

Игорь Головань, канд. юрид. наук

Адвокат, управляющий партнер Адвокатского объединения «Головань и Партнеры»

Владимир Кампо, канд. юрид. наук, доцент

Судья Конституционного Суда Украины в отставке

Уважение и защита достоинства человека в Украине: проблемы внедрения европейской модели

Резюме

Статья посвящена исследованию отдельных проблем теории и практики внедрения в Украине европейской модели уважения и защиты достоинства человека. После Революции достоинства (ноябрь 2013 года – февраль 2014 года) в Украине проблема уважения достоинства человека и его защиты стала чрезвычайно актуальной. Современное понимание достоинства человека значительно расширено по сравнению с концепцией естественных и неотъемлемых прав эпохи Возрождения. Как таковая концепция достоинства человека базируется на его взаимосвязи с правами и основоположными свободами, гарантированными Конвенцией по правам человека Совета Европы 1950 года.

В целом Украина движется в пределах характерного для стран Европейского Союза понимания достоинства, но с определенным отставанием в развитии (отраслевой подход против универсализма и т.п.). Европейская модель предлагает широкое и всеохватывающее определение человеческого достоинства. Так, концепция «физической и ментальной неприкосновенности» личности имеет значительно более широкий диапазон применения и не ограничивается явными случаями бесчеловечного отношения и пыток. Отставание Украины в этих вопросах должно быть преодолено за счет энергичного внедрения европейских стандартов защиты человеческого достоинства и уважения к нему. Должна появиться новая доктрина, основанная на накопленном странами Европейского Союза опыте демократии и новейших научных исследованиях. Также для внедрения европейской модели уважения и защиты человеческого достоинства необходимы существенные изменения законодательства. Прежде всего – внедрение права граждан на конституционную жалобу.

Ключевые слова: уважение и защита достоинства человека, права человека, Конституция Украины.

Respect and Protection of Human Dignity in Ukraine: Problems of the European Model Implementation

Abstract

The article investigates both theoretical and practical problems of implementation of the European model of respect and protection of human dignity in Ukraine. There, the concept of dignity became extremely current after the Revolution of Dignity (November 2013 – February 2014). The modern comprehension of dignity has been considerably extended in comparison with the Enlightenment era concepts of natural and inalienable rights. As such the concept of dignity is based on its mutual connection with human rights and fundamental freedoms guaranteed by the Covenant on Human Rights of the Council of Europe from 1950.

Generally, Ukraine follows the comprehension of the concept of dignity presented by the European Union states, but with certain developmental retardation (a sectorial approach prevails over the universalism, etc.). The European model offers a wide and universal definition of the human dignity. Thus, the concept of ‘physical and mental integrity’ covers a much wider range of cases than only obvious examples of inhuman and degrading treatment and torture. The Ukrainian developmental retardation has to be overcome by active implementation of the European standards of the protection of human dignity and respect. Ukraine needs a new doctrine based on the democratic experience of the EU states and the newest scientific research. To implement the European model of respect and human dignity protection Ukraine also needs to make significant changes in law. Implementation of a constitutional complaint is the most important and urgent reform to be made.

Key words: *respect and protection of human dignity, human rights, the Constitution of Ukraine.*

Szacunek i ochrona godności człowieka na Ukrainie: problemy z wdrażaniem modelu europejskiego

Streszczenie

Artykuł omawia wybrane problemy związane z teorią i praktyką wdrażania na Ukrainie europejskiego modelu szacunku dla jednostki i ochrony godności człowieka. Po Rewolucji Godności (listopad 2013 – luty 2014) problem ten stał się nadzwyczaj aktualny. Współczesne rozumienie pojęcia godności człowieka uległo znacznemu rozszerzeniu w porównaniu do koncepcji naturalnych i niezbywalnych praw epoki Odrodzenia. W istocie, koncepcja godności człowieka ma związek z podstawowymi prawami i wolnościami gwarantowanymi w Konwencji praw człowieka Rady Europy z 1950 roku.

