

На правах рукописи

ВЕРШИНИНА Юлия Вячеславовна

СВОБОДА ЛИЧНОСТИ

В КОНСТИТУЦИОННОМ ПРАВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Специальность: 12.00.02. — Конституционное право; муниципальное право

**Автореферат диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук**

Тюмень

2006

Работа выполнена на кафедре конституционного и муниципального права Института государства и права Государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Тюменский государственный университет».

Научный руководитель:

Член — корреспондент Российской академии наук,
доктор юридических наук, профессор
Керимов Джангир Аббасович

Официальные оппоненты:

Заслуженный юрист Российской Федерации,
доктор юридических наук, профессор
Невинский Валерий Валентинович

Заслуженный юрист Российской Федерации,
кандидат юридических наук
Серков Валерий Анатольевич

Ведущая организация:

Российская академия государственной службы при
Президенте Российской Федерации (г. Москва)

Защита состоится «23» декабря в 13.00. час. на заседании диссертационного совета Д 212.274.06 при ГОУ ВПО «Тюменский государственный университет» по адресу: 625000, г. Тюмень, ул. Ленина, 38, Институт государства и права (зал заседаний совета).

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке ГОУ ВПО «Тюменский государственный университет».

Автореферат разослан «___» ноября 2006 г.

*Ученый секретарь
диссертационного совета
доктор юридических наук,
профессор*

В.Д. Плесовских

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Проблема свободы как состояния личности — одна из самых важных, дискуссионных и актуальных в правовой науке на протяжении уже многих веков. Она тесно связана с проблематикой места и роли человека в российском государстве и в формирующейся правовой системе, с реализацией индивидом основных конституционных прав и свобод, а также с необходимостью совершенствования правовых механизмов, обеспечивающих достойное положение человека в мире.

Свобода считается главной ценностью индивида. Вопросы о создании действенного механизма ее обеспечения и о пределах ограничения свободы личности — ведущие в науке конституционного права. Не менее важны вопросы использования личностью свободы, недопущения ущемления законных интересов других индивидов и общества, злоупотребления личностью свободой.

Особенно актуальны поиск компромисса между свободой личности и пределами ее ограничения органами государственной власти, с одной стороны, а также злоупотреблением индивидом свободой — с другой, в условиях провозглашения свободы личности главной ценностью государства, приоритета прав и свобод человека среди других принципов конституционной деятельности. Свобода из философского понятия перетекает в плоскость политико-правовых проблем и становится уже понятием юридическим как определенный комплекс правомочий личности, как определяющая величина его правового статуса, как главная характеристика человека и гражданина — субъекта конституционного права. Нет такой правовой системы или правовой идеологии, которая отрицала бы свободу личности или открыто пренебрегала бы ею.

Проблема определения и реализации возможностей человека явилась серьезным шагом на пути развития нашего общества и государства. Современный мир невозможно представить без свободы личности, которая выступает объектом исследований многих гуманитарных и юридических

наук. Конституционное право Российской Федерации закрепило в своих нормах основные положения, предусматривающие определенную автономию личности, ее гарантированную независимость от других членов общества и государства. Фундаментальный характер конституционного права как науки позволяет нам провести исследование на общетеоретическом уровне, использовать научные результаты других отраслей права.

Объект исследования — общественные отношения, возникающие в сфере конституционного регулирования и обеспечения свободы личности.

Предмет исследования — понятие, содержание, роль и место свободы личности в конституционном праве Российской Федерации; конституционное регулирование как способ обеспечения свободы личности; правовые проблемы деятельности органов государственной власти Российской Федерации и ее субъектов по обеспечению и ограничению свободы личности; правовые аспекты злоупотребления свободой личностью.

Цель работы — исследование понятия, места и роли свободы личности в конституционном праве Российской Федерации и выработка конкретных рекомендаций по совершенствованию конституционного регулирования свободы личности и механизма ее обеспечения.

Достижение поставленной цели осуществляется на основе **научного решения комплекса задач:**

- изучить формирование и развитие понятия «свобода» в философском и историческом аспектах; классифицировать и обобщить имеющиеся в философии определения понятия «свобода» в соответствии с историческими периодами и философскими направлениями;
- изучить развитие понятия «свобода» в отечественном правоведении дореволюционного, советского и постсоветского периодов;
- определить понятие, содержание, роль и место свободы личности в конституционном праве;
- рассмотреть понятие «конституционное регулирование» и его роль в обеспечении свободы личности;

- изучить сущность понятия «конституционное ограничение свободы личности», проанализировать закрепленные в Конституции Российской Федерации основания конституционного ограничения свободы личности и выделить критерии правомерности конституционных ограничений свободы личности;
- рассмотреть понятие «злоупотребление свободой личностью», выявить причины злоупотребления свободой личностью и предложить меры минимизации указанных злоупотреблений;
- изучить конституционный механизм обеспечения свободы личности и предложить пути его совершенствования.

Теоретическую основу исследования составили работы ученых по философии, теории государства и права, конституционному праву, материалы научных и практических конференций, посвященных проблематике свободы личности, ее законодательному закреплению, защите и совершенствованию механизмов реализации свободы личности.

В частности, в работе использованы труды отечественных ученых по теории государства и права: С.С. Алексеева, В.П. Голубенко, Д.А. Керимова, В.В. Лазарева, А.В. Малько, М.Н. Марченко, Н.И. Матузова, Л.Д. Морозовой, В.С. Нерсисянца, А.Ф. Плахотного, И.С. Самощенко, Г.Л. Смирнова, М.Х. Фарукшина и др.

