

**РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН
МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
КАРАГАНДИНСКАЯ АКАДЕМИЯ
им. БАРИМБЕКА БЕЙСЕНОВА**

Юридический институт

Кафедра государственно-правовых дисциплин

**КОНСТИТУЦИОННЫЕ ОСНОВЫ ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ
ЛИЧНОСТИ. КОНСТИТУЦИОННЫЕ ПРАВА, СВОБОДЫ И
ОБЯЗАННОСТИ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА
(лекция)**

**Подготовлена:
к.ю.н., доцентом
СИДОРОВОЙ Н.В.**

**Обсуждена и одобрена на
заседании кафедры,
протокол № 14
от 15 января 2016 года**

КАРАГАНДА 2016

ПЛАН

1. Правовое положение личности и его элементы. Конституционные принципы правового положения личности.

2. Классификация конституционных прав и свобод человека и гражданина. Конституционные обязанности.

3. Правовое положение иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Казахстан.

Цель: сформировать у курсантов теоретические знания относительно сущности правового положения личности, его элементах, дать представления о классификации конституционных прав и свобод человека и гражданина.

1. ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ЛИЧНОСТИ И ЕГО ЭЛЕМЕНТЫ. КОНСТИТУЦИОННЫЕ ПРИНЦИПЫ ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ ЛИЧНОСТИ

Правовой статус личности — система признанных и гарантируемых государством в законодательном порядке прав, свобод и обязанностей, а также законных интересов человека как субъекта права. Он отражает весь комплекс связей человека с обществом, государством, окружающими людьми. В структуру этого понятия входят следующие элементы: правовые нормы; правоспособность и дееспособность лица, обладающего правовым статусом; основные права, свободы и обязанности; законные интересы; гражданство; юридическая ответственность; правовые принципы; правоотношения.

В зависимости от перечисленных критериев различают:

- а) общий (конституционный) статус личности;
- б) специальный (родовой) статус определенных категорий лиц;
- в) индивидуальный статус личности.

Набор правовых статусов велик, но в теоретическом плане наиболее существенное значение имеют первые три. Остановимся на их характеристике более подробно.

Общий правовой статус — это статус лица как гражданина государства, члена общества. Он определяется прежде всего Основным законом (Конституцией) государства, не зависит от различных текущих обстоятельств, является единым и одинаковым для всех, характеризуется относительной стабильностью, обобщенностью. Его содержание составляют главным образом те права, свободы и обязанности, которые закреплены и гарантированы всем и каждому Конституцией страны.

Общий правовой статус личности является основным, базовым, исходным, определяющим для всех остальных.

Специальный (родовой статус) отражает особенности положения отдельных категорий граждан (например, студентов, пенсионеров, военнослужащих, инвалидов, участников войны и т. д.), статус которых

может иметь свои особенности (дополнительные права, свободы, льготы, а также обязанности, предусмотренные в действующем законодательстве).

Индивидуальный статус представляет собой совокупность персонафицированных прав и обязанностей гражданина. Он подвижен, динамичен, изменяется вместе с происходящими в жизни переменами, характеризуется особенностями положения конкретного человека в зависимости от его возраста, пола, профессии, участия в управлении делами общества и государства.

Современное правовое развитие Казахстана показало позитивные аспекты законодательного закрепления правового статуса личности:

1) под правовой статус личности подводится современная законодательная база (Конституция, Декларация прав и свобод человека, Закон о гражданстве и другие важнейшие акты), причем нормативная основа создается с учетом международных критериев в данной области;

2) закладывается новая концепция взаимоотношений личности и государства, с приоритетом личности как высшей социальной и моральной ценности; патерналистские начала этих отношений уступают место свободному партнерству и сотрудничеству в соответствии с принципами гражданского общества;

3) правовой статус, как и многие другие юридические институты, очищается от идеологического и классового догматизма, апологетики, тоталитарного сознания и мышления индивида как его носителя; последний начинает более адекватно отражать существующие реалии;

4) осуществляется переход от командно-запретительных методов регламентации правового положения личности к дозвоительно-разрешительным, от сковывающего всякую инициативу бюрократического централизма — к разумной автономии и самостоятельности;

5) меняется соотношение и роль структурных элементов правового статуса: на первый план выходят такие приоритеты, как права человека, достоинство личности, гуманизм, свобода, демократизм, справедливость.

В конституционном праве под правовым статусом человека и гражданина понимается совокупность его прав и обязанностей. Это главное содержание правового положения человека и гражданина, но на него влияют и другие правовые факторы: гражданство, принципы гарантии прав и свобод. Это важнейшие элементы правового положения человека. Основы правового статуса играют решающую роль в определении положения человека в обществе, а их содержание составляют положения раздела 2 Конституции Республики Казахстан.

Однако этими элементами правовое положение человека не исчерпывается. Многие другие права и обязанности граждан, закрепляемые разными отраслями права, базируются на основных правах, свободах и обязанностях, развивают и конкретизируют их. Конституция прямо указывает, что перечисление ею основных прав и свобод не должно толковаться как отрицание или умаление других общепризнанных прав и свобод человека и гражданина. При характеристике правового положения

человека важное значение имеют его принципы и основные черты, зафиксированные в Конституции Республики Казахстан.

Для положения человека в обществе важен принцип равенства перед законом и судом, закрепленный в ст. 14 Конституции РК: «Все равны перед законом и судом. Никто не может подвергаться какой-либо дискриминации по мотивам происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, места жительства или по любым иным обстоятельствам».

В основах конституционного строя закреплен такой принцип, как полнота прав и свобод граждан РК. Каждый гражданин на территории Казахстана обладает всеми правами и свободами. Иностранцы граждане и лица без гражданства также пользуются в Казахстане правами и несут обязанности наравне с гражданами РК (ст. 12 Конституции).

Конституция РК (ст. 39) предусматривает возможность ограничения прав и свобод человека и гражданина в государственных и общественных интересах, но только законом и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Отдельные ограничения могут устанавливаться для обеспечения безопасности граждан и защиты конституционного строя. Конституция подчеркивает невозможность и недопустимость лишения этих прав и свобод. Однако если гражданин совершает преступление, попирающее существующие устои и правила общества и его жизни, государство вынуждено идти на ограничение его основных прав и свобод. Иногда это приводит даже к ограничению права на жизнь (ст. 15 Конституции), если закон предусматривает за такое преступление эту крайнюю меру.

Основные принципы правового статуса личности, закрепленные в Конституции Республики Казахстан:

1. Неотчуждаемость (неотъемлемость) прав человека (ст. 12 Конституции). Основные естественные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Пока жив человек, он неразрывно связан со своими основными правами и свободами, они не могут быть никем и никаким образом отняты у него.

Конечно, власть может ограничить человека в этих правах, грубым образом нарушать их, но отнять их у человека она не в состоянии. Государство, власть, насилие не может отнять право на жизнь, оно в худшем случае может отнять саму жизнь. И сам человек не может отказаться от своих неотъемлемых прав, не потеряв своей человеческой сущности. Невозможно написать и заверить у нотариуса отказ от своих естественных прав: «Я, такой-то отказываюсь от своего естественного права на жизнь...(или от свободы мысли и слова, от свободы совести и вероисповедания и т. д.)». Без этих неотчуждаемых прав некое биологическое существо перестанет быть *homo sapiens*. И другая сторона дела: человек может не воспользоваться своими основными естественными правами, но это уже проблема собственного волеизъявления и иных условий.

2. Всеобщность, универсальность (ст. 12 Конституции), которая имеет несколько измерений:

– во-первых, все люди, без какой-либо дискриминации, обладают основными правами и свободами. Международные стандарты и законодательство демократических государств гарантируют равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации;

– во-вторых, все права и свободы универсальны с точки зрения признания их содержания. Общепризнанные права человека, такие как право на жизнь, свобода совести, равенство всех перед законом, право свободного передвижения, право на гражданство, право на свободу убеждений и т. д. — это общие права и свободы всех людей независимо от национальной и региональной специфики и различных исторических, культурных и религиозных особенностей, общественного строя, политического режима, формы государственного устройства и формы правления, международного статуса страны, к которой человек принадлежит;

– в-третьих, всеобщность прав и свобод человека выражается и в пространственном, территориальном аспекте. Где бы ни находился человек, куда бы он ни переместился, — в любом месте он обладает основными естественными правами и свободами, вне зависимости от того, является ли эта территория безлюдным островом, суверенным независимым государством либо подопечной, самоуправляющейся или как-либо иначе ограниченной в своем суверенитете;

– в-четвертых, вопросы прав человека являются предметом беспокойности всех государств. Признание всеобщности и универсальности прав и свобод человека означает, что проблемы прав человека не являются внутренним делом государств. Это нашло свое выражение в политическом Документе Московского совещания Конференции по человеческому измерению СБСЕ (1991 г.). Государства-участники подчеркнули, что вопросы, касающиеся прав человека, основных свобод, демократии и верховенства закона, носят международный характер, поскольку соблюдение этих прав и свобод составляет одну из основ международного порядка. Они категорически и окончательно заявили, что обязательства, принятые ими в области человеческого измерения СБСЕ, являются вопросами, представляющими непосредственный и законный интерес для всех государств-участников и не относятся к числу исключительно внутренних дел соответствующего государства.

