Приходько Татьяна Викторовна. Современная модель ограничения прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации и Федеративной Республике Германия: конституционно-правовое исследование: диссертация ... кандидата Юридических наук: 12.00.02 / Приходько Татьяна Викторовна;[Место защиты: ФГБОУ ВО «Омский государственный университет им. Ф.М. Достоевского»], 2017.- 200 с.

**Введение к работе**

**Актуальность темы диссертационного исследования.** Мировые  
глобализационные процессы обусловливают острую необходимость

возведения прав и свобод человека и гражданина в ранг общепризнанных незыблемых ценностей. Равным образом значимость признания, соблюдения и защиты прав и свобод человека и гражданина в отдельном государстве не может подвергаться сомнению. Вместе с тем, регулирование общественных отношений требует установления тех или иных ограничений прав и свобод человека и гражданина, при этом концепция максимального лимитирования вмешательства в права и свободы в современном государстве приобретает все большую актуальность, в том числе и для Российской Федерации.

Необходимость теоретического осмысления данного правового явления подтверждается и решениями Верховного Суда Российской Федерации. В частности, в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 21 «О применении судами общей юрисдикции Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года и Протоколов к ней»1, юридически впервые в Российской Федерации было закреплено понимание ограничения прав и свобод человека и гражданина с позиции вмешательства в права и свободы.

Выбор Федеративной Республики Германия в качестве исследуемого государства неслучаен. Правовые системы современной России и Германии представляются достаточно схожими. Базовым принципом законодательства Российской Федерации и Федеративной Республики Германия признается соблюдение прав и свобод человека: человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Федеративное устройство рассматриваемых государств в равной степени предопределяет возможность двухуровневой защиты прав и свобод. Кроме того, исторически именно немецкое государственное право оказало влияние на становление российской нормативной правовой базы в сфере обжалования нарушений прав и свобод человека и гражданина2.

Вместе с тем, существующие в настоящий момент работы о правах и свободах, разработанные в рамках конституционного права России, чаще всего сводятся к решению проблем правового статуса личности, анализу отдельных прав и свобод человека и гражданина, а также к рассмотрению гарантий и механизмов их защиты, что представляется правильным в теоретическом плане, но недостаточным в современных условиях.

В настоящей работе проводится историко-правовой анализ концепции прав и свобод человека и гражданина в России и Германии, что позволяет предложить дальнейшие направления развития института прав и свобод, в частности, через переосмысление модели ограничения прав и свобод человека

1 О применении судами общей юрисдикции Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября  
1950 года и Протоколов к ней: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 июня 2013 г. № 21 //  
Российская газета. 2013. № 145.

2 Подробнее см.: Комментарий к Федеральному конституционному закону «О Конституционном Суде  
Российской Федерации» (постатейный) / под ред. Г. А. Гаджиева. М., 2012. С. 27.

и гражданина. Кроме того, систематизируются представления о носителях прав и свобод в исследуемых государствах, подробно исследуются органы власти и должностные лица, чьи акты или деяния, ограничивающие права и свободы, могут быть обжалованы как вмешательство, а также анализируются актуальные проблемы признания ограничения правомерным и допустимым.

Многие черты немецкого государственного права, например, решение вопроса конкуренции и коллизии прав и свобод человека и гражданина, признание прав насцитуруса (эмбриона человека), критерии признания ограничения правомерным могут быть полезными для российского конституционного права. Изучение опыта Федеративной Республики Германия, в частности, в вопросах разделения компетенции по рассмотрению конституционных жалоб между Федеральным Конституционным судом Германии и конституционными судами земель также представляет научный и практический интерес.

**Степень** **научной** **разработанности** **проблемы** **исследования.**

Проблемы, связанные с правами и свободами личности, всегда привлекали внимание не только юристов, но и социологов, политологов, философов3.

Систематизированному изложению теории прав человека в

отечественной юридической науке уделили внимание М. И. Абдулаев,  
А. С. Автономов, Л. Д. Воеводин, Н.В. Витрук, Л. И. Глухарева,

Е. А. Лукашева, Н. И. Матузов, О. И. Тиунов, К. Экштайн.