На отраслевом уровне теоретической базой исследования стали труды С.А. Авакьяна, М.В. Баглая, Н.А. Богдановой, Н.С. Бондаря, Л.Д. Воеводина, А.Н. Кокотова, О.Е. Кутафина, В.А. Кучинского, В.А. Лебедева, Е.А. Лукашевой, В.О. Лучина, Г.В. Мальцева, М.С. Матейковича, К.М. Никонова, И.Е. Фарбера, Г.Н. Чеботарева, В.А. Четвернина, В.Е. Чиркина, С.А. Широбокова, Б.С. Эбзеева и др.

В работе также используются данные научных исследований зарубежных правоведов, историков и политологов И. Берлина, В. Виндельбанда, Я. Вовженяка, Г. Еллинека, Ф. Люшера, С. Нирина, Э. Фромма, А. Шайо, К. Экштайна и др.

Кроме того, диссертация опирается на труды Г.В.Ф. Гегеля, Т. Гоббса, И. Канта, Б. Спинозы, Л. Фейрбаха, В.Ф.Й. Шеллинга, Эпикура, Н.А. Бердяева, Н.М. Коркунова, В.И. Ленина, К. Маркса, В.С. Соловьева, Е.Н. Трубецкого, Б.Н. Чичерина и др., что позволило проследить развитие философско-правовой мысли о свободе личности и ее проявлениях, показать неразрывную связь свободы с правом.

Нормативно-правовую базу исследования составили Конституция Российской Федерации, международные пакты и декларации, федеральные конституционные и федеральные законы, указы Президента, законы субъектов Российской Федерации, постановления Конституционного Суда Российской Федерации и др.

Методологическую основу исследования составляют всеобщие диалектические методы, комплекс общенаучных и частнонаучных методов, базирующихся на диалектико-материалистическом принципе познания. В работе использовались логический, сравнительно-исторический, формально-юридический, синергетический, метод анализа и синтеза и другие научные методы, что позволило проанализировать особенности и закономерности развития философско-правового учения о свободе и необходимости.

Степень научной разработанности темы. Проблема обеспечения свободы личности всегда привлекала к себе внимание ученых-правоведов. Свобода личности была предметом исследований многих дореволюционных ученых-государствоведов, в том числе Н.А. Бердяева, А.Д. Градовского, Н.М. Коркунова, П.И. Новгородцева, В.С. Соловьева, Б.Н. Чичерина, Е.Н. Трубецкого и др.

В советский период основное внимание правоведов было сосредоточено на проблематике конституционного статуса личности, а также взаимоотношениях личности и Советского государства. С середины 80-х годов прошлого века стали появляться работы, посвященные реализации отдельных прав и свобод.

В последнее двадцатилетие проблема свободы личности, реализации субъективных прав, гарантий их защиты, совершенствования механизмов их

обеспечения в юридической литературе обсуждается очень широко. Так, данные вопросы нашли свое отражение в работах А.С. Автономова, С.А. Авакьяна, М.В. Баглая, Н.С. Бондаря, Л.Д. Воеводина, Д.А. Керимова, А.Д. Керимова, В.А. Карташкина, И.А. Ледях, Е.А. Лукашевой, Г.В. Мальцева, М.С. Матейковича, О.О. Миронова, Н.Ю. Хаманевой, Г.Н. Чеботарева и др.

Среди зарубежных исследований по указанной проблематике можно выделить труды таких ученых как И. Берлина, В. Виндельбанда, Г. Еллинека, Д. Ллойда, С. Ниринга, Э. Фромма, А. Шайо и других ученых.

Вклад ученых в разработку вопросов свободы личности значителен. В то же время, следует констатировать, что в современной правовой литературе нет специальных исследований, посвященных рассмотрению понятия, роли, места и функций свободы личности в конституционном праве. Между тем общеизвестно, что детальное исследование отдельного явления в правовой действительности позволяет выявить всю многогранность его ресурсов, практический потенциал, перспективы развития и совершенствования.

Научная новизна. Диссертация представляет собой комплексное теоретическое исследование свободы личности в конституционном праве Российской Федерации, в котором проведен сравнительный анализ и синтез различных научных трудов и источников конституционного права по проблеме свободы личности, а также изучены и проанализированы существующие пробелы и проблемные аспекты в сфере конституционного регулирования свободы личности в Российской Федерации.

В работе представлена история развития понятия «свобода» и формирования идей о соотношении свободы и необходимости. Раскрытие автором конституционного понимания свободы личности осуществлено через философское и правовое осмысление исследуемого понятия. Осуществлен комплексный анализ понимания свободы в современной правовой науке и выделены признаки свободы личности в понятийном аппарате юридической науки.

На основе анализа исследуемого понятия в системе иных понятий конституционного права, их взаимосвязи и взаимодействия, определены

понятие, роль и место свободы личности в конституционном праве. Автором обосновано двухаспектное понимание свободы личности в конституционном праве, подразумевающее единство внешнего (объективного) и внутреннего (субъективного) аспектов исследуемого понятия.

Диссертантом даются авторские определения понятий «свобода», «свобода личности», «конституционное регулирование», «конституционное ограничение свободы личности», «злоупотребление свободой личностью», «конституционный механизм обеспечения свободы личности».