Ukraina w dużym stopniu stosuje rozumienie pojęcie godności w zakresie ustalonym przez państwa Unii Europejskiej, ale z pewnym opóźnieniem (podejście fragmentaryczne, przeciwne teorii uniwersalizmu, etc.). Model europejski proponuje szeroką i wszechstronną definicję godności ludzkiej. I tak, pojęcie „nietykalności fizycznej i psychicznej” jednostki jest znacznie bardziej pojemne i nie ogranicza się wyłącznie do ewidentnych przypadków nieludzkiego traktowania i torturowania. Opóźnienie Ukrainy w tych kwestiach musi zostać pokonane poprzez energiczne wdrażanie standardów europejskich odnoszących się do ochrony godności ludzkiej i szacunku dla człowieka. Potrzebna jest nowa doktryna oparta na demokratycznych doświadczeniach zdobytych przez państwa UE oraz najnowszych badaniach naukowych. Niezwykle istotne dla wdrożenia europejskiego modelu szacunku dla jednostki oraz ochrony godności ludzkiej są zmiany w ustawodawstwie, a nade wszystko wprowadzenie prawa obywateli do skargi konstytucyjnej.

Słowa kluczowe: *szacunek dla jednostki i ochrona godności człowieka, prawa człowieka, Konstytucja Ukrainy.*

*Посвящается памяти первого Председателя
Конституционного Суда Украины Леонида Юзькова
(28.01.1938 года – 02.03.1995 года)*

Вступление

Как известно, в Европе категория «достоинства человека» обязана своим появлением гуманистической этике, зародившейся еще в античные времена. С тех пор этика рассматривает данную категорию сквозь призму особого нравственного отношения человека к самому себе и отношения к нему со стороны общества, признающего его социальную ценность. Позже благодаря этике Ф. Аквинского, философии Дж. Локка и других представителей эпохи Возрождения XVII-XVIII веков уважение к достоинству человека было признано незыблемым естественным правом каждого.

В эпоху юридического позитивизма XIX - середины XX века естественное право утратило свое доминирующее общественное значение, а его место заняло позитивное право, основанное на верховенстве закона; в результате физические и частные юридические лица получили право на уважение и защиту (охрану) их достоинства в нормах гражданского и уголовного законодательства. Таким образом, данное право физических и юридических лиц государство обеспечивало с помощью двух правовых функций – правозащитной и правоохранительной. Но при этом фактически была исключена правотворческая функция государства, в частности, судов (кроме судов прецедентного права), которые должны были при обеспечении уважения и защиты (охраны) достоинства человека, действовать исключительно на основании и в рамках закона.

Конституция как центр правовой системы той эпохи, номинально была актом высшей юридической силы, но фактическая конституция формировалась в законах. То есть конституция непосредственно не регулировала общественные отношения; эту роль выполняли законы, а сама она была лишь источником текущего законодательства, которое практически над ней доминировало. Рожденная доктриной естественного права, конституция в то же время не имела никакого отношения к этому праву.

Недооценка в эпоху юридического позитивизма конституционного регулирования (и его связи с естественным правом), в частности, вопросов уважения и защиты достоинства человека негативно сказалась на состоянии их соблюдения

в Европе. Поэтому особое значение эти вопросы приобрели после второй мировой войны, когда в целях предотвращения и борьбы с фашизмом (а фактически – с любым тоталитаризмом и авторитаризмом) были приняты первые международные договоры по правам человека, которые также касались уважения и защиты достоинства человека. В частности, Всеобщая декларация прав человека ООН 1948 года (далее – Декларация) впервые обозначила, что «признание достоинства, присущего всем членам человеческой семьи, и равных и неотъемлемых их прав является основой свободы, справедливости и всеобщего мира» (часть первая Преамбулы).

Проведенный авторами анализ украинской юридической литературы позволяет выделить разные подходы к определению достоинства человека, а затем – и к праву на его уважение и защиту. Одни авторы рассматривают достоинство человека как совокупность личностных прав и свобод, реализация которых позволяет каждому быть личностью. Для иных исследователей достоинство человека – это естественное, неотъемлемое право каждого. Понятно, что также существует и много других определений на эту тему. Мы присоединяемся к тем авторам, которые считают, что право человека на уважение его достоинства – это правовая возможность личности реализовать свою моральную сущность с помощью юридических и неюридических средств, не запрещенных законом¹.

