

## ДИСЦИПЛИНА : КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО

Группа : П-220921

14.11.2023

*Преподаватель: Полякова Юлия Александровна*

*Электронная почта: polyakova.yur@yandex.ru*

### **Раздел 2. Права и свободы человека и гражданина**

#### **Тема 2.1. Конституционный статус личности в Российской Федерации. Конституционно-правовой статус иностранцев и лиц без гражданства.**

#### **План работы**

1. Изучение нового материала.

#### **Задание к уроку**

1. Проработать вопрос, используя лекции преподавателя. См. Приложение 1
2. Составить конспект.
3. Выучить конспект лекций.

Задания выполняются письменно в тетради.

Требования по оформлению тетради:

1. тетрадь должна быть подписана;
2. страницы в тетради должны быть пронумерованы;
3. номер поставить посередине верхнего поля каждой страницы, а рядом написать фамилию студента (для удобства проверки выполненной работы).

*(Например: 4 – Иванов, 5 – Иванов и т.д.)*

После выполнения заданий работу необходимо отправить на проверку преподавателю на электронную почту.

*Электронная почта: polyakova.yur@yandex.ru*

**ЖЕЛАЮ ВАМ УСПЕХОВ!**

**ПРИЛОЖЕНИЕ 1**

**Понятие прав и свобод человека и гражданина**

**Конституционные права и свободы** — это закрепленные в Конституции и гарантированные государством возможности, позволяющие каждому человеку и гражданину свободно и самостоятельно избирать вид и меру своего поведения, созидать и пользоваться предоставленными ему социальными благами как в личных, так и в общественных интересах.

Провозглашенные государством права и свободы всегда означают определенную для лиц юридическую возможность поступать так или иначе.

В правовом общении имеющиеся у лица права и свободы всегда ассоциируются с наличием у него предоставленных законом возможностей.

Обычно под возможностью понимается то, что при наличии определенных условий может стать реальностью, превратиться в действительность. Это свойство возможности в полной мере присуще всем записанным в Конституции и законах правам и свободам личности.

При таком истолковании подчеркивается ее способность, обеспеченная наличными условиями, стать действительностью. Практическая ценность юридических прав и свобод граждан состоит в том, что они могут превратиться из возможного в наличное.

Чтобы стать реальностью, превратиться в действительность, возможность должна осуществиться в активной, целенаправленной деятельности человека. Для превращения возможности в действительность, для достижения поставленных целей из множества дозволенных, допустимых Конституцией и законами вариантов человек избирает такой вариант поведения, который, по его представлению, полнее всего обеспечивает нужный ему результат (юридическое право и юридические свободы).

Право в так называемом объективном смысле всегда выступает в качестве масштаба, известного шаблона, служащего внешним основанием для оценки поступков людей, средством для регулирования их поведения.

Записанные в законе права и свободы человека и гражданина — не нормы (они лишь формы их выражения), а возможность самостоятельно избирать один из вариантов дозволенного в рамках этих норм поведения.

Записанные в Основном законе права и свободы личности всегда выражают двустороннюю (или многостороннюю) связь субъектов. Праву одного лица соответственно корреспондирует активная или пассивная обязанность других лиц (государственных органов, общественных объединений, пользуясь при этом их действиями как средством для достижения собственных целей либо, напротив, рассчитывая на их невмешательство).

Следует указать еще на одно ее проявление, состоящее в дозволении прибегнуть к защите государства в случае, если нарушено право или его осуществлению не оказывается надлежащее содействие.

Возможность самостоятельно в пределах закона избирать вид и меру поведения предполагает в качестве неперемennого условия, что дозволенные государством действия будут поддерживаться им, охраняться и защищаться от всевозможных нарушений и посягательств.

Конституция содержит целый ряд положений правоохрaнительного свойства, которые обеспечивают как пользование правами и свободами, так и порядок их восстановления. С точки зрения конституции и законов «социальными благами» следует признавать все то, что позволяет человеку и гражданину вести нормальный образ жизни, соответствующий

уровню современной цивилизации: это и пользование материальными благами, политическими возможностями, духовными достижениями общества (объединяются как материальные, так и нематериальные возможности)

Конституционным правам и свободам корреспондируют соответствующие обязанности государства. В конституциях, как ныне действующих, так и в прежних, наряду с термином «права» человека и гражданина повсеместно используются также термины «свобода», «свободы», «основные свободы» человека и гражданина.

Сходство состоит в том, что первое и второе определяются через правовую возможность (говорится о возможности избрать тот или иной вид поведения, пользоваться предусмотренными конституцией социальными благами).

Имеются и определенные различия, основные права свидетельствуют о возможности получения каких-то социальных благ, т.е. «право на»... получение чего-то. Свобода — это возможность избежать человеку воздействия со стороны государства, государственной власти тех или иных ограничений. Свобода характеризуется независимостью от государства. «Свобода от»... цензуры, например.