В диссертации исследованы понятие и структура *конституционного регулирования* и его роль в обеспечении свободы личности; обосновано наличие субъективного аспекта конституционного регулирования; проанализированы и предложены понятие, виды, признаки и критерии *конституционного ограничения свободы личности*; выделены признаки понятия «*злоупотребление свободой личностью*» и предложены методы борьбы со злоупотреблениями; выделены и обоснованы структурные элементы *конституционного механизма обеспечения свободы личности* и внесены предложения по его совершенствованию; предложены и обоснованы конкретные предложения по внесению изменений в нормативно-правовые акты, регулирующие деятельность Конституционного Суда Российской Федерации, Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации, Генерального прокурора.

На защиту выносятся следующие основные положения:

1. Свобода личности в конституционном праве понимается как статусное, неотчуждаемое, гарантированное и охраняемое государством состояние независимости индивида, познающего правовую действительность и действующего в соответствии с познанным, разумно сочетающего свои интересы с интересами иных субъектов права и общества.

В конституционном праве свобода личности рассматривается как базовое понятие, взаимодействующее практически со всеми понятиями конституционного права, как основополагающий принцип конституционного регулирования и как методологическое понятие, синтезирующее

органическую связь действительности и возможности, необходимости и случайности, цели и волевой деятельности.

2. Свобода личности как статусное состояние независимости индивида включает два аспекта: свободу внешнюю (объективную) и свободу внутреннюю (субъективную). При этом внешняя свобода является содержанием права, а внутренняя – условием существования права.

Внешняя свобода личности представляет собой возможность человека познавать внешнюю, объективную необходимость определенного варианта поведения и действовать в соответствии с ней. В этом смысле внешняя свобода личности является содержанием права.

Внутренняя свобода личности представляет собой реализованную свободу воли индивида, при которой он осознает соответствие внешних условий окружающей действительности его внутреннему субъективному миру, но приоритетной детерминантой его поведения выступает субъективная воля.

Единство внешнего (объективного) и внутреннего (субъективного) аспектов свободы личности обуславливает совпадение правоохраняемых интересов с объективными интересами каждой конкретной личности.

3. Конституционное регулирование — это деятельность субъектов конституционного права, осуществляемая в двух аспектах: объективном, который выражается в системном, общеобязательном и целенаправленном воздействии органов государственной власти на поведение индивидов и общественные отношения, образующие предмет конституционного права, с помощью правовых средств, и субъективном, который выражается в реализации индивидами своих субъективных прав в установленных Конституцией Российской Федерации пределах. Единство этих аспектов обуславливает значение конституционного регулирования как способа воплощения свободы личности в общественные отношения и как способа ее обеспечения.

4. Роль конституционного регулирования в обеспечении свободы личности выражается в том, что оно:

- 1) является способом воплощения свободы личности в общественные отношения, поскольку закрепляет в конституционном законодательстве правовые границы свободы, условия ее ограничения и гарантии осуществления, иными словами — придает свободе личности как социальному явлению нормативно-правовую основу;
- 2) гарантирует признание свободы личности, поскольку индивиду представляется возможность выбирать любой вариант поведения в границах, закрепленных законом;
- 3) выступает ограничителем свободы личности во избежание злоупотребления ею как со стороны самого индивида, так и со стороны органов государственной власти;
- 4) устанавливает гарантии реализации свободы личности: экономические, политические, идеологические, юридические.

5. Злоупотребление свободой личностью в конституционном праве — это использование индивидом субъективного права вопреки правам, свободам и законным интересам иных субъектов конституционного права, выраженное в умышленном или непредумышленном причинении им вреда, несоизмерного с деянием по реализации права.

При этом цель индивида, злоупотребляющего свободой, могла быть достигнута им, при разумной мере добросовестности и осмотрительности, иным путем, не создающим неблагоприятных последствий для других лиц.

6. Предлагается конкретизировать в ч. 3 ст. 17 Конституции Российской Федерации общий запрет на злоупотребление личностью свободой и сформулировать его следующим образом: «Не допускаются приобретение и использование личностью субъективных прав и освобождение от исполнения обязанностей, направленные на нарушение основ конституционного строя, нравственности, здоровья, безопасности, прав и законных интересов других лиц, государства и общества в целом и способные причинить им вред».

7. В целях совершенствования конституционного механизма обеспечения свободы личности необходимо изменить положения

Конституции Российской Федерации¹ и Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 года № 1-ФКЗ², регламентирующие правовой статус Конституционного Суда Российской Федерации:

- 1) закрепить право Генерального прокурора Российской Федерации и Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации подавать запросы на предмет конституционности федеральных законов и иных нормативных актов, перечисленных в ч. 2 ст. 125 Конституции, независимо от возникновения случаев нарушения прав и свобод человека и гражданина;
- 2) расширить перечень содержащихся в ч. 2 ст. 125 Конституции актов, подлежащих конституционному контролю, и включить в него постановления об амнистии, принимаемые Государственной Думой;
- 3) наделить Конституционный Суд полномочием проверять и оценивать конституционность федеральных законов и иных нормативных актов, указанных в ч. 2 ст. 125 Конституции, по собственной инициативе вне зависимости от поступления запросов о разрешении дел о соответствии указанных нормативных актов Конституции.

Предложенные изменения в значительной степени повысят статус вышеперечисленных органов, образующих институциональную подсистему конституционного механизма обеспечения свободы личности, как гаранта обеспечения законности и свободы личности в Российской Федерации.

Теоретическая и практическая значимость исследования состоит в том, что содержащиеся в нем теоретические выводы имеют важное практическое значение и могут послужить научной основой для создания системы мер, направленных на решение проблем реализации свободы личности. Они углубляют и расширяют знания о характере, целях и способах деятельности органов государственной власти по ограничению свободы личности, недопущению злоупотребления свободой личностью и ее обеспечению.

