# КОНСТИТУЦИОННО–ПРАВОВОЙ СТАТУС ЛИЧНОСТИ В ВЕДУЩИХ ГОСУДАРСТВАХ МИРА

##

## 1. Права и обязанности человека и гражданина

Первые конституции провозгласили жизнь и свободу человека естественными и неотъемлемыми правами личности. Они исходили из того, что люди рождены свободными и сохраняют это свое состояние на протяжении всей жизни не по воле государственной власти, а в силу природы или власти божественной. Государство может лишь ставить пределы этой свободы в той мере, в какой это необходимо для сохранения мира в стране, для сохранения нормальных отношений внутри общества.

Теоретические основы таких подходов заложили выдающиеся мыслители Джон Локк, Томас Пейн, французский философ–энциклопедист Жан–Жак Руссо. Эти идеи были закреплены в первых документах буржуазных революций: «Декларации независимости» США 1776 года, в первых десяти поправках к конституции США 1787 года (американский «Билль о правах») и, естественно, во французской «Декларации прав человека и гражданина» 1789 года и во французской Конституции 1791 года.

Эти нормативные акты актуальны до сих пор. Например, «Декларация независимости» США по сей день активно изучаются юристами. Французская «Декларация прав человека и гражданина» вошла в качестве преамбулы в конституцию Франции 1946 года и служит преамбулой современной конституции Франции 1958 года.

Важнейшая мысль естественно–правового понимания прав и свобод человека заключается в том, что государство в лице своих органов может лишь ставить пределы свободам человека, но прав или свобод государство не предоставляет. Главная задача государства – минимальное вмешательство в естественные права и свободы человека. По этой доктрине формулировались и формулируются правовые способы фиксации прав и свобод. Так, например, в Великобритании, Франции, Канаде, Новой Зеландии правовые акты закрепляют не права и свободы в собственном смысле слова, – то, что может и должен делать человек – а только то, что запрещается делать человеку. Из этой доктрины вытекает знаменитый принцип: «все, что не запрещено, то разрешено». Можно все, что не запрещено. Однако такой принцип не является единственным, потому что в современном мире не только признаются неписаные естественные права, но и закрепляются конкретные права и свободы. Итак, есть два подхода: ссылка на права, которые даны свыше, и права, которые перечисляются в виде конкретного каталога прав и свобод.

Американский подход сочетает оба принципа. Первые десять поправок конституции США («Билль о правах») закрепляет перечень личных и политических прав граждан, но этот текст завершается нормой, в которой записано, что «перечисление в конституции определенных прав не должно толковаться как отрицание или умаление других прав, сохраняемых народом». Это говорит о том, что закреплены самые важные права, но есть иные права личности, которые не перечислены в данном законе. Кстати говоря, задержка с принятием статей о правах и свободах, которые затем стали «Биллем о правах» связана как раз с тем, что некоторые из «отцов–основателей» высказывали сомнения по поводу того, будет ли достаточным для граждан закрепление именно этих прав и свобод, не помешает ли такое закрепление признанию естественных прав. Эти споры не дали возможности принять перечень важнейших прав и свобод вместе с конституцией. Однако споры закончились признанием того, что основные права и свободы все–таки надо закрепить, но на это ушло еще два года после принятия конституции США.

Достаточно сложным является вопрос о развитии прав и свобод и о возможной их классификации. В литературе называют три волны (три периода) развития прав и свобод. Первый период длился с конца ХVIII века до середины XX века. Внутри этой волны есть еще три структурных направления:

1. Права, связанные с физическим и психическим существованием человека. Это – право на жизнь, гуманитарное отношение к лицам, лишенным свободы, запрет пыток, запрет лишения свободы за долги, запрет рабства, свобода мысли, совести, религии, право иметь свое мнение и выражать оное.

Сюда же входят права, связанные с юридическим состоянием человека. Например, право на то, чтобы иметь права и самому их реализовывать, право ребенка на фамилию, право человека на гражданство. К юридической стороне существования человека относят правовой минимум юридической защиты в уголовном или гражданском процессе.

2. Либеральные права. В это понятие включается запрет на произвольное вмешательство в личную жизнь, неприкосновенность жилища, тайна корреспонденции, свобода передвижения, часто здесь, а не в первой группе называются также, свобода совести, религии.

3. Право на демократическое участие в жизни государства. Среди этих прав – право принимать участие в государственных делах непосредственно и через избранных представителей, право голосовать и быть избранным на демократических выборах, право быть допущенным в своей стране к государственной службе, право на мирные собрания, право на свободу ассоциации с другими (создание профессиональных союзов и иных общественных формирований).

Естественно, такое деление несколько условно, но термин «первая волна» появился в том смысле, что с этих прав начинали формироваться и закрепляться свободы граждан. Иначе говоря, первая волна – это истоки конституционализма, истоки цивилизованного подхода к регулированию прав и свобод. Приведенное деление внутри первой волны – условно, здесь лежит исторический подход, потому что самые первые акты, фиксирующие права и свободы личности, закрепили права в сфере физического существования человека. Возможно, первым таким актом был «Habeas Corpus Act» – английский закон, принятый в ХVII веке, главным содержанием которого является защита от необоснованного ареста. Согласно этому закону человек, которого арестовывали, имел право обратиться в суд, а судья должен был объяснить причину ареста (сформулировать повод для ареста). Этот закон ограничил произвол абсолютизма, феодального государства.

Конечно, в первой волне просматриваются свои внутренние периоды, поскольку сначала появились гарантии на неприкосновенность личности, а потом – запреты на вмешательство в личную жизнь. Может быть, позднее всего, появились права, связанные с участием в управлении государством. Это естественно, поскольку человек, получая определенный минимум свободы, пользовался ею, и эта свобода развивалась и расширялась: от гарантии от произвольного ареста до права участия в управлении государством.

Вторая волна, или второе поколение прав и свобод личности, связана с сильным влиянием социалистических идей. Это права, которые невозможно реализовать без участия государств, они находятся в широко понимаемой сфере экономики и в социальной сфере, поэтому их, чаще всего, называют социально–экономическими. Права второго поколения – права, которые в основном были первоначально сформулированы в советских конституциях 1918 и 1936 годов – право на труд, право на отдых, на безопасные условия труда, право на забастовку (правда, в советских конституциях оно отсутствовало), на материальное обеспечение. К социальным правам относится также право на материальную поддержку лиц, нуждающихся в этом (инвалиды, престарелые, пенсионеры и т.д.), право на защиту семьи, охрану здоровья и ряд других, включая сравнительно недавно появившиеся «культурные права»: право на образование, на пользование достижениями науки, культуры, свободы на исследования в области науки, искусства и т.д. Такие права сначала появились в СССР и других социалистических странах, а затем многие из них стали общепризнанными и появились в международных актах, например, во Всеобщей Декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 года.

Третье поколение прав и свобод личности – волна самая новая. Необходимость в таких правах возникла во второй половине XX века, потому что в это время появилось много серьезных проблем, среди которых на первое место вышла проблема здоровой и чистой окружающей среды, т.е. проблема экологии. Появились проблемы, связанные со свободой информации, с распространением вычислительных машин, ряд проблем, связанных с громадной разницей в развитии государств. Развивающиеся государства стали инициировать иные права, которые относятся не к отдельным гражданам, а к целым социальным группам. Так стали признаваться права народа на самоопределение, охрана этнических, языковых, религиозных меньшинств, право на пользование природными богатствами, право на безопасность, на определенный уровень жизни и т.д. Эти совершенно новые требования мирового сообщества стали формулироваться и в нормативных актах.

В числе прочего, появились специальные нормы, касающиеся отдельных групп людей. Например, была принята Конвенция о правах ребенка, где права несовершеннолетних сформулированы, и они защищаются в особом порядке.

Может быть, основной сутью прав третьей волны, основной причиной их появления явилось то, что, хотя гражданские права и свободы первого поколения были провозглашены и закреплены, как права всех людей, в реальности они распространялись далеко не на всех, а только на людей в тех странах, которые достигли определенного уровня развития в экономике и политике – в развитых странах Европы, Северной Америки. Закрепление этих прав «де юре» не означало применение этих прав «де факто». Возникло мнение, что права должны быть универсальными, ими должны пользоваться большинство людей Земли. Стало очевидным, что для того, чтобы пользоваться традиционными правами и свободами недостаточно их формулировать и закреплять. Необходимо еще такое общественное и государственное устройство, при котором было бы возможно реализовать эти права. В настоящее время на международных форумах обсуждается возможность поднятия стран «третьего мира» до уровня остальных более развитых стран не только в сфере прав, но и в сфере экономики, их реального существования. Для этого требуются, в числе прочего и, прежде всего, новые экономические и политические отношения между «севером» и «югом».

Современная классификация прав и свобод достаточно прочно устоялась. Чаще всего, права и свободы делят на две или три группы. Исторически первое деление прав и свобод было делением на личные права и свободы и политические права и свободы. Иногда то же самое обозначают, как личные права и гражданские права. По этой проблематике написано много книг и статей, и это устоявшаяся, привычная терминология.