Нередко термины «право и свобода» употребляются как синонимы. Например, создавать общественные объединения характеризуется как право образовывать их, так и свобода граждан входить в них.

С одной стороны, используется термин «право на жизнь», «право на неприкосновенность личности», а с другой — свобода от произвольных арестов, задержаний и заключений под стражу, еще «право на труд» и «свобода труда».

Все это показывает, что различия между основным правом и основной свободой обусловлены как историей их возникновения, сложившимися традициями, так и смысловой нагрузкой. Можно говорить, свобода слова, печати, собраний — это более употребимые выражения, чем право на свободу печати, собраний, митингов, демонстраций, уличных шествий... Конечно, можно сказать «право на свободные мысли», но традиционно говорят о свободе мысли, слова, печати, подчеркивая как раз в этом случае идею самостоятельности и независимости...

Поэтому, несмотря на единство двух обсуждаемых категорий, они в международных документах и конституциях по общему правилу употребляются хотя и одновременно, но не однозначно.

### **Классификация конституционных прав, свобод и обязанностей личности**

Свободы и обязанности (подобно отраслям права) можно разделить на три группы:

- 1) основополагающие (ведущие);
- 2) материальные;
- 3) процессуальные.

Первая группа прав, свобод и обязанностей граждан закрепляется нормами конституционного права. Они фиксируют основополагающие (общие) нормы, регулирующие отношения между обществом и личностью, государством и гражданином; вторая — такими отраслями, как административное, трудовое, экологическое, гражданское, семейное и уголовное право, а третья — соответствующими нормами гражданского, уголовного и арбитражного процесса.

К числу материальных прав, свобод и обязанностей относятся те из них, которые закрепляют за человеком и гражданином возможность удовлетворять свои потребности, пользоваться предоставленными обществом и государством разнообразными социальными благами. Главное функциональное назначение их в единой системе прав, свобод и обязанностей заключается в установлении тех благ, которыми личность имеет возможность пользоваться (право, свобода) или которые должна предоставлять обществу (обязанность, долг, повинность). В отличие от этого к категории процессуальных прав, свобод и обязанностей следует отнести те из них, которые осуществляют функцию обеспечения материальных прав и свобод, их защиту от возможных нарушений, а также восстановление, если они уже были нарушены. Иначе говоря, они определяют процесс, процедуру их осуществления.

Свободы и обязанности личности: во-первых, раскрывают содержание и определяют объем конституционных прав, свобод и обязанностей человека и гражданина; во-вторых, отраслевые права, свободы и обязанности являются средством реализации конституционных прав, свобод и обязанностей и выполняют по отношению к ним функции юридических гарантий, хотя Конституция имеет прямое действие...

Значение Конституционных прав и свобод выходит за рамки одной отрасли, за рамки конституционного права. Они как бы органически входят соответствующей частью в содержание прав и свобод каждой из отраслей

Закрепление за гражданами в соответствующих областях конституционных прав, свобод и обязанностей превращает их совокупность в систему.

Содержание каждого записанного в Конституции права (свободы), каждой обязанности, порядок, формы и средства их осуществления во многом зависят не только от других конституционных прав личности, но и от всех прав, записанных в текущем законодательстве.

**В основу классификации необходимо положить два основания:** природную сущность и социальный характер человека.

Цель Основных законов – гарантировать личность во всех ее ипостасях; частную жизнь и личную безопасность; участие в управлении общественными и государственными делами; включение ее в социально-экономическую жизнь. Таким образом, их назначение состоит в первую очередь в том, чтобы защищать личность во всех ее состояниях.

Человек и общество, гражданин и государство не делимы. Отсюда правовой статус человека и гражданина, их права, свободы и обязанности основываются на трех китах: индивид, государственная власть (государство), собственность. Именно названные ипостаси, будучи главными устоями конституционного строя ... должны лежать в основаниях классификационного ряда прав, свобод и обязанностей человека и гражданина...

Права, свободы и обязанности человека и гражданина:

- 1) в сфере личной безопасности и частной жизни;
- 2) в области государственной и общественно-политической жизни;
- 3) в области экономической, социальной и культурной деятельности.

Их нельзя противопоставлять друг другу. Только в органическом единстве трех этих областей можно получить обобщенную картину юридического статуса человека и гражданина.

По характеру осуществления конституционные права, свободы и обязанности также можно разделить на две группы:

1. которые реализуются в конкретных правоотношениях (например, право на социальное обеспечение..., обязанность платить законно установленные налоги и сборы...;
2. права, свободы и обязанности, реализуемые вне правоотношений, и лишь их нарушение может породить конкретные правоотношения (право на жизнь..., право на охрану достоинства личности..., тайна переписки, обязанность соблюдать Конституцию и законы...).