3. Неделимость, взаимозависимость, взаимосвязанность (ст. 12 Конституции). В последние годы сформировалось общее понимание того,

что права и свободы человека представляют собой общий комплекс, систему прав. Так, Венская Декларация и Программа действий, принятая на Всемирной конференции по правам человека в 1993 г., однозначно определили: «Все права человека универсальны, неделимы, взаимозависимы и взаимосвязаны. Международное сообщество должно относиться к правам человека глобально, на справедливой и равной основе, с одинаковым подходом и вниманием. Хотя значение национальной и региональной специфики и различных исторических, культурных и религиозных особенностей необходимо иметь в виду, государства, независимо от их политических, экономических и культурных систем, несут обязанность поощрять и защищать все права человека и основные свободы».

Конечно, в конкретно-исторических реалиях тех или иных стран на первый план выступают права, требующие к себе повышенного внимания: либо нормативного закрепления, либо обеспечения, либо защиты. Так, сегодня население Республики Казахстан в значительно большей мере обеспокоено не столько реализацией своих политических или культурных прав, сколько гарантиями и защитой социально-экономических прав, защитой от произвола и беззакония со стороны государственных органов.

4. Ограничения прав и свобод (ст. 39 Конституции). Международное право и законодательная практика демократических государств предусматривают определенные ограничения прав и свобод. Ограничения прав и свобод, во-первых, могут быть введены в условиях чрезвычайного положения только специальным законом; во-вторых, носят только временный характер; в-третьих, должны быть соразмерны угрозам безопасности; в-четвертых, вводятся только в определенных в Конституции Казахстана целях: для обеспечения безопасности граждан, защиты, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Ряд прав и свобод ни при каких обстоятельствах, даже в условиях чрезвычайного положения, не может быть ограничен: это право на жизнь, достоинство личности, свобода от пыток, право на неприкосновенность частной жизни, свобода совести и др. (ст. 39 Конституции).

В теории прав человека эти права иногда определяют как абсолютные, а те, которые могут подлежать ограничению, как относительные.

Принципы прав человека закреплены в ст. ст. 12, 14 и 39 Конституции Республики Казахстан. Согласно ст. 12 Конституции, «в Республике Казахстан признаются и гарантируются права и свободы человека в соответствии с Конституцией».

Права и свободы человека принадлежат каждому от рождения, признаются абсолютными и неотчуждаемыми, определяют содержание и применение законов и иных нормативных правовых актов.

Гражданин Республики в силу самого своего гражданства имеет права и несет обязанности.

Иностранцы и лица без гражданства пользуются в Республике правами и свободами, а также несут обязанности, установленные для граждан, если

иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами.

Осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать прав и свобод других лиц, посягать на конституционный строй и общественную нравственность».

В статье 39 Конституции РК говорится, что «права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только законами и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, охраны общественного порядка, прав и свобод человека, здоровья и нравственности населения. Признаются неконституционными любые действия, способные нарушить межнациональное согласие.

Не допускается ни в какой форме ограничение прав и свобод граждан по политическим мотивам. Ни в каких случаях не подлежат ограничению права и свободы, предусмотренные ст. ст. 10, 11, 13-15, п. 1 ст. 16, ст. 17, ст. 19, ст. 22, п. 2 ст. 26 Конституции».

Следует обратить внимание на несогласованность отдельных статей Конституции Республики Казахстан между собой (ст. ст. 15, 16 и 39). Так, в ч. 1 ст. 39 говорится, что права и свободы человека могут быть ограничены только законами и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, охраны общественного порядка, прав и свобод человека, здоровья и нравственности населения. Из содержания же п. 2 ст. 15 Конституции следует, что гарантированное в ней право на жизнь может быть ограничено, исходя из конституционного признания смертной казни как исключительной меры наказания, устанавливаемой законом.

Пункт 1 ст. 16 Конституции РК закрепляет право каждого на личную свободу, а в п. 2 указываются основания ограничения данного права: «Арест и содержание под стражей допускается только в предусмотренных законом случаях и лишь с санкции суда с предоставлением арестованному права обжалования. Без санкции суда лицо может быть подвергнуто задержанию на срок не более семидесяти двух часов».

Несомненно, рассмотренные выше конституционные ограничения права на жизнь и права на личную свободу вытекают из п. 1 ст. 39 Конституции РК. В то же время в п. 3 этой статьи предусмотрено, что ни в каких случаях не подлежат ограничению права и свободы человека, предусмотренные ст. ст. 10, 11, 13-15, п. 1 ст. 16, ст. ст. 17, 19, 22, п. 2 ст. 26 Конституции РК.

Несогласованность и юридическое взаимоисключение ст. ст. 15, 16 и 39 Конституции РК влияет и на уголовную политику Республики Казахстан. В связи с этим представляется целесообразным исключить из п. 3 ст. 39 Конституции РК указание на ст.ст.15 и 16.

В Докладе Комиссии по правам человека при Президенте РК о ситуации с правами человека в Республике Казахстан в 2009 г. отмечается, что сохранение п. 2 ст. 15 Конституции РК противоречит положениям ст.12 (гарантируется абсолютность и неотчуждаемость прав и свобод человека), п. 1 ст. 15 (каждый имеет право на жизнь) и п. 3 ст. 39 (право на жизнь ни в каких случаях не подлежит ограничению).

Таким образом, существующая классификация правовых статусов проводится по сфере их действия и структуре правовых систем. Различают следующие виды правовых статусов личности:

6) **общий (международный) правовой статус.** Включает в себя помимо внутригосударственных, права свободы, обязанности и гарантии, выработанные международным сообществом и закрепленные в международно-правовых документах;

7) **конституционный (базовый).** Объединяет главные права, свободы, обязанности и их гарантии, закрепленные в Основном законе страны;

8) **отраслевой статус.** Состоит из правомочий и других компонентов, опосредованных отдельной или комплексной отраслью правовой системы;

9) **родовой (специальный).** Отражает специфику правового положения отдельных категорий людей;

10) **индивидуальный.** Характеризует особенности положения конкретного человека.

2. КЛАССИФИКАЦИЯ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА. КОНСТИТУЦИОННЫЕ ОБЯЗАННОСТИ.

В Конституции Республики Казахстан записано, что государство Казахстан утверждает себя правовым государством, т. е. данное положение содержит элементы программного характера, и что в действительности мы находимся на пути создания правового государства. Это одно из тех свойств государства, которое утверждается, встречая большие препятствия в форме негативных пережитков прошлых эпох, циничного пренебрежения законами и их нарушений, приобретающих в отдельных случаях массовый характер.

Одна из характерных черт правового государства – гарантии прав и свобод человека, их реальность и эффективный механизм защиты. Идеи о правах человека, воплотившиеся в Конституции Республики Казахстан 1995 г., появились не вдруг на пустом месте. Дошедшие до нас памятники права свидетельствуют о том, что мировое сообщество издавна уделяло внимание правам и свободам человека, закрепляя важнейшие из них в международно-правовых актах и соответствующих национальных документах. Передовые мыслители каждой из эпох изучали теоретические проблемы, связанные с правами и свободами человека, что в свою очередь нашло отражение в этих актах. Данные идеи о человеке и его правах и свободах не были автоматически перенесены в Конституцию Республики Казахстан. В современном Казахстане существовали свои внутренние предпосылки развития и закрепления передовой, всеохватывающей системы прав и свобод человека.

Документом, положившим начало новому этапу утверждения прав и свобод человека, стал Устав ООН 1945 г., в котором выражена вера в основы права человека, в достоинство и ценность человеческой личности. 10 декабря 1948 г. Генеральная Ассамблея ООН приняла Всеобщую декларацию прав человека.

Передовые идеи о человеке, его правах и свободах находили отражение в произведениях великих мыслителей Казахстана.

