¹¹⁵.

Рассмотрим каждое правомочие свободы совести советских граждан.

Конституционное правомочие советского гражданина исповедовать любую религию или не исповедовать никакой состоит в праве свободно, по собственной совести решать вопрос о том, верить или не верить в бога и в какого бога. В этом смысле право исповедовать любую религию есть личное право, ибо его нельзя перенести на другое лицо. Некоторые авторы относят это правомочие к политически правам граждан¹¹⁶. При таком решении вопроса имеется в виду та сторона правомочия, которая означает право гражданина не подвергаться никакому насилию или ограничению за то, что он исповедует какую-либо религию.

Право на свободу вероисповедания связано также с правом граждан на защиту государственными органами в случае ограничения трудовых и иных прав в зависимости от их религиозных верований. Достаточно прогрессивным является Постановление Президиума Верховного Совета РСФСР от 18 марта 1966 года к уголовно наказуемым деяниям относятся: «отказ в приеме граждан на работу или в учебные заведения, увольнение с работы или исключение из учебного заведения, лишение граждан установленных законом льгот и преимуществ, а равно иные существенные ограничения прав граждан в зависимости от их отношения к религии»¹¹⁷.

Свобода вероисповедания означает также право советского гражданина отказаться от данной религии и перейти в другую. Право на свободу совести означает также и право граждан не исповедовать никакой религии, быть атеистом. Такое правомочие надежно охранялось советскими законами, и всякие попытки препятствовать такому осуществлению свободы совести строго наказывалось советскими законами.

¹¹⁴ В.И. Ленин ПСС. Т.12, С. 143-144

¹¹⁵ Рудинский Ф.М. Свобода совести в СССР. М., 1961.С. 38-39.

¹¹⁶ См. Гирман Ю.И. В чем сущность свободы совести? М., «Мысль», 1966, С.23.

¹¹⁷ Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1966., № 2, С.221.

Обратимся к рассмотрению другого правомочия конституционного права гражданина на свободу совести – права на свободу отправления религиозных культов. Она означает «право гражданина индивидуально или совместно с единоверцами беспрепятственно совершать соответствующие его религиозным убеждениям обряды и церемонии в установленных законом пределах»¹¹⁸. Свобода отправления религиозных культов должна осуществляться в рамках закона. Она обеспечивается до тех пор, пока не нарушает общественного порядка, права и свободы граждан и не сопровождается посягательством на здоровье человека.

К субъективному конституционному праву граждан на свободу совести относилось право на антирелигиозную пропаганду. Оно означало право каждого гражданина распространять в любой форме и любым способом атеистические убеждения, вести антирелигиозную пропаганду, но при этом не допускать оскорбления религиозных чувств верующих. Это право опирается на научное марксистское представление об истоках религии и условиях преодоления религиозных верований.

Таким образом, конституционное право граждан на свободу совести в Советском государстве включало три конституционных правомочия: право исповедовать любую религию или не исповедовать никакой; право на свободу отправления религиозных культов; право на свободу антирелигиозной религии.

Проведенный анализ личных прав и свобод советского гражданина позволяет свидетельствовать о том, что данная категория в большой степени отражала идеологию советского государства и в меньшей степени отражала реальный статус советского человека.

Рассмотрим современное понимание личных прав и свобод личности. Личные права и свободы человека отражают наиболее важные, принципиальные связи и отношения между государством и личностью. Конституционное право закрепляет эти связи и отношения и определяет содержание личных прав человека. Другие отрасли права, исходя из конституционного содержания личных прав, закрепляют их гарантии. Отметим, что наряду с термином личные права в литературе, законодательстве и судебной практике применяется «гражданские права». Под гражданскими правами понимается группа прав, воплощающих индивидуальную свободу человека¹¹⁹. По мнению Ф.М. Рудинского в данной группе воплощаются интересы человека как индивидуальности. Это связано с особенностями, которыми обладает личность. Содержание гражданских прав определяется тем, что они призваны обеспечить такие существенные блага индивидуальной свободы как неприкосновенность жизни, честь и достоинство, личную безопасность, частную жизнь и т.д. По содержанию гражданские права тождественны личным

¹¹⁸ См. Рудинский Ф.М. Указ. работа С.41.

¹¹⁹ Рудинский Ф.М. Гражданские права человека: общетеоретические вопросы. Право и жизнь. 2000. № 3. С. 11

конституционным правам. Таким образом, в настоящем диссертационном исследовании будет использоваться термин «личные права».

Для того чтобы раскрыть содержание понятия «личные права», следует обратиться к раскрытию вопроса о взаимоотношениях государства и личности в сфере личной свободы и индивидуальной безопасности и дать характеристику личных прав.

Взаимоотношения личности и государства во многом определяются соотношением индивидуального и коллективного в личных правах и свободах. По мнению сторонников индивидуалистической концепции человек в собственных поступках свободен, но в пределах закона. Сторонники коллективной доктрины убеждены, что человек должен осуществлять свои права, соотносясь с интересами общества и государства.

В настоящее время социальный прогресс ведет к тому, что человек и его интересы должны иметь верховенство над интересами государства. Государство служит интересам личности, а не наоборот. Этот тезис нашел свое подтверждение во всех международных документах.

Данное истолкование взаимоотношений личности и государства может служить основным отправным пунктом при рассмотрении данной проблемы в целом.

Конституционные личные права имеют две сферы своего проявления: во-первых, внутренняя сфера, в которой человек свободен и ничто не может ее ограничить и во-вторых, внешняя, которая проявляется во взаимоотношениях с другими людьми и государством. Поэтому, реализуя свои личные права и свободы, человек сталкивается с интересами других лиц и с интересами государства. Отсюда необходимо отграничить правовую сферу личного интереса от сферы интересов других обладателей личных прав и свобод и сферы интересов государства, поэтому границы личных прав неизбежны.

Установление пределов личных прав и свобод относится к наиболее сложным вопросам конституционного права. Необходимо отметить, что личные права и свободы, с одной стороны, фактом своего существования обязаны государству, которое их гарантирует и защищает, а с другой стороны, именно государство противостоит личным правам. На протяжении веков вопрос о взаимоотношениях личности и государства был в науке предметом споров. Исторически эта проблема возникла тогда, когда человек стал отделять свои интересы от общественных интересов.

Проблема взаимоотношений личности и государства освещалась многими учеными-философами, политологами. В соответствии с идеями Гоббса, при организации государства каждый индивид соглашается отказаться от своих прав. Однако отказывается он от прав не абсолютно, а лишь в той мере, в какой это необходимо для обеспечения мира и самозащиты. По мнению Гоббса: «Свобода подданных заключается в

свободе делать то, что не указано в соглашениях с властью»¹²⁰. Только закон является мерилom в соответствии, с которым государство вмешивается в свободу личности.

По мнению Спинозы, государство обладает верховной властью по отношению к человеку. Он подчеркивает два момента: 1) после перехода от естественного состояния к гражданскому и установления государства нельзя каждому гражданину позволить жить по своему усмотрению и самому быть своим судьей; 2) естественное право каждого в гражданском (государственном) состоянии не прекращается¹²¹. В государстве каждый человек должен подчиняться, установленным законом положениям, что ограничивает свободу индивидов.

По Локку люди вступают в соглашение и образуют государство, наделяя его необходимыми полномочиями, При этом они не отказываются от своих естественных неотчуждаемых прав. В условиях государственности неотчуждаемыми остаются – право на свою собственность, право на свободу и жизнь. Локк писал: «Свобода людей, находящихся под властью правителя, заключается в том, чтобы иметь постоянное правило для жизни, общее для каждого в этом обществе и установленное законодательной властью, созданное в нем; это – свобода следовать моему собственному желанию во всех случаях, когда этого не запрещает закон, и не быть зависимым от постоянной, неопределенной, неизвестной самовластной воли другого человека»¹²². Таким образом, Локк выделяет два основания, определяющих пределы вмешательства государства: во-первых, закон; во-вторых, воля другого человека.

По мнению известного российского ученого-юриста дореволюционной России Н.М.Коркунова необходимым условием для прогрессивного развития государства является обеспечение личных свобод граждан. Основой всякого прогрессивного развития является личная свобода. Он пишет: «Без свободы не может быть нравственного развития, нравственной крепости. Если же общественная жизнь в государстве стеснена, если подданные не могут свободно обмениваться мыслями и знаниями, свободно сходить друг с другом, не могут заключать союзов для совместной деятельности, они невольно замыкаются в рамках узкого эгоизма, делаются неспособными ко всякой сколько-нибудь энергичной и плодотворной общественной деятельности»¹²³. Особенность личных прав в том, что государство ими ограничивает самого себя и само принимает на себя обязанности¹²⁴. Эта мысль, высказанная Н.М.Коркуновым, является основой, на которой базируются взаимоотношения личности и государства в сфере личной свободы.

¹²⁰ Гоббс. Сочинения. Т. 2. М., 1991. С. 165.

¹²¹ Спиноза Б. Избранные произведения. М., 1957., С. 300.

¹²² Локк Д. Избранные философские произведения. Т. 2. М., 1960. С. 16-17.

¹²³ Коркунов Н.М. Русское государственное право. Т. 1. СПб., 1893. С. 423.

¹²⁴ См.: Там же. С. 421.

Анализ различных подходов к проблеме взаимоотношения личности и государства позволяет сделать следующие выводы. Во-первых, личные права и свободы, закрепленные в Конституции РК, выполняют функцию ограничения власти. Во-вторых, реализация конкретных личных прав проявляется в выборе возможностей, установленных Конституцией и текущим законодательством. Конституция РК закрепляет общие условия ограничения реализации личных прав. Думается, что пределы реализации личных прав выражаются в форме запретов, которые в дальнейшем конкретизируются в отраслевом законодательстве. В-третьих, чрезмерное вмешательство государства в сферу личной свободы индивида подавило бы его самостоятельность, а государство было бы излишне обременено не соответствующими его цели, заботами.

В теории права различают личные права, понимаемые в широком и узком смыслах. В широком смысле под личными правами понимаются все субъективные права личности (личные, политические, социально-экономические, культурные). В узком смысле – понимается лишь отдельная, особая группа прав, выражающих индивидуальные качества человека. В настоящем диссертационном исследовании анализируются личные права в узком смысле.

Вопрос о признаках личных прав человека в науке конституционного права не получил должного освещения. Мало кто занимался правовым исследованием личных прав в конституционно-правовом аспекте. Специальных работ, посвященных данной теме, немного.

Одними из первых особенности личных прав выделили В.Е.Гулиев и Ф.М.Рудинский. В их работе речь по существу идет о признаках личных прав. Они состоят в том, что:

- 1) гарантируют индивидуальную свободу, т.е. возможность выбора различных вариантов поведения гражданина в сфере личной жизни, нравственных отношений, быта, если только это поведение не противоречит нормам права;
- 2) индивидуализируют личность, способствуют наилучшему проявлению духовных интересов, способностей, склонностей и индивидуальных особенностей в сфере личной жизни¹²⁵;
- 3) определяют наиболее существенные аспекты правового положения личности по отношению к законности и правопорядку. Степень обеспеченности личных прав характеризует режим законности в государстве. С помощью этих прав не только обеспечиваются личные права и свободы, но и проявляются важнейшие аспекты правового

¹²⁵ См.: Конституционный статус личности в СССР. М., 1980. С. 175; Гулиев В.Е., Рудинский Ф.М. Социалистическая демократия и личные права. М., 1984. С. 81.

положения личности по отношению к правопорядку и закону¹²⁶.

Юридическая природа личных прав характеризуется свойствами двоякого рода. Во-первых, это общие свойства, которые присущи всем конституционным правам и свободам и, во-вторых – специфические качества, которыми обладают только они.

Кроме вышеперечисленных, характерной особенностью личных прав и свобод является то, что они индивидуализируют личность гражданина, обеспечивают применение и развитие духовных интересов и личных склонностей. Следующая особенность личных прав и свобод связана с моментом их возникновения и прекращения. Личные права и свободы возникают с рождения и заканчиваются смертью. На протяжении всей своей жизни человек обладает личными правами и свободами. Своеобразие личных прав заключается также и в том, что они находятся в состоянии постоянной реализации. Личные права и свободы существуют и реализуются в правоотношениях, но степень конкретизации общественной связи минимальная. Вне рамок правоотношений нет субъективного права¹²⁷. Из этой особенности вытекает последний признак личных прав – личные права и свободы являются длящимися и исходными для конкретных правоотношений. Они отражают общее правовое положение субъектов, их статус, взаимную обязанность и ответственность друг перед другом¹²⁸.

Обозначенные признаки личных прав позволили В.Е.Гулиеву и Ф.М.Рудинскому предложить определение личных конституционных прав и свобод граждан. Под личными правами они понимали закрепленные и гарантированные конституциями возможности граждан в пользовании наиболее ценными благами личной свободы: личной безопасностью, благами личной и семейной жизни, нравственной и духовной неприкосновенностью¹²⁹.

Личные права и свободы – это права, закрепленные в Конституции РК, поэтому все свойства, которыми обладают все конституционные права им присущи, но они имеют особые признаки.

По мнению автора, урегулированные нормами конституционного права, личные права и свободы обладают рядом отличительных признаков. К ним можно отнести: 1) их естественный характер; 2) их неотчуждаемость; 3) постоянное состояние пользования ими; 4) их непосредственную реализацию.

Первым признаком личных прав является их естественный характер. Теория естественных прав личности исходит из предположения, что человек обладает правами, которыми он наделен самим фактом своего

¹²⁶ См.: Гулиев В.Е., Рудинский Ф.М. Социалистическая демократия и личные права. М., 1984. С. 81.

¹²⁷ См.: Гулиев В.Е., Рудинский Ф.М. Социалистическая демократия и личные права. М., 1984., С. 143.

¹²⁸ См.: Там же. С. 144.

¹²⁹ См.: Там же. С. 81.

бытия. Личными правами и свободами человек обладает с момента рождения. Возникнув в момент рождения, они существуют на протяжении всей жизни человека. Хотя осознаваться некоторые из них могут с определенного возраста (например, право на достоинство, честь). Другими словами, лицо лишь с определенного возраста начинает осознавать свои человеческие права, которыми он обладает, начинает уважать их.

Личное право – это естественное и необходимое состояние человека как индивида, возвышающегося над неличностной природой. В цивилизованном обществе личные права получают правовое признание, становятся возможностью охраняемой и обеспечиваемой правом

Мысль о том, что естественные права принадлежат человеку с рождения, выражена в нескольких правовых документах. Например, статья 1 Всеобщей декларации прав человека 1948 года гласит: «Все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах». Об этом же говорит пункт 2 статьи 12 Конституции РК: «Права и свободы человека принадлежат каждому от рождения, признаются абсолютными и неотчуждаемыми».

Второй признак личных прав – это их неотчуждаемость. Такими эти права являются потому, что они представляют собой коренные качества, «которые имманентны человеку как жизнедеятельному существу, и которые нельзя отделить от него без явной угрозы потерять в нем «члена общественного союза»¹³⁰. Государство не подарило эти права гражданам и, соответственно, оно не может взять их обратно. Человек не может подарить, продать, передать по наследству личные права, так как они неотделимы от личности, существуют в силу факта бытия человека.

Конституция РК не содержит точного перечня неотчуждаемых прав и свобод человека. Но не вызывает никаких сомнений неотчуждаемость (неотъемлемость) таких прав, как право на жизнь, на свободу, достоинство, честь, на личную неприкосновенность.

Институт личных прав дает человеку возможность выбирать различные варианты поведения в сфере личной жизни, быту. Ни государство, ни другой человек не могут создавать препятствия для такого выбора. Данный институт позволяет отличить одного индивида от другого, охраняет их оригинальность, индивидуальность, самобытность и своеобразие. Любая личность имеет право на индивидуальность. Именно индивидуальность позволяет отличить одного человека от другого. Личные права способствуют развитию индивидуальных особенностей человека в сфере личной жизни человека.

Следующей не менее важной особенностью является то, что личные права находятся в состоянии постоянного пользования. Реализация права – это осуществление юридически закрепленных и гарантированных государством возможностей, проведения их в жизнь в деятельности людей

¹³⁰ Мамут Л.С. Декларация прав человека и гражданина 1789 года – веха на пути к универсальной концепции прав человека. Права человека в истории человечества и в современном мире. М., 1989. С.30

и их организаций¹³¹. В целом, реализация права представляет собой фактическое осуществление правовых предписаний в реальной жизни. В теории выделяют четыре формы реализации права: соблюдение, исполнение, использование и применение. Непосредственная реализация, т.е. осуществление права в фактическом поведении, происходит в первых трех формах. Такая реализация происходит с момента рождения человека. Причем, реализуются личные права не только путем действия или бездействия, но и путем обладания такими благами как честь, достоинство и другими. Такое обладание не связано напрямую с действием или бездействием индивида. Другими словами, реализация личных прав заключается в определенном фактическом состоянии субъекта на протяжении всей его жизни – от рождения до смерти. В случае нарушения какого-либо личного права в действие могут вступать иные правомочия субъективного права (право требования или право притязания).

Рассмотренный признак выделяет еще одну особенность личных прав и свобод – их непосредственная реализация. Все без исключения субъекты обладают личными правами. Реализация этих прав осуществляется непосредственно самим субъектом. Субъект не может передать реализацию своих личных прав другому субъекту, и наоборот. Личные права и свободы реализуются в общих правоотношениях. Общие правоотношения возникают на основе правовых норм, гипотезы которых не содержат указаний на юридические факты. Конституционные нормы, закрепляющие личные права, порождают у всех адресатов одинаковые права без всяких условий. Конкретные правоотношения возникают в связи с нарушением личного права (например, права на жизнь, на личную неприкосновенность и т.д.)

Обобщив все вышеизложенное, можно предложить следующее определение личных прав и свобод. Личные права и свободы – это естественные, неотчуждаемые, непосредственно реализуемые возможности индивида, находящиеся в состоянии постоянного пользования и составляющие неотъемлемые условия существования человека, которые закрепляются и охраняются государством.

В дальнейшем, мы рассмотрим социально-экономические права и свободы.

Социально-экономические права, в отличие от политических прав, называемых правами первого поколения, отличаются от них по содержанию и способам реализации и защиты. Юридический статус данных прав является не менее важным, чем политические права и свободы. Об этом свидетельствуют международные документы по правам человека, которые подчеркивают значимость любого вида прав и свобод.

В основе социально-экономических прав лежит их признание государством как особой социально важной ценностью. Государство

¹³¹ Теория государства и права. Учебник. Под ред. В.М.Карельского и В.Д.Перевалова. М., 1997. С. 376.

обладает социальными функциями по защите населения данного государства.

Социально-экономические права имеют свои присущие им особенности:

- они носят характер прав-притязаний;
- их реализация зависит от состояния экономики;
- они имеют адресную социальную направленность;
- они обладают недостаточными возможностями их защиты.

В Европе закрепление в конституциях этого вида прав сопровождалось борьбой за их признание. В Европе они укоренились благодаря «европейской социальной модели», которая была ориентирована на устои социально ориентированного рыночного хозяйства и ценности социальной ориентации.

В экономически благополучных странах эффективную экономику создают свободная конкуренция, свободная предпринимательская деятельность, которые через принцип формального правового равенства влияют на социальную защищенность различных групп, на необходимость инвестирования экономической активности. Устойчивость этой категории прав в конечном итоге зависит от того, насколько государство преуспеет в выполнении этих функций. Необходимо отметить, что недопустима реализация прав одной группы людей за счет потерь или ограничений другой.

Социальные (или по другой терминологии социально-экономические) права трудящихся завоеваны социалистическим движением. Первые буржуазные государства провозгласили в своих конституциях права человека и гражданина, то в них были юридически закреплены две группы прав: личные права (свобода совести, неприкосновенность личности, тайна переписки и др.) и политические права (избирательные права, свобода слова, печати и др.) Что касается экономических прав, которые охватывают самую главную сферу общественной жизни – производство материальных благ и их распределение, то о них буржуазные конституции ничего не говорили. Весь 19 и начало 20 века до 1918 года является периодом упорной борьбы рабочего класса за свои социальные права.

В политической истории категорию социальных прав теоретически впервые открыл марксизм, а практически они стали осуществляться в социалистическом государстве. Приоритет Советского государства в открытии социальных прав признают и буржуазные государствоведы¹³².

Первой буржуазной конституцией, которая кое-что сказала о социальных правах, была Веймарская Конституция Германии 1919 года. Влияние первой Советской Конституции на буржуазные конституции нового времени – факт достаточно доказанный в науке.

¹³²

См. Островский Я.А. ООН и права человека М., 1968, С.47

Полную систему конституционных прав граждан дала Конституция СССР 1936 года. Первое место в этой системе занимают социально-экономические права. Конституция СССР 1977 года развила конституционные идеи о социально-экономических правах. К ним относятся: право на труд, право на отдых, на материальное обеспечение, равноправие женщины с мужчиной, право на образование, право личной собственности¹³³.

Труд – необходимо условие существования людей. О свободе труда всегда мечтали трудящиеся, но идея права на труд как основного права человека проявилась в конце 18 и начале 19 века и связана с рабочим движением.

Одним из первых, кто четко сформулировал эту идею, был великий французский утопист Шарль Фурье. Он критиковал «Декларацию прав человека и гражданина» 1789 года, ибо авторы этой Декларации забыли «выдвинуть в качестве принципа право на труд, которое воистину неосуществимо при цивилизации, но без которого ничего не стоят все остальные права¹³⁴».