По форме осуществления права и свободы:

1. индивидуальные (свобода мысли и слова...)
2. коллективные (совместные), обладание и пользование которыми могут быть только коллективными (совместными) (право собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирования...).

По характеру обеспечения конституционных прав и свобод:

1. права, для осуществления которых требуется со стороны государства предоставление в распоряжение граждан определенных материальных и духовных благ (право на социальное обеспечение, на вознаграждение за труд не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда..., а также на защиту от безработицы)
2. права, для реализации которых достаточно поддержания общественного порядка и законности (неприкосновенность личности, жилища и др.).

По объекту основные права и свободы:

1. права, которые предусматривают пользование определенными социальными благами
2. права, направленные на охрану других прав и свобод личности.

## **Конституционные права**

Конституция Российской Федерации — это основной Закон России, закрепляющий основы конституционного строя, организации государственной власти и взаимоотношений между гражданином, обществом и государством, принята народом России 12 декабря 1993 года, вступила в силу 25 декабря 1993 года.

Конституция обладает высшей юридической силой, закрепляющей основы конституционного строя России, государственное устройство, образование представительных, исполнительных, судебных органов власти и систему местного самоуправления, права и свободы человека и гражданина, а также конституционные поправки и пересмотр Конституции

В главе 2 Конституции закреплён широкий круг личных, политических, социальных и экономических прав и свобод человека и гражданина.

Личные права и свободы являются естественными и неотчуждаемыми правами и свободами человека, то есть они принадлежат каждому от рождения независимо от обладания гражданством.

К личным правам и свободам Конституция РФ относит: право на жизнь (ст. 20), право на достоинство личности (ст. 21), предполагающее, что государство создает для человека такие условия жизни, которые бы не умаляли его достоинства, право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 22), право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ст. 23), право на неприкосновенность жилища (ст. 25), право свободно определять и указывать свою национальную принадлежность и пользоваться родным языком (ст. 26), право на свободу передвижения, выбора места пребывания и жительства (ст. 27), право на свободу совести и на свободу вероисповедания (ст. 28), право на свободу мысли и слова (ст. 29).

К политическим правам и свободам в соответствии с Конституцией РФ относятся: свобода мысли и слова, свобода массовой информации (ст. 29), которую можно отнести как к личным, так и к политическим правам и свободам, право на информацию (ст. 24, 29), право на объединение (ст. 30), право на проведение публичных мероприятий (ст. 31), право на участие в управлении делами государства, право избирать и быть избранными, право равного доступа к государственной службе, право участия в отправлении правосудия (ст. 32), право на обращения в государственные органы и органы местного самоуправления (ст. 33).

К экономическим правам и свободам Конституция РФ относит: право на свободу предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34), право частной собственности и ее наследования (ст. 35), право свободного владения, пользования и распоряжения землей и другими природными ресурсами гражданами и их объединениями (ст. 36), право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию (ст. 37), право на труд и на вознаграждение за труд (ст. 37), право на отдых (ст. 37), право создавать профессиональные союзы, иные общественные объединения для защиты социальных и экономических интересов (ст. 30).

К социальным правам Конституция РФ относит: право на государственную защиту материнства, детства и семьи (ст. 38), право на государственную поддержку отцовства, инвалидов и пожилых граждан (ст. 7), право на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей (ст. 39), право на жилище, на получение жилища малоимущими гражданами бесплатно или за доступную плату (ст. 40), право на охрану здоровья и медицинскую помощь (ст. 41), включая бесплатную медицинскую помощь в государственных учреждениях здравоохранения, право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии (ст. 42), право на возмещение ущерба, причиненного здоровью или имуществу экологическими правонарушениями (ст. 42).

К культурным правам в соответствии с Конституцией РФ относятся: право на образование, на общедоступность и бесплатность дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования (ст. 43), право на бесплатное получение на конкурсной основе высшего образования (ст. 43), свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания (ст. 44), право на участие в культурной жизни и пользование учреждениями культуры, на доступ к культурным ценностям (ст. 44).

Также согласно ст. 17 Конституции РФ основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц.

## **Основные свободы в государстве**

... Человек в государстве не может довольствоваться пассивной ролью, он требует проявления своей личности в области целого ряда общественных и политических отношений; поэтому понятие свободы в государстве значительно расширяется и обнимает собой проявления самоопределения индивида в области как индивидуальной, так общественной и политической жизни; поэтому, говоря о свободе в государстве, необходимо разуместь все те нормы, которые гарантируют свободное проявление индивида в сфере общественных и политических отношений...