¹Конституция Российской Федерации. М.: ИНФРА – М, 2006.

²Собрание законодательства Российской Федерации. - 2005. - № 15. - ст. 1273.

Содержащиеся в диссертации теоретические обобщения и выводы могут использоваться для развития конституционной доктрины, в учебном процессе по дисциплинам «Конституционное право Российской Федерации», «Теория государства и права» и «Права человека».

Сформулированные предложения и выводы могут быть использованы в правотворческой деятельности органов государственной власти в целях устранения недостатков и противоречий в нормативно-правовых актах, регулирующих свободу личности, ее ограничение и обеспечение, а также в правоприменительной практике как теоретические обоснования правового убеждения и совершенствования системы правового воздействия на людей.

Апробация результатов исследования. Основные теоретические положения и выводы диссертации обсуждались, получили одобрение и рекомендованы к защите на заседании кафедры конституционного и муниципального права Тюменского государственного университета, отражены в 12 авторских публикациях. Подготовлены деловые записки в адрес Государственной Думы, Совета Федерации и Администрации Президента Российской Федерации по результатам исследования, содержащие конкретные предложения по совершенствованию обеспечения свободы личности в Российской Федерации.

Положения и выводы диссертации использовались автором при проведении семинарских занятий по дисциплинам «Конституционное право в Российской Федерации» и «Теория государства и права» в Институте государства и права Тюменского государственного университета.

Структура и содержание работы:

Диссертация состоит из введения, двух глав, заключения и списка использованной литературы.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы исследования, ее объект и предмет, формулируется цель, для достижения которой ставятся задачи, определяются методологические и теоретические основы,

раскрывается их значимость, приводятся сведения об их апробации, формулируются основные положения, выносимые на защиту.

Глава 1 «Понятие «свобода личности» в конституционном праве Российской Федерации» состоит из трех параграфов.

В параграфе 1.1 «Философское и правовое понимание свободы» дается очерк, в котором анализируется развитие общеправового понятия «свобода» с античности и до настоящего времени. Выявлено, что почти на всех исторических этапах, за исключением средневековья, вплоть до XX века, существовали оппозиционные философские направления (материалисты и идеалисты), представители которых по-разному относились к соотношению внешнего (объективного) и внутреннего (субъективного) аспектов свободы личности.

Свобода занимает важное место в понятийном аппарате юридической науки, является основанием, входящим в систему понятий науки теории государства и права, а также в систему понятий науки конституционного права.

Изучению соотношения свободы и права посвящены труды многих ученых. К пониманию и взаимодействию данных понятий существует несколько подходов. Представители первого подхода отождествляют их (в истории Г.В.Ф. Гегель, И. Кант, Г.Ф. Пухта и др.; среди современников — Ю. В. Сорокина и др.). Сторонники второго подхода понимают право как меру свободы (в истории — Ф. Аквинский, Д. Локк, К. Ясперс, Б.Н. Чичерин и др., на современном этапе — М. И. Абдуллаев, Н. И. Матузов, В.А. Малько и др.). Приверженцы третьего подхода придерживаются позиции, что право одновременно выступает как мерой допущения свободы, так и мерой ее ограничения (в истории — Т. Гоббс и др., на современном этапе — Т. В. Адорно, Х. Й. Зандкюлер, А. С. Шабуров и др.).

Рассмотрены такие виды свободы как: социально-экономическая, политическая, духовная, нравственная и юридическая.

Выделены следующие признаки исследуемого понятия: 1) свобода представляет собой совокупность двух аспектов — внешнего (объективного)

и внутреннего (субъективного); 2) свобода является неотъемлемым свойством всех субъектов права: индивидов (граждан, иностранных граждан, апатридов, бипатридов, беженцев, вынужденных переселенцев), социальных общностей (народа, нации, населения региона, трудового коллектива), органов государственной власти, муниципальных органов, а также государственных и негосударственных организаций; 3) свободная воля субъекта права является обязательной предпосылкой свободного поступка; 4) условиями реализации субъектом права предоставленной свободы являются осознание закономерностей окружающей действительности и действие в соответствии с познанным; 5) сочетание субъектом права, свободно действующим, своих интересов с интересами иных субъектов права и общества в целом во избежание нарушений свободы других и интересов общества; 6) наступление правовой ответственности как последствие злоупотребления субъектом права предоставленной ему свободы в ущерб окружающим; 7) право и закон выступают, с одной стороны, гарантом обеспечения свободы, но, с другой стороны, мерой ограничения свободы; 8) свобода обеспечивается и защищается государством посредством совокупности провозглашенных гарантий.

Сформулировано общеправовое понятие свободы как гарантированного и охраняемого государством внешнего и внутреннего состояния независимости субъектов права, познающих действительность и действующих в соответствии с познанным, разумно сочетающих свои интересы с интересами иных субъектов права и общества в целом.

В параграфе 1.2 «Свобода личности: понятие, роль и место в конституционном праве Российской Федерации» обосновывается, что в конституционном праве свобода представляет собой комплексное понятие, включающее в себя следующие статусные значения: 1) свобода как основа конституционного строя; 2) свобода как принцип правового регулирования общественных отношений, составляющих предмет конституционного права; 3) свобода как правомочие субъекта конституционного права.

