**Конституционные права и свободы в ФРГ**

Основные права закреплены в конституции как неотчуждаемые, неотъемлемые права и свободы человека и гражданина. Особо значимые права открывают конституцию (Раздел I), но основной закон гарантирует и другие права, обозначенные как основные (ч.1 ст.33, ч.2 ст.38, ч.1 ст.101, ст. 103, 104). Естественная школа прав признается государством - права не создаются конституцией, а признаются ею. Основные права являются непосредственно действующими, все 3 ветви государственной власти связаны основными правами (ч.3 ст.1). Основные права обеспечиваются не только на федеральном, но и на земельном уровне.

Центральное место занимают права человека на достоинство и право человека на свободу (ст. 1 и 2). Но использование прав и свобод ограничивается там, где начинается сфера прав других лиц. В спорных случаях обеспечивается судебное разбирательство. Общее право немца на свободу дополняется правом на жизнь, здоровье, свободу вероисповедания, свободу мнений, объединений.

Права, обеспечивающие свободы дополняются правами, обеспечивающими равенство. Наряду с общей формулировкой принципа равенства (ч.1 ст.3) имеются специальные положения, обеспечивающие равенство мужчины и женщины (ч.2 ст.3), запрет предпочтения по признакам пола, происхождения, расы, языка, отечества, места рождения, вероисповедания, религиозных и политических взглядов, не допускается ущемление из-за недостатков (ч.3 ст.3). Также закрепляется равенство статуса граждан (ст.33) и равенство в избирательных правах (ст.38).

Конституция обеспечивает незыблемость конституционных прав и их судебную защиту (ч.4 ст.19). Конституция предусматривает меры по защите от антидемократического развития. Вводится положение (ч.3 ст. 79) о недопустимости изменения важнейших принципов конституции и возможность ограничения в осуществлении прав и свобод в случае злоупотребления ими. Утрата прав и пределы утраты определяются решением Федерального конституционного суда. Ограничиваются право выражать и распространять свое мнение, а также право петиции для военнослужащих на время службы (ст. 17а).

Однако Конституция проводит различие между всеобщими правами человека и т.н. гражданскими правами, которыми обладают только немцы. Немец - это тот, кто обладает гражданством ФРГ, беженцы или перемещенные лица немецкой национальности, также супруга и потомки этих лиц. Немцами признаются и те, кто был лишен своего гражданства с 1933 по 1945 гг.

Лишение немецкого гражданства запрещено, утрата возможна лишь на основании закона. Ни один немец не может быть выдан иностранному государству. Основной способ приобретения гражданства ФРГ - по рождению. Для иностранцев это натурализация (ряд требований). Гражданство утрачивается в результате приобретения иностранного гражданства, а также выхода из гражданства. Выход считается недействительным, если вышедший из гражданства в течении года не приобрел иностранное гражданство. Более подробно вопросы гражданства урегулированы в Законе о государственной принадлежности от 22 июля 1913 года.

**Основы конституционного строя**

По форме правления ФРГ - парламентарная республика. Республиканский принцип закреплен в ст.28: “конституционный строй в землях должен соответствовать принципам республиканского, демократического и социального правового федерального государства”.

Демократическое государство - в ФРГ вся власть принадлежит немецкому народу. Указывается, что народ осуществляет эту власть путем выборов и голосования, через специальные органы законодательства, исполнительной власти и правосудия (ч.2 ст.20). ОЗ указывает формы реализации власти народа через институты прямой и представительной демократии. Германский законодатель отдает предпочтение представительной демократии (!). Ограничено проведение референдумов, народных инициатив, народных опросов, эти институты прямой демократии могут проводиться лишь по узкому кругу вопросов (ст. 29), например изменения территориального деления федерации. В 1996 г. - референдум по поводу объединения земли Бранденбург и Западного Берлина. Население Западного Берлина - «за», население Бранденбурга - «против». Референдум окончился ничем.

Правовое государство - это государство, которое обеспечивает примат права в его организации и деятельности и взаимоотношениях с обществом и гражданами (в отличие от российской конституции это не декларация, а реальное положение). Черты правового государства:

1)Обязательное соблюдение государственной властью закрепленных в конституции основных прав (непосредственно действующее правило);

2)Верховенство конституции и закона (ч.3 ст.20);

3)Учреждение независимого суда (ст.97), запрещение создания чрезвычайных судов (ч.1 ст.101);

4)Запрет придания закону обратной силы (ч.3 ст.103);

5)Приоритет общепризнанных норм МП, которые объявляются составной частью федерального права, и непосредственно вытекающих из них прав и свобод физических и юридических лиц, находящихся под юрисдикцией Германии (ст.25).

