Андреев Константин Михайлович. Особенности тайны при реализации конституционной свободы вероисповедания (российский и зарубежный опыт): диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.02 / Андреев Константин Михайлович;[Место защиты: ФГБОУ ВПО «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ»].- Москва, 2015.- 228 с.

**Содержание к диссертации**

Введение

**Глава 1. Конституционно-правовое значение гарантий охраны и защиты религиозной тайны в комплексе гарантий конституционной свободы**

1. Нормативная природа, понятие и виды религиозной тайны 23

2. Конституционно-правовые гарантии защиты религиозной тайны при реализации конституционной свободы исповедания в Российской Федерации ... 48

**Глава 2. «Правовое регулирование религиозной тайны при реализации свободы вероисповедания» 92**

1. Религиозная тайна в контексте международных актов по правам человека и в практике Европейского суда по правам человека 93

2. Зарубежный опыт конституционо - правового регулирования

3. Анализ практики зарубежных органов конституционного контроля

Заключение 162

Список использованных нормативных источников и научной литературы

## Нормативная природа, понятие и виды религиозной тайны

Проведенный анализ положений конституций 12 стран Азии и государств с исламским правом (Арабской Республики Египет, Иорданского Хашимитского Королевства, Исламской Республики Иран, Ливанской Республики, Объединенных Арабских Эмиратов, Султаната Оман, Сирийской Арабской Республики, Королевства Таиланд, Индонезии, Малайзии, Королевства Непал, Республики Индия), не содержащих конституционно-правовых норм, напрямую содержащих понятие религиозных тайн и регулирующих общественные отношения, возникающих в связи с их реализацией и законодательства 21 зарубежных государств (Австралии, Австрии, Болгарии, Германии, Израиля, Испании, Италии, Канады, Латвии, Лихтенштейна, Перу, Польши, Португалии, Румынии, Словакии, США, Франции, Финляндии, Чили, Швейцарии, Эстонии), содержащих нормы, прямо регулирующих общественные отношения, возникающие в связи с религиозной тайной, позволил автору сделать вывод о наличии целого ряда видов религиозной тайны и необоснованности редуцирования религиозной тайны только до одного из ее видов - до тайны исповеди, а также о наличии пределов понимания и толкования рамок и форм информации как религиозной тайны и о выделении трех моделей признания, гарантий, охраны и защиты различных видов религиозной тайны: - модели прямого закрепления признания и гарантий, охраны и защиты различных видов религиозной тайны (предусматривающей непосредственное закрепление гарантий правового признания, охраны и защиты тайны исповеди и других видов религиозной тайны в нормах национального законодательства: - непосредственно в профильном законе, регулирующем гарантии свободы вероисповедания и основы деятельности религиозных объединений; - в процессуальных кодексах (законах) - гражданском процессуальном и уголовно-процессуальном кодексах, в кодексе административного судопроизводства и др.); - модели опосредованного закрепления и признания, гарантий, охраны и защиты различных видов религиозной тайны (выражающейся в закреплении гарантий правового признания, охраны и защиты тайны исповеди и других видов религиозной тайны, исходя из правового признания светским государством полноты компетенции религиозных объединений в части регулирования отношений по поводу такой тайны своими внутренними нормативными установлениями (lex canonica) и определенной условной легитимизации государственным правом таких установлений); смешанной модели закрепления и признания, гарантий, охраны и защиты различных видов религиозной тайны (сочетающей элементы первых двух).

Автором выявлено, что международные акты о правах человека устанавливают опосредованное регулирование вопросов охраны и защиты тайны исповеди и иных видов религиозной тайны через закрепление гарантий охраны и защиты тайны частной жизни и через закрепление гарантий свободы вероисповедания.

Анализ международно-правовых стандартов в области прав человека позволил автору установить сходные правовые позиции, провозглашающие право каждого человека и гражданина на не допустимость произвольного вмешательства со стороны государства и третьих лиц в его личную и семейную жизнь, право свободу совести и религии, которое включает право исполнения внутренних установлений религиозных организаций, которые содержат положения о религиозной тайне.

