

# ОСНОВЫ ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ ЛИЧНОСТИ В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

## Содержание и способы определения правового положения личности

Вопрос о правах человека и гражданина является составной частью проблемы фактического положения личности в обществе и государстве.

Различаются ли понятия "правовое положение" и "правовой статус" личности? Этимологически и по существу понятия "правовое положение" и "правовой статус" совпадают. Однако положение личности в обществе определяется не только правовыми нормами, но и всеми другими видами социальных норм и называется общественным статусом. Правовой статус личности составляет лишь часть ее общественного статуса и относится исключительно к ее качеству человека и гражданина, к связям личности только с государством, а не с обществом в целом.

В самом общем виде правовой статус личности определяется как юридически закрепленное положение личности в государстве и обществе.

Выделяют несколько видов правового статуса:

1. общий или конституционный статус человека и гражданина;
2. специальный или родовой статус определенной категории граждан;
3. индивидуальный статус (пол, возраст, семейное положение и т.д.);
4. статус иностранцев, лиц без гражданства, лиц с двойным гражданством;
5. отраслевые правовые статусы (уголовно-процессуальный, административно-процессуальный и др.);
6. статус физического лица и т.д.

Конституционный статус является единым и одинаковым для всех граждан, делающим все иные статусы производными от него.

Структура конституционного статуса личности:

- гражданство;
- правосубъектность (правоспособность и дееспособность);
- основные права, свободы и обязанности;

правовые принципы;

- гарантии правового статуса.

Основу правового положения личности составляют ее права, свободы и обязанности.

Конституционное обеспечение прав человека складывается из:

- 1) текста самой конституции;
- 2) системы конституционно-применительных нормативных актов;
- 3) решений судов.

Конституционные гарантии прав личности действительны тогда, когда они закреплены не только (и не столько) в тексте Основного Закона, сколько в развернутой системе устоявшихся процедурных правил, которые на практике реализуют жизненность этих конституционных гарантий.

Для оценки реальности обеспечения прав человека конституционно-правовая практика значительно важнее чистой конституционной теории, закрепленной в тексте соответствующего раздела Основного Закона.

В качестве успешно действующей (или действовавшей) конституционной схемы можно признать только ту, которая обеспечила своим гражданам максимально возможный для данного периода времени уровень развития прав и свобод.

Способы определения правового положения личности:

- позитивный (разрешительный) — устанавливает или констатирует, что субъект обладает определенным правом;
- негативный (запрещающий) — запрещение любому субъекту нарушать или ограничивать определенное право или определенную свободу.

## Понятие и конституционно-правовое регулирование гражданства

Важнейшей юридической предпосылкой правового положения личности в обществе является состояние гражданства, т.е. политическая принадлежность индивидуума к данному государству, которая обуславливает характер политико-правовых отношений между личностью и государством. Гражданство — это устойчивая правовая связь человека со своим государством, обуславливающая взаимные права и обязанности граждан и государства в случаях, указанных в законе.

Гражданин находится под суверенитетом государства, и государство может требовать от него выполнения обязанностей, даже если он пребывает за границей. Государство, со своей стороны, должно защищать граждан на своей территории и оказывать им покровительство, когда они находятся за ее пределами.

Наряду с термином "гражданство", в монархиях употребляется термин "подданство". Эти понятия сегодня тождественны. Способы приобретения гражданства:

1. по рождению (филиация — от лат. "филиус" — сын) — на основе принципов "права крови" или "права почвы" (в странах Американского континента);
2. прием в гражданство (натурализация) — по заявлению иностранца (условия: проживание определенный срок на территории данной страны, владение ее языком, наличие средств к существованию и др.);
3. восстановление в гражданстве — для лица, по какой-то причине утратившее гражданство (обычно упрощенный порядок);
4. выбор гражданства (оптация);
5. трансферт (в отличие от оптации не предоставляет право выбора)

Практике известны и другие способы:

- вступление в брак;

- занятие определенных должностей и др.

Сам способ приобретения гражданства может оказать определенное влияние на последующий правовой статус индивидуума, причем, как правило, это влияние сводится к определенным ограничениям правоспособности тех лиц, которые приобрели гражданство по натурализации (различного рода политические, экономические, религиозные, расовые и др. ограничения).

Основания прекращения гражданства:

1. отказ от гражданства (выход из гражданства);
2. утрата гражданства (особый случай);
3. лишение гражданства — санкция государства (Германия, Австрия,

Испания).

Сложность, противоречивость и запутанность современного законодательства о гражданстве породили такие аномалии, как безгражданство (апатриды) и множественное гражданство (бипатриды). Оба состояния, как правило, порождаются несовпадением принципов приобретения и прекращения гражданства в различных странах.