Личные права – это те права, которые относятся к сфере личной жизни, т.е. это права человека, который ощущает себя просто членом семьи, участником какого–то другого микроколлектива, жителем конкретного дома, улицы, села и т.д. Для того чтобы человек мог нормально существовать, необходимы гарантии неприкосновенности личности, гарантии от произвольного вмешательства в его жизнь. Необходимо, чтобы были гарантии от покушений на его семейную жизнь, чтобы он мог свободно общаться с другими людьми. Личные права – это то, что ближе всего человеку – это права человека как отца, мужа, сына, брата и, естественно, матери, дочери, сестры, жены и т.д. Это, прежде всего, семейные ценности.

Политические и гражданские права – права в сфере участия в гражданской жизни: право избираться, быть избранным, свобода слова, митингов, собраний. Почему варьируются два понятия – политические и гражданские? По нашему мнению, потому, что за понятием «гражданские права» понимаются права человека как гражданина, т.е. лица, которое принадлежит к определенному государству. Не вообще Джона Смита или Адама Ковальского, а гражданина Смита и гражданина Ковальского. Только, как гражданин, он имеет право учавствовать в управлении своим государством – избирать кого–то или быть избранным.

Третья группа – социально–экономические права и свободы. Это права человека в сфере приложения его труда. Как писал профессор Л.Д.Воеводин, это права человека как труженика, т.е. человека, производящего материальные и духовные блага, участвующего в общем деле, вносящего свой вклад. Человек, как труженик, должен иметь возможность и право участвовать в этом процессе. Он должен получать справедливое вознаграждение за свой труд, реализовать право на отдых, на материальное обеспечение в случае потери трудоспособности.

Иногда выделяют и четвертую группу – социально–культурные права. По воле разных государствоведов права могут перекочевывать их одной группы в другую. Иногда личные права обозначаются как гражданские, иногда часть личных прав может выделяться в качестве этических или социальных, но определенный перечень (набор прав) для каждой названной группы всегда присутствует.

Наиболее четким подходом к классификации прав и свобод отличается, может быть, конституция Италии. Там впервые среди западных конституций очень подробно закреплены и классифицированы права, обязанности и свободы граждан. Правам и свободам посвящено четыре главы первой части, которая называется «Права и обязанности граждан».

Глава первая – «Гражданские отношения». Сюда включается статья 13 о неприкосновенности личности, статья 14 о неприкосновенности жилища, статья 15 о тайне переписки, 16 – о свободе передвижений и проживания в любой части государства, право на выезд из страны. Сюда же входят: право на проведение мирных собраний, право на объединение, на исповедание любой религии, право на свободу печати и выражение своих мыслей, право на обладание дееспособностью, право на судебную защиту, защиту от выдачи гражданина другому государству, только в случаях, предусмотренных международными соглашениями, и другие.

В главе второй – «Этико–социальные отношения» – закреплено право на семью и заключение брака, обязанности и права родителей воспитывать детей, на охрану семьи со стороны государства, на охрану здоровья, на развитие науки и искусства и на образование в школе.

Глава третья – «Экономические отношения» включает статьи посвященные праву на охрану труда, праву на вознаграждение соответствующего количества и качества труда, праву на равноправие женщин в сфере труда, на социальную материальную помощь, на образование профсоюзов, на забастовку, праву на собственность, ряд других.

Четвертая глава – «Политические отношения» – это избирательное право, право на объединение в партии, право на петицию, право на одинаковых условиях поступать на службу в государственные учреждения, на воинскую службу (это и право, и долг), обязанность платить налоги.

Такая классификация дана в конституции Италии. Здесь (как и в других странах) самое главное, может быть, не столько в том, какое конституционное право к какой группе принадлежит, сколько широкое закрепление действительных прав и свобод личности.

Последним вопросом, который следует рассмотреть в этом параграфе, это определение понятий права, свободы и обязанности. Понятие «право» имеет ряд значений, начиная от самого широкого как совокупности норм, писаных и неписаных, существующих в данной стране, как конкретной отрасли права (например, гражданского или уголовного), так и самого житейского понимания права – имеет гражданин право что–то сделать, или нет. В нашем контексте понятие права проще и точнее всего определить, как установленную законом возможность совершать какие–то действия либо воздерживаться от их совершения.

Понятие индивидуального (субъективного) права личности лучше всего понимается через категорию «возможность». Понятие «обязанность» – это нечто противоположное праву. Обязанность – установленная законом необходимость совершать какие–то действия или воздерживаться от этих действий.

Права и свободы – понятия очень близкие. Что же такое право? Есть точки зрения, согласно которым существует разница между индивидуальным правом и индивидуальной свободой. По нашему мнению, такой разницы нет, это синонимы, поскольку индивидуальное право можно выразить через понятие свободы, а любую свободу через понятие личного права. Например, есть термин «свобода совести», который обозначает, что человек имеет право исповедовать любую религию или не исповедовать никакой, т.е. свобода обозначает «право на...». Примерно так можно сформулировать иные индивидуальные права и свободы. Конечно, есть понятие свободы в широком смысле слова. Свобода как великое достояние человека. Но в этом смысле свобода, как комплекс всех прав и свобод, как демократический статус личности, естественно, отличается от индивидуальных прав. Применительно к смыслу, к содержанию индивидуальных прав и свобод, то это одно и то же.

Нужно отметить, что, если права и свободы делятся на разные группы, то обязанности, как правило, классифицируются с большим трудом и, чаще всего, перечисляются в виде основных требований государства к гражданам. Нужно отметить, что, как правило, в большинстве конституций, особенно в старых конституциях (относящихся к XVIII–XIX векам), обязанности вообще не формулировались. Избегают закреплять обязанности даже очень многие новейшие конституции. Почему? Ответ прост. Обязанность – это требование, предъявляемое государством к человеку, гражданину. Практически же любая отрасль права – это формулирование правил поведения, определенный свод требований. Если мы вспомним, что каждая страна имеет свой уголовный кодекс, кодекс административных правонарушений, гражданский кодекс и т.д., то там, прежде всего, и находятся обязанности гражданина. Гражданин не должен совершать уголовные преступления, административные правонарушения, нарушать таможенные правила, должен соблюдать правила поведения на транспорте, в воздухе, на море и т.д. Все это – его обязанности, поэтому, если свести обязанности к двум–трем самым важным, то это будет слишком мало. Если же написать их очень много, то это будет не совсем удобно, поскольку нормальному государству не хочется подчеркивать свой принудительно–обязывающий характер. Поэтому государство, регулируя основные права и свободы, как правило, формулирует их в виде гарантий невмешательства со своей стороны (со стороны государства) в дела человека. Что касается обязанностей, то большинство государств не включает их в конституции.

Следует упомянуть о способах конституционного формулирования прав, свобод и обязанностей личности. Принято делить на два основных способа формулирования (закрепления) прав, свобод и обязанностей – позитивный подход (способ) и негативный. При позитивном способе конституция или конституционный закон устанавливает или определяет, что гражданин обладает определенным правом.

Например, статья 23 (часть первая) конституции Испании гласит, что все граждане имеют право участвовать в общественной жизни непосредственно или посредством своих представителей, свободно избранных путем всеобщего голосования. Так закрепляется позитивное право граждан на участие в управлении государством. В статье 17 конституции Италии сказано: «граждане имеют право собираться мирно и без оружия». Это также позитивный подход к праву граждан на собрания. Такое же право, только в несколько иной формулировке записано в статье 16 конституции Италии: «каждый гражданин может свободно передвигаться и проживать в любой части национальной территории». В некоторых случаях право или свобода гарантируются без указания конкретного субъекта, гражданин или иного физического лица, а в обобщенном виде. Например, статья 21 конституции Италии гласит: «Все имеют право свободно выражать свои мысли устно, письменно и всяким другим способом выражения мысли».

Негативный способ формулирования прав и свобод означает конституционное запрещение любому субъекту нарушать права или ограничивать права или свободы других субъектов права. В данном случае можно привести в качестве примера статью 13 конституции Италии: «Свобода личности ненарушима. Личное задержание, осмотр или обыск, а равно всякое другое ограничение личной свободы в какой бы то ни было форме не допускаются иначе, как на основании мотивированного акта судебной власти и только в случаях, предусмотренных в законах». В такой же форме сформулированы права и свободы в статье 14 конституции Италии: «Жилища неприкосновенны. Осмотры, обыски и наложения ареста не могут производиться иначе как в случаях и порядке, установленных законом», т.е. на первое место выдвигается запрет, который может касаться другого гражданина, но, прежде всего, путем запрета гарантируются права личности от посягательств со стороны государства. Таким образом, государство устанавливает самоограничение для себя. Этим самым оно гарантирует права и свободы граждан, живущих на его территории.

Наиболее характерен второй способ для американского права. Большинство прав и свобод, зафиксированных в «Билле о правах», т.е. в первых десяти поправках, сформулированы в форме запрета. Например, поправка 5: «Никто не должен принуждаться свидетельствовать против самого себя в уголовном деле».

В литературе называются еще иные подходы к оценке прав, свобод и обязанностей. Например, права и свободы могут делиться на индивидуальные и коллективные. Речь идет о том, что индивидуальные права могут касаться каждого отдельного гражданина, а коллективные – группы граждан. Эти понятия очень связаны потому, что, например, отдельный человек может осуществить свое право на забастовку, но осуществляется оно коллективно. Право человека – присоединиться к забастовке или нет.

Классифицируют права, свободы и обязанности еще на основные и вспомогательные. Основные – фундаментальные, а дополнительные (вспомогательные) – зависят от основных. Например, право участвовать в управлении государством – основное политическое право, а право избираться и быть избранным – производное от него, дополнительное. Различные классификации к правам и свободам – это очень большая тема, и в рамках учебника все подходы рассмотреть невозможно.