Виды свобод:

- 1) личная свобода,
- 2) экономическая свобода,
- 3) духовная свобода,
- 4) общественная свобода
- 5) политическая свобода.

### **Личная свобода**

Под понятием личной индивидуальной свободы можно подводить те нормы права, которые имеют в виду обеспечить личную неприкосновенность индивида. ...

Человеческая личность должна чувствовать свою полную безопасность от посягательства государственной власти, раз нет нарушения прямого закона... Всякое преследование человека должно быть начато компетентной властью. Процедура следствия и суда совершается при соблюдении известных юридических условий. Близко связанным с понятием личной неприкосновенности является понятие неприкосновенности тела. Старое право очень злоупотребляло в этом отношении, имея в своем распоряжении различные телесные наказания и употребляя при следствии и суде пытки, и, наконец, после совершения приговора клеймило преступников повреждением на теле.

Понятие личной свободы является не вполне исчерпанным, если мы к этому не присоединим еще понятия о неприкосновенности дома и жилища. Войти в жилище без согласия хозяина государственная власть может лишь в том случае, когда того требуют интересы целого государства. Поэтому лишь в случае какого-либо преступления или в целях его открытия представители власти имеют доступ в жилище частного лица.

В связи с тремя вышеуказанными понятиями обеспечения личности его тела и дома должно стоять и право лица на частную переписку. Неприкосновенность частной переписки является одной из конституционных гарантий, которые дорисовывают понятие о личной свободе.

Все эти различные требования должны проводить к тому спокойствию духа в гражданине, о котором мечтал Монтескье. Все эти требования являются первыми элементарными условиями провозглашения свободы в государстве, первым условием для правильного развития политической жизни.

### **Экономическая свобода**

В числе первых видов этой экономической свободы надо поставить свободу передвижения как такой элементарный вид свободы в государстве, без которого человек не может правильно развивать всех своих сил...

Свобода передвижения:

передвижение в смысле перехода из одного государства в другое

Оседлость в том же государстве

временные отлучки, временный переезд внутри самого государства. ...

Старое право боялось временных заграничных отлучек по тем же фискальным соображениям, по которым оно боялось допускать свободу передвижения в пределах одного государства. Новое государство всячески развивает деятельность своих политических и финансовых агентов, дабы они могли оказывать деятельную защиту своим соотечественникам, попавшим на чужую территорию. Благодаря этому мы не видим каких-либо стеснительных условий, касающихся выдачи заграничных паспортов.

Эмиграция представляется для старого государства явлением незаконным; эмигрант рассматривается как лицо, совершившее незаконный поступок, следовательно, равносителен преступнику.

В числе основных прав, провозглашенных как декларацией 1775 года в Америке, так и декларацией прав человека и гражданина 1789 г. во Франции, находилось право собственности. Таким образом, право собственности, являясь одним из основных прав человека, предполагает полную свободу индивида в распоряжении принадлежащих ему имуществом и полное исключение посягательства государства на собственность частного лица. ...

...Случаи экспроприации могут быть оправдываемы только настоятельной государственной надобностью, поэтому право экспроприировать должно быть поставлено в строгие рамки законности.

Необходимо еще указать на значение третьего вида экономической свободы, именно свободы труда. То, что в декларации прав и затем в конституции 1793 г. и всеми европейскими конституциями именуется свободой труда, содержит в себе следующие два основных признака: 1) свобода выбора занятий и 2) ведение начатого дела согласно своим интересам и с теми формами производства, которые человек считает наиболее пригодными. В государстве, также, устанавливается правило, что лишь при наличии известных условий, диплома, аттестата и т.п. — данное лицо может заниматься профессией, требующей специальной технической подготовки.

Второй момент свободы труда есть свобода выбора способов ведения предприятий.

При старом порядке системы была регламентации труда. Регламентация труда имеет значение в ту эпоху, когда необходимо подымать национальное производство... Государство не только брало на себя обязанность не стеснить предпринимателя в выборе занятия, но оно было обязанным брать на себя известные обязательства. Но значение государства по отношению к труду впоследствии выразилось в том, что государство вмешивается в отношения предпринимателей и рабочих, старается ограничить число рабочих часов, установить известное условие работы малолетних и женщин, обязывает фабрикантов заботиться о санитарном состоянии фабрик и т.п.

## **Духовная свобода**

Сначала мы укажем на нормы права, обеспечивающие свободу мысли, а затем уже перейдем к свободе совести.

Свобода мысли выражается, главным образом, в свободе печати, ибо мысль только тогда обыкновенно получала стеснение, когда она конкретно выражалась в области печатного слова.

Свободное проявление мысли человека может выражаться не только в области печатного слова, но и в области, главным образом, преподавания.