Проблемы статуса человека, его прав, свобод и обязанностей находились в центре внимания опубликованной в ноябре 1917 г. «Программы партии Алаш», семь из десяти параграфов которой посвящено этим вопросам. В программе выдвигались принципы равноправия, неприкосновенности личности, закреплялись свободы слова, печати, союзов, право на образование, владение землей и др.

Законодательно права и свободы человека и гражданина были закреплены в Конституции РСФСР 1918 г., Конституции КазССР 1936 г., Конституции КазССР 1978 г., Конституции РК 1993 г. и в Конституции РК 1995 г. Идея приоритета прав и свобод человека воплощена во всей действующей Конституции РК, которой посвящены 30 из 98 ее статей.

В Конституции РК такое разделение на группы не делается, но в изложении заметна группированность по указанным основаниям. В Конституции РК 1995 г., основанной на новой концепции прав человека, они изложены в следующей классификации: личные права и свободы; политические права и свободы; социально-экономические и культурные права и свободы.

Личные или гражданские права — это совокупность естественных и неотчуждаемых основополагающих прав и свобод, принадлежащих человеку от рождения и не зависящих от его принадлежности к тому или иному государству¹. Большинство из них носят абсолютный характер, т. е. являются не только неотъемлемыми, но и не подлежащими ограничению. Отсюда повышенный уровень гарантий и охраны этих прав и свобод.

Идея неотчуждаемых прав была выдвинута просветителями XVII — XVIII вв. в ходе борьбы против феодальных монархий. Впервые она была выражена в Декларации независимости США (1776 г.): «Мы исходим из той самоочевидной истины, что все люди созданы равными и наделены их Творцом определенными неотчуждаемыми правами, к числу которых относятся жизнь, свобода и стремление к счастью». Декларация прав человека и гражданина (Франция, 1789 г.) провозгласила: «Люди рождаются и остаются свободными и равными в правах»². Обе эти Декларации оказали огромное влияние на становление института прав человека в мире.

Таким образом, личные права обладают двумя важнейшими признаками: во-первых, они не связаны с гражданством, т. е. принадлежат всем вне зависимости от гражданства человека; во-вторых, они принадлежат всем с момента рождения. Эти два признака и определяют суть данной категории прав. Они охватывают такие права и свободы лица, которые необходимы для охраны его жизни, свободы, достоинства как человеческой личности и другие естественные права, связанные с его индивидуальной, частной жизнью.

¹ Головистикова А. Классификация прав человека //Право и жизнь. – 2007. - № 106 (1). Электронная версия. См. сайт: www.low-n-life.ru.

² Баглай М. В. Конституционное право Российской Федерации. — М., 2004. с. 191.

В действующей Конституции РК личные права и свободы не только открывают перечень последних, но и отражены в значительно более широкой степени, чем это было в предшествующих советских конституциях.

К личным правам и свободам относятся: право на жизнь (п. 1 ст. 15 Конституции). Оно вытекает из п. 1 ст. 1 Конституции Республики Казахстан, в которой человек, его жизнь, права и свободы провозглашены высшей ценностью государства. Названным правом человек обладает с рождения и до естественной смерти. Во втором пункте данной статьи отмечается, что произвольное лишение человека жизни недопустимо и провозглашается право на помилование.

Реализация права на жизнь и права на помилование налагает серьезные обязанности на государство. Это решительная борьба с преступностью, особенно с посягательством на жизнь и здоровье людей, обеспечение техники безопасности на предприятиях, профилактика дорожно-транспортных происшествий, а в конечном счете обеспечение гражданам благоприятных и справедливых условий жизни, охраны окружающей среды. В целях реализации права на жизнь в Конституции резко сокращен круг деяний, караемых смертной казнью (п. 2 ст. 15 Конституции). Только в случае совершения террористических преступлений, сопряженных с гибелью людей, а также особо тяжких преступлений, совершенных в военное время, предусмотренных нормами уголовного права, преступнику может быть вынесен судом смертный приговор как исключительная мера наказания.

Право на личную свободу (п. 1 ст. 16 Конституции) — это субъективная свобода, возможность гражданина совершать любые действия, не нарушающие права и свободы других людей, причем не подвергаясь незаконному ограничению в своих правах со стороны кого бы то ни было. Гарантией его является фиксация в Конституции порядка производства ареста, задержания, содержания под стражей гражданина Республики Казахстан (п. 2 ст. 16 Конституции). Иначе говоря, право на личную свободу выражается в воздержании государства в лице своих органов от совершения действий, посягающих на нее. Ограничения допустимы лишь в связи с совершением наказуемых противоправных деяний. При этом в отношении лиц, обвиняемых в совершении преступлений, Конституция строго предписывает, что их арест и содержание под стражей допускается только в предусмотренных законом случаях и лишь с санкции суда с предоставлением арестованному права служебного обжалования. Без санкции суда лицо может быть подвергнуто задержанию на срок не более семидесяти двух часов. Названное право на личную свободу провозглашается в Конституции в сочетании с правом каждого задержанного, арестованного, обвиняемого в совершении преступления пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента, соответственно, задержания, ареста или предъявления обвинения (п. 3 ст. 16 Конституции).

Право на неприкосновенность достоинства человека (п. 1 ст. 17 Конституции) означает как физическую (жизнь, здоровье), так и моральную, духовную (честь, достоинства) неприкосновенность. Гарантией его является

фиксация в Конституции положения о том, что никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию (п. 2 ст. 17 Конституции).

Право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и достоинства (п. 1 ст. 18 Конституции) означает предоставленную человеку и гарантированную государством возможность препятствовать разглашению сведений личного, интимного характера. Неприкосновенность частной жизни есть запрет для государства, его органов и должностных лиц вмешиваться в личную жизнь граждан, право последних на свои личные и семейные тайны. К личным тайнам относится также содержание почтово-телеграфной корреспонденции, телефонных переговоров, почтовых и телеграфных и иных сообщений, личных вкладов и сбережений, переписки (п. 2 ст. 18 Конституции). Гарантии сохранения личных и профессиональных тайн предусматриваются законодательством. Так, обыск, выемка, осмотр помещений, наложение ареста на корреспонденцию, прослушивание телефонных переговоров могут производиться только на основании и в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом. Ограничения названных прав допускается только на основании судебного решения. При этом, согласно п. 3 ст. 18 Конституции, государственные органы, общественные объединения, должностные лица и средства массовой информации обязаны обеспечить каждому гражданину возможность ознакомиться с затрагивающими его права и интересы документами, решениями и источниками информации.

Право определять или не указывать свою национальность, партийную и религиозную принадлежность (ст. 19 Конституции). Национальность — феномен, обусловленный рядом фактов, прежде всего языком, приверженностью к традициям и культуре какого-либо народа. Определение национальности — самоидентификация человека, сопряженная с осознанием принадлежности его к тому или иному народу. Конституция предоставляет каждому право определять свою национальность, не допуская при этом никакого принуждения, решать вопрос об указании или не указании своей партийной и религиозной принадлежности (п. 1 ст. 19 Конституции). С национальностью тесно связано право на пользование родным языком и культурой, свободный выбор языка общения, воспитания, обучения и творчества (п. 2 ст. 19 Конституции).

Право на свободу передвижения по территории республики и выбора места жительства (ст. 21 Конституции). Оно включает в себя право: свободно передвигаться по всей территории Республики; свободно выбирать место жительства в пределах РК; свободно выезжать из Казахстана (в Конституции слово «каждый» подразумевает и иностранных граждан, и лиц без гражданства) и беспрепятственно возвращаться (п. 2 ст. 21 Конституции).

Свобода совести (ст. 22 Конституции). В содержание свободы совести входят освобождение человека от всякого принуждения к религиозным действиям, которые он порицает, а также возможность без всякого ущерба и

ограничения жить по своим религиозным убеждениям. Человек может исповедовать любую религию, не исповедовать никакой, свободно распространять религиозные убеждения и вести атеистическую пропаганду, т. е. вправе из двух противоположных по смыслу убеждений избрать любое. При этом в Республике Казахстан осуществление права на свободу совести должно обуславливать или ограничивать общечеловеческие и гражданские права и обязанности перед государством.

Особую группу основных прав и свобод человека и гражданина составляют социально-экономические права.