Законодатель не делает существенных отличий в определении терминов «права» и «свободы» и уравнивает их в своих юридических гарантиях, а следовательно, понятия «свобода личности» и «права и свободы человека и гражданина» тождественны, однако первое носит философско-психологический смысл, а второе – правоведческий и близко законодателю с точки зрения сложившейся законодательной техники и ее реализации. В конституционном законодательстве понятие «свобода» эксплицируется термином «права и свободы человека и гражданина», что объясняет последующее раскрытие понятия «свобода» через дефиницию «права и свободы человека и гражданина».

Свобода личности в конституционном праве — статусное, неотчуждаемое, гарантированное и охраняемое государством состояние независимости индивида, познающего правовую действительность и действующего в соответствии с познанным, разумно сочетающего свои интересы с интересами иных субъектов права и общества.

Свобода личности как статусное состояние независимости индивида включает два аспекта: свободу внешнюю (объективную) и свободу внутреннюю (субъективную). При этом внешняя свобода является содержанием права, а внутренняя – условием существования права. Единство внешнего (объективного) и внутреннего (субъективного) аспектов свободы личности обуславливает совпадение правоохраняемых интересов с объективными интересами каждой конкретной личности.

Функциями свободы личности являются: политическая, идеологическая, оценивающая, методологическая, информационно-ориентирующая, регулятивная, охранительная.

Понятие «свобода личности» находится в тесной взаимосвязи с понятиями: «конституционный строй», «власть», «конституционно-правовой статус», «самоуправленческий статус личности», «независимость», «конституционно – правовая ответственность». Свобода личности находит применение в конституционном праве в связи со спецификой метода правового регулирования и занимает определяющее значение в системе

понятий рассматриваемой науки. *Во-первых*, свобода личности является базовым понятием и взаимодействует тем или иным образом практически со всеми понятиями конституционного права, поскольку в сфере действия каждой категории мы сталкиваемся с предоставленной субъекту конституционно-правовых отношений возможностью выбора того или иного варианта поведения. В сопоставлении со свободой личности все иные институты и категории, характеризующие демократизм общества, уровень самоорганизации населения, эффективность функционирования публичной власти и т.п., выступают как вторичные, производные. *Во-вторых*, свобода личности выступает в качестве основополагающего принципа конституционного регулирования. Указанное ее значение содержится в тексте ст. 18 Конституции Российской Федерации, в соответствии с которой права и свободы человека и гражданина определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием. *В-третьих*, свобода личности имеет методологическое значение, проявляющееся в том, что она синтезирует, аккумулирует в себе органическую связь действительности и возможности, необходимости и случайности, цели и волевой деятельности. Познание действительности и порождаемых ею возможностей (необходимых или случайных), установка на преобразование возможности в действительность в соответствии с установленной целью, реализация цели в результате волевого действия представляют собой высшее проявление свободы.

В параграфе 1.3 «Конституционное регулирование как способ обеспечения свободы личности» рассматривается понятие конституционного регулирования и его роль в обеспечении свободы личности.

К определению понятия «конституционное регулирование» существует несколько научных подходов (С.А. Авакьян, О.О. Миронов, Л.А. Морозова, И.Е. Фарбер). При этом данное понятие включает только объективный аспект конституционного регулирования, представляющий специфическую

деятельность государства, направленную на обеспечение эффективного функционирования государства, его институтов и организации жизнедеятельности людей. Представляется, что в указанном понятии следует также выделять субъективный (личностный) аспект, при котором деятельность непосредственных участников общественных отношений направлена на поиск и привлечение средств юридического регулирования для согласования своего поведения с принципами, целями, назначением права. Целью субъективного правового регулирования является формирование у личности мотивов правомерного поведения. В этом смысле конституционное регулирование может быть представлено не только государственным регулированием, но и регулированием, осуществляемым непосредственно адресатами права, что подтверждает существование области действия права, в которой юридическое нормирование государством поведения граждан и их объединений не требуется.

Конституционное регулирование — это деятельность субъектов конституционного права, осуществляемая в двух аспектах: объективном, который выражается в системном, общеобязательном и целенаправленном воздействии органов государственной власти на поведение индивидов и общественные отношения, образующие предмет конституционного права, с помощью правовых средств, и субъективном, который выражается в реализации индивидами своих субъективных прав в установленных Конституцией Российской Федерации пределах.

Признаками конституционного регулирования являются: системность, двухаспектность, целенаправленность, учредительность, нормативность, общеобязательность, комплексный характер.

В диссертации конституционное регулирование рассматривается: 1) как способ воплощения свободы личности в общественные отношения; 2) как гарантия признания свободы личности; 3) как ограничитель свободы личности; 4) как способ установления гарантий реализации свободы личности.

Глава 2 «Проблемы конституционного обеспечения свободы личности» включает в себя три параграфа.

Конституционное обеспечение свободы личности представляет собой комплекс взаимосогласованных мер, осуществляемых субъектами конституционного права и направленных на охрану и защиту свободы личности. Охрана свободы личности понимается как совокупность взаимосвязано осуществляемых органами государственной власти мер, направленных на предупреждение нарушений прав и свобод человека и гражданина, устранение причин, их порождающих и формирование условий оптимальной реализации индивидом своих прав и свобод. Защита свободы личности — применяемые компетентными органами или самим индивидом в установленном законом порядке принудительные меры воздействия в отношении обязанного или виновного лица в целях восстановления нарушенного права и пресечения правонарушений. В рамках исследования рассматриваются наиболее актуальные проблемы конституционного регулирования свободы личности.