В судебной практике Европейского суда по правам человека содержатся решения, касающиеся прав человека и гражданина на неразглашение своей религиозной принадлежности (личной религиозной тайны). Поскольку некоторые из видов религиозной тайны тесно сопряжены с другими видами тайны, то вопросов охраны и защиты религиозной тайны опосредованно касается целый ряд решений Европейского суда по правам человека. Анализ решений Европейского суда по правам человека в рассмотренных делах, связанных с религиозной тайной, позволил автору выявить следующие правовые позиции: - религиозные убеждения являются составной частью личной семейной тайны, подлежащей конституционно-правовой охране и защите. Человек и гражданин имеет право не разглашать свою (своей семьи) религиозную принадлежность и убеждения. Государство не вправе требовать от человека и гражданина разглашения своих религиозных убеждений и своей религиозной принадлежности; любое вмешательство со стороны публичных властей в свободу вероисповедания должно быть обеспечено законом, четко определяющим круг обстоятельств и условий, при которых возможно такое вмешательство и в частности правомерные причины нарушения религиозной тайны; - государство, в случае обеспечения им мер по организации общественной безопасности, и в связанных с этим действиях, предусматривающих нарушение религиозной тайны, обязано строго контролировать процесс фиксации информации, обладающей статусом религиозной тайны, а также вопросы, связанные с ее хранением, доступом к ней и использования указанной информации должностными лицами.

На основе проведенного исследования, автор считает, что с учетом международного конституционного опыта в области обеспечения гарантий реализации свободы вероисповедания, а также в целях построения гармоничных государственно-конфессиональных отношений российской конституционно-правовой доктрине необходимо: фундаментальное закрепление гарантий защиты и охраны дифференцированных видов религиозной тайны, ее видовых дефиниций в конституционно-правовых нормах; -конституционно-правового обеспечения автономии религиозных объединений в обозначенном вопросе, легитимизации государством внутренних нормативных установлений (lex canonica) религиозных объединений.

## Конституционно-правовые гарантии защиты религиозной тайны при реализации конституционной свободы исповедания в Российской Федерации

Согласно пункту 4 статьи 25 Конституции Республики Польша отношения между государством и Католической церковью определяются международным договором (Конкордатом), заключаемым между Республикой Польша и Святым Престолом (Римской католической церковью). Согласно пункту 1 Артикула 4, а также Артикула 5 и пункта 1 Артикула 7 Конкордата между Республикой Польской и Римской католической церковью от 28.07.1993 года, польское государство признает особенности внутреннего канонического права Римской католической церкви и уважает их. В пунктах 1 и 2 статьи 17 указанного Конкордата говорится о том, что государство обеспечивает условия для исполнения религиозных практик и пользования религиозными требами лицам, пребывающим в пенитенциарных, воспитательных, ресоциализационных, учреждениях медицинской и социальной опеки, а также в других учреждениях и местах подобного рода360. советом министров с Пунктом 3 статьи 35 «Использование информации» Конституции Португалии предусматривается, что информация не может быть использована для разглашения сведений, относящихся к вероисповеданию, частной жизни, за исключением случаев явно выраженного на это согласия лица.

Пункт 3 статьи 41 «Свобода совести, религии и культа» Конституции Португалии прямо указывает, что никакие органы власти не вправе никому задавать

Ustawa о gwarancjach wolnosci sumienia і wyznania, z dnia 17 maja 1989 [Закон Республики Польша № 155 от 17.05.1989 «О гарантиях свободы совеспи и исповедания»] // Dziennik Ustav Rzeczapospolitej Polskiej. - 1989. -№ 29. -Poz. 155. - S. 470-475.