Они касаются таких важных сфер жизни человека, как собственность, трудовые отношения, отдых, здоровье, образование и призваны обеспечить физические, материальные, духовные и другие социально значимые потребности личности:

К правам в сфере социально-экономической жизни, закрепленным в Конституции, относятся:

1) Право иметь в частной собственности любое законно приобретенное имущество (ст. 26 Конституции). Каждый человек имеет возможность обладать определенным имуществом как личного потребления, так и хозяйственной деятельности. В соответствии с п. п. 1, 2 ст. 26 Конституции Республики Казахстан в частной собственности может находиться любое имущество, за исключением отдельных его видов, которые в соответствии с законодательными актами не могут принадлежать гражданам или юридическим лицам. Количество и стоимость имущества, находящегося в частной собственности, не ограничиваются.

2) Основания приобретения права собственности предусмотрены ст. 235 ГК РК. Право собственности предусматривает право владения, право пользования и право распоряжения. В гражданском законодательстве выделяются институты реквизиции и конфискации.

3) Право на свободу труда (ст. 24 Конституции). Принцип свободы труда впервые провозглашен в Конституции Республики Казахстан вместо права на труд. Ранее предусмотренное право на труд одновременно являлось и обязанностью трудиться, за отклонение от которой была установлена ответственность. Конституция также внесла кардинальные изменения и в сферу труда. Закрепленное в вышеуказанной статье право на свободу труда предполагает свободу каждого лица самостоятельно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Свободный выбор рода деятельности и профессии состоит в исключительно добровольном волеизъявлении каждого реализовать свое право на труд в различных формах: найма по трудовому договору или контракту, в организации любой формы собственности, прохождения государственной и военной службы и т. д.

Исключением из принципа свободы труда является допустимость принудительного труда только по приговору суда либо в условиях чрезвычайного или военного положения.

Впервые в Конституции Республики Казахстан провозглашается право на индивидуальные и коллективные трудовые споры. Законодательно также регулируется такая крайняя мера в разрешении коллективных трудовых споров, как забастовка.

Право на отдых (п. 4 ст. 24 Конституции). Всеобщая декларация прав человека относит это право к числу основных, считает его неотъемлемым правом каждого. Однако Конституция и текущее законодательство, устанавливая продолжительность рабочего дня, выходные и праздничные дни, ежегодные оплачиваемые отпуска, гарантируют их не всем гражданам, занимающимся той или иной деятельностью, а только работающим по трудовому договору (контракту). Граждане, труд которых осуществляется в других формах (не по найму), решают вопросы своего отдыха самостоятельно.

Право на охрану здоровья (ст. 29 Конституции). Под охраной здоровья понимается совокупность мер политического, экономического, социального, правового, медицинского и санитарно-гигиенического характера, направленных на сохранение и укрепление физического и психического здоровья каждого человека и предоставление ему медицинской помощи в случае утраты здоровья. Конституция РК, закрепляя право на охрану здоровья, предусматривает: бесплатную медицинскую помощь в рамках гарантированного объема, профилактику заболеваний; получение платной медицинской помощи в государственных и частных учреждениях, а также у лиц, занимающихся частной медицинской практикой, которая производится на основаниях и в порядке, установленных законом.

Общий порядок оказания медико-санитарной помощи установлен Кодексом Республики Казахстан № 193-IV от 18 сентября 2009 г. «О здоровье народа и системе здравоохранения». В соответствии с этим нормативным актом охрана здоровья населения обеспечивается государственной и частной системами здравоохранения.

Право на благоприятную для жизни и здоровья окружающую среду (ст. 31 Конституции). Оно очень тесно связано с правом на охрану здоровья, ибо благоприятная окружающая среда — одно из условий здоровья людей. Окружающая среда — это территория с растительным и животным миром, где живет и трудится человек; водное и воздушное пространство, недра земли.

Смысл и содержание данной статьи заключаются в том, что человек имеет право на благоприятную для его жизни и здоровья окружающую среду. Благоприятная окружающая среда понимается как не наносящая вреда, не вызывающая болезней и физических дефектов, психического и социального неблагополучия.

Охрана окружающей среды является целью государства, обеспечивая право граждан на благоприятную среду планированием и нормированием качества окружающей среды, мерами по ее оздоровлению и предотвращению экологически вредной деятельности. Граждане обладают широкими полномочиями для реализации своих экологических прав и могут

воздействовать на государство разными способами в целях их обеспечения. Так, граждане имеют возможность создавать общественные объединения по охране окружающей среды, вступать в члены таких объединений и фондов, принимать участие в собраниях, митингах, пикетах, референдумах по охране окружающей среды и т. п.

Вред, причиненный здоровью или имуществу граждан в результате неблагоприятного воздействия окружающей среды, вызванного деятельностью предприятий, учреждений, организаций или отдельных граждан, возмещается в полном объеме.

Право на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца (ст. 28 Конституции). Социальное обеспечение – это участие общества в содержании тех своих членов, которые из-за нетрудоспособности либо других, не зависящих от них, обстоятельств не имеют достаточных средств к существованию. Субъектами права на социальное обеспечение являются: пенсионеры; инвалиды; лица, потерявшие кормильца, временно нетрудоспособные вследствие увечья или заболевания; безработные; семьи, имеющие детей, и др.

Гарантированность получения гражданами Республики Казахстан минимальной заработной платы и пенсии обеспечивается законодательным установлением минимального, т. е. низшего предела заработной платы и пенсии, ниже которого их выплата не может производиться.

Социальное обеспечение по возрасту регулируется Законом Республики Казахстан «О пенсионном обеспечении в Республике Казахстан» от 20 июня 1997 г., где предусмотрен совершенно новый механизм формирования, назначения и выплат пенсий по возрасту, в основу которого положена так называемая «чилийская» модель пенсионного обеспечения.

Действующее законодательство в числе видов обеспечения по социальному страхованию предусматривает обеспечение работников пособиями по временной нетрудоспособности, в случае инвалидности, потери кормильца и по иным законным основаниям.

Права в социально-культурной сфере. Без их признания и гарантированности говорить о достойной жизни и свободном развитии человека вряд ли возможно. К данной классификационной группе прав относятся:

Право на образование (ст. 30 Конституции). Под образованием понимается специфический целенаправленный процесс обучения и воспитания. Получение образования — это достижение гражданином определенного образовательного уровня. Данное право — одно из основных прав каждого гражданина нашей Республики, закрепленное в Конституции Республики Казахстан, согласно которой образование подразделяется на дошкольное, основное общее, среднее профессиональное и высшее.

Поскольку, согласно Конституции, среднее образование обязательно, государство гарантирует бесплатное среднее образование в государственных учебных заведениях, а также бесплатное высшее образование в государственном вузе на конкурсной основе. Наряду с бесплатным обучением в средних и высших учебных заведениях допускается получение

платного образования в частных учебных заведениях на основании и в порядке, установленных законом.

После завершения образования определенного уровня обязательна государственная аттестация. Детально вопросы получения образования и гарантии реализации этого права регламентирует новый Закон Республики Казахстан «Об образовании» от 27 июля 2007 г.

Свобода слова и творчества (п. 1 ст. 20 Конституции) — конституционные возможности внешнего проявления внутреннего мира человека. Без них невозможна самореализация духовной, содержательной стороны личности. Свобода слова и творчества основывается на свободе мысли — праве человека иметь собственные представления и убеждения о многообразных явлениях действительности и создает предпосылки для самореализации, формирования каждым своей осознанной позиции и обдуманного совершения действий и поступков.

Свободомыслие и право высказывать и отстаивать свою позицию являются неременным условием реализации большинства конституционных прав и свобод, в первую очередь политических. Таким образом, свобода слова и творчества является неотъемлемым правомочием индивида, осуществление которого направлено на обеспечение активного участия человека в жизни гражданского общества.

Свобода слова и творчества имеет целый ряд политико-правовых составляющих. Так, они тесно перекликаются с закрепленным ч. 2 ст. 20 Конституции РК положением о праве на информацию, поскольку беспрепятственность поиска, выбора, получения и распространения информации выступает в качестве гарантии свободы слова и творчества.

Свободой слова пользуется любой человек и может реализовать его через средства массовой информации. Запрещается использование СМИ для разглашения сведений, составляющих государственную или иную специально охраняемую законом тайну; призыва к насильственному свержению или изменению существующего конституционного строя, нарушению суверенитета и территориальной целостности государства; для пропаганды войны, насилия и жестокости; разжигания национальной, этнической, расовой, социальной, религиозной вражды; национальной или сословной исключительности и нетерпимости; распространения порнографии; в целях совершения иных уголовно наказуемых деяний. Запрещается и преследуется в соответствии с действующим законодательством использование СМИ для вмешательства в личную жизнь граждан, посягательства на их честь и достоинство.

