

Серебренникова Анна Валерьевна

д-р юрид. наук, профессор

ФГБОУ ВО «Московский государственный

университет им. М.В. Ломоносова»

г. Москва

DOI 10.21661/r-113296

УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА ОСНОВНЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ ФРГ: ПРАВОВАЯ БАЗА

***Аннотация:** целью данной статьи является анализ правовых основ германского законодательства в сфере и уголовно-правовой доктрины о системе Особенной части Уголовного кодекса Германии. В том числе конституционных основ защиты прав и свобод человека и гражданина в ФРГ. Автор анализируется уголовное законодательство ФРГ. Особое внимание обращается на то, что преступные деяния, посягающие на рассматриваемую группу прав, содержатся не только в Уголовном кодексе ФРГ, но и в законах, относящихся к так называемому дополнительному уголовному праву (*Nebenstrafrecht*). В заключении делается вывод о комплексности и многоаспектности проблемы.*

***Ключевые слова:** Германия, конституционные основы, уголовное право, дополнительное уголовное право, Уголовный кодекс, уголовно-правовая защита, основные права, основные свободы человека.*

В ФРГ, как и во всех современных странах, установлена уголовно-правовая защита основных прав и свобод человека и гражданина. Она основывается на Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4.11 1950 г. и в Основном законе ФРГ 1949 г.

Следует отметить, что в законодательстве ФРГ, как и в законодательстве других стран, под правами и свободами человека и гражданина понимается следующее: права человека – это те конкретные правомочия, которые возникают у человека, как и индивидуально определенного субъекта права, свободы – это те же права, имеющие некоторые особенности.

Как известно, отличие между основными правами человека (Grundrechte des Menschen) и гражданина (Grundrechte des Bürgers) состоит в следующем: права гражданина принадлежат только гражданам ФРГ, а права человека принадлежат любому человеку от его рождения, независимо от его государственной принадлежности. «По своему происхождению это «естественные» права, т. е. присущие по своей природе каждому человеку, независимо от государства, а по характеру – личные».

Уголовно-правовой защите подлежат, прежде всего, основные права человека и гражданина (Grundrechte), закрепленные в разделе 1 Основного закона ФРГ. В статьях 1–19 этого раздела содержится специфический каталог основных прав и свобод [1; 3]. По оценке германских правоведов, раздел 1 Основного закона с содержащимися в нем нормами об основных правах образует наиболее важную часть документа. Федеральный конституционный суд ФРГ, охарактеризовал данный раздел Основного закона как «неотъемлемую структурную часть Основного закона, выражающую сущность самой Конституции» [4].

Как справедливо отметил проф. В. Бергманн, «придавая особую значимость основным правам, создатели Основного закона поставили их как систему ценностей и требований на первое место. При этом Основной закон исходит из присущих человеку прав, которые им не создаются, а лишь признаются. Впервые в истории основного закона Германии основные права являются непосредственно действующим правом, обязательным для всех трех ветвей государственной власти (законодательной, исполнительной и судебной). По Конституции Веймарской республики основные права действовали лишь в силу законов, а в соответствии с Основным законом ФРГ 1949 г., напротив, законы действуют только в рамках основных прав» [3].

К основным правам и свободам, предусмотренным в разделе 1 Основного закона, относятся, в первую очередь, защита человеческого достоинства, всеобщее право на свободу и право на свободное развитие личности (ст. ст. 1 и 2). Всеобщее право на свободу дополняется такими правами, как право на жизнь,

физическую неприкосновенность, здоровье (ст. 2). Затем следуют нормы о свободе совести и вероисповедания (ст. 4), свободе слова и свободе прессы; свободе искусства и науки (ст. 5), свободе собраний (ст. 8), свободе объединений (ст. 9), тайне переписки, почтовых и телекоммуникационных сообщений (ст. 10), праве свободного передвижения и проживания (ст. 11), свободе выбора профессии (ст. 12), неприкосновенности жилища (ст. 13), праве иметь собственность (ст. 14), праве на убежище (ст. 16а), праве на подачу петиции (ст. 17) [1; 3].

По справедливому замечанию профессора Бергмана [3, с. 8], «ограничение прав на свободы нуждается в обосновании, которое само восходит к Основному закону. Поскольку правами на свободы в равной степени обладают все, возможны коллизии при их реализации, когда несколько лиц в разной форме будут ссылаться на свои основные права. Поэтому осуществление прав на свободы ограничивается там, где начинается сфера прав другого лица».

Указанные права и свободы дополняются принципом равноправия, сформулированным в ст. 3 Основного закона. В ней наряду с общим принципом равенства (абз. 1) закреплены и иные права, обеспечивающие равноправие мужчины и женщины.