В параграфе 2.1 «Конституционное ограничение свободы личности» исследуются понятие и его признаки, а также основания и критерии правомерности конституционного ограничения свободы личности.

Рассматриваются три основных подхода к указанному понятию: 1) ограничение свободы личности как отклонение от правового равенства, когда сужается объем предоставляемых и гарантируемых государством прав и свобод или расширяется объем обязанностей; 2) ограничение свободы личности как мера объема права (свободы); 3) ограничение свободы личности как изменение содержания прав и свобод человека.

Конституционное ограничение свободы личности в широком смысле — это совокупность элементов механизма конституционного регулирования, направленных на установление пределов (границ) дозволенного поведения субъектов, внутри которых субъект может свободно реализовывать свои права при наличии соответствующих юридических фактов и выбирать любой правомерный вариант поведения; в узком смысле — это способ

конституционного регулирования общественных отношений, существующий наряду с такими способами, как дозволение, запрет и обязывание. Это общее (родовое) понятие. Ограничение конституционных прав и свобод человека и гражданина — временное уменьшение определенной Конституцией Российской Федерации и действующим законодательством меры свободы индивида и временное установление препятствий для реализации последним отдельных субъективных прав с указанием пределов и сроков их действия. Это частное (видовое) понятие.

Ограничения конституционных прав и свобод личности классифицируются по следующим признакам: 1) по источнику закрепления возможности ограничения; 2) по цели введения; 3) по кругу лиц, на которых распространяются ограничения; 4) по территории реализации и применения; 5) по уровню ограничения; 6) по видам ограничиваемых прав; 7) по соответствию ограничений требованиям законности.

Установлены четыре основных критерия правомерности введения ограничения свободы личности: 1) цель: обеспечение должного признания и уважения прав и свобод других граждан и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе; 2) законность, которая выражается в неукоснительном соблюдении норм действующего законодательства при введении ограничений свободы личности; 3) необходимость (по смыслу ч. 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации), связанная с возможностью законодателя доказать, а правоприменителя — обосновать при случае, что выбранное ими средство регулирования причиняет наименьший ущерб в защищенном основном праве, во имя которого допускается данное ограничение; 4) ориентация на общеправовые принципы права в целом.

Во избежание неправомерного ущемления свободы личности конституционное ограничение должно соответствовать следующим критериям: 1) применение в исключительных случаях для достижения целей, установленных ч. 3 ст. 55 и 56 Конституции Российской Федерации; 2) соблюдение общепризнанных норм и принципов международного права во

избежание установления конституционных ограничений, нарушающих международные обязательства Российской Федерации; 3) конституционные ограничения могут вводиться исключительно на федеральном уровне (субъектам Российской Федерации такое право не предоставлено, законодательство субъектов не может предусматривать ограничения свободы личности); 4) форма конституционного ограничения свободы личности – федеральный закон и федеральный конституционный закон, которые должны соответствовать Конституции Российской Федерации и не допускать отклонений от установленных в ней гарантий прав и свобод человека и гражданина (ст. 17, 19, ч. 2 ст. 55 Конституции Российской Федерации); 5) конституционные ограничения не должны затрагивать так называемый «неприкосновенный запас прав человека», установленный ч. 3 ст. 56 Конституции Российской Федерации); 6) крайняя необходимость конституционных ограничений свободы личности, при которой защита прав и свобод человека и гражданина невозможна иначе как посредством их ограничения. Правомерность крайней необходимости подтверждается следующими обстоятельствами: угроза причинения реального или возможного вреда государственным и общественным интересам; невозможность защиты прав и свобод иным способом; причиняемый вред меньше, чем вред предотвращаемый; 7) ограничения должны носить временный характер и не приобретать статус постоянных; 8) установленные конституционные ограничения должны быть четко сформулированы и не допускать произвольного толкования; 9) соразмерность, необходимость и разумность ограничения прав, свобод и цели, ради которой ограничивается свобода личности. При этом критерием соразмерности является соотношение блага, выраженного в праве и свободе, и цели, преследуемой государством при применении того или иного ограничения.

В параграфе 2.2 «Правовые аспекты злоупотребления свободой личностью» рассматриваются понятие и признаки понятия «злоупотребление свободой личностью», а также предлагаются меры минимизации совершения указанных злоупотреблений личностью.

Злоупотребление свободой личностью в конституционном праве — это использование индивидом субъективного права вопреки правам, свободам и законным интересам иных субъектов конституционного права, выраженное в умышленном или непредумышленном причинении им вреда, несоразмерного с деянием по реализации права.

Признаки злоупотребления свободой личностью: 1) реализация субъективного права, при которой деяние субъектов конституционного права (действие или бездействие) соответствует закону либо прямо не противоречит ему, но наносит вред другим индивидам и обществу в целом; 2) отсутствие у личности намерения использовать свои права и свободы вопреки интересам других индивидов и общества в целом (в итоге причиняется вред иным субъектам конституционного права, не во всех случаях охватываемый умыслом субъекта); 3) отсутствие выгоды для лица, злоупотребляющего своей свободой (лицо реализует свое субъективное право, действуя в рамках дозволенного поведения и не нарушая норм права, но при этом ущемляет права и свободы иных субъектов, не имея никакой личной выгоды от нарушения этих прав и свобод); 4) отсутствие нарушения конкретных юридических запретов либо обязанностей; 5) реализация своих законных интересов (цель могла быть достигнута иным, более разумным путем, не создающим неблагоприятных последствий для других лиц); 6) нанесение ущерба законным интересам субъектов конституционного права; 7) отсутствие соразмерности между деянием по реализации субъективного права, порождающим злоупотребление свободой, и негативными последствиями, вредом, причиняемым этим деянием иным субъектам; 8) отсутствие предусмотренной законодателем санкции за реализацию субъективного права вопреки правам и свободам иных субъектов конституционного права.