Зачастую в процессе исследования авторы акцентировали внимание на  
отдельных аспектах теории прав человека. К примеру, проблемы, связанные с  
установлением круга носителей прав и свобод, в той или иной степени  
освещались С. И. Архиповым, Г. Б. Романовским, К. А. Рывкиным,

А. Е. Тарасовой, С. В. Тасаковым.

Среди трудов, в которых рассматривались отдельные аспекты  
ограничения прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации  
необходимо отметить работы В. И. Гойман, М. И. Нагорной, В. В. Лапаевой,  
Д. Ш. Пирбудаговой, направленные на изучение пределов и оснований  
ограничений прав и свобод человека и гражданина по российскому  
законодательству; а также авторефераты и диссертации В. Н. Агеева,  
А. А. Подмарева, Л. Л. Беломестных, посвященные конституционным

основам ограничений прав и свобод человека и гражданина в Российской  
Федерации; Е. Е. Грецовой, Е. В. Егоровой, В. М. Малиновской,

устанавливающие правомерность введения ограничений прав и свобод человека и гражданина, исследования С. В. Пчелинцева, в которых раскрываются ограничения прав и свобод граждан Российской Федерации в условиях особых правовых режимах. Особого внимания заслуживают исследования ограничения конституционных прав в Федеративной Республике Германия В. В. Невинского, А. В. Должикова.

3 См., к примеру: Морозова И. С. Концепция прав человека в политической культуре и общественно-политической мысли: генезис и эволюция в современных условиях: дис.: канд. полит. наук. Москва, 2003. 255 с.; Беспалов А. Б. Проблема философского обоснования концепции прав человека в постсовременном обществе: дис.: канд. филос. наук. Волгоград, 2001. 145 с.

Попытка исследования современного понимания ограничения прав и свобод человека и гражданина с точки зрения осуществленного или предполагаемого вмешательства в права и свободы по конституционному законодательству Российской Федерации и Федеративной Республики Германия в сравнительно-правовом аспекте впервые предпринята в данной работе. Применение сравнительно-правового метода представляется перспективным направлением для научных исследований, полученные результаты могут оказать позитивное влияние на модернизацию отраслей российского права.

**Цель и задачи диссертационного исследования.** Исходя из научной и практической значимости темы исследования, автор ставит перед собой целью сформулировать современное понимание ограничения прав и свобод человека и гражданина, которое охватывает собой любые нарушения, умаления, ущемления или иного рода вмешательства в права и свободы в Российской Федерации и Федеративной Республики Германия и выработать практические рекомендации для совершенствования законодательства и правоприменения в рассматриваемых государствах.

Для достижения указанной цели поставлены следующие задачи:

выявить предпосылки формирования современного понимания ограничения прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации и Федеративной Республике Германия путем исследования эволюции прав и свобод человека и гражданина в высших нормативных правовых актах России и Германии;

на основе компаративного анализа дать юридическую характеристику современного понимания «ограничения прав и свобод человека и гражданина»;

на основе сравнительно-правового анализа установить круг субъектов ограничения в Российской Федерации и Федеративной Республике Германия: носителей прав и свобод, а также органов власти и должностных лиц, чьи акты или деяния, ограничивающие права и свободы, могут быть обжалованы как вмешательство;

путем изучения конституционной основы ограничения прав и свобод человека и гражданина в сравнительно-правовом аспекте определить критерии его правомерности и допустимости в Российской Федерации и Федеративной Республике Германия;

посредством сравнительно-правового исследования смежных норм конституционного законодательства, а также правоприменительной практики Российской Федерации и Федеративной Республики Германия в области ограничения прав и свобод человека и гражданина, выявить положительные и отрицательные черты правового регулирования.

**Объектом** диссертационного исследования являются общественные отношения, возникающие по поводу реализации норм, регламентирующих ограничение прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации и Федеративной Республике Германия.