В этом отношении, важно обратить внимание, что идея права на труд с самого начала истолковывалась по разному буржуазией и пролетариатом. Буржуазное толкование сводит ее к праву безработных на общественную благотворительность. Пролетариат требовал право на получение работы с гарантией оплаты ее необходимым минимумом прожиточных средств.

Рабочий класс в условиях буржуазного общества борется за право на труд и вытекающие из него права на объединение в профсоюзы, на гарантии от безработицы, на государственную помощь безработным. Право на труд в конце 19 века и начала 20 века не раз была предметом парламентских дискуссий в Германии (в 1884), в Швеции (1894), в Англии (1905) и других странах.¹³⁵

Право на труд как элемент конституционных отношений есть не что иное как обязанность общества и государства предоставить работу тем, кто ее не имеет, но эта обязанность моральная, политическая или юридическая – при капитализме превращается в иллюзорную, ибо общество подчинено законам анархии и эксплуатации человеческого труда.

Советские авторы подчеркивали, что от законодательной формулы «права на труд» до реального воплощения на деле этого права – дистанция огромного размера. По их мнению, только социализм, уничтожив капиталистическую систему хозяйства и эксплуатацию, надежно обеспечил действительное осуществление права на труд.

Рассмотрим нормы Конституции СССР. Глава 10 Конституции СССР, посвященная основным правам и обязанностям граждан, открывалась статьей 118, которая юридически закрепляла основное право

¹³³ Фарбер И.Е. Свобода и права человека в советском государстве. Саратов. 1974. С.82

¹³⁴ Ш.Фурье Теория четырех движений и всеобщих судеб. М. 1938, С.199

¹³⁵ См. Пашерстник А.Е. Право на труд. М., 1951. С.79-82.

советского человека на труд и превращала его в конституционное право гражданина. В ней было сказано: «Граждане СССР имеют право на труд, то есть право на получение гарантированной работы с оплатой их труда в соответствии с его количеством и качеством». Это первая часть нормы формулировала два правомочия субъективного права на труд. Она относилась к законодательным и правотворческим органам Советского государства, государственным и общественным организациям и гражданам. На государственные органы конституционное предписание о праве на труд накладывало определенные обязанности. Они состояли в том, чтобы оно было детализировано и конкретизировано нормами других отраслей права, в частности трудового, колхозного, административного и т.п. В принятых 15 июля 1970 года Основах законодательства СССР и союзных республик о труде общие конституционные положения подкреплялись более конкретными нормами о порядке реализации права на труд.

Нормативный характер советской конституционной нормы о праве на труд означало определенные правомочия для всех трудоспособных граждан. Конституция СССР предусматривала: а) получение гарантированной работы и б) на оплату труда граждан в соответствии с его количеством и качеством. Из конституционного права на труд вытекала обязанность трудиться, что было предусмотрено статьей 12 Конституцией.

Общество предоставляло советскому гражданину право на труд, а последний был обязан трудиться на себя и на все общество. Поэтому советским государством придавалось большое значение труду советских граждан, которое создавало все блага граждан и играло решающее значение для всего механизма правового регулирования, потому что из этих коренных прав и обязанностей в главной сфере человеческой жизни – трудовой деятельности – вытекали все остальные права и обязанности, социальные права на отдых, образование и др., политические и личные права и свободы.

Вторая часть статьи 118 Конституции СССР предусматривала гарантии на труд. В ней было сказано: «Право на труд обеспечивается социалистической организацией народного хозяйства, неуклонным ростом производительных сил советского общества, устранением возможности хозяйственных кризисов и ликвидацией безработицы»¹³⁶. Советские авторы указывают, что Конституция СССР устанавливала объективные социально-экономические гарантии, заложенные в общественном строе социализма. Именно они делают, делали право на труд реальным, наполняя практическим смыслом получение гарантированной работы для всех граждан, способных к труду.

С правом на труд тесно связано конституционное право на отдых, которое возникало в трудовых отношениях при реализации права на труд. Знаменитая «Декларация прав человека и гражданина», принятая во

¹³⁶ См. Конституцию СССР. М. 1978.

Франции в 1789 году предусматривала политические права и свободы и ничего не говорила о праве на труд и отдыхе. Человеческое общество знало периоды, когда рабочий день был установлен в 12-16 часов. Так обстояло дело в середине 19 века. Рабочие в зарубежных странах выступали за сокращение рабочего дня, за 8- часовой рабочий день. Эта борьба в зарубежных странах время от времени рождало законодательство об ограничении рабочего времени.

Под влиянием рабочего движения за 8-часовой рабочий день и советского законодательства о праве на отдых данное право было признано основным правом человека. В частности, в статье 24 Всеобщей Декларации прав человека, принятой ООН 10 декабря 1948 года, сказано, что каждый человек имеет право на отдых и досуг, включая право на разумное ограничение рабочего дня и на оплачиваемый периодический отпуск.

Все социалистические конституции закрепляли право граждан на отдых. В частности, в статье 119 Конституции СССР устанавливалось, что граждане СССР имеют право на отдых. Право на отдых обеспечивается установлением семичасового рабочего дня и сокращением рабочего дня до шести часов для ряда профессий с тяжелыми условиями работы и до четырех часов – в цехах с особо тяжелыми условиями работы; установлением ежегодных отпусков рабочим и служащим с сохранением заработной платы; предоставлением для обслуживания трудящихся широкой сети санаториев, домов отдыха, клубов».

Следует отметить, большое значение данной конституционной нормы. Конституционная норма о праве на отдых была реально обеспечена материальными условиями проведения этого отдыха. Кроме материальных, имелись еще юридические гарантии, которые заключались в юридической обязанности должностных лиц предприятий и учреждений не нарушать норму рабочего дня. Также Уголовное законодательство защищало трудовые права советских граждан и устанавливало уголовную ответственность за их нарушение.

С правом на труд советские авторы тесно связывали право на материальное обеспечение нетрудоспособных. Для человека важно иметь средства к существованию и тогда, когда он по различным обстоятельствам лишается трудоспособности. В таких случаях общество обязано его обеспечить. Этому и служит система социального обеспечения.

История развития права на социальное обеспечение закончилась тем, что это право было признано элементарным правом человека и оно было внесено ООН во Всеобщую Декларацию прав человека (статья 22). Декларация не указывает, что государство обязано осуществить это право, так как расходы по социальному страхованию несут сами работники.

Практика социалистических государств показывала, что право на материальное обеспечение в старости, по болезни и в случае инвалидности юридически закреплялось в конституциях и обеспечивалось рядом

материальных гарантий. Конституционная норма, сформулированная в статье 120 Конституции СССР, имела две части: первая устанавливала, что граждане СССР имеют право на материальное обеспечение в старости, а также в случае болезни и потери трудоспособности, вторая часть нормы закрепляла гарантии и в ней было сказано, что «это право обеспечивается широким развитием социального страхования рабочих и служащих за счет государства, бесплатной медицинской помощью трудящимся, предоставлением в пользование трудящимся широкой сети курортов».

Как указывает И.Е.Фарбер термин «материальное обеспечение» не совсем точен, ибо здесь предполагается обеспечение нетрудоспособных не только материальными, но и социально-культурными средствами. В юридической литературе прочно утвердился термин «социальное обеспечение», под которым в широком – конституционном – смысле понимали систему государственных и общественных мероприятий, направленных на материальное и культурное обеспечение нетрудоспособных граждан. В эту систему входят социальное страхование, государственное обеспечение, кооперативное страхование, страхование колхозников¹³⁷. Он же отмечает, что нормативное содержание конституционного положения состоит в том, что оно закрепляет обязанность государства по отношению к гражданам.

Конституционная норма о социальном обеспечении служит юридической основой для всего пенсионного законодательства. Вторая часть этой нормы закрепляет гарантии права на материальное обеспечение нетрудоспособных. Главной гарантией этого права являлось то, что в социалистическом государстве расходы на социальное страхование брало на себя государство, а для колхозников – частично колхозы.

С правом социального обеспечения было связано правомочие граждан СССР на общедоступную бесплатную медицинскую помощь. Оно также предусматривалось статьей 4 Основ законодательства СССР и союзных республик о здравоохранении.

Необходимо заметить, что под влиянием практики социалистических государств право на образование стало признаваться основным правом человека. Впервые в истории Конституция РСФСР 1918 года провозгласила право на образование трудящихся. В статье 17 этой Конституции говорилось: «В целях обеспечения за трудящимися действительного доступа к знанию РСФСР ставит своей задачей предоставить рабочим и беднейшим крестьянам полное, всестороннее и бесплатное образование. Отмечая прогрессивную роль Советского государства, которое провело огромную работу по ликвидации неграмотности и обеспечило всем гражданам всеобщее среднее образование».

¹³⁷

См. Фарбер И.Е. Свобода и права человека в советском государстве. Саратов. 1974. С. 91.

Конституции зарубежных стран указанного периода не закрепляли право на образование, а лишь упоминали о «праве на свободное обучение». К примеру, статья 80 Конституции Турецкой Республики 1924 года¹³⁸.

Под влиянием опыта социалистических государств право на образование было включено ООН во Всеобщую Декларацию прав человека 1948 года. В статье 26 Декларации говорится о том, что каждый человек имеет право на образование. Образование должно быть бесплатным, по меньшей мере, в том, что касается начального и общего образования. Начальное образование должно быть обязательным. Техническое и профессиональное образование должно быть общедоступным, и высшее образование должно быть одинаково доступным для всех на основе способностей каждого».

Отмечаем, что социалистический строй дал народу реальное право на образование. Оно законодательно было закреплено во всех Конституциях СССР. Нормативное содержание этого конституционного положения состояло в том, что оно закрепляло обязанность государства обеспечить право на образование путем развития учреждений, в которых бы граждане бесплатно, за счет государства осуществляли это право¹³⁹. Советская конституционная норма формулировала несколько правомочий для всех граждан. Во-первых, правомочие получать образование в различных государственных учебных заведениях, во-вторых пользоваться образованием бесплатно, в-третьих, получать во время учебы в высших и средних учебных заведениях государственную стипендию. Ограничения указанных правомочий были связаны с возрастом граждан и уровнем их знаний. В начальную школу принимались дети с 7 лет, в вуз – граждане до 35 лет.

Конституционная норма закрепляла гарантии права на образование. В ней речь шла о материальных и культурных гарантиях. Субъективное право на образование принадлежало каждому советскому гражданину.

Конституционное право на образование включало субъективное право каждого гражданина, которое он использовал в различных формах обучения за счет государства.

Рассмотрим советское конституционное право личной собственности граждан и его дальнейшее развитие. Конституционное право личной собственности в науке советского государственного права долгое время рассматривалось применительно к проблемам общественного строя. Так рассматривали Я.Н.Уманский, И.Е.Фарбер и др.¹⁴⁰ Некоторые советские авторы рассматривали его с точки зрения теоретического анализа права личной собственности. Так, А.И.Лепешкин, Л.Д.Воеводин и др. относят конституционное право личной собственности к проблемам правового

¹³⁸ См. Конституции государств Ближнего и Среднего Востока. М. 1956., С. 515.

¹³⁹ См. Пичугина Е.П. Право на образование в СССР. М., 1957.

¹⁴⁰ См. Уманский Я.Н. Советское государственное право. М., 1959., С.86-89.; Фарбер И.Е., Ржевский В.А. Вопросы теории советского конституционного права. Саратов., 1967., С. 119-121.

положения личности¹⁴¹. Они рассматривали конституционные права и свободы как часть общественно-политического строя и признавали, что все права и свободы советских граждан независимо от того, где они закреплены в конституциях, являются едиными.

А.И.Лепешкин относил право личной собственности к личным конституционным правам¹⁴². Ф.М.Рудинский и Г.Е.Петухов относили это право к разновидности социально-политических прав¹⁴³.

Остановимся на таком вопросе как, что следует понимать под личной собственностью. Личная собственность есть индивидуальное присвоение продуктов производства для удовлетворения личных потребностей человека. Она связана с экономической формой распределения и поэтому зависит от типа производственных отношений, производна от типа собственности на средства производства. Как утверждают советские авторы нельзя смешивать экономическую категорию личной собственности с ее юридической формой - правом личной собственности, что по их мнению допускают большинство зарубежных юристов. По их мнению личная собственность есть индивидуальная собственность, но далеко не всякая индивидуальная собственность есть личная собственность. Любому классовому обществу известна индивидуальная собственность личного потребительского характера, но ее экономическая природа такова, что она не при всяких условиях становится личной собственностью¹⁴⁴.

Два основных признака характеризовали личную собственность советских граждан. Это, прежде всего, ее потребительский характер, который заключался в том, что единственной функцией являлось удовлетворение личных потребностей человека. Другой существенный признак состоял в том, что она не могла превращаться в частную, эксплуататорскую, по мнению советских ученых-государствоведов, собственность и не должна служить источником нетрудовых доходов. А для этого нужны экономические условия производства, которые бы исключали превращение личной потребительской собственности в собственность частную, в средство эксплуатации одним человеком других людей. Такие условия создавал социалистический общественный строй. По мнению О.С.Иоффе «личная собственность – это новое экономическое явление, возникающее лишь в социалистическом обществе, и неизвестное эксплуататорским формациям»¹⁴⁵.

Личная собственность производна от социалистической собственности на средства производства. Почти весь вещный состав

¹⁴¹ См. Лепешкин А.И. Курс советского государственного права. М., 1961., С.518.; Правовое положение советских граждан. М., 1966., С.50-51.; Государственное право СССР. М., 1967., С. 208-210.

¹⁴² См. Лепешкин А.И. Курс советского государственного права. С. 518.

¹⁴³ См. Рудинский Ф.М., Петухов Г.Е. Личные конституционные права советских граждан как государственно-правовое выражение личной свободы в СССР. В сб.: Проблемы правопедения. Новосибирск., 1967., С.54-55.

¹⁴⁴ Фарбер И.Е. Свобода и права человека в советском государстве. Саратов., 1974. С.102.

¹⁴⁵ Иоффе О.С. Советское гражданское право. Общая часть. Ленинград., 1958. С. 320.

личной собственности граждан произведен в хозяйствах социалистического типа – государственных или колхозных. Часть произведенного общественного продукта распределялась среди граждан в экономической форме личной собственности. Главным источником для советских граждан являлся труд и вознаграждение за труд. Поэтому все Конституции СССР юридически закрепляли право личной собственности на трудовые доходы и сбережения. Вместе с этим, Конституция СССР накладывала на советских граждан обязанность беречь и укреплять общественную социалистическую собственность как священную и неприкосновенную основу советского строя.

Конституция СССР выделяла два вида права личной собственности: право личной собственности граждан и право личной собственности членов колхозного двора. Конституция СССР предусматривала положение о том, что право личной собственности граждан охранялось законом, т.е. государство обязано принимать законы, которые регулировали отношения личной собственности, и право советских граждан оставалось бы незыблемым.

Главное нормативное содержание конституционных норм о праве личной собственности состояло, прежде всего в том, что личная собственность носит потребительский характер и что недопустимо в любом виде извлечение из нее нетрудовых доходов. Поэтому тот, кто пользуется личной собственностью не по ее социальному назначению, лишается права на ее защиту.

Таким образом, конституционное право личной собственности было связано с иными конституционными правами и обязанностями:

- обязанностью государства охранять право личной собственности граждан;
- обязанностью граждан беречь и укреплять социалистическую собственность;
- правом наследования личной собственности граждан;
- правом на бесплатное пользование общественными фондами потребления СССР.

Таким образом, отмечая роль Советского Союза в формировании и развитии социально-экономических прав, рассмотрим дальнейшее современное понимание этой категории прав и свобод.

Из теории государства и права следует, что регулирование общественных отношений представляет собой основную социальную функцию государства и права. Много лет дискуссионной остается проблема выделения специальной группы прав – социальных прав человека и гражданина - и включения ее во Всеобщую декларацию прав человека. Возникновение многих социальных прав у конкретной личности происходит не в момент рождения, а при появлении указанных в законе юридических фактов. Поэтому необходимо определить, что понимается под социально-экономическими правами человека и гражданина, какие права человека и гражданина можно отнести к социально-экономическим.

В литературе имеются различные подходы к их определению. Некоторые авторы считают, что социально-экономические права – это конституционные права человека в социальной и экономической сферах, призванных гарантировать свободу труда, развитие личности и достойный уровень жизни¹⁴⁶. Достойный уровень жизни законодательно не определен. Ю.А.Дмитриев отмечает, что идейной основой права человека на достойную жизнь является нравственно-философская категория – человеческое достоинство¹⁴⁷. Социальные права, по мнению других авторов, это право индивидуума создать семью, право на образование, пользование достижениями культуры, право на свободу научно-технического и художественного творчества¹⁴⁸. Также рассмотрению подлежит точка зрения, согласно которой социально-экономические права рассматриваются в контексте трудовой деятельности, связанной со сферой имущественных отношений, направленных на удовлетворение материальных и культурных потребностей граждан¹⁴⁹.

Социально-экономические права – это права касающиеся 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 нужды¹⁵⁰.

В научных кругах шла дискуссия о классификации социально-экономических прав. В.А.Четвернин отмечает, что в рамках понятий «социально-экономические права» следует различать – социально-экономические свободы; социально-экономические права на свободную самореализацию индивида совместно с другими в области трудовых отношений; социально-экономические права как не имеющие юридического смысла декларации, не порождающие права, которые можно защитить в суде; условные социальные права и права на предоставление привилегий, которые произвольно устанавливаются в зависимости от благосостояния общества и политики конкретного правительства¹⁵¹.

Согласившись с точкой зрения В.А.Четвернина можно отметить, что в зависимости от данной классификации к социально-экономическим свободам можно отнести права частной собственности Ии ее наследования; права частной собственности на землю; свобода и неприкосновенность собственности; неприкосновенность собственности и обязанность платить законно установленные налоги; свобода

¹⁴⁶ См.: Конституция РФ: энциклопедический словарь. В.А.Туманов, В.Е.Чиркин, Ю.А.Юдин и др. М., 1997., С. 320.

¹⁴⁷ Дмитриев Ю.А. Права человека на достойную жизнь как конституционно-правовая категория. Конституционный строй России. М., Вып.3. 1996., С.54-62.

¹⁴⁸ См. Попков В.Д. Социальная политика государства и права. М., 1979., С. 29-40.

¹⁴⁹ См. Кабалкин А.Ю. социально-экономические права советских граждан. М., 1986. С.26-28.

¹⁵⁰ См. Общая теория прав человека. Отв.ред. Е.А.Лукашева. М., 1996., С. 159.

¹⁵¹ См. Конституция РФ6Проблемный комментарий. Отв.ред. В.А.Четвертин. М., 1997., С. 236-255.

предпринимательства; запрет внеэкономического принуждения к труду; право на образование.

Ко второй группе, а именно к социально-экономическим правам на свободную самореализацию индивида с другими в области трудовых отношений, можно отнести право на коллективные трудовые споры и забастовку.

К третьим, не имеющим юридического смысла декларации, относятся те права и свободы, которые имеют декларативный характер, не порождающие прав, которые можно защитить в суде. Так, к примеру, пункт 1 статьи 24 Конституции о том, что каждый имеет право на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии, свидетельствует о том, что человек вправе свободно распоряжаться своими способностями, а не только способностями к труду. Причем труд запретить нельзя. Поэтому есть у человека право на свободный выбор профессии, но нет защищаемого судом конституционного права быть принятым на работу по избранной профессии.

Или право на жилище, которое предоставлено пунктом 2 статьи 25 Конституции. Оно имеет смысл только в том случае, если оно предполагает безусловную обязанность государства бесплатно предоставлять жилище каждому, кто в нем нуждается. Однако такая обязанность государства невозможна в современном Казахстане, так как невозможны безусловные притязания на бесплатное получение от государства любых социальных благ, за исключением судебной защиты свободы, безопасности и собственности ради которой и существует государство. Из подобной декларации не вытекают никакие права по отношению к государству, которые можно защитить в суде.

Получается, что право на жилище гарантировано лишь в том смысле, что каждый вправе приобрести жилье в собственность или арендовать его. Как пишет В.А.Четвернин, тогда данное положение равносильно его отсутствию¹⁵².

С этим положением трудно согласиться, так как из права на жилище вытекает возможность для человека пользоваться имеющимся у него на законном основании жилым помещением без опасения, что кто-то сможет лишит его этого помещения по каким-либо соображениям. Согласно пункта 1 статьи 25 Конституции жилище неприкосновенно. Не допускается лишение жилища, иначе как по решению суда. Центр тяжести права на жилище должен перемещаться с государственного обеспечения на самообеспечение людей. Но есть категория граждан, которые выделяются Конституцией (пункт 2 статья 25) как имеющие право на приоритетное и льготное обеспечение жилищем.

Аналогичное юридическое содержание имеют пункты 2, 3 статьи 27 Конституции, в которой говорится о праве детей на заботу и воспитание

¹⁵² См.: Конституция РФ6 Проблемный комментарий. Отв.ред.В.А.Четвернин.М., 1997., С. 253.

со стороны родителей и на заботу со стороны трудоспособных совершеннолетних детей.

К условным социальным правам можно отнести права, которые предоставлены законодателем определенным категориям членов общества, находящимся в социально невыгодном положении или октроированные права, которые формально гарантируются каждому, но их фактическая реализация зависит от экономической ситуации в обществе и политики конкретного правительства. Во всех случаях эти условные права реализуются как получение от общества и государства определенных социальных благ, количество и качество которых определяется государством произвольно, в зависимости от государственного бюджета.

