

С. В. Торопов

**Учебное пособие для
ССУЗов по конституционному
праву зарубежных стран**



Станислав Торопов

**Учебное пособие для ССУЗов
по конституционному
праву зарубежных стран**

«Научная книга»

2009

Торопов С. В.

Учебное пособие для ССУЗов по конституционному праву
зарубежных стран / С. В. Торопов — «Научная книга», 2009

Настоящее учебное пособие рассматривает общие вопросы конституционного права зарубежных стран — конституционно-правовой статус человека и гражданина, формы правления и территориального устройства зарубежных государств, организация выборов, статус законодательных, исполнительных и судебных органов и другие вопросы. Это учебное пособие имеет общеобразовательное значение и повышает общую культуру студентов средних специальных учебных заведений.

© Торопов С. В., 2009

© Научная книга, 2009

Содержание

Глава 1. Конституция зарубежных стран	5
Параграф 1. Понятие и значение конституции	5
Параграф 2. Сущность и содержание конституции	8
Параграф 3. Виды конституций	11
Параграф 4. Институт конституционного контроля. Понятие и значение конституционного контроля	15
Глава 2. Основы правового статуса личности	20
Параграф 1. Правовые системы зарубежных стран и правовой статус личности. Права и обязанности человека и гражданина	20
Параграф 2. Институт гражданства. Физические лица и основы их правового статуса	24
Параграф 3. Конституционный принцип равноправия граждан. Классификация прав и свобод личности	29
Параграф 4. Личные права и свободы	32
Конец ознакомительного фрагмента.	33

Торопов Станислав Владимирович

Учебное пособие для ССУЗов по конституционному праву зарубежных стран

Глава 1. Конституция зарубежных стран

Параграф 1. Понятие и значение конституции

Понятие конституции

Термин «конституция» (от лат. *Constitutio* – «установление, построение») употреблялся еще античными мыслителями. Так называется один из видов декретов римских императоров. В эпоху феодализма применялась и формулировка «основной закон», которая теперь используется как аналог термина «конституция». Однако ни в античном мире, ни в Средние века современного понятия конституция не было, не существовало тогда и основных законов, которые служили бы юридической базой текущей правотворческой деятельности. Теоретическое обоснование необходимости такого акта, разработка понятия «конституция», принятие первых конституций (США 1787 г. и Франции) были связаны с борьбой молодой революционной буржуазии, возглавившей широкие слои народа, против феодального строя и феодального права, «права-привилегии» (К. Маркс).

В современной науке конституционного права термин «конституция» употребляется в двух основных значениях: конституция фактическая и конституция юридическая. Фактическая конституция – это реально существующие основы общественно-политического строя, действительное положение личности в той или иной стране. Конституция юридическая – это документ, основной закон (несколько основных законов), принимаемый и изменяемый в особом порядке, имеющий высшую юридическую силу и особый объект, т. е. регулирующий в большем или меньшем объеме основы социально-экономического строя, политической системы, правового статуса личности, духовной жизни общества.

Как синоним термина «фактическая конституция» в зарубежных странах часто употребляется термин «специальная конституция» или конституция в материальном смысле слова, а вместо термина «юридическая конституция» используется понятие «формальная конституция». Впрочем, термин «материальная конституция» употребляется и в другом смысле – как обозначение совокупности правовых актов, регулирующих вопросы конституционного значения, независимо от их названий (это могут быть основные законы, указы монарха, судебные прецеденты и др.). В США часто говорится о «живой конституции». Под этим понимают толкования статей Конституции США Верховным судом за более чем 200-летний период ее действия, учитывающие новые реалии.

В какой-то мере несовпадение норм и фактических отношений есть всегда, например, в результате того, что конституция «стареет», что и имеет место в США. Но, если возникает противоречие между принципами конституции и фактическим положением, характеризующим основные параметры общественного и государственного строя (например, между нормами о широких правах граждан и условиями тоталитарного строя), конституция становится фиктивной.

Выше сказано о четырех признаках юридической конституции: основной закон, высшая юридическая сила, принятие и изменение в усложненном порядке, особый объект регулирования. Термин «основной закон» означает, что конституция является исходной базой для правотворческой и правоприменительной деятельности, высшая юридическая сила конституции предполагает, что все остальные законы, иные акты, правоприменительная практика должны соответствовать ей, иначе они не действительны. Особый порядок принятия конституции обычно означает принятие конституции специально созываемым для этого учредительным собранием, другим представительным высшим органом (парламентом), квалифицированным большинством голосов (2/3, 3/5 и т. д.) всего состава собрания, парламента, референдумом или иными способами, обладающими особой авторитетностью. Квалифицированным большинством голосов осуществляется обычно и внесение поправок и дополнений в конституцию, иногда для этого требуется и референдум. О специфике объекта конституционного регулирования уже говорилось выше.

Структура конституции. Юридическая конституция может представлять собой один документ (это консолидированная, или кодифицированная, конституция). Таково подавляющее большинство конституций мира (КИР 1982 г., Султаната Оман 1996 г., Бразилии 1988 г., Финляндии 1999 г. и др.). Однако иногда поправки и конституции в ее текст не вносятся, а прилагаются к ней в определенной нумерации (например, в США). Законодательный акт, составляющий консолидированную конституцию, чаще всего так и называется: «конституция». Но в некоторых случаях применяется другая терминология: «политическая конституция» (Колумбия), «основной закон» (Германия).

В ряде стран конституция представляет собой совокупность законов, принятых в разное время (неконсолидированная, или некодифицированная, конституция). Название каждому из них обычно дается в соответствии с предметом регулирования: Форма правления 1974 г., Акт о престолонаследовании 1810 г. с изменениями 1979 г., Акт о свободе печати 1946 г. – в Швеции, законы о Кнессете (парламенте), о земле, об армии, о судеустройстве и другие – в Израиле. Неконсолидированные конституции действуют в Австрии (несколько конституционных актов), в Канаде (около 20 актов с 1774 г.), в своеобразной форме во Франции и других странах.

В редких случаях под конституцией понимается совокупность законов, судебных прецедентов и неписаных конституционных обычаев (Великобритания, Новая Зеландия). Это – комбинированная конституция. Законы, считающиеся частью такой конституции (а в Великобритании, по подсчетам некоторых американских авторов, их более 300), принимаются не в особом порядке (квалифицированным большинством), а обычным способом.

В тех мусульманских странах, где конституций нет, их роль, иногда выполняют религиозные источники, особенно священная книга мусульман – Коран. В некоторых странах Коран является частью «конституционного блока», будучи поставлен над конституцией и остальными его частями (Иран, Саудовская Аравия и др.).

Роль составной части конституции могут выполнять политические декларации о целях и перспективах развития страны, принимаемые путем общегосударственного голосования граждан (например, в прошлом Национальная хартия Алжира 1976 г., Хартия малагасийской социалистической революции 1975 г. и др.). Значение конституционных документов может быть придано прокламациям военных и революционных советов, советов национального спасения и других органов, приходящих к власти в результате военного переворота. Таковы институциональные акты, принимавшиеся в Бразилии в течение двух десятилетий после переворота 1964 г., прокламации Временного военного административного совета в Эфиопии в 1974–1987 гг. и др.

Конституции обычно состоят из преамбулы (введения), глав (разделов, частей), статей, которые в свою очередь могут делиться на части, пункты, абзацы, обозначенные цифровой или буквенной нумерацией. В редких случаях (например, в Венгрии) вместо статей име-

ются параграфы. Завершается конституция переходными и заключительными постановлениями, которые предусматривают преемственность государственной власти, порядок создания новых органов. Во многих конституциях есть приложения, содержащие схемы, образцы, различные перечни (например, полномочий федерации и субъектов), текст клятвы президента и др. Неотъемлемой частью конституции являются поправки к ней. Иногда (например, в США, частично – в Индии) они не вносятся в текст, а прилагаются к конституции.

Значение конституции

По вопросу о значении конституции в жизни страны существуют различные взгляды. Во время борьбы против королевского абсолютизма в прошлом, а в некоторых странах Востока и теперь, идеологи борьбы за демократию, исходя из волюнтаристских концепций, придают конституции решающее значение в установлении общественного и государственного строя страны. С их точки зрения, все зависит от идей, которыми руководствуются создатели конституции: общественный строй будет справедливым, если принять «хорошую» конституцию. Конечно, на бумаге можно написать любой текст конституции. Но, если этот текст не будет соответствовать социально-политическим условиям, он останется мертвой буквой. В условиях коммунистических режимов в СССР, Болгарии, Румынии, Чехословакии в конституциях провозглашалась полнота власти высших представительных органов и местных советов, перечислялись обширные права граждан и назывались такие важные гарантии, которых не было в основных законах стран западной демократии. Однако действительность не соответствовала этим положениям.

Для того чтобы конституция действовала, она должна учитывать реальные условия страны, уровень правовой культуры населения и многие другие факторы общественной жизни. В этих условиях конституция – юридическая база развития законодательства, правоприменительной практики, правосознания. Она закрепляет существующий «каркас» общественного и государственного строя, устанавливает основы политического процесса в обществе. Но это не значит, что конституция – лишь простой слепок существующей ситуации. Прогрессивная демократическая конституция (Японии 1946 г., Италии 1947 г., Бразилии 1988 г. и др.) способствует подлинному выражению и учету воли народа, укреплению демократических порядков, осуществлению назревших социально-экономических реформ. Конституции, закрепляющие авторитарные порядки (Румынии 1965 г., ЮАР 1983 г., Эфиопии 1987 г. и др.), в конечном счете препятствовали развитию страны, социальному прогрессу и способствовали созданию условий для социального взрыва, что и произошло в Румынии, Эфиопии и других странах. В ЮАР режим апартеида был ликвидирован, конституция 1983 г. заменена в 1994 г. временной демократической конституцией, а затем конституцией 1996 г.