**Предметом** диссертационного исследования выступают нормы

российского и немецкого конституционного права и их применение, а также деятельность судебных органов исследуемых государств в сфере установления конституционности ограничения прав и свобод человека и гражданина.

**Методологической основной** диссертационного исследования стала система общенаучных и собственно юридических методов познания (сравнительно-правовой, формально-юридический, историко-правовой).

В качестве общенаучного метода был использован диалектико-материалистический, в рамках которого для объяснения отдельных понятий института прав и свобод человека и гражданина применялись такие общелогические приемы, как анализ, синтез, индукция, дедукция, системно-структурный метод.

Сравнительно-правовой метод был положен в основу диссертационного исследования. Обращение к данному методу позволило выявить общие черты и различия, плюсы и минусы отражения современной концепции прав и свобод человека и гражданина в законодательстве и правоприменительной практике рассматриваемых государств.

В рамках формально-юридического метода была раскрыта сущность ограничения прав и свобод человека и гражданина как осуществленного или предполагаемого вмешательства.

**Теоретическую основу** диссертационного исследования составили  
труды ведущих ученых в области теории государства и права: С. С. Алексеева,  
А. Б. Венгерова, Т. В. Кашаниной, В. М. Корельского, А. В. Малько,

Л. А. Морозовой, В. С. Нерсесянца, В. Д. Перевалова, В. М. Сырых; работы,  
представляющие собой фундаментальные положения конституционного  
права: С. А. Авакьяна, Е. С. Аничкина, М. Б. Баглая, И. Н. Барцица,

Н. С. Бондаря, Н. В. Витрука, Г. А. Гаджиева, Л. Ю. Грудцыной, ,

А. И. Казанника, А. Н. Костюкова, О. А. Кожевникова, И. А. Конюховой,  
О. Е. Кутафина, Л. А. Нудненко, В. Е. Чиркина, Б. С. Эбзеева; сравнительно-  
правовые исследования А. М. Брусина, Ф. С. Галенпольского, Е. В. Гриценко,  
А. В. Должикова, В. В. Невинского, а также труды в области прав и свобод  
человека М. И. Абдулаева, А. С. Автономова, Л. Д. Воеводина,

Г. Н. Комковой, Е. А. Лукашевой, С. В. Нарутто, Б. Л. Назарова,

О. И. Тиунова, К. Экштайна.

Проведение настоящего диссертационного исследования в сравнительно-  
правовом аспекте обусловило необходимость использования научных трудов  
иностранных авторов. Процесс становления концепции прав и свобод  
человека и гражданина в Федеративной Республике Германия освещен в  
работах под авторством Р. Валь. Дж. Кюне, В. Тиле, Ф. Хаммер, Дж. Хилкер,  
Е. Хубер, Ф. Хуфен, М. Штоляйс. Дж. Бауер, Дж. Ипсен, Г. Люббе-Вольф,  
Т. Маунц, Т. Мюллер, А. Пирот, М. Раабе, Г. Робберс, П. Хеммер,

Р. Хоффманн, К. Штерн, Х. Д. Ярасс сформулировали общетеоретические представления в сфере прав и свобод человека и гражданина. Отдельные

аспекты государственного вмешательства в права и свободы человека и гражданина отражены в работах следующих авторов: Г. Аншутц, К. Гуси, Л. Кронес, П. Хеллерманн, Н. Хессе (носители прав и свобод), Ф. Кирчхоф, Ф. Клоепфер, В. Фюр, Р. Цук, К. Шляйх (понятие вмешательства в права и свободы, критерии признания его правомерным).

**Нормативную правовую базу исследования** составили международные источники стандартов прав и свобод человека и гражданина, Конституция Российской Федерации и Основной закон Федеративной Республики Германия, Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде Российской Федерации», Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации, закон «О Федеральном Конституционном суде Германии», конституции (уставы) субъектов Российской Федерации, конституции земель Федеративной Республики Германия, а также нормативные правовые источники, регулирующие введение чрезвычайного положения в исследуемых государствах.