В соответствии со сложившейся мировой практикой и традицией можно выделить права человека и гражданина, относящиеся к экономическим и социальным правам и свободам.

Экономические права и свободы обеспечивают человеку свободное распоряжение основными факторами хозяйственной деятельности. К ним относятся: право на труд и защиту от безработицы; право на отдых; право частной собственности; право на экономическую деятельность; право на забастовку; право на заключение коллективных договоров и др.

Социальные права обеспечивают человеку достойный уровень жизни и социальную защищенность. Одним из главных является право на социальное обеспечение, включая социальное страхование, пенсионное и медицинское обслуживание.

Сущность права на социальное обеспечение состоит в том, что государство гарантирует предоставление достаточных средств гражданам, в силу объективных обстоятельств лишенным способности или возможности трудиться и получать доходы от труда, а так же помощь семье в связи с рождением и воспитанием детей (статьи 22, 25 Всеобщей декларации прав человека, статьи 9 -112 Пакта об экономических, социальных и культурных правах, статья 26 Конвенции о правах ребенка).

Б.С.Эбзеев, анализируя комплекс социально-экономических прав, относил к ним культурные права, право на охрану здоровья, на жилище, на образование, трудовые права (право на труд, на отдых, на материальное обеспечение в старости, в случае болезни, полной или частичной утраты трудоспособности, потери кормильца). В особую группу выделялось право человека на личную собственность¹⁵³.

В начале 90-х годов была разработана классификация категории «социальная защита». А.Е. Козлов в группу социальных прав включил право на охрану здоровья, на материальное обеспечение в старости, в случае болезни, полной и частичной утраты трудоспособности, потери кормильца, право на образование¹⁵⁴.

¹⁵³ См.: Эбзеев Б.С. Советское государство и права человека: конституционные вопросы. Саратов., 1986., С. 85.

¹⁵⁴ См.: Козлов А.Е. Социальная политика государства. М., 1991., С. 87.

Таким образом, в блок социально-экономических прав входит множество прав, объединяет их конечная цель, исходя из рассмотренных формулировок и подходов, это – «создание условий, при которых люди могут быть свободны от страха и нужды».

Длительное время правам человека этого поколения отводилась второстепенная роль, возможности регулирования оценивались негативно. Причина этого заключалась в господствовавшем представлении о невозможности точно определить и юридически квалифицировать эти права, так как они не могут порождать непосредственных обязанностей государства по их обеспечению и правовой защите. Позже эта тенденция сменилась отрицанием равноценности социально-экономических и политических прав и свобод.

Этот подход проявился при разработке международных документов в области прав человека.

Социально-экономические права рассматривались в качестве прав второй категории, которые не предусматривают никаких гарантий по их реализации. Это означало, что «утверждения о нарушении социальных прав не могут служить основанием для обращения в суд, а фактическое их осуществление зависит от предварительных действий законодателя и администрации»¹⁵⁵. Принятию Пакта об экономических, социальных и культурных правах в 1966 году во многом способствовал Советский Союз. Как пишет С.А. Глотов: «В начале под правами человека понимали только гражданские и политические права. Затем под влиянием СССР и его союзников в понятие прав человека стали включаться социально-экономические и культурные права («права второго поколения»)…»¹⁵⁶.

В настоящее время всеобщее признание со стороны государств-членов ООН получило положение Пакта о том, что «идеал свободной человеческой личности, свободной от страха и нужды, может быть осуществлен, только если будут созданы такие условия, при которых каждый может пользоваться своими экономическими и культурными правами, так же как и своими гражданскими и политическими» (преамбула).

Таким образом, в блок социально-экономических входит множество прав, объединяет их конечная цель, исходя из рассмотренных формулировок и подходов, это «создание условий, при которых люди могут быть свободны от страха и нужды».

В современное время, как указывает профессор Е.А.Лукашева «для их осуществления недостаточно воздержаться от вмешательства в данную сферу. Задача состоит в том, чтобы создавать социальные программы и вести всестороннюю работу, которая позволила бы гарантировать провозглашенные социальные, экономические и культурные права»¹⁵⁷.

¹⁵⁵ Хофманн Р. Защита прав человека в современном мире. М., 1989., С. 103-105.

¹⁵⁶ Глотов С.А. Конституционно-правовые проблемы сотрудничества России и Совета Европы в области прав человека. Саратов. 1999.С. 175.

¹⁵⁷ Права человека. Под ред. Е.А.Лукашевой. М., 1999. С. 159.

Как отмечается в западной литературе, эти права «явились ответом на злоупотребления и недостатки капиталистического развития, в основе которого лежала абсолютная концепция индивидуальной свободы¹⁵⁸»

Принято считать, что в условиях стихии рынка государству сложно заботиться о социально-экономических правах. Профессор М.В.Баглай считает, что «каким бы продуктивным ни был дух личной ответственности человека за свою судьбу, все же значительная часть населения не способна к самообеспечению, и общество должно признать свою обязанность заботиться об их судьбе¹⁵⁹». Социально-экономические права могут быть представлены и защищены лишь обществом и государством.

Придание конституционного статуса экономическим, социальным и культурным правам вызывает весьма противоречивые оценки юристов и политологов. Так, Каас Р.Санстейн полагает, что многие из этих законодательно закрепленных прав «не влекут за собой никаких позитивных изменений... В этом отношении с ними резко контрастируют традиционные либеральные права, включение которых в состав правовых документов имело большое значение¹⁶⁰». Применительно же к посткоммунистическим государствам Касс Р.Санстейн считает, что конституционное закрепление экономических, социальных и культурных прав не только бесполезным, но и вредным. «Многие позитивные права, - пишет он, - не согласуются с общим стремлением искоренить в гражданах... чувство зависимости от государства и его поддержки и со стремлением поощрять частную инициативу личности... Если позитивные права начинают рассматриваться гражданами как неотъемлемые права, даруемые им государством, это может оказать негативное влияние на личную инициативу и предприимчивость¹⁶¹»

Не менее резкой критике эта группа прав подвергается и с точки зрения затрат на их реализацию. «Расходы на обеспечение негативных, т.е. гражданских и политических свобод невелики, - пишет Ричард А.Познер, - а преимущества огромны; эти права являются краеугольным камнем системы рыночной экономики и демократического правления. Расходы на позитивные свободы много больше, а их преимущества сомнительны. Многие позитивные права, такая как финансовая помощь, бедным, государственное образование и субсидируемое государством здравоохранение по своим целям и результату являются актами перераспределения, а не производства каких-либо ценностей и могут способствовать снижению производительности труда»¹⁶².

Можно согласиться с точкой зрения М.В.Баглая, который пишет, что «экономические, социальные и культурные права являются не столько

¹⁵⁸ Мюллерсон Р.А. Права человека: идеи, нормы, реальность. М., 1991., С. 29

¹⁵⁹ Баглай М.В. Дорога к свободе. М., 1994., С. 21.

¹⁶⁰ Санстейн К.Р. Против позитивных прав. Российский бюллетень по правам человека. Вып.6. 1995. С. 21

¹⁶¹ Санстейн К.Р. Там же

¹⁶² Познер Р.А. Цена обеспечения юридических прав. Конституционное право: восточноевропейское обозрение. 1995. № 3 (2). С. 47-48.

юридическими нормативами, сколько стандартом, к которому должно стремиться государство в своей политике»¹⁶³.

Но вместе с этим, развивая эту идею, автор не только отрицает за экономическими, социальными и культурными правами равенство с другими правами и свободами, определяющими конституционно-правовой статус человека и гражданина, но и проводит различие по юридической обязательности для государства правовых норм внутри этой группы. Вот что он пишет по этому поводу: «По своему содержанию данные права неодинаковы. Некоторые (например, право частной собственности), по существу являются бесспорными правами прямого действия, другие (право на отдых или на социальное обеспечение) представляют собой субъективные права, конкретное содержание которых вытекает из действующего отраслевого законодательства, третьи (право на труд, на жилище и др.) порождают для государства только общую обязанность проводить политику содействия в их реализации. Различия в юридическом содержании порождает различную степень массовости пользования этими правами – те из них, которые лучше обеспечены, проявляют свое жизненное значение, а другие остаются на бумаге»¹⁶⁴.

Указанная идея М.В.Баглая является противоречивой. В действительности трудно понять, почему право частной собственности является бесспорным, а право на отдых или социальное обеспечение представляет собой субъективное право, конкретное содержание которого вытекает из действующего отраслевого законодательства. В чем их различие. Разве нет субъективных прав на частную собственность, содержание которых так же вытекает из отраслевого (гражданского) законодательства, как и прав на отдых или социальное обеспечение.

В этом случае необходимо решить вопрос о субъективности социально-экономических прав и свобод и выяснить соотношение между социальными конституционными правами и свободами и объективным правом, конституционными нормами их закрепляющими.

Конституционное содержание социально-экономических прав свидетельствует о том, что они не являются простым результатом действия норм объективного права, его «субъективным придатком». Конституция – «юридический факт, утверждающий законом существующие социально-экономические отношения, которые уже созданы в нашем государстве»¹⁶⁵. Основной закон не просто определяет «способность лица к правообладанию», а закрепляет сами права, которые имеют вполне реальное значение для каждого человека.

Субъективные права являются субъективными, прежде всего потому, что они принадлежат субъектам, лицам, гражданам¹⁶⁶. Данные права

¹⁶³ Баглай М.В. Конституционное право РФ. М. 1999., С. 220

¹⁶⁴ Баглай М.В. Там же. С. 221.

¹⁶⁵ Бондарь Н.С. Самоуправление народа и социально-экономические права граждан СССР: конституционный аспект. Ростов-на-Дону. 1988. С. 93.

¹⁶⁶ Матузов Н.И. Субъективные права граждан СССР. Саратов. 1968. С.92.

принадлежат каждому человеку, являются его личными правами. Субъективность социальных прав и состоит именно в том, что они принадлежат не только всем вообще, но и каждому отдельному гражданину.

Субъективность социальных прав подтверждается еще и тем, что упомянутые права широко защищаются судебными органами: «Каждый имеет право на судебную защиту его прав и свобод».

Исходным пунктом для определения понятия данных прав является воплощенная в них возможность пользоваться социальными благами, потребность человека в средствах, обеспечивающих его нормальную жизнь в обществе.

Нельзя не согласиться с мнением М.С.Строговича, что наиболее ярко субъективное право на какую-то ценность – материальную или духовную, проявляется в конституционных, и в особенности социально-экономических правах¹⁶⁷. Последние непосредственно воплощают в себе возможности граждан пользоваться всем тем, что составляет материальное и духовное богатство общества, созданное его трудом. При этом специфическая особенность данной группы как конституционных состоит в том, что они определяют меру правовых возможностей граждан пользоваться благами и ценностями, которые обеспечиваются во взаимоотношениях с обществом и государством в целом.

Обобщая вышеизложенное, можно предложить следующее определение, что конституционные экономические, социальные и культурные права и свободы – это объективно сложившиеся и закрепленные в Конституции Республики Казахстан права и свободы, обеспечивающие каждому человеку достойный уровень жизни, социальную защищенность и необходимые ему для нормального физиологического, материального, духовного существования и развития.

Следует учитывать, что универсальных определений нет, и не может быть. Предложенное понятие, прежде всего, акцентирует внимание на юридической природе данных прав, их определяющей роли в государственно-правовом обеспечении свободы граждан в сфере экономики, социальной и культурной жизни.

Социально-экономические права как основные права и свободы обладают рядом юридических свойств, в которых выражаются их специфические особенности:

1. Конституционные социально-экономические права и свободы характеризуются высоким уровнем официальности правового регулирования, так как они закреплены в Конституции Республики Казахстан;
2. Они относятся к основным правам и свободам. Это обусловлено тем, что данные права опосредуют наиболее существенные, коренные, принципиальные отношения и

¹⁶⁷ Строгович М.С. Права личности в социалистическом обществе. М., 1981. С. 23-25.

связи между обществом и его членами. Для выживания человечества нет большей опасности, чем его социальная незащищенность;

3. Конституционные социально-экономические права и свободы не прекращаются и не возникают вновь. Они существуют постоянно, независимо от их реализации. Это объясняется тем, что Конституция Республики Казахстан установила, что основные права и свободы неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения;
4. Социально-экономические права и свободы осуществляются преимущественно в конкретных правоотношениях, в ходе которых возникают новые субъективные права и юридические обязанности граждан, конкретизирующие содержание соответствующих конституционных прав, свобод и обязанностей;
5. Социально-экономическим правам и свободам присущ высокий уровень абстрактности, так как они имеют общий характер;
6. Для этих прав и свобод характерна относительная стабильность.

Конституционное закрепление обязанностей личности

Обязанности гражданина в современных конституциях, особенно в конституциях бывших социалистических стран, объединяются с гражданскими правами и образуют другую сторону. Что касается юридической стороны то практическое пользование правами и свободами в конечном итоге зависит от самого гражданина, т.е. эти права с юридической точки зрения являются лишь возможностями, в то время как обязанности возлагаются на каждого, кто находится в отношениях гражданства.

Если в соответствии с концепцией естественного права всегда говорили только о естественных правах человека, но никогда в юридической литературе по естественному праву не затрагивался вопрос о естественных обязанностях человека. Такого понятия просто не было. Но это не только вопрос филологического характера. Более глубокая причина в том, что никто не искал истоков возникновения обязанностей, а в последующем обязанности стали упоминаться как обязанности гражданина. Поэтому можно сказать о том, что речь идет об обязанностях по отношению к государству или по отношению к обществу. Если исходить из того, что существуют гражданские права, то значит существуют гражданские обязанности. Если это так, то как подходить к обязанностям, каковы их связи с гражданскими правами. Отношение гражданства имеет две стороны, оно состоит из прав и обязанностей: в современных государствах, где провозглашают принцип равноправия граждан, это отношение характеризуется соединением прав и обязанностей. Однако права и обязанности не являются правовыми институтами, противостоящими друг другу или дополняющими один другого, соответствующими друг другу или зависящими один от другого: права предоставляются гражданам не ради выполнения обязанностей, а обязанности возлагаются на них не потому, что одновременно человек пользуется и правами.

Известный казахстанский ученый А.К.Котов пишет, что «неразрывной с первичным правом человека на жизнь должна признаваться столь же первейшая его естественная обязанность перед обществом, организованным в государство, подчиняться установленному правопорядку, соблюдать правила человеческого общежития, Уважение Конституции, принятой народом Казахстана, исправная уплата налогов и защита, в случае необходимости, Отечества, забота о сохранении исторического и культурного наследия, бережное отношение к природным богатствам, - все это конституционные обязанности гражданина, объективно вытекающие из его естественного права на жизнь в обществе себе подобных»¹⁶⁸.

¹⁶⁸ Котов А.К. Конституция: отношение государства к человеку и гражданину. Зангер № 4. 2005. С.27.

В этом отношении идеологи социализма К.Маркс и Ф.Энгельс обращали внимание на то, что обязанности связаны с правами; когда социалистическое государство, указывали они, будет фактически обеспечивать права, граждане окажутся в таком новом отношении с государством нового типа, при котором свои обязанности они будут выполнять добровольно. Эта общественная взаимосвязь и определяет общее социально-политическое содержание прав и обязанностей в рамках конкретного отношения гражданства, причем не правовом, а в социальном аспекте.

Понятно, что на заре буржуазного общества речь не шла о гражданских обязанностях, ведь требовалось говорить только о правах. В международном масштабе гражданскими обязанностями пренебрегают по той причине, по которой им не придавалось значения в начале и в ходе развития буржуазного общества. Но согласно статье 29 Декларации сделана попытка связать обязанности с обществом: «каждый человек имеет обязанности перед обществом, в котором только и возможно свободное и полное развитие его личности».

Поэтому пока в современной международной обстановке гражданские обязанности не имеют международной проекции и речь не идет об их закреплении и обеспечении в международных масштабах. Гражданские обязанности не стали институтом международного права («прав человека»), а продолжают оставаться в рамках государственно-конституционного права.

Рассмотрим социалистическую концепцию гражданских обязанностей. Нельзя сказать, что в социалистическом государстве мера реализации гражданских прав в силу необходимости пропорциональна выполнению обязанностей. Как отмечает И.Сабо «усиление, интенсификация выполнения обязанностей соответствуют развитию сознания у граждан социалистических государств, росту социалистического общественного сознания и его укреплению. Одним, но только одним из влияющих факторов этого, которым нельзя пренебрегать, является реализация гражданских прав, что таким образом косвенно, количественно и качественно отражается на выполнении обязанностей. Для осуществления прав, следовательно, непосредственный мотив заключается не в том, что возросло выполнение обязанностей, как и не в том, что главным двигателем выполнения обязанностей стала более широкая реализация гражданских прав¹⁶⁹.

И.Сабо упоминает, что основная социальная разница между буржуазным и социалистическим понятиями гражданских обязанностей состоит в том, что в социалистическом обществе в понятии гражданских обязанностей налицо сущность того нового отношения, которое по новому связывает гражданина с государством и обществом: раз он гражданин

¹⁶⁹ И.Сабо Идеологическая борьба и права человека. М., 1981., С. 131.

этого государства, значит, он – активная созидательная часть социалистического общества.

Отмечая институт обязанностей в социалистическом обществе можно заметить, что социалистические конституции присоединяли к обязанностям внеправовые элементы. Так, например, гражданская обязанность защиты отечества формулируется как почетная обязанность.

Это проявлялось в ходе регулирования права на труд. В социалистических конституциях первых лет труд фигурировал как гражданская и общая обязанность. Позже конституции советских государств стали предусматривать принцип всеобщности в обязанности трудиться.

Необходимо заметить, что в конституциях этого периода многие морально-общественные обязанности превращались в правовые, гражданские обязанности, к примеру, уважение людей, воспитание детей и т.п.

Многие авторы советского периода отмечают единство прав и обязанностей личности¹⁷⁰. Проблему сочетания прав и обязанностей личности, включающей вопросы корреспондирования (сбалансирования, согласования) прав и обязанностей отмечают другие авторы¹⁷¹.

Реализацию прав и обязанностей Н.В.Витрук рассматривал проблему обеспечения единства прав и обязанностей граждан, которые не только пользовались всеми правами и свободами, удовлетворяли законные интересы, но и выполняли все возложенные на них обязанности и соблюдали относящиеся к ним запреты. В этом и состоит, по его мнению содержание правового долга, гражданской ответственности личности¹⁷².

Основными обязанностями советских граждан являлись обязанность соблюдать Конституцию СССР и советские законы, уважать правила социалистического общежития, обязанность беречь и укреплять социалистическую собственность, оберегать интересы Советского государства, способствовать укреплению его могущества и авторитета. Были установлены запреты использовать социалистическую собственности в целях личной наживы и в других корыстных целях, а также имущество, находящееся в личной собственности или в пользовании граждан, для извлечения нетрудовых доходов, в ущерб интересам общества.

Можно только отметить, что расширение круга обязанностей граждан СССР является одной из форм жесткой правовой регламентации, усиления государственной опеки над гражданами, введения ограничений и запретов. Многие обязанности советских граждан носят больше социальный характер или носят общечеловеческие требования, нежели правовые. Надо отметить, что многим конституционным обязанностям присущ гуманизм, некоторые из них были направлены на повышение

¹⁷⁰ См. Витрук Н.В. Правовой статус личности в СССР. М. 1985., С. 150.

¹⁷¹ См. Права личности в социалистическом обществе. М., 1981., С. 129; Керимов Д.А. Общая теория государства и права. Предмет. Структура. Функции. М., 1977, С.62.

¹⁷² См. Витрук Н.В. Правовой статус личности в СССР. М. 1985., С. 153-154

активности граждан, на воспитание у них новых качеств человека-патриота интернационалиста. Также были предусмотрены обязанности граждан СССР быть непримиримым к антиобщественным поступкам, всемерно содействовать охране общественного порядка, защищать социалистическое Отечество.

«Конституционные обязанности граждан СССР – глубоко нравственны по содержанию, являются долгом граждан, делом их чести. Поэтому в самой Конституции основные обязанности чаще всего характеризуются и как моральный долг советского гражданина¹⁷³».

Социалистическое общество рассматривалось как общество тружеников, для которых характерен трудовой образ жизни. Поэтому социалистическое общество обеспечивало в равной мере право на труд, и предъявляло ко все трудоспособным требование обязательного участия в общественно полезной деятельности. Поэтому Конституция СССР провозглашала, что обязанность и дело чести каждого способного к труду гражданина СССР – добросовестный труд в избранной им области общественно полезной деятельности, соблюдение трудовой дисциплины. Уклонение от общественно-полезного труда несовместимо с принципами социалистического строя общества.

Следующей основной обязанностью являлась обязанность бережного отношения к народному добру. Экономической основой социализма служит общественная собственность. Конституция СССР устанавливала ряд обязанностей граждан по отношению к ней. Ими являлись: никто не вправе использовать социалистическую собственность в целях личной наживы и в других корыстных целях. Гражданин СССР обязан беречь и укреплять социалистическую собственность. Долг гражданина СССР – бороться с хищениями и расточительством государственного и общественного имущества, бережно относиться к народному добру.

Защита социалистического Отечества в сложных международных условиях имела особо значение. Поэтому защиту социалистического Отечества Конституция СССР рассматривала как священный долг граждан СССР. Она предусматривалась в статьях 62, 63 Конституции СССР:

Защита социалистического Отечества есть священный долг каждого гражданина СССР (статья 62), а также воинская служба в рядах Вооруженных Сил СССР – почетная обязанность советских граждан (статья 63).

