

**В.В. ШЕВЧЕНКО,
И.В. КАЧАН,
ДонНТУ**

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ВЛИЯНИЯ ПРАВОВЫХ ИНСТИТУТОВ НА РАЗВИТИЕ УКРАИНЫ

В институциональной теории важное место занимают вопросы взаимосвязи экономических, социальных, и других проблем с их правовым обеспечением. Одним из таких вопросов является конституционно-правовой статус человека и гражданина. Следует отметить, что существует несколько толкований тех или иных понятий и их дефиниций, однако обычно они не противоречат друг другу, а дополняют друг друга или переносят акценты на те или иные стороны рассматриваемых понятий. К таким основным понятиям относят: человек, личность, гражданин.

Человек – это разумное общественное существо, которое живёт в определённой социальной среде, является членом семьи, представителем группы, нации и т.д. В отечественной юридической науке пока не сложилось чёткого понятия, которое бы строго определяло, по каким признакам тот или иной объект можно отнести к понятию «человек». Считается, что данный вопрос не должен возникать (то есть относится к общеизвестным фактам), и можно достаточно просто (или с помощью биологической экспертизы) выяснить относится данное существо к человеку или нет. Однако прогресс науки (генная инженерия, опыты по клонированию человеческих органов и т.д.) постепенно приведёт к тому, что вопрос «Кого можно считать человеком?» достаточно скоро из области научной фантастики или чисто этической проблемы может стать одной из сложных юридических проблем.

Личность – это человек, наделённый волей и сознанием. Понятие «личность» более узкое, чем понятие «человек», так как не каждый человек является личностью (например, душевно больной человек).

Гражданин – (в конституционном праве) это личность (лицо), принадлежащее на правовой основе к определённому государству (имеющее определённую правовую связь с конкретным государством). В гражданском праве понятие «гражданин» – это субъект гражданского права, один из видов участников гражданских правоотношений.

Кроме рассмотренных выше понятий, в юридической теории и практике (в том числе и в конституционном праве) используются такие понятия как: лица без гражданства, иностранцы, беженцы, вынужденные переселенцы и т.д.

Иностранные граждане (иностранцы) – это лица, которые находятся на территории какого-либо государства, не являются его гражданами и имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству иностранного государства.

Лицо без гражданства (апатрид) – это лицо, которое не является гражданином данной страны и не обладает соответствующими доказательствами, которые бы могли установить принадлежность его к гражданству какого-либо иностранного государства.

Беженец – это иностранный гражданин или лицо без гражданства, который вследствие обоснованных опасений стать жертвой преследований по признакам расы, национальности, отношения к религии, гражданства, принадлежности к определённой социальной группе или политических убеждений, вынужден покинуть территорию государства, гражданином которого он является, или территорию своего постоянного места жительства, и не может или не хочет пользоваться защитой этой

страны вследствие указанных опасений, и в отношении которого принято решение о присвоении этому лицу статуса беженца.

Одним из основных субъектов правоотношений является личность (или лицо). Данное понятие в Украине охватывает граждан Украины, лиц без гражданства, иностранцев и др., а поэтому понятие (или категория) «личность» носит собирательный, универсальный характер, отражает индивидуальные особенности человека и реальное положение его в системе многообразных человеческих отношений. (Тем не менее, в Конституции Украины в разделе 2 выделяются понятия «человек» и «гражданин», а также часто используется понятие «каждый».)

Наиболее известными видами правовых статусов личности являются: общий, конституционный, отраслевой, родовой и индивидуальный.

Общий (международный) правовой статус личности – включает в себя помимо внутригосударственных права, свободы и гарантий, выработанные международным сообществом и закреплённые в международных правовых документах. Защита его осуществляется как внутренним законодательством, так и нормами международного права.