Режим иностранцев. В демократических странах иностранцы по своему правовому статусу в основном приравниваются к собственным гражданам (национальный режим), за отдельными изъятиями:

1. не подлежат призыву на военную службу;
2. не пользуются избирательными правами;
3. не могут осуществлять некоторые занятия, занимать некоторые

должности, а иногда приобретать некоторые объекты собственности.

Демократические конституции обычно предусматривают возможность предоставления политического убежища иностранцам

(однако это не влечет автоматического предоставления гражданства).

В некоторых странах запрещена высылка из страны как своих граждан (экспатриация), так и законно находящихся в стране иностранцев. Так же запрещается выдача (экстрадиция) иностранным государством своих граждан

и иностранцев, за исключением случаев, предусмотренных международными договорами.

### Классификация прав и свобод

Конституции и другие формы конституционного права провозглашают права и свободы самого различного характера и содержания.

Существует ли юридическое различие между правом и свободой? Юридическое различие между субъективным правом и свободой провести трудно. И то и другое есть мера возможного поведения лица. Однако, когда речь идет о субъективном праве, имеется в виду наличие корреспондирующей обязанности у другого субъекта это право реализовать. Когда же говорится о свободе, имеется в виду запрещение кому бы то ни было эту свободу отрицать или ограничивать.

Современное конституционно-правовое учение о свободе может быть кратко выражено в следующих основных положениях:

- все люди свободны от рождения и никто не вправе отчуждать их естественные права. Обеспечение и охрана этих прав — главное назначение государства. Равенство возможностей для всех — основа свободы;
- свобода состоит в возможности делать все, что не приносит вреда другому и общему благу. Свобода человека, следовательно, не может быть абсолютной, она ограничена правами и свободами других людей, принципами морали и нравственности, интересами всеобщего благосостояния. Демократическое общество основано на разумном балансе между свободой и социальной справедливостью, свободой и государственным интересом;
- границы свободы могут быть определены только законом, который есть мера свободы. Свобода и правопорядок не антагонисты, если закон демократический. Следовательно, все, что не запрещено, то дозволено;
- часть дозволенного определяется через права человека. Закрепление прав необходимо для того, чтобы помочь человеку осознать свои

возможности, но ни один набор прав не исчерпывает содержания свободы. Ограничение прав возможно только на основании закона, способствующего общему благосостоянию в демократическом обществе.

Права человека и права гражданина. Подчеркивая две составные части в формуле "права человека и права гражданина", конституционно-правовая теория исходит из того, что первые проистекают из естественного права, а вторые — из позитивного, хотя и те и другие носят неотъемлемый характер. Права человека являются исходными, они присущи всем людям от рождения независимо от того, являются они гражданами государства, в котором живут, или нет, а права гражданина включают в себя те права, которые закрепляются за лицом только в силу его принадлежности к государству (гражданство). Таким образом, каждый гражданин того или иного государства обладает всем комплексом прав, относящихся как к общепризнанным правам человека, так и ко всем правам гражданина, признаваемым в данном государстве, а негражданин — лишь первой частью этого комплекса. Эта "дискриминация" допускается международным сообществом и объясняется правомерным желанием каждого государства предоставить весь комплекс прав только лицам, устойчиво связанным с судьбой страны и в полной мере несущим конституционные обязанности.

Некоторые права предоставляются исключительно гражданам по соображениям исторического и экономического порядка (например, во многих государствах право частной собственности относится к категории прав человека, в то время как право частной собственности на землю является только правом граждан). При возрастающей миграции населения разных стран, и прежде всего рабочей силы и беженцев, а также в связи с развитием широких контактов в мире бизнеса, науки и культуры в каждой стране постоянно находится, а часто избирает ее местом своего жительства много людей, которые по разным причинам или временно не приобретают гражданства государства пребывания. Их положение определяется только статусом прав человека, который, однако, охраняется каждым государством в

силу его конституции и международного права. В связи с этим конституции стран мира, следуя установившейся в международно-правовых актах терминологии, говоря о правах человека, употребляют слова "каждый имеет право...", "никто не может быть лишен..." и т.п. Когда же речь идет о правах, предоставляемых только лицам, имеющим гражданство данного государства, то употребляется четкая формулировка "граждане имеют право". Следовательно, за терминологическим различием стоит различие правового статуса, т.е. объема прав и обязанностей человека и гражданина.

Принцип равенства. Равенство — один из главных лозунгов первых демократических революций. Эти нормы были направлены против дискриминации и сословных привилегий и являют собой основополагающий принцип института прав и свобод. Все конституции, стоящие на позициях демократического правового государства, закрепляют равенство, одновременно запрещая дискриминацию. С этого начинается изложение всех прав и свобод человека во Всеобщей декларации прав человека (ООН, 1948 г.).