Политические права и свободы. В отличие от основных личных прав, которые по своей природе неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения как человеку, политические права и свободы связаны с обладанием гражданством государства. Конституция отражает это различие, адресуя личные права «каждому», а политические — «гражданам».

Право на свободу объединений (ст. 23 Конституции). Оно означает возможность граждан беспрепятственно объединяться по интересам и целям

в самые различные политические партии, массовые общественные движения, общественные организации.

Свобода деятельности общественных объединений гарантируется государством. Однако Конституция прямо указывает, что военнослужащие, работники органов национальной безопасности, правоохранительных органов и судьи не должны состоять в партиях, профессиональных союзах, выступать в поддержку какой-либо партии (п. 2 ст. 23 Конституции). Следует иметь в виду, что законодательная база реализации права граждан на объединение в настоящее время сводится к Законам Республики Казахстан «Об общественных объединениях» от 31 мая 1996 г. и «О политических партиях» от 15 июля 2002 г. Отметим, что Конституция не закрепляет непосредственно право свободного образования политических партий. Она содержит общий принцип закрепления права граждан на свободу объединений, что следует понимать таким образом, что правом на свободу объединений, в том числе правом образования партий, обладают именно граждане Республики Казахстан, но не иностранцы, иностранные граждане и лица без гражданства.

Право на свободу мирно и без оружия собираться, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирования (ст. 32). Одним из важнейших прав граждан любого демократического государства является право открыто и гласно выражать собственное мнение, идеи, отношение по любым вопросам общественной и государственной жизни.

Эта статья Конституции РК закрепляет право социальной и политической активности граждан, возможность в определенной степени воздействовать на процессы управления государством, но мирно и без оружия, т. е. в ходе шествий, собраний, митингов и демонстраций недопустимо применение как холодного, огнестрельного оружия, так и предметов нанесения физических увечий (камни, палки и др.).

Данное право реализуется с помощью разрешительного метода, суть которого заключается в том, что государство как официальный представитель общества в лице уполномоченных на то органов (исполнительный орган власти) дает разрешение на проведение собрания, митинга и демонстрации, шествия и пикетирования. Демонстрация, как и шествие, означает шествие по улицам и дорогам масс с плакатами и транспарантами, выражающими позицию участников по каким-либо общественным вопросам или требование к властям. Под митингом обычно подразумевается собрание под открытым небом, на котором после публичных выступлений принимается резолюция с определенными требованиями к властным структурам или призывом к гражданам. Пикетирование — это акция небольших по численности групп людей, которые обычно сосредоточены около зданий правительственных учреждений, с плакатами и транспарантами, выражающими их идеи и взгляды.

Формами выражения общественных, групповых или личных интересов и протеста являются также голодовка в общественных местах, возведение юрт, палаток и иных сооружений.

В Республике Казахстан применение данной статьи Конституции конкретизируется в Законе Республики Казахстан «О порядке организации и проведения мирных собраний, митингов, шествий, пикетов и демонстраций в Республике Казахстан» от 17 марта 1995 г.

Его содержание кратко сводится к следующему. О проведении собрания, митинга, уличного шествия или демонстрации делается заявление в местный исполнительный орган; с заявлением могут обращаться лица, достигшие восемнадцатилетнего возраста, уполномоченные трудовых коллективов, общественных объединений или отдельных групп граждан Республики Казахстан. Заявление подается в письменной форме не позднее чем за десять дней до намечаемой даты проведения акции. В нем указываются цель, форма, место проведения мероприятий, время начала и окончания, предполагаемое количество участников, фамилии, имена, отчества уполномоченных организаторов, место их жительства и работы, учебы, дата подачи заявления. Местный исполнительный орган власти рассматривает заявление и сообщает о принятом решении не позднее чем за пять дней до проведения мероприятия. Он вправе предложить иные время и место проведения общественной акции. Решение может быть обжаловано в вышестоящем исполнительном и распорядительном органе. Исполнительный орган обеспечивает необходимые условия для проведения мероприятия.

Мероприятие должно проводиться в соответствии с целями, указанными в заявлении, а также в определенные сроки и в обусловленном месте. При его проведении организаторы и иные участники обязаны соблюдать законы, общественный порядок. Участникам запрещается иметь при себе оружие, специально подготовленные или приспособленные предметы, которые могут быть использованы против жизни и здоровья людей, для причинения материального ущерба.

Государственные и общественные организации, должностные лица, граждане не вправе препятствовать собраниям, митингам, уличным шествиям и демонстрациям, проводимым с соблюдением установленного порядка.

Исполнительный орган запрещает мероприятие, если цель его проведения противоречит Конституции либо угрожает общественному порядку и безопасности граждан. Мероприятие должно быть прекращено по требованию представителей органов власти, если не было подано заявление либо принято решение о запрещении этого мероприятия, а также при нарушении порядка его проведения, возникновении опасности для жизни и здоровья граждан, нарушении общественного порядка.

Местные представительные органы могут дополнительно регламентировать порядок проведения собраний, митингов, шествий, пикетов и демонстраций с учетом местных условий. Этот порядок не распространяется на собрания и митинги трудовых коллективов и общественных объединений,

проводимые в соответствии с законодательством, их уставами и положениями в закрытых помещениях.

Осуществление права на собрания, митинги, демонстрации и т. п. не должно нарушать свободы и права других лиц. Не допустимо использование указанных мероприятий для насильственного изменения конституционного строя, разжигания расовой, национальной, религиозной ненависти, пропаганды войны и насилия.

Запрещается проведение массовых мероприятий на объектах железнодорожного, водного и воздушного транспорта, а также у организаций, обеспечивающих обороноспособность, безопасность государства и жизнедеятельность населения (городской общественный автотранспорт; предприятия, снабжающие водой, электроэнергией, теплом и др.), и учреждений здравоохранения и образования.

Лица, нарушившие установленный порядок организации и проведения публичных мероприятий, несут ответственность в соответствии с законодательством.

Материальный ущерб, причиненный во время проведения публичных мероприятий их участниками государству, общественным объединениям, учреждениям, организациям, гражданам, подлежит возмещению на общих основаниях.

Органы полиции Республики Казахстан осуществляют охрану общественного порядка, предупреждают и пресекают противоправные действия во время уличных мероприятий, привлекают правонарушителей к соответствующим видам ответственности. Согласно ст. 11 Закона Республики Казахстан «Об органах внутренних дел Республики Казахстан», органы полиции по представлению местного исполнительного или иного государственного органа принимают необходимые меры по прекращению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикета в случае несоблюдения его организаторами требований законодательства о порядке проведения названных мероприятий.

Неправомерные действия и решения органов государственной власти, общественных объединений, должностных лиц, ущемляющие право на проведение публичных мероприятий, могут быть обжалованы в суде на основании ст. 13 Конституции Республики Казахстан.

Право участвовать в управлении делами государства (ст. 33 Конституции). Оно реализуется в нескольких формах. Все граждане вправе избирать своих представителей в органы государственной власти и органы местного самоуправления, а также быть избранными и участвовать в республиканском референдуме. Право избирать означает возможность принимать решение о формировании государственных органов и для граждан. Право быть избранным – это возможность гражданина участвовать в управлении делами государства в составе представительных органов или на выборной должности. Посредством республиканского референдума граждане непосредственно участвуют в управлении государством. Ограничения распространяются на граждан, признанных судом недееспособными, а также

содержащихся в местах лишения свободы по приговору суда, лиц, не достигших 18 лет. Граждане Республики Казахстан имеют равный доступ к государственной должности. Каждый гражданин может реализовать это право, участвуя в отправлении правосудия: быть назначенным на должность судьи.

3. ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН И ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

Лица, находящиеся на территории того или иного государства, в зависимости от наличия или отсутствия у них гражданства государства пребывания, могут относиться к одной из следующих категорий: граждан государства пребывания, иностранных граждан или лиц без гражданства (апатридов). Гражданами называются физические лица, имеющие устойчивую правовую связь с государством, выражающуюся в совокупности их взаимных прав и обязанностей. Иностранец — это лицо, не являющееся гражданином государства пребывания и имеющее гражданство иностранного государства. К апатридам относятся лица, не имеющие доказательств наличия у них гражданства какого-либо государства.