Н.В. Витрук рассматривает обязанность всеобщего среднего образования для молодежи и повышение гражданственности личности как обязанности граждан в период развитого социалистического общества. Он упоминает, что социалистический образ жизни немыслим без воспитания

¹⁷³ Масленников В.А. Конституционные обязанности граждан СССР6 сущность, проблемы реализации. Сов.гос.право.1985. 3 6. С. 3-10

активной социальной позиции и гражданской ответственности личности, которая проявляется в достижении наибольшего общественного результата при использовании гражданами прав, выполнении обязанностей, в укреплении дисциплины и самодисциплины, в повышении активности советских людей¹⁷⁴.

В современном обществе обязанности человека обладают непосредственно социальным характером и независимы от их государственно-правового признания, как и права человека. Они существуют в силу их государственного признания и конституционного закрепления и связаны с самим фактом общественного бытия человека. В государственно-организованном обществе они выступают в качестве обязанностей гражданина. В конституционной практике критерием разграничения все-таки служит характер связи между личностью и государством – фактор гражданства. Вместе с этим, существуют обязанности человека, которые возлагаются на всех и каждого независимо от того является ли он гражданином Республики Казахстан. В их основе – территориальное верховенство государства над всеми физическими и юридическими лицами в пределах распространения своего суверенитета. Что касается гражданских обязанностей, то они возлагаются только на физических лиц, которые состоят под личным верховенством государства и связаны с ним отношениями гражданства.

Всеобщая Декларация прав человека ООН 1948 года определяет обязанности как «ограничения, установленные законом исключительно с целью обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе».

Правовой статус личности характеризуется наличием разных обязанностей. Одни возникают у человека с приобретением гражданства, другие – в связи с обладанием лицом определенного статуса – рабочего, служащего, учащегося, третьи – порождаются членством в различного рода объединениях. Все они получают правовое закрепление в различных отраслях права. Но ведущая роль в этой системе принадлежит тем обязанностям, которые получают конституционное закрепление, так как конституция определяет основные обязанности, подчеркивая их специфическую роль. Главные особенности конституционных обязанностей заключаются в следующем. Они направлены на охрану, защиту и развитие важнейших социальных ценностей, необходимых каждому человеку и обществу в целом для их нормального существования и развития; служат реализации как личных, так и общественных интересов и имеют важную общественную и государственную значимость.

Конституционные обязанности носят всеобщий характер, в одинаковой мере принадлежат всем гражданам Республики Казахстан

¹⁷⁴ Витрук Н.В. Правовой статус личности в СССР. М., 1985, С. 167.

независимо от их профессии, семейного и должностного положения, пола, расы и т.д.

Основные обязанности человека и гражданина получают правовое закрепление в Конституции государства и тем самым приобретают высшую юридическую силу. К ним относятся те обязанности, осуществление которых обеспечивает нормальное функционирование самого государства и жизнедеятельность общества. Они обобщают требования, в исполнении которых проявляется ответственность личности перед обществом, гражданина перед государством и надлежащее отношение гражданина к государственным и общественным интересам, активное включение его в охрану этих интересов. Осуществление свободы личности невозможно без ее ответственного отношения к своим поступкам, ответственности перед обществом. Правовой формой выражения такого отношения являются обязанности как мера должного поведения личности.

В Послании Президента Республики Казахстан Н.Назарбаева народу Казахстана 2005 года «Казахстан на пути экономической, социальной и политической модернизации» отмечено, что «...необходимо максимально использовать потенциал действующей Конституции. Наша Конституция в мире признается соответствующей основным задачам демократического общества. Если есть критика, то она состоит лишь в том, как выполняются ее положения. Во всем мире признается, что демократия и соблюдение законов неразделимы»¹⁷⁵.

В Конституции Республики Казахстан в разделе 2 «Человек и гражданин» содержатся нормы, посвященные обязанностям личности перед государством и обществом, образующие отдельный институт конституционного права. Конституционные обязанности представляют собой общую правовую гарантию и необходимое условие осуществления прав и свобод личности. Практически любые права и свободы могут быть реализованы только через чьи-то обязанности, и наоборот, обязанности предполагают право конкретных субъектов права требовать их исполнения¹⁷⁶. Под конституционными обязанностями граждан понимаются закрепленные в Конституции обязанности физических лиц, которые подлежат обязательному исполнению¹⁷⁷. Юридическая обязанность личности в ...обществе есть материально обусловленная и гарантированная необходимость в поведении личности, границы которой определены нормами объективного права (конституцией, законом, другими правовыми нормативными актами), в целях пользования

¹⁷⁵ Послание Президента Республики Казахстан Н.Назарбаева народу Казахстана «Казахстан на пути ускоренной экономической, социальной и политической модернизации». Казахстанская правда. 18 февраля 2005 года.

¹⁷⁶ Конституционное право Республики Казахстан. Учебник. Сост. д. ю.н., проф. Ащевулов А.Т. Алматы., 2001. С. 656.

¹⁷⁷ Сагиндыкова А.Н. Конституционное право Республики Казахстан. Курс лекций. Алматы., 1999. 336.

определенными благами и ценностями для удовлетворения общественных и личных потребностей и интересов на основе их единства и сочетания¹⁷⁸.

На наш взгляд, институт обязанностей казахстанской правовой наукой изучен в недостаточной степени. Наше законодательство не дает определения юридической обязанности. Следовательно, его должна выработать наука. Между тем в отличие от теории субъективных прав теории юридических обязанностей не существует. Сама идея обязанностей слабее распространена в общественном сознании, чем идея прав и свобод. Отсюда и правосознание у многих граждан оказывается зачастую односторонним, сориентированным только на права. Потребность разработки юридических обязанностей продиктована прежде всего их местом и назначением в жизни общества, правовой системе.

К числу малоисследованных аспектов категории юридической обязанности относится вопрос о сущности, содержании и структуре данного явления. Выяснение его могло бы способствовать более глубокой разработке всей проблемы в целом.

Интерес к юридическим обязанностям особенно усилился после принятия Конституции 1995 года, где строго установлен перечень основных обязанностей и сам институт получил четкое законодательное закрепление, обогатился новым содержанием.

Ранее в советской правовой науке институт обязанностей рассматривался через принцип единства прав, свобод и обязанностей и их сочетания.

Современные его особенности состоят в том, что данный институт рассматривается через призму естественного права. Если есть естественные права личности, то имеются и естественные обязанности.

Государство, обеспечивая права и свободы человека, имеет право требовать от него поведения, которое соответствовало бы тем установлениям, которые зафиксированы в правовых нормах. Поэтому государство предусматривает их в системе обязанностей и устанавливает меры юридической ответственности за их невыполнение.

На наш взгляд, обязанность – это объективно необходимое, должное поведение человека. Государство в системе обязанностей предусматривает необходимый вариант поведения. Установленные Конституцией основные обязанности могут относиться одновременно и к человеку, и к гражданину, а могут обязывать только гражданина.

Анализ содержания Конституции Республики Казахстан показывает, что для закрепления правового статуса гражданина по сравнению с ранее действовавшими конституциями характерным является сокращение конституционных обязанностей, возлагаемых на граждан. В Конституции нашли закрепление основные конституционные обязанности.

¹⁷⁸ Витрук Н.В. Основы теории правового положения личности в социалистическом обществе. М., 1979. С. 228.

Но вместе с тем по утверждению видного казахстанского ученого, члена-корреспондента НАН РК С.Н.Сабикенова «...наряду с правами человека следует говорить о его обязанностях по отношению к другим людям и к природе, которая является одним из основных факторов благополучия человека. И количество обязанностей будет все время возрастать по мере роста могущества цивилизации.

Постепенно человечество станет больше говорить об обязанностях людей, об их ответственности, чем о правах, которые сделаются элементами культуры».¹⁷⁹

Рассмотрим некоторые конституционно-правовые обязанности личности, предусмотренные Конституцией Республики Казахстан.

Пункт 1 статьи 34 Конституции РК возлагает обязанность на каждого соблюдать Конституцию и законодательство Республики Казахстан. Строгое соблюдение Конституции и законов государства всеми государственными органами, должностными лицами, органами местного самоуправления, гражданами, иностранными гражданами, лицами без гражданства, общественными объединениями – одно из важнейших условий поддержания режима законности и правопорядка в государстве. Нарушение этой обязанности влияет на жизнедеятельность государства, функционирование государственных институтов и стабильность общества. Поэтому неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности соблюдать законодательство влечет применение к виновным мер государственно-правового воздействия.

Признание института прав и свобод человека, носящих естественный характер, позволило не только законодательно их закрепить, но и предусмотреть обязанности человека уважать права, свободы, честь и достоинство других лиц. Данная конституционная норма позволяет формировать должное правосознание и правовую культуру людей, проживающих в стране. Необходимо отметить, что конституционные основы принципа «человек – высшая ценность государства» реальное воплощение находит и при осуществлении конституционных обязанностей человека. Так, взаимосвязь «человек – государство» находит свое воплощение в двусторонней связи. Только уважая права, свободы других людей, человек может сосуществовать в обществе. Все эти составляющие составляют основу демократического и правового государства.

Каждый обязан уважать государственные символы Республики.

Согласно Указа Президента Республики Казахстан, имеющий силу Конституционного Закона, «О государственных символах Республики Казахстан» от 24 января 1996 года¹⁸⁰ государственными символами Республики Казахстан являются:

- 1) Государственный флаг Республики Казахстан;
- 2) Государственный герб Республики Казахстан;

¹⁷⁹ См. Сабикенов С.Н. О некоторых концептуальных подходах к изучению теории прав человека. Вестник КазГУ. Серия юридическая. № 1 (18).С. 26.

¹⁸⁰ Эл. база законодательства «Юрист»

3) Государственный гимн Республики Казахстан.

В соответствии со статьей 3 Конституционного закона изготовление Государственного флага Республики Казахстан и Государственного герба Республики Казахстан осуществляется при наличии соответствующей лицензии, выдаваемой в установленном законодательством порядке.

Граждане Республики Казахстан, а также лица, находящиеся на территории Республики Казахстан, обязаны чтить Государственный флаг Республики Казахстан, Государственный герб Республики Казахстан и Государственный гимн Республики Казахстан.

Лица, виновные в надругательстве над Государственным флагом Республики Казахстан, Государственным гербом Республики Казахстан и Государственным гимном Республики Казахстан, несут ответственность в соответствии с законодательством Республики Казахстан.

В любом государстве налоги составляют основу государственного бюджета. Установление налогов необходимо для обеспечения финансирования общегосударственных функций.

Уплата налогов является обязанностью граждан, иностранных граждан, лиц без гражданства. С целью устранения двойного налогообложения Республикой Казахстан заключены международные соглашения об исключении двойного налогообложения, согласно которым на основе взаимности гражданин платит налоги в своей стране.

Согласно статьи 5 Кодекса Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» налогоплательщик обязан исполнять налоговые обязательства в полном объеме и в установленные сроки¹⁸¹.

В соответствии с подпунктом 4) пункта 3 статьи 61 Конституции Республики Казахстан Парламент вправе издавать законы, которые регулируют важнейшие общественные отношения, устанавливают основополагающие принципы и нормы, касающиеся налогообложения, установления сборов и других обязательных платежей.

Задача по обеспечению полноты поступления налогов и других обязательных платежей в бюджет возлагается на органы налоговой службы.

Основной формой реализации обязанности защиты Отечества является служба в Вооруженных силах Республики Казахстан. Пункт 2 данной статьи устанавливает, что граждане несут воинскую службу в соответствии законом.

Закон Республики Казахстан «Об обороне и Вооруженных силах Республики Казахстан» был принят 7 января 2005 года¹⁸². В соответствии со статьей 10 закона граждане Республики Казахстан вправе:

1) добровольно поступать на воинскую службу на контрактной основе;

¹⁸¹ Эл.база законодательства «Юрист».

¹⁸² Эл.база законодательства «Юрист».

2) принимать участие в деятельности организаций, содействующих укреплению обороны.

Пункт 2 предусматривает, что граждане Республики Казахстан обязаны:

- 1) выполнять воинскую обязанность;
- 2) участвовать в мероприятиях по гражданской и территориальной обороне;
- 3) в период мобилизации и военного положения предоставлять необходимое для нужд обороны имущество, находящееся в их собственности, с последующим равноценным возмещением его стоимости государством в порядке, установленном Правительством Республики Казахстан.

Законодательство Республики Казахстан в этой сфере также включает следующие законы: Закон Республики Казахстан “О всеобщей воинской обязанности и военной службе” от 19. 01. 1993 года, Закон Республики Казахстан “О военной службе по контракту” от 20.03.2001 года¹⁸³.

Действие Закона «О военной службе по контракту» распространяется на граждан Республики Казахстан, изъявивших желание поступить на военную службу по контракту, на военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, а также на государственные органы, осуществляющие деятельность по организации и обеспечению военной службы по контракту.

Согласно статье 1 Закона Республики Казахстан “О всеобщей воинской обязанности и военной службе” оборона Республики Казахстан от вооруженной агрессии относится к важнейшим функциям государства и является делом всего народа Казахстана. Защита Республики Казахстан является священным долгом и обязанностью каждого ее гражданина, независимо от национальности и социального происхождения, места жительства, имущественного и должностного положения, расы, языка, образования, отношения к религии, рода и характера занятий, политических и иных убеждений, принадлежности к общественным организациям и объединениям. Всеобщая воинская обязанность устанавливается Конституцией Республики Казахстан в целях обеспечения комплектования Вооруженных Сил, Комитета национальной безопасности, внутренних войск Министерства внутренних дел, Республиканской гвардии, органов управления и частей Гражданской обороны, Агентства Республики Казахстан по чрезвычайным ситуациям и других воинских формирований Республики Казахстан, а также подготовки населения к защите Республики.

Всеобщая воинская обязанность включает:

- подготовку граждан к военной службе;
- приписку к призывным участкам;

¹⁸³

Эл.база законодательства «Юрист».

- призыв на военную службу;
- прохождение военной службы;
- службу в запасе;
- прохождение учебных сборов в запасе;
- обязательное всеобщее военное обучение граждан в военное время.

Граждане других государств и лица без гражданства, проживающие в Республике Казахстан, могут нести военную службу в интересах Республики Казахстан в соответствии с международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан.

По отношению к всеобщей воинской обязанности граждане Республики Казахстан подразделяются на категории:

- допризывники - начиная с 15-летнего возраста, проходящие подготовку к военной службе до приписки к призывному участку;
- призывники - лица, приписанные к призывным участкам;
- военнослужащие - лица, проходящие военную службу;
- военнообязанные - лица, состоящие в запасе;
- невоеннообязанные - лица, не принятые на воинский учет или снятые с него.

Граждане Республики Казахстан, годные к прохождению военной службы по состоянию здоровья и возрасту, обязаны:

- по достижении установленного настоящим Законом возраста встать на воинский учет;
- прибывать по вызову военного комиссариата для приписки к призывным участкам, прохождения медицинского освидетельствования, направления на подготовку для получения военно-технической специальности, призыва на военную службу или сборы;
- проходить подготовку к военной службе, военную службу и выполнять воинскую обязанность в запасе;
- выполнять правила воинского учета.

Женщины, имеющие специальность, родственную с соответствующей военной специальностью по перечню, определяемому Правительством Республики Казахстан, должны встать на воинский учет.

В мирное время женщины могут добровольно поступать на военную службу по контракту. В военное время лица женского пола, находящиеся на воинском учете или прошедшие всеобщее военное обучение, могут быть призваны на военную службу по решению Президента Республики Казахстан.

В соответствии со статьей 2 закона военная служба является особым видом государственной службы граждан Республики Казахстан, связанный с выполнением ими своего священного долга и обязанности перед государством и народом в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан.

Время прохождения военной службы засчитывается в общий непрерывный стаж работы, а также в стаж работы по специальности.

Виды военной службы:

- срочная военная служба солдат и матросов, сержантов и старшин;
- военная служба по контракту;
- военная служба офицерского состава.

Особенности военной службы по контракту регулируются Законом Республики Казахстан "О военной службе по контракту".

Военнослужащим Республики Казахстан разрешается проходить военную службу в составе объединенных (коалиционных) вооруженных сил (группировок войск) в соответствии с международными договорами.

Гражданам Республики Казахстан запрещается проходить военную службу в Вооруженных Силах других государств, если это не предусмотрено международными договорами.

Историко-культурное наследие, как важнейшее свидетельство исторической судьбы народа, как основа и непереносимое условие его настоящего и будущего развития, как составная часть всей человеческой цивилизации, требует постоянной защиты от всех опасностей. Обеспечение этого в Республике Казахстан является нравственным долгом и определяемой Законом Республики Казахстан «Об охране и использовании историко-культурного наследия» от 2 июля 1992 года¹⁸⁴ обязанностью для всех юридических и физических лиц.

Целью данного Закона является регулирование общественных отношений, обеспечивающих сохранность и преемственное развитие историко-культурного наследия, а именно:

- определение понятий историко-культурного наследия, его охраны и использования;
- закрепление правового статуса объектов историко-культурного наследия;
- регламентация прав и обязанностей органов государственной власти, предприятий, учреждений и организаций, общественных объединений, а также отдельных лиц перед обществом и народом в сфере сохранения историко-культурного наследия;
- разграничение компетенции государственных органов в области охраны историко-культурного наследия;
- установление мер ответственности за действие или бездействие, приносящие прямой или косвенный ущерб историко-культурному наследию.

В соответствии с законом историко-культурным наследием является совокупность историко-культурных ценностей, имеющих государственное значение и в силу этого исключительно принадлежащих Республике Казахстан без права их передачи иным государствам, а объектами историко-культурного наследия - объекты недвижимого имущества со связанными с ними произведениями живописи, скульптуры, в том числе связанные с объектами недвижимого имущества; объекты декоративно-

прикладного искусства; объекты науки и техники и иные предметы материальной культуры, возникшие в результате исторических событий, представляющие собой ценность с точки зрения истории, археологии, архитектуры, градостроительства, искусства, этнологии или антропологии, социальной культуры, объекты, обладающие историко-архитектурной, художественной, научной и мемориальной ценностью, имеющие особое значение для истории и культуры страны.

Объекты историко-культурного наследия в соответствии с Законом подразделяются на следующие виды:

- памятники градостроительства и архитектуры;
- памятники археологии;

Памятниками археологии являются городища, курганы, остатки древних поселений, укреплений, производств, каналов, дорог, древние места захоронений, каменные изваяния, наскальные изображения, старинные предметы, участки исторического культурного слоя древних населенных пунктов, а памятниками градостроительства и архитектуры - архитектурные ансамбли и комплексы, исторические центры, кварталы, площади, улицы, остатки древней планировки и застройки городов и других населенных пунктов; сооружения гражданской, жилой, промышленной, военной, культовой архитектуры, народного зодчества, а также связанные с ними произведения монументального, декоративно-прикладного и садово-паркового искусства, природные ландшафты;

Статья 4 закона предусматривает, что защита, сохранение и использование памятников истории и культуры включают систему мер, направленных на:

- выявление, исследование и пропаганду историко-культурного наследия;
- установление историко-культурным ценностям статуса памятников истории и культуры;
- обеспечение защиты от уничтожения, актов вандализма, фальсификации, мистификации, искажения, внесения необоснованных изменений, изъятия из исторического контекста;
- сохранение и возрождение путем консервации, реставрации, регенерации и факсимильного издания;
- содержание в соответствии с нормами, обеспечивающими их сохранность;
- использование в процессе возрождения этнокультурной среды, а также в научных и воспитательных целях.

Предусмотренная система мер распространяется на все историко-культурные ценности Казахстана вне зависимости от их вида, степени сохранности и от того, в чьей собственности они находятся.

Статья 5 предусматривает, что объекты историко-культурного наследия приобретают статус памятников с момента признания их таковыми в порядке, установленном Законом.

Для принятия решения о включении объектов историко-культурного наследия в список памятников истории и культуры представляются документы в порядке, установленном Правительством Республики Казахстан.

Признание объектов историко-культурного наследия памятниками истории и культуры закрепляется утверждением их в списке памятников истории и культуры международного, республиканского и местного значения, подлежащем обязательному опубликованию. Все виды памятников археологии имеют историко-культурную и научную ценность, и статус памятников истории и культуры.

Памятники истории и культуры в Республике Казахстан подлежат обязательной защите и сохранению в порядке, предусмотренном Законом, обладают особым правовым режимом их использования, изменения права собственности на них и лишения их правового статуса.

Лишение памятника истории и культуры его правового статуса и исключение из списка памятников истории и культуры допускаются лишь в исключительных случаях (при разрушении в результате стихийных бедствий) решением Правительства Республики Казахстан по представлению уполномоченного органа по охране и использованию историко-культурного наследия, местных исполнительных органов областей (города республиканского значения, столицы), согласованному со специальной комиссией уполномоченного органа по охране и использованию историко-культурного наследия, на основании заключения научной экспертизы.

Выявленные объекты историко-культурного наследия, включенные в список предварительного учета, до принятия окончательного решения об их статусе подлежат охране наравне с памятниками истории и культуры в соответствии с Законом.