Три различных вида свободы человеческой мысли:

1. свобода печати
2. свобода преподавания
3. свобода учения

Свобода мысли является вполне упроченной только тогда, когда во всех политических отношениях проходит та основная идея, что человек свободен в выражении всех своих мнений.

Ни избиратель, ни член парламента не может быть судим за выражение своих мнений; далее, свобода мнения должна быть допускаема и в области суда. Судья, назначенный или выборный, одинаково должен быть свободен в постановлении своего приговора; никакие стеснительные меры не могут касаться области суда в этом отношении.

Понятие свободы совести:

- 1) в это понятие входит прежде всего признание свободы выбора исповедания
- 2) в понятие свободы совести входит признание государством свободы церкви
- 3) свобода проповеди. При признании господствующей церкви, а таковая признается в большинстве конституционных государств, свобода проповеди является своего рода политическим оружием, ибо признавая ту или иную господствующую церковь, государственная власть соединяет с данными политическими интересами свои политические интересы, поэтому свобода проповеди переходит уже из области чисто религиозных отношений в область чисто политических. ...

## **Общественная свобода**

Право петиций, собраний и сходок. Название "общественная свобода" может быть приложено к ним потому, что они осуществляются большим количеством лиц, ибо все они имеют в виду удовлетворение интересов с помощью соединения с другими людьми.

Под петицией разумеется право представлять прошения с целью побудить законодательную и административную власть устранить известные злоупотребления или ввести изменения в законодательство. Содержание петиций может быть чрезвычайно разнообразно, петиция представляется всегда на усмотрение высших властей в государстве: королю, министру и палатам.

...Право петиций является, таким образом, одним из проявлений общественной свободы, одним из способов воздействия общества на законодательную власть.

Следующие два вида общественной свободы, право ассоциаций и право сходок — являются еще более важным условием для воздействия общества на сферу политических отношений.

### Различие ассоциаций от сходок:

- 1) ассоциация есть собрание людей, ставящих себе известную, постоянную цель, ради которой они соединяются и образуют данную ассоциацию;
  - 2) это собрание людей является постоянным или точно определенным; члены ассоциации всегда известны, всегда имеется их список;
  - 3) ассоциации имеют определенную организацию, на лицо есть власть данной ассоциации, через которую происходят внешние сношения. Сходка или собрание собирается для какого-нибудь определенного случая, окончанием которого исчерпывается цель сходки.
- Нет никакого сомнения, что сходка представляет гораздо большую опасность для государства, чем ассоциация. По этим соображениям ассоциация раньше и в больших размерах признается государственной властью.

Государственная власть старого порядка учреждала ассоциации экономического и научного характера, но она редко учреждала ассоциации политического характера.

Словом, эти все ассоциации имеют более отношения к гражданскому, торговому или церковному праву. К государственному праву преимущественно относятся ассоциации, имеющие политическую силу и потому играющие роль в политической жизни народа.

### Ассоциация может считаться опасным явлением для государств только тогда, когда она:

- 1) преследует недозволенные законом цели, противоречащие государственному порядку
- 2) когда она принимает формы тайного общества.

Между тем признание общественного значения ассоциации имеет громадное значение.

Установилось требование, что все ассоциации, не подчиненные правилам торгового, ремесленного и другого специального законодательства, должны быть известны государству стала применяться система заявок. От учредителя такой ассоциации требуется заявка местной власти об имеющем образоваться обществе, которое должно преследовать те или другие цели, ради которых оно организуется. Некоторые законодательства требуют представления устава ассоциации, списка членов, имени и адреса членов бюро. ...

...Право сходок выработывалось всего медленнее, и понятно почему. Если ассоциация в форме тайного общества и представляет опасность для государства, то ее вредные действия проявляются с известной постепенностью, а не внезапными потрясениями. На сходке же, где люди, собравшиеся для обсуждения текущих вопросов, подчиняются влиянию оратора, вызывающего их страсти и стадное чувство, нет места спокойному отношению к разбираемому вопросу, и благодаря этому у большинства нет уважения личности и чужих мнений, а также и законов. Возбужденные страсти могут породить в таком случае весьма нежелательное, трудно поборимое движение. При своих постановлениях о сходках законодательство принуждено считаться с этими особенностями.

Английское законодательство, предоставляя широкую свободу митингам, содержит в себе ограничения этого права, но не рассчитывает на меры предупредительные. Митинги могут происходить без предварительного разрешения местной административной власти, но законодательство обставляет митинги подходящими условиями: 1) воспрещается собрание митингов на дорогах и улицах, во избежание стеснений для проезжающих и пешеходов; 2) запрещается устраивать сходки на расстоянии ближе одной мили от здания парламента, во избежание нападения на парламент на случай, если митинг станет

шумным. Если митинг принимает вид, по техническому выражению, "незаконного и шумного собрания", то закон предоставляет местным властям, мировым судьям право предложить собранию разойтись и, в случае только неисполнения этого требования, прибегнуть к военной силе. Виновные участники разогнанного митинга предаются суду в общем порядке, суду присяжных, а не подлежат юрисдикции специальных судилищ. ...