##

## 2. Институт гражданства

Понятие гражданства известно давно. В него вкладывались и вкладываются различные смыслы. В самом первоначальном смысле гражданином был и является человек, который имеет тесную связь с определенным государством. Он – часть этого государства, связан с ним тесными узами. Термин «гражданин» известен в Древнем Риме и в таком контексте встречается даже в Библии, потому что Апостол Павел был римским гражданином. Когда ему грозило телесное наказание, он сослался на то, что он римский гражданин и его нельзя так наказывать.

Понятию гражданства, как правило, сопутствует понятие «подданство». В ряде случаев эти два термина употребляются как синонимы. Однако же это несовпадающие понятия, или, по крайней мере, далеко не всегда совпадавшие понятия.

Понятие «поданный» – это термин из времен абсолютизма, из времен феодальных, когда человек был подданным феодального правителя (так называемого сюзерена). Подданство означало нахождение «под данью», обязанность выплачивать дань. В данном случае, это русское слово, но оно имеет синонимы во всех языках, также, как и общеславянское понятие «гражданин», образованное от славянского корня, присутствует во многих славянских языках. И у того, и у другого слова есть параллели в неславянских языках. Например, по–французски подданный – «sujet», подданство – «sujetion». По–английски подданный – «subject». А «гражданство» звучит иначе: например, по–французски гражданин – «citoyen», а гражданство – «citoyennet». По английски (в американском варианте) гражданин – «citizen», а гражданство – «citizenship». В разных языках различаются как более «старое» понятие «подданство» и сравнительно новое понятие «гражданство». Кроме того, эти понятия еще разделяются внутри современных терминов. В первом смысле оно звучит как нечто официальное – государственная принадлежность, а во втором – более простое в привычном нам понимании. Например, в сербо–хорватском есть понятие гражданства в государственно–правовом аспекте – «drzavljanstvo» и более простой вариант – «gradanstwo»; по–польски – «przynaleznosc panstwowa» и «obywatelstwo».

Однако каких бы терминов в разных языках не было, в любом случае, просматривается два основных подхода. Понятие подданства первоначально означало феодальную зависимость, а понятие гражданства означало и означает равенство всех носителей этого юридического статуса перед законом. Понятие «подданство» – феодальный термин, понятие гражданства появилось в эпоху Французской буржуазной революции и распространилось на все демократические страны. То есть то, что стояло за этим понятием, переросло свое буквальное значение («горожанин»), а стало означать равенство перед законом. Этот смысл всячески подчеркивался, и когда французский король предстал перед революционным судом, его подчеркнуто именовали гражданином. Приговор тоже звучал соответственно, примерно так: «Гражданин Бурбон осужден к смертной казни за нарушения прав и свобод французских граждан». Таким образом, современное понимание и понятие гражданства, это понятие, родившееся в эпоху революций и первоначально написанное на их знаменах.

Нужно сказать, что сейчас понятия «гражданство» и «подданство», практически, перестали различаться. Осталась лишь некая традиция. Традиция сводится к тому, что в странах, где форма правления республиканская, применяется термин «гражданство», а в тех странах, где форма правления монархическая, и глава государства – монарх, применяют термин «подданство». Так, например, в США – это гражданин США, а в Великобритании – подданный Ее Величества.

Как же определять современное понятие «гражданство»? В отечественной литературе еще 15–20 лет назад были большие научные споры по поводу понятия гражданства. Одна группа ученых говорила, что гражданство – это связь личности с определенным государством, другая группа говорила, что это принадлежность лица к государству, а третья (к числу которых относится и автор настоящего учебника) полагала и полагает, что гражданство – это как связь лица с государством, поскольку без этой связи не может быть гражданства; так и принадлежность лица к определенному государству, поскольку если не будет связи, то не будет принадлежности, а если не будет принадлежности, то не будет и связи. Споры по этому поводу давно закончились. Однако если обратиться к учебникам и научным статьям 70–х годов, то можно подумать, что это было серьезной научной проблемой.

Как же в настоящее время определяют понятие гражданства? Гражданство – это устойчивая, длящаяся политико–правовая связь, а также принадлежность лица к определенному государству, в силу которой на данное лицо распространяется полная юрисдикция данного государства, то есть это лицо обладает всей полнотой прав, существующих в данном государстве, и несет все, возложенные на граждан, обязанности.

Как приобретается гражданство? В литературе перечислено ряд способов. Называют два основных (чаще всего встречающихся), но есть еще несколько не основных.

Первая форма приобретения гражданства имеет латинский термин «filiatia». По–русски – это приобретение гражданства по рождению. Есть два способа приобретения гражданства по рождению. (Третий способ, когда требуется первый и второй, вместе взятые.) Гражданство по рождению, как это установили древнеримские юристы, может быть установлено «по праву почвы» (по латыни это «jus soli») и «по праву крови» (по латыни – «ius sanguinis»). Гражданство по праву почвы означает, что ребенок, рожденный на конкретной территории, приобретает гражданство того государства, на чьей территории он родился. Гражданство по крови означает, что ребенок, родившийся у граждан данного государства, приобретает гражданство своих родителей, т.е. он приобретает его вместе с кровью своих родителей. В современном мире шире распространено приобретение гражданства по праву крови (Франция, ФРГ, Италия и др.). В некоторых государствах (Латинская Америка) есть право приобретения по праву почвы. А в большинстве стран применяется «смешаный принцип» – и право крови, и право почвы должны наличествовать одновременно для того, чтобы лицо приобрело гражданство.

В американском законодательстве гражданством по рождению признается рождение на территории США, ему отдается первенство. Если американский ребенок родится в Париже, и его американские родители будут там же, он будет гражданином Америки, но вот американским президентом он стать не сможет. Поэтому многие американские матери, если находятся в Европе и чувствуют приближение родов, стараются поскорее вернуться в США (на всякий случай: вдруг будущий ребенок захочет стать президентом!).

Гражданство по рождению имеет такую отличительную черту, суть которой в том, что это приобретение гражданства без просьбы того, кто получает гражданство. Это всегда получение гражданства ребенком, младенцем, без его желания.

Второй способ, который называется натурализация, отличается от приобретения по рождению тем, что лицо хочет приобрести гражданство, пройти натурализацию. Этот способ всегда связан с явным и юридически выраженным желанием лица приобрести гражданство той страны, на территории которой он проживает. Натурализация может быть предоставлена лицу, которое просит об этом, а может быть и не предоставлена. Все зависит от правил, от законодательства государства, которое предоставляет натурализацию. Нужно сказать, что граждане натурализованные имеют несколько иной статус, чем граждане по рождению.

Например, в США граждане делятся на две группы: по рождению и натурализованные. Натурализованные имеют некоторые правовые ограничения, по крайней мере, несколько лет после натурализации. По конституции США в нижнюю палату Конгресса, Палату Представителей, может быть избрано лицо, если оно было не менее семи лет после натурализации гражданином США. Недостаточно приобрести гражданство, чтобы получить все права и обязанности. Нужны дополнительные условия, в данном случае – ценз проживания. Что касается Сената и возможности быть сенатором, т.е. членом Верхней палаты, то здесь нужно, чтобы новый гражданин не менее девяти лет был гражданином США. Кроме того, обычного гражданина никто не может лишить гражданства, что бы он ни совершил, а натурализованного гражданина власти США в исключительных случаях, за поступки, порочащие звание гражданина Соединенных Штатов, могут лишить гражданства и выслать из страны. Таких случаев, правда, почти не было, но, поскольку есть такое право, значит, возможна его реализация. Натурализация, т.е. приобретение гражданства, как правило, индивидуальна. Гражданин подает личную просьбу о приобретении гражданства, эта просьба рассматривается компетентными органами и либо удовлетворяется, либо нет. В некоторых случаях бывает натурализация группой. Это отдельный и довольно редкий случай.

Предоставление натурализации связано с рядом условий. Натурализоваться, т.е. стать гражданином какой–то страны, особенно высокоразвитой, как правило, весьма сложно. Эти затруднения делаются сознательно, для того, чтобы оградить свою страну от нежелательных элементов. Например, по законодательству США есть пять основных условий для принятия американского гражданства. Первое, самое формальное, это необходимость пять лет на законных основаниях прожить на территории США и быть законным иммигрантом, т.е. въехать в страну на постоянное место жительства по иммиграционной визе. Второе условие – хорошее владение английским языком. Это владение сводится к возможности отвечать на вопросы, заполнять анкеты и т.д. Его до недавнего времени особо придирчиво не проверяли, но человек должен уметь общаться и самостоятельно вступать в контакт с теми чиновниками, которые будут решать его судьбу. Есть еще два взаимосвязанных требования – «не быть врагом существующего строя» и «отказаться от верности своему государству». Оба эти требования определяются и преодолеваются одним способом: при приеме гражданства человек дает клятву верности США, тем самым, отказываясь от своего бывшего государства. Есть еще одно, пятое требование, которое редко афишируется, но в анкетах будущего гражданина есть такая графа – вероисповедание. Существует такой порядок, что атеисты (безбожники) гражданства США не получают. Не зря во всех присутственных местах, и даже на деньгах, в Америке пишется лозунг «В Бога мы верим» («In God we trust»). Поэтому атеистов в «американцы» не принимают.