Злоупотребления свободой личностью классифицированы по следующим основаниям: 1) по намерению причинить вред; 2) по субъекту, злоупотребляющему своими правами — злоупотребления со стороны граждан, политических партий, средств массовой информации и иных

носителей конституционных прав и свобод; государственных и муниципальных органов и их должностных лиц, предприятий и учреждений;

3) по сфере злоупотреблений — злоупотребления материальными правами и злоупотребления процессуальными правами, личными или профессиональными правами и свободами.

Главные причины злоупотребления свободой личностью — отсутствие законодательной санкции за его совершение и отсутствие так называемых нравственных внутренних ограничений индивидов.

В целях недопущения реализации прав и свобод личности вопреки законным интересам субъектов права целесообразно использование следующих мер минимизации злоупотреблений свободой личностью: 1) в целях реализации объективного аспекта конституционного регулирования необходимы устранение пробелов в праве, позволяющих индивидам злоупотреблять своей свободой, и конкретизация в ч. 3 ст. 17 Конституции Российской Федерации общего запрета на злоупотребление личностью свободой следующим образом: «Не допускаются приобретение и использование личностью субъективных прав и освобождение от исполнения обязанностей, направленные на нарушение основ конституционного строя, нравственности, здоровья, безопасности, прав и законных интересов других лиц, государства и общества в целом и способные причинить им вред»; 2) в целях реализации субъективного аспекта конституционного регулирования необходима реализация индивидом своих прав, свобод и законных интересов на основе принципов добросовестности, справедливости, разумности и недопустимости злоупотребления субъективными правами и свободами, а также осознанное самоограничение индивида в реализации субъективных прав, противоречащих целям права и совершаемых с намерением нарушить права, свободы и законные интересы других лиц.

Представляется, что использование указанных мер минимизации злоупотреблений свободой личностью снизит количество таких злоупотреблений и будет способствовать реализации ч. 3 ст. 17 Конституции Российской Федерации в редакции, предложенной автором.

В параграфе 2.3 «Конституционный механизм обеспечения свободы личности и пути его совершенствования» формулируется определение: *Конституционный механизм обеспечения свободы личности — система конституционных норм в области обеспечения свободы личности, действий индивида по самозащите своих прав и свобод, а также действий органов государственной власти, общественных и иных организаций, направленных на охрану и защиту свободы личности.*

По *нормативному содержанию* конституционный механизм обеспечения свободы личности представляет собой совокупность конституционных норм следующего содержания: а) закрепляющих необходимость охраны и защиты свободы личности как обязанности государства; б) устанавливающих цели государственно-правовой охраны и защиты свободы личности; в) провозглашающих носителей предоставляемых и гарантируемых государством прав и свобод; г) закрепляющих структуру механизма обеспечения свободы личности, в частности разделение властей, установление федерального законодательства и законодательства субъектов Российской Федерации в сфере охраны прав и свобод, положения подпункта «б» ч. 1 ст. 72 Конституции Российской Федерации, относящие защиту прав и свобод человека и гражданина к совместному ведению Российской Федерации и ее субъектов; д) устанавливающих систему органов, осуществляющих государственно-правовое обеспечение свободы личности; е) закрепляющих формы и методы осуществления государственно-правовой охраны и защиты свободы личности (гарантирование свободы личности; установление пределов ограничения прав и свобод; обжалование решений, действие и бездействий органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц в соответствии со ст. 46 основного закона). Система конституционных норм в области обеспечения свободы личности образует так называемую *нормативную подсистему конституционного механизма обеспечения свободы личности.*

По функциональному содержанию механизм конституционного обеспечения свободы личности представляет собой: а) самозащиту индивида (самостоятельные действия управомоченного лица, направленные на защиту субъективных прав); б) судебный механизм обеспечения свободы личности (деятельность всех судов по защите прав и свобод человека и гражданина); в) внесудебный механизм обеспечения свободы личности (деятельность государственных органов, общественных и иных организаций) Совокупность перечисленных элементов образует *институциональную подсистему конституционного механизма обеспечения свободы личности*.

Предлагаются следующие пути совершенствования конституционного механизма обеспечения свободы личности:

1. Изменить положения Конституции Российской Федерации и Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 года № 1-ФКЗ, регламентирующие правовой статус Конституционного суда Российской Федерации: 1) закрепить право Генерального прокурора Российской Федерации и Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации подавать запросы на предмет конституционности федеральных законов и иных нормативных актов, перечисленных в ч. 2 ст. 125 Конституции, независимо от возникновения случаев нарушения прав и свобод человека и гражданина; 2) расширить перечень содержащихся в ч. 2 ст. 125 Конституции, актов, подлежащих конституционному контролю, и включить в него постановления об амнистии, принимаемые Государственной Думой; 3) наделить Конституционный Суд полномочием проверять и оценивать конституционность федеральных законов и иных нормативных актов, указанных в ч. 2 ст. 125 Конституции, по собственной инициативе вне зависимости от поступления запросов о разрешении дел о соответствии указанных нормативных актов Конституции.

2. Наделить Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации правом законодательной инициативы в области обеспечения прав и свобод человека и гражданина.