Юридическое содержание этого принципа заключается в признании равенства всех граждан перед законом и судом. Все граждане должны быть наделены одинаковыми правами, в равной степени отвечать перед законом за совершенные правонарушения. В обществе не должно быть никаких групп или отдельных лиц, за которыми закон признает какие бы то ни было привилегии, исключительные права и льготы. Именно в таком значении принцип равенства получил широкое закрепление в конституциях и законах, судебной практике.

Конституционное право обеспечивает только юридическое, т. е. формальное, равенство между людьми. Коммунистическая идея фактического уравнивания людей по сути своей противоречит свободе человека, носит утопический и противоестественный характер. Она ведет к насильственному переделу, а затем уравниванию в бедности. Провозглашенное в некоторых конституциях социальное равенство призвано лишь смягчить фактическое

неравенство между людьми путем перераспределения доходов и развития государственных институтов социальной помощи.

Принцип равенства не порождает каких-либо конкретных субъективных прав и обязанностей для людей. Он представляет собой, скорее, правило, обращенное к государству, которое должно противодействовать любой дискриминации граждан со стороны своих органов. Но даже в этом своем значении принцип равенства весьма важен для определения правового статуса гражданина, его взаимоотношений с государственной властью.

Равенству граждан противостоит дискриминация, являющаяся формой насилия над человеком. Она заключается в посягании или ограничении его прав по признакам социальной, расовой, национальной или языковой принадлежности, пола, возраста, религии, цвета кожи, политических и иных убеждений, имущественного или иного положения. Дискриминация выступает как отрицание равенства граждан и основных принципов демократического правового государства.

Всеобщая декларация прав человека, Международные пакты о правах человека и другие международно-правовые документы запрещают дискриминацию по всем признакам. Такой запрет содержится во всех современных конституциях, в различных законах и правовых обычаях.

В прошлом в ряде стран дискриминация возводилась на уровень государственной политики. Так, в фашистских государствах утверждалось расовое превосходство, подвергались преследованию люди левых убеждений, проповедовался антисемитизм. В социалистических государствах проводились репрессии против инакомыслящих, ограничивались права людей в зависимости от социального происхождения (люди из так называемых "нетрудовых слоев"). Расизм и апартеид признавались даже конституционными принципами. Тяжелое наследие дискриминации проявляется и в наше время, хотя чаще она выступает в скрытых формах.

Расовая дискриминация. Формально-юридически она запрещена почти во всех странах. В США это было сделано больше ста лет назад. Ряд

позитивных решений принял в последние десятилетия Верховный суд США (о запрете расовой сегрегации в школах, об отмене расистских законов в штатах и др.). Однако на практике расовая дискриминация все же не исчезла. Этому способствует позиция властей, которые в некоторых штатах под маской защиты "свободы выбора" оправдывают фактическое сохранение сегрегации в государственных школах, если негры "добровольно" отдают своих детей в школы для черных. В целом по стране значительная часть небелых детей учатся в сегрегированных школах. Ссылаясь на конституционную свободу слова, расисты проводят пропаганду расовой ненависти. Вместе с неграми на бесправие обречены мексиканцы, индейцы и представители других национальных меньшинств. Однако в настоящее время в США складывается противоположная тенденция: белого в любой момент могут обвинить в дискриминации в отношении афро-американцев, что в итоге приводит к дискриминации белых.

В Великобритании, Германии, Франции широкое распространение получила дискриминация чернокожих выходцев из Азии, Африки и стран Карибского бассейна. Безработица среди них в два раза выше, чем у белых граждан, а средний заработок намного ниже. Эта категория иммигрантов на практике нередко лишена возможности свободно снимать квартиры, посещать культурные учреждения. В трудном положении находятся также иммигранты, живущие в ряде других стран Западной Европы, в Объединенных Арабских Эмиратах.

Особенно грубую форму расовой дискриминации являл собой апартеид (система раздельного существования рас). Сложившись в колониальный период, эта система существовала в Южной Родезии (Зимбабве), Намибии и ряде других африканских стран. Дольше всего она господствовала в Южно-Африканской Республике, где была закреплена конституционно. Правовое регулирование во всех сферах осуществлялось дифференцированно в отношении людей с различной расовой принадлежностью. Система апартеида лежала в основе конституционного, трудового, уголовного, семейного,

гражданского и других отраслей права. Противники апартеида подвергались массовым репрессиям. Только в 80х гг. ЮАР перешла к демократическому правлению.

Дискриминация женщин и молодежи. Во многих странах мира женщины упорной борьбой добились эмансипации, т.е. уравнивания своих прав с мужчинами. Запрет дискриминации включен в конституции и законы ряда стран. В то же время в ряде ведущих государств такого запрета в полном объеме все еще нет. Даже в США поправка к Конституции, которая должна была закрепить равноправие женщин, в течение многих лет со времени своего одобрения Конгрессом (1973 г.) так и не была ратифицирована необходимым числом штатов и, следовательно, не вошла в силу. Между тем американские женщины, которые составляют больше половины населения страны, страдают от дискриминации в оплате труда, имеют ограниченные возможности получить многие профессии и работу. Женщин крайне мало в зарубежных парламентах и правительствах. В США в этом отношении снова просматривается и противоположная тенденция. Например, пропуск женщины вперед в лифт или подача ей верхней одежды в гардеробе может быть названо сексуальным домогательством. Доходит до абсурда, поскольку в этом случае женщина может подать в суд и, выиграв дело, обязать мужчину уплатить огромный штраф.