Третий способ приобретения гражданства носит специальный термин «оптация». Иногда применяют слово «трансферт». Оптация – выбор гражданства в тех случаях, когда меняется государственная принадлежность территории, на которой проживает данное лицо. Это случается достаточно редко, но все–таки случается. Например, после референдума, который прошел в области Саар (1957), принадлежавшей Франции, эта область перешла к Германии, и жителям было предложено право оптации: либо приобрести немецкое гражданство, либо сохранить французское. Для этого они должны были на протяжении трех месяцев решить этот вопрос и подать соответствующее заявление. Оптация – это цивилизованный подход к этому вопросу, потому что решается с согласия лица, которое живет на данной территории. Это лицо «не виновато» в государственных переменах, поэтому ему дается время подумать и выбрать для себя гражданство. Надо сказать, что похожий способ был бы естест- венен при решении вопроса, так называемого, «русскоязычного населения» в Латвии и Эстонии. По идее, при приобретении независимости, после 1991 года, власти Эстонии и Латвии должны были бы неэтническим эстонцам и латышам предложить право выбора, но такое право они не получили, их всех зачислили в иностранцы. Это, безусловно, нецивилизованный подход. Что касается Литвы, то литовские власти, хотя не употребляли термин «оптация», фактически его применили. Они назвали это «нулевым вариантом»: т.е. все, кто проживал на территории Литвы до восстановления ее независимости и не желал выйти из литовского гражданства, приобретали его автоматически. Кто не хотел этого, заявлял о желании получить, к примеру, российское гражданство. То есть, фактически это была оптация, так как была возможность выбора.

Четвертый способ приобретения гражданства – восстановление гражданства. Восстановление гражданства – это получение гражданства тем лицом, которое его имело, но утратило. Обычно восстановление – более простой способ, чем натурализация, потому что это, все–таки бывший «свой человек». Восстановление в гражданстве может быть у лица, которое выехало из–за, скажем, революционных событий, или в связи с изменением семейного положения, т.е. в связи с вынужденной эмиграцией. Обычно восстановление бывает индивидуальным, но в некоторых случаях и групповым. Издается указ, в котором говорится, что граждане, потерявшие гражданство после военного переворота такого–то года с момента возвращения на родину после такой–то даты, восстанавливают утраченное гражданство. Кроме слова «восстановление» иногда применяется термин «реинтеграция» – воссоединение со своим прежним государством.

Есть такой способ приобретения гражданства, как репатриация. Репатриация применяется в достаточно своеобразных случаях, когда гражданство теряли большие массы населения в силу важных исторических причин. Репатриация переводится как «восстановление родины». Если «восстановление» – происходит в случае потери гражданства как бы по вине гражданина, не без его участия, то в случае «репатриации», имеется в виду, что гражданин к потере гражданства никакого отношение не имел, потерять гражданство мог не он, а его родители, прадеды и т.д. О репатриации говорилось, например, когда после Второй мировой войны граждане армянской национальности (этнические армяне) могли вернуться в Армянскую ССР. В СССР был издан специальный указ об их репатриации. Эти армяне могли никогда не жить на территории Армянской ССР, а всегда проживать в так называемой «диаспоре» (в Греции, Турции, Иране). В результате геноцида 1915 года в Турции они были разбросаны по всему миру. После Второй мировой войны правительство СССР призвало их воссоединиться со своей страной.

Еще более знаменитая репатриация – возвращение евреев на свою «историческую родину» – государство Израиль. Возвращение евреев считается репатриацией хотя бы не то, что они, но и их деды и прадеды никогда не были на территории государств, которые тысячу лет назад назывались Израилем, Иудеей, Самарией, но их очень далекие предки там проживали. Репатриация понимается здесь, как способ воссоединения евреев на земле далеких предков. Любой еврей, прибывший в Израиль, автоматически становится гражданином Израиля. Репатриация – обретение родины, которое производится по установленным законам, а гражданство предоставляется в порядке репатриации в упрощенном варианте.

Следующий способ (шестой) – это так называемое дарованное гражданство. Дарованное (октроированное) гражданство, предоставляется за особые заслуги и в особом порядке. Например, Сенат США после высылки Александра Солженицына из СССР (в 1974 г.) и после того, как стало известно, что Солженицын хотел бы жить в США, своим специальным постановлением предоставил ему и его семье права гражданства США. Таких случаев немного, потому что гражданство даруется лишь за особые заслуги лишь очень известным людям.

Бывают дополнительные варианты приобретения гражданства, которые иногда упоминаются как самостоятельные, но чаще они являются разновидностями натурализации или способами, облегчающими ее. Например, гражданство может быть приобретено путем вступления в брак. То есть в некоторых государствах существует законодательство, согласно которому лицо, вступающее в брак с гражданином данного государства, приобретает гражданство супруга. В некоторых арабских странах, если женщина выходит замуж за гражданина этой страны, она приобретает гражданство мужа. В других странах вступившие в брак в упрощенном порядке приобретают гражданство супруга (супруги).

Похожий способ приобретения гражданства в результате усыновления или удочерения. В ряде стран законодательство предусматривает, что усыновленные или удочеренные дети приобретают гражданство родителей. Можно считать это самостоятельным способом приобретения гражданства, но, на наш взгляд, это разновидность натурализации.

Есть самые редкие и уникальные способы приобретения гражданства. Например, в некоторых законодательствах предусмотрено, что дети, найденные на территории государства, становятся гражданами того государства, где они найдены. Речь идет, конечно, о подкидышах, от которых отказываются матери.

Прекращение гражданства. Гражданство прекращается несколькими способами. Первый способ – по желанию гражданина – называется отказ от гражданства (выход из гражданства). Отказ от гражданства обычно происходит по каким–то политическим причинам, а иногда и по семейным мотивам. Для отказа требуется письменное заявление гражданина, которое подается в компетентные органы (суд, высшие исполнительные органы). Политические причины – это, в основном, несогласие с политикой государства. Причины личного характера могут быть связаны с тем, что гражданин желает вступить в брак с лицом другого государства, а это государство не разрешает вступать в брак с иностранцами. Такие случаи достаточно редки, потому что большинство государств безразлично относится и к такого рода политическим причинам, и к перемене семейного положения.

Утрата гражданства – чаще встречающийся способ прекращения гражданства, потому что это автоматическая потеря гражданства. Утрата может наступить по причинам, прямо предусмотренным в законодательстве того государства, к которому принадлежал утративший гражданство человек. Например, в некоторых странах человек утратит гражданство, если поступит на государственную или на военную службу другого государства. В иных случаях гражданство утрачивается автоматически, если гражданин вступит в брак с гражданином иностранного государства. Утрата гражданства акт не слишком политически значимый, в большинстве случаев это связано с какими–то житейскими проблемами.

Третий способ прекращения гражданства – лишение гражданства. Лишение гражданства, в абсолютном большинстве случаев, – это вид государственно–правового наказания (санкция) за определенные преступления либо правонарушения. Это один из способов реакции государства на противоправные действия, направленные против него. Это реакция на неблаговидные поступки гражданина с точки зрения государства. Лишение гражданства, как правило, применяется только к натурализованным гражданам, т.е. государство «забирает» то, что когда–то предоставило. Лишение гражданства предусмотрено, например, конституцией ФРГ (ст.16), или ст.11 испанской конституции и т.д. Такая мера наказания предусмотрена и законодательством США. Несколько лет назад описывался случай, когда гражданка США, бывшая гражданка Мексики, выпустила несколько книг, в которых в нелицеприятном виде изображались Соединенные Штаты и спецслужбы США. Это были разоблачительные книги, касавшиеся Центрального Разведывательного Управления. С подачи ЦРУ было возбуждено дело о лишении этой гражданки США гражданства, тем более, что в момент издания этих книг она проживала не в США. Однако общественное мнение, дружный хор газет, журналов, различные выступления по телевидению и радио привели к тому, что и Госдепартамент США, и ЦРУ отозвали ходатайство о лишении гражданства, т.к. это выглядело, как месть за разоблачительные книги.

Состояние без гражданства. Лица без гражданства называются апатриды (т.е. люди без родины) или аполиды. Граждане обычно имеют определенный комплекс прав, имеют связь со своей страной. А лица без гражданства имеют меньший комплекс прав и не имеют связи с каким–то конкретным государством, поскольку не принадлежат ни какому государству. Статус лиц без гражданства, апатридов или аполидов, отличается от статуса обычного гражданина и даже иностранца, поскольку они не имеют политических прав ни на территории, где они живут, ни в каком–нибудь другом месте. Что касается положения в сфере гражданских (имущественных) прав, то, как правило, ограничений в этой области у них нет. Они могут вступать в сделки, покупать землю, работать и т.д. Главное требование – чтобы они были легализованы, чтобы проживали на данной территории на законных основаниях. В некоторых случаях от них требуется получение специального документа, подтверждающего право жить на территории этого государства (вид на жительство для апатрида, «зеленая карта», которая дает в США право на получение постоянной работы и т.д.). Лицами без гражданства часто являются политические эмигранты, потому что это люди, которые уехали из своей страны, опасаясь ответственности за политические правонарушения или в связи с преследованием за политические взгляды. Их, в порядке наказания, в родной стране лишили гражданства, а в новом месте жительства они, как правило, не хотят получать гражданство, потому что считают, что их несправедливо лишили гражданства. Режим политических эмигрантов отличается от режима лиц без гражданства. Это особый режим, потому что лицом без гражданства может быть ребенок лица без гражданства, которому ничего не грозит, он не преследуется и особых прав ему не предоставляет. А политическим эмигрантам (в некоторых странах (США) их называют беженцами) зачастую предоставляются более весомые права. Так, например, в некоторых высокоразвитых странах им предоставляется определенная сумма на устройство жизни, их бесплатно учат языку, им могут оказать помощь и, главное, обеспечить охрану от покушений со стороны государства, из которого они уехали. В основном, это защита от тоталитарных государств, от тоталитарных покушений на человека, на его права, на его свободу.