Параграф 2. Сущность и содержание конституции

Сущность и свойства конституции

Представители разных юридических школ по-разному характеризуют сущность конституции. Школа естественного права видит в ней своего рода общественный договор, нормативисты – высшую, основную норму, институционалисты – статус не только государства, но и корпоративной организации общества в целом, марксизм-ленинизм – продукт классовой борьбы и закрепления ее результатов. Различают сущность конституции как особого юридического акта и ее социальную сущность. Сущность конституции как юридического документа состоит в тех качествах, которые были отмечены выше в определении конституции: в особом ее содержании (объекте регулирования), ее высшей юридической силе, роли конституции как юридической основы текущего законодательства, в повышенной стабильности, что связано с порядком ее принятия и изменения, более сложным по сравнению с обычным законодательным процессом.

Некоторые из этих качеств, характеризующих различные стороны сущности, иногда называют свойствами конституции. Иногда добавляют и другие свойства: более высокая степень обобщенности по сравнению с другими правовыми актами, комплексный характер конституции как правового документа и др. В ряде стран, однако, существуют отступления от этих признаков. Иногда конституции регулируют не только существенные вопросы общественного и государственного строя, но и содержат их детализацию, а иногда, казалось бы, совсем частные положения. Например, приложение 4 к Конституции Канады перечисляет такие активы, относящиеся к общей собственности провинций Онтарио и Квебек: Верхнеканадский строительный фонд; дома для умалишенных; здания суда в городах: Айлмер, Монреаль, Камураска и др. – всего более двух десятков позиций, ст. 86 швейцарской Конституции 1999 г. гласит, что на карбюраторные двигатели должны быть установлены особые налоги, ст. 238 Конституции Бразилии 1988 г. говорит о порядке продажи и перепродажи автомобильного топлива.

В некоторых мусульманских странах (Иран, Катар, Оман, Саудовская Аравия и др.) над конституцией стоит Коран, имеющий более высокую юридическую силу, в других государствах допускается «конституционно нарушающее законодательство» – принятие в чрезвычайных условиях чрезвычайных законов (обычно 2/3 голосов всего состава парламента, которые несовместимы с конституцией, но превалируют над ее положениями (Шри-Ланка, Ямайка и др.). В Великобритании высшая юридическая сила конституции признается, но на деле обычные законы по своей силе не отличаются от тех, которые исследователи относят к конституционным.

Наряду с исключительной стабильностью некоторых конституций (Конституция США действует более 200 лет всего лишь с 27 поправками) основные законы ряда стран Азии, Африки, Латинской Америки подвергаются частым изменениям: после многочисленных военных переворотов обычно принимаются новые конституции (в Таиланде сменилось полтора десятка конституций с 1930-х гг., в Йемене – более 10 с 1970-х гг., В Венесуэле – около 30, которые, правда, очень похожи друг на друга, и т. д.).

Социальная сущность конституции заключается в том, что основным закон закрепляет соотношение социальных сил и политических группировок в обществе, которые путем борьбы и сотрудничества приходят к соглашению по принципиальным вопросам общественного и государственного строя на базе признания общечеловеческих ценностей (они могут не прийти к соглашению по некоторым вопросам, не обязуются соблюдать основной закон), либо закрепляет господство определенных слоев населения и политических группировок, отрицающих многие такие ценности. Последнее обычно относится к временным документам конституции-

онного значения, принимаемым в результате военных и государственных переворотов, революций, но иногда такие конституции действуют длительное время (например, в странах тоталитарного социализма).

Различное соотношение социально-политических сил обуславливает разную социальную сущность конституции. В Китае ее социальная сущность совсем иная, чем в соседней Японии, в Бразилии – чем в Саудовской Аравии и т. д. Социальная сущность конституции выражает на юридическом языке применение тех или иных принципиальных подходов при решении кардинальных вопросов общественного и государственного строя, правового статуса личности. Такие подходы могут быть либерально-капиталистическими (США), тоталитарно-социалистическими (Куба), полуфеодально-теократическими (Катар) и др. Вместе с тем конституции, особенно принятые в последние десятилетия, отражают процессы развития современной цивилизации, характеризующиеся внедрением в капиталистическое общество элементов социализма (Италия, Португалия и др.), а в социализм – элементов капитализма (Китай и др.). Конституция Венгрии 1949 г., которая после краха тоталитарного социализма действует с радикальными поправками, в новой редакции говорит о государстве, в котором «в равной степени реализуются ценности буржуазной демократии и демократического социализма».

Социальная сущность конституции находит свое отражение в ее качествах политического и идеологического документа. Как политический документ конституция регулирует прежде всего соотношение сил вокруг вопросов государственной власти, политический процесс в обществе, содержит, хотя и в неодинаковой мере, программу положения о путях развития общества.

Как идеологический документ конституция в концентрированном виде отражает господствующую в обществе или принятую его руководящими силами социально-политическую доктрину, определенное мировоззрение. Иногда положения о принятой идеологии непосредственно закреплены в конституции (идеи марксизма-ленинизма и Мао Цзэдуна – в Конституции КНР 1982 г., исламских ценностей – в прежней Конституции Алжира 1996 г., идеология мобоутизма – от собственного имени свергнутого затем президента Мобуту – прежней Конституции Заира 1980 г., идеи чучхе в Конституции КНДР 1972 г., панга-сила – в Конституции Индонезии 1945 г.). Различную сущность конституции как юридического акта и ее социальную сущность не следует противопоставлять. Они выступают в едином, спаянном виде: юридические формулировки приспособление к выражению социальной сущности, а ее значение как юридического документа в жизни страны связано с характером общественного и государственного строя, закрепляемого ее нормами.

Содержание Конституции

Основной закон имеет социальное и юридическое содержание. Социальное содержание конституции – это конкретизация ее социальной сущности. Оно на юридическом языке выражает особенности в применении тех подходов к решению кардинальных вопросов общества, которые относятся к сущности конституции. Социальное содержание богаче сущности, т. к. отражает необходимое (основы существующего строя, т. е. сущность) и случайное (неосуществленное, частные, национально-специфические особенности отдельной страны). Конституция Японии и Пакистана одинаковы по своей социальной сущности – это конституции капиталистического общества, но конкретные социальные силы в этих странах, определяющие их развитие, неодинаковы (в первом случае – крупная буржуазия, во втором – блок буржуазии с помещиками). Одинаковы по своей сущности, по социальному содержанию конституции США и Египта, Франции и Пакистана, Бразилии и Канады и т. д.

Правовое, юридическое содержание конституции – это тот юридически значимый материал, из которого она состоит. Это нормы, закрепляющие основы общественного строя (формы

собственности, организацию управления экономикой, например, плановое и рыночное хозяйство, партийную систему и др.), государственного строя (форму правления, форму устройства государства и др.), основные права граждан (право собственности, право на труд, на свободу слова, неприкосновенность личности и др.). Правовое содержание конституции неодинаково в монархической Бельгии (она регулирует многие отношения, связанные с тронем) и республиканской Франции, в демократической Японии и тоталитарной КНДР, в развитой Италии и африканской Ботсване. Различие в правовом содержании находит свое концентрированное выражение в том, что конституционно-правовые институты, существующие в одной стране, отсутствуют в другой.

Параграф 3. Виды конституций

Классификация конституций по социальным признакам

Марксистско-ленинское направление в правоведении обычно различает конституции буржуазного и социалистического типов, а также конституции, переходим к буржуазному типу (в странах капиталистической ориентации) и переходим к социалистическому типу (в революционно-демократических государствах, в т. ч. в странах социалистической ориентации). В основу такой классификации положены прежде всего социальные признаки: характер закрепляемого основным законом общественного строя и природа политической власти (иногда учитываются и другие моменты, например, организация государственной власти на основе принципа полновластия советов в социалистических странах). Такая классификация отражает (правда, далеко не полностью) существующие реалии, хотя термин «буржуазные» по отношению ко многим современным западным конституциям неудачен. Как уже отмечалось, ситуация в современном мире гораздо сложнее, идут процессы сближения различных правовых систем. С другой стороны, в некоторых государствах (например, в Лесото, Омане, Заире), действует (или действовали) такие конституции, которые еще далеки от буржуазных и тем более от буржуазно-демократических моделей. Поэтому с точки зрения социальной сущности нередко различаются: полуфеодально-теократические конституции (например, конституции Брунея, Катара, Саудовской Аравии), конституции развитого капиталистического общества (США, Франция, Япония), конституции тоталитарного социализма (КНДР, Куба) и постсоциалистические конституции (Румыния, Украина). Социальное содержание находит свое выражение в существовании демократических, авторитарных и тоталитарных конституций. Есть и другие классификации: либеральные, этатистские (от франц. слова «государство»), характеризующиеся гипертрофированной ролью государства. В условиях переходных периодов нередко этатистски-либеральные конституции с элементами авторитаризма. Открыто авторитарные конституции в наше время встречаются крайне редко, обычно реальный авторитаризм бывает прикрыт демагогическими лозунгами. Сказанное относится и к тоталитарным конституциям, хотя в данном случае антидемократизм выражен наиболее отчетливо. На базе происходящего сближения правовых систем складывается модель конституции современной цивилизации, которая в то же время учитывает особенности различных стран.

Классификация конституций по юридическим признакам

Выше уже говорилось о делении конституций с точки зрения их структуры на консолидированные, неконсолидированные и комбинированные. По юридическому содержанию различают инструментальные и социальные конституции. Первые регулируют лишь структуру государства, его органы, порядок осуществления государственной власти, права человека и не содержат или почти не содержат социальных положений. В настоящее время это либо единичные старые конституции, принятые столетия назад, либо конституции в некоторых развивающихся странах. Современные конституции – конституции социальные.

В зависимости от формы различают два вида конституций: писанные и неписанные. Писанная конституция – это особый законодательный акт или несколько нередко разновременных актов (например, в Израиле, Швеции), которые официально провозглашены основными законами данной страны. Неписаная конституция – это совокупность различных законов, судебных прецедентов и обычаев (конвенциональных норм); из-за последних такая конституция и

называется неписаной. Эти акты и нормы в своей совокупности закрепляют в какой-то мере основы существующего строя, но формально не провозглашены в качестве основных законов (Великобритания, Новая Зеландия).