He Римской католической церковью. - Прим. авт. 362 Konstytucija Rzeczypospolitej Polskiej, z dnia 2 kwietnia 1997 г. [Конституция Республики Польша от 02.04.1997] //[элект.рес] вопросы об убеждениях или религиозной деятельности, за исключением сбора статистических данных анонимного характера. Никого также нельзя преследовать за отказ отвечать на указанные вопросы363. Пунктом 2 статьи 16 Закона Португалии № 16/2001 от 22.06.2001 (в ред. от 2012 года) «О религиозной свободе»364 гарантировано, что «религиозные служители не могут быть допрошены судьей или другими органами власти о фактах и вопросах, ставших им известными по причине их служения».

Согласно статье 5 Конкордата от 18.05.2004 между Святым Престолом и Португальской Республикой365, религиозный служитель не может быть допрошен судей или другими органами власти о фактах и вещах, которые они узнали в результате их служения.

Румыния

Согласно пункту 3 статьи 23 Закона Румынии №489/2006 от 08.01.2007 «О свободе вероисповедания и общем режиме религиозных объединений»366, религиозные служители не могут быть принуждены раскрыть факты, которые стали им известны благодаря их статусу.

Пункт 5 статьи 5 указанного Закона Румынии определяет запрет использования персональных данных по признаку религиозных убеждений, кроме как для деятельности, связанной с национальной переписью в установленном законом порядке, или в случаях, когда лицо дало свое прямое согласие.

Согласно параграфа 8 закона Словацкой Республики от 04.07.1991 «О свободе религии и статусе церквей и религиозных обществ»367, государство признает обязанность конфиденциальности лиц, уполномоченных на осуществление священнической деятельности.

Согласно пункту 1 статьи 2 Договора между Словацкой Республикой и зарегистрированными церквями и религиозными общинами, Словацкая Республика признает право зарегистрированных церквей и религиозных общин действовать в соответствии с правилами своих внутренних установлений. Согласно статьи 8 Договора между Словацкой Республикой и зарегистрированными церквями и религиозными общинами, тайна исповеди неприкосновенна и предусматривает право священника отказаться от дачи показаний перед государственными органами Словацкой Республики по вопросам, ставшим известным из исповеди. Словацкая Республика гарантирует целостность конфиденциальной информации из тайны исповеди

Согласно пункту 3 статьи 2 Соглашения между Словацкой Республикой и зарегистрированными церквями и религиозными общинами о пастырском окормлением верующих в вооруженных силах и вооруженных формирований Словацкой Республики, уполномоченное государством должностное лицо обеспечивает и контролирует деятельность армейских капелланов в соответствии с внутренними установлениями религиозных организаций и законами Словацкой

Соединенные Штаты Америки

Если обращаться к зарубежному опыту по данному вопросу, то в качестве примера государства, законодательством которого вопрос обеспечения конфиденциальности информации, получаемой во время исповеди, охраны и защиты такой информации урегулирован наиболее полно, следует привести в первую очередь США.

Право на не предоставление суду конфиденциальной информации в США именуется привилегиями и гарантируются положениями Федеральных правил гражданского процесса370 и Федеральных правил о доказательствах371. К основным привилегиям относятся: привилегия против самообвинения, привилегия адвокатской тайны и иммунитет работы юриста, привилегия врачебной тайны врача. Иные виды привилегий, включая и религиозную тайну (исповеди) представлены в законодательствах штатов США.

Законодательство целого ряда штатов США предусматривает обстоятельства, при которых общение представителей духовенства с прихожанами может в любом случае оставаться конфиденциальным. При этом законодательство большинства штатов предусматривает возможность сохранения такого рода конфиденциальности, как правило, речь идет о положениях доказательственного права или гражданско-процессуального372.