Двойное гражданство (бипатризм) – это принадлежность, политико–юридическая связь лица с двумя государствами. У такого человека может быть два паспорта: например, паспорт Колумбии и паспорт Боливии; Аргентины и Бразилии. Мы не зря употребляем название американских государств, потому что именно на континенте Южная Америка, в латиноамериканских странах, такие случаи наиболее часты.

Двойное гражданство не признается большинством государств в других частях света, они относятся к этому явлению отрицательно, потому что двойное гражданство – это возможность уклониться от юрисдикции одного из государств, со ссылкой на то, что обладатель этого двойного гражданства еще и гражданин другого государства. Такое раздвоение, обычно, государства не терпят. Однако же в некоторых случаях есть специальные соглашения между государствами, допускающие двойное гражданство, но почти всегда с определенными оговорками. Например, в связи с проживанием на территории какого–то определенного государства полнота обязанностей и прав возникает по отношению к тому государству, где постоянно проживает лицо с двойным гражданством. Если же оно переезжает, то полнота прав и обязанностей возникает в отношении того государства, на территорию которого переезжает этот человек. В некоторых случаях двойное гражданство бывает без договора между двумя государствами, а как политическая акция. Например, все граждане еврейской национальности считаются гражданами Израиля. Они, при прибытии в Израиль, не приобретают новое гражданство, а, получая паспорт, как бы восстанавливают утраченное. В Великобритании граждане Ирландии (Республики Эйре) признаются британскими гражданами в силу исторических традиций (хотя ирландцы граждан Великобритании своими гражданами не считают).

Итак, двойное гражданство – довольно редкое явление. Государства чаще заключают договоры не о признании двойного гражданства, а договоры о способах ликвидации оного, о способах устранения спорных моментов, когда такое состояние по каким–то причинам вдруг возникает.

##

## 3. Статус иностранцев

правовой статус гражданство личность иностранец

Правовой статус иностранцев – это большая тема. Если рассматривать ее в общих чертах, то нужно отметить, что в государствах с демократическим режимом правовой статус иностранца мало отличается от статуса обычного гражданина. Речь идет почти обо всех правах, кроме политических, т.е., по сути дела, кроме права избирать и быть избранным. Вот этого права по многовековой традиции иностранцы лишены. Хотя, в некоторых странах они не лишаются даже этого права, только оно применяется в особых ситуациях, в особых выборах. Скажем, постоянно живущие в Великобритании иностранцы, имеющие недвижимость, имеют право голоса. Например, один из корреспондентов «Известий», известный журналист В.Осипов, имевший постоянное жительство в виде приобретенной корреспондентским пунктом «Известий» квартиры, получив повестку на регистрацию в качестве избирателя, зарегистрировался и принял участие в выборах, а затем описал это в одной из своих книг.

В некоторых случаях иностранцы, проживающие на территории чужого государства, имеют право участвовать в выборах в местные органы самоуправления. Считается, возможно, вполне справедливо, что, если эти люди являются членами данного сообщества, участвуют в жизни какого–то района, они имеют право выбирать и руководителей органов самоуправления.

Однако для большинства иностранцев право голоса совсем не является самым важным делом. Для многих людей самым важным является право въезда в ту страну, где они хотят проживать. Иностранцев больше всего волнует право на иммиграцию, право въехать и проживать там, где им нравится. США называют страной иммигрантов. Долгое время въехать в США было просто, еще проще – остаться там навсегда. Однако последние сорок–пятьдесят лет там существует очень жесткое законодательство, касающееся иностранцев и правил въезда в Соединенные Штаты. 24 декабря 1952 года был принят закон Уолтера Маккарена, с изменениями и дополнениями, принятыми в 1965–1968 годах. Этот закон является основным документом в области иммиграции и гражданства. 7 августа 1953 года был принят Закон о беженцах. Это законодательство регулирует права иностранцев в США. Кроме этих двух главных законов, есть еще ряд других. Кстати, закон Уолтера–Маккарена очень объемный: он состоит из 4 частей 13 глав, 144 разделов – всего 188 страниц. Кроме этого, американские чиновники имеют правила службы иммиграции (162 страницы), 99 страниц инструкций Госдепартамента, несколько страниц службы министерства здравоохранения, министерства по труду и т.д. Это объемистый фолиант, который предусматривает все варианты и правила въезда и проживания иностранцев в США.

Президент Джон Кеннеди, когда он еще не был президентом, а был молодым сенатором, написал книгу «Нация иммигрантов». В этой книге он критиковал суровые правила въезда в США для иностранцев. Упоминая запреты для въезда, он писал, что иностранец может въехать в Америку, если только он прибывает из Северной Европы, если он только не слишком беден, если не прихворнул, никогда не украл куска хлеба, не состоял в сомнительных организациях и может подтвердить свою деятельность в течение последних двух лет. Либеральный сенатор Кеннеди написал с искренним возмущением, что есть такие, как бы «неуважительные» причины, по которым отказывают во въезде в США. На самом же деле в разделе 212 Закона Уолтера–Маккарена есть тридцать девять причин, по которым иностранцам могут отказать во въезде в страну: по состоянию здоровья, по психическому состоянию, требуется грамотность, проверяются привычки и склонности, трудоспособность, прошлые политические взгляды и т.д. Причин для отказа во въезде очень много. После распада Советского Союза таких причин стало еще больше – США отгораживаются от нежелательных иностранцев. Кстати говоря, все иностранцы, которые желают въехать в США, делятся на две категории: неиммигранты и иммигранты. В связи с этим Америка предоставляет в своих посольствах две визы – иммиграционная виза и неиммиграционная виза. Иммигранты допускаются в страну на неопределенный срок, могут работать по найму, через пять лет могут получить гражданство, если только хорошо себя вели, ни в чем предосудительном замечены не были. А неиммигранты допускаются в США лишь на определенный срок, после чего должны уехать на свою родину. К неиммигрантам относятся дипломатические и консульские работники, лица, которые приезжают в страну по делу, туристы, транзитные пассажиры, члены экипажей судов и самолетов, студенты–иностранцы, временные рабочие, лица, приезжающие по программам культурного обмена и т.д.

Говоря об иностранцах, нужно отметить, что в разных странах есть специальные квоты для въезда в данную страну. Так, например, в США для стран восточного полушария число пребывающих из отдельной страны не должно превышать 20 тысяч человек. А для африканских стран это число может быть в сто раз меньше. Сверх квоты в США могут приезжать лишь ближайшие родственники граждан США и иностранцы, более 20 лет находящиеся на государственной службе в США. Не ограничивается въезд в США профессиональных священнослужителей различных религиозных культов. Есть, так называемые, преференции – более облегченные варианты въезда в США. К лицам, обладающим правом на льготный въезд в Америку, относятся не состоящие в браке дети граждан США, мужья и жены граждан США, высококвалифицированные деятели науки и искусства, состоящие в браке дети граждан США, братья и сестры граждан США, очень редкие специалисты, беженцы и некоторые другие категории.

Пятилетний срок, который установлен американским законодательством для приема иностранца в гражданство – это довольно непродолжительный срок, в ряде стран этот «испытательный» период гораздо больше. В некоторых странах (Франция, Великобритания) – это 8 лет, а в Швейцарии надо прожить 12 лет для того, чтобы претендовать на швейцарское гражданство. Иностранцы в зарубежных странах имеют право, как обычные граждане, обращаться с исками в суд, могут свободно перемещаться в стране пребывания, но для того, чтобы иметь этот формальный юридический статус, надо иметь главное – документы, подтверждающие законность въезда в страну. Нелегальные иностранцы никакими правами в зарубежных странах (за исключением гуманитарных прав) не обладают. Нелегальные иммигранты часто задерживаются полицией и после ряда специальных процедур высылаются на свою родину. Такие процедуры применяют ФРГ, Швейцария и ряд других государств.

Право убежища предоставляется иностранцу, преследуемому в своей стране по политическим основаниям, либо религиозным причинам, иным веским мотивам, которые уважаются в той стране, куда прибыл иностранец, и где он просит политического убежища. Нигде не признается экономическое убежище – когда иностранцы приезжают в ФРГ, Швейцарию и т.д. с целью улучшить свое экономическое положение, хотят жить в богатом государстве. В некоторых случаях может быть предоставлено политическое убежище, но гражданство не предоставляется. В ряде государств прямо предусмотрена возможность высылки в административном порядке. Однако, как правило, высылка производится на основании судебного решения. Отметим, к слову, что для высылаемого иностранца особой разницы нет, как его высылают – либо по постановлению начальника полиции, либо по постановлению суда. Судебное рассмотрение может быть таким же быстрым и решительным, как и постановление полицейского начальника.