После Революции достоинства (ноябрь 2013 года – февраль 2014 года) в Украине вопросы об уважении и защите достоинства человека стали чрезвычайно актуальными. Эта народная революция, вызванная грубыми нарушениями прав человека и верховенства права, репрессиями и расстрелами мирных манифестантов во время Евромайдана в Киеве и многих других городах Украины, не могла не вызвать у миллионов честных людей желание защитить свое достоинство, как первооснову их социального и правового бытия. Поэтому честные украинцы стали на защиту свободы и своего европейского будущего, поскольку не хотели оставаться жертвами кланово-патерналистской Системы власти. 21 декабря 2013 года лидерами Евромайдана было объявлено днем Достоинства и на Майдане независимости в Киеве состоялось народное Вече, на котором его участники провозгласили основные требования по обеспечению уважения и защиты достоинства человека в Украине: перезагрузка власти,

¹ Права и свободы человека и гражданина в Украине (доктрина Европейского суда по правам человека и Конституционного Суда Украины). Учебное пособие / вступ. слово и общ. ред. - проф. Мартыненко П.Ф., Кампа В.М. – К.: Юринком Интер, 2013. - 374 с., с. 88-90.

европейский выбор, закон один для всех, реформы, справедливый суд, демократия, детенизация экономики, политики, права и социальных отношений и т.д.

Следует отметить, что еще накануне Революции достоинства украинские и зарубежные ученые и специалисты прогнозировали, что вопросы достоинства человека со временем будут иметь особое значение для Украины²; и этот прогноз, как подтверждает общественно-правовая практика, полностью оправдался. Среди отечественных и зарубежных ученых и специалистов, внесших весомый вклад в научную разработку данного вопроса в Украине, следует назвать проф. П. Рабиновича, проф. Р. Арнольда (ФРГ), проф. Б. Банашака (Польша), С. Вдовиченко, проф. М.-Э. Гайса (ФРГ), к.ю.н. В. Головченко, д.ю.н. О. Грищук, д.ю.н. М. Гультая, к.ю.н. А. Мучника, к.ю.н. В. Недибалука, д.н. по гос. упр. В. Овчаренка, д.ю.н. М. Савчина, к.ю.н. Н. Шуклину и других.

Сегодня потребность в теоретической и практической разработке вопросов уважения и защиты достоинства человека в Украине только возрастает. Ведь идет процесс формирования современной политической нации, в которой главным действующим лицом становится сознательный гражданин с высоким чувством собственного достоинства. Вот почему так важно утверждать в общественном и индивидуальном сознании граждан естественное право человека на уважение и защиту его достоинства, которое не только поднимает их роль и значение во всех сферах публичной и частной жизни, но и повышает персональную ответственность в семье и на работе, в гражданском обществе и государстве.

Итак, достоинство человека – это важный социальный ресурс для укрепления политического единства нации и правопорядка, гражданского взаимопонимания и национального согласия. Этим ресурсом не так просто овладеть, а поэтому действующая украинская власть еще должна научиться им пользоваться для общего блага. Она также не должна повторять ошибок демократической власти после Оранжевой революции 2004 года, когда ресурс народной поддержки был потерян, в частности, из-за межличностной борьбы двух первых лиц государства.

1. Европейская модель

Для выяснения того, какой должна быть модель уважения и защиты достоинства человека в Украине, стоит обратиться к европейскому демократическому опыту. Этот

² *Ibidem*, с. 5-9.

вопрос для государства стал актуальным после подписания им Соглашения о партнерстве и сотрудничестве с Европейским Союзом (далее – ЕС) (или как тогда его еще называли Европейским Сообществом 15 государств-участников) в 1994 году (начало действовать в 1998 году), а также после вступления Украины в Совет Европы (1995 год) и ратификации в 1997 году Конвенции о защите прав человека и основоположных свобод Совета Европы 1950 года (далее – Конвенция).

Так, в странах ЕС за годы его существования (основан Договором об ЕС, подписанном в Маастрихте 7 февраля 1992 года; вступил в действие с 1 ноября 1993 года) сложилась и функционирует цивилизованная, европейская модель такого уважения и защиты (далее – ЕМ). Фактически основы этой модели закреплены в первом разделе Конвенции; прежде всего, речь идет о таких ее положениях:

- право на жизнь (статья 2);
- запрет пыток (статья 3);
- запрет рабства и принудительного труда (статья 4);
- право на свободу и личную неприкосновенность (статья 5).

Следует отметить, что в соответствии с положениями Конвенции право человека на свободу и личную неприкосновенность, как органическая составляющая защиты достоинства человека, включает неприкосновенность не только физическую, но и ментальную (психическую) его неприкосновенность. Таким положением Конвенция открывает возможности расширенного (динамического) его толкования, что по нашему мнению, является хорошим примером для наследования украинским законодателем и, особенно, – судами.