Конституционный (базовый) статус личности – объединяет главные права, свободы, обязанности и их гарантии, закреплённые в основном законе страны (Конституции). Его отличительной чертой является стабильность. Конституционный статус обладает устойчивостью, и его существование длится до тех пор, пока основные общественные отношения не изменятся в корне и в подавляющем большинстве.

Отраслевой статус личности – состоит из правомочий и других компонентов, опосредованных отдельной или комплексной отраслью правовой системы – гражданским, трудовым, административным правом и другими отраслями права.

Родовой (специальный) статус личности – отражает специфику правового положения отдельных категорий людей, которые могут иметь какие-то дополнитель-

ные субъективные права и обязанности: военнослужащих, пенсионеров, инвалидов и т.д.

Индивидуальный статус – характеризует особенности положения конкретного человека в зависимости от его возраста, пола, профессии, участия в управлении государственными делами и т.п.

Основными элементами правового статуса личности являются:

Права (субъективные права).

1. Свободы.

2. Юридические обязанности.

3. Граждане, как участники имущественных отношений, должны обладать правосубъектностью, составными элементами которой являются правоспособность и дееспособность [7, с.117]. Иными словами, физические лица являются субъектами правоотношений потому, что закон признаёт за ними способность иметь субъективные гражданские права и обязанности. Таким образом, быть субъектом гражданских правоотношений (способность иметь субъективные права и обязанности) принято называть гражданской правоспособностью.

Большинство авторов [2-6] трактуют правоспособность как способность физического лица быть носителем гражданских прав и обязанностей, допускаемых правом данной страны. Основным принципом, из которого исходит право развитых стран, является принцип равной гражданской правоспособности независимо от пола, цвета кожи, расы и т.д. Следует отметить, что, несмотря на кажущуюся простоту рассматриваемого вопроса, понятие правоспособности до настоящего времени остаётся предметом острых споров между учёными-юристами. Этому способствовал тот факт, что понятие правоспособности с течением времени претерпевало определённые изменения. В вопросе определения правоспособности можно выделить следующие подходы:

1. Первые годы становления Советской власти характеризовался практически полной ликвидацией частноимущественной правоспособности. Поэтому в советский период сложилось представление о

правоспособности физических лиц (граждан) как о свойстве, даруемом им государством для решения общих задач государства – развития производительных сил и подъёма экономики.

2. В настоящее время рассмотренный выше подход преодолён. Содержание правоспособности физических лиц в настоящее время значительно шире, чем в советский период. Так, в ст. 42 Конституции Украины предусмотрено право каждого лица заниматься предпринимательской деятельностью, не запрещённой законом. В ст. 41 Конституции Украины предусматривается возможность приобретения права частной собственности, которая существенно отличается от права личной собственности. Таким образом содержание и характер правоспособности в конечном итоге определяется производственными отношениями. Поэтому гражданская правоспособность рассматривается как свойство, порождаемое реальным существованием гражданского общества, которое лишь фиксируется и признаётся нормами права, исходящими от государства. Первично само государство, а закон, его закрепляющий, вторичен.

3. Теория динамической правоспособности. Согласно данной теории правоспособность рассматривается не как предпосылка обладания конкретными субъективными правами, а как само обладание лицом этими правами в тех правоотношениях, в которых оно состоит. Поэтому правоспособность изменчива в своём содержании, подвижна, и зависит от того, в каких отношениях лицо состоит с другими субъектами гражданского права [8, с.39].

4. Правоспособность рассматривается как сфера действительности, а не возможности [9, с.112]. Данный подход очень близок к теории динамической правоспособности, он по существу отождествляет правоспособность физического лица с его конкретными субъективными гражданскими правами.

5. «Предпосылочный» подход. В соответствии с ним правоспособность как условие (предпосылка) возникновения субъективных гражданских прав в конкретных

гражданских правоотношениях понимается в том смысле, что она сама по себе представляет особое субъективное право, поскольку это всё же юридическая способность (возможность) быть субъектом гражданского права [10, с.6].