## **Политическая свобода**

Политическая свобода в учении Монтескье определялась как спокойствие духа гражданина, происходящее от уверенности в собственной безопасности. Иными словами, Монтескье понятие политической свободы отождествлял с понятием личной свободы.

Свобода народа не обеспечивается только допущением народа к власти, как думал древний мир; для человека нового времени необходима гарантия государства для осуществления целого ряда материальных и духовных интересов. Только новое время выдвинуло на первый план такие большие вопросы, как свобода совести, печати, собраний и т.п. Следовательно, мысль у Монтескье замечательно глубокая. Он говорит об изменении самого характера государственной власти, об установлении целого ряда юридических отношений в государстве, определяющих степень свободы индивидов и различных общественных групп. Монтескье видел суть этих новых отношений власти к населению в разделении властей...

НО! Политическая свобода не может быть отождествлена с личной свободой, равно как власть народа нельзя отождествить вообще с свободой народа. Политическая свобода, в тесном смысле слова, есть совокупность юридических норм, определяющих степень участия народа во власти.

Мы знаем, что власть государственная может проявиться в различных функциях, и главнейшие из них суть: законодательство, суд и управление. Поэтому население государства для удовлетворения своих политических интересов стремится к участию во всех указанных выше функциях власти: в законодательстве (парламенты), суде (присяжные, шефены) и управлении (самоуправление).

... Всякое публично-правовое притязание вытекает... непосредственно из определённого положения лица по отношению к государству, которое, по образцу античного права, можно назвать *status*'ом этого лица.

Совокупность этих притязаний может быть разделена на три большие категории, в соответствии с которыми различно определяется и *status* лица.

1. Подчинение индивида государству простирается лишь настолько, насколько этого требует право. Всякое притязание государства к индивиду должно иметь правовое основание. Та возможность индивидуального проявления личности, которая остается за вычетом правовых ограничений её, образует сферу свободы лица. Фактическое состояние свободы, в котором находится предоставленный самому себе человек, превращается в правовое состояние вследствие признания только ограниченного подчинения.

Существование ограничений, являвшихся особенно тягостными для индивида, исторически обусловило требование признания определённых прав свободы.

Принуждение в делах веры и цензура вызвали представление о свободе совести и печати; вследствие полицейского вмешательства и запретов стали требовать, в качестве особых прав свободы, неприкосновенности частного жилища, соблюдение почтовой тайны, права собраний и сходок и т.д.

Центральное место среди публично-правовых притязаний занимают притязания на положительные действия государства в интересах индивида. Члены государства суть члены правового общения в силу общности правовой защиты, предоставляемой им в их индивидуальных интересах. Возможность в своём интересе привести в движение судебную власть — является существеннейшим признаком личности. Как ни несовершенна была эта правовая защита во многих государствах, она нигде не отсутствовала всецело. Государство без суда мы тщетно стали бы искать в истории культурных народов.

Но точно так же из этого положения лица вытекают и притязания на административную деятельность государства в интересах индивида.

Строго отличаемо должно быть в этой области рефлексивное право от права субъективного... И административная деятельность государства, как осуществляемая в общих интересах, служит на пользу индивиду. То, что государство делает, оно делает для своих настоящих и будущих членов, которые поэтому являются дестинатариями доставляемых им благ, но не всегда получают их в качестве управомоченных.

Так как признание индивида членом государства заключает в себе, прежде всего, предоставление этих притязаний, то состояние личности, из которого они вытекают, можно назвать положительным или гражданским состоянием. Эти притязания составляют прямую противоположность упомянутым выше: их содержанием является не отрицательная свобода от государства, а положительные действия последнего. Они представляют в то же время — в связи с указанными рефлексивными правами — вознаграждение со стороны государства за те жертвы, которые индивид обязан ему приносить.

Воля государства есть человеческая воля. Государство в установленном законом порядке привлекает индивидуальную волю, призванные к отправлению его функций. Этого оно может достигнуть двояким путём — обязывая и управомочивая. Предоставленные государством в видах достижения его целей правомочия служат источником нового состояния личности. Она получает благодаря этому притязание на допущение к осуществлению государственной деятельности, на признание её органом государства. При этом следует строго отличать... индивидуальное притязание и деятельность в качестве органа. Последняя принадлежит исключительно государству, так что притязание индивида может быть направлено только на допущение его к функционированию в качестве органа. Это относится ко всем притязаниям на функционирование в качестве постоянного органа, как и к притязаниям на участие путём выборов в создании органов государства. Само участие в выборах также есть деятельность для государства, т.е.