**Эмпирическую** **базу** **исследования** **составили** Постановления

Конституционного Суда Российской Федерации, Постановления Пленума  
Верховного Суда Российской Федерации, решения Федерального

Конституционного суда Германии, правовые позиции Европейского Суда по правам человека, практика Суда Европейского Союза. Кроме того, был проведен анализ материалов российских и немецких периодических научных изданий, ежегодных отчетов, статистических данных, а также сведений информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

**Научная новизна** диссертационного исследования заключается в том, что настоящая работа представляет собой одно из первых сравнительно-правовых исследований современной модели ограничения прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации и Федеративной Республике Германия, где ограничение прав и свобод человека и гражданина рассматривается с позиции вмешательства. Рассмотрение ограничения прав и свобод человека и гражданина с позиции вмешательства в права и свободы соответствует тенденции детерминации данного правового явления в международном праве и праве ряда европейских государств, в частности, Федеративной Республике Германия, Австрийской Республике, Швейцарской Конфедерации, Княжестве Лихтенштейн. Научно обоснована необходимость понимания в Российской Федерации и Федеративной Республике Германия любого ограничения прав и свобод человека и гражданина, их умаления, отрицания или иного рода нарушения с точки зрения вмешательства в права и свободы человека и гражданина. Исследование содержит авторские предложения по совершенствованию действующего законодательства в данной сфере.

**Основные положения, выносимые на защиту:**

1. Концепция прав и свобод в России и Германии представляет собой

динамично меняющуюся систему взглядов, что позволяет сделать вывод о необходимости очередного переосмысления феномена прав и свобод человека

и гражданина, в частности, с позиции устанавливаемого в отношении них ограничения.

Предлагается определить ограничение прав и свобод человека и  
гражданина как институциональную категорию конституционного права,  
рассматриваемую с позиции вмешательства в права и свободы, под которым  
следует понимать деяния (включая принятие решения) органов

государственной власти Российской Федерации, органов местного самоуправления, их должностных лиц, которые затрагивают гарантированные Конституцией Российской Федерации права и свободы носителей, делая их реализацию полностью либо в части невозможной.

Введение в научный оборот понятия «вмешательство» в права и свободы обусловлено необходимостью повышения уровня ответственности органов, должностных лиц государственной и муниципальной власти, деяния которых создают препятствия для реализации прав и свобод человека и гражданина.

2. На основе системного подхода предлагается представить  
правоотношения, возникающие по поводу ограничения прав и свобод  
человека и гражданина в Российской Федерации и Федеративной Республике  
Германия, следующим образом:

а. субъекты правоотношения: носители прав и свобод – круг лиц,  
обладающих правами и свободами, и органы власти или должностные лица,  
чьи акты или деяния (действия, бездействие), затрагивающие права и свободы  
носителей, могут быть обжалованы как вмешательство в права и свободы;

б. объекты правоотношения – конкретные права и свободы,  
ограничение которых осуществлено или предполагается. Это права и свободы,  
закрепленные в соответствующих статьях Конституции Российской  
Федерации и Основном законе Федеративной Республики Германия;

в. содержание правоотношения – субъективные права и юридические  
обязанности субъектов правоотношения, юридическим содержанием которого  
является установление правомерных ограничений прав и свобод человека и  
гражданина. Фактическим содержанием является поведение субъектов  
конкретного правоотношения в рамках реализации принадлежащих им  
субъективных прав и выполнения ими юридических обязанностей. При этом  
ограничение прав и свобод человека и гражданина в пределах  
рассматриваемых правоотношений может являться как правомерным, так и  
неправомерным.

3. В результате сравнительно-правового анализа законодательства и  
правоприменительной практики Российской Федерации и Федеративной  
Республики Германия в сфере ограничения прав и свобод человека и  
гражданина автором предлагается ввести следующие принципы данного  
правового института:

а. принцип презумпции неправомерности любого рода ограничения,

отрицания, умаления, или нарушения прав и свобод человека и гражданина, согласно которому деяния государственных органов, органов местного самоуправления, их должностных лиц, затрагивающие права и свободы

человека и гражданина, признаются противоправными до тех пор, пока не будет установлено их соответствие критериям правомерности.