Правоспособность – это всегда абстрактная возможность быть субъектом гражданских правоотношений. Те или иные конкретные субъективные права у отдельных граждан могут и отсутствовать, но у них всегда сохраняется возможность иметь эти конкретные субъективные права, поскольку приобретение их допускается законом (например: лицо имеет право владеть собственностью, но не имеет её; право на получение наследства; право вступления в брак с определённого возраста и т.д.). Таким образом, правоспособность всегда имеется у лица, а конкретное же субъективное право может и отсутствовать. Правоспособность, как правило, реализуется в отдельных конкретных субъективных правах. От субъективного права правоспособность также отличается ещё и тем, что она не может быть передана другому лицу (ст. 21 Конституции Украины и ст. 12 ГК) как большинство субъективных прав.

Основными правами и свободами человека в соответствии с Конституцией Украины являются следующие права: на жизнь (ст.27); на свободное развитие личности (ст.23); на уважение достоинства (ст.28); на свободу и личную неприкосновенность (ст.29); на неприкосновенность жилища (ст.30); на тайну переписки, телефонных переговоров и другой корреспонденции (ст.31); на невмешательство в личную и семейную жизнь (ст.32); на опровержение недостоверной информации о себе в суде (ст.32); на свободу мысли, слова, свободное выражение своих взглядов и убеждений (ст.34); на свободу мировоззрения и вероисповедания (ст.35); обращаться с запросами в государственные органы (ст.40); частной собственности, а также распоряжаться своей собственностью и результатами своей деятельности (ст.41); на предпринимательскую деятельность

(ст.42); на труд, на безопасные условия труда, на оплату труда (ст.43); право работающих на забастовку (ст.44); право работающих на отдых (ст.45); на жилище (ст.47); на достаточный жизненный уровень (ст.48); на охрану здоровья, медицинскую помощь, медицинское страхование (ст.49); на безопасную окружающую среду и возмещение ущерба при нарушении этого права (ст.50); на образование (ст.53); на защиту прав и свобод в суде, а также на обращение в вышестоящие инстанции по защите прав человека (ст.55); на возмещение ущерба от неправомочных действий государства и его органов (ст.56); знать свои права и обязанности (ст.57); на правовую помощь (ст.59).

Для правоспособности физических лиц в Украине характерно юридическое равенство, так как в соответствии с Конституцией Украины и ГК (ст. 9) гражданская правоспособность признаётся в равной мере за всеми физическими лицами. Пол, раса, национальность, социальное положение и происхождение, семейное положение, какие-либо другие признаки абсолютно не оказывают никакого влияния на правоспособность физических лиц. Одинаковой с гражданами Украины правоспособностью пользуются иностранные граждане и лица без гражданства. Данное положение полностью соответствует ст. 2 Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 года. Отдельные исключения из этого правила могут быть установлены в отношении некоторых прав, приобретение которых возможно лишь гражданами Украины (ст. 565-566 ГК). Граждане тех иностранных государств, в которых имеются специальные ограничения правоспособности граждан Украины, также могут быть в порядке ответной меры (так называемой реторсии) ограничены в соответствующих проявлениях своей правоспособности (ч.2 ст. 565 ГК).

Наряду с правами человека Конституция Украины предусматривает наличие

обязанностей государства по защите и гарантии этих прав и свобод. К таким обязанностям государства по отношению к человеку относятся: защищать жизнь человека (ст.27); особый порядок задержания и ареста (ст.29); гарантии неприкосновенности жилища (ст.30); гарантии тайны переписки и т.д. (ст.31); гарантируется судебная защита права опровергать недостоверную информацию о себе (ст.32); гарантия свободы передвижения (ст.33); органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные и служебные лица обязаны рассмотреть обращение и дать ответ в установленный срок (ст.40); признание права частной собственности нерушимым (ст.41); обеспечение защиты конкуренции в предпринимательстве (ст.42); защита прав потребителей (ст.40); создаёт условия для осуществления права на труд, создаёт равные условия (ст.43); уровень минимальной заработной платы и условия труда определяются законом (ст.43); гарантия защиты от незаконного увольнения (ст.43); законом защищается право на своевременное получение вознаграждения за труд (ст.43); законом определяется максимальная продолжительность рабочего дня и минимальная продолжительность отпуска (ст.45); права и свободы защищаются судом (ст.55); доведение законов и других нормативных актов до населения в установленном порядке (ст.57); для обеспечения права на защиту и оказания правовой помощи при решении дел в судах и других государственных органах в Украине действует адвокатура (ст.59). При этом следует отметить, что значительная часть обязанностей государства не выполняется, т.е. граждане не в состоянии использовать свои права, провозглашённые Конституцией Украины.