Указанное различие в значительной мере условно, т. к. в настоящее время нет таких конституций, которые были бы целиком неписаными (даже Великобритания, которая считается классической страной неписаной конституции, имеет в ее составе множество писаных актов). Поэтому указанное выше различие писаной и неписаной конституций часто заменяют различиями формальной конституции (конституционный акт) и материальной конституции (совокупность норм, регулирующих вопросы конституционного значения).

По порядку издания конституции зарубежных стран подразделяются на: октроированные (дарованные); принятые представительным органом (учредительным собранием, парламентом); одобренные на референдуме.

По способу изменения различают «гибкие» и «жесткие» конституции. «Гибкими» называют те из них, которые изменяются в том же порядке, что и другие законы (такова, например, неписаная конституция Великобритании). Для внесения изменений в «жесткие» конституции требуются особые условия, указанные выше (квалифицированное большинство голосов, двойной вотум (голосование), утверждение на референдуме и др.). В настоящее время наблюдается тенденция появления все большего числа «смешанных» по порядку изменения конституций: одни их статьи не подлежат изменению вообще, другие изменяются в усложненном порядке, третьи – в упрощенном. Внести поправку в «жесткую» конституцию, естественно, труднее, чем в «гибкую», но если текст конституционного документа остается без изменений в течение длительного времени, то это еще не значит, что неизменной остается также и фактическая конституция страны. Фактическая конституция изменяется каждый раз, когда в стране изменяется соотношение сил, но в тексте конституционного документа такие изменения отражаются далеко не всегда.

В зависимости от периода действия конституции бывают постоянными и временными. Разумеется, отнесение той или иной конституции к первой группе отнюдь не означает ее вечного действия: вечных конституций не бывает (более двух веков действует Конституция США, более века – Бельгии, Норвегии). Нередки случаи, когда принятие и официально названные постоянными конституции вскоре отменяются и заменяются новыми, более прогрессивными или, напротив, реакционными. Постоянная конституция – это такая, в которой не устанавливается заранее каких-либо хронологических границ ее действия или не предусматривается событий, при которых она должна быть заменена. Временная конституция ограничивает срок своего действия или устанавливает условия, при поступлении которых она заменяется постоянной конституцией (например, Конституционная декларация Йеменской Арабской Республики 1974 г., временные конституции Ирака 1970 г., ОАЭ 1971 г., Судана 1985 г., Таиланда 1991 г., ЮАР 1994 г. и др.). Временные конституции принимаются без созыва учредительного собрания и на референдум не выносятся. Обычно они провозглашаются главой государства (так часто было в Египте, такова была временная конституция Таиланда 1991 г.) или новым руководством страны после очередного переворота (Судан 1985 г.). Многие из названных выше временных конституций уже заменены другими, но, например, в Иране временная конституция действует уже три десятилетия. В ОАЭ в 1996 г. временная конституция заменена на постоянную, хотя ее текст изменился незначительно.

С точки зрения целеполагания различают конституции программного характера и констатирующие. Программными обычно являются все социалистические конституции, определяющие цели строительства социализма и коммунизма (например, в Китае, как объясняют его руководители цель строительства социализма, поставленная в конституции, потребует для своего осуществления приблизительно 100 лет). Констатирующие конституции не содержат программных положений о преобразований общества (например, Конституция США). Однако

большая часть норм программных конституций – констатирующие, а в констатирующих конституциях почти всегда содержатся элементы программы, целевые установки (например, в преамбулах, введениях). С точки зрения территориальных масштабов действия и форм государственности различают конституции федеративных государств, унитарных государств, субъектов федерации. В редких случаях конституции имеются в автономиях политического характера (например, Автономная Республика Крым в Украине).

Тенденция развития зарубежных конституций

Общемировой процесс развития конституций прошел три этапа и сейчас находится на четвертом. На разных этапах их социальное и юридическое содержание изменялось. Первый этап длился от возникновения современных конституций в XVIII в. до Первой мировой войны и образования государств тоталитарного социализма. Конституционный процесс на этом этапе охватывал в основном Европу, Северную и Южную Америку (исключения составляли африканская Либерия, Южная Африка и Австралия). Объем конституционного регулирования был узким, он ограничивался преимущественно личными и некоторыми политическими правами граждан, а также вопросами организации и деятельности органов государственной власти. На втором этапе – между двумя мировыми войнами – конституционное регулирование распространилось на некоторые вновь образованные государства Восточной Европы, единичные страны Азии и Африки (в Африке это были преимущественно так называемые «колониальные конституции»). В связи с возросшей экономической и социальной ролью государства такое регулирование затронуло (и в старых и в новых государствах) новые области общественных отношений, а в появившихся конституциях стран тоталитарного социализма оно приобрело почти всеобъемлющий характер, охватив сферу социально-экономических прав, идеологии, создание тоталитарной политической системы. На третьем этапе – после Второй мировой войны до рубежа 80-90-х гг. – конституционный процесс приобрел глобальный характер, распространившись на Азию, Африку, Океанию, поскольку в результате ликвидации колониальной зависимости возникли более 100 новых государств. Первые конституции, хотя и часто отменяемые монархами, появились в странах мусульманского фундаментализма (Бахрейн, Кувейт и др.). На этом этапе в разных группах государств действовали четыре модели конституции: либеральные конституции прошлого (США, Бельгия и др.), социально-либеральные конституции «второй волны» (Японии 1946 г., Италии 1947 г. и др.), статические конституции – в странах тоталитарного социализма и ряде государств Азии и Африки как социалистической, так и капиталистической ориентации, и либерально-этактические конституции – во многих развивающихся странах (включая Латинскую Америку). Под влиянием ранних социалистических конституций, массового демократического движения во многих основных законах капиталистических стран был существенно расширен объект конституционного регулирования: в них были включены социально-экономические положения, нормы о роли партий, принципы высшей политики, отчасти положения об общественных объединениях. Конституции тоталитарного социализма отрицали разделение властей и закрепляли принцип единства государственной власти в его специфическом понимании (Вся власть Советам!), провозглашали руководящую роль марксистско-ленинской партии в обществе и государстве, преимущества в правах для «трудящихся», обязательную идеологию. Основные законы тоталитарных стран социалистической ориентации открыто закрепляли вождизм и предписывали однопартийность. Они во многом копировали социалистическую конституционную модель, часто ухудшая ее (впрочем, они включали некоторые либеральные положения). Конституции государств капиталистической ориентации тяготели к западной модели, заимствуя вместе с тем отдельные положения основных законов тоталитарных социалистических государств (по национальному вопросу, о планировании, борьбе с эксплуатацией и др.). На этом этапе во многих странах осо-

бенно четко выявилось противоречие между юридической и фактической конституцией, многие позитивные нормы конституции нередко носили лишь декларативный характер (особенно в социалистических и развивающихся странах).

Четвертый этап, начавшийся в конце 80 – начале 90-х гг., характеризуется крушением тоталитарных режимов в Европе, Азии, Африке. С конца 80-х гг. до 2000 г. принято более 100 новых конституций, в т. ч. в наиболее консервативных мусульманских странах (Саудовская Аравия в 1992 г., Оман в 1996 г.). Они отразили изменение ситуации и конституционных приоритетов, возрастание значения общечеловеческих ценностей (в какой-то мере это относится и к новым конституциям сохранившихся социалистических стран, к поправкам к ним), разрыв с тоталитаризмом, сближение различных правовых систем при более точном учете собственного опыта.

На этом этапе возникло новое явление: постсоциалистические конституции, принципиально отринувшие тоталитарное «старое», но на деле сохраняющие кое-что из него наряду с доминирующим «новым».

Параграф 4. Институт конституционного контроля.

Понятие и значение конституционного контроля

Реализация конституции осуществляется путем издания законов, актов исполнительной власти, принятия судебных решений, деятельности государственных органов, общественных объединений, граждан, путем самых различных проявлений жизнедеятельности общества. Вся эта деятельность, если она может быть урегулирована и регулируется правом, должна соответствовать конституции. Юридическое верховенство (высшая юридическая сила) конституции предполагает ее защиту и контроль за ее соблюдением. Прежде всего возможны непосредственные способы защиты конституции. Например, народ в целом и каждый гражданин в соответствии с конституциями Ганы, Германии, Словакии вправе воспрепятствовать посягательствам на демократический конституционный строй. Существует ответственность должностных лиц за нарушение конституции (рассматриваемые ниже импичмент, предание высших должностных лиц особому суду), возможны репрессивные меры с целью пресечения нарушений конституции (запрещение по суду деятельности политических партий, подрывающих конституционный строй, введение чрезвычайного положения). Есть неспециализированный конституционный контроль, который осуществляют те или иные рассматриваемые ниже органы наряду с выполнением ими других главных задач (например, президент как гарант конституции или уполномоченный парламента – омбудсман по правам человека). Однако особую роль играют специализированные органы конституционного контроля (например, конституционные суды). В ходе конституционного контроля (его органы и процедуры рассматриваются ниже) осуществляется не только защита конституционных норм, но и их развитие в соответствии с изменяющейся обстановкой. Наиболее яркий пример этого – США где действующая сегодня Конституция 1787 г. была принята в совершенно иных социально-экономических и политических условиях. Почти за два столетия существования конституционного контроля (с 1803 г.) суды и прежде всего Верховный суд США, своими толкованиями создали практически новую «живую конституцию. Новые нормы конституционного права создаются органами конституционного надзора и в других странах (Индия, Италия, Канада, Франция и т. д.).

С другой стороны, конституционный контроль не всегда оберегает конституцию от нарушающего ее законодательства. Особенно это относится к странам, где осуществляется только последующий контроль (после вступления в законную силу правового акта): неконституционные нормативные акты (особенно акты органов исполнительной власти, в частности, принимаемые в порядке делегированного законодательства) действуют иногда десятилетиями, прежде чем возникает вопрос об их конституционности.

Наконец, в практике самих органов конституционного контроля бывают случаи, когда в принятых ими решениях неверно истолковываются положения конституций. Косвенно об этом свидетельствуют особые мнения членов конституционных судов, довольно частое принятие решений при минимальном перевесе голосов (например, 5:4 в США). Тем не менее, институт конституционного контроля – важнейший демократический институт. Его правильное функционирование обеспечивает соблюдение основного закона, поддерживает необходимую стабильность.