Принципы и нормы, которым должно следовать государство в определении правового статуса иностранцев, закреплены в Декларации о правах человека в отношении лиц, не являющихся гражданами страны, в которой они проживают, принятой Генеральной Ассамблеей ООН в 1985 г. Такие нормы предусматривают:

- 1) право любого государства устанавливать правовой режим иностранцев, учитывая при этом свои международные обязательства;
- 2) обязанность иностранцев соблюдать законы страны пребывания (жительства), а за их нарушение нести ответственность наравне с гражданами этой страны;
- 3) недопустимость массовых высылки иностранцев, законно находящихся на территории данной страны (индивидуальная высылка возможна только по закону);
- 4) право иностранных граждан на защиту государства своего гражданства (для того, чтобы иностранный гражданин мог пользоваться своими правами, ему должен быть предоставлен свободный доступ в дипломатические представительства и консульские учреждения государства его гражданства).

Законно находящийся в стране иностранец имеет право свободного передвижения по территории страны, за исключением посещения режимных территорий, предприятий и (или) объектов и закрытых административно-территориальных образований, для въезда в которые в соответствии с законодательством требуется разрешение.

Правовой режим иностранцев — совокупность прав и обязанностей иностранных граждан и лиц без гражданства, установленных национальным законодательством и международными договорами страны пребывания.

Существует несколько видов режимов:

1) режим национального пребывания — предоставление иностранным гражданам такого объема прав, свобод и обязанностей, которым пользуются граждане данного государства. В соответствии с Конституциями большинства государств иностранные граждане и лица без гражданства пользуются правами и несут обязанности наравне с гражданами;

2) преференциальный режим — особый льготный экономический режим, предоставляемый гражданам другого государства без распространения на третьи страны;

3) режим наибольшего благоприятствования — предоставление гражданам каждой из договаривающихся стран такого режима, которым пользуются граждане третьего государства и который является наиболее благоприятным;

4) режим реторсий — ответные, ограничивающие права и свободы иностранных граждан меры, принимаемые государством в ответ на дискриминационные меры другого государства;

5) привилегированный режим — связан с режимом капитуляций, по которому восточноевропейские государства предоставляли гражданам некоторых европейских государств значительно большие права, чем своим собственным.

Понятие «иностраный гражданин» следует оценивать во взаимосвязи с понятиями «иностранец» и «лицо без гражданства». Дело в том, что в законодательной практике применительно к иностранцам используются термины — «иностранцы», «лица без гражданства». Например, из содержания Конституции 1977 г. бывшего СССР вытекало, что иностранцами должны считаться как иностранные граждане, так и лица без гражданства. В ныне действующей Конституции Республики Казахстан предусмотренные законом права и свободы предоставляются «иностранцам» и «лицам без гражданства».

Представляется, что термин «иностранец» может применяться именно к данной категории лиц, имеющих совершенно определенный правовой статус. Между лицами без гражданства и гражданами иностранных государств (иностранцами) существует юридически обоснованное разграничение. Оно вызвано тем, что апатрид (лицо без гражданства) не состоит в гражданстве данного государства и не имеет юридически значимых доказательств принадлежности к гражданству другого государства.

Правовое положение апатрида в первую очередь определяется законами государства проживания. При переезде апатрида в другое государство его связь с прежним государством автоматически прекращается и возникает новая связь с тем государством, где апатрид оказался. Права и обязанности апатрида, приобретенные в прежнем государстве, автоматически не возобновляются. Они признаются только в том случае, если в новом государстве действует закон относительно перехода этих прав и обязанностей или это государство выполняет соответствующие международные обязательства.

Граждане иностранных государств подчиняются не только порядку страны пребывания, но и сохраняют права и обязанности по отношению к своему государству. У иностранных граждан как граждан определенного государства существуют юридически регулируемые с ним правоотношения независимо от места их нахождения. Подобное государство, требуя лояльности от своих граждан, обязано обеспечить им установленные законом права и защиту как на собственной территории, так и за рубежом. Государство распространяет свою власть на граждан, даже если они находятся за пределами его территории. В связи с этим граждане данного государства, находясь за его пределами в качестве иностранцев, пользуются по отношению к нему рядом прав, например, правом на формирование органов государственной власти, и соответственно несут ряд обязанностей, например, обязанность несения военной службы и соблюдения законов своего государства. Такие права и обязанности отсутствуют у граждан одного государства, находящихся на территории другого государства, по отношению к последнему. Отсутствуют они и у лиц, не имеющих какого-либо гражданства, в отношении любого государства.

Таким образом, нельзя отождествлять правовое положение иностранцев и лиц без гражданства, хотя они имеют ряд общих черт. Существующие различия касаются коренной позиции – прав и обязанностей лица по отношению к своему государству: у иностранных граждан — это государство, которое наделило их гражданством, а у лиц без гражданства такого государства нет.

Следовательно, лица без гражданства — это особая категория лиц, правовое положение которых должно регулироваться в особом порядке. Если это так, то понятия «иностранный гражданин» и «иностранец» юридически должны рассматриваться как тождественные.

С учетом сказанного можно сделать общий вывод о том, что «иностранный гражданин» или «иностранец» — это лицо, находящееся на территории данного государства, не являющееся его гражданином, но состоящее в гражданстве другого государства.

Законом Республики Казахстан от 12 января 2007 г. № 227 были внесены изменения и дополнения в Указ Президента Республики Казахстан, имеющий силу закона, от 19 июня 1995 г. № 2337 «О правовом положении иностранных граждан». Изменения, во-первых, касались замены названия нормативного правового акта, а именно слова «Указ» на «Закон», а во-вторых, слова «иностранцы граждане» заменены словами «иностранец». Тем самым законодатель Республики Казахстан признал понятие «иностранец» основным юридическим термином в данной сфере.

Совокупность прав и обязанностей, которыми обладают иностранцы, получила название правового режима иностранцев. Этот режим (или статус) не является абсолютно одинаковым.

Иностранцев можно разделить на несколько категорий в зависимости от степени подчиненности юрисдикции страны пребывания. В связи с этим следует выделить правовой статус иностранных граждан, обладающих

иммунитетом от юрисдикции государства или привилегиями в правовой сфере, и статус иностранных граждан, не обладающих иммунитетом от юрисдикции. К иностранным гражданам, обладающим иммунитетом от юрисдикции или привилегиями, относятся лица, временно пребывающие в данной стране:

- 1) граждане, обладающие дипломатическим иммунитетом;
- 2) граждане, обладающие консульским иммунитетом;
- 3) граждане — военнослужащие воинских частей, экипажей военных кораблей, самолетов ВВС;
- 4) члены межправительственных и государственных делегаций, миссий;
- 5) работники международных организаций;
- 6) свидетели, эксперты и другие лица, соответствующий статус которых определен международными договорами.

Национальный режим соотносит правовой статус иностранцев со статусом граждан страны пребывания. С этой точки зрения правовой статус иностранцев в принципе приравнивается к правовому статусу собственных граждан, но за рядом исключений, предусмотренных национальным законодательством. Например, к таким исключениям относится отсутствие у иностранцев права на участие в управлении государственными делами, обязанность служить в вооруженных силах государства пребывания.

Национальный режим не нарушает связи иностранца и с государством его гражданства — в отношении своего государства он несет обязанности при сохранении всех прав. При применении к иностранцам национального режима вовсе не обязательно действие принципа взаимности. Это означает, что права и свободы предоставляются иностранным гражданам независимо от того, имеют ли такие же права и свободы граждане данного государства в государстве, гражданином которого является иностранец. Тем не менее на практике принцип взаимности может применяться, но не в целом — не в отношении всего комплекса прав и свобод, а применительно к отдельным правам. В таком случае принцип взаимности специально оговаривается в том или ином национальном законе. Например, он может быть оговорен в законе о товарных знаках. В нем может быть оговорена взаимность относительно регистрации товарных знаков на имя иностранца.

Подобный подход к принципу взаимности может содержаться в международных договорах: в них включаются нормы о национальном режиме иностранцев только применительно к предмету регулирования этого договора. Примером многостороннего договора такого рода является Соглашение государств — участников СНГ от 12 марта 1993 г. о взаимном признании прав на льготный проезд для инвалидов и участников Великой Отечественной войны, а также лиц, приравненных к ним. В частности, инвалидам Великой Отечественной войны I и II групп предоставляются право бесплатного проезда по железной дороге или на судах речного флота по территории государств — участников Соглашения один раз в год (туда и

обратно) и 50-процентная скидка на пользование воздушным, водным или междугородным автомобильным транспортом в любое время.

В Республике Казахстан национальный режим для иностранцев действует как общий принцип права. Он закреплен в ст. 12 Конституции Республики Казахстан: «Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Республике Казахстан правами и свободами, а также несут обязанности, установленные для граждан Республики Казахстан, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами». Таким образом, возможность дополнения, конкретизации данного принципа как в законодательном порядке, так и при помощи международных договоров не исключается.