Статья 42 Закона предусматривает ответственность за нарушение законодательства Республики Казахстан об охране историко-культурного наследия:

Должностные лица и граждане, виновные в нарушении законодательства Республики Казахстан об охране историко-культурного наследия, выраженном в действии или бездействии, несут ответственность в соответствии с законодательством Республики Казахстан.

Граждане, организации и общественные объединения, причинившие вред памятнику истории и культуры или его охранной зоне, обязаны восстановить памятник истории и культуры или его охранную зону, а при невозможности этого - возместить причиненные убытки в соответствии с гражданским законодательством Республики Казахстан. Восстановление памятника истории и культуры или его охранной зоны осуществляется под контролем уполномоченного органа по охране и использованию историко-культурного наследия.

Принятый 1.03.2005 года Закон Республики Казахстан «О культуре» определяет правовые, экономические, социальные и организационные

основы государственного регулирования общественных отношений в сфере создания, возрождения, сохранения, развития, распространения и использования культуры в Республике Казахстан¹⁸⁵.

Глава 3 определяет права и обязанности граждан в сфере культуры. Согласно статье 10 граждане имеют право на творческую деятельность в соответствии со своими способностями путем самостоятельного выбора их сферы приложения, форм реализации и получения профессионального образования. Гражданам обеспечивается право на приобщение к культурным ценностям. Ограничение этого права может определяться только особым режимом охраны и использования объектов историко-культурного наследия.

В соответствии со статьей 11 граждане обязаны соблюдать требования законодательства Республики Казахстан в сфере культуры, сохранять историческое и культурное наследия, беречь памятники истории и культуры, уважать языки, культуру, обычаи, традиции народов Казахстана.

Таким образом, взаимосвязь прав, свобод и обязанностей личности представляет необходимый фактор обеспечения нормального функционирования общества и государства.

¹⁸⁵

Конституционный механизм гарантирования основных прав и свобод личности

Под гарантиями в правовой теории обычно понимают меры, средства, способы обеспечения чего-либо. Гарантии делятся на международно-правовые и внутригосударственные. Необходимо отметить, что отношения между человеком и государством всегда являлось внутренним делом государства. Однако результаты Второй мировой войны убедили мировую общественность в международно-правовой защите прав человека. В это время появились Устав ООН 1945 года, Всеобщая декларация прав человека 1948 года, а также в 1966 году были приняты Международные пакты о правах человека. Основной особенностью этих документов является то, что их действие распространяется на всех людей, живущих на земле. Международно-правовые гарантии отличаются тем, что носят политический характер. Они реализуются в основном за счет влияния государств, положений международно-правовых документов и авторитета межправительственных и межгосударственных образований. Они могут оказать определенное влияние на состояние демократии в конкретной стране.

Внутригосударственные гарантии делятся на юридические и неюридические. Юридические гарантии – это правовые меры, способы и приемы, которые обеспечивают правовой статус личности.

В юридической литературе проблема механизма обеспечения прав и свобод человека и гражданина не обойдена вниманием. Это связано с широко распространенным в прошлом стереотипом, в соответствии с которым права и свободы советских граждан в достаточной мере обеспечивались социально-экономическим и политическим строем Советского Союза, а лучшим их гарантом являлось само социалистическое государство. В то же время в советской правовой системе не срабатывал правообеспечительный фактор.

При исследовании гарантий высказываются весьма полезные идеи, а именно, что гарантии рассматриваются в качестве элемента правовой системы, не отождествляются с другими понятиями, такими, как меры охраны, правовой защиты, юридической ответственности и изучаются в качестве самостоятельной категории, имеющей свои черты, объект воздействия, а также систему, структуру, методы реализации.

Гарантии представляют собой объемное социально-политическое и юридическое явление, которое характеризуется такими признаками, как познавательный, идеологический, практический. Познавательный признак позволяет раскрыть предметные теоретические знания об объекте их воздействия, получить практические сведения о социальной и правовой политике государства. Идеологический признак используется политической властью как средство пропаганды демократических идей внутри страны и за ее пределами, а практический же признается в качестве инструментария юриспруденции, предпосылки удовлетворения

социальных благ личности. Гарантии - это система социально-экономических, политических, нравственных, юридических, организационных предпосылок, условий, средств и способов, создающих равные возможности личности для осуществления своих прав, свобод и интересов.

Понятие гарантий базируется на основных принципах, выработанных человечеством: гуманизме, справедливости, законности, целесообразности, равноправии и др. По своей сущности гарантии есть система условий, обеспечивающих удовлетворение интересов человека. Их основной функцией является исполнение обязательств государством и другими субъектами в сфере реализации прав личности. Объектом гарантий выступают общественные отношения, связанные с охраной и защитой прав человека, удовлетворением имущественных и неимущественных интересов граждан.

Содержание гарантий весьма динамично и обусловлено их целевой, институциональной и функциональной направленностью, зависит от общественно-политических, духовных и иных процессов, происходящих в стране на определенных этапах ее исторического развития. Все конституции бывших социалистических государств, в частности, устанавливали право граждан на труд и обязанность трудиться. В основе такого подхода были заложены принципы социализма: «от каждого по способности, каждому по труду», «кто не работает, тот не ест».

В гражданском обществе отношения между гражданином и государством кардинальным образом меняются. В их основе лежат принципы социального согласия и равенства возможностей. Государство признает за всеми гражданами право на труд и поощряет условия, которые делают это право реальным. В действующей Конституции Республики Казахстан записано: «Каждый имеет право на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии» (пункт 1 статьи 24).

Понятие гарантий тесно соприкасается с такими категориями, как «социальная защита», «правовая защита», «система обеспечения», «условия», «факторы», в сравнении с которыми оно приобретает более широкое или, наоборот, узкое смысловое значение. Кроме того, понятие гарантий отражает совершенство законодательной техники, многообразие форм языка закона.

Гарантии прав личности нуждаются в организационных, процедурных формах их реализации. Диалектическая взаимосвязь процедур и гарантий состоит в том, что первые четко дают гражданам ответы на вопросы: к кому обратиться, каков порядок действий, в какие сроки, в какой форме, с кем согласовать, какие результаты будут от судебных процедур, какие результаты возможны от внесудебных процедур и т.д. Гарантии служат основанием надежности использования личностью процедур в определенных казусных обстоятельствах. Сказанное не означает, что содержание процедур не создает организационных и иных условий для осуществления того или иного вида гарантий.

Гарантии как социально-правовые меры материального, организационного и иного характера всесторонне показывают уровень экономического и политического развития демократичности общества, общественного и правового сознания населения. Во французской Декларации прав человека и гражданина (1789 г.) записано: “Каждое общество, в котором не обеспечены гарантии прав и не установлено разделение властей, не имеет конституции”(статья 16). В сфере прав личности Декларация прав человека и гражданина стала фундаментом для построения конституций демократических государств Запада.

Закономерно, что новая Конституция Республики Казахстан, учитывая международный опыт, провозгласила Казахстан демократическим правовым государством с президентской формой правления (статья 1), закрепила принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную, а также обусловила систему гарантий. Термин “гарантии” используется в Конституции Казахстана.

В юридической литературе много внимания уделяется классификации гарантий прав личности. Это научно оправданно. Гарантии связывают воедино правовое и фактическое положения человека в гражданском обществе, служат выражением социальной свободы, ответственности и активности граждан. Справедливо утверждение, что политические, экономические, духовные предпосылки и условия сами по себе не служат основанием для реализации прав и свобод личности. Собственно гарантиями они становятся лишь через юридическую форму и организационные усилия государства и общества¹⁸⁶.

Отсюда и выделение гарантий прав человека и гражданина с позиции системы, включающей в себя гарантии: общие, юридические, организационные. В свою очередь, названные виды гарантий в качестве подсистемы имеют свое содержание и формы выражения. Так, общие гарантии делятся по социальной направленности на материальные, политические и духовные. 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 собственности, социальное партнерство между человеком и государством, работником и работодателем, производителем и потребителем.

Политические гарантии - это система народовластия, возможности личности принимать участие в управлении делами государства и общества. В Республике Казахстан признаются и гарантируются местное самоуправление, политическое многообразие, возможности пользоваться правами человека и основными свободами, защищать свои интересы.

¹⁸⁶ Конституционный статус личности в СССР. М., 1980. С.24.; Эбзеев Б.С. Конституционные основы свободы личности в СССР. Саратов., 1982. С. 214.

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, свобода творчества.

Некоторые авторы выделяют следующие виды гарантий: социально-экономические, политические, юридические, общественные, идеологические гарантии¹⁸⁷. Другие отмечают, что “гарантии прав и обязанностей граждан делятся на общие и специальные. Общие гарантии выступают в качестве наличных экономических, политических, идеологических и организационных условий и предпосылок, обеспечивающих фактическую возможность реализации прав граждан. Специальные же (юридические) гарантии - это правовые нормы, определяющие (специфически правовыми средствами) условия и порядок реализации прав, юридические средства охраны и защиты прав в случае их нарушения и т.п.”¹⁸⁸.

Н.И.Матузов выделяет следующие основные гарантии: “а) социально-экономические гарантии; б) политические гарантии; в) юридические гарантии; г) общественные гарантии; д) идеологические гарантии¹⁸⁹.”

Другими учеными гарантии определены, как общие и специальные. “Общие гарантии выступают в качестве наличных экономических, политических, идеологических и организационных “условий и “предпосылок”, обеспечивающих фактическую возможность реализации прав граждан¹⁹⁰”. Эта классификация общих гарантий требует уточнений. Прежде всего следует выделить в качестве самостоятельного вида общих гарантий социальные гарантии, а также духовные гарантии, которые включают в себя идеологические гарантии в качестве их составной части. Таким образом, видами общих гарантий прав личности служат: экономические или материальные, политические, духовные.

Общие гарантии прав личности образуют целостное единство - систему различных видов общественных отношений, условий и факторов, способствующих точной и неуклонной реализации прав личности. В основу деления гарантий прав личности на общие и специальные средства их осуществления положены как особенности социального содержания и назначения гарантий прав личности, так и правовая форма их выражения. Следует подчеркнуть, что все эти гарантии действуют не сами по себе, а в тесном неразрывном единстве, в системе. Общие гарантии играют решающую роль в обеспечении прав личности. Они рождают у личности заинтересованность в претворении в жизнь ее прав, уверенность в том, что

¹⁸⁷ Матузов Н.И. Субъективные права граждан СССР. Саратов. 1966. С. 127.

¹⁸⁸ Патюлин В.А. Государство и личность в СССР. М., 1971. С. 321-232.

¹⁸⁹ Матузов Н.И. Субъективные права граждан СССР. Саратов. 1966. С. 127.

¹⁹⁰ Патюлин В.А. Государство и личность в СССР. М., 1971. С. 321-232

они будут надежно защищены в случае их нарушения. Общие гарантии выступают в качестве определяющих по отношению к юридическим средствам осуществления прав личности.

Под юридическими гарантиями в литературе имеются в виду “специальные правовые средства и способы, при помощи которых реализуются, охраняются и защищаются права и свободы, пресекаются их нарушения, восстанавливаются нарушенные права¹⁹¹”.

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, 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 ущерба.

Представляется, что, исследуя место гарантий в системе правового статуса личности, нужно исходить из анализа конституционных установок в их совокупности и взаимосвязи, не ограничиваясь лишь констатацией места расположения статей, закрепляющих права-гарантии по главам Конституции РК. Система гарантирования прав и свобод человека и гражданина включает, как отмечалось выше, различные виды гарантий. Сторонники включения гарантий в качестве самостоятельного элемента в структуру правового статуса личности оговаривают условия отнесения гарантий к элементам правового статуса. В этой связи представляется необходимым выработать иные критерии определения места гарантий в системе правового статуса личности, позволяющие отнести к системе гарантий все установленные Конституцией РК меры и способы гарантирования прав и свобод человека и гражданина.

Конституционные установки не ограничиваются закреплением лишь положений о гарантированности прав и свобод человека и гражданина государством, они предусматривают целый механизм их гарантирования. Отнесение гарантий к самостоятельным элементам статуса существенно расширяет его содержание, выводя за рамки самого его значения. Статус личности – это ее положение в государстве и обществе, которое определяется объемом установленных прав, свобод и обязанностей. Безусловно, гарантированность прав и свобод обуславливает реальное содержание статуса, но она находится за пределами правового положения лица, выступает условием, определяющим взаимоотношения лица с государством и его функционирования в интересах личности. Место гарантий в структуре правового статуса личности можно определить только на основе комплексного анализа всех конституционных норм и принципов, устанавливающих механизм конституционно-правового гарантирования прав и свобод человека и гражданина.

¹⁹¹ Социалистическая концепция прав человека. М., 1986. С. 113

В научной литературе предлагается подход к выявлению сущности конституционного статуса личности исходя из того, что это юридическая категория, предназначенная для нормативной институционализации и гарантирования основ правового положения человека и гражданина. Его сущность не может заключаться ни в самих правах, свободах и обязанностях, ни в других элементах статуса личности. Она есть именно способ, формирования и реализации, конституционных прав, свобод и обязанностей, инструмент утверждения правового положения человека в наиболее важных областях его жизнедеятельности, и в первую очередь во взаимодействии с государством, его органами и должностными лицами. И с этой позиции конституционный статус личности понимается как конституционно-правовой способ формирования, существования и гарантирования, основных прав, свобод и обязанностей человека в государственно-организованном обществе¹⁹². Такой подход характеризует понятие конституционно-правового статуса личности как одного из составляющих в целом ее правового статуса и позволяет рассматривать не традиционно в его статическом проявлении, а в динамике с позиции правоотношений в обществе и государстве, участником которых является личность, а не из характеристики лишь их элементов прав, свобод и обязанностей.

Представляется, что гарантии в структуре правового статуса личности следует рассматривать в системе принципов в качестве одного из основных принципов правового статуса личности - принципа гарантированности прав и свобод личности, наряду с принципами свободы, равенства, ответственности, неотчуждаемости и других.

Отнесение гарантированности прав и свобод к основным принципам (основам) правового статуса личности во многом обусловлено конституционным закреплением системы основных гарантий прав и свобод человека и гражданина и их местом в системе основ конституционного статуса казахстанского государства. Гарантии в системе правового статуса личности могут быть исследованы посредством комплексного анализа гарантированности прав и свобод через призму основ конституционно строя. Комплексный анализ конституционных положений позволяет рассматривать гарантии в качестве основного принципа (основы) правового статуса личности.

В литературе в качестве правовых принципов обычно рассматриваются положения различных уровней, которые отличаются разной степенью обобщенности. В зависимости от этого принципы подразделяют на общеправовые, отраслевые, специальные, комплексные и т.д. Наиболее обобщенными являются принципы, содержащие характеристику общества и государства в целом и выступающие в качестве общих социальных ориентиров, которые определяют

¹⁹² См.: Воеводин Л.Д. Конституционные права и обязанности советских граждан. М. 1972. С.32

направленность и наиболее существенные черты содержания всего процесса правового регулирования.

Применительно к конституционному статусу личности под принципами понимаются наиболее устойчивые, фундаментальные требования, закрепленные в нормативных предписаниях конституционного законодательства и соответствующих международных юридических источниках, обобщенно выражающие собой общепризнанные права, свободы и обязанности человека, а также основные закономерности формирования, осуществления и гарантирования конституционного статуса личности.

На такой комплексный подход в закреплении прав и свобод человека и гражданина ориентированы и современные международно-правовые акты. Так, Хартия Европейского Союза об основных правах от 7 декабря 2000 года подводит итог развитию прав человека и гражданина. Правовой статус личности в Хартии закрепляется в виде единого комплекса прав и свобод человека и основополагающих принципов: принципа уважения достоинства личности, принципа обеспечения прав и свобод человека и гражданина, принципа равенства, принципа солидарности, принципа демократии, принципа правового государства. Такое соединение прав-ценностей, прав-принципов без разделения их на группы в соответствии с традиционными классификациями подчеркивает универсальность и единство правового статуса человека и гражданина Европейского Союза.

Принцип гарантированности прав, и свобод, как и сами права и свободы человека и гражданина, имеет вполне объективное содержание. Как основной принцип правового статуса личности он может быть познан и выведен путем исследования всей системы государственной деятельности по гарантированию прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации, и в этой связи гарантии не могут рассматриваться вне зависимости от конституционно установленных принципов организации государства и общества.

Обращает на себя внимание то, что когда речь идет о юридических гарантиях реализации прав и свобод, отдельных законодательных актов в целом, все чаще используется понятие правового (юридического) механизма.

Попытаемся дать определение самому понятию правового (юридического) механизма. По нашему мнению, под правовым механизмом следует понимать логику движения и структуры отдельных правовых явлений, а также правовой действительности в целом. Как показывает анализ юридической литературы, под правовым механизмом понимаются явления разноплановые, существенно различающиеся как по объему, так и по содержанию.

Согласно утверждению некоторых авторов “под правовым механизмом понимается все правовое в системных связях, нечто аналогичное понятию “хозяйственный механизм”. Весьма проблематичной

представляется возможность провести четкую грань между названным понятием и такими понятиями, как “правовая надстройка”, ”правовая действительность” и “правовая система”. Отсюда его метафоричность. Во-вторых, под правовым механизмом понимаются однопорядковые с механизмом правового регулирования юридические явления. В-третьих, под правовым механизмом понимается собственно право как институционное образование, система формально-определенных норм, позитивное право. В-четвертых, под правовым механизмом, понимается также какой-либо отдельный юридический механизм, сложившийся в одной из сфер правового регулирования, комплекс правовых средств”¹⁹³.

На наш взгляд, в юридической науке до сих пор не преодолен узкий подход к проблеме юридических гарантий прав личности. Под такими гарантиями, как правило, понимаются лишь средства их прав охраны. В действительности, юридические гарантии прав личности - более емкое понятие. Их система включает не только средства, которые направлены на охрану прав личности, но и средства, при помощи которых непосредственно обеспечивается их правомерная реализация. К юридическим средствам реализации прав относятся закрепленные правовыми нормами пределы прав, средства конкретизации, в том числе путем определения обязанностей контрагентов, юридические факты, с которыми связывается их реализация, процессуальные формы осуществления прав, меры поощрения и льготы для стимулирования их реализации.

С такой постановкой вопроса согласился А.С.Мордовец, который отмечает, что “ среди юридических гарантий прав личности следует различать гарантии реализации и гарантии охраны. К первой группе относятся: пределы прав и свобод, их конкретизация в текущем законодательстве; юридические факты, с которыми связывается их обладание и непосредственное пользование; процессуальные формы реализации; меры поощрения и льготы для стимулирования правомерной и инициативной их реализации. Вторую группу юридических гарантий составляют конституционный контроль и надзор; меры защиты и 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.”¹⁹⁴

В научной литературе сложилась общепризнанная точка зрения в вопросе значения терминов “обеспечения” и “реализация” применительно к правам и обязанностям граждан, чего нельзя сказать в отношении понятия их “охраны” и “защиты”. Под обеспечением конституционных прав и свобод в работе “Конституционный статус личности в СССР” понимаются условия и средства, которые обеспечивают не только их

¹⁹³ Сартаев С.С., Мальцев Ю.В. Юридический механизм реализации конституционных прав и свобод граждан. Известия АН Каз ССР. Серия общ. наук. 1990. № 2.С.63.

¹⁹⁴ Мордовец А.С. Гарантии прав личности: понятие и классификация. М., 1994. С. 279.

правомерную реализацию, но и “в необходимых случаях и охрану”¹⁹⁵. Следовательно, охрана рассматривается как нечто находящееся вне реализации прав и свобод граждан. Далее прямо делается вывод, что от реализации следует отличать их охрану, поскольку необходимость в ней наступает тогда, когда есть неисполнение обязанности или злоупотребление правом “в процессе реализации, а также тогда, когда возникает препятствие к их реализации либо налицо спор о наличии самого права или свободы”. Деятельность же, направленная на “устранение препятствий в реализации конституционных прав и свобод составляет содержание” последних. Кроме того, в понятие их охраны включена также профилактическая деятельность, предупреждение их нарушений, споров и др., отрицательно влияющих на реализацию конституционных прав и свобод. Предупреждение означает и устранение причин и условий, способствующих их нарушению¹⁹⁶.

Как представляется в данном случае авторами не проводится размежевание между охраной и защитой прав, свобод и обязанностей граждан, хотя они и отмечают, что в литературе эти понятия различаются. Охрана - это меры, осуществляемые государственными органами и общественными организациями, направленными на предупреждение нарушений прав и обязанностей, на устранение причин, их порождающих, на устранение препятствий (не являющихся правонарушениями), и способствующие, таким образом, нормальному процессу реализации прав и обязанностей. Исходя из того, что под защитой понимается принудительный (в отношении обязанного лица) способ осуществления нарушенного права в целях его восстановления, делается вывод, что охрана охватывает меры, применяемые до нарушения прав и обязанностей, а защита - меры, применяемые после правонарушения, для восстановления нарушенного права. В заключении признается, что такое различие охраны и защиты проводить, возможно, однако в этом случае проблему охраны прав и свобод граждан не следует отождествлять (подменять) с проблемой их гарантий¹⁹⁷.

На наш взгляд, представляется целесообразным проводить четкое размежевание между охраной и защитой прав и обязанностей граждан, поскольку в определенной мере это разнопорядковые понятия. При этом следует исходить из того факта, что высшие органы государственной власти, устанавливая конкретные права и обязанности граждан, предусматривают и соответствующие гарантии с целью их обеспечения. Процесс реализации прав и обязанностей должен происходить, как предполагает законодатель в строгом соответствии с требованиями законности. Юридически значимые действия, совершаемые участниками общественных отношений, в полной мере должны отвечать конкретным положениям, требованиям законодательства. Одновременно, не

¹⁹⁵ Конституционный статус личности в СССР. М., 1980. С. 195.