В соответствии с подпунктом «Ь» параграфа 505 статьи 5 «Правил о доказательствах» штата Алабама, если лицо конфиденциально общалось со священнослужителем, который при этом осуществлял свою деятельность в качестве профессионального священника, то такое лицо или такой священнослужитель имеют право отказаться от дачи показаний и раскрытия конфиденциальной информации,

## Зарубежный опыт конституционо - правового регулирования

Часть «Ь» статьи 60-429 Свода законов штата Канзас определяет, что лицо, не являющееся стороной в судебном разбирательстве гражданского дела, имеет право отказаться разглашать информацию, а также препятствовать разглашению другими лицами информации, переданную во время общения прихожанина с представителем духовенства, если он сам этого пожелает, и судья сочтет, что такое общение представляло собой исповедь, а также если это лицо являлось каявшимся представителю духовенства .

Согласно пункту 5 части «а» статьи 60-429 Свода законов штата Канзас, исповедь означает любое общение между кающимся и надлежащим образом уполномоченным священнослужителем, которое кающийся намерен сохранить в тайне и конфиденциальным и которое имеет отношение к получению совета или помощи в определении или снятии морального долга с кающегося или к получению Божьей милости или направлено на получение прощения за прошлое виновное поведение

Часть 1 статьи 595.02 Свода законов штата Миннесота предусматривает следующее: «Каждое лицо, обладающее достаточным уровнем понимания, включая сторону дела, вправе свидетельствовать в любом гражданском или уголовном судебном процессе или разбирательстве в суде или лицу, обладающему достаточными полномочиями для сбора доказательств, за исключением случаев, предусмотренных настоящей частью: ... исповеди, сделанной представителю духовенства или другому служителю культа в силу характера их профессиональной деятельности, в порядке, предписанном правилами или практикой религиозной организации, к которой представитель духовенства или иной служитель культа принадлежит; так же как и представитель духовенства или другой служитель культа не может быть допрошен в отношении сообщения, сделанного представителю духовенства или служителю культа лицом, искавшим религиозного или духовного совета, помощи или утешения либо иного совета, данного ему во время осуществления своей профессиональной деятельности представителем духовенства или служителем культа, без согласия этого лица»390. Пункт «Ь» части 6 статьи 41-3-201 Аннотированного свода законов штата Монтана устанавливает, что «представитель духовенства не обязан докладывать в соответствии с настоящей статьей, если: і) информация или подозрение о жестоком или небрежном обращении исходит из сообщения или исповеди, сделанных представителю духовенства или священнику, выступающему в качестве представителя духовенства или священника; ii) подразумевалось, что сообщение является частью конфиденциального разговора между представителем духовенства или священником и членом церкви или общины; и

iii) лицо, сделавшее сообщение или исповедовавшееся, не дало согласия на разглашение сведений представителем духовенства или священником»391.

Кроме того, пункт «с» статьи 41-3-201 Аннотированного кодекса штата Монтана предусматривает, что «представитель духовенства не обязан докладывать в соответствии с настоящей статьей, если сведения являются конфиденциальными в соответствии с требованиями канонического права, церковной доктрины или сложившейся церковной практики»392.

Так, пункт «а» статьи 26-14-3 Свода законов штата Алабама устанавливает следующее: «...все представители духовенства (как это определено правилом 505 Правил о доказательствах штата Алабама), ... обязаны немедленно сообщать или добиваться сообщения о том, что известно или предполагается, что ребенок является жертвой жестокого или небрежного отношения, по телефону или непосредственно, после чего подавать письменное заявление, в уполномоченный орган»394.

Статья 210.140 Свода пересмотренных законов штата Миссури устанавливает, что положения законодательства, признающие и защищающие профессиональную тайну, за исключением сведений, сообщаемых адвокату клиентом, а также сведений, сообщаемых представителю духовенства или служителю культа, не применяются в отношении ситуаций, когда такие сведения включают в себя информацию или предположения о жестоком или небрежном обращении с детьми395.