Дискриминации подвергается также молодежь. Повсеместно среди молодых людей высок процент безработных (в том числе лиц с дипломами), оплата их труда ниже обычной. Особенно трудным является положение той молодежи, которая испытывает двойную дискриминацию — не только по возрасту, но и по расовому признаку.

Дискриминация по религиозному признаку. Несмотря на международно-правовое признание свобода вероисповедания сталкивается с грубыми нарушениями в ряде стран. К организованному насилию против иноверцев прибегает исламский фундаментализм, утвердившийся на государственной основе в Иране, Афганистане; террористические акции

проводят фундаменталисты в Алжире, Египте и других странах. Существовавшая на практике дискриминация ирландцев-католиков в Северной Ирландии со стороны британцев-протестантов наряду с другими факторами привела к длительной гражданской войне, гибели многих людей. Дискриминация по религиозным мотивам характерна для государств, основанных на официальной религии (Израиль, государства Арабского Востока).

Другие формы дискриминации. В некоторых многонациональных государствах распространена дискриминация национальных меньшинств. При этом национальная и религиозная формы дискриминации наслаиваются на социальное неравенство, что усугубляет конфликты.

Сходной с ними по характеру является дискриминация, осуществляемая в Японии в отношении айнов (японские индейцы) и этнической группы "бураку" (своеобразная каста отверженных, лишенных фактического равноправия во всех сферах жизни), а также в Австралии в отношении аборигенов. Отсутствие равенства находит свое проявление в сохранении кастовой системы в Индии, которая практически отстраняет от сферы государственного управления и общественно-политической жизни многие тысячи граждан. В Латвии и Эстонии действуют законы, дискриминирующие русскоязычное население. В США и Западной Европе распространена дискриминация иностранных рабочих, иммигрантов.

Принцип равенства в освободившихся странах весьма далек от реальности. Здесь социальное расслоение и связанное с ним неравенство людей усиливаются; сохраняется ужасающая нищета подавляющего большинства народа, межэтническое соперничество. Провозглашение юридического равенства часто лишается смысла по причине массовой неграмотности людей, приводящей к незнанию своих элементарных прав. В таких условиях для правящих кругов зачастую не составляет труда не только осуществлять дискриминацию каких-то категорий граждан, но и грубо игнорировать и попираť права основной массы населения.

Люстрация (от лат. *lustratio* — очищение). В современном конституционном праве так называют узаконенный запрет занимать выборные и иные ответственные государственные должности лицам, которые принимали непосредственное участие в антидемократической, репрессивной деятельности властей при прежнем тоталитарном государственном режиме. Люстрация, таким образом, выступает как форма личной политической ответственности за участие в правонарушающей деятельности государственной власти.

Люстрация применялась после второй мировой войны к определенным категориям фашистских чиновников и партийных функционеров наряду с наказанием в судебном порядке высших руководителей фашистского государства (Нюрнбергский процесс). В соответствии со ст. XII Переходных и заключительных постановлений Конституции Италии 1947 г. подлежали ограничению на срок не более пяти лет с момента вступления Конституции в силу активное и пассивное избирательное право для ответственных руководителей фашистского режима. В Германии процедура денацификации также предполагала чистку государственного аппарата от нацистских деятелей и военных преступников. После распада мировой социалистической системы в ряде государств Центральной и Восточной Европы (Чехия, Венгрия, Эстония и др.) в 90-е гг. были приняты законы о люстрации, на основании которых не может занимать государственные должности определенный круг лиц, работавших ранее в органах государственной безопасности, иных специальных органах, в партийном аппарате и т. п. В некоторых странах список органов, работа в которых служит основанием для люстрации, весьма широк (Чехия), в некоторых ограничен работой и сотрудничеством с органами государственной безопасности (Польша). Соответствующей проверкой занимаются специальные комиссии, создаваемые, как правило, законодательными органами. Если компрометирующие факты, дающие основание для применения закона о люстрации, обнаруживаются в биографии

лица, уже занимающего государственную должность, это лицо уходит в отставку.

В некоторых странах занимать государственные должности запрещено членам политических партий экстремистского плана, выступающих против существующего конституционного строя. Такой запрет не связан с предыдущей государственной деятельностью лиц и не подпадает под понятие люстрации. В данном случае речь идет о пределах пользования политическими правами и свободами. На этом основании Федеральный конституционный суд ФРГ признал в середине 70-х гг. не противоречащим Основному закону ФРГ так называемый "запрет напрофессии", установленный в отношении членов экстремистских партий совместным решением Федерального канцлера и председателей правительств земель.