деятельность в качестве органа, так что индивидуальное притязание направлено только на допущение к акту избрания. Эти притязания не направлены ни на положительные, ни на отрицательные действия государства, а на признание им возможности действовать для него. Лиц, наделённых такими притязаниями, они выделяют из всей совокупности членов государства и создают таким образом расширенное право гражданства. На этой основе возникает состояние активного гражданина, по античному воззрению совпадавшее с состоянием гражданина вообще. Невозможно такое государство, в котором подобного рода притязания не принадлежали бы никому. По меньшей мере одно лицо — властитель должно иметь личное притязание на признание его высшим органом государства. В этом состоянии с особою очевидностью проявляется связь между народом, как субъектом и публичным правомочием. Государственная власть должна каким-нибудь образом быть связана с народом, т.е. носители её должны быть членами народного общения... [Г]осударственная власть должна... опираться на убеждение народа в её правомерности, что применимо ко всякой форме государства, не исключая и неограниченной монархии. Это, различным образом и с разной интенсивностью выраженное, убеждение, как постоянное условие существования конкретного государства, также является одной из необходимых функций народа в качестве одного из конститутивных элементов государства.

То, что сказано выше об индивидах, в большей или меньшей мере приложимо также к существующим в государстве союзам, поскольку в тех или иных пределах признана их личность. И относительно них должны быть отличаемы разные *status*'ы лица и основанные на них состояния. Только характер и объём принадлежащих им притязаний модифицируются соответственно их природе и целям; различие частных и всякого рода публично-правовых союзов в свою очередь оказывает влияние на их публично-правовое положение. Но для всех этих союзов, как и для индивидов, признание их личности означает в то же время наделение их субъективными публичными правами.

Издавна признана вторая квалификация людей, образующих государство, — квалификация их, как подвластных государству, как подданных; это качество народа гораздо легче проникает в сознание, чем рассмотренная выше квалификация его как субъекта. Индивид подчинён велениям государства. Такое подчинение не связано, однако, необходимо с признанием лица членом государства, оно не предполагается даже необходимой принадлежностью лица. Древнеримский *peregrinus*, лицо, лишённое покровительства закона (*Rechtlose*) в древнегерманском праве — были подчинены публичной власти, при чём, однако, личность их не признавалась. Они были субъектами обязанностей, но не права. Точно так же все виды несвободного состояния, как ни разнообразно они влияли на правовое положение индивида и как бы различны ни были вследствие этого обязанности последнего по отношению к обществу, не устраняли подчинения лица нормам общения, так что индивид был подчинён двойной власти, частной власти своего господина и публичной власти.

В этом втором своём качестве индивиды и существующие в государстве союзы являются объектом государственной власти, предметом государственного господства. Но между

этим положением субъекта обязанностей и рассмотренным выше положением носителя прав существуют переходные стадии. Существуют обязанности, падающие не на индивида вообще, а вытекающие непосредственно из признания его членом государства, из принадлежности его к народу как субъекту. Это те обязанности, исполнение которых объемлет не только услуги государству, но и деятельность от имени государства, каковы: военная служба, отправление обязанностей присяжного заседателя, обязанность принимать на себя постоянные почётные должности, словом — обязанность несения общественной службы. Эти обязанности являются в то же время и высшим правом, что выражается в почёте, связанном с исполнением. Так, участие в войске и суде есть почетное право обязанных к этой службе, что проявляется и в том, что лишение этого права рассматривается как наказание.

Но и в тех областях, где индивид противостоит государственной власти исключительно как субъект обязанностей, нельзя конструировать это отношение как основанное на совершенном отделении субъекта права от его объекта. Единство всех элементов государства ясно проявляется, напротив, как бы ни были разграничены различные их квалификации. Это ясно обнаруживается, если рассматривать не отдельного подданного, а весь народ в качестве объекта власти. По отношению к индивиду подчинение государственной власти может простираться до полного уничтожения личности в форме наказания; поскольку признается чистая, чуждая какого бы то ни было момента притязания со стороны лица, обязанность повиновения — индивид не есть субъект прав. Существует такой status индивида: состояние подчиненности, в котором он, лишенный личности, есть только субъект обязанностей.

Другой характер имеет, однако, повиновение всей совокупности подданных. Оно пополняет государственную власть, и без него она не может существовать. Власть, которая повелевает, но которой не подчиняются, теряет свой характер господствующей власти. Точнее говоря — вся государственная власть основана на повиновении подданных, вся её деятельность есть претворенное повиновение. Она может отправлять свои функции только благодаря личным и материальным жертвам индивидов и союзов. Только через их посредство она может существовать, желать, осуществлять свою волю. Это приложимо ко всякому государству: степень повиновения и исполнения обязанностей его членами измеряется его сила и могущество.