Органы, осуществляющие неспециализированный конституционный контроль (надзор)

В социалистических странах функции конституционного контроля (надзора) особенно за конституционностью принимаемых законов возложены на сам парламент, а также на его

постоянно действующий орган (президиум высшего представительного органа, государственный совет, постоянный комитет и др.). Иногда для этой цели при парламенте создавался специальный орган (постоянная конституционная комиссия), включавший наряду с депутатами несколько специалистов по конституционному праву (такой порядок существовал раньше в Румынии, в несуществующей ныне Германской Демократической Республике), но решения этого органа имели только рекомендательный характер. В настоящее время в социалистических странах нет специальных органов конституционного контроля. Считается, что их не должно быть, т. к. наличие таких органов нарушало бы верховенство парламента. Специальных органов конституционного контроля нет в Великобритании, где впервые была сформулирована концепция верховенства парламента, нет в Нидерландах.

В ряде стран некоторые функции конституционного надзора выполняет президент, который в соответствии с основным законом является гарантом конституции (Румыния, Украина, Франция и др.). Практически это выражается, в частности, в том, что президент после принятия закона парламентом и до его промульгации (подписания президентом и опубликования) вправе использовать вето (не подписать закон, в результате чего он не вступает в силу) или обратиться в специальный орган конституционного контроля с вопросом о конституционности данного акта.

Надзор за соблюдением конституции осуществляют в странах тоталитарного социализма прокуратура, по отдельным вопросам (права человека, охрана окружающей среды, равноправие языков и др.) – уполномоченные парламента (омбудсмены). При регистрации уставов общественных объединений регистратор (обычно министерство юстиции) проверяет их соответствие конституции.

Специализированные органы конституционного контроля

Нередко считается, что неспециализированные органы, названные выше, осуществляют конституционный надзор (в соответствующем объеме), а конституционный контроль осуществляется специализированными для этой цели органами. Особое значение имеет судебный и квазисудебный конституционный контроль. В большинстве стран англосаксонской системы права (Австралия, Индия, Канада, США и др.) эту функцию выполняют суды общей юрисдикции (общие суды), т. е. те суды, основная цель которых состоит в рассмотрении гражданских и уголовных дел. В одних странах эти функции могут осуществляться всеми общими судами, а окончательное решение принимает высшая судебная инстанция (Скандинавские государства, США, Филиппины, Лиопия), в других – только высшими судами (Гана, Шри-Ланка, Эстония), а в федерациях – также высшими судами субъектов федерации – штатов и др. (Канада, Малайзия), хотя и в последнем случае окончательное решение принимает верховный суд государства. В ряде стран функции конституционного контроля (надзора) вверены специальному органу – конституционному суду (Германия, Италия и др.). Обычно он формируется при участии разных ветвей власти (законодательной – парламента, исполнительной – президента), а также судейского корпуса (высшего совета магистратуры или аналогичных органов судебного руководства), а иногда – только парламентом (Германия, Югославия). В его составе часто есть не только профессиональные судьи с большим стажем судебной или адвокатской практики, но и профессора права, политики, бывшие государственные служащие. Они обычно назначаются (избираются) не пожизненно, а на один, однако довольно длительный срок (но не более 12 лет), реже на два срока (Венгрия, Сирия) с ротацией (частичным обновлением состава суда), например, в Испании он обновляется на 1/3 через три года. Иногда конституционный суд делится на палаты (обычно две) с равными полномочиями (Германия), в других странах он может действовать только как единая коллегия (Испания). В некоторых странах функции конституционного суда выполняет специализированная палата конституционных гарантий, конституцион-

ного правосудия, конституционная контрольная палата, действующая отдельно или в составе верховного суда (Колумбия, Перу, Эстония и др.). В субъектах некоторых федераций (Германия) есть свои конституционные суды, действующие на постоянной или чаще – временной основе.

В Казахстане, Марокко, Сегале, Туапсе, Франции создаются конституционные советы; иногда они называются конституционными судами или высшими конституционными судами, хотя на деле это, скорее, квазисудебные органы: они часто состоят не из судей, а из советников и при рассмотрении дела судебная процедура используется только частично. Конституционные советы формируются, как правило, без участия судейского корпуса. В некоторых странах они назначаются президентами, во Франции президент назначает треть состава совета и по трети – председатели обеих палат парламента. В Эфиопии аналогичный орган называется Советом конституционных расследований.

В некоторых мусульманских странах создаются конституционно-религиозные советы. В Иране конституционный контроль осуществляет своеобразный орган – наблюдательный совет («совет стражей»), состоящий из 12 человек: шесть богословов, назначенных руководителем государства (высшим духовным лицом), и шести юристов, предложенных парламентом. Наблюдательный совет следит за соответствием законов не столько Конституции 1979 г., сколько Корану. Под предлогом противоречия Корану в 1982 г. он отклонил законы об аграрной реформе и монополии внешней торговли, в 1987 г. – закон о труде. Однако считается, что последнее слово все же принадлежит парламенту. Для преодоления конфликтов между парламентом и наблюдательным советом создан специальный согласительный орган.

В Пакистане наряду с Верховным судом, который осуществляет конституционный контроль, есть еще два органа: исламский совет (рассматривает соответствие законов Корану и сунне в качестве консультативного органа для парламента) и Федеральный шариатский суд (он рассматривает иски некоторых государственных органов и граждан, в т. ч. о несоответствии шариату актов, касающихся граждан).

Во многих странах теперь соединяются обе модели контроля со стороны общих и специальных судов: если в ходе судебного процесса судья приходит к выводу (обычно по заявлению сторон) о возможной неконституционности применяемого закона, он обращается за заключением в конституционный суд (Греция, Испания, Италия, Португалия).

Помимо конституционного надзора, на органы специализированного конституционного контроля возлагаются обычно и другие функции: наблюдение за правильностью проведения референдумов, объявление их результатов (Франция), рассмотрение конфликтов по вопросам компетенции между центральными и областными органами (Испания), рассмотрение по существу обвинений, выдвинутых парламентом против президента республики (Италия), объявление неконституционными политических партий (ФРГ), толкование конституций и представление заключений высшим органам государства по конституционным вопросам, а в некоторых странах и толкование обычных законов (Албания, Египет, Польша, Узбекистан), утверждение решений парламента о лишении мандатов депутатов (Словакия). Конституционный суд дает заключения о конституционности законов автономных областей до их промульгации (с таким требованием обращаются к правительству назначенные им комиссары областей).

Обращаться в органы конституционного контроля могут высшие органы государства и должностные лица, субъекты федерации, автономные образования, группы депутатов и сенаторов, суды, отбудеманы (парламентские уполномоченные по правам человека и др.), граждане, если нарушены их конституционные права (обычно только после рассмотрения дела общими или иными судами). Наконец, если исчерпаны все способы защиты конституционных прав в своей стране, граждане могут обращаться в международные органы и международные суды. Подробнее об условиях такого обращения говорится в главе, посвященной правовому статусу личности.

Виды конституционного контроля

Конституционный контроль называется предварительным, когда уполномоченные на то органы дают свои заключения о соответствии конституции тех или иных актов до их вступления в силу. Как правило, такой контроль осуществляют конституционные советы (Франция и др.), к которым обращается президент или определенная законом группа депутатов (обычно из оппозиции) с просьбой о проверке конституционности принятого закона до подписания его президентом.

При последующем конституционном контроле спор о конституционности того или иного акта рассматривается лишь после того, как этот акт вступил в законную силу (Германия, Индия, США, Филиппины и др.). Законы и иные правовые акты, признанные неконституционными, либо сразу прекращают действовать, либо запрещаются к публикации (и, следовательно, не вступают в силу), либо, наконец, они остаются в сводах законов, но не могут применяться судами и другими органами государства. Во многих странах возможны и те и другие последствия. Как правило, решение специализированного органа конституционного контроля является окончательным и обжалованию не подлежит. В некоторых странах, однако, решения органов конституционного контроля не являются окончательными: если в Намибии, Румынии, Эквадоре, Эфиопии конституционный суд (в Эфиопии – Суд конституционных расследований) признает закон неконституционным, такое решение подлежит утверждению парламентом. В Казахстане против решения конституционного совета может возразить президент, и тогда дело рассматривается повторно, в Монголии с требованием повторно рассмотреть дело к Суду конституционного надзора может обратиться парламент (если Суд признал закон неконституционным).

Различают конкретный и абстрактный конституционный контроль. В первом случае решение выносится в связи с конкретным делом, во втором – оно не связано с таким делом (например, суд дает толкование определенной правовой нормы по запросу группы депутатов). Существует обязательный и факультативный контроль (обязательному подлежат определенные виды законов, например, все органические законы во Франции до их подписания президентом), решающий и консультативный контроль (в последнем случае решение не обязательно для соответствующего органа). С точки зрения применения решения органа конституционного контроля различают решения, имеющие обратную силу, и решения, действующие только после его принятия. Первый вариант вызывает большие практические неудобства, поэтому в большинстве стран применяется только вторая форма.

Порядок рассмотрения споров по поводу неконституционности нормативных актов. Порядок оспаривания конституционности правовых актов в разных странах различен. Там, где в качестве органов конституционного контроля выступают общие суды, оспаривать конституционность закона или другого акта может любой гражданин, но лишь в связи с рассмотрением в суде конкретного (гражданского, уголовного и т. д.) дела, для решения которого применяется оспариваемый закон. В ходе разбирательства дела любая сторона может заявить, что этот закон, по ее мнению, противоречит конституции, в связи с чем суд должен вынести свое решение по данному вопросу (Австралия, Индия, США и др.). В Японии гражданам разрешено обращаться в общий суд с прямым иском о неконституционности закона. В Шри-Ланке это тоже возможно, но только в отношении законопроектов, обсуждаемых в парламенте, до их принятия.