Основные права и свободы можно подразделить на три группы в зависимости от характера отношений, возникающих между индивидуумом и государством, а также между самими индивидуумами.

- Во-первых, как физическое лицо личность наделяется определенными личными правами и свободами;

- Во-вторых, личность как член политической общности наделяется определенными политическими правами и свободами;

- В третьих, личность как член гражданского общества наделяется определенными социально-экономическими правами и свободами.

1. Личные права и свободы (принадлежат каждому) :

4. право на жизнь и неприкосновенность личности;

5. право на сопротивление насилию;

6. право на свободу;

7. право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную

тайну. Однако в США – закон предусматривает обязательное информирование соседей бывшего заключённого о том кем был их сосед (нарушение частной жизни) + если вы ВИЧ инфицированы то в США вас не пустят

8. право на неприкосновенность жилища, тайну переписки, телефонных переговоров, телеграфных и иных сообщений;

9. свобода передвижения и места жительства;

10. свобода совести, свобода вероисповедания.

2. Политические права и свободы (принадлежат гражданам) :

1) избирательная правосубъектность (активное и пассивное избирательное право);

2) право участвовать в управлении делами государства;

3) право на объединение; 4) право петиций;

5) свобода слова, печати;

6) право на получение информации и свобода распространения информации;

7) свобода союзов и свобода ассоциаций;

8) свобода шествий, свобода собраний и манифестаций.

3. Социально- экономические права и свободы:

1) право на владение и распоряжение частной собственностью;

2) право на равную плату за равный труд;

3) право на отдых;

4) право на забастовку;

5) право на страхование по безработице;

6) право социального обеспечения;

7) право на охрану здоровья и медицинскую помощь;

8) право на благоприятную окружающую среду;

9) свобода различных видов творчества и преподавания;

10) право пользования учреждениями культуры; 11) охрана женского и детского труда; 12) право на свободное заключение брака.

4. Обязанности граждан — мера должного поведения лица (этот институт начал оформляться и приобретать юридическое выражение лишь после второй мировой войны) :

1) подчинение законам и иным нормативным актам;

- 2) уплата налогов;
- 3) воинская повинность;
- 4) забота о детях;
- 5) обязанность охранять природу;
- 6) обязанность трудиться (лишь в некоторых странах — Гватемала, Коста-Рика, Испания).

### Гарантии прав и свобод человека и гражданина

Каждому человеку должна быть обеспечена возможность пользования всеми основными правами и свободами. Государство обязано гарантировать реальное осуществление этих прав и свобод всеми доступными средствами.

Конституционные права и свободы обладают специфическим набором средств и методов своей защиты. К их числу относятся: конституционно-судебный механизм (конституционный суд); судебная защита (суды общей юрисдикции); административные действия органов исполнительной власти; законная самозащита человеком своих прав; международно-правовой механизм.

В ряде стран этот механизм носит более разветвленный характер — будучи дополнен административной юстицией, а также трудовой юстицией (для рассмотрения трудовых споров, в том числе и между работниками и государством).

Юридические гарантии, существующие в странах с демократическим режимом, опираются прежде всего на авторитет конституций, в которых закреплены основные права и свободы. В этом плане для всех граждан очень важно, чтобы как можно больше прав и свобод было в тексте именно конституций. Однако конституции далеко не всегда закрепляют права и свободы в полном объеме. В США, например, нет ни одной конституционной нормы о социальных правах и свободах. Верховный суд этой страны не считает ряд таких прав и свобод "фундаментальными", т. е. конституционно

охраняемыми. Перечень прав и свобод в конституциях Швеции, Австралии, Новой Зеландии и других стран вообще отсутствует. Далекое не всегда закрепление того или иного права в конституции ведет впоследствии к принятию закона или вынесению судебных решений, которые содержали бы необходимую детализацию и уточнения для его реализации. Конституционные гарантии в таком случае оказываются ограниченными.

Практически более важными являются судебные гарантии. Они заключаются в предоставлении гражданину права обращения в суд с требованием признать неконституционным тот или иной закон, который ограничивает какое-то конституционное право данного гражданина, или издать приказ в адрес административного органа вплоть до правительства об осуществлении предусмотренного законом действия или о воздержании от какого-то действия, нарушающего субъективное право граждан. Право судов принимать такие иски вытекает из их обязанности служить гарантами законности, что является важным элементом принятых в большинстве государств официальных концепций правового государства и господства права. Широкий круг вопросов, связанных с исками граждан против административных органов, а также деятельность квазисудебных органов по рассмотрению таких исков ("административная юстиция") составляют в ряде стран (США и др.) предмет административного права. Судебная практика содержит большое число норм, регламентирующих личные и политические права граждан.