Общностью права и обязанностей связаны друг с другом все граждане. Свое объективное правовое выражение эта общность получает в государственной организации. Единая государственная власть объединяет множество индивидов в единый народ. Это — единство народа как элемент государства, единство объединенной в государстве массы. Именно поэтому народ в юридическом смысле совершенно не мыслим вне государства, подобно тому, как и территория возможна только в государстве как пространственная сфера его, — если же мыслить её вне государства, то она представляется лишь политически безразличной частью земной поверхности. Познание этого освещает нам также те великие трудности, которые встречает принципиальное разрешение нашего вопроса. Отдельные элементы государства взаимно обуславливают друг друга, и поэтому

выделить один из них возможно только гипотетически, так как каждый из элементов предполагает все другие. Этой трудностью и недостаточным пониманием её объясняются наиболее глубокие заблуждения в учении о государстве. В частности, изолированное изучение народа всегда вело к тому, что он рассматривался как стоящий вне государства, что делает невозможным адекватное познание важнейших государственных отношений.

### **Основные обязанности человека и гражданина и их характеристика**

**Конституционная (основная) обязанность** — это установленная государством в интересах всех членов общества и закреплённая в его Конституции необходимость, предписывающая каждому гражданину определённые вид и меру поведения и ответственность за ненадлежащее его исполнение.

Конституционные обязанности личности — лишь небольшая часть всех тех обязанностей, которые закон возлагает на нее.

Категория «должное поведение», т.е. поведение, обеспечиваемое принудительной силой государства и соответствующей санкцией в юридической норме, отражает специфику права в целом, отличие правовых от всех других социальных норм. Однако она не даёт достаточного представления о правах и обязанностях как таковых, не делает между ними каких-либо различий.

Правовая необходимость полнее всего раскрывает существо юридической обязанности. Она указывает, что эта обязанность существует и развивается в рамках должного, установленного законом и обеспечиваемого государством поведения. С другой же стороны, она выражает содержание обязанности и присущую ей специфику. «Необходимость» для раскрытия обязанности играет такую же роль, какую в понятии прав и свобод личности выполняет «возможность».

«Должное» подчеркивает лишь одну сторону обязанности. Но обязанность во внутреннем содержании — не норма (всякая норма должна быть исполнена), а закреплённое в норме требование следовать определённому поведению. «Должное», таким образом, не выражает внутреннего содержания обязанности, не позволяет отграничить ее от нормы, в которой она фиксируется.

Методологически правильнее будет раскрывать понятие прав и свобод через категорию правовой возможности, а юридических обязанностей — через категорию правовой необходимости. Хотя понятие обязанностей следует раскрывать через правовую необходимость, вместе с тем нужно помнить, что между необходимостью и возможностью нет барьера, «китайской стены», что необходимость, имея строгие рамки, содержит в себе известные возможности.

Возлагая на граждан основные обязанности, государство сохраняет за собой возможность в лице соответствующих органов устанавливать содержание и объём этих обязанностей путем издания конкретизирующих актов, определять условия их исполнения, принимать меры воздействия к тем, кто злобно уклоняется от их несения. Иначе говоря, предоставляя гражданам права и свободы и возлагая на них обязанности, государство берет на себя бремя гарантировать эти права и сохраняет за собой возможность в пределах правопорядка прибегнуть к широкому диапазону мер от убеждения до принуждения — с тем, чтобы установленные обязанности были исполнены.

В отличие от прав (свобод) основные обязанности имеют широкомасштабное содержание. В Конституции они проявляются прежде всего в форме правового требования исполнять установленные законом вид и меру поведения либо воздерживаться от этого. Вследствие широкой формы обобщения обязанность нередко опирается не только на правовые нормы, но и нормы морали...

Обязанности в основе правового статуса человека и гражданина в литературе характеризуются следующим образом: одно из составляющих правового статуса личности; вид и мера должного поведения; гарантия и необходимое условие осуществления прав и свобод граждан; фактор укрепления законности и правопорядка, выполнения функций государства.

Если юридические права характеризуются содержащейся в них личной свободой, то наиболее существенное в обязанностях заключается в ответственности за исполнение предписаний закона.

Конституционные обязанности устанавливаются как в цели осуществления интересов всего общества, государства, так и в интересах каждого отдельного гражданина, обязанности, подобно конституционным правам следует отрывать от целей, выражением которых являются интересы.

Признаки конституционных прав, свобод и обязанностей человека и гражданина

- 1) конституционные права, свободы и обязанности являются основными;
- 2) составляют юридическую базу для всей системы прав, свобод и обязанностей;
- 3) обладают наивысшей юридической силой;
- 4) подлежат повышенной защите.