Права личности тесно переплетаются с обязанностями человека в отношении государства. К таким обязанностям относятся: обязанность надлежащего использования права частной собственности (ст.41); обязательность общего среднего образования (ст.53); не наносить вред природе,

культурному наследию, возмещать причинённые им убытки (ст.66); платить налоги и сборы в порядке и размерах, установленных законом (ст.67); неукоснительно соблюдать Конституцию Украины и законы Украины (ст.68); не посягать на права и свободы, честь и достоинство других людей (ст.68).

Перечень прав государственных органов в Конституции Украины непосредственно не приводится. Однако невыполнение обязанностей со стороны человека приводит к тому, что государство, государственный орган или государственное ответственное лицо получают право (а иногда это и вменяется в их обязанность) применить к нарушителю меры юридического воздействия административного или уголовного характера.

Правовой статус граждан Украины (включает в себя права, свободы, обязанности граждан, а также юридические гарантии и юридическую ответственность). Основные права, свободы и обязанности гражданина Украины приведены в Конституции Украины в разделе 2 «Права, свободы и обязанности человека и гражданина». Содержание правоспособности граждан раскрывается в отдельных статьях Конституции Украины и в ст.10 ГК. Права, свободы и обязанности граждан Украины включают в себя все основные права, свободы и обязанности человека, однако они расширяются за счёт ряда положений. К таким правам относятся: на гражданство и на защиту государства за пределами Украины (ст.25); знакомиться в органах государственной власти, в учреждениях и т.д. со сведениями о себе, которые не являются государственной тайной (ст.32); в любое время возвратиться в Украину (ст.33); быть членами политических партий, принимать участие в политической жизни (ст.36); принимать участие в управлении государственными делами, в выборах и референдумах, избирательное право, равный доступ к государственной службе (ст.38); на проведение мирных шествий, демонстраций, митингов и т.д. (ст.39); на социальную за-

щиту (ст.46); на бесплатное высшее образование в государственных и коммунальных учебных заведениях (ст.53); на свободу творчества, защиту авторских прав и интеллектуальной собственности (ст.54).

При этом на граждан Украины налагаются и дополнительные обязательства. К ним относятся: родители обязаны содержать детей до их совершеннолетия; совершеннолетние дети обязаны заботиться о своих нетрудоспособных родителях (ст.51); защита Отечества, независимости и территориальной целостности Украины, уважение её государственных символов (ст.65); ежегодная подача в налоговые инспекции по месту жительства декларации о своём имущественном положении и доходах за истекший год (ст.67).

Конституция Украины провозглашает дополнительные обязательства государства по отношению к своим гражданам: защита своих граждан, находящихся за территорией Украины (ст.25); защита граждан от незаконного увольнения (ст.43); общеобязательное государственное социальное страхование, размер пенсий должен обеспечивать уровень жизни не ниже прожиточного уровня, установленного законом (ст.46); создание условий, при которых каждый гражданин будет иметь возможность построить жилище, приобрести его в собственность или взять в аренду; гражданам, нуждающимся в социальной защите, жилище предоставляется бесплатно или за доступную для них плату (ст.47); создаёт условия для эффективного и доступного для всех граждан медицинского обслуживания. В государственных и коммунальных учреждениях здравоохранения медицинская помощь предоставляется бесплатно; существующая сеть таких учреждений не может быть сокращена (ст.49); содержание и воспитание детей-сирот и детей, лишённых родительского попечения (ст.52); обеспечивает доступность и бесплатность образования (ст.53); гарантирование права национальным меньшинствам обучаться на родном языке либо на изучение родного языка (ст.53). Значительная часть обязан-

ностей государства перед своими гражданами также не выполняется и остаётся только в виде деклараций.