В тех странах, где учреждены специальные органы конституционного контроля, обращаться непосредственно в такой орган с иском (ходатайством) может строго ограниченный круг должностных лиц и государственных органов. Это президент республики (Ирландия), правительство (Германия), определенная часть депутатов парламента (Германия, Испания), председатели палат парламента (Испания, Франция), некоторые органы государства на местах

правительства земель в Германии, областные советы в Италии, Верховный суд и Административный суд в Австрии. Право обращаться с иском о неконституционности правовых актов в специализированные органы конституционного контроля предоставляется и гражданам, но обычно только в одном случае: если нарушены их конституционные права.

Обсуждение вопроса о неконституционности какого-либо акта в органах конституционного контроля протекает по-разному. В общих судах эти вопросы изучает и решает судья (коллегия судей), на их решение можно подать жалобу в апелляционный суд, в верховных судах назначается докладчик – один из членов суда. Составленные им материалы обсуждаются всем составом суда, затем происходит голосование. В конституционных судах процесс рассмотрения вопроса о неконституционности акта происходит в основном по правилам гражданского процесса (по существу, речь идет об особом конституционном процессе) с участием сторон, их представителей, с вызовом свидетелей, с заключениями экспертов. Докладчик тоже может быть назначен, но представленный им материал имеет вводный характер.

В конституционном совете процесс протекает по системе досье (в основном без участия сторон, на базе исследования письменных материалов). Главную роль играет докладчик по делу – член совета, которому председатель совета поручает подготовить проект решения, заключения. Стороны, эксперты, как правило, на заседание совета не вызываются, хотя бывают исключения.

Во всех случаях, если конституционный контроль осуществляется коллективным органом, решения принимаются большинством голосов. Резолютивная часть решения оглашается сразу после его принятия, мотивировочная может быть опубликована через определенный срок, иногда довольно длительный. Органы специализированного конституционного контроля в редчайших случаях принимают решения об отмене закона (например, это может делать Конституционный суд в Австрии по отношению к законам земель – субъектов федерации). Как правило, такие органы лишь постановляют о несоответствии акта конституции, что означает официальное объявление акта недействующим. Это решение обжалованию не подлежит (кроме случаев предусмотренного международными договорами обращения в международные судебные органы в связи с нарушением прав человека), его должны знать и руководствоваться им все органы государства. В некоторых странах, однако, решение органа конституционного контроля может быть обжаловано (в Эфиопии решение Суда конституционных расследований – в верхнюю палату парламента), нуждается в утверждении парламентом, если закон признается неконституционным (Румыния; так было в Польше до 1998 г.), может быть рассмотрено органом конституционного контроля еще раз по требованию президента республики и иногда считается принятым в этом случае этим органом только квалифицированным большинством голосов (Казахстан, Монголия), в ОАЭ – в утверждении Внешнего совета эмиров (с 1996 г.). В некоторых странах в особых случаях органы конституционного контроля могут проверять не только конституционность, но и соответствие законов субъектов федерации федеральным законам.

Глава 2. Основы правового статуса личности

Параграф 1. Правовые системы зарубежных стран и правовой статус личности. Права и обязанности человека и гражданина

Начиная с французской Декларации прав человека и гражданина 1789 г., большинство Конституций стран мира стали содержать нормы, относящиеся к правовому положению обоих этих субъектов. Лишь конституции тоталитарных социалистических стран, а также некоторых других тоталитарных режимов говорят только о правах гражданина.

Считается, что права человека – это естественные, неотчуждаемые права, принадлежащие ему в силу рождения как личности. Под лозунгами неотчуждаемых прав человека передовые представители «третьего сословия», революционной буржуазии выступали против произвола абсолютных монархов и закрепощения личности средневековой церковью. Требование защиты прав человека выдвигается и в настоящее время различными движениями, направленными против авторитаризма и тоталитаризма.

К числу неотчуждаемых прав человека относят обычно право на жизнь, свободу, безопасность, собственность, физическую и психическую неприкосновенность, достоинство личности, личную и семейную тайну и др. В последние годы сюда присоединяются и некоторые права «третьего» и «четвертого» поколений, например, право на использование достижений культуры или чистую природную среду. Считается, что эти права государственная власть не может даровать или отчуждать своими актами и действиями.

В наше время естественные права человека закреплены в конституциях и стали позитивными правами. Они отчуждаются и ограничиваются государственной властью на основе закона, что допускается международным правом (есть естественное право на жизнь и смертная казнь, неприкосновенность личности и политическое задержание, «священная и неприкосновенная» частная собственность и национализация и т. д.).

Права гражданина вытекают из факта гражданства, юридической связи лица с определенным государством, политическим сообществом. Это права личности как члена политического сообщества, они связаны с актами и действиями государственных органов. К их числу относятся, например, избирательные права, право на объединение (в т. ч. в политические партии), право на участие в управлении делами государства и т. д. Сюда относятся и некоторые социально-экономические права (например, на бесплатное обучение за счет государства, на государственное медицинское обслуживание). Они предоставляются гражданам с учетом материальных возможностей государства, в зависимости от уровня развития демократии в данной стране, от ее традиций и других обстоятельств. Непреодолимой грани между правами человека и правами гражданина нет, не всегда между ними можно провести различия, их разделение имеет преимущественно философский, общетеоретический характер.

В странах тоталитарного социализма, где, как уже отмечалось, не принято различать права человека и права гражданина, особое значение придается другому различию – правам граждан и правам трудящихся. В некоторых конституциях (например, в Конституции КНР отдельные социально-экономические права (право на отдых, на образование и др.) предоставляются только трудящимся гражданам. Последние могут обладать и другими преимуществами (иногда «эксплуататоры» лишались избирательных прав, государственные гарантии права на охрану здоровья закреплялись только за трудящимися).

Конституции многих стран различают также обязанности человека (например, соблюдать законы страны пребывания) и обязанности гражданина (например, обязательная воинская служба). Иногда в науке некоторые права и обязанности характеризуются как позитивные (например, избирательные права гражданина или также обязанность любого лица соблюдать конституцию и законы). Эти права и обязанности обеспечиваются непосредственным государственным принуждением, в т. ч. судебным. Другие права и обязанности, хотя они и записаны в конституции, рассматриваются как моральные и непосредственно не защищаются судом; защищаются лишь производные от них, более конкретные права и обязанности. К числу моральных относят, например, право на здоровую окружающую среду или обязанность граждан-депутатов отдавать все силы служению народу (как это зафиксировано в Конституции КНР). Во многих капиталистических странах моральными считаются основные социально-экономические права (например, право на труд).

Многие права и обязанности человека и гражданина возникают только с достижением определенного возраста, например, право на труд обычно с 16 лет, воинская обязанность – с 18–19 лет, некоторые с момента рождения (например, право собственности), а иногда и до рождения: наследниками могут стать дети, родившиеся после смерти наследователя.

Международное право и правовой статус личности

В современных условиях некоторые основы правового статуса личности, а в определенных аспектах и гражданина (например, по вопросам избирательного права) в значительной степени определяются международным правом, ратифицированные государством могут действовать непосредственно и применяться судами страны как ее внутреннее право, причем некоторые конституции устанавливают примат (верховенство) международного права над внутренним (помимо ратифицированных государством актов это положение относится и к общепризнанным принципам международного права). Нормы международного права по вопросу о правах человека могут действовать и через внутреннее право, если они включены в законодательство страны (в ряде случаев международное право предусматривает такую обязанность для государств, подписавших и ратифицировавших соответствующие международные документы).

Международное право устанавливает:

- 1) внутреннее конституционное законодательство, учитывая условия своей страны, должно включить тот объем основных прав и свобод человека и гражданина, который соответствует международным стандартам и принятым на себя государством обязательствам перед международным сообществом;
- 2) внутреннее законодательство не может противоречить зафиксированным в международных актах основным правам человека и общечеловеческим ценностям;
- 3) нет абсолютной свободы и абсолютных прав; они могут быть ограничены, но только на основе закона и в той части, в какой это допускает конституция в соответствии с требованиями международного права и в точно определенных целях (обеспечение общественного порядка, публичной морали, здоровья населения и т. д.);
- 4) запрещается злоупотребление правами, т. е. использование их с целью нанесения ущерба правам и законным интересам других физических или юридических лиц;
- 5) права личности ограничены правами других лиц;
- 6) права и свободы должны быть обеспечены гарантиями, юридическими, а также материальными в той мере, как это позволяют условия страны. Наконец, все шире утверждается положение, что правам и свободам должны соответствовать обязанности человека и гражданина перед обществом, государством, коллективом, другими людьми.

В некоторых странах есть законы, позволяющие преследовать в судебном порядке иностранных должностных лиц за нарушение прав человека в их государствах. Таким образом, в Испании в конце 90-х гг. был начат судебный процесс против генерала Пиночета – чилийского диктатора в прошлом. В Бельгии по такому закону 1996 г. трижды возбуждались уголовные дела против иранского президента, того же Пиночета (оба раза неудачно) и в 2000 г. против министра иностранных дел Гонго, призывавшего уничтожить племя путан.

Правовые системы и права личности

Хотя принципиальные положения международного права о правах человека приняты большей частью государств мира, конкретно правовое положение личности в обществе зависит от существующей в данной стране правовой системы, от соответствующего правового регулирования. В условиях западной, капиталистической демократической правовой системы (независимо от особенностей англосаксонской или, например, германо-романской («правовой семьи»)) преобладает индивидуалистический подход к правам человека и гражданина, исходящий из приоритета личности перед обществом и государством. Главный акцент делается на личных и политических правах и свободах, в то время как социально-экономическим правам уделяется меньше внимания. Хотя в новейших конституциях (бразильской, итальянской, перуанской и др.) перечень социально-экономических прав довольно широк, они сформулированы скорее как пожелания. В одних конституциях (индийской и др.) эти права рассматриваются лишь как ориентация для деятельности правительств, в других (например, в США) многие социально-экономические права (кроме права собственности и некоторых других) вообще не упоминаются. Они не рассматриваются как права в подлинном смысле, поскольку, как считается, их невозможно обеспечить путем судебных исков и решений.