¹⁹⁶ Указ. Соч. С. 202.

¹⁹⁷ Указ.соч. С. 202.

исключается возможность отступления от них, в силу ряда причин, прежде всего субъективного характера (сознательное нарушение закона, незнание его и т.д.), как со стороны должностных лиц, так и граждан - носителей прав и обязанностей. С целью предупреждения совершения таких действий в законодательном порядке принимаются соответствующие правовые нормы, а также создается система государственных органов, в обязанность которых вменяется применение этих норм, например, судов, а также органов, призванных осуществлять надзор за надлежащей, законной реализацией прав и обязанностей граждан. Системой предупредительных мер государство стремится оградить граждан от возможных нарушений их прав в процессе реализации, как со стороны соответствующих органов, так и других граждан, предотвратить нарушения указанием в законе на то, что права в таких случаях будут восстановлены, т.е. в конечном итоге реализованы, а виновные, в случае необходимости, привлечены к ответственности. С этой целью законодатель предусматривает другую систему мер - защитных, которая приводится в действие в случае нарушения тех или иных прав и обязанностей граждан в ходе их реализации как по инициативе лиц, усмотревших конкретное правонарушение, так и государственных органов, которые в процессе их охраны обнаружили, выявили его. Защита прав и обязанностей предполагает активные действия субъектов с целью восстановления нарушенного права, пресечения незаконных действий как препятствие на пути реализации конкретного права.

Таким образом, защита прав и обязанностей граждан отличается от их охраны своими целенаправленными активными действиями. Если в процессе охраны прав и обязанностей граждан обнаружено их нарушение, тогда и наступает их защита. Следовательно, защита прав и обязанностей граждан - конечный результат их охраны.

Все эти положения имеют непосредственное отношение к вопросу о гарантиях прав и обязанностей граждан. С одной стороны, они касаются гарантий обеспечения прав граждан, в частности, на получение от общества определенных материальных благ, а с другой - гарантий исполнения ими обязанностей, связанных с производством этих благ. Поэтому очень важно уяснить, в чем конкретно проявляется сущность, содержание гарантий как средства обеспечения прав и обязанностей в процессе их реализации, в чем состоят взаимные связи, зависимость и обусловленность прав, обязанностей и гарантий.

Как представляется, при анализе этих вопросов следует исходить, прежде всего, из содержания, в частности, объективного и субъективного в правах граждан. На наш взгляд, объективное в праве граждан заключается в социальной необходимости осуществления его содержания, его нормативных предписаний. Субъективное же - это социальные возможности общества и государства обеспечить определенный объем содержания реализуемого права. Что касается объективного в праве, как социальном явлении, то в юридической литературе имеются

соответствующие научные разработки, в которых, за редким исключением, позиции авторов по данной проблеме в общем сходны¹⁹⁸. Объективное в праве, как отмечает С.С.Алексеев, это “то, что в его содержании” обусловлено экономическим базисом, общественным бытием, потребностями общественного развития¹⁹⁹.

Чем же является это обусловленное по отношению к правам граждан? В целом под ним понимаются определенные “возможности”, которым наделяется гражданин посредством правовых норм. Например, права и свободы рассматриваются как политические, экономические, социальные возможности, которыми обладает гражданин. Юридический смысл свободы усматривается в реальной “возможности” действовать сознательно, по своей воле и в соответствии с нормами права, проявлять личную активность во всех сферах человеческого бытия, сочетая удовлетворение личных запросов с интересами общества²⁰⁰. В отношении конституционных прав и свобод подчеркивается, что они дают гражданам представление о тех многообразных “возможностях”, которыми они “располагают” для удовлетворения своих материальных и духовных потребностей²⁰¹.

В отраслевых же правах и обязанностях усматриваются “новые права и обязанности”, представляющие собой одно из конкретных проявлений тех многочисленных “возможностей, которые заключаются в концентрированном виде в соответствующих конституционных правах и обязанностях”²⁰².

Таким образом, отсюда можно заключить, что конкретное право гражданина - это та или иная юридически значимая возможность совершить определенные действия в определенных целях.

Как известно, “возможность”, в предельно широком понимании, является философской категорией отображения развития материального мира, объективных тенденций развития явлений в природе и обществе, условий их возникновения и т.д. Наряду с абстрактной различают возможность реальную, которая предполагает наличие необходимых условий реализации конкретного явления, что выражается в его превращении в действительность. В правах граждан заложены реальные возможности, которые при наличии юридических фактов по воле лица воплощаются в жизнь, в практику общественных отношений, т.е. приобретают ту или иную реальность. Но эта реальность - результат реализации заложенных в праве гражданина возможностей, иначе говоря, достигнутая цель или удовлетворенный его социально-правовой интерес.

Как же соотносятся эти правовые возможности граждан с их потребностями и потребностями общества и какова взаимная

¹⁹⁸ Мальцев Г.В. Права личности: юридическая норма и социальная действительность. В кн.: Конституция СССР и правовое положение личности. М., 1979. С. 50-51.

¹⁹⁹ Алексеев С.С. Объективное в праве. Правоведение. 1971. № 1. С. 113.

²⁰⁰ Мамонов В.В. Гарантии прав, свобод и обязанности граждан СССР. Алматы., 1981. С. 67.

²⁰¹ Масленников В.А. Конституционные права и обязанности граждан СССР. М., 1979. С.10.

²⁰² Воеводин Л.Д. Конституционные права и обязанности советских граждан. М., 1972. С.27.

заинтересованность общества и гражданина в реализации этих потенциальных возможностей в переходе их в реальную действительность. В большинстве научных исследований преимущественно проводится мысль о том, что права граждан предусматривают определенную возможность “пользоваться”, “распоряжаться” чем-то конкретным, “воспользоваться” им. Право личности в своей основе рассматривается, как обеспеченная личности законом возможность пользоваться и распоряжаться тем или иным социальным благом, социальной ценностью²⁰³. Такая же мысль высказывается и более конкретно: под конституционными правами и свободами понимаются возможности граждан пользоваться политическими, социальными и духовными благами, которые отражены в статьях Основного Закона страны²⁰⁴.

Следовательно, в качестве конкретных благ рассматривается не что иное, как конкретные права граждан. Однако обращает на себя внимание и точка зрения о том, что права и свободы предоставляют личности наряду с правовыми возможностями пользоваться социальными благами и правовыми возможностями “определять свободу своего поведения в установленных законом пределах”²⁰⁵.

“Законодатель, - отмечает В.А.Патюлин, - устанавливает “рамки, пределы”, в которых субъект, (лицо) может действовать. Для того, кому адресованы эти нормы, они означают “возможность совершить то или иное действие... Субъективное право есть одновременно и норма объективного права, и юридически признанная возможность субъекта права воспользоваться тем или иным социальным благом”²⁰⁶.

Из приведенных положений можно сделать вывод, что возможности гражданина, заключенные в его конкретном праве, предполагают осуществление им определенных действий для их реализации по его усмотрению, т.е. он может распорядиться предоставленной возможностью сам, независимо от мнения какого-либо другого субъекта, поскольку на него возложена как бы альтернатива реализовать ее. Получается, что гражданин в таком случае руководствуется в своих поступках только собственными интересами.

Позиция других авторов сводится к тому, что реализация правовых возможностей зависит от решения, принятого обладателем права. Так отмечается, что предоставленные государством гражданам права всегда означают определенную для них «возможность» «поступить так или иначе», т.е. альтернативно. И далее записанное в законе субъективное право граждан - это не норма (она лишь форма выражения его), а “возможность самостоятельно избирать один из вариантов дозволенного этой нормой поведения”.

²⁰³ Права личности в социалистическом обществе. М., 1981. С. 25.

²⁰⁴ Масленников Конституционные права и обязанности граждан СССР. М., 1979. С.10.

²⁰⁵ Масленников В.А. Указ. соч. С. 5.

²⁰⁶ Патюлин В.А. Государство и личность в СССР. М., 1974. С. 189.

Однако некоторые авторы менее категоричны в этих вопросах. Так, Н.И.Матузов подчеркивает, что принадлежащее субъекту право (как вид и мера его возможного поведения) зависит “в известных пределах” от “его воли и сознания, личного желания и усмотрения особенно, в смысле использования”²⁰⁷.

Из позиции автора вытекает, что осуществление заложенной в праве гражданина возможности лишь в известных пределах зависит от его воли и сознания. Следовательно, можно сделать вывод, который означает, что право - это и некая обязанность гражданина.

Более определенно в этом плане в отношении некоторых прав граждан высказывается Г.В.Мальцев: субъект, который получает свою долю из общественного богатства, стремится выделить в нем свое и взять его. Но он может это сделать не иначе как на основе права и справедливости, которые легитимируют, т.е. юридически, морально и политически оправдывают соответствующие претензии субъекта, доходчиво ему разъясняют “важность исполнения обязанностей и обязанность как необходимого условия участия в системе всеобщего обмена”²⁰⁸.

Осуществление определенного права автор, хотя и косвенным образом, увязывает с важностью исполнения и соответствующих обязанностей, касающихся этого конкретного права (в системе обмена), что уже само по себе заслуживает обмена. Ведь праву воспользоваться тем или иным социальным и т.п. благом, предшествует обязанность или непосредственно принять участие в его создании или через систему общественного разделения труда самому получить его от общества, государства, т.е. надо внести свою лепту в общественно-полезный труд. А это возлагает на гражданина определенные обязанности, связанные уже с обязательством осуществления права на труд.

На наш взгляд, усматривать в праве гражданина только возможность чем-то пользоваться, воспользоваться, распоряжаться, определять свое поведение, а тем более осуществление права обуславливать своей волей или сознанием, не совсем правильно. Человек проявляет себя как общественное существо, чтобы жить, существовать, он неизбежно должен, а при определенных обстоятельствах и вынужден вступать в те или иные общественные отношения, быть их участником, что неминуемо предполагает осуществление предоставленных ему обществом и государством прав и исполнение возложенных обязанностей. Это для него является жизненной необходимостью, предопределяет само его существование. Какое-то право или часть прав, равно как и обязанностей, могут быть, и не реализованы тем или иным индивидуумом или их группой. Однако это не приостановит развитие общества. Но если предположить, что от осуществления какого-то права (части прав) или

²⁰⁷ Матузов Н.И. К делению права на объекты и субъекты прав. М., 1972. С. 105.

²⁰⁸ Мальцев Г.В. Социальная справедливость и право. М., 1977. С. 53-54.

обязанностей (части их) откажутся все члены общества или их подавляющее большинство, ссылаясь на то, что в праве заложена лишь возможность его осуществления, то определенные сферы развития общества могут существенно пострадать.

Поэтому, на наш взгляд, можно допустить, что право гражданина - это прежде всего социальная необходимость (объект в его праве) совершить определенные действия для реализации его сущности с целью удовлетворения в одинаковой мере как личных, так и общественных интересов.

Таким образом, права гражданина с их необходимостью совершить определенные действия - одно из средств, при помощи которых человек проявляет свою социальную сущность через совокупность общественных отношений как их субъект, а также одно из средств создания, перестройки и преобразования этих отношений.

Система гарантий прав личности динамична. Она постоянно развивается и совершенствуется.

Рассмотрим более подробно содержание видов общих гарантий прав личности и их развитие в современных условиях. Как было отмечено, 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 форм собственности, социальное партнерство между человеком и государством, работником и работодателем, производителем и потребителем. Политические гарантии - это система народовластия, возможности личности принимать участие в управлении делами государства и общества.

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 человека относятся: идеологическое многообразие, запреты на монополизацию идеологии, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни, свобода творчества.

Систему гарантий прав личности нельзя понять и правильно осмыслить без учета места и роли, значения в ней юридических средств их осуществления.

Одна из главных тенденций в развитии и совершенствовании юридических гарантий прав личности - это установление наилучшей сбалансированности правовых средств в обеспечении правомерной реализации прав и свобод, а также усиление их связей со средствами охраны прав, их равномерное развитие. Иными словами, закономерность усиления согласования и равномерности развития юридических гарантий охватывает не только всю их систему, но и составляющие ее подсистемы, средства реализации и средства охраны прав личности.

Закрепленные же в законе средства, являясь правовым выражением общих условий, непосредственно обеспечивают возможность

правомерной их реализации и охраны прав личности в обществе, есть юридические гарантии этих прав.

В.В. Мамонов определяет юридические гарантии, как “закрепленные правовыми нормами права и свободы граждан, а также способы их защиты”²⁰⁹.

Среди юридических гарантий прав личности следует различать гарантии реализации и гарантии охраны. К первой группе относятся: пределы прав и свобод, их конкретизация в текущем законодательстве; юридические факты, с которыми связывается их обладание и непосредственное пользование; процессуальные формы реализации; меры поощрения и льготы для стимулирования правомерной инициативной их реализации.

Вторую группу юридических гарантий составляют конституционный контроль и надзор; меры защиты и 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.

Некоторые авторы определяют, что “юридические гарантии охраны прав обеспечивают возможность каждому человеку обратиться в государственные и другие организации с целью надлежащим образом реализовать свои права, найти им необходимую защиту и восстановить их в случае нарушения. В число юридических гарантий охраны прав личности следует включить, на наш взгляд, закрепленные нормами права: меры надзора и контроля для выявления случаев правонарушений; меры правовой защиты; меры юридической ответственности; меры пресечения и другие правоохранительные действия; процессуальные формы охраны прав (включая формы применения правоохранительных мер); меры профилактики и предупреждения правонарушений”²¹⁰.

Целью обеспечения основного права человека является создание гарантий (условий) его реализации.

К.К.Гасанов определяет общие гарантии, экономические гарантии, социальные гарантии, специальные гарантии, а также конституционные юридические гарантии²¹¹.

Большинство конституционных норм об основных правах и свободах граждан действует через систему отраслевого законодательства. При этом детальная нормативная конкретизация законодательства не является показателем или результатом несовершенства законов, а представляет собой объективно присущее правовому регулированию качество. В процессе конкретизации права происходит преобразование, перевод значения нормы на меньший уровень абстрактности, логическое развитие нормы, заключающееся в переводе ее содержания на иной логический уровень.

²⁰⁹ Мамонов В.В. Гарантии прав, свобод и обязанности граждан СССР. Алматы., 1983., С. 21.

²¹⁰ Алексеев С.С. Проблемы теории права. Свердловск., 1972. С. 126-129.

²¹¹ Гасанов К.К. Конституционный механизм защиты основных прав человека. М., 2004, 190-195.

В результате формируется относительно новое, производное, более детальное по содержанию правило поведения, относящееся к первоначальному правилу так, как особенное относящееся к общему, с конкретизацией норм о конституционных правах и свободах нормами отраслевого законодательства, имеющая свои особенности, которые вытекают из специфики содержания и формирования прав и свобод в Основном Законе²¹².

Реализация отраслевого права служит одновременно и реализацией конкретизируемого или конституционного права или свободы. Поэтому нарушение отраслевых прав (или обязанностей) есть одновременно и нарушение того конституционного права, которое ими конкретизировано. Гражданин должен быть уверен в том, что любая конституционная норма, в особенности норма, определяющая его право, действует реально и непосредственно; конкретизирующие же нормы воспринимаются им лишь как вспомогательные средства реализации конституционного предписания²¹³.

Усиление процессуальных гарантий конституционных и конкретизирующих их отраслевых прав (обязанностей) и свобод личности - одно из основных направлений развития и совершенствования юридических гарантий их реализации. Процессуальный порядок реализации прав личности постоянно совершенствуется, создаются более удобные, простые и эффективные процессуальные, процедурные формы. Особенно это касается тех прав личности, реализация которых связана с деятельностью государственных органов и общественных организаций.

Определяя место и роль институтов демократии, Конституция предусматривает принятие специальных законов, в которых должны быть закреплены основания и порядок осуществления прав и законных интересов граждан в этой области общественных отношений.

В ряде статей Конституции содержатся прямые указания законодателя об установлении законом определенного порядка реализации конституционных прав и свобод (“в соответствии с законом”, “в установленном законом порядке”).

Употребляемая формулировка “в установленном законом порядке” своим содержанием имеет в виду, что детали порядка использования конституционного права и свободы определяются текущим (отраслевым) законодательством. Такой порядок реализации конкретного конституционного права или свободы мог быть уже установлен в законе. Он не обязательно во всех случаях подлежит пересмотру.

В то же время законодатель в случае социальной потребности может усовершенствовать установленный в действующем законе порядок реализации того или иного конституционного права или свободы, может вообще пересмотреть его. Основанием к этому выступает само содержание

²¹² Конституционный статус личности в СССР. М., 1980. С. 76-79., 210-220.

²¹³ Зивс С.Л. Конституция СССР в системе советского законодательства. Сов.гос.право. 1978. № 6. С. 15.

Конституции, их признание, защита и гарантии утверждаются как основной и определяющий критерий правового характера законодательства и практики его применения. Принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина, закрепленный в Конституции Республики Казахстан, направлен всем ветвям государственной власти, связывает и обязывает их. Принцип связанности государства правами и свободами установлен в пункте 1 статьи 12 Конституции Республики Казахстан, в котором указано, что “в Республике Казахстан признаются и гарантируются права и свободы человека в соответствии с Конституцией”. Чрезвычайно важным представляется и введение прямого запрета в статье 39 Конституции антиправовых (правонарушающих) законов: “Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только законами и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, охраны общественного порядка, прав и свобод человека, здоровья и нравственности населения”. А пункт 3 данной статьи гласит, что “не допускается ни в какой форме ограничение прав и свобод граждан по политическим мотивам”.

Признание прав и свобод человека высшей ценностью Конституцией Республики Казахстан порождает в современных условиях выработку терминов, связанных с понятиями «обеспечение прав и свобод» и «осуществление прав и свобод». Именно, на наш взгляд, два эти понятия несут в себе содержательную часть конституционно-правового механизма обеспечения основных прав человека.

Под осуществлением основных прав многие ученые-правоведы понимают проведение их в жизнь путем превращения в действительность возможности и необходимости определенного поведения человека.²¹⁴ Некоторые ученые понятие «осуществление прав» отождествляют с понятием «реализация прав»²¹⁵. По мнению ученого К.К.Гасанова на практике для осуществления основных прав человека одного процесса их реализации часто бывает недостаточно. При неблагоприятном стечении обстоятельств этот процесс может быть прерван. Чтобы его восстановить, необходимо вводить в действие механизм конституционно-правовой защиты прав. Следовательно, элементами осуществления прав человека является не только реализация прав, но и их конституционно-правовая защита²¹⁶.

Можно согласиться с К.К. Гасановым, что реализация основных прав человека – это процесс материализации, в ходе которого происходит получение каждым лицом того блага, которое составляет содержание субъективного основного права или, по мнению С.С.Алексеева,

²¹⁴ См. Явич Л.С. Общая теория права. Л., 1976. С. 202.

²¹⁵ См. Эбзеев Б.С. Советское государство и права человека. Саратов. 1986. С.162.

²¹⁶ См. Гасанов К.К. Конституционный механизм защиты основных прав человека. М. 2004. С. 183.

реализация прав выражается в конкретном поведении человека и обязанных лиц, направлением на претворение норм права в жизнь²¹⁷.

Существует точка зрения о том, что правовая защита основных прав человека есть элемент юридического механизма их реализации. По мнению Н.В.Витрука «охрана (защита) прав ... не совпадает с содержанием их реализации, являясь специальным видом правомерной положительной деятельности органов государства и общественности, а также самой личности как носителя прав и свобод»²¹⁸.

Поэтому правовая и конституционная защита основных прав и свобод является специальным видом правомерной положительной деятельности. Но возникает вопрос может ли понятие правовая защита включать стадии реализации прав и свобод человека.

По нашему мнению, реализация основных прав и свобод и конституционно-правовая защита основных прав и свобод являются различными. Они существуют параллельно друг другу. Конституционно-правовая защита служит обеспечению реализации основных прав и свобод. Конституционно-правовая защита возникает вместе с возникновением основного права человека и прекращается вместе с его реализацией. Их различие состоит только в конечных целях. Процесс реализации включает в себя получение личностью блага, которое предусмотрено основным субъективным правом, защита означает в создании условий для реализации человеком своего права, включая процесс восстановления, если он прервался.

Конституционно-правовая защита основных прав человека есть элемент осуществления, содержание которого составляет деятельность государства и общественных объединений по созданию юридических условий, обеспечивающих недопущение процесса реализации прав (охрану), а в случае таковой, его восстановление (защиту)²¹⁹.

По нашему мнению, конституционно-правовая защита основных прав и свобод человека составляет деятельность государства и общественных объединений по созданию юридических условий, обеспечивающих процесс реализации прав и в случае его приостановления процесс восстановления. Реализацию также можно предусмотреть как охрану, а восстановление как защиту.

Поэтому соотношение понятий «реализация основных прав и свобод человека» и «конституционно-правовая защита основных прав и свобод человека» - это соотношение цели и средства.

Теперь перейдем к понятию «обеспечение основных прав и свобод человека». Это понятие встречается очень часто в юридической

²¹⁷ См. Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. М., 1966. С.93.

²¹⁸ Витрук Н.В. Реализация прав граждан в условиях развитого социализма. М. 1983. С. 99-100.