При этом часть 2 статьи 352.400 Свода пересмотренных законов штата Миссури предусматривает следующее: «Когда служитель культа... имеет достаточные основания подозревать, что ребенок был или может быть подвергнут жестокому или небрежному обращению при обстоятельствах, о которых требуется сообщать, в соответствии со статьями 210.109-210.183, служитель культа ... обязан немедленно доложить или содействовать тому, чтобы об этом сообщили... тем не менее ... служитель культа не обязан сообщать сведения, защищаемые

Под жестоким обращением с детьми понимается нанесение телесного повреждения, сексуальное или эмоциональное насилие, причинение вреда при определенных обстоятельствах (в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 352.400 Свода пересмотренных законов штата Миссури)397.

Под небрежным обращением с детьми понимается необеспечение надлежащей или необходимой поддержки или услуг ребенку лицами, ответственными за обеспечение ухода, содержания и контроля за ребенком (в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 352.400 Свода пересмотренных законов штата Миссури)398.

Часть 1 статьи 41-3-201 Аннотированного свода законов штата Монтана устанавливает, что специалисты и должностные лица, знающие или имеющие основания подозревать, согласно получаемой ими в силу их профессионального статуса или должности информации, о том, что ребенок подвергается жестокому или небрежному обращению со стороны кого-либо, будь то родителя или иного лица, ответственного за благополучие ребенка, обязаны незамедлительно докладывать об этом в уполномоченный орган публичной власти. В соответствии с пунктом «h» части 2 статьи 41-3-201, к таким специалистам относятся также и представители духовенства

## Анализ практики зарубежных органов конституционного контроля

Не обоснованным является не включение в статью 56 Арбитражного процессуального кодекса РФ (АПК РФ) от 24.07.2002 N 95-ФЗ положений о свидетельском иммунитете священнослужителя - праве на отказ от дачи свидетельских показаний об обстоятельствах, которые стали известными из исповеди. Между тем, священник во время исповеди может получить сведения, касающиеся хозяйственной деятельности организации и/или индивидуального предпринимателя, которые исповедовались в греховных деяниях, связанных с экономической деятельностью. Целесообразным является внесение дополнения в пункт 5 статьи 56 АПК РФ , дополнив его подпунктом 5.2 в следующей редакции: «5.2. Не подлежат допросу в качестве свидетелей священнослужители религиозных объединений - об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди».

Внести дополнения в абзац первый статьи 5 «Соблюдение прав и свобод человека и гражданина при осуществлении оперативно-розыскной деятельности» Федерального закона от 12 августа 1995 г. N 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», изложив его в следующей редакции: «Органы (должностные лица), осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, при проведении оперативно-розыскных мероприятий должны обеспечивать соблюдение прав человека и гражданина на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, религиозную тайну, неприкосновенность жилища и тайну корреспонденции».

Внести дополнения в первое предложение первого абзаца статьи 9 «Основания и порядок судебного рассмотрения материалов об ограничении конституционных прав граждан при проведении оперативно-розыскных мероприятий» Федерального закона от 12 августа 1995 г. N 144-ФЗ «Об оперативно розыскной деятельности», изложив его в следующей редакции: «Рассмотрение материалов об ограничении конституционных прав граждан на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, на неприкосновенность жилища, религиозную тайну, при проведении оперативно-розыскных мероприятий осуществляется судом, как правило, по месту проведения таких мероприятий или по месту нахождения органа, ходатайствующего об их проведении».

Внести дополнения в пункт 1 статьи 137 «Нарушение неприкосновенности частной жизни» Уголовного кодекса РФ (УК РФ) от 13.06.1996 N 63-ФЗ, изложив его в следующей редакции: «1. Незаконное собирание или распространение сведений о частной жизни лица, составляющих его личную, семейную или религиозную тайну, без его согласия либо распространение этих сведений в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации ...»

Дополнить пункт 2 статьи 75 «Недопустимые доказательства» Уголовно-процессуального кодекса РФ (УПК РФ) от 18.12.2001 N 174-ФЗ подпунктом 4, изложив его в следующей редакции: «2. К недопустимым доказательствам относятся: доказательства, полученные с нарушением охраняемой законом религиозной тайны».