Социалистическая концепция прав человека (в трактовке тоталитарного социализма) исходит из коллективистских принципов, отдавая приоритет обществу и государству, коллективу перед личностью. Ее сторонники считают, что человек живет в обществе и не может быть свободным от общества. Поэтому права человека и тем более гражданина могут быть реализованы только в обществе и обеспечены государством. Основная роль в наделении личности (гражданина) правами относится к государству, а прирожденные права в принципе отвергаются. Как отмечалось, при данном подходе приоритет отдается различию прав трудящихся и нетрудящихся граждан, и в отличие от индивидуалистской концепции основное внимание уделяется социально-экономическим правам, как имеющим особое значение для трудящихся.

Подход к правам человека в мусульманском праве в значительной мере связан с религиозной и половой принадлежностью лица. Существуют преимущества для мусульман по сравнению с немусульманами (например, по Конституции Сирии 1973 г. Президентом Республики может быть только мусульманин), по классическому мусульманскому праву мужчины имеют преимущества перед женщинами. Женщинам иногда не предоставляются избирательные права (в 1999 г. эмир Кувейта даровал их своим декретом, но для следующего избрания парламента, что должно состояться в 2004 г., 2/3 мужчин, избранных в парламент в 1999 г., являются сторонниками предоставления избирательных прав женщинам, и предполагается, что они примут соответствующие поправки к законам). Женщины-наследницы получают лишь половину той доли, которую получают мужчины; в суде показания двух женщин приравниваются к показанию одного мужчины и т. д. Акцент в мусульманском праве делается не на правах человека, а на его обязанностях перед Аллахом и общиной «правоверных» (перед мусульманской уммой). Правда классическое мусульманское право предусматривает некоторые имущественные гарантии для женщин, например, в случае развода бывший супруг должен обеспечить ее и детей. Если он не платит алименты, ему в Иране грозит тюремное заключение (до пяти месяцев). К тому же классическое мусульманское право применяется только к мусульманам, в отношениях

их между собой. Остальные руководствуются законами государства и в частных отношениях могут использовать нормы своей «правовой семьи». Классическое мусульманское право действует в своем прежнем виде лишь в немногих мусульманских государствах, в большинстве же стран оно подверглось влиянию общечеловеческих норм и принципов, воздействию международного права, но тем не менее по конституциям большинства мусульманских стран источником законодательства является шариат.

В обычном праве (например, система устных правовых обычаев племен в Тропической Африке, Океании) правовой статус лица зависит от его принадлежности к определенному племени. Нормы обычного права сохраняются в памяти вождей, старейшин (некоторые европейские последователи пытались их записывать и даже кодифицировать) и распространяются только на соплеменников. Согласно представлениям, господствующим среди толкователей обычного права, лицо может реализовывать свои права и выполнять свои обязанности, вытекающие из его племенного статуса, только в данном племени. Человек – лишь часть, «клеточка» племени, он не имеет по существу отдельных от племени прав. На деле сфера действия племенного обычного права весьма ограничена. Обычное право не применяется для регулирования уголовных, административных отношений, в сфере финансового и многих других отраслей права, распространяясь только на земельные, семейные отношения (порядок обработки общинной земли, распределение выпасов для скота, обрядовые ритуалы при вступлении в брак и др.). Однако там, где оно действует, большинство населения руководствуется именно его правилами, а не писанными законами (в т. ч. и из-за незнания государственного языка, на котором публикуются законы, а это обычно язык прежней метрономии). Правда, некоторые нормы обычного права включены в тексты законов. На практике рядовые соплеменники выполняют также натуральные повинности по отношению к старейшинам и вождям (например, обрабатывают их семейные земельные участки).

Основные (конституционные права и обязанности и юридические лица. Хотя в конституциях речь идет о физических лицах (человеке и гражданине), во многих странах считается, что основные права и обязанности (например, свобода выражения мнений, обязанность платить налоги) могут быть распространены и на юридические лица, если могут быть отнесены к ним по своему существу.

Параграф 2. Институт гражданства.

Физические лица и основы их правового статуса

Правовое положение лица зависит прежде всего от его статуса: гражданин, иностранец, лицо без гражданства, лицо с множественным гражданством. Особый статус могут иметь также беженцы, вынужденные переселенцы, перемещенные лица и др. Отчасти их положение регулируется международным правом, а в основном внутренним законодательством отдельно взятой страны. Для определения статуса личности важнейшее значение имеет понятие гражданства. Это взаимосвязь лица и государства, порождающая с обеих сторон определенные права и обязанности. Граждане данного государства пользуются наиболее широкими правами (включая, политические, в т. ч. избирательные, право на объединение в политические партии, право на доступ к государственной службе), они же несут и наибольшие обязанности (включая воинскую службу там, где существует всеобщая воинская обязанность, например, в Германии, Израиле или КНР). Иностранцы, как правило, не обладают многими политическими правами, хотя во всех странах Европейского Союза они участвуют в выборах органов местного самоуправления в стране постоянного проживания, а в государствах Латинской Америки на основе взаимности – и в выборах в парламент. Они обладают правом собственности, могут получать, в т. ч. бесплатно, муниципальное жилье, имеют право на труд, но их доступ к некоторым видам работ ограничен: в ряде стран иностранцы не могут быть капитанами морских судов, командирами экипажей воздушных судов, работать в эфире на радио, телевидении, телеграфе и т. д. (в Латвии, например, существует около 50 ограничений, связанных с работой, для неграждан), во многих странах не имеют права приобретать землю в собственность. Для въезда в страну с целью проживания иностранцу необходимо разрешение (обычно Министерства внутренних дел) с указанием срока, места жительства, занятия, необходимо зарегистрироваться в полиции. Есть квота для постоянного проживания иностранцев (например, в Австрии на 1998 г. квота для приема иностранцев в целях постоянного проживания составляла 866 человек). Предприниматели обязаны согласовывать прием иностранцев на работу с государственными или муниципальными учреждениями, на работу они принимаются в том случае, если на данное место не претендует соотечественник. Их передвижение по стране может быть ограничено. Социальные пособия и льготы от государства во многих странах могут получать только граждане (например, в США с 90-х гг.). Иностранец может быть депортирован за нарушение законодательства. С другой стороны, иностранцы не обязаны служить в армии страны пребывания, не платят налоги (если между государствами, такими, как, например, США и Россия, есть соглашения об исключении двойного налогообложения). Иностранцы имеют паспорт (удостоверение личности) своего государства, а в стране пребывания им выдается другой документ – вид на жительство. Сказанное относится к «рядовым» иностранцам. На дипломатических представителей, на персонал миссий распространяется действие особых правил в соответствии с международным правом и соглашениями, заключенными между государствами.

Положение лиц без гражданства во многом аналогично положению иностранцев. Однако в отличие от иностранцев они не пользуются дипломатической защитой какого-либо государства, что усложняет ситуацию. Поэтому в современном международном праве господствует тенденция к принятию мер, сокращающих состояние без гражданства. В соответствии с действующим в большинстве стран законодательством лица без гражданства, как и иностранцы, могут быть принудительно высланы из страны.

Лица с множественным (в частности, с двойным) гражданством обладают правами и несут обязанности в соответствии с законодательством всех тех государств, гражданами которых они являются. В 1995 г. в Польше, в 1997 г. в Литве, в 1999 г. в Латвии лица соответственно с множественным и двойным гражданством баллотировались на выборах президента

республики, и в последних случаях такое лицо одержало победу (после избрания Президент Литвы В. Адамиус отказался от второго гражданства США; после избрания в июне 1999 г. Президентом Латвии В. Вике-Дрейберги отказалась от канадского гражданства). В некоторых странах двойное гражданство не допускается (например, в Италии, хотя и в ней есть теперь единое гражданство для всех стран Европейского Союза). Если двойное гражданство приобретается без участия в этом процессе государства первоначального гражданства лица, то такое состояние, хотя оно фактически существует, официально не признается. В большинстве стран двойное гражданство может приобретаться лицом только на основе международных договоров, при участии государства и оформляется особым образом. В этом случае обычно используется иное, слитное название: двухгражданство, многогражданство. Коллизии разрешаются по дипломатическим каналам.

Иностранцы, лица без гражданства, с множественным гражданством, равно как и граждане данной страны, обязаны знать и соблюдать законы страны пребывания. Незнание законов не освобождает от ответственности за их нарушение.

Граждане и подданные. В конституционном праве зарубежных стран употребляются два термина: гражданство и подданство. Первый характеризует устойчивую правовую связь лица со своим государством, которая порождает, с одной стороны, определенные права и обязанности лица по отношению к государству (например, право на равный доступ к государственной службе и обязанность платить налоги), а с другой – права и обязанности государства по отношению к гражданину (например, право соответствующих государственных органов разрешать или не разрешать гражданам массовые уличные политические демонстрации, обязанность защищать право личной собственности). Гражданство предполагает двусторонние связи, двусторонние права и обязанности и личности и государства. Термин «подданство» применяется в монархиях. Он отражает качества принадлежности, личную связь человека с монархом («подданный Ее величества»).

В развитых странах различие подданства и гражданства имеет лишь словесный характер: основы правового положения личности в монархии Великобритании мало чем отличаются от ситуации в республике Франции. К тому же в последние десятилетия в европейских монархиях (Испания, Бельгия, Нидерланды), в Японии и некоторых других странах оба термина употребляются как равнозначные, а вместо подданства все чаще используется термин «гражданство». В ряде государств первый термин вообще исключен из широкого употребления и применяется лишь при особых церемониях. В развивающихся странах, в государствах Арабского Востока, в Африке указанное различие имеет существенное значение: подданный обязан быть лично верным монарху, население воспитывается в соответствующих традициях, нередко нарушение верности может быть сурово наказано.

Большинство населения в странах мира составляют граждане. В некоторых странах Европы (Бельгия, Швейцария, в меньшей степени Германия) проживает значительное количество иностранцев, составляющих существенную часть рабочей силы, обычно занятой на тяжелой, грязной, низкооплачиваемой работе. В нефтедобывающих странах Арабского Востока (Катар, Кувейт, Саудовская Аравия и др.) законтрактованные на несколько лет работники нефтепромыслов (преимущественно из стран Азии) составляют нередко более половины численности населения страны (в Объединенных Арабских Эмиратах в начале 80-х гг. их численность достигала 80 %). Эти работники живут, как правило, в специальных местах поселения, всякая политическая деятельность и даже экономические забастовки им запрещены.