Следует также отметить, что, по мнению германских правоведов, перечень основных прав и свобод, закрепленный в разделе 1 Основного закона, не является исчерпывающим [4, с. 21]. Эта точка зрения базируется на том, что в других разделах Основного закона ФРГ предусмотрены иные права гражданина. Поэтому доктрина германского государственного права также относит их к основным правам, но особого вида, т. к. нормы, их закрепляющие, не расположены в разделе 1 Основного закона, обозначая их термином «права, равнозначные основным правам» (*grundrechtsgleiche Rechte*).

Анализируя содержание данных прав, можно сделать вывод о том, что эти права равноценны по своей значимости с основными правами, предусмотренными в разделе 1 Основного закона, и в соответствии с предписаниями ст. 93, абз. 1 п. 4а Основного закона ФРГ приравниваются к основным правам. Данная норма содержит следующее предписание:

«(1) Федеральный конституционный суд выносит решения: ...

4а. по конституционным жалобам, которые могут быть поданы любым лицом, утверждающим, что государственная власть нарушила одно из его основных прав или одно из прав, указанных в абзаце 4, статьи 20, статьях 33, 38, 101, 103 и 104».

По мнению профессора Штерна [5, с. 350–351], термины «основные права» или «основное право» употребляются в различных нормах Основного закона, однако не везде имеют одинаковое значение. Эти термины используются в названии раздела 1 Основного закона, в ст. 1, абз. 3, в ст. 17а, абз. 1 и 2, в ст. 18, ст. 19, абз. 1–3, ст. 28, абз. 3, ст. 45b, ст. 93, абз. 1, №4а и ст. 142. Несмотря на это, в других статьях Основного закона речь также идет об основных правах.

К этим правам относятся: право на сопротивление (абз. 2 ст. 20), равные гражданские права и обязанности для всех граждан ФРГ, равный доступ ко всякой государственной должности в соответствии со своими склонностями, способностями и профессиональной квалификацией, право на пользование гражданскими и политическими правами, допуск к государственным должностям, а также получение на государственной службе всех прав независимо от исповедуемой религии (абз. 1 и 3, ст. 33), равное активное и пассивное избирательное право (ст. 38, абз. 1, предложение 1 и 2). Право на законного судью провозглашается в ст. 101 (абз. 1, предложение 2). Статья 103 гарантирует каждому право быть выслушанным в суде, устанавливает запрет судить дважды за одно и то же преступное деяние (абз. 1–3), а также содержит такой основополагающий уголовно-правовой принцип, что деяние может повлечь наказание только в том случае, если его наказуемость была установлена до его совершения. Статья 104 устанавливает, что свобода личности может быть ограничена лишь на основании парламентского закона и только с соблюдением предписанных в нем формальностей.

В силу правовой природы этих прав нарушение ряда из них можно отнести к предмету нашего исследования.

Отметим, что в Основном законе ФРГ предусмотрены и прочие права, не являющиеся правами человека и гражданина в собственном смысле этого слова.

Они характеризуют правовое положение определенных органов государственной власти или организаций, которые в соответствии с Основным законом наделены рядом прав и обязанностей. Речь идет, например, о привилегиях народных представителей (ст. 38, 46, 47 и 48), независимости судей (ст. 97), правах политических партий (ст. 21) и др. Эти права не входят в предмет нашего исследования.

Возвращаясь к рассмотрению раздела 1 Основного закона ФРГ, следует отметить, что в нем содержится норма, гарантирующая судебную защиту данных прав и свобод (абз. 4, ст. 19). В этой связи Основной закон предусматривает пять видов судопроизводства: производство в судах общей юрисдикции по уголовным или гражданским делам, в административных судах, в судах по трудовым спорам, в финансовых судах и в судах по социальным вопросам. Существует и возможность обращения в Конституционный суд в том случае, если гражданин считает, что вынесенное судебное решение противоречит Основному закону ФРГ.

Заметим, что в разделе 1 Основного закона (ст. 12а) закреплены не только права и свободы, но и обязанность – несения воинской службы, пересекающаяся с таким основным правом, как отказ от несения военной службы по своим убеждениям (ст. 4).

Особенностью уголовного права ФРГ является то, что составы преступных деяний, посягающих на основные права и свободы человека и гражданина, расположены не только в Уголовном кодексе ФРГ, но и иных законах [6]. Последние регулируют различные отношения, не являющиеся уголовно-правовыми, но включают в себя и уголовно-правовые нормы, запрещающие под угрозой наказания определенные деяния. Эти законы относятся к так называемому дополнительному уголовному праву (*Nebenstrafrecht*). Наиболее значимыми из них являются Закон о регулировании публичного права на объединение (Закон об объединениях) от 5.08.1964 г., Закон о собраниях и шествиях (Закон о собраниях) от 24.07.1953 г., Закон о порядке предоставления убежища от 26.06.1992 г., Закон о телекоммуникациях от 25.07.1996 г.