б. принцип обеспечения баланса свободы и безопасности как одно из

требований к применению ограничений прав и свобод человека и гражданина в целях предотвращения посягательств на конституционно значимые ценности.

В условиях роста уровня террористических угроз, на фоне обострения религиозного, этнического и политического экстремизма некоторое ограничение прав и свобод человека и гражданина в интересах обеспечения безопасности можно признать оправданной мерой при условии его соответствия во избежание злоупотребления критериям правомерности.

4. Выявлены особенности правового регулирования допустимости  
ограничения прав и свобод человека и гражданина в высших нормативных  
правовых актах исследуемых государств.

В Федеративной Республике Германия нормативные положения об основных правах, ограничение которых допускается в условиях обычного правового режима и в период введения чрезвычайного положения, содержат прямое на то указание. По степени допустимого вмешательства в права и свободы выделяют: права и свободы, ограничение которых допустимо законом или на основании закона; права и свободы, ограничение которых законом или на основании закона допустимо в установленных Основным законом случаях; права и свободы, ограничение которых недопустимо.

В Конституции Российской Федерации отражена концепция разделения ограничения прав и свобод человека и гражданина на устанавливаемое в условиях обычного правового режима и в период введения чрезвычайного положения. Закрепляется группа прав и свобод, не подлежащих ограничению в условиях чрезвычайного положения (ч. 3 ст. 56 Конституции Российской Федерации). В условиях обычного правового режима права и свободы в равной степени могут быть ограничены федеральным законом при условии соблюдения требований ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации. Установлено, что отсутствие в норме Конституции Российской Федерации, посвященной правам и свободам, положения о возможности введения ограничения не означает недопустимость вмешательства в данное право или свободу.

5. По итогам исследования сформулированы следующие практические  
рекомендации:

а. Необходимо пересмотреть ограничение прав и свобод человека и

гражданина фактом рождения. Целесообразно включить в круг носителей прав и свобод в Российской Федерации эмбрион человека (насцитуруса) посредством экстенсивного толкования права на жизнь, закрепленного ч. 1 ст. 20 Конституции Российской Федерации. Юридический отсчет начала жизни человека следует вести с 14-дневного срока с момента зачатия или вживления в организм матери;

б. Дополнить полномочия Конституционного Суда Российской  
Федерации, установленные п. 3 ст. 3 Федерального конституционного закона  
«О Конституционном Суде Российской Федерации» следующим образом:

Конституционный Суд Российской Федерации:

«3) по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов проверяет конституционность закона, примененного в конкретном деле; а также закона, подлежащего применению в конкретном деле, если решение по жалобе имеет всеобщее значение и обжалуемый закон потенциально может нанести серьезный ущерб с точки зрения нарушения прав и свобод заявителя;

п. 3.1) исключить»;

в. Регулирование утраты и лишения политического убежища,  
установленные п. 6 и п. 7 Положения о порядке предоставления Российской  
Федерацией политического убежища, утвержденного Указом Президента  
Российской Федерации от 21.07.1997 г. № 746, необходимо осуществлять  
посредством федерального закона. Данными правовыми нормами  
предусматривается установление разновидностей ограничения прав и свобод  
человека и гражданина, поэтому к ним применимы требования ч. 3 ст. 55  
Конституции Российской Федерации;

г. Необходимо распространить критерии правомерности введения  
ограничения прав и свобод человека и гражданина, указанные  
Конституционным Судом Российской Федерации в Постановлении от  
30.10.2003 г. № 15-П (вводимые ограничения должны преследовать социально  
значимую, законную цель; необходимость, соразмерность, адекватность,  
пропорциональность вмешательства; использование не чрезмерных, а только  
необходимых и строго обусловленных целям мер), в том числе и на случаи  
введения ограничения в условиях чрезвычайного и военного положений.