ФРГ - социальное государство (ч.1 ст.20). Этот принцип в ОЗ не конкретизируется. Нормативное содержание принципа можно понять только на практике. Констатация социального характера государства - это задача, цель и правовая норма одновременно. Правовая доктрина ФРГ считает, что социальное государство - это то государство, которое помогает слабому повлиять на распределение благ в духе справедливости, чтобы обеспечить каждому немцу достойное человека существование. Государство должно гарантировать прожиточный минимум. Ответственность государства - субсидиарная. Существует примат личной ответственности каждого индивида за собственное благополучие (кроме случаев определенных умственных или физических дефектов). Именно поэтому ФРГ помогает прежде всего социально слабым. ФРГ берет на себя ответственность за доступ каждого немца к таким жизненно важным благам, как жилье, питание, образование, помощь в случае болезни и т.п.

ФРГ - федеративное государство (ч.1 ст. 20). Принцип федерализма - основной принцип конституции. Закрепляется вечность, нерушимость этого принципа конституции (ч.3 ст.79), не допускается изменение положений конституции, затрагивающих деление федерации на земли и сотрудничество земель (не подлежат пересмотру). Но это не значит, что не могут изменяться федеральные формы организации земель (!).

Внешнеполитическая сфера - это исключительная компетенция федерации. Хотя не исключено, что по предметам, относящимся к исключительной компетенции земель, земли не могут участвовать в ВП. Этим правом они пользуются. Однако и по этим вопросам земли должны ставить в известность федеральные органы. Конституция содержит положения, определяющие мирное содержание германской ВП - запрет действий, способных нарушить мирное сосуществование народов, действий, ведущих к агрессивной войне (уголовная ответственность по ч.1 ст.26). По ч.2 ст.26 любая торговля оружием должна осуществляться с разрешения федерального правительства.

После объединения страны упразднена ст. 23; в 1994 г. - новая редакция, которая касается участия ФРГ в ЕС. Подчеркивается, что участие ФРГ в ЕС базируется на общности принципов демократии, правового и социального государства. Федерация ФРГ может передавать с согласия Бундесрата (т.е. путем издания федерального закона) часть суверенных полномочий правовым институтам ЕС. По всем вопросам организации ЕС федеральное правительство информирует парламент. Если федеральное правительство участвует в разработке актов ЕС, то Бундестаг предоставляется возможность дать по ним свое заключение, а если акты касаются земель, то учитывается заключение Бундесрата.

**Федеральный конституционный суд**

Охрану конституции осуществляет Федеральный Конституционный Суд (ФКС) - один из самых авторитетных органов ФРГ. Он проверяет законы на предмет формального и материального соответствия конституции. Предварительная процедура проверки законопроектов недопустима, контроль всегда последующий. Правовая основа деятельности ФКС: ст. 92-94 Основного закона; Федеральный закон “о конституционном суде” (1951 г. с последующими поправками и дополнениями).

ФКС - самостоятельный судебный орган, составная часть судебной системы ФРГ (ст.92). ФКС принимает имеющие обязательную силу решения по делам, связанным с оценкой действующих норм на соответствие конституции.

ФКС состоит из 2 Сенатов по 8 судей в каждом (всего 16 судей), одна половина из которых избирается Бундестагом (косвенными выборами коллегией выборщиков из 12ти членов, большинством в 2/3), другая - Бундесратом (прямыми выборами, большинством в 2/3). Президент ФКС и его заместители избираются поочередно то Бундестагом, то Бундесратом.

3 из 8 судей в каждом из сенатов должны быть избраны из числа 5 высших федеральных судов. Нет Верховного суда, как в РФ. Существует 5 высших федеральных судов:

-Федеральная Судебная палата,

-Высший социальный суд,

-Высший Финансовый суд,

-Высший Арбитражный суд,

-Высший Трудовой суд.

5 других членов ФКС в каждом сенате избираются из числа лиц, достигших 40 лет, имеющих пассивное избирательное право для Бундестага и профессиональное образование для работы судьи. Должность судьи в ФКС несовместима с мандатом в Бундестаге или членством в Бундесрате, занятием должности в правительстве или земельных органах.

Срок полномочий - 12 лет без права переизбрания. Предельный возраст - 68 лет.