Указанная норма продублирована в законе, устанавливающем основы правового положения иностранцев на территории Республики Казахстан, а также в ряде законодательных актов, регулирующих отношения в отдельных областях жизнедеятельности.

Права иностранцев ограничены прежде всего в политической сфере. В соответствии с общемировой практикой только гражданину предоставляется право участия в ведении государственных дел непосредственно или посредством свободно выбранных представителей, что включает в себя право избирать и быть избранным, в референдуме доступа к государственной службе, на участие в управлении делами государством.

Конституция РК аналогичным образом решает этот вопрос и закрепляет указанные основные политические права только за казахстанскими гражданами. Изъято из национального режима и большинство других политических прав, например, право на членство в политических партиях: казахстанским законодательством строго установлено, что «не вправе быть членами политической партии иностранные граждане и лица без гражданства»³.

Следующий вид правового режима иностранцев — режим наибольшего благоприятствования. Он означает, что граждане иностранного государства пользуются на территории данного государства таким же правовым режимом, какой предоставлен гражданам третьего государства. Данный вид режима также представляет собой метод соотношения правового статуса физических и юридических лиц договаривающихся государств с правовым статусом таких же лиц третьего государства на их территории. Такой подход должен быть зафиксирован в международном договоре по крайней мере между двумя заинтересованными государствами. Договор обычно предусматривает, что физическим и юридическим лицам одной стороны

³ В настоящее время также имеет место предоставление некоторых основных политических прав иностранцам. В частности, ст. 8b Договора о Европейском союзе от 7 февраля 1992 г. установлено, что «каждый гражданин Союза, проживающий в государстве-члене, гражданином которого он не является (то есть является иностранцем), имеет право участвовать в голосовании и баллотироваться в качестве кандидата на муниципальных выборах в государстве-члене, в котором он проживает, на тех же условиях, что и граждане этого государства». Таким образом, государства-члены Европейского Союза предоставляют иностранцам в рамках союза на условиях взаимности активное и пассивное избирательное право на муниципальных выборах. Положения Договора о Европейском союзе от 7 февраля 1992 г. развиваются во внутреннем законодательстве стран-участниц.

предоставляется на территории другой стороны такой же правовой режим, которым пользуются или будут пользоваться в дальнейшем на их территории физические и юридические лица любого третьего государства. Третьим государством может быть любое, следовательно, и такое государство, физическим и юридическим лицам которого предоставлены наиболее благоприятные условия.

Режим наибольшего благоприятствования как бы уравнивает в правах иностранцев, он на взаимных началах чаще всего применяется при регулировании торговых связей.

Специальный (преференциальный) режим связан с предоставлением иностранцам определенных привилегий и преимуществ. Например, это может касаться граждан соседних государств в их отношениях друг с другом в сфере приграничной торговли, приграничного общения и т. п.

Правовой статус иностранных граждан в Республике Казахстан определяется Конституцией Республики Казахстан и Законом Республики Казахстан № 2337 от 19 июня 1995 г. «О правовом положении иностранцев».

Законодательство Республики Казахстан о правовом положении иностранцев в соответствии с Конституцией определяет основные права и обязанности их, порядок въезда, пребывание и передвижение по территории и выезда из Республики Казахстан. Правовое положение иностранцев в Республике Казахстан может определяться также ее международными договорами. Если международным договором, ратифицированным Республикой Казахстан, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в законах Республики, то применяются правила международного договора.

Иностранцы в Республике Казахстан равны перед законом, независимо от их происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий.

Использование иностранцами своих прав и свобод не должно наносить ущерб интересам Республики Казахстан, правам и законным интересам ее граждан и других лиц и неотделимо от исполнения ими обязанностей, установленных законодательством Республики Казахстан.

По законодательству Республики Казахстан все иностранцы, находящиеся на территории Казахстана, подразделяются на две категории:

- 1) постоянно проживающие в Республике Казахстан;
- 2) временно пребывающие в Республике Казахстан.

Постоянно проживающими в Республике Казахстан признаются иностранцы, получившие на то разрешение и документ на право постоянного проживания в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан.

Обязательным условием предоставления разрешения на постоянное проживание в Республике Казахстан является подтверждение лицом, претендующим на получение такого разрешения, за исключением оралманов, лиц, родившихся или ранее состоявших в гражданстве Республики Казахстан

или Казахской Советской Социалистической Республики, и членов их семей, своей платежеспособности в порядке и размерах, определяемых Правительством Республики Казахстан.

Иностранцы, находящиеся в Республике Казахстан на ином законном основании, а также признанные потерпевшими вследствие совершения в отношении них деяний, признаваемых в соответствии с Уголовным кодексом Республики Казахстан тяжкими или особо тяжкими преступлениями, считаются временно пребывающими в Республике Казахстан. Они обязаны зарегистрироваться в установленном порядке и выехать из Республики Казахстан по истечении определенного им срока пребывания.

Республика Казахстан предоставляет право убежища иностранцам, которые стали жертвами нарушений прав человека. Вопрос о предоставлении политического убежища решается Президентом Республики Казахстан.

Правила въезда иностранцев, выезда и транзитного проезда через территорию Республики Казахстан, устанавливаются Законом РК «О правовом положении иностранцев» и иными актами законодательства Республики Казахстан. «Правила въезда и пребывания иностранных граждан в Республике Казахстан, а также выезда из Республики Казахстан» утверждены Постановлением Правительства Республики Казахстан № 136 от 28 января 2000 г.

Иностранцы могут въезжать в Республику Казахстан по действительным заграничным паспортам или заменяющим их документам при наличии въездных виз Республики Казахстан, если иной порядок не установлен соглашением Республики Казахстан с соответствующей стороной.

Въезд в Республику Казахстан иностранцу может быть запрещен:

- а) в интересах обеспечения государственной безопасности, охраны общественного порядка или здоровья населения;
- б) если его действия направлены на насильственное изменение конституционного строя;
- в) если он выступает против суверенитета Республики Казахстан, призывает к нарушению единства и целостности ее территории;
- г) если он разжигает межгосударственную, межнациональную и религиозную вражду;
- д) если это необходимо для защиты прав и законных интересов граждан Республики Казахстан и других лиц;
- е) если он осужден за террористическую деятельность либо признан судом особо опасным рецидивистом;
- ж) если он не представил подтверждение о наличии средств, необходимых для пребывания и выезда из Республики Казахстан, в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан, за исключением оралманов, лиц, родившихся или ранее состоявших в гражданстве Республики Казахстан или Казахской Советской Социалистической Республики, и членов их семей;

з) если во время предыдущего пребывания в Республике Казахстан были установлены факты нарушения им законодательства о правовом положении иностранцев, таможенного, валютного или иного законодательства Республики Казахстан;

и) если при обращении с ходатайством о въезде он сообщил о себе ложные сведения или не представил необходимые документы в срок, установленный законодательством Республики Казахстан.

Иностранцам, ранее выдворившимся из Республики Казахстан, запрещается въезд в Республику Казахстан в течение пяти лет со дня вынесения решения о выдворении.

Не рассматриваются ходатайства о приглашении в Республику Казахстан иностранцев со стороны физических и юридических лиц, ранее неоднократно не обеспечивавших соблюдения приглашенными иностранцами законодательства о правовом положении иностранцев.

При въезде в Республику Казахстан иностранцам выдаются миграционные карточки в порядке, предусмотренном Правительством Республики Казахстан.

Иностранцам гражданам и лицам без гражданства для въезда на территорию Республики Казахстан необходима виза, если иной порядок не установлен международным договором.

Виза Республики Казахстан вклеивается в паспорт или другой признаваемый РК документ, удостоверяющий личность и действительный для проезда, и дает право въезда и пребывания в Республике Казахстан, а также выезда из нее или пересечения ее территории транзитом.

В зависимости от цели пребывания иностранные граждане могут получить визы одной из следующих категорий:

1. *Туристская виза.* Выдается иностранцам, направляющимся в Казахстан с целью туризма.

2. *Деловая виза.* Выдается иностранцам, направляющимся, а также находящимся в Республике Казахстан с деловыми целями (командировка, участие в деловых переговорах, имеющих сугубо деловой характер симпозиумах, конференциях, тендерах, в выставках и ярмарках, заключение контрактов, осуществление торговых операций международных перевозок, оказание консультативных и аудиторских услуг).