Следует указать и на следующую особенность германского законодательства: некоторые нарушения основных прав и свобод человека и гражданина, предусмотренные в данных законах, представляют собой не преступные деяния, а нарушения общественного порядка (*Ordnungswidrigkeit*), за которые назначается денежный штраф (*Geldbusse*).

Интересно и то, что рассмотрение ряда нарушений основных прав и свобод человека и гражданина отнесено к компетенции не уголовного, а административного суда (*Verwaltungsgericht*). В качестве примера можно привести нарушение права на подачу петиции. Статья 17 Основного закона ФРГ [1; 3] устанавливает право каждого как отдельно, так и вместе с другими лицами, обращаться письменно с просьбами или жалобами в компетентные инстанции или в народные представительства. На указанные органы возлагается задача проведения обстоятельной проверки жалобы и ее разрешение в соответствии с действующим законодательством. За лицом, подающим жалобу, остается право получить обоснованный ответ на нее. Ненадлежащее рассмотрение петиции нарушает права лица, ее подавшего, и является основанием для открытия административного процесса (*Verwaltungsgerichtsweg*) (ст. 19, абз. 4 Основного закона, § 40, абз. 1 Положения об административном производстве). По общему правилу право на подачу петиции считается нарушенным, если петиция не была принята или не была разрешена вообще или разрешена ошибочно. Возможны и другие случаи, также относящиеся к нарушению права на подачу петиции (например, если лицо ущемляется в своих правах из-за того, что им была подана петиция).

Если обратиться к Особенной части УК ФРГ [2], то следует подчеркнуть то, что она (в отличие, например, от УК РФ 1996 г.) не содержит самостоятельного раздела о преступных деяниях против основных прав и свобод человека и гражданина. На наш взгляд, это является принципиальной позицией германского законодателя [6]. Основные права человека и гражданина, в том числе и предусмотренные в 1 разделе Основного закона, защищаются всесторонне. Ряд разделов Особенной части УК ФРГ содержит такие традиционные для УК всех современных государств составы преступных деяний, посягающие на основные права

и свободы человека и гражданина, как, например, право на жизнь – раздел 16 «Преступные деяния против жизни», право на физическую неприкосновенность – раздел 17 «Преступные деяния против телесной неприкосновенности», право на личную свободу – раздел 18 «Преступные деяния против личной свободы» и др. Многие преступные деяния, посягающие на основные права и свободы человека и гражданина, расположены и в иных разделах Особенной части (например, в разделе 15 «Преступные деяния, нарушающие неприкосновенность и тайну частной жизни», в разделе 7 «Преступные деяния против общественного порядка»). Пересекаются с преступными деяния против основных прав и свобод человека и гражданина и некоторые преступные деяния, расположенные с учетом специфики правоохраняемого блага (Rechtsgut) в других разделах Особенной части УК ФРГ (к примеру, в разделе 4 «Преступные деяния против конституционных органов, а также связанные с выборами и голосованием» и в разделе 11 Особенной части УК ФРГ «Преступные деяния, затрагивающие религию и мировоззрение»).

Еще одной специфичной чертой Особенной части УК ФРГ является и то, что в ней не содержится таких традиционных для УК многих стран, в том числе УК Российской Федерации, составов преступных деяний, посягающих на основные права, как, к примеру, нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина. Это объясняется, прежде всего, тем, что регулирование этого вопроса отнесено к различным отраслям права [6].

Базисом для решения служит статья 3 Основного закона ФРГ [1; 3], которая провозглашает:

«(1) Все люди равны перед законом.

(2) Мужчины и женщины равноправны. Государство способствует действительному осуществлению равноправия мужчин и женщин и содействует устранению возникающих вредных последствий его нарушения.

(3) Никому не может быть причинен ущерб или оказано предпочтение по признакам его пола, происхождения, расы, языка, его отечества и места рождения, его вероисповедания, религиозных или политических взглядов. Никто не должен ущемляться из-за своих недостатков (физических или умственных)».

Если нарушается равенство граждан при приеме на работу, то это относится к предмету трудового права (Arbeitsrecht).

С учетом указанных выше особенностей, в связи с комплексностью проблемы и ее многоаспектностью мы исследовали лишь правовые основы уголовно-правовой защиты прав и свобод человека и гражданина в ФРГ.

Список литературы

1. Grundgesetz. Muenchen. – 1996.
2. Strafgesetzbuch. 52. Auflage. Muenchen. – 2014.
3. Основной закон Федеративной республики Германия. – Бонн, 1998.
4. Grundgesetz-Kommentar. Band 1. (Präambel bis Art.19) Bgrd. I. von München. – Hrsg. P. Kunig. Beck.: München. – 2000.
5. Stern K. Das Staatsrecht der BRD. Band III/I. – München. – 1988.
6. Серебренникова А.В. Уголовно-правовое обеспечение конституционных прав и свобод человека и гражданина по законодательству Российской Федерации и Германии / А.В. Серебренникова. – М.: ЛексЭст, 2005. – 303 с.