На самом деле ЕМ более широка и содержательна, так как касается уважения и защиты достоинства человека при реализации и обеспечении не только указанных прав, но и всех других его прав и основоположных свобод, которые эта Конвенция закрепляет. На такой характер данной модели указывает, в частности, практика Европейского суда по правам человека (далее – ЕСПЧ), который наряду с защитой конкретного права человека или его основополагающей свободы, в решении по каждому делу всегда присуждает потерпевшей стороне возмещение морального вреда за посягательство со стороны государства на его достоинство и другие ценности. На наш взгляд, ЕМ, прежде всего, опирается на Конвенцию и практику ЕСПЧ.

Такой вывод, в частности, можно подкрепить также следующим аргументом: провозглашенная в 2000 году Хартия ЕС об основных правах (далее – Хартия; вступила в действие в 2009 году) подтвердила права человека, которые вытекают из Конвенции

(часть пятая Преамбулы). Раздел I Хартии «Достоинство» фактически включает те самые положения, которые содержатся в статьях 2-5 Конвенции. Отличие между двумя актами в вопросе о защите достоинства человека – статья 1 Хартии, которая содержит следующие принципы: «Достоинство человека нерушимо. Его следует уважать и защищать». Естественно, что Хартия также является одним из базовых документов, которые формируют ЕМ.

Но весь парадокс в соотношении Конвенции и Хартии состоит в том, что среди европейских ученых-конституционалистов рассматривается вопрос о ратификации ЕС Конвенции! Известный немецкий ученый-конституционалист Р. Арнольд пишет, что присоединение ЕС к Конвенции, по его мнению, придаст заверченный вид системе прав человека и гражданина в ЕС³. Так что внедрение Хартии в странах ЕС не снизило значение Конвенции, как и основанной на ней практики ЕСПЧ в формировании и развитии ЕМ. Больше того, опыт европейских стран указывает на то, что десятилетия действия Конвенции не прошли даром и созданную ЕСПЧ за это время практику не так легко превзойти, даже ЕС.

Европейская наука конституционного права разделяет страны – в зависимости от механизма функционирования правовой системы – на страны «конституционности» и страны «законности»; в первых из них правовая система реализуется через их конституции, а во вторых – благодаря законам⁴. Страны ЕС, включая страны Балтии, Центральной и Восточной Европы, стали странами «конституционности», в которых модель уважения и защиты достоинства человека реализуется, прежде всего, через конституционные механизмы, в том числе – суды общей юрисдикции, парламентского уполномоченного по правам человека (омбудсмана), конституционную юстицию и т.п.

Среди стран ЕС особенно богатой и интересной является теория и практика уважения и защиты достоинства человека в ФРГ. Так, например, защите достоинства человека, уважение к которому закреплено в статье 1 Основного Закона страны, посвящено более 50-ти решений Федерального Конституционного Суда (далее – ФКС) – абсолютный рекорд для стран ЕС! Конституционное положение данной статьи – «Достоинство человека неприкосновенно. Уважать и защищать его – обязанность всякой государственной власти» – является правовой основой для деятельности органов власти по этим вопросам.

³ *Ibidem*, с. 74.

⁴ Favoreu L., Gaïa P., Chevontain R., Vistre J-L., Pfersmann O., Roux A., Scoffoni G. *Droit constitutionnel*. 10-e éd. – Paris: Dalloz, 2007. – 988 p., с. 111-112.

В своих решениях ФКС последовательно развивает защиту достоинства человека в сочетании с защитой его прав и постоянно адаптирует последнюю к условиям экономического, социального, технического и культурного развития общества⁵. Законодательство ФРГ и практика его применения обеспечивают эффективное внедрение в жизнь решений ФКС по данным вопросам, а поэтому в правовой системе Германии не возникает серьезных проблем (пробелов, противоречий) при их реализации разными субъектами права (возможно, с отдельными исключениями).

Итак, ЕМ, прежде всего, включает: а) международные стандарты уважения и защиты достоинства человека и соответствующие (международные и национальные) механизмы их реализации; б) национальные конституционные стандарты уважения и защиты достоинства человека и конституционные механизмы их реализации; в) эффективное внедрение таких конституционных стандартов в национальном отраслевом законодательстве и практике его реализации.