Хотя во многих странах действует принцип равного гражданства, граждане также бывают неодинаковы по своему положению. Различаются урожденные в данной стране и натурализованные граждане, т. е. принятие в гражданство в соответствии с установленной законом процедурой. В ряде стран натурализованные граждане не могут быть избранными президентами (например, в США), урожденных в данной стране граждан нельзя из нее выслать, лишив граж-

данства, тогда как натурализованных в ряде стран – можно. В отдельных странах (например, в Мьянме) существует понятие «ассоциированных граждан». Это лица, относящиеся к некоторым национальностям, которые считаются некоренными. Ассоциированные граждане должны сделать письменное заявление о лояльности государству. В мусульманских государствах существует также, как уже отмечалось, различие в правовом положении граждан – мужчин и граждан – женщин. После заключения Маахстрихтского договора 1992 г., преобразовавшего Европейское Сообщество в европейский Союз, все граждане государств-членов являются гражданами Европейского Союза, сохраняя национальное гражданство. Они уже давно избирают Европейский парламент, могут теперь участвовать в выборах муниципальных органов государств-членов по месту жительства, обращаться с петициями к Европейскому парламенту и его омбудсману. Однако их правовое положение в разных государствах неодинаково, оно в основном регулируется внутренним законодательством.

Способы приобретения и утраты гражданства

Существует два основных способа приобретения гражданства: по рождению и натурализация (укоренение) – прием в гражданство уполномоченными на это органами государства: обычно это делается от имени главы государства (президента, монарха), хотя в США гражданство по натурализации предоставляется на основе решений окружных федеральных судов. В свою очередь приобретение гражданства по рождению имеют два основания: право крови и право почвы. Первое означает приобретение ребенком гражданства родителей независимо от места его рождения. Проблема возникает лишь тогда, когда родители ребенка имеют разное гражданство (например, мать итальянская гражданка, отец – гражданин Франции). Этот вопрос в большинстве стран решается только на основании письменного согласия родителей о выборе гражданства ребенка. До этого он может оставаться лицом без гражданства или (что чаще) может приобрести гражданство по месту рождения. Принцип права почвы применяется к узкому кругу лиц, преимущественно к тем, гражданство родителей которых или родители которых неизвестны, а зачастую к родившимся на территории данной страны детям граждан другого государства, если только родители не находились в данной стране по службе (например, дипломаты), не были в служебной командировке или туристами. В большинстве стран законодательство предусматривает оба основания приобретения гражданства по рождению: и право крови и право почвы.

Натурализация возможна по закону (усыновление, в редчайших случаях при вступлении в брак при соблюдении ряда условий), но обычно она осуществляется по заявлению. Заявление подается лицом в компетентные органы того государства, гражданство которого оно желает приобрести. В ряде случаев необходима также подача заявления в органы государства той страны, из гражданства которой лицо желает выйти. Оба эти заявления обычно подаются в местные органы Министерства внутренних дел или юстиции, но чаще всего они должны быть написаны на имя главы государства (иногда вопрос об изменении гражданства решает Министр внутренних дел). Прием в гражданство возможен при соблюдении ряда условий: до этого необходимо несколько лет жить в стране, гражданство которой лицо желает получить (в Венгрии – 3 года, в Алжире и Великобритании – 7 лет, в Германии – 8 (до 1999 г. было 15 лет), Испании и Норвегии — 10 лет, в Швеции — 12 лет, во Франции и Республике Чад – 15 лет); знать язык этой страны (довольно сложный экзамен предусмотрен законодательством Латвии и Эстонии); быть психически здоровым и не иметь некоторых болезней (например, СПИДа); не быть зарегистрированным – в частности, в документах Интерпола – в качестве террориста; не принадлежать к партиям, выступающим за насильственное изменение конституционного строя; в ряде стран – иметь жилище (Германия), средства к существованию (Австрия), «хороший характер» (Великобритания) и др. В отдельных арабских странах (Кувейт, ОАЭ)

в гражданство могут быть приняты только мусульмане, лица же других вероисповеданий, в т. ч. супруги, для приема в гражданство должны изменить свою религию. Законодательство о гражданстве отдельных стран Тропической Африки требует, чтобы натурализующийся «укоренился» в общине, соблюдал те обычаи, которыми руководствуются окружающие.

Вступление в брак, как правило, не влечет автоматического предоставления гражданства (выдается вид на жительство, во Франции и Италии на 5 лет), хотя и облегчает его получение. Предоставление права убежища лицам, преследуемым по политическим мотивам, за их научную, общественную, культурную деятельность, также не влечет автоматического предоставления гражданства.

Наряду с рассмотренными существуют и другие, менее распространенные способы приобретения гражданства. Самый массовый из них – признание гражданства (все жители территории, если они не отказываются от этого, на день образования нового государства признаются его гражданами); оптация (выбор гражданства той или иной страны в связи с переходом части территории от одного государства к другому или провозглашением части территории прежнего государства новым независимым государством); трансферт (переход территории сопровождается изменением гражданства без права выбора, что бывает редко, но имело место в некоторых государствах после Второй мировой войны); регистрация гражданства, например, если родители данного лица были или являются гражданами страны или лицо служит в вооруженных силах, занимает государственную должность; восстановление гражданства (для бывших граждан данного государства).

Гражданство детей при изменении гражданства родителей изменяется в зависимости от возраста детей. Обычно дети до 14-летнего возраста (в некоторых странах установлен более низкий возраст) автоматически следуют за родителями, приобретая без дополнительных формальностей новое гражданство. Сложности возникают, если гражданство меняет один из родителей. В таком случае гражданство малолетнего ребенка сохраняется или изменяется по письменному соглашению родителей. При изменении гражданства детей в возрасте 12–14–18 лет (иногда до 21 года) обычно спрашивают их согласия в присутствии представителя судебного ведомства, нотариуса, иного представителя государственных органов, а также педагога. Дети старше 18 лет (в некоторых странах старше 20, 21 года) изменяют свое гражданство на общих основаниях, хотя если они делают это вместе с родителями, то процедура несколько упрощается.

Утрата гражданства

Возможны два способа утраты гражданства: выход из гражданства и лишение гражданства. Выход из гражданства (отказ от гражданства) осуществляется по инициативе лица, которое подает заявление об этом. Как отмечалось, заявление обычно подается в местный орган Министерства внутренних дел (юстиция, но разрешение дает глава государства. Иногда разрешение дается, если лицо приобретает другое гражданство (Турция). Лишение гражданства осуществляется уполномоченными на то органами государства вопреки желанию лица. В ряде стран разрешается лишать гражданства только натурализованных граждан и лиц, получивших гражданство по регистрации, за преступления, указанные в законе (например, приобретение гражданства незаконным путем, проявление нелояльности к государству, связи с врагом во время войны), но иногда в течение лишь определенного срока после натурализации (шесть лет в Австрии). В отдельных странах закон предусматривает возможность лишения гражданства и урожденных граждан, но только за действия в пользу иностранного государства, которые причинили ущерб государству гражданина, за умышленное уклонение от военной службы, за поступление на военную службу другого государства без разрешения (Испания, Италия). В странах Латинской Америки лишение гражданства (в отношении как натурализованных, так и

урожденных граждан) используется в качестве дополнительного наказания назначаемого судом за некоторые преступления (шпионаж и др.). Новейшие конституции многих стран запрещают лишать гражданства.

Высылка граждан из страны, ранее практиковавшаяся в некоторых государствах тоталитарного социализма, в большинстве стран запрещена. В отношении иностранцев она может быть осуществлена, но только по постановлению суда.

Экстрадиция (выдача иностранному государству лиц, нарушивших закон этого государства, для следствия и суда) возможна в соответствии с международным договором или без него, но не допускается выдача лиц, обвиняемых в политических преступлениях. Обычно не выдаются собственные граждане за преступления против другого государства или его граждан – таких лиц судит свой суд. Экстрадиция иностранцев не разрешается, если соответствующие деяния в стране пребывания иностранца не считаются преступлениями.

Параграф 3. Конституционный принцип равноправия граждан. Классификация прав и свобод личности

Существуют различные классификации индивидуальных прав и свобод личности, а также граждан (одни права относятся к личности в целом, другие – только к гражданам, третьи – к определенной группе граждан, например, достигших определенного возраста для обладания политическими правами). Чаще всего конституционные права и свободы подразделяются на четыре группы:

1) права и свободы, выражающие принцип равноправия (например, равноправие граждан перед законом);

2) личные права и свободы, гарантирующие свободу, неприкосновенность, достоинство личности;

3) политические права и свободы граждан, связанные с их участием в политической жизни общества, предоставляющие им возможность участия в управлении обществом и государством (например, свобода объединения, используемая, в частности, для давления на государственную власть;

4) экономические, социальные и культурные права (для краткости – социально-экономические), создающие юридические условия для активного участия личности в социально-экономической и культурной жизни общества (например, право на труд и свобода труда, право на использование достижений культуры).

Помимо индивидуальных, выделяют также коллективные конституционные права, о которых будет сказано ниже. Кроме того, принято, особенно в международном праве, различать права первого, второго, третьего и даже четвертого поколений.

К первому традиционному поколению обычно относят личные и политические права, первоначально появившиеся в конституциях.

Ко второму – социально-экономические права, конституционное закрепление которых связано с движением широких масс, в частности, с выступлением рабочего класса и опытом конституционного строительства в странах тоталитарного социализма.

К третьему – права, связанные в основном с глобализацией общественной жизни, с коллективными требованиями народов (например, право народов на мир, на развитие, на самоопределение), а также так называемые гуманитарные права.

К четвертому – группу прав, связанную прежде всего с условиями и результатами научно-технической революции (например, право на здоровую окружающую среду).