3. Ввести на федеральном уровне единые требования к кандидатам на

должность уполномоченного по правам человека в субъекте Российской Федерации: достижение возраста не менее 35 лет; высшее юридическое образование; опыт работы в области обеспечения и защиты прав и свобод человека и гражданина не менее 5 лет; отсутствие судимостей, в том числе и погашенных (за исключением случаев реабилитации)

4. На уровне субъектов Российской Федерации предусмотреть обязательное функционирование одновременно двух правообеспечительных органов – комиссий по правам человека и уполномоченных по правам человека. При этом их деятельность должна единообразно регулироваться на федеральном уровне во избежание дублирования полномочий друг друга. На уровне субъекта исполнение одним из названных органов полномочий другого зачастую объясняется отсутствием второго. В связи с острой необходимостью обеспечения прав и свобод человека и гражданина представляется обоснованным разграничение их полномочий и тесное сотрудничество между собой в установленных законодателем формах взаимодействия.

Изложенные пути совершенствования механизма обеспечения свободы личности направлены на формирование наиболее оптимальных условий для развития личности и установление высокого уровня гарантированности свободы индивида в обществе. Представляется, что их учет на законодательном уровне повысит эффективность функционирования механизма обеспечения свободы личности, которая является важным показателем демократического общества.

В заключении подведены итоги диссертационного исследования, сформулированы выводы.

Основные положения диссертации отражены в следующих публикациях автора:

1. Ведущие рецензируемые издания, входящие в перечень ВАК:

1.1. Вершинина Ю.В. Соотношение свободы и юридической ответственности как способа ее ограничения// Вестник Тюменского государственного университета. - 2006. - № 1. – 0,4 п.л.

2. Иные издания:

2.1. Вершинина Ю.В. Соотношение свободы в философском понимании и юридической ответственности// Проблемы юридической ответственности: история и современность: Статьи по итогам Всероссийской научно-практической конференции/ Под ред. Г.Н. Чеботарева. Часть 1. - Тюмень: Изд. ТюмГУ, 2004. – 0,3 п.л.

2.2. Вершинина Ю.В. Понятие прав и свобод человека и гражданина: теоретический аспект// Юридические науки. - 2005. - № 2 (12). – 0,3 п.л.

2.3. Вершинина Ю.В. Некоторые вопросы разграничения понятий «права человека и гражданина» и «свободы человека и гражданина»// Проблемы теории и юридической практики в России: Мат Междунар. науч. – практ. конф. 28 – 29 апреля 2005 года/ Отв. ред. А.Е. Пилецкий. - Самара: Изд-во Самар. Гос. экон. Акад, 2005. – 0,1 п.л.

2.4. Вершинина Ю.В. К вопросу об ограничении прав и свобод человека и гражданина в условиях чрезвычайного положения// Юридические науки. - 2005. - № 4 (14). – 0,3 п.л.

2.5. Вершинина Ю.В. Категория свободы в конституционном праве, 2005// Материалы XI Недели науки МГТУ. VII Всероссийская научно – практическая конференция студентов, аспирантов, докторантов и молодых ученых «Наука XXI века» (II сессия); VI Всероссийская научно – практическая конференция «Агропромышленный комплекс и актуальные проблемы экономики регионов»; VI Международная научно – практическая конференция «Актуальные проблемы экологии в условиях современного мира» / Под ред. С.П. Лысенкова. - Майкоп: издательство ООО «Качество», 2005.– 0,4 п.л.

2.6. Вершинина Ю.В. Понятие свободы в категориально – понятийном аппарате юридической науки// Современные гуманитарные исследования. - 2005. - № 5 (6). – 0,4 п.л.

2.7. Вершинина Ю.В. Некоторые аспекты взаимодействия категорий свободы и власти в конституционном праве// Современные гуманитарные исследования. - 2006. - № 2 (9). – 0,5 п.л.

2.8. Вершинина Ю.В. Роль и место категории свободы в системе категорий науки конституционного права// Юридическая наука: Проблемы и перспективы развития (региональный аспект): Материалы международной научно – практической конференции: В 2 т. / Под ред. В.Ф. Прокофьева. – Великий Новгород: Издательство Новгородского государственного университета им. Ярослава Мудрого, 2006. – Т.1. – 0,7 п.л.

2.9. Вершинина Ю.В. О новых подходах к пониманию феномена злоупотребления свободой личности// XII неделя науки МГТУ: VIII Всероссийская научно – практическая конференция студентов, аспирантов, докторантов и молодых ученых «Образование – наука – технология» (I сессия), VII Всероссийская научно – практическая конференция «Агропромышленный комплекс и актуальные проблемы экономики регионов»; VII Международная научно – практическая конференция «Экологические проблемы современности» / Под ред. Т.А. Овсянниковой. – Майкоп: издательство ООО «Качество», 2006. – 0,4 п.л.

2.10. Вершинина Ю.В. Злоупотребление конституционными правами и свободами индивида// Состояние и перспективы развития юридической науки: Материалы Междунар. науч.-практ. конф., посвящен. 75-летию Удм. гос. ун-та / Под ред. З.З. Зинатуллина. - Ижевск: Детектив-информ, 2006. -Ч. 5. – 0,3 п.л.

2.11. Вершинина Ю.В. Проблемные аспекты судебной защиты прав и свобод человека и гражданина// Обеспечение прав и свобод человека и гражданина: Сборник статей по итогам международной научно-практической конференции / Под ред. Г.Н. Чеботарева. - Тюмень: Издательство Тюменского государственного университета, 2006.– 0,3 п.л.