2. Украинская модель

В постсоветское время в Украине на почве критического переосмысления советской модели сформировалась собственная переходная, а по сути, авторитарная модель уважения и защиты достоинства человека (далее – АМ). Фактически, в условиях господства в Украине авторитарных режимов личной власти (президента Л. Кучмы, премьер-министра Ю. Тимошенко, лишённого звания президента В. Януковича (правление последнего в период Революции достоинства переросло в откровенно личную диктатуру) на что-то большее, чем эта модель, гражданам рассчитывать было трудно. Использование гражданами права на уважение и защиту своего достоинства нередко ограничивалось судами, когда это грозило интересам правящего политического класса и близких к нему экономических и социальных сил.

По европейской классификации Украину (как и другие постсоветские страны, кроме стран Балтии) следует отнести к странам «законности», которые, как известно, существовали в Европе в период с конца XIX века и до окончания второй мировой войны. Это означает, что в Украине функционируют правовые механизмы, культура и имеют место недостатки, которые были в вопросах уважения и защиты достоинства человека в Европе около ста лет назад. То есть, в этих вопросах Украина движется

⁵ Права и свободы человека и гражданина ..., *op. cit.*, с. 49-67.

в пределах европейского вектора развития, но с определенным отставанием от современной ЕМ, что является объективным и может быть преодолено за счет энергичного внедрения стандартов этой модели, свойственных для стран «конституционности». Украинская модель имеет элементы сходства с современной ЕМ (юридическое признание международных стандартов уважения и защиты достоинства человека и соответствующих механизмов их обеспечения и т. п.), однако пока что отличается от нее из-за отсутствия: а) реальных конституционных механизмов реализации соответствующих международных и конституционных стандартов; б) внедрения в отечественное законодательство этих стандартов.

Так, в Украине, как стране «законности», вопросы уважения и защиты (охраны) достоинства человека регулируются преимущественно гражданским и уголовным законодательством. Конституционное закрепление этих вопросов хоть и имеет место (статьи 3, 21, 28, 41, 68, 105 Конституции), остается только источником их законодательного регулирования, являющегося основой действующей практики судов общей юрисдикции. Соответствующие законодательные положения содержит, в частности, действующий Уголовный кодекс Украины (раздел III «Преступления против свободы, чести и достоинства личности»), предусматривающий уголовную ответственность за преступные посягательства на достоинство личности. В свою очередь Гражданский кодекс (далее – ГК) устанавливает определенный набор средств обеспечения уважения и защиты достоинства личности, к которым относятся:

- физическое лицо имеет право на возмещение морального вреда, причиненного унижением его чести и достоинства (статья 23);

- достоинство признано личным неимущественным благом, охраняющимся гражданским законодательством (статья 201);

- в соответствии со статьей 297 (право на уважение достоинства и чести):

1. каждый имеет право на уважение его достоинства и чести;
2. достоинство и честь физического лица являются неприкосновенными;
3. физическое лицо имеет право обращаться в суд с иском о защите его достоинства и чести.

Очевидно, что уголовно- и гражданско-правовое обеспечение уважения и защиты (охраны) достоинства человека являются важными инструментами в этом деле, но фактически они ограничивают права человека и не могут гарантировать гражданам универсальную защиту их интересов. Ведь в указанных кодексах речь идет только о прямых посягательствах на достоинство человека, тогда как в подавляющем

большинстве случаев такие посягательства связаны с нарушениями прав человека и носят опосредованный характер. Поэтому для внедрения ЕМ без признания первоочередной роли конституционных средств универсальной защиты достоинства человека в Украине практически не обойтись.

Интересным является анализ судебной практики по вопросам уважения и защиты достоинства человека в Украине, указывающий на то, что эта практика ограничивает и без того незначительные возможности граждан. В частности, речь идет о постановлении Пленума Верховного Суда Украины (далее – ВСУ) от 27 февраля 2009 года № 1 «О судебной практике по делам о защите достоинства и чести физического лица, а также деловой репутации физического и юридического лица». В данном постановлении ВСУ, например, изложил правовую позицию, согласно которой под достоинством человека следует понимать ценность каждого физического лица, обладающего уникальными биопсихосоциальными свойствами⁶. Но для чего тогда Ф. Аквинский, Дж. Локк и сотни им подобных пытались донести до нас свои естественно-правовые взгляды на уважение и защиту достоинства человека, если после Декларации и Конвенции наши суды их не адаптируют? И в этом главный недостаток АМ.