##

## 4. Классификация прав и свобод

Как уже отмечалось, личные права впервые появились в писаных источниках права в виде права на неприкосновенность личности, т.е. в виде юридической гарантии от произвольного ареста. В настоящее время фиксацию любых прав начинают с закрепления прав на жизнь, на свободу и неприкосновенность личности. Эти права, которые в ХVIII веке давали только гарантии неприкосновенности, постепенно приобрели более универсальный и широкий характер. Нужно отметить, что такой универсальный характер личные права приобрели после принятия международных актов о гражданских и политических правах. В частности большое влияние на законодательство стран мира, прежде всего, конституционное законодательство оказал международный Пакт о гражданских и политических правах, принятый Генеральной ассамблеей ООН в декабре 1966 года. После того, как в ст.6 данного Пакта, появилось право на жизнь, нормы подобного рода стали очень распространенными. Нужно отметить, что право на жизнь и на свободу – это строчка еще из Декларации Независимости США, которая была принята в 1776 году. Право на жизнь было сформулировано и в статье 2 конституции ФРГ (1949 г.), но такие нормы стали повсеместно распространенными только после международных актов ООН, которые оказали сильное влияние на конституционализм в 60–70 годы XX века. Например, конституция Испании в ст.15 записывает, что «каждый человек имеет право на жизнь, физическую и моральную неприкосновенность и не может подвергаться пыткам, негуманному и унизительному наказанию. Смертная казнь запрещена, за исключением случаев, предусмотренных военным законодательством, действующим в военное время».

Нормы подобного рода имеются в конституциях большинства бывших социалистических стран Восточной Европы, также во многих конституциях стран СНГ.

Одним из условий, по исполнении которого государство принимается в Совет Европы, это отмена смертной казни. То есть право на жизнь, включая отмену смертной казни, стало уже общеевропейским критерием для признания демократичности государства, точнее говоря, для признания демократичности политического режима, который существует в данном государстве. Неприкосновенность личности, конечно, волнует граждан более всего. Граждане хотят иметь гарантии неприкосновенности от посягательств со стороны органов государства. Содержание права неприкосновенности – это гарантии от необоснованного ареста, обыска или задержания. В нормальной стране человек не может быть задержан или арестован без специального акта суда или специально уполномоченного на это органа (прокурора). Если же задержание происходит на месте преступления, то сроки задержания обычно очень небольшие и также предусматриваются законом. После задержания полиция должна получить специальную санкцию суда или прокурора. В большинстве западных стран запрещаются обыски, которые не санкционированы судом или прокурором, получение такой санкции – достаточно сложная процедура. Это сделано специально, чтобы не было произвола полицейских или судебных органов.

В ряде стран действует правило, что задержанный или арестованный человек может быть отпущен под залог определенной суммы денег. Сумма эта, как правило, достаточно велика. Смысл взимания такой суммы – гарантия от того, что человек не спрячется, иначе эта сумма будет безвозмездно изъята, и никогда не возвращена. Естественно, в правилах залога есть определенная несправедливость, т.к. всегда существует имущественное неравенство: богатому человеку проще найти нужную сумму и находиться до суда на свободе, чем неимущему, которому приходится находиться в тюрьме для удобства следствия, поскольку у него нет такой суммы.

Неприкосновенность жилища и тайна переписки – важная группа личных прав. Ограничения этих прав не допускаются по закону и преследуются нарушения этих прав. Однако на практике полиция очень часто обладает большими полномочиями для того, чтобы входить в частное жилище, осматривать личные автомобили и т.д. Часто используются такие методы сыска, как прослушивание телефонов, вскрытие писем. Эти действия в обход законов отмечаются западными исследователями. Ссылки на интересы государственной безопасности, на государственные интересы часто перевешивают установленные законом ограничения. Нужно сказать, что современная техника настолько совершенна, что зачастую доказать незаконное прослушивание, нарушение частной жизни практически невозможно, если эти доказательства явно не используются во вред гражданину. Важной гарантией, хотя бы немного ограничивающей произвол государства и государственных служб, является запрет в ряде стран на использование в суде доказательств, добытых оперативным путем (магнитофонных лент, записанных без ведома гражданина, видеосъемок и т.д.).

Ряд современных конституций очень подробно описывает запреты в сфере личной жизни. Например, конституция Голландии, которая была значительно обновлена в 1982 году, в ст.10 включает длинный перечень ограничений возможных посягательств на личную жизнь гражданина. Там сказано, что каждое лицо имеет право на уважение своей частной жизни, закрепляется то, что закон устанавливает правила для защиты частной жизни, право лица знакомиться с зарегистрированными сведениями о нем, пользоваться ими и исправлять их. По голландским правилам, если человек знает, что на него заведено досье органами политического сыска, он может обратиться с требованием предъявить их ему, активно реагировать на собранные доказательства, исправлять их и требовать по суду не использовать их ему во вред.

Важное правило в этой сфере содержит, например, конституция Греции. В ст.9 говорится, что «жилище каждого гражданина неприкосновенно, частная семейная жизнь индивида ненарушима, домашние обыски могут проводиться не иначе, как в случаях и формах, предусмотренных законом, и всегда в присутствии судебной власти». А часть 2 этой статьи говорит, что «нарушители указанных положений подлежат наказанию за посягательства на неприкосновенность жилища и за злоупотребление властью». Кроме того, они (нарушители) обязаны полностью уплатить компенсацию потерпевшему в соответствии с законом. Это положение о компенсации очень важно, потому что человек, в случае незаконного вмешательства в его жизнь терпит моральные, а зачастую и материальные, убытки и компенсация, хоть немного, скрасит ему жизнь.

Весьма важным представляется право граждан на свободу передвижения и свободу выбора места жительства. Это очень важное проявление свободы личности, и в странах СНГ это еще далекая мечта, потому что в большинстве из них существует институт прописки, ограничивающий право передвижения. С этим институтом хотя и борются (хотя бы конституционные суды), но на практике они могут заменяться институтом регистрации и т.п. На Западе никаких прописок не существует, и такое положение закрепляется конституциями. Например, ст.19 Испании гласит, что испанцы имеют право свободно избирать место жительства и право свободного передвижения по национальной территории. Аналогичные нормы есть и в других конституциях. Например, в конституции Италии в ст.16 говорится примерно то же самое.

Очень важным моментом, который необходимо упомянуть – правовые гарантии личных прав и свобод. Эти гарантии бывают уголовно–правовыми, уголовно–процессуальными, административно–процессуальными, но, проще всего, их обозначить как право на судебную защиту личных прав и свобод. Право на справедливое судебное разбирательство и право на обращение в суд зафиксировано еще в первых поправках к конституции США. Например, 6–я поправка содержит важнейшие права обвиняемого в уголовном процессе, т.е. право на скорый и публичный суд беспристрастными присяжными того штата и округа, где совершено преступление.

Право на информацию о характере и причине обвинения, право на очную ставку со свидетелями, право на принудительный привод свидетеля, право на помощь защитника, т.е. личные права обеспечиваются очень конкретным перечнем возможных действий, которые вправе применить лицо, чтобы уберечь свою неприкосновенность, защитить свои права. В данном случае это очень важно, потому что, с одной стороны, обвинения предъявляет государство в виде органов подавления, и одновременно государство осуществляет гарантии, которые сдерживают эти органы. Если эти гарантии не соблюдаются, то человек имеет право апеллировать к высшей справедливости. Это означает, что в большинстве случаев при нарушении этих основных гарантий лицо будет оправдано и освобождено из–под обвинений и из–под стражи. Например, известен случай, который в американском конституционном праве называется «правилом Миранды». Это правило получило свое название по фамилии подозреваемого, который был задержан в 1966 году. Эрнесто Миранда был обвинен в похищении и изнасиловании. После задержания Миранда признался в совершении этих преступлений, однако он не был предупрежден о праве, согласно 5–й поправке конституции США, не свидетельствовать против себя. Он не был также предупрежден о праве, согласно 6–й поправке, иметь защитника. Через некоторое время Миранда заявил, что он был обманут полицией, что он давал свои показания, находясь в испуганном положении, не осознавая, что он говорит. Он заявил, что поскольку он свидетельствовал сам против себя и не имел юридической помощи, он отказывается от своего признания. Это дело рассматривалось Верховным Судом, аргументы Миранды были признаны достаточно вескими, и он был освобожден, несмотря на вполне очевидную и ранее им признанную виновность. Кстати, с тех пор «правило Миранды» стало обязательным для всех полицейских, и при задержании они непременно произносят ритуальную фразу о том, что арестовываемый имеет право хранить молчание, имеет право иметь защитника и т.д. Без этих слов задержанный будет освобожден, поскольку нарушены его права. Читатели, очевидно, часто видели в полицейских боевиках, как «коп» (полисмен), надевая наручники задержанному, произносит: «Вы имеете право не отвечать на вопросы, иметь защитника» и т.д. Это и есть «правило Миранды».

В категорию личных прав и свобод включают такие права и свободы, как свобода совести, свобода мысли. Это несколько абстрактно сформулированные свободы. Свобода мысли – это свобода, прежде всего, от контроля за сознанием человека, это право человека самому решать, каких взглядов ему придерживаться, что думать, во что верить, во что не верить, какие ценности уважать. Очень важно право свободно выражать свои мысли, хотя это право ближе политическим правам. Свобода мысли, конечно, вещь абстрактная, поскольку мышление происходит в голове человека. Свобода мысли может быть даже в тюрьме самого тоталитарного государства. Поэтому без свободы выражения этих мыслей – это лишь красивые слова.