Конституционное право предусматривает возможность отмены конституционных и судебных гарантий ряда прав и свобод законом и на законных основаниях. Ограничения прав и свобод всегда наступают при объявлении чрезвычайного положения в случаях войны или массовых беспорядков. При этом расширяются полномочия полиции, которая может более широко проводить обыски и аресты; запрещаются митинги и демонстрации; вводится цензура на газетные публикации. Одновременно предоставляются большие права военной юстиции, в том числе и по делам

граждан. Институт чрезвычайного положения закреплен в конституциях Австрии, ФРГ, Франции, Италии, Индии и ряда других стран. Еще более значительны ограничения прав и свобод при введении военного положения, что предусмотрено в конституциях многих стран.

Важную роль в защите прав и свобод граждан играют омбудсмены — должностные лица, избираемые (назначаемые) парламентом (за исключением Франции) и уполномоченные им осуществлять контроль за соблюдением законных прав и интересов граждан в деятельности органов исполнительной власти и должностных лиц. Омбудсмен ответствен перед парламентом, однако в повседневной деятельности вполне самостоятелен, частично он может действовать по собственной инициативе, но чаще всего — по жалобам и заявлениям граждан. Попадающие в сферу его рассмотрения действия администрации омбудсмен оценивает с точки зрения не только их соответствия закону, но также их целесообразности и справедливости. В большинстве государств граждане имеют прямой и достаточно легкий доступ к омбудсмену. Однако некоторые страны используют так называемый "парламентский фильтр": омбудсмен получает жалобы и обращения граждан от парламентариев. Акты и решения, принимаемые омбудсменом, не обладают обязательной юридической силой и в принципе соответствующий управленческий орган может оставить их без серьезных последствий. Но на практике так бывает редко, особенно в странах с "сильным омбудсменом" (Швеция, Дания, Польша). Управленческий орган или должностное лицо, попавшее в публикуемую омбудсменом документацию (особенно в его периодические отчеты парламенту) как нарушитель прав человека, рискует серьезно подорвать свою репутацию.

О значимости этого института говорит и то, что он учрежден на надгосударственном уровне — Европейским Союзом; орган ЕС — Европейский парламент назначает омбудсмена, он наделяется полномочиями принимать жалобы от любого человека, находящегося под юрисдикцией государства — члена ЕС или зарегистрированного в нем юридического лица,

касающиеся случаев плохой организации деятельности институтов и органов ЕС (кроме Суда ЕС). Европейский Союз рекомендовал всем государствам-членам ввести у себя эту должность. Близкий по функциям Верховный комиссар по правам человека существует в Организации Объединенных Наций; он назначается Генеральной Ассамблеей ООН. Мировая практика подтвердила достаточную эффективность института омбудсмена как одной из важных форм защиты конституционных прав и свобод граждан.

Юридические гарантии прав и свобод закрепляются и в современных конституциях социалистических государств. Каталоги прав и свобод в этих конституциях часто весьма обширные. Однако на практике они оказываются по существу не гарантированными, формальными. Господство в политической жизни одной партии, контролирующей печать, исключает свободу слова и информации; всемогущие органы безопасности следят за передвижением людей и выбором места жительства. Самое же главное, пожалуй, состоит в отсутствии независимого суда, что ставит человека в беззащитное положение по отношению к государству. Современные социалистические государства, опасаясь мирового общественного мнения, редко прибегают к массовым репрессиям, но такая опасность постоянно сопровождает жизнь людей.

Наряду с юридическими большое значение имеют морально-политические гарантии прав и свобод. Они заключаются в воздействии общественного мнения, которое в наше время стало важным элементом демократической политической системы. Правящие круги вынуждены считаться с общественным мнением, воздерживаться от грубых форм ограничения гражданских прав.

Эти круги в каждой стране испытывают и давление мирового общественного мнения. Международные кампании солидарности и протеста не раз предотвращали судебные расправы над демократическими деятелями, приводили к освобождению политических заключенных.

Материальные гарантии заключаются в реальных возможностях для людей пользоваться своими правами и свободами. Общество с рыночной

экономикой провозглашает равные возможности, но в связи с социальным расслоением людей не обеспечивает в полном объеме их интересов. Государство через свои правоохранительные органы в состоянии гарантировать личные и политические права граждан, но не обладает необходимыми рычагами для обеспечения социально-экономических прав. Этому препятствует безработица, рост стоимости здравоохранения, общий рост цен и другие экономические факторы. Нельзя считать достаточной гарантией права на труд такие нормы, как, например, положения Конституции Италии ("Республика поощряет условия, которые делают это право реальным") или Конституции Дании ("следует стремиться, чтобы каждый мог работать"). Крайне затруднена реализация многими лицами наемного труда прав на участие в управлении предприятиями, охрану здоровья, получение жилища и др. В реализации этих прав они могут полагаться только на государственные системы социального обеспечения, бесплатного среднего образования, охраны труда и др. Однако социальная политика даже высокоразвитых в экономическом отношении государств часто носит неустойчивый и половинчатый характер, не обеспечивая ликвидации нужды и нищеты многих людей. Трудное экономическое положение препятствует осуществлению многих прав людей в постсоциалистических странах, которые переходят от планового к рыночному хозяйству.