Внести дополнения в пункт 4 статьи 14 «Обеспечение свободы совести и свободы вероисповедания осужденных» Уголовно-исполнительного кодекса РФ (УИК РФ) от 08.01.1997 N 1-ФЗ, изложив его в следующей редакции: «4. К осужденным к принудительным работам, аресту или лишению свободы по их просьбе приглашаются священнослужители, принадлежащие к зарегистрированным в установленном порядке религиозным объединениям, по выбору осужденных. В учреждениях, исполняющих наказания, осужденным разрешается совершение религиозных обрядов, пользование предметами культа и религиозной литературой. В этих целях администрация указанных учреждений выделяет соответствующее помещение, в том числе для проведения исповеди и духовных бесед, исключающее возможность разглашения религиозной тайны».

Федерального закона от 15.07.1995 N 103-ФЗ (в ред-N 193-ФЗ от 28.06.2014) «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» 168 предусматривает право подозреваемых и обвиняемых на основании письменного разрешения лица или органа, в производстве которых находится уголовное дело, свидания с их представителями в Европейском Суде по правам человека и лицами, оказывающими им юридическую помощь в связи с намерением обратиться в Европейский Суд по правам человека. Свидания предоставляются наедине и конфиденциально без ограничения их числа и продолжительности и могут иметь место в условиях, позволяющих сотруднику места содержания под стражей видеть, но не слышать их участников. Представляется, что упомянутая в настоящей норме категория «иные лица» должна быть конкретизирована законодателем и в число указанных лиц внесен священник, в связи с проведением им частной исповеди. В этой связи, предлагается внести изменения в параграфы 1 и 2 статьи 18 вышеуказанного закона, изложив их в следующей редакции: «Подозреваемым и обвиняемым предоставляются свидания с защитником и священником с момента фактического задержания. Свидания предоставляются наедине и конфиденциально без ограничения их числа и продолжительности, за исключением случаев, предусмотренных Уголовно-процессуальным кодексом Российской

Федерации....Свидания подозреваемого или обвиняемого с его защитником и священником могут иметь место в условиях, позволяющих сотруднику места содержания под стражей видеть их, но не слышать...».

Норма статьи 181.2 Гражданского кодекса РФ требует дополнительного разъяснения со стороны законодателя. Так, согласно подпункту 2) пункта 4 статьи 181.2 Гражданского кодекса РФ, одним из обязательных требований оформления решений собраний организаций является требование указания в протоколе сведения о лицах, принявших участие в собрании. Однако, указанная норма на раскрывает требований к характеру вышеприведенных сведений. В подпунктах 4,5) пункта 4 статьи 181.2 Гражданского кодекса РФ и в подпунктах 2,4,5) пункта 5 статьи 181.2 Гражданского кодекса РФ также содержатся требования о предоставлении сведений о лицах, принимающих участие в подсчете голосов, подписавших протокол, голосовавших против принятия решения собрания и потребовавших внести запись об этом в протоко506.Таким образом, законодатель косвенно связывает возможность реализации свободы совести с необходимостью раскрытия своих убеждений, что прямо противоречит пункту 3 статьи 29 Конституции РФ, согласно которому никто не может быть принужден к выражению своих мнений и убеждений и пункту 5 статьи З 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях»507, согласно которому никто не обязан сообщать о своем отношении к религии и не может подвергнуться принуждению при определении своего отношения к религии. Риск нарушения религиозной тайны возникает при необходимости предоставления протокола общего собрания религиозной организации в государственные органы (например, в Министерство юстиции РФ, ФНС и др.) Вместе с тем, в соответствии со статьей 10 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ (ред. от 21.07.2014) «О индивидуальных государственной регистрации юридических лиц и ,508 предпринимателей» , предусматривается специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц, который распространяется и на религиозные организации