Свобода совести и свобода вероисповедания – очень близкие понятия. Под свободой совести понимают право исповедывать любую религию либо право не исповедывать никакой, придерживаться атеистических взглядов. Свобода вероисповедания – это свобода исповедывать религию. Во многих зарубежных странах говорится больше о свободе вероисповедания, хотя современные конституции признают и безбожие. В некоторых государствах какой–либо одной из религий придается больший вес, большее значение, чем другим. Например, в республике Болгария в ст.13 конституции говорится, что традиционной религией в Болгарии является восточно–православное вероисповедание. Говорится о господствующей религии в конституции Греции. Мы полагаем, что если, несмотря на такие юридические предпочтения, в стране существует полное равноправие всех конфессий, то это не основание для заявлений, что в государстве нарушаются права и свободы личности в этой сфере. Во многих государствах в конституциях просто фиксируется, что церковь и государство не вмешиваются в права друг друга, говорится, что государство и церковь разделены; закрепляется, что школа и церковь не вмешиваются в дела друг друга. Обычно этого достаточно для гарантии невмешательства либо государства в дела в церкви, либо церкви в дела государства. Такой нейтралитет в конце XX века представляется самым нормальным и положительным явлением.

Говоря о политических правах и свободах, в XIX веке и примерно до середины XX века имели в виду право избирать и быть избранным. Практически все политические права сводились к избирательным правам. Это вполне справедливо, потому что для абсолютного большинства граждан главным политическим правом является право один раз в два, три, четыре года прийти на избирательные участки и выбрать достойных представителей, чтобы они потом представляли его интересы, защищали его права в парламенте, в местных органах власти. Это всегда было очень ценное право, и всеобщим оно стало сравнительно недавно. Первоначально избирательное право было цензовым. Оно ограничивалось требованием наличия определенного имущества, суммами доходов, налогов. Женщины исключались из числа избирателей и т.д. Короче говоря, избирательное право прошло довольно долгую эволюцию, и прежде, чем было дополнено еще рядом других политических прав, оно как бы олицетворяло все возможные политические права и свободы.

Избирательное право делят на активное избирательное право (иногда его называют общим избирательным правом) и пассивное избирательное право.

Активное избирательное право – это право избирать своих представителей в органы власти или самоуправления, право избирать президента, а в некоторых случаях – премьер–министра.

Пассивное избирательное право – это право быть избранным в выборные органы государства либо органы самоуправления. Это право выдвигать свою кандидатуру либо давать свое согласие на выдвижение.

В большинстве стран мира избирательным правом обладают все взрослые граждане, достигшие определенного возраста (18, 20, 21 год). В некоторых же странах, например, в странах Ближнего Востока, еще до сих пор не обладают избирательным правом женщины (Кувейт). Кстати, и в Европе есть одна страна, в которой женщины не обладают избирательным правом – княжество Лихтенштейн.

Важным политическим правом является право на объединение в общественные организации. Иначе его называют свобода союзов и ассоциаций. Право граждан на создание союзов и ассоциаций подразумевает и право на создание политических партий, потому что под союзами и ассоциациями в большинстве стран понимают любые объединения граждан – как политического характера, так и неполитического. Число различных политических партий, союзов, ассоциаций в высокоразвитых странах очень велико. Естественно, не все из них принимают участие в реальной политической жизни. Но в данном случае для граждан важно вообще право объединиться со своими единомышленниками. Нужно сказать, что в большинстве стран для такого объединения не требуется каких–то специальных условий – скажем, минимума членов (иногда союз могут составить хоть 3 человека). Совсем не обязательно получать разрешение где–нибудь в министерстве юстиции. Достаточно направить извещение о том, что создана общественная группа, и получить ответ о получении письма. Другое дело, что в некоторых случаях потребуются некоторые дополнительные действия, например, для открытия счета в банке. Здесь потребуются более сложные юридические процедуры, поскольку это будут операции с деньгами, а для этого нужны определенные гарантии, чтобы в случае необходимости государство могло проконтролировать финансовые стороны работы этой организации, партии, возможно, взыскать налоги, оказать финансовую помощь и т.д. К этому праву примыкает право образовывать профессиональные союзы.

Профессиональные союзы – это объединение работников с целью борьбы за свои права, с целью противостояния работодателю. Профессиональные союзы, как правило, также достаточно просто регистрируются, какого–то специального разрешения не требуется, но при проведении финансовых операций также нужны гарантии подписи, заполнение определенных форм и т.д.

Праву на объединения в союзы и ассоциации посвящены статьи ряда современных конституций. Например, ст.39 конституции Италии, ст.23 конституции Греции, часть 2 ст.37 конституции Испании и ряд других. В некоторых случаях требуется, чтобы внутренняя организация партии или общественного объединения была построена по демократическим принципам. Государство требует, чтобы демократия была не только в рамках государства, но и внутри тех организаций, которые создаются в этом государстве. Подразумевается необходимость выборности руководящих органов, их периодическая отчетность, открытость документов и т.д. Полагаем, что это является справедливым, потому что без выполнения таких обязательств и правил, возможно нарушение прав граждан, а государство заботится о правах граждан во всех сферах, в том числе и в сфере деятельности общественных объединений.

Очень важным политическим правом является свобода собраний, митингов и манифестаций. Свобода собраний – это право граждан собираться в закрытых помещениях. Единомышленники, люди, которые хотят обсудить свои проблемы, могут собираться в залах, дворцах и обсуждать свои проблемы. В некоторых случаях законодатели предусматривают уведомительный порядок, т.е. необходимо заранее уведомить, что в таком–то зале будет собрание. А в некоторых случаях не требуется никакого уведомления, просто, если вы имеете подходящий зал, вы в нем собираетесь, а если не имеете – нанимаете. Главное требование – не нарушать ранее установленные законы: не призывать к свержению существующего строя, не высказывать враждебные государству лозунги и т.п. Если закон не нарушен участниками собрания (по крайней мере, никто об этом не сообщал), то государство к этому относится безразлично.

Манифестация – это шествие граждан по улицам либо собрание под открытым небом. Есть очень близкое понятие термину «манифестация» – демонстрация. Демонстрация подразумевается, как шествие по улицам и дорогам. Демонстрация может начинаться митингом (собранием под открытым небом), может завершаться митингом. Понятием «манифестация» может означаться и митинг, и демонстрация. В любом случае, это выражение каких–то массовых чувств. Демонстрации и митинги, порядок их проведения могут регулироваться конкретным законодательством. Т.е. в конституциях очень многих стран мира, как правило, записано, что порядок проведения этих мероприятий предусмотрен законом. В большинстве высокоразвитых стран существует уведомительный порядок проведения шествий, демонстраций и митингов, причем срок уведомления обычно очень невелик – за сутки или двое до начала манифестации городские власти должны получить письменное уведомление о том, что определенная группа граждан хочет провести свое шествие по таким–то улицам. Если нет каких–то сверхординарных причин для запрета, то городские власти, как правило, разрешают проведение подобных демонстраций. Бывает, правда, перечень улиц, площадей, на которых проведение таких мероприятия запрещается. Обычно это связано с нахождением на них зданий парламента, густонаселенного места (вокзала) и т.д. В таких случаях предлагаются другие улицы для подобного мероприятия.

Кроме митингов и демонстраций есть еще такая форма общественного выражения политических пристрастий – пикеты. Пикеты – это стоящие на улице отдельные граждане с плакатами, транспарантами. Граждане стоят или ходят возле какого–то учреждения для того, чтобы обратить внимание властей на свои взгляды. В ряде случаев пикеты также регламентируются законодательством. Например, в некоторых странах запрещаются стоячие пикеты, а пикеты на ходу разрешаются. В каждой стране есть свои особенности, но, в большинстве случаев, правовое регулирование не мешает гражданам выражать свои взгляды путем митингов, шествий, пикетов, поскольку граждане, зная эти правила, их соблюдают.

Классической конституционной формулировкой, предусматривающей право граждан на собрание, является формулировка, которая записана в знаменитой Первой поправке к конституции США – право народа мирно собираться. Затем аналогичные правила появились во множестве других конституций. Например, в конституции Италии в ст.17 говорится: «граждане имеют право собираться мирно и без оружия. Для собрания, включая места, открытые для публики предварительного уведомления не требуется». В ст.8 конституции ФРГ говорится: «Все немцы имеют право собираться мирно и без оружия, без уведомления или разрешения». Такие формулировки стали общим конституционным достоянием.

Разрешенные собрания, шествия обычно охраняются полицией, которая может вмешаться в течение этого собрания, если будут нарушаться общие демократические принципы или специальные законы. Например, если на собрании окажутся вооруженные люди или граждане, призывающие к насильственному свержению властей, употребляющие нецензурную брань или еще каким–либо иным образом нарушающие общественный порядок, что запрещается любой конституцией, любой правовой системы.

Важной частью политических прав является свобода выражения мнений или свобода слова. В последнее время эти свободы часто именуют свободой информации. Свобода слова, свобода печати, иных средств массовой информации, право на получение и пользование информацией – очень важные права, особенно в современном мире. Тоталитарные режимы ограничивают такие права, монополизируя и контролируя средства массовой информации, устанавливая различные запреты. В развитых демократических странах газеты свободны, они не могут принадлежать государству, как, впрочем, не принадлежит государству телевидение и радио.