²¹⁹ См. Стремоухов А.В. Правовая защита человека: Теоретические проблемы: Монография. СПб, 2003.С.20.

литературе²²⁰. Это понятие встречается также у Н.В.Витрука. Он пишет «под обеспечением конституционных прав и свобод понимается система их гарантирования, т.е. система общих условий и специальных (юридических) средств, которые обеспечивают их правомерную реализацию, а в необходимых случаях их охрану»²²¹. Другие авторы пишут, что обеспечение прав и свобод личности в широком понимании есть создание наиболее благоприятных условий для эффективной реализации²²².

Общим признаком всех определений является указание на то, что обеспечение основных конституционных прав есть создание благоприятных условий для их реализации и охраны. Вместе с этим, в юридической литературе благоприятные условия в обеспечении основных прав и свобод человека называют гарантиями.

К.К. Гасанов, отмечая конституционные юридические гарантии, пишет, что это система взаимосвязанных механизмов, форм и средств (нормативных, институционных и процессуальных), обеспечивающих надлежащее признание и реализацию основных прав и законных интересов человека. Они включают такие виды, как 1) гарантии охраны прав человека; 2) гарантии квалифицированной юридической помощи человеку; 3) гарантии защиты прав и 4) организационные гарантии²²³.

Не рассматривая особенности конституционных юридических гарантий, отметим, что гарантии обеспечения основных прав и свобод человека и гражданина имеют большое значение только в совокупности. Они не могут быть обеспечены только юридическими или экономическими средствами, так как только в комплекс образуют фундамент, на котором построена система осуществления конституционных прав человека²²⁴.

Государство как носитель политической власти должно располагать специальными механизмами обеспечения основных прав и свобод человека и гражданина²²⁵.

Для выполнения любой деятельности, в том числе и правообеспечительной, необходимы специальные средства, которые в совокупности и взаимодействии представляет собой механизм осуществления деятельности.

²²⁰ См. Воеводин Л.Д. Система конституционных прав и свобод советских граждан, юридические условия и средства их обеспечения и охраны. М. 1987, С.5-59.; Проблемы конституционного развития и обеспечения прав человека. Саратов. 1994.

²²¹ Витрук Н.В. Социально-правовой механизм реализации конституционных прав и свобод граждан.// Конституционный статус личности в СССР. М. 1980. С. 195-196.

²²² Ростовщиков И.В. Права личности в России: их обеспечение и защита органами внутренних дел. Волгоград. 1997. С. 91.

²²³ См. Гасанов К.К. конституционный механизм защиты основных прав человека. М, 2004 . С. 193.

²²⁴ См. Эбзеев Б.С. Конституция. Демократия. Права человека. М., 1992. С.25.

²²⁵ См. Лукашева Е.А. Правовое государство и обеспечение прав человека. Права человека: проблемы и перспективы. М., 1990. С.58-59.

Определение механизма обеспечения основных прав и свобод человека было бы неполным, если бы он не рассматривался в рамках правового регулирования. Проблема правового регулирования получила в юридической литературе всестороннюю разработку²²⁶. Под правовым регулированием понимают осуществляемое при помощи системы правовых средств (юридических норм, правоотношений, индивидуальных предписаний и др.) результативное, нормативно-организационное воздействие на общественные отношения с целью их упорядочения, охраны, развития в соответствии с общественными потребностями.

Конституционно-правовой механизм обеспечения основных прав человека можно определить как систему взаимодействующих конституционно-правовых средств, при помощи которых государство осуществляет юридическое воздействие на правоотношения между субъектами права в целях признания, соблюдения и реализации, основных прав человека.

Для того чтобы обеспечить основные возможности человека и сделать конкретными, необходимо создать конституционно-правовой механизм их обеспечения²²⁷.

Этот механизм, по мнению Ф.М.Рудинского, является глобальной системой средств защиты прав и свобод, которая состоит из международного, внутригосударственного и локального механизмов²²⁸, т.е. он делится на внутригосударственный и международный.

Рассмотрим внутригосударственный конституционно-правовой механизм обеспечения основных прав и свобод человека.

Внутригосударственный конституционно-правовой механизм обеспечения основных прав и свобод человека, по мнению А.В.Стремоухова ... имеет сложную систему, которая в качестве подсистем включает в себя следующие механизмы: 1) охраны основных прав; 2) квалифицированной юридической помощи и 3) защиты основных прав²²⁹.

Как пишет К.К.Гасанов, выделение таких трех самостоятельных подмеханизмов, как механизм охраны основных прав, механизм юридической помощи и механизм защиты прав обусловлено наличием различных целей, поставленных в ходе осуществления прав человека и следовательно использования различных средств достижения этих целей. Если цель механизма охраны основных прав, по его мнению, состоит в предупреждении и профилактике правонарушений прав человека, в

²²⁶ См. Алексеев С.С. Общая теория права: Курс в 2 томах. Т.1., М., 1981, С. 288-339. Алексеев С.С. Теория права., М. 1994. С. 145-155. Хропанюк В.Н. Теория государства и права. М. 1993., С.244-246. Завадская Л.Н. Механизм реализации права.М., 1992, С 11-103.

²²⁷ См. Корнев А.В. Государство, право, личность. Общая теория права и государства. Учебник под ред. Лазарева В.В.М., 2000. С.449-450.

²²⁸ См. Рудинский Ф.М. Механизм гарантий прав человека в современных условиях. Права человека в условиях становления гражданского общества. Матер. Междун. науч. - теорет. конференции (Курск, 15-16 мая 1997). Курск, 1997. С.30-31.

²²⁹ См. Стремоухов А.В. Правовая защита человека. Теоретические проблемы. СПб., 2003. С. 33.

устранении препятствий (не являющихся правонарушениями), мешающих их осуществлению, а механизма юридической помощи – создание юридически благоприятных условий для реализации прав, то цель механизма защиты прав заключается в том, чтобы восстановить (подтвердить) уже нарушенное (оспоренное) право, если это объективно возможно²³⁰. Следовательно, отличительным признаком механизмов охраны прав, юридической помощи и защиты прав является степень их связи с нарушением прав. Охрана есть тогда, когда нет правонарушения, защита должна наступать тогда, когда есть нарушение основных прав, а юридическая помощь может иметь место и при охране основных прав, и при их защите²³¹. Такая точка зрения поддерживается многими правоведами²³².

Целостная система юридических механизмов защиты прав и свобод человека определена российским автором Н.А.Ледях²³³.

Анализ законодательства Республики Казахстан показывает, что в рамках конституционно-правового механизма обеспечения основных прав и свобод как целостной системы и его подмеханизмов обеспечивает основные права и свободы человека и гражданина в следующих формах:

- охраняет и защищает те нормы, регулирующие основные права, которые сложились в повседневной практике общественных отношений. Подтверждением являются нормы Конституции РК и многие другие нормативные правовые акты;
- созданием правозащитных и правообеспечительных учреждений, которые направлены на организацию осуществления прав человека в стране, таких как Президент, Комиссия по правам человека при Президенте Республики Казахстан, Уполномоченный по правам человека - омбудсмен Республики Казахстан;
- установлением демократических институтов, которые обеспечивают права человека и гражданина в установленном конституционно-правовом порядке. Это - Конституционный Совет Республики Казахстан и суды, основным назначением которых является защита прав и свобод личности;
- путем административно-правовые формы гарантирования прав и свобод личности.

Таким образом, конституционно-правовой механизм обеспечения основных прав и свобод человека - это конституционно-правовой институт, включающий в себя внутригосударственные и международные пединституты, основной целью функционирования которого является правовая защищенность основных прав и свобод человека и гражданина и соответствие международным стандартам.

²³⁰ См. Тихонова Б.Ю. Субъективные права советских граждан, их охрана и защита. Автореф. дис канд. юрид. Наук. М., 1972., С. 12.

²³¹ Гасанов К.К. Конституционный механизм защиты основных прав человека. М., 2004. С. 198.

²³² См. Сабикенов С. Н. Некоторые вопросы защиты субъективных прав и охраняемых законом интересов советских граждан//Проблемы государства и права. Труды научных сотр., аспирантов. Вып. 9. М., 1974. С. 53.

²³³ См. Права человека. Учебник для вузов. М., 1999. С. 277-441.

Конституция РК не исчерпывает весь механизм обеспечения основных прав человека и гражданина, так как существуют другие средства, определяемые законодательством. Но они обязаны существовать в конституционных рамках.

По утверждению доктора юридических наук Э.Б.Мухамеджанова «Конституция 1995 года – это правовой документ, который обеспечил переход нашей страны к реальному суверенитету, к современному экономическому порядку, к обществу, нацеленному на построении демократии, Однако то, что было сделано и закреплено в Конституции в середине 90-х годов 20 столетия сегодня уже требует своего дальнейшего поступательного развития, превращения Казахстана в страну реальных прав и свобод человека...»²³⁴.

Далее рассмотрим механизм гарантирования основных прав и свобод человека.

Президент Республики Казахстан в механизме конституционного гарантирования основных прав и свобод личности

Специфичной формой контроля в области охраны прав и свобод граждан является осуществление Президентом Республики Казахстан его конституционных полномочий. Согласно пункта 2 статьи 40 Конституции Республики Казахстан “Президент Республики - символ и гарант единства народа и государственной власти, незыблемости Конституции, прав и свобод человека и гражданина”. Президент обеспечивает согласованное функционирование всех ветвей власти. В области обеспечения прав и свобод человека и гражданина Президент Республики Казахстан обращается с ежегодным посланием к народу Казахстана о положении в стране и основных направлениях внутренней и внешней политики Республики; подписывает представленные Сенатом Парламента закон в течение пятнадцати рабочих дней; обнародует закон либо возвращает закон или отдельные его статьи для повторного обсуждения и голосования; поручает Правительству внесение законопроекта в Мажилис Парламента; отменяет либо приостанавливает полностью или частично действие актов Правительства и акимов областей, городов республиканского значения и столицы Республики; принимает решение о проведении республиканского референдума; ведет переговоры и подписывает международные договоры Республики; решает вопросы гражданства Республики; осуществляет другие полномочия в соответствии с Конституцией и законами Республики.

Роль Президента Республики Казахстан в конституционном механизме гарантирования прав и свобод человека и гражданина не

²³⁴

См. Мухамеджанов Э.Б. Дискуссия. Юрист. №3. 2005.С.35.

выделяется на уровне конституционной регламентации. Конституционные положения, регламентирующие участие Президента Казахстана в обеспечении прав и свобод человека и гражданина, достаточно лаконичны и касаются лишь отнесения к полномочиям Президента РК рассмотрение вопросов гражданства. В литературе, посвященной становлению и развитию института президентства в Казахстане, вопросы полномочий Президента РК по гарантированию прав и свобод человека и гражданина не получили своего самостоятельного теоретико-правового анализа. Отсюда исследование места и роли Президента РК в реализации и охране прав и свобод возможно провести лишь в контексте его полномочий как гаранта Конституции РК и исходя из его места в механизме разделения государственной власти.

Согласно Конституции РК государственная власть в Республике Казахстан осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны.

В юридической литературе неоднократно отмечалось, что Президент формально не входит ни в одну из этих трех ветвей власти. Однако, как полагает М.В. Баглай, «даже в тех странах, где он не входит ни в одну из трех властей (Франция и др.) или о его статусе в Конституции вообще не говорится (ФРГ), юридическая наука и практика признают его главой исполнительной власти - ибо никакому должностному лицу нельзя иметь основные функции и властные полномочия вне какой-либо власти»²³⁵.

Конституцией РК предусмотрено, что Президент РК является гарантом обеспечения прав и свобод (пункт 2 статьи 40). Его роль в механизме их гарантирования может быть определена исходя из системного анализа конституционных установок, регламентирующих его статус. В целом из 98 статей Конституции непосредственно с Президентом связано около 10. В Конституцию Республики Казахстан ее создатели включили почти все, что имелось в международной практике установления статуса президентства.

В соответствии со статьей 40 Конституции РК Президент является главой государства, а также гарантом Конституции, прав и свобод человека и гражданина; принимает меры по охране суверенитета РК, ее независимости и государственной целостности, обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти; определяет основные направления внутренней и внешней политики; представляет РК внутри страны и в международных отношениях.

В этой связи полномочия Президента РК по гарантированию прав и свобод человека и гражданина могут рассматриваться лишь на основе

²³⁵ См.: Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. М.: НОРМА - ИНФРА-М, 1999., С. 395.

его полномочий как гаранта Конституции РК, одним из основных положений которой является установление основ правового статуса личности.

Среди указанных в статье 40 функций Президента самой важной для понимания его роли в реализации Конституции является функция ее гарантирования. Понятие «гарант незыблемости Конституции» ранее действовавшие конституции не использовали, как не используют его конституции западноевропейских государств и США.

В системе органов, осуществляющих защиту прав и свобод человека и гражданина, особое место принадлежит Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан.

22 апреля 1997 года Указом Президента Республики Казахстан утверждено «Положение о Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан»²³⁶. Комиссия по правам человека при Президенте Республики Казахстан является консультативно-совещательным органом при Главе государства. Согласно пункта 2 Положения основными задачами Комиссии является содействие Президенту Республики Казахстан в реализации его конституционного статуса гаранта прав и свобод человека и гражданина; совершенствование механизма обеспечения и защиты прав и свобод человека и гражданина.

Комиссия правомочна рассматривать адресованные Президенту Республики Казахстан и непосредственно самой Комиссии обращения по поводу прав и свобод человека и гражданина; составлять ежегодные и специальные доклады о соблюдении прав человека; разрабатывать предложения о совершенствовании механизма обеспечения и защиты прав и свобод человека и гражданина; готовить аналитические материалы, экспертно-рекомендательные заключения и предложения по международно-правовым актам в области прав человека, затрагивающие интересы Республики Казахстан; принимать участие в работе международных организаций по правам человека.

Для осуществления своей деятельности Комиссия может запрашивать и получать от органов и должностных лиц необходимые сведения, документы и материалы, заслушивать на своих заседаниях информацию соответствующих должностных лиц по вопросам, связанным с обеспечением и защитой прав и свобод человека и гражданина, привлекать в установленном порядке ученых и специалистов для осуществления отдельных работ.

Решениями Комиссии являются рекомендации и заключения, принимаемые на заседаниях Комиссии и доводимые до сведения Президента Республики Казахстан.

²³⁶ Собрание актов Президента Республики Казахстан и Правительства Республики Казахстан. 1997. № 16. Ст. 128.

Комиссия состоит из 17 членов, которые представляют различные социальные слои республики, отражающую национальную, политическую, профессиональную, ведомственную специфику общества.

Согласно пункта 11 Положения для проведения экспертно-аналитических исследований при Комиссии создается Экспертный совет из представителей научных учреждений и неправительственных организаций, работающих на общественных началах.

В Докладе Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан “О соблюдении прав человека и гражданина в Республике Казахстан в 1998 году” указано, что “согласно положению Комиссия проводит заседания не реже одного раза за три месяца. За 1998 год она провела фактически 7 заседаний, на которых были обсуждены плановые и текущие важные вопросы соблюдения прав человека и гражданина. Наряду с Комиссией работал Экспертный совет, созданный при ней из числа авторитетных ученых-правоведов, опытных юристов-практиков и представителей неправительственных правозащитных организаций. К сожалению, деятельность Экспертного совета, ориентированная на анализ вопросов нормативного регулирования и практического обеспечения, фундаментальных прав человека, не стала еще систематической и эффективной”²³⁷.

В соответствии с подпунктом 2) пункта 4 Положения о Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан Комиссия составляет ежегодные и специальные доклады о соблюдении прав человека. За период существования Комиссии было подготовлено 3 ежегодных доклада о соблюдении прав человека и гражданина в Республике Казахстан. Особенностью данных докладов является то, что они подлежат обязательному представлению Главе государства. На наш взгляд, ежегодный доклад подлежит обязательному представлению не только Президенту Республики Казахстан, но и Парламенту, общественности опубликованием через средства массовой информации для оценки и уровня защищенности прав и свобод человека в Республике Казахстан

Действующая практика характерна тем, что подобные доклады не являются предметом обсуждения средств массовой информации, не заслушивались в Парламенте Республики Казахстан и не публиковались в печати. Доклад Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан “О соблюдении прав человека и гражданина в Республике Казахстан в 1997 году” был опубликован в печати лишь в сокращенном варианте.

Данный отчет практически полностью был посвящен соблюдению «экономических и социальных прав», таких, например, как право на достаточный уровень жизни. В заключении говорилось, что республика

²³⁷ О соблюдении прав человека и гражданина в Республике Казахстан в 1998 году. Доклад Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан. С. 1

последовательно придерживается принципа соблюдения прав человека, а тем, кто обвиняет власть в неспособности разрешить социальные проблемы предлагалось осознать, что благосостояние человека, в конечном счете, находится в руках самого человека.

Данное обстоятельство свидетельствует о том, что официальная информация о состоянии прав человека и гражданина в Казахстане в определенной степени является закрытой. В настоящее время новшество в этой области - это представление национального отчета структурным подразделениям Организации Объединенных Наций, работающих в Казахстане.

Следующий момент, на который необходимо обратить внимание - это то, что состояние политических прав и свобод граждан Республики Казахстан не было в сфере интересов рассмотрения и отражения в докладах Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан. 10-летний этап государственности Республики, проведенные и предполагаемые политические реформы в будущем, дают основание полагать, что политические права и свободы граждан Республики Казахстан, могут служить предметом анализа Комиссии с целью дальнейшего его совершенствования.

Так, анализ доклада Комиссии за 1998 год свидетельствует о том, что он состоит из введения; общей части, состоящей из разделов о совершенствовании системы защиты прав человека и гражданина, о соблюдении права на свободу слова и информации, о восстановлении прав и реабилитации жертв массовых политических репрессий, о нарушении прав человека в психиатрической практике, о соблюдении прав человека в системе правоохранительных органов и при исполнении наказания, о соблюдении социально-экономических прав человека, о соблюдении прав граждан на собственность и прав предпринимателей; заключения; двух приложений.

Комиссия установила контакты с независимыми правозащитными организациями, но не сумела достичь значительного прогресса на пути собственного становления в качестве омбудсмена. В целом, государство проявляет большую готовность к тому, чтобы признавать и рассматривать существование нарушений прав человека в системе уголовного правосудия, сообщения о которых поступают от правозащитников и отдельных граждан, и расследовать коррупционные правонарушения. В то же время существует тенденция отрицания или игнорирования властями обвинений, связанных с нарушением гражданских и политических прав и свобод. В докладе за 1997 год Комиссия по правам человека обвинила многие местные неправительственные организации в том, что они ориентируются на стандарты развитых стран и не учитывают, что прогресс в становлении рыночной экономики и гражданского общества является медленным и постепенным процессом. По мнению Комиссии, те неправительственные организации, которые симпатизируют «левым радикалам», не способны на конструктивные предложения.

В качестве гаранта он несет персональную ответственность за эффективность действия механизма защиты Конституции, нрав и свобод человека и гражданина. Ему принадлежат обширные полномочия по их гарантированию. Президент обладает правом законодательной инициативы и, осуществляя его, может способствовать принятию законов, но всем предметам ведения РК. Это может обеспечить возможность реализации практически любых положений Конституции, касающихся прав и свобод человека и гражданина.

Реализуя свое право на обращение к Парламенту с ежегодными посланиями о положении в стране, об основных направлениях внутренней и внешней политики государства, Президент имеет возможность определять основные направления деятельности органов государственной власти, но обеспечению прав и свобод человека и гражданина в экономической, социальной, политической, культурной и иных сферах, ориентировать их на разработку и принятие необходимых для этого законов.

Мировая практика говорит о том, что блага государства и его граждан будут эффективно защищены главой государства (президентом), если он: во-первых, является символом конкретного государства, его единства; представляет высшие государственные интересы как внутри страны, так и в мировом сообществе; во-вторых, представляет весь народ данной страны, его интересы и выступает от имени народа; консолидирует общество, цементирует общественно-политическую и государственную жизнь; в-третьих, несет персональную ответственность за положение дел в стране, обеспечивает стабильность и принимает оперативные меры по обеспечению безопасности государства и защиты его граждан; в-четвертых, направляет деятельность всего государственного аппарата по защите конституционных основ государства и прав и свобод человека и гражданина; в-пятых, является "высшим защитником" интересов простых граждан, оперативно реагирует на нарушения прав граждан, рассматривает жалобы и принимает все меры для восстановления нарушенных прав и свобод человека и гражданина.

Согласно статьи 44 Конституции Президент РК несет полномочия, которые направлены на реализацию пункта 3 статьи 40 Конституции, а именно «3. Президент Республики обеспечивает согласованное функционирование всех ветвей государственной власти и ответственность органов власти перед народом».

Координирующая роль Президента направлена на обеспечение единства государственной власти, устойчивости системы управления государственными делами, согласованное функционирование ветвей власти в условиях разделения властей. Реализуя согласительную функцию, глава государства призван регулировать разногласия между государственными органами, инициировать согласительные процедуры,

использовать свои конституционные полномочия для обеспечения эффективности государственной власти.

Президенту предоставлено право принимать меры по устранению из правовой системы Казахстана нормативных правовых актов, нарушающих права и свободы личности либо устанавливающих не предусмотренные законом обязанности и ограничения в соответствии с подпунктом 2) статьи 44 Конституции РК. На основании подпункта 3) статьи 44 Президент РК вправе отменить либо приостановить полностью или частично действие актов Правительства и акимов областей, городов республиканского значения и столицы Республики Казахстан.