Полномочия ФКС (по ст.93):

1)решение конституционно-правовых споров между федерацией и землями или между различными землями в случае расхождения мнений о правах и обязанностях Федерации и земель. В ФКС можно обращаться только после заключения Бундесрата о нарушении землей права и только оспаривая это решение;

2)споры по вопросам толкования ОЗ об объеме прав и обязанностей верховного федерального органа или другого участника конфликта, наделенного собственными правами;

3)контроль за соответствием правовых актов конституции (может быть абстрактным, в этом случае он инициируется федеральным или земельным правительством, или 1/3 депутатов Бундестага по вопросу о согласованности федерального или земельного права с ОЗ по форме и содержанию; конкретный контроль осуществляется по запросу судов);

4)конституционные жалобы граждан на нарушение их конституционных прав (основной массив деятельности ФКС);

5)ФКС может принимать решения о лишении прав тех граждан, которые используют их против конституционного строя ФРГ; ФКС выносит решения о запрете политических партий, об отстранении Президента, от отстранении судей;

6)ФКС рассматривает жалобы на решения Бундестага о проверке правильности выборов, порядка проведения референдума или народного опроса.

ФРГ: порядок разработки и принятия основного закона ФРГ, его основные черты. Конституционное развитие

**Конституционное развитие**

Германия как единое государство существует всего 128 лет. За это время в Германии было принято три общегерманские конституции, что соответствовало крупным изменениям в жизни страны.

Первая общегерманская конституция была принята в 1871 году императором Вильгельмом I, как ни странно, во Франции в зеркальном зале Версаля. Это была дарованная конституция после победоносной войны Бисмарка. Это была конституция II империи, I империя ни привела к созданию единого государства, в Германии утвердился феодальный абсолютизм мелких феодальных владык; существовали самые различные формы правления.

II империя уже была единым государством, она закрепила фактическое и юридическое объединение страны. То, что государство большую часть своей истории просуществовало как раздробленное государство, сказывается и сейчас. II империя существовала до 1919 года и прекратила свое существование после разгрома Германии в первой мировой войне.

6 февраля 1919 года в Веймаре впервые в истории Германии она была провозглашена республикой (Германский рейх). Веймарская конституция, которая принята Национальным собранием, была одной из самых демократичных в то время. Она содержала обширный каталог прав и свобод (не только гражданские права, но и социальные права граждан, а также социальные обязанности собственника перед обществом).

Но в конструкции государственной власти были серьезные пороки: обширные полномочия в исполнительной и законодательной властях предоставлялись рейхспрезиденту, который избирался на 7 лет. При введении чрезвычайного положения предусматривался роспуск рейхстага, чьи возможности были весьма урезаны. Эта конституция допустила легальный приход фашистов (т.е. социал-демократической партии).

**Разработка и принятие Основного закона**

После капитуляции Германии 8 мая 1945 года без участия СССР, а 9 мая уже с участием СССР в Германии наступил “час ноль” - вся полнота власти перешла в руки союзников. Были созданы 4 зоны оккупации. Координация всей политики Германии должна была осуществляться через Контрольный совет в Берлине, который состоял из военных губернаторов оккупационных зон. Немецкая государственная власть существовала на низших уровнях - общинах городов. В западных зонах в 1946-47 годах проходят первые демократические выборы в земельные органы. В это же время в западных зонах оккупации появляются первые конституции послевоенного времени (Гессен в 1947 году). Т.о., конституционное строение Германии началось “снизу”.

Взгляды СССР и западных держав на развитие Германии после войны в корне отличались. Конфликт в отношении Германии отражал начало более глобального конфликта - начало “холодной” войны. Уже в период 1946-7 годов стало ясно, что достигнуть единства во взглядах на счет будущего Германии достичь не удастся. В феврале 1948 западные державы (7 стран - Бенилюкс, Канада, Англия, США, Франция) провели совещание в Лондоне для определения путей создания западногерманского государства. На Лондонском совещании были выработаны принципы, на основе которых должно было быть создано германское государство. План конституции по “лондонским рекомендациям” должен был быть выработан немецкими национальными органами (земскими парламентами) и немецкими партиями.