Материальные гарантии прав и свобод особенно слабо развиты в освободившихся странах. Здесь демократические организации еще недостаточно окрепли, объединяют крайне малоимущие слои. Нарождающаяся буржуазия через государственный аппарат часто препятствует созданию условий для партий, профсоюзов и других объединений в реализации политических и социально-экономических прав. Вследствие неграмотности, безработицы и нищеты большинства населения многие люди вообще не знают своих законных прав и свобод.

Следовательно, чем выше степень реализации правового статуса личности, тем в большей мере ограничивается возможность произвола со стороны государства и его органов.

Гарантии прав и свобод подразделяются на две категории:

1. Внутригосударственные (судебные и несудебные): Судебные гарантии:

- когда права и свободы гражданина подвергаются посягательству как со стороны государственных органов, так и отдельных лиц;
- когда необходимо принудительно обеспечить установленные законом права и свободы.

Несудебные гарантии:

- ряд прав личности (право петиций, право жалобы в административном порядке);
- институт парламентского уполномоченного по правам человека (омбудсмен, комиссар, посредник, народный защитник и т.п.);
- помощь профессионального защитника (адвоката);
- юридическая ответственность за нарушения прав и свобод (прежде всего органов государства и должностных лиц)

В некоторых странах суды даже по формальным признакам не пропускают дела, если имеются только процедурные нарушения. Так, в США по инициативе судебной власти введено так называемое "правило Миранды", в соответствии с которым полицейский в момент задержания (а не позже!) обязан сообщить задержанному лицу перечень его прав. Этот перечень заслуживает цитирования:

1. «Вы имеете право не давать показания.
2. Все, что Вы скажете, может быть и будет использовано против Вас в суде.
3. Вы имеете право консультироваться с адвокатом, и он может присутствовать на Ваших допросах.

4. Если у Вас нет средств на оплату труда адвоката, он, если Вы пожелаете, будет назначен до начала допросов.

5. Вы можете воспользоваться этими правами в любое время и не отвечать ни на какие вопросы и не делать никаких заявлений».

В случае если полицейский не сообщит хотя бы одно из этих прав, это будет считаться грубейшим процессуальным нарушением, которое само по себе может привести к оправданию в суде.

Нужно подчеркнуть реальность этих прав в части, например, предоставления бесплатной адвокатской помощи.

Процедурная детализация обеспечения прав человека является характерной чертой наиболее развитых правовых систем, а также, по сути, показателем реальности предоставляемых прав. 2. Международно-правовые:

- Всеобщая декларация прав человека 1948 г.;
- Международные пакты о правах человека;
- Международный суд ООН;
- Специализированные учреждения в рамках межамериканской, европейской и африканской систем.
- Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г. и дополнительные протоколы к ней;
- Европейская комиссия по правам человека;
- Европейский суд по правам человека и Комитет министров Совета Европы (Россия принята в него в 1996 г. в качестве 39-го члена).

После второй мировой войны по мере осознания мировым сообществом планетарного значения проблемы прав человека интенсивное развитие получила международно-правовая защита прав человека. Из чисто внутренней эта проблема стала превращаться в международную, в результате чего конституционное право постепенно начало подпадать под влияние международных стандартов. Теперь уже общепризнано, что права человека, в какой бы стране он ни жил, находятся под защитой не только конституции и всей правовой системы его страны, но и всего мирового сообщества.

Обязанность государств осуществлять сотрудничество в поощрении и развитии уважения к правам человека и основным свободам без какой-либо дискриминации была зафиксирована в Уставе Организации Объединенных Наций. Однако потребовалась длительная борьба западных держав против сопротивления тоталитарных государств, прежде чем появились крупные международно-правовые акты в этой области. Первым из них стала Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г. В 1966 г. Генеральная Ассамблея ООН приняла Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах и Международный пакт о гражданских и политических правах (ратифицированы СССР в 1973 г.). Оба пакта составили своеобразный международный кодекс прав человека и гражданина, а государства-участники взяли на себя обязательство принять необходимые законодательные меры по обеспечению предусмотренных в пактах прав и свобод.

Во второй половине XX в. было также принято значительное число международных конвенций по отдельным группам прав человека и гражданина, как, например, Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации (1966 г.), Конвенция по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания (1984 г.) и др.