Следует, однако, учитывать, что любая классификация имеет условный характер: одно и то же право может быть отнесено к нескольким группам. Так, право на использование достижений культуры – это социальное право и одновременно право личности, гуманитарное право, в котором нашли отражение новые сдвиги в сознании людей в эпоху научно-технической революции и информатизации. Это право может приобрести и политический характер (вспомним преследования деятелей культуры за их творчество в условиях тоталитарных режимов). Право наций, народов на самоопределение – коллективное и политическое, право на забастовку – индивидуальное и социально-экономическое. Такие примеры можно умножить.

Равноправие

Следует различать понятия «равенство» и «равноправие». Люди не равны по своим физическим и психическим возможностям, по уровню жизни, другим характеристикам, и в

этом отношении никакое право не в состоянии уравнивать их. Социальное равенство на данном этапе и, видимо, в обозримой перспективе неосуществимо. Конституция предоставляет прежде всего равные права, т. е. одинаковые юридические (но не фактические) возможности пользоваться ими, а также устанавливает равные для всех обязанности, хотя в современном социальном государстве основной закон, иные законы дают некоторые льготы (юридические и фактические преимущества) определенным категориям населения (ветеранам, молодежи и т. д.). Несмотря на такой подход неравенство в использовании прав не ликвидируется. Например, один из самых богатых людей планеты Б. Гейтс (его состояние в 1999 г. превысило 100 млрд долл. США, а его компьютерная компания «Майкрософт» впервые в истории оценивается в 500 млрд долл.) имеет неизмеримо большие возможности использовать для себя конституционные (и вытекающие из конституции) права, чем инвалиды, пенсионеры или «трудящиеся», об особой защите прав которых говорится в некоторых новейших конституциях. Даже если рассуждать только абстрактно, абсолютного равенства прав и обязанностей для всех быть не может. Это относится также к основным правам и обязанностям в конституционном праве. Они могут быть неодинаковыми для различных групп людей (как отмечалось, определенные ограничения возможны для иностранцев, конституции говорят об особых правах молодежи, не все граждане имеют избирательные права и т. д.), но в пределах каждой группы лиц эти права и обязанности должны быть одинаковы для всех ее членов.

Равноправие может быть осуществлено в условиях социального неравенства до определенного предела, поскольку социальное неравенство оказывает огромное влияние на равноправие людей (например, при освобождении обвиняемого под залог, что практикуется во многих капиталистических государствах, богатый выходит на свободу, а бедный, который не в состоянии внести залог, остается в тюрьме).

Установление законом неравных прав граждан не соответствует общечеловеческим ценностям и называется дискриминацией – ущемление в правах. В фашистской Германии существовало неравенство в правах так называемых лиц арийской расы и других граждан (особому притеснению и даже массовому истреблению подвергались евреи), в ЮАР до принятия в 1994 г. временной конституции существовал апартеид, коренные африканцы, другие категории небелого населения не имели прав граждан (постепенный демонтаж системы апартеида начался за несколько лет до 1994 г.).

Большинство конституций (особенно старых) говорят о трех сторонах принципа равноправия: равенство граждан перед законом, равноправие независимо от расы и национальности, равноправие женщины и мужчины (более поздние конституции содержат более широкий перечень аспектов равноправия). Равенство перед законом означает, что закон одинаково распространяется на всех, независимо от должностного, социального положения, образования лица, каких-либо заслуг и иных качеств личности и все должны нести равную ответственность перед судом. Какие-то изъятия могут быть установлены только законом, если конституция допускает это.

Равенство независимо от расы и национальности означает, что права граждан не могут зависеть от цвета их кожи или национальности.

Ликвидированы человеконенавистнические режимы (практика «высшей расы», апартеид), решениями Верховного Суда запрещена расовая сегрегация в США (разделение белых и цветных в местах общественного пользования). Тем не менее, расовая и национальная дискриминация существует.

Формой национальной дискриминации является языковая дискриминация, направленная против русскоязычного населения (в некоторых прибалтийских республиках, ряде государств СНГ). Обязательный государственный язык (например, английский, французский), на котором публикуются законы в некоторых странах Африки, может стать формой национальной дискриминации для той части населения, которая говорит только на племенных языках

и не знает языка прежней метрополии. В ряде стран существуют резервации для коренного населения (в Канаде, Колумбии, США, в Австралии, Новой Зеландии). Резервации ограничивают свободу племен, закрепляя их на определенных землях, хотя отдельные члены племени могут покинуть резервацию в любое время. На бытовом уровне в некоторых странах (в т. ч. в Чехии) сегрегации (разделение граждан различных рас, национальностей в местах проживания, учреждениях общественного пользования) подвергаются цыгане, во многих государствах – выходцы из стран Азии и Африки.

Равноправие женщины и мужчины предполагает юридические условия для их одинакового участия во всех сферах общественной жизни, для равного положения в семье. Однако до сих пор в отдельных мусульманских странах женщины лишены избирательных прав. До 1946 г. они были лишены избирательных прав во Франции, до 1971 г. – в Швейцарии (и сейчас там в некоторых кантонах женщины не участвуют в местных выборах), лишь в 1999 г. им обещали в будущем избирательные права в Кувейте. Их представительство в парламенте невелико) в США 2 % в Сенате и 5 % – в Палате представителей), впрочем, ни в одной стране нет соответствия представительства женщин в органах государства в пропорции с их численностью. Лишь в некоторых Скандинавских странах существуют законы, согласно которым число женщин и мужчин в правительстве должно быть равным, но среди депутатов парламента женщин все-таки меньше, хотя по закону в списках кандидатов должно быть равное количество женщин и мужчин. В Норвегии есть закон, согласно которому ни один пол не может занимать более 60 % мест в Стортинге. Впрочем, против таких мер в этих странах есть и возражения: заявляют, что они стесняют свободу выбора. В ряде государств в последние десятилетия избирались или в настоящее время женщины являются президентами (Аргентина, Филиппины, Ирландия, Исландия, Латвия, Финляндия и Шри-Ланка). Есть женщины-монархи (Великобритания, Нидерланды и др.), в некоторых странах женщины занимают или до недавнего времени занимали пост премьер-министра (Норвегия, Пакистан, Турция и др.). Тем не менее существует дискриминация в трудовых отношениях, на бытовом уровне. Особенно сильно она распространена в мусульманских странах.

Требования равноправия со стороны некоторых женских феминистских организаций иногда принимало причудливые формы. Так, во Франции в 2000 г. армия только через суд добилась отклонения требования во имя равенства с мужчинами посылать женщин на передовые позиции во время военных действий.

Наряду с тремя принципами равноправия в конституциях употребляются и более широкие формулировки. Например, в конституциях ряда развивающихся стран говорится о равноправии независимо от племени (в некоторых странах различаются «благородные и иные племена»), от географического места рождения (есть местности, к уроженцам которых относятся недоброжелательно). Во многих конституциях говорится о равноправии независимо от происхождения, социального положения, образования и т. д.

Параграф 4. Личные права и свободы

В отличие от политических прав, которые касаются прежде всего граждан, личные права и свободы определяют положение личности как таковой. Они в большей мере связаны с концепцией естественных прав человека. К их числу относится, прежде всего, право на жизнь. Юридически это означает, что человек вообще не может быть лишен жизни государством (смертная казнь конституциями запрещена) или может быть лишен жизни только по приговору суда с обязательным участием присяжных заседателей. В настоящее время во многих государствах (в том числе почти во всех, что входят в Совет Европы) смертная казнь запрещена. Есть, однако, экстраординарные случаи лишения жизни, например, применение оружия часовым на посту при охране военного объекта; иногда разрешена эвтаназия – лишение жизни детей-уродов, являющихся нежизнеспособными, родившихся без необходимых для жизни органов, а также лиц, неизлечимо больных, которым жизнь причиняет тяжелейшие страдания. Это осуществляется после медицинского консилиума, по просьбе больного, а в отношении детей – с согласия родителей (в 1996 г. такие законы были приняты в некоторых штатах и территориях Австралии. Эвтаназия легализована законом 2000 г. в Нидерландах, ее практиковали в США, в Великобритании (врачи понесли ответственность). Моментом смерти считается полное прекращение работы мозга. С этого момента можно брать для трансплантации органы умершего. Аборт не считается лишением жизни, хотя в некоторых странах из конституционного права на жизнь сделали выводы о запрещении абортот и об охране жизни еще до рождения (Словакия).

С правом на жизнь тесно связана проблема клонирования – воссоздания из клетки тела точной копии живого существа, что ведет к бесконечности жизни данной особи (во многих странах такие работы официально запрещены, до тех пор пока человечество не сумеет правильно оценить все последствия такого клонирования).

Важнейшие права личности – свобода и личная неприкосновенность, физическая или психическая. Лишение свободы (тюремное заключение и др.) опять-таки возможно лишь по приговору суда. Содержание лица в рабстве, работорговля давно признаны международным правом деяниями, противоречащими природе человека, и тягчайшим международным преступлением. Правда, у некоторых племен в отдельных развивающихся странах еще встречается домашнее рабство, хотя законом оно запрещено.

Личная неприкосновенность означает прежде всего, что временное лишение человека свободы (арест и полицейское задержание) может быть осуществлено только на определенный срок и с обязательным соблюдением установленных законом процедур. Арест возможен при возбуждении уголовного дела с санкции судьи. Как частный случай в некоторых странах возможен административный арест по единоличному решению судьи (обычно не более двух недель) за грубые административные правонарушения и дисциплинарный арест – содержание военнослужащего на гауптвахте (мера наказания).

Полицейское задержание с доставкой в участок может быть осуществлено полицейским служащим при нарушении лицом общественного порядка; возможно задержание подозреваемого в преступлении, в терроризме, в подготовке преступления. Срок задержания ограничен: оно составляет обычно 48–72 ч (в ряде развивающихся стран установлены более длительные сроки – до 180 дней в Индии по закону о террористах). В некоторых случаях возможны другие основания для длительного задержания (например, для установления личности нарушителя границы, бродяг), но всегда с санкции судьи. В Иране возможно бессрочное задержание преступника, застигнутого на месте преступления.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.