Четко закрепляет свободу информации конституция ФРГ. В ст.5 говорится: «Каждый имеет право свободно выражать и распространять свое мнение устно, письменно, посредством изображения и беспрепятственно черпать знания из достоверных источников. Свобода печати и свобода информации посредством радио и кино гарантируются. Цензуры не существует.

Границы этих прав указываются предписаниями общих законов, законодательных постановлений об охране молодежи и правом на честь личности.

Более подробно соответствующие права и свободы описываются в ст.20 конституции Испании. Там предусматривается право свободно выражать свои мысли, идеи, мнения посредством письма, любого другого средства воспроизведения. Сохраняется право на литературное, художественное, научное и техническое производство и творчество. Закрепляется право свободно передавать и принимать информацию с помощью любого средства распространения. Закон контролирует это право и оговорку относительно профессиональной тайны при осуществлении этих свобод. Здесь же говорится, что цензура также не допускается.

Необходимо упомянуть важный момент – естественное ограничение на свободу слова. Таким естественным ограничением может считаться покушение на честь и достоинство личности, либо на какую–либо тайну (военную, государственную, дипломатическую, коммерческие секреты и т.д.). В этих случаях предусмотрены ограничения. Не зря в конституции ФРГ указывается о законодательных постановлениях об охране молодежи и право на честь личности. Под охраной молодежи подразумевается нераспространение порнографии либо иных изображений, текстов, которые могут повлиять на неустоявшуюся психику молодого поколения (визуальные изображения насилия, порнографические тексты и т.д.). Конечно же, под правом на честь личности подразумевается запрет на порочащие сведения, а если они были распространены, то включается установленная законом защита, и нарушитель этих прав получит наказание по закону (взыскивается материальный и моральный ущерб).

Что касается государственных секретов и тайн, то в большинстве высокоразвитых стран установлены сроки, в течение которых такие секреты не могут опубликовываться (25–30 лет). После истечения этого срока все тайные архивы либо сведения становятся доступными, граждане могут пользоваться ими и на основании архивов создавать документальные и художественные произведения. В некоторых особо исключительных случаях сроки недопущения до архивов и секретов могут быть большими (45–50 лет). Это зависит от категории государственной тайны, от важности секретов и лиц, которых задевают эти секреты и тайны (лица королевских династий, президенты и т.д.).

К политическим правам относится право обращения к властям с письменными требованиями, жалобами, обращениями. Чаще всего, такие права называются правом на петицию. Право на петицию предусмотрено большинством современных зарубежных конституций. Речь идет о том, что граждане не просто имеют право обращаться с жалобами, но на эти петиции государственные власти обязаны давать мотивированные ответы. Например, ст.10 конституции Греции гласит: «Всякое лицо или несколько действующих сообща лиц имеют право в соответствии с законом государства направлять компетентным властям письменные заявления. Органы власти обязаны рассматривать заявления в кратчайший срок согласно действующим постановлениям и дать заявителю мотивированный письменный ответ в соответствии с положениями закона».

Важными представляются гарантии безопасности заявителя, т.е. неответственности за написание жалобы и за ее содержание. Та же ст.10 часть 2 греческой конституции предусматривает: «Преследования заявителя за возможно совершенные нарушения, указанные в заявлении, допускаются только после принятия соответствующего заявления органами, к которым обращено заявление, и с их разрешения». Далее говорится, что всякое обращение за информацией обязывает компетентные органы дать ответ в оговоренных законом условиях. Другие конституции также определяют право обращения, петиции (ст.10 конституции Италии, ст.29 испанской конституции). Впервые, очевидно, такое право предусмотрела Первая поправка к конституции США, в которой записано, что у народа есть право обращаться к правительству с петициями об удовлетворении жалоб.

Социально–экономические права и свободы можно условно разделить на две группы. Первая группа – экономические права и свободы – была закреплена еще в старейших конституциях. Это были права первого поколения. Их суть – закрепление в конституциях права частной собственности и ее наследования. Право частной собственности и ее наследования было одним из достижений революций. Ради закрепления этого права и писались многие конституции. Это право представлялось настолько важным, что ст.17 французской Декларации прав человека и гражданина 1789 года предусматривала, что частная собственность есть право неприкосновенное и священное.

Не менее знаменитыми являются строчки Пятой поправки конституции США о том, что никто не может быть лишен жизни, свободы или имущества без надлежащей правовой процедуры. Частная собственность не должна изыматься для общественного пользования без особого и справедливого возмещения. Такой принцип священности и неприкосновенности любой собственности, в первую очередь частной, существовал достаточно долго. Затем появились новые тенденции, и право собственности утратило ореол своей святости. Появились принципы, разработанные в соответствии с требованиями XX века. Наиболее характерен в этом смысле подход конституций ФРГ, Японии и Италии. Например, в ст.14 конституции ФРГ сначала говорится, что «собственность и право наследования гарантируется. Содержание и пределы их устанавливаются законами». Новый здесь момент – пределы. Появились пределы собственности. Далее пункт 2 ст.14 закрепляет: «Собственность обязывает. Пользование ею должно одновременно служить общему благу». Это совершенно новый подход, суть которого в том, что современные технологии, современное производство, способы добычи природных богатств могут быть опасны для окружающих, для окружающей среды. Именно такой подтекст и заложен в данные строки о том, что собственность обязывает. Владелец собственности должен думать не только о своем бизнесе и своих правах, но и о правах других лиц. Поэтому и сказано, что собственность обязывает.

Ст.29 конституции Японии говорит о том, что право собственности не должно нарушаться, и далее – «право собственности определяется законом с тем, чтобы оно не противоречило общественному благосостоянию. Частное имущество может быть использовано в общественных интересах за справедливую компенсацию», т.е. в новых конституциях появляется понятие общественного благосостояния.

Возможно, наиболее характерна в этом плане ст.41 конституции Италии. В ней говорится, что частная хозяйственная инициатива свободна, однако же, она не может развиваться в противоречии с общественной пользой, или так, чтобы причинять опасность общественной пользе или человеческому достоинству. Часть 3 этой статьи говорит: «Закон определяет программы тех мероприятий и контроля, с помощью которых общественная частная экономическая деятельность может быть направлена и координируема в социальных целях». Итак, в середине XX века и ближе к его концу появились разумные ограничения, направленные на то, чтобы собственность не могла быть направлена во вред человеческому сообществу, т.е. другим гражданам.

К социально–экономическим правам второй группы традиционно относят самое знаменитое право – право на труд, которое было предметом гордости всех советских конституций. Под влиянием этих конституций в том или ином виде право на труд стало появляться и в зарубежных конституциях. Так, в той или иной интерпретации, оно закреплено в текстах конституции Дании, Индии, Испании, Италии, Японии. В несколько ретушированном виде, оно имеется в конституции ФРГ. Однако право на труд в этих странах и в этих конституциях понимается, как право личности реализовывать свои умения, способности и таланты. В советском государстве оно понималось, как обязанность государства предоставить человеку гарантированную работу. Нужно сказать, что реального права на труд не было никогда и нигде, потому что в чистом виде это просто утопия. К примеру, семнадцатилетние школьницы всегда мечтали быть кинозвездами, эстрадными певцами и т.д., но государство не может предоставить им такие возможности.

Конституционное право, для того, чтобы быть реальным, должно защищаться в суде. Ни в одной стране и никогда конституционное право на труд в суде не защищалось. Защищалось утраченное место, должность, потерянное место работы. Право на труд в виде какого–то идеала присутствовало лишь в мечтах. Что касается связанного с правом на труд правом на отдых – оно имеется в любой стране, ибо каждый человек должен иметь право отдохнуть после своих трудов. В любой стране граждане имеют право на отпуск, выходные дни, праздники и т.д.

Важным правом является свобода труда или запрещение принудительного труда. Под принудительным трудом понимается принуждение граждан со стороны государства выполнять ту работу, которую он делать не хочет. Есть достаточно интересный и спорный вопрос о том, является ли труд в местах лишения свободы принудительным. Во многих зарубежных высокоразвитых странах труд в местах лишения свободы признается принудительным, если осужденный не желает его делать. Например, были достаточно неприятные для американского правительства моменты, когда некоторые американские либералы призывали не покупать текстильные изделия, изготовленные в Китае, заявляя, что большинство из них изготовлены в местах лишения свободы заключенными.

Важными экономическими правами является право на социальное обеспечение, на охрану здоровья. Мы гордились этими правами, говорили о том, что «бедные» трудящиеся в буржуазных странах этого права лишены. Однако же, при ближайшем рассмотрении, мы можем установить, что в этой области в зарубежных странах все в порядке. Граждане там не умирают без медицинского обслуживания, поскольку либо есть бесплатное медицинское обслуживание, как в Великобритании, либо есть страховая медицина, как в Соединенных Штатах Америки.

К социально–экономическим правам примыкают права на коллективные действия в защиту своих интересов. Это права рабочего класса на забастовку, на образование профсоюзов. Многие современные конституции эти права декларируют, закрепляют, а граждане эти права реализуют на практике. Например, ст.40 конституции Италии гласит: «Право стачек осуществляется в рамках законов, регулирующих это право». Пункт 2 ст.32 конституции Греции гласит: «Забастовка является правом».