По нашему мнению, в трактовке достоинства человека ВСУ допустил некоторые неточности и упущения, которые в будущем следует исправить.

Во-первых, он в данном вопросе стал почти на материалистические позиции, что серьезно ограничивает интересы граждан. Ведь защита достоинства человека может касаться не только живых людей, но и людей, которые умерли⁷.

Во-вторых, ВСУ выпустил из виду тот факт, что право на уважение достоинства человека опосредованно нарушается в любом гражданском деле, когда суд общей юрисдикции устанавливает факты нарушения, непризнания или оспаривания его соответствующего гражданского права. К сожалению, ВСУ рассматривает защиту права на такое уважение только в случае прямого или буквального его нарушение, а потому не касается случаев его опосредованного нарушения. Однако же в суде лицо, например, может отстаивать не только свое право на собственность в отношении определенного имущества (его части и т.п.), но и одновременно – естественного права на уважение его достоинства как владельца. И если суд устанавливает, что ответчик

⁶ О судебной практике по делам о защите достоинства и чести физического лица, а также деловой репутации физического и юридического лица / Постановление Пленума Верховного Суда Украины от 27 февраля 2009 года № 1 / Вестник Верховного Суда Украины, 2009, № 3 (103). - С. 7-14., с. 8.

⁷ Права и свободы человека и гражданина ..., *op. cit.*, с. 60-61.

действительно нарушил право физического лица на эту собственность, то он также должен признать, что этот ответчик также пренебрег и его правом на уважение достоинства владельца, а потому должен возместить заинтересованному лицу соответствующий моральный ущерб. Очевидно, опираясь на принцип верховенства права и динамично толкуя положения статьи 23 ГК, которая определяет основания и пределы возмещения морального ущерба. Тогда возможно в Украине будет меньше нарушений гражданских прав физических лиц.

Итак, анализ практики судов общей юрисдикции указывает на необходимость качественного улучшения ими защиты права человека на уважение его достоинства как фундаментальной социальной ценности. Очевидно, что нельзя сводить посягательство на достоинство человека только к причинению ему материального ущерба (здоровью и т.п.), как это суды делают сегодня, следуя указанному постановлению ВСУ. Потому что это не соответствует европейским стандартам, которые стали для Украины, в частности, после подписания её Соглашения об ассоциации с ЕС в 2014 году определенным политическим ориентиром. Почему-то ЕСПЧ, в отличие от украинских судов, не нужны справки о вреде здоровью (хотя они могут быть приложены к еврожалобе гражданина), причиненном потерпевшему лицу нарушением его права, гарантированного Конвенцией; он назначает ему соответствующую денежную компенсацию за моральный ущерб (фактически – за посягательство на достоинство человека) в силу самого факта нарушения его конвенционного права.

3. Новая доктрина

Очевидно, что Украине для внедрения ЕМ нужна более современная доктрина уважения и защиты достоинства человека, которая бы опиралась в этом вопросе на демократический опыт стран ЕС, новейшие научные исследования отечественных и зарубежных ученых и учитывала бы лучший отечественный опыт. Без такой доктрины дело внедрения данной модели будет долгим и малопродуктивным.

Во-первых, та часть ученых-юристов, которая разрабатывает проблемы прав человека, должна обратить особое внимание на вопросы уважения и защиты достоинства человека. Если на конференции, посвященной правам человека, нет тем докладов и сообщений по вопросам достоинства человека, то это означает, что среди ученых пока нет глубокого понимания роли и значения этих вопросов, фактически являющихся ключевыми для формирования концепций и доктрин защиты прав

человека и не только. На это указывает анализ положений статьи 28 Конституции (в связке с ее статьями 3 и 21), позволивший известным украинским авторам прийти к обоснованному выводу о том, что право на уважение достоинства человека хотя и входит в состав конституционных прав и свобод, однако «стоит вроде бы перед ними»⁸. Эта научная позиция – еще одно доказательство того, что проблемы прав человека невозможно рассматривать без учета вопросов уважения и защиты достоинства человека, поскольку последние им предшествуют.

Итак, из анализа взаимосвязи между достоинством человека и его правами становится понятным, что эти два понятия невозможно рассматривать одно без другого, ибо уважение и защита достоинства человека является условием обеспечения его прав и, наоборот. Поэтому любая недооценка данной взаимосвязи может только вредить плодотворным научным исследованиям по данной проблематике.