Важным каналом утверждения прав и свобод человека и гражданина является Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе (ОБСЕ). В Заключительном акте Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе, состоявшегося в 1975 г., один из разделов посвящен правам и свободам человека и содержит обязательство государств-участников (в число которых входит и Россия) уважать и соблюдать эти права и свободы. Любое государство — участник этой организации вправе привлекать внимание других государств-участников по дипломатическим каналам к фактам нарушения прав человека в любом государстве, являющемся ее участником. Сотрудничество в области прав и свобод человека является содержанием

понятия "человеческое измерение ОБСЕ". По этой проблеме были проведены крупные конференции в Мадриде, Париже, Копенгагене, Вене, Москве. Принятая в Париже Хартия для новой Европы уделяет большое внимание правам и свободам человека и гражданина.

Один из основополагающих международных документов в области защиты прав и свобод человека и гражданина — Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод подписана в Риме 5 ноября 1950 г. государствами — членами Совета Европы (ратифицирована и вступила в силу в 1954 г.). Ее действие (по состоянию на май 1998 г.) распространяется на территорию 40 государств Европы, являющихся членами Совета Европы.

Каталог прав и свобод человека, содержащийся в Конвенции, включает: право на жизнь; запрет пыток, бесчеловечного и унижающего достоинство обращения или наказания; запрет рабства и принудительного труда; свободу и личную неприкосновенность; право на справедливое судебное разбирательство; неприменение обратной силы закона в уголовном праве; право на уважение личной и семейной жизни; право на свободное вступление в брак, создание семьи и равенство супругов; свободу мысли, совести и религии; свободу мнений; свободу информации; свободу собраний; свободу ассоциаций и право создавать профсоюзы; право беспрепятственно пользоваться своим имуществом; право на образование; право на свободные выборы; свободу передвижения и выбора местожительства; право гражданина покидать страну и возвращаться в нее; запрет высылки индивидуальной или коллективной, включая запрет коллективной высылки иностранцев; права иностранцев, проживающих на территории государств-участников.

В соответствии с Конвенцией пользование изложенными в ней правами и свободами обеспечивается без какой-либо дискриминации по признакам пола, расы, цвета кожи, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, принадлежности к национальным меньшинствам, имущественного положения, рождения или иным признакам. Характерная черта Конвенции состоит в том, что ее статьи

более подробны, чем аналогичные в других международно-правовых пактах, а в некоторых статьях общепринятые дефиниции прав сопровождаются конкретизирующими нормативными указаниями. Например, право на неприкосновенность личности (ст. 5) сопровождается исчерпывающим перечнем ситуаций (их шесть), когда лицо может быть на законном основании лишено свободы. Существенную эволюцию претерпело право на жизнь; ранее Конвенция (ст. 2) допускала лишение жизни во исполнение смертного судебного приговора. Однако в 1983 г. был принят Протокол № 6 к Конвенции, ст. 1 которого гласит: "Смертная казнь отменяется. Никто не может быть приговорен к смертной казни или казнен". Смертная казнь может быть установлена законом только за действия, совершенные во время войны или при неизбежной угрозе войны.

Субъектами обращения по поводу предусмотренных Конвенцией прав и свобод могут быть: государство-участник (если оно предполагает нарушение норм Конвенции в другом государстве-участнике); неправительственные организации; любое лицо, группа лиц. Однако Конвенция защищает только права отдельных лиц и соответственно в последнем случае участник групповой петиции должен доказать, какой ущерб нанесен ему лично. Механизм применения Конвенции в течение длительного времени включал две основные стадии. На первой из них действовала Комиссия по правам человека (туда поступали и там изучались обращения, осуществлялась попытка мирного урегулирования спора), а на второй вступали Европейский Суд по правам человека или Комитет Министров Совета Европы. После ратификации Протокола № 11 "О реорганизации контрольного механизма, созданного в соответствии с Конвенцией" Комиссия подлежит упразднению, а Суд — преобразованию в постоянно действующий.

В настоящее время Европейский Суд по правам человека рассматривает жалобы на нарушения прав и свобод, предусмотренных Конвенцией, в государствах — участниках Совета Европы. Вступая в Совет Европы, государство дает согласие на признание обязательной юрисдикции Суда. За

время своего существования Суд вынес более пятисот решений, связанных с нарушением прав и свобод в разных европейских странах (Великобритании, Италии, Бельгии, Греции и многих других). Судебная практика затронула практически все права и свободы, предусмотренные нормами Конвенции, что повлекло за собой ряд изменений в национальных законодательствах.

Процесс правовой интернационализации прав человека развивается быстро и в весьма эффективных формах, способствуя превращению в недалеком будущем гражданина любого государства в гражданина планеты. Уже сейчас в силу признания тем или иным государством общепризнанных принципов и норм международного права частью своего внутреннего права такое государство не вправе отказывать человеку в каком-то субъективном праве на том основании, что оно не зафиксировано в конституции данного государства. Это свидетельствует о неуклонном сближении международно-правового и конституционно-правового институтов прав и свобод.