Права государства по отношению к своим гражданам также не оговорены в Конституции Украины конкретно. Делается ссылка, что решение тех или иных вопросов производится на основании соответствующих законов.

Кроме этого в Конституции Украины оговариваются случаи, в которых могут быть ограничены те или иные права и свободы, а также указывается, какие права и свободы не могут быть ограничены ни при каких обстоятельствах (ст. ст. 24, 25, 27, 28, 29, 40, 47, 51, 52, 55-63).

Содержание правоспособности физических лиц значительно расширено после принятия новых законов Украины: «О собственности», «О предпринимательстве», «Об авторском праве и смежных правах», «Об охране прав на изобретение и полезную модель», «Об объединениях граждан», «О предприятиях в Украине», «О хозяйственных обществах» и др.

Тем не менее анализ содержания и реализации правовых актов Украины позволяет сделать следующие выводы:

1. Нормативно-правовая база Украины в целом соответствует современным требованиям юридической науки и нормам международного права.

2. Большая часть обязанностей граждан по отношению к государству контролируется с помощью специального административного аппарата управления.

3. Значительная часть обязательств государства (Украины) перед своими гражданами является декларативной и реально не выполняется.

4. Механизм контроля гражданами государства крайне несовершенный.

5. В настоящее время гражданином Украины быть не выгодно, так как баланс прав и обязанностей между гражданами и государством не в пользу граждан.

6. Если соотношение прав и обязанностей не изменится, то будут усиливаться следующие тенденции:

- количество желающих выйти из гражданства Украины будет превышать количество желающих его получить;

- на территории Украины будут расширять свою предпринимательскую деятельность иностранные граждане, а также лица без гражданства (апатриды);

- увеличится число желающих выйти (или даже не входить) из гражданства Украины, не приобретая при этом никакого другого гражданства.

7. Подобное состояние вещей приведёт к тому, что негативные тенденции оттока рабочей силы за рубеж будут усиливаться, а доля теневого капитала будет возрастать за счёт дополнительных поступлений валютной выручки из частных рук в руки теневого бизнеса, минуя при этом налоговые барьеры.

Список литературы

1. Конституция Украины.
2. Гражданский кодекс Украины: Научно-практический комментарий. – Изд. 3-е, с изменениями на 1.05.2000. – Харьков: Одиссей, 2000. – 848 с.
3. Гражданское право Украины. В 2-х частях. Часть 1/ А.А. Пушкин, В.М. Самойленко, Р.Б. Шишка и др.; под ред. А.А. Пушкина, В.М. Самойленко. – Харьков: Ун-т внутр. Дел; «Основа», 1996. – 440 с.
4. Цивільне право / Д.В. Боброва, О.В. Дзера, Н.С. Кузнецова, О.А. Підпригора. – К.: Вентурі, 1997. – 544 с.
5. Гражданский процессуальный кодекс Украины. – Харьков: Рубикон, 1997. – 384 с.
6. Румянцев О.Г., Додонов В.Н. Юридический энциклопедический словарь. – М.: ИНФРА-М, 1997. – 384 с.
7. Коваль Н.В., Титаренко Ю.Л. Основы государства и права. – Донецк: ДИВД МВД Украины, 1999. – 224 с.
8. Агарков М.М. Обязательство по советскому гражданскому праву. – М., 1940.
9. Милейн Н.С. Гражданский закон и права личности в СССР. – М., 1981.