Во-вторых, необходимо обновить методологический инструментарий исследований вопросов уважения и защиты достоинства человека – кроме философии юридического и социологического позитивизма, следует, в частности, развивать и философию естественного права, которая учеными-позитивистами, которых большинство в Украине, воспринимается весьма критически, но в революционную эпоху, которую переживает страна, имеет чрезвычайно важное конструктивное значение. Ведь именно эта философия является питательной средой для формирования общественной идеологии и естественного права на уважение и защиту достоинства человека, как и многих других прогрессивных начинаний (в образовании, культуре и т.д.).

Отечественная юридическая наука неплохо знает о европейских и американских доктринах естественного права эпохи Возрождения (XVII-XVIII веков). Однако она еще недостаточно изучила историю становления и развития доктрин естественного права в Украине. В частности, тех доктрин, которые сформировались в 1960-1970-е годы благодаря движению диссидентов-шестидесятников, фактически ставших творцами новейшего украинского Возрождения. Именно в философских, литературоведческих, политологических, экономических и других трактатах, в литературных произведениях «шестидесятников» – Ю. Бадзьо, И. Дзюбы, М. Руденко, Е. Сверстюка, В. Стуса и многих других из них – изложены основы

⁸ Рабинович П.М., Гришук А.В. Право человека на компенсацию морального вреда (общетеоретические аспекты): труды Львовской лаборатории прав человека і гражданина / П. М. Рабинович, О. В. Гришук; АПНУ. НИИ гос.Строительства и местн. самоуправления; Редкол. П. М. Рабинович и др. - Львов: Мир, 2006. - 138 с., с. 12.

естественного права на уважение и защиту достоинства человека в тогда еще советской Украине. За свою правозащитную деятельность, в т. ч. за защиту этого права сотни «шестидесятников» были репрессированы советской тоталитарной системой и стали политзаключенными или узниками совести.

Собственно, изучение духовного наследия «шестидесятников» по вопросам естественного права на уважение и защиту человеческого достоинства в условиях советского тоталитаризма, по нашему мнению, позволило бы углубить исторические и теоретические аспекты научных исследований этих вопросов в юридической науке. Это позволило бы, в частности, доказать, что данное право является также продуктом собственного исторического и духовного развития Украины, а не только использования абстрактных доктрин или чужого заимствования.

В-третьих, очевидно, что научные исследования вопросов уважения и защиты достоинства человека должны вестись в контексте не только прав человека, хотя это уже почти аксиома, но и других европейских общих демократических ценностей: верховенства права и демократии. Сегодня именно благодаря применению принципа верховенства права в странах ЕС защита уважения достоинства человека является успешной. Без этого принципа было бы довольно сложно связать воедино нарушение прав человека и его достоинства, а также – определить пределы юридической ответственности виновного лица и возмещения им морального вреда. Но благодаря принципам справедливости, соразмерности, законности и т. п. принцип верховенства права обеспечивает единство защиты как прав человека, так и его достоинства. Если бы украинские суды достаточно широко практиковали верховенство права, то наши граждане уже давно почувствовали бы изменения в защите их достоинства и прав. Но пока этот вопрос остается открытым.

Относительно взаимосвязи между правом на уважение и защиту достоинства человека и либеральной демократией, как уже отмечалось, являющейся одной из европейских общих ценностей, то он особенно заметен в США и странах ЕС, где ущемление властью достоинства отдельных людей (например, немотивированное убийство подростка полицейским и т. п.) нередко приводит к массовым акциям протеста(!). Да и в Украине Революция достоинства, как массовая акция сопротивления народа против беззакония и репрессий, была вызвана, в том числе, и посягательством диктаторской власти на достоинство сотен и тысяч людей, которых она репрессировала.

В-четвертых, необходимо научно-критично осмыслить факторы негативного влияния, которые еще долго будут препятствовать утверждению уважения и защиты достоинства человека, как и других общеевропейских ценностей в Украине: теневую экономику, теневую политику, теневое право, теневые социальные отношения, nepотизм, фаворитизм и т. п. Вместе эти факторы можно условно назвать украинским «трайбализмом» (авторитарно-феодальной Системой власти), поскольку именно клановые, семейно-родственные связи играют ключевую роль в сфере теневых экономических, политических и других общественных отношений этой Системы. Причем этот своеобразный «трайбализм» является главным препятствием на пути проведения социально-экономических реформ, борьбы с коррупцией, очищением власти, которые должны гарантировать уважение и защиту достоинства человека. Только после детинизации указанных сфер можно проводить конституционную, административную, судебную и другие политико-правовые реформы.