Президент на основании подпункта 2) статьи 44 и подпункта 3) статьи 53 Конституции РК обладает правом отлагательного вето на принимаемые Парламентом законы, что позволяет ему на стадии правового регулирования упреждать появление законодательных актов, нарушающих права и свободы человека и гражданина.

Еще одним средством участия Президента в законотворческом процессе является институт представителей Президента в палатах Парламента РК. Представители Президента (по одному в каждой палате) представляют интересы Президента и обеспечивают реализацию его конституционных полномочий, участвуют в заседаниях Мажилиса и Сената Парламента без специального решения Президента. Помимо постоянных представителей Президента могут быть назначены представители Президента по отдельным вопросам, рассматриваемым Палатами Парламента

На основании подпункта 2) статьи 72 Конституции РК Президент может обратиться в Конституционный Совет с запросом о соответствии Конституции РК законов и иных нормативных правовых актов, не вступивших в силу международных договоров.

Конституцией РК предусмотрены полномочия по обеспечению безопасности государства и граждан, в нем проживающих. В соответствии с подпунктом 12) статьи 44 Конституции РК Президент является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами РК. В этом качестве в случае агрессии против РК или ее внешней угрозы он вводит на территории страны военное положение. При обстоятельствах и в порядке, предусмотренных подпунктом 16) статьи 44 Президент может вводить чрезвычайное положение. Как Верховный Главнокомандующий Президент может издавать приказы и директивы Верховного Главнокомандующего. Конституционным органом, возглавляемым Президентом, является Совет Безопасности Республики Казахстан

Большое значение для характеристики президентской власти и определения на этой основе роли Президента в обеспечении реализации Конституции имеет толкование Конституции Республики Казахстан Конституционным Советом РК.

Согласно подпунктов 1), 2) статьи 45 Конституции наделение Президента полномочиями издавать указы, законы, указы, имеющие силу законов дает ему основание издавать их не только при отсутствии законов. При таком подходе общественные отношения можно регулировать указом и после вступления в силу соответствующего закона, если после этого, по мнению Президента, остаются пробелы в правовом регулировании²³⁸.

Исходя из этого, указы могут издаваться и тогда, когда требуется иное правовое регулирование, чем установленное законом.

«Красиво звучащая фраза «Президент - гарант Конституции», - пишет Н.И. Матузов, - может быть наполнена далеко не одинаковым содержанием; она дает возможность на ее основе предпринимать, в зависимости от обстоятельств, прямо противоположные по своему характеру и направленности действия и решения. В известном смысле она даже опасна, ибо нигде не прописано, как именно глава государства гарантирует права граждан, какими методами, способами. Все это отдается на его личное усмотрение²³⁹».

Одновременно Конституция в развитие положений статьи 44 закрепляет обширные полномочия главы государства, надлежащее осуществление которых позволяет ему быть действенным гарантом Конституции. Президента как главу государства и гаранта Конституции не следует абсолютизировать, ведь эти и все другие свои функции он должен осуществлять в соответствии с Конституцией, а не произвольно. Следует отметить, что от Президента зависят органы не только исполнительной, но и законодательной и судебной власти. Президент - это глава государства. Он выполняет функцию "Президента всех казахстанцев" независимо от того, как проголосовало большинство избирателей в том или ином регионе. Президент РК, получая свой мандат на прямых всеобщих выборах, представляет совокупные, т. е. общие, интересы всего народа и всего Казахстана. Он также вне интересов отдельных политических партий или каких-либо общественных объединений, это своеобразный правозащитник и "лобби" 194 всего народа. Взаимодействие Президента и Парламента должно обеспечить единство общегосударственных и региональных интересов.

Как гарант Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина Президент должен обеспечить положение, при котором все органы государства выполняют свои конституционные обязанности, не выходя за пределы своей компетенции.

Функция гаранта требует от Президента постоянной заботы об эффективности судебной системы и осуществления очень многих других

²³⁸ См.: Суворов В.Н. Конституционные пределы полномочий Президента Российской Федерации (по материалам Конституционного Суда Российской Федерации). // Труды МГЮА. 1998, № 3. С. 18

²³⁹ См.: Матузов Н.И. Коллизии в праве: причины, виды и способы разрешения // Правоведение. 2000 № 5. С. 230

акций, прямо не сформулированных в его полномочиях, естественно, не вторгаясь в прерогативы Парламента.

К полномочиям Президента РК Конституцией РК отнесено решение вопросов гражданства Республики Казахстан и предоставления политического убежища. В Конституции РК не конкретизируется, какие конкретно вопросы гражданства решаются Президентом Казахстана.

Вопросы гражданства - это вопросы о приобретении и утрате казахстанского гражданства. Нормативной правовой базой для решения этих вопросов служит Закон Республики Казахстан «О гражданстве Республики Казахстан».

Президент наделен правом помилования. Помилование - это акт верховной власти, полностью или частично освобождающий осужденного от наказания либо заменяющий назначенное ему судом наказание

более мягким. Актом помилования может также сниматься судимость с лиц, отбывших наказание. Акты помилования носят всегда персональный характер, т. е. они принимаются в отношении конкретного лица или нескольких определенных лиц.

Большое значение в конституционном гарантировании прав и свобод человека и гражданина имеет конституционно установленный механизм организации деятельности Президента РК в этой сфере.

В обеспечение оптимизации своей деятельности. Президент РК в соответствии с подпунктом 19) статьи 44 Конституции РК формирует Администрацию Президента РК.

Необходимо отметить, что Администрация Президента РК не только формируется Главой государства без согласования с иными ветвями власти, но и подконтрольна только ему. В связи с этим, структурные и функциональные изменения в свою Администрацию Президент может вносить исходя из меняющейся обстановки, от стоящих перед Президентом текущих задач, ряда иных обстоятельств. Анализ конституционных полномочий Президента РК позволяет характеризовать его как один из центральных государственных институтов в конституционном механизме гарантирования прав и свобод личности. Однако данная характеристика вытекает из анализа полномочий по гарантированию Конституции в целом.

Судебная защита основных прав и свобод личности

В Послании Президента Н.А.Назарбаева народу Казахстана отмечено, что одной из главных проблем остается совершенствование деятельности правоохранительных и судебных органов. Полагаю, что эту проблему нужно рассматривать, прежде всего, с позиций обеспечения защиты неотъемлемых прав и свобод граждан.

Важно продолжить дальнейшую гуманизацию сферы уголовного права. Для того, чтобы ввести мораторий на применение смертной казни, Правительству пора приступить к созданию организационных, материальных и законодательных условий решения данного вопроса, в частности, ввести такой вид наказания, как пожизненное лишение свободы.

Практика показывает, что внимание и забота государства к нуждам судебной системы должны сопровождаться повышением требовательности к судейскому корпусу.

Граждане до сих пор не видят в суде инструмента защиты их прав и восстановления справедливости.

Нужно подумать о поэтапном вводе института присяжных заседателей.

Следует также усилить правовые рычаги контроля за деятельностью судов, естественно, без вмешательства в процесс отправления правосудия.

В соответствии с Конституцией следует усилить судебный контроль за процессуальной деятельностью органов уголовного преследования, вплоть до внедрения института судебного санкционирования ареста»²⁴⁰.

Пункт 2 статьи 12 Конституции Республики Казахстан предусматривает, что права и свободы человека определяют содержание и применение законов и иных нормативных правовых актов. Статья 76 Конституции устанавливает, что судебная власть осуществляется от имени Республики Казахстан и имеет своим назначением защиту прав, свобод и законных интересов граждан и организаций, обеспечение исполнения Конституции, законов, иных нормативных правовых актов, международных договоров Республики.

В цивилизованном обществе суду принадлежит центральное место во всей правовой системе. Именно суд олицетворяет подлинное право, истинную справедливость. Чем выше роль, авторитет суда и правосудия в целом, чем большей самостоятельностью и независимостью обладает суд во взаимоотношениях с органами управления, тем выше в стране уровень законности и демократии, тем надежнее защищены от возможных посягательств права и свободы.

Конституция Республики Казахстан предписала, что “судебная власть осуществляется от имени Республики Казахстан и имеет своим назначением защиту прав, свобод и законных интересов граждан и организаций, обеспечение исполнения Конституции, законов, иных нормативных правовых актов, международных договоров Республики”. Способом обеспечения прав и свобод

²⁴⁰ Послание Президента народу Казахстана. Основные направления внутренней и внешней политики на 2004 год. Вечерняя Астана. 5 апреля 2003 год

граждан, надежным гарантом прав и свобод личности в конфликтных отношениях, возникающих между гражданином и государством, является суд.

В цивилизованном обществе суду принадлежит центральное место во всей правовой системе. Именно суд олицетворяет подлинное право, истинную справедливость. Чем выше роль, авторитет суда и правосудия в целом, чем большей самостоятельностью и независимостью обладает суд во взаимоотношениях с представительными органами и органами управления, тем выше в стране уровень законности и демократии, тем надежнее защищены от возможных посягательств права и свободы граждан.

По мнению Председателя Верховного Суда Республики, Казахстан К.А.Мами “важным элементом правового государства является независимая система судов, добывающаяся на законных основаниях принципиальных решений. Без обеспечения независимой судебной системы в обществе возрастает возможность нарушения прав граждан. Построение правового государства немыслимо без сильной и независимой судебной власти. Следует отметить, что проводимая судебно-правовая реформа предполагает кардинальные решения, поскольку ни экономическая, ни политическая формы не будут полностью претворены в жизнь, если не будет такого гаранта стабильности права, как независимый суд”.

Пункт 2 статьи 13 Конституции провозглашает, что “каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод”. К сожалению, одной этой декларации недостаточно. Нужна всесторонняя судебная защита. Создать сильный суд - центральная задача судебно-правовой реформы, утвержденной Президентом Республики Казахстан²⁴¹.

Чтобы выполнить эту задачу, необходим комплекс мер - политических, правовых, организационных, материальных. Такие меры предусмотрены в принятом 20 декабря 2000 года Конституционном Законе Республики Казахстан “О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан²⁴²”.

Право на судебную защиту обеспечивается каждому. Это означает, что право на защиту имеет любое лицо - гражданин Республики Казахстан, иностранец, лицо без гражданства. Причем защите подлежат любые права и свободы, в каком бы документе они ни были закреплены - в Конституции, в отраслевых законах, в других нормативных правовых актах. Право на судебную защиту имеет универсальный характер, оно не знает никаких исключений.

Конституционно гарантированное право на судебную защиту выступает в виде правоотношения, на одной стороне которого находится лицо, обратившееся за защитой, а на другой - суд, обязанный рассмотреть жалобу этого лица и принять законное и обоснованное решение.

Правовая реформа и положения Конституции РК определяют активную роль судов общей юрисдикции в применении конституционных норм. В статьях 76 и 78 Конституции РК судам прямо предписано применять законы и

²⁴¹ Мами К.А. Судебно-правовая реформа и пути совершенствования судебной системы. В сб. материалы научно-практической конференции, посвященной 30-летию Алматинского городского суда. Алматы.2000. С. 29

²⁴² Собрание актов Президента и Правительства. 2000. № 12. Ст. 91

иные нормативные акты, подлежащие применению, ущемляющие права и свободы человека и гражданина.

Исполняя данные правовые установки, суды, общей юрисдикции, применяют конституционные нормы при рассмотрении судебных дел. Во многом этому способствовала позиция Верховного Суда РК, направленная на реализацию конституционных положений о роли судебной власти в защите прав и свобод граждан и обеспечение их в судебной правоприменительной практике. Она нашла свое воплощение как в руководящих разъяснениях Пленума Верховного Суда РК, так и при вынесении им судебных решений по конкретным делам в качестве суда первой инстанции. Это позволило, вопреки длительности законотворческого процесса по приведению законодательства в соответствие с Конституцией РК, судебными актами обеспечить реализацию многих ее положений в части охраны прав и свобод человека и гражданина сразу после вступления в силу конституционных норм.

Еще одним достаточно важным условием конституционно установленного гарантирования судебной защиты прав и свобод человека и гражданина является доступность суда.

Судебной власти в конституционном механизме разделения властей придается особое функциональное значение - обеспечивать охрану прав и свобод человека и гражданина как высшей социальной ценности. Это прямо вытекает из положений статей 13, 76 Конституции РК. Статья 76 Конституции РК, признавая права и свободы человека и гражданина непосредственно действующими, установила, что они обеспечиваются правосудием. Конституционно закреплена государственная защита прав и свобод личности и одной из форм государственной защиты Конституция закрепила гарантированность их судебной защиты. Однако конституционное право каждого на судебную защиту (статья 13 Конституции РК) не может считаться обеспеченным, если суд и правосудие будут недоступными. Именно от возможности лица обратиться в судебные органы, своевременно объективно и справедливо, на основе закона получить разрешение своего дела, иметь возможность обжалования судебного акта и объективной проверки его законности и обоснованности зависит реализация такой важной гарантии защиты прав и свобод человека и гражданина, какой является судебная защита. Представляется, что в данной сфере общественных отношений еще имеются существенные недостатки в законодательном закреплении системы функционирования судебных органов и судопроизводства в судах, которые не позволяют в полной мере обеспечить судебную защиту прав и свобод человека и гражданина в Республике Казахстан.

Обязанность рассматривать обращения граждан возложена на каждый суд, входящий в судебную систему страны. Прежде всего - это Верховный Суд Республики Казахстан, местные суды. К местным судам относятся областные и приравненные к ним суды, районные суды, военные суды. Гражданин вправе подать жалобу на нарушение его прав и свобод в любой из перечисленных судов, но с неременным соблюдением правил подсудности. Правила

подсудности фигурируют в нормах Гражданско-процессуального кодекса Республики Казахстан, Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, в которых предусмотрены различные основания и способы изменения установленной законом подсудности дел.

Поэтому заложенная в подпункте 3) пункта 2 статьи 77 Конституции Республики Казахстан норма о том, что “никому не может быть изменена без его согласия подсудность, предусмотренная для него законом” носит чрезвычайно важный характер. Это право, достаточно широкое известное на Западе, никогда не фигурировало у нас среди прав человека и гражданина. Лицо, к которому предъявлено обвинение государством, должен быть уверен в том, что никакому другому суду, кроме того, который определен законом, не будет позволено распорядиться его достоинством, имуществом, свободой и тем более жизнью. И у сторон в гражданском процессе должна быть уверенность в законности суда.

В гражданском судопроизводстве институт подведомственности регулирует защиту прав и охраняемых законом интересов таким образом, что подавляющее большинство дел, рассматриваемых судами общей юрисдикции это те, в которых одной из сторон являются граждане. Поскольку суды рассматривают большое количество дел и учитывая постоянную тенденцию к увеличению их числа, нетрудно сделать вывод, что гражданский процесс выступает в качестве эффективного способа защиты прав, свобод и законных интересов личности.

Для гражданского процесса в целом и для института обращения за защитой в суд в особенности характерно и специфично применение принципа диспозитивности, который означает возможность лица самостоятельно, по собственному усмотрению располагать своими субъективными правами - как материальными, так и процессуальными. Представляется, что в современных условиях, в контексте новых политических и правовых реалий начало диспозитивности (“распоряжаемости”) в гражданском судопроизводстве наиболее рельефно выражает главную идею статуса личности в пока еще очень медленно нарождающемся в Казахстане гражданском обществе - ее свободу, самостоятельность, индивидуальность, автономность. Право обращения в суд (правосубъектность) есть у всех и каждого, оно естественно и неотчуждаемо. Но прибегнуть к нему либо, напротив, использовать для защиты своих прав и свобод другие способы, не запрещенные законом (пункт 1 статьи 13 Конституции Республики Казахстан) и в том числе заняться самозащитой своих гражданских прав - дело сугубо личное. Решение этого вопроса не подконтрольно обществу, ни государству, оно принадлежит только конкретному индивиду - ценнейшей субстанции гражданского общества.

Конституционное право на судебную защиту при определенных условиях может быть реализовано гражданином и в такой специфической форме осуществления судебной власти, как судопроизводство по хозяйственным делам. Суды рассматривают и разрешают экономические споры. Естественно, что граждане-предприниматели вправе рассчитывать на защиту своих прав и охраняемых законом интересов в судах, куда они могут обратиться с

соответствующим иском. В гражданском судопроизводстве действует принцип диспозитивности, поэтому обращение в суд целиком зависит от воли и усмотрения предпринимателя, это его право, потенциально обеспеченное законом. Мы не будем углубляться в сферу этих судов и полемики в этой области. Тем не менее, можно заметить, в независимости от этого, гражданин-предприниматель, чьи права или законные интересы нарушены неправомерными действиями другой стороны, имеет возможность обращаться за защитой в суд. И это - самое существенное.

Административное судопроизводство является одним из способов осуществления судебной власти. Конституция Республики Казахстан предопределила, что судебная защита прав и свобод граждан может быть реализована и в этой форме судопроизводства. Но вместе с тем, эта сфера судопроизводства специфична. Ее специфичность заключается в том, что привлечение гражданина к административной ответственности по суду, понятно не равнозначно его обращению в суд за защитой своих прав. Более того, в этих принципиально разных ситуациях действуют совершенно разные инициативы, импульсы возникновения административного судопроизводства. Естественно, в суд обращаются за защитой и те, кто пострадал от административного правонарушения (потерпевшие). Но такие сравнительно редкие случаи не меняют природу административного судопроизводства, как деятельности суда по применению властных, принудительных мер (административных санкций) к гражданам, виновным в совершении административных деликтов. К тому же эта форма судопроизводства сконструирована с точки зрения процедуры весьма упрощенно, что не вяжется с общепризнанным мнением о судебном разбирательстве, как наиболее совершенном способе установления истины.

Другое дело - обжалование в суд действий и решений государственных органов, органов местного самоуправления и должностных лиц, которыми нарушены права и свободы граждан. Это реальный судебный контроль за действиями (бездействием) чиновников, причем инициированный гражданами. Особенность данного обжалования состоит в том, что суды, рассматривающие жалобы граждан на действия и решения должностных лиц в сфере управления, руководствуются нормами гражданского судопроизводства. Но это обстоятельство не поддается логике, т.е. административное судопроизводство, осуществляется на основе норм гражданского судопроизводства. Поэтому следовало бы создать кодекс административного судопроизводства и проблема считалась бы решенной.

В уголовном судопроизводстве право граждан на судебную защиту приобретает специфические черты из-за своеобразия этого вида государственной деятельности. Уголовному праву присущ принцип публичности (официальности), требующий от органов уголовного преследования (прокурора, следователя, дознавателя) возбудить уголовное дело в случае обнаружения признаков преступления и должностные лица обязаны начать процесс в силу своего служебного положения и независимо от

того, просит ли потерпевший о поимке и наказании виновного, и даже вопреки его желанию.

Этот принцип определяет природу уголовного судопроизводства. Обращение потерпевшего за защитой в суд может ускорить расследование и наказание виновного, но если обращения нет, это ни в малейшей мере не снимает с органов уголовного преследования обязанности начать процесс, как только им станет известно о совершенном или подготовляемом преступлении. Государственная задача обеспечить неотвратимость наказания каждого преступления, что составляет одну из главных целей уголовного судопроизводства.

Необходимо отметить, что судебная власть - одна из структур правового государства, функция которого сводится не только к разбирательству конкретных дел, предусмотренных нормами гражданского или уголовного права. Такой подход изжил себя. Настоящая судебная власть может возникнуть в результате приобретения судом качественно новых функций, отнюдь не сводимых к тому, что раньше обычно именовалось правосудием. В контексте системы сдержек и противовесов судебную власть характеризует не столько правосудие (в традиционном смысле), сколько юридическая возможность активно влиять на решения и действия законодательной и исполнительной властей, т.е. “уравновешивать” их. Вот эти-то полномочия, когда они предоставлены суду и используются судом, превращают его в мощную стабилизирующую силу, способную защищать права и свободы граждан, оберегать общество от разрушительных социальных конфликтов.

Необходимо заметить, что Пленум Верховного суда Республики Казахстан издает постановления, касающиеся защиты прав и свобод граждан. Так, 23 декабря 1994 года с изменениями, внесенными постановлением Пленума от 15 мая 1998 года, издано Постановление Пленума Верховного суда Республики Казахстан “О рассмотрении судами жалоб на решения и действия государственных органов, общественных объединений, должностных лиц, ущемляющие или ограничивающие права граждан”.

Таким образом, нами были рассмотрены некоторые аспекты деятельности судов. На наш взгляд, суд - это орган государства, который должен разрешать споры, связанные с вопросами осуществления прав и свобод граждан республики.

Таким образом, можно заключить, что законодательство республики в данной правовой сфере прошло свое становление и в дальнейшем нуждается в совершенствовании для его улучшения.

Судебная защита прав и свобод человека и гражданина является эффективной формой государственной защиты лишь при условии ее гарантированности и доступности, что требует законодательного закрепления и организационного обеспечения. Реализовать это — обязанность законодательной и исполнительной ветвей власти.

Сман Айсана
МЕХАНИЗМ ЗАЩИТЫ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА
В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

Учебное пособие.

Подписано в печать с готового оригинал-макета 19.08. 2019г.

Печать офсетная. Формат бумаги 60x84/16.

Объем 8,9 усл. печ. л. Тираж 500 экз. Заказ № 65

Отпечатано в типографии «Университет «Туран-Астана»»
с готового набора:

Адрес: 010000, г. Астана, ул. Дукенулы, 29