6. Выделены рекомендации по возможным направлениям

нормативного правового регулирования прибытия беженцев и лиц, обращающихся за получением убежища в Российской Федерации, в случае интенсивной миграции:

а. Ограничение прав и свобод беженцев и лиц, обращающихся за

получением убежища, в частности:

- ограничение права на выбор места проживания. Место пребывания лиц,  
получивших убежище, должно устанавливаться уполномоченным органом  
государственной власти с целью недопущения локации в одном  
местоположении лиц определенной национальной и религиозной  
принадлежности;

- ограничение права на защиту семьи и брака. Лицо, получившее  
убежище, может воспользоваться правом на воссоединение семьи (члены  
семьи получат убежище) не ранее, чем по истечении установленного срока со  
дня получения им убежища при условии, что данным лицом не будет  
совершено уголовно-наказуемых деяний.

б. Принятие программы по интеграции вновь прибывающих лиц, в  
которой должны быть отражены такие ключевые аспекты интеграции как  
необходимый уровень владения языком, получение образования, занятость,  
участие в жизни города и страны, уважение культуры и согласие с ценностями  
принимающего государства.

в. Осуществление мероприятий, имеющих целью снижение  
криминогенной обстановки и сдерживания уровня террористических угроз  
среди вновь прибывающего населения (мониторинг средств связи,  
использование электронных систем слежения).

**Теоретическая и практическая значимость исследования.** Работа  
является самостоятельным научным исследованием о современном  
понимании ограничения прав и свобод человека и гражданина с позиции  
осуществленного или предполагаемого вмешательства. Полученные

диссертантом выводы позволяют определить правовую сущность и юридическое содержание понятия «ограничение прав и свобод человека и гражданина» в Российской Федерации и Федеративной Республике Германия. Материалы диссертации могут быть рекомендованы для внедрения в учебный процесс в качестве дополнения и углубления понятийного материала, на котором строится изучение дисциплин «Конституционное право Российской Федерации», «Конституционное право зарубежных стран», «Права человека», а также составить основу спецкурсов сравнительного правоведения.

Выводы по настоящему исследованию могут быть применены в научной работе при проведении дальнейших исследований в области прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации и Федеративной Республике Германия. Разработанные автором предложения могут быть использованы для совершенствования законодательства и правоприменительной практики в Российской Федерации.

**Апробация результатов исследования.** Результаты исследования прошли обсуждение и были одобрены на заседании кафедры правового обеспечения национальной безопасности ФГБОУ ВО «Байкальский государственный университет» (г. Иркутск, Российская Федерация), а также были рассмотрены на кафедре государственного права и кафедре восточного права Университета Пассау (г. Пассау, Федеративная Республика Германия) в ходе научной стажировки автора в рамках стипендиальной программы, предоставленной Германской службой академических обменов (ДААД).

Основные положения исследования были представлены на

международных и всероссийских научных и научно-практических конференциях, семинарах и круглых столах. По теме исследования опубликовано восемнадцать научных публикаций, в том числе четыре статьи в ведущих рецензируемых научных журналах, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией Министерства образования и науки Российской Федерации, а также зарубежных научных изданиях.

Сформулированные в ходе настоящего исследования научные выводы и  
предложения нашли применение в ходе выполнения научно-

исследовательских работ в рамках реализации федеральных целевых программ Министерства образования и науки Российской Федерации: «Реализация норм международного «мягкого права» в правовой системе Российской Федерации» (соглашение № 14.132.21.1063); «Механизм защиты прав человека посредством реализации органами государственной власти контрольных полномочий: сравнительно-правовой анализ России и Германии» (соглашение №14.В37.21.0048).

Результаты исследования используются в ходе учебного процесса при преподавании курса «Конституционное право России» в Институте национальной и экономической безопасности ФГБОУ ВО «Байкальский государственный университет» (г. Иркутск, Российская Федерация).

**Структура и объем** диссертации обусловлены целью и задачами исследования. Работа состоит из введения, двух глав, включающих шесть параграфов, заключения и списка использованных источников и литературы.