3. *Частная виза.* Выдается иностранцам, направляющимся, а также находящимся в РК с целями частного характера.

4. *Инвесторская виза.* Выдается реальным инвесторам – руководителям и представителям управленческого звена крупных зарубежных фирм и компаний, участвующим в инвестировании экономики Казахстана, а также членам их семей.

5. *Виза на работу.* Выдается иностранцам, следующим в Республику Казахстан на работу.

6. *Виза на учебу.* Выдается иностранцам, направляющимся и находящимся в Республике Казахстан для обучения, учебной практики, стажировки и т. п.

7. *Транзитная виза.* Выдается для проезда через территорию Республики Казахстан иностранцам, не имеющим права на безвизовый транзит.

8. *Виза на лечение.* Выдается иностранцам, направляющимся, а также находящимся в Республике Казахстан для лечения, медицинского обследования, консультаций и с другими аналогичными целями.

9. *Дипломатическая виза.* Выдается обладателям дипломатических паспортов, владельцам паспортов международных организаций или национальных паспортов в случаях, если они являются сотрудниками международных организаций, и членам их семей, членам семей дипломатов — сотрудников иностранных дипломатических и консульских учреждений в РК, членам правительств, парламента, видным общественным и политическим деятелям государств, почетным консулам и членам их семей.

10. *Служебная виза.* Выдается обладателям служебных паспортов, владельцам национальных заграничных паспортов — персоналу иностранных дипломатических и иных представительств и международных организаций, не подпадающих в разряд дипломатических, а также иностранным гражданам, следующим по служебным или общественным делам, по приглашениям дипломатических представительств, международных организаций, аккредитованных в Республике Казахстан.

11. *Виза на постоянное жительство.* Выдается иностранцам, следующим в Республику Казахстан для постоянного проживания.

Иностранцы, совершившие преступления, административные или иные правонарушения на территории Республики Казахстан, подлежат ответственности на общих основаниях с гражданами Республики Казахстан, за исключением случаев, установленных международными договорами Республики Казахстан.

Иностранцы, нарушившие правила пребывания в Республике Казахстан, т. е. проживающие без документов на право жительство или по недействительным документам, не соблюдающие установленный порядок регистрации либо передвижения и выбора места жительства, уклоняющиеся от выезда по истечении определенного им срока пребывания, а также не соблюдающие правила транзитного проезда через территорию Республики Казахстан, подлежат административной ответственности в соответствии с законами Республики Казахстан.

Злостное нарушение иностранцами правил пребывания в Республике Казахстан и транзитного проезда через ее территорию влечет за собой уголовную ответственность, предусмотренную законами Республики Казахстан.

Срок пребывания может быть сокращен иностранцу, нарушающему законодательство о правовом положении иностранцев в Республике Казахстан, а также если отпали основания для его дальнейшего пребывания.

Иностранец может быть выдворен за пределы Республики Казахстан, если:

а) его действия противоречат интересам обеспечения государственной безопасности или охраны общественного порядка;

б) это необходимо для охраны здоровья и нравственности населения, защиты прав и законных интересов граждан Республики Казахстан и других лиц;

в) он нарушил законодательство Республики Казахстан;

г) заключение брака с гражданином Республики Казахстан, явившееся основанием для оставления его на постоянное место жительства в Республике Казахстан, признано недействительным в порядке, установленном законодательными актами.

Решение о выдворении принимается уполномоченными на то государственными органами Республики Казахстан. Иностранец обязан покинуть Республику Казахстан в срок, указанный в этом решении. Уклоняющиеся от выезда в таких случаях подлежат, с санкции прокурора, задержанию и выдворению в принудительном порядке. Их содержание производится в спецучреждениях органов внутренних дел в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан. Задержание допускается при этом на срок, необходимый для выдворения.

Положения Закона Республики Казахстан «О правовом положении иностранцев» распространяются на лиц без гражданства, если иное не установлено законодательными актами Республики Казахстан. Положения закона не затрагивают установленные законодательством Республики Казахстан и ее международными договорами привилегии и иммунитеты глав и сотрудников иностранных дипломатических и консульских представительств.

Особое место в регулировании правового статуса иностранцев на территории Республики Казахстан занимает Закон Республики Казахстан № 204-І от 13 декабря 1997 г. «О миграции населения». Согласно этому закону, регулирование миграции населения основывается на принципах:

– обеспечения закрепленных в Конституции Республики Казахстан прав человека на свободный выбор места проживания рода деятельности и профессии, свободу труда, выезда, передвижения;

– недопустимости какой-либо дискриминации по мотивам происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, места жительства или любым иным обстоятельствам;

– обеспечения соответствия миграционного законодательства Республики Казахстан международным нормам и рекомендациям Международной организации по миграции с учетом современного социально-экономического положения республики, ее исторического прошлого и традиций, перспектив развития;

– всестороннего содействия переселению лиц казахской национальности в Республику Казахстан, организации их расселения, создания рабочих мест, социального обеспечения и социальной помощи оралманам;

– упреждения стихийных и неупорядоченных процессов как внутри страны, так и за ее пределами на основе выработки социально-

экономических стимулов в среднесрочных и долгосрочных программах действий, базирующихся на прогнозе потенциальной миграции и направлений миграционных потоков в связи с изменениями социально-экономической и общественно-политической ситуации;

- участия соответствующих государственных органов в организации упорядочения процессов миграции;

- личного участия мигрантов в обустройстве на новом месте проживания при адресной государственной поддержке инициативы и самостоятельности каждого, в первую очередь — переселенцев из зон экологического и стихийного бедствий;

- сотрудничества с другими странами, особенно принимающими иммигрантов, в области снижения незаконной миграции, образования, профессиональной подготовки, трудовой миграции.

Иммигрантам, переселяющимся в Республику Казахстан из других государств, в случаях, предусмотренных ее законодательством, присваивается статус оралманов, беженцев либо иной статус, предусмотренный международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан.

Литература:

Конституция Республики Казахстан от 28 января 1993 года.

Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 года.

Всеобщая декларация прав человека //Генеральная Ассамблея ООН от 10 декабря 1948 г.

Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях от 5 июля 2014 года № 235-V

Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года № 231-V

Закон Республики Казахстан «О гражданстве Республики Казахстан» от 01.12.1991 г.

Закон Республики Казахстан «Об общественных объединениях» от 31.05.1996 г.

Закон Республики Казахстан «О политических партиях» от 15 июля 2002 года № 344-III.

Закон Республики Казахстан от 11 октября 2011 года № 483-IV «О религиозной деятельности и религиозных объединениях»

Закон Республики Казахстан от 22 июля 2011 года № 477-IV «О миграции населения»

Закон Республики Казахстан «О порядке организации и проведения мирных собраний, митингов, шествий, пикетов и демонстраций» от 17.03.1995 г.

Закон Республики Казахстан от 12 января 2007 года № 221-III «О порядке рассмотрения обращений физических и юридических лиц»

Указ Президента Республики Казахстан от 6 июня 2005 года № 1587 «Об утверждении перечня профессий и требований для лиц, в отношении которых устанавливается упрощенный порядок приема в гражданство Республики Казахстан»

Баишев Ж.Н. Конституционное право РК. – Алматы, 2001.

Конституция РК: Комментарий. — Алматы, 1998.

Ким В.А. Годы созидания. – Алматы, 2001

Конституционное право Республики Казахстан в вопросах и ответах. — Караганда, 1999.

Литовченко Л. Г. Конституционное право Республики Казахстан: Учебное пособие — Караганда, 1997.

Сапаргалиев Г. С. Конституционное право Республики Казахстан. — Алматы, 1998.

Сидорова Н.В. Конституционное право Республики Казахстан. Курс лекций. – Караганда, 2011.

Толковый словарь Конституция Республики Казахстан. — Алматы, 1996.

Исаева С.Н., Сидорова Н.В., Сатбаева К.Х., Капенова К.Н. Адрисова Ш.М. Конституционное право в вопросах и ответах. Караганда 2006.

Конституционной право Республики Казахстан в вопросах и ответах. — Караганда, 2006.

Конституционное право Республики Казахстан. Сборник нормативных правовых актов. — Караганда, 2010.

История государства и права Республики Казахстан. Хрестоматия. //Составители Сидорова Н.В, Биекенов Н.А., Капенова К.Н. – Караганда, 2010.

Сейтаева Ж.С. Право на свободное передвижение и свободный выбор местожительства в Республике Казахстан. Учебное пособие. – Астана: Акад.фин.пол., 2015, 154с.