Летом 1948 была проведена серия совещаний ведущих немецких политических сил для выработки отношения немцев. Самое известное совещание - Конституционный конвент - состоялось в августе 1948 г. на острове Херрехимзее, где собрались министры юстиции всех земель. Был решен вопрос о том, кто будет разрабатывать конституцию ФРГ, также были разработаны основные подходы к содержанию и принципам конституции. Парламенты земель в августе 1948 избирают делегатов в Парламентский Совет. Всего 65 делегатов (60 делегатов от всех земель + 5 от Западного Берлина в качестве наблюдателей с правом совещательного голоса). На первом заседании совета 1 сентября 1948 года председателем был избран представитель ХДС Конрад Аденауэр. Именно он осуществляет связь Парламентского совета с западными державами. Немцы сумели провести собственное представление о конституции. Предложение западных держав о переносе центра тяжести в земли было отклонено (не в немецких традициях). Совещание проходило долго. Западные державы потеряли терпение. В апреле 1949 Германии был предъявлен ультиматум, главным пунктом которого было завершение работы над конституцией.

8 мая 1949 г. совет 53 голосами против 12 принял текст конституции и направил его военным губернаторам. Те высказали свои замечания, но в целом санкционировали текст (12 мая), который был затем направлен в парламенты германских земель.

В период с 16 по 22 мая 1949 г. текст приняло большинство ландтагов земель, кроме Баварии (но это было уже не важно). 23 мая текст Основного закона был опубликован для всеобщего сведения, 24 мая вступил в силу. С 23 мая ведет начало политическая история ФРГ. С самого начала в ОЗ содержалось положение о том, что ФРГ - открытая федерация: другие земли могут присоединиться к ФРГ. Однако в советской оккупационной зоне этот призыв был проигнорирован. 7 октября 1949 ГДР принимает свою конституцию, которая просуществовала до 2 октября 1990, когда ГДР была присоединена к ФРГ на основе ст.23 ОЗ ФРГ. Имело место не объединение, а аншлюс. С этого времени Grundgesetz (а не Verfassungsgesetz) стал конституцией объединенной Германии.

**Краткая характеристика Основного закона**

Название “основной закон” было выбрано не случайно: ОЗ мыслился как временная конституция, которая будет действовать на территории Западной Германии до объединения страны, затем будет принята новая конституция. Но после объединения Германии созданная в 1991 г. Конституционная комиссия пришла к выводу, что существующая на протяжении 40 лет конституция - одна из самых удачных послевоенных конституций. Она осуществила создание и функционирование жизнеспособной демократии, правовое государство. После объединения страны положение о временном характере конституции было удалено их преамбулы.

Необходимо отметить, что ОЗ - это новый юридический документ, хотя в нем сохранен определенный континьюитет с предшествующим конституционным развитием. В ст.140 закреплено, что ряд статей Веймарской конституции (ст.136-139, 141) являются неотъемлемыми частями ОЗ (они регулируют взаимоотношения государства и церкви).

Основной закон состоит из:

-преамбулы и

-14 разделов (первоначально было на 3 меньше).

Преамбула содержит указание, что учреждает конституцию немецкий народ, который принимал ОЗ, стремясь служить всеобщему миру. Далее констатируется, что немцы в землях на основе свободного самоопределения окончательно утвердили единство и свободу Германии.

В отличие от предшествующей германской конституции Раздел 1 («Основные права») начинается с перечисления основных прав. Это подчеркивает основополагающий характер этого института. Т.о., основные права и свободы образуют стержень конституционного порядка ФРГ.

Раздел 2 («Федерация и земли») содержит основы конституционного строя ФРГ; дается конституционная характеристика германского государства; определены принципы отношений земель, право немцев на местное самоуправление, конституционные основы германской внешней политики, в последнее время введена статья об участии ФРГ в ЕС.

Разделы 3-6 посвящены федеральным органам власти (Бундестагу, Бундесрату, Федеральному президенту, Федеральному правительству). Позднее введен Раздел 4а, который касается органа (Совместного комитета), призванного заменить Парламент в случае чрезвычайного положения. Раздел 7, 8 и 8а регламентируют законодательную и исполнительную деятельность федерации, общие направления деятельности земель.

Раздел 9 («Судебная власть») определяется организация судебной власти, содержатся конституционные принципы отправления правосудия.

Раздел 10 - (именуется “финансовой конституцией”) регулируются финансовые отношения федерации и земель, доходы и расходы федерации. Раздел 10а - меры на случай состояния обороны (оборонительная война).

Раздел 11 (“Переходные и заключительные положения”) содержит разного рода нормы: вопросы обладания гражданством ФРГ, порядок изменения территориального деления страны и т.п.