Можно без преувеличения сказать: либо Украина ликвидирует «трайбализм» как явление, либо «трайбализм» уничтожит Украину, прежде всего ее независимость и территориальную целостность. Кстати, на это рассчитывают внутренние и внешние враги страны. Понятно, что Украине нужны жесткие специальные законы против «трайбализма», но еще до этого нужно хорошо изучить данный вопрос, в частности, с позиций отражения в этих законах вопросов уважения и защиты достоинства каждого гражданина страны, его прав и основоположных свобод, демократии и верховенства права.

По нашему мнению, широкая и активная разработка учеными вопросов уважения и защиты достоинства человека может существенно ускорить внедрение ЕМ в Украине; но для этого надо выполнить работу, возможно не всегда вписывающуюся в привычные, традиционные границы научных исследований. Однако наука в свободном обществе именно поэтому наукой может называться, что она обязана выходить за эти пределы, чтобы ему предоставлять новое видение тех или иных проблем, в данном случае, – относительно уважения и защиты достоинства человека.

4. Новое законодательство

Понятно, что реальные изменения в вопросах внедрения ЕМ в Украине, как стране «законности», начнутся только после внесения соответствующих изменений в действующее законодательство. Конечно, можно было бы положить начало

механизму таких изменений через практическую реализацию тех конституционных положений, которые касаются уважения и защиты достоинства человека. Но в этом механизме не хватает главной составляющей: права граждан на конституционную жалобу, без чего даже формально невозможно привести в действие конституционные механизмы обеспечения уважения и достоинства человека. В частности, Конституционный Суд Украины (далее – КСУ), который без этого не может непосредственно утверждать уважение и защиту достоинства человека, как, например, ФКС. Следовательно, нужны конституционные изменения, которые бы закрепили право граждан на конституционную жалобу.

Можно сетовать на то, что создатели Конституции в редакции 1996 года не предусмотрели право граждан на конституционную жалобу (сегодня еще есть специалисты, которые сомневаются в его целесообразности!), а КСУ путем толкования ее положений о праве на судебную защиту (статья 55), как предлагают некоторые авторы, не учредил это право де-факто⁹. Однако это мало что дает. Хотя после Революции достоинства парламент Украины, восстанавливая в 2014 году действие Конституции 2004 года, без сомнения, мог закрепить право на конституционную жалобу, как это предусмотрели парламенты Литвы и Латвии в процессе восстановления в 1992 году действия их досоветских конституций (1922 года), в которых такое право отсутствовало.

Что касается идеи о фактическом учреждении КСУ права граждан на конституционную жалобу, то она после Революции достоинства вполне может быть реализована и вопрос упирается только в совесть его судей. Решение КСУ о фактическом признании права граждан на конституционную жалобу значительно ускорило бы решение парламентом этого вопроса на конституционном уровне.

При отсутствии активных действий со стороны институций, которые могут решить вопрос об учреждении конституционной жалобы, на наш взгляд, первостепенное значение имеет улучшение законодательного регулирования вопросов уважения и защиты достоинства человека в Украине. Для этого, на наш взгляд, необходимо принять закон «Об уважении и защите достоинства человека в Украине», который бы позволил судам общей юрисдикции переходить к опосредованной, а по сути – широкой защите достоинства каждого заинтересованного человека, т. е. к защите, соответствующей ЕМ.

⁹ Права и свободы человека и гражданина ..., *op. cit.*, с. 24.

В Комитете конституционного права, административного права и прав человека Ассоциации юристов Украины уже состоялись два «круглых стола» – 9 и 26 декабря 2014 года – по обсуждению инициативного законопроекта указанного содержания. Несмотря на многочисленные замечания к законопроекту, его идея была одобрена многими известными конституционалистами, адвокатами и специалистами в области права. Хотя есть и скептики, которые считают, что такой закон ничего не решит, поскольку действующей остается АМ. На самом деле предлагаемый законопроект и должен изменить эту модель и утвердить вместо нее ЕМ. И в этом его суть!

Понятно, что принятие закона «Об уважении и защите достоинства человека в Украине» потребует внесения изменений не только в некоторые отрасли материального права (гражданского или уголовного), но и в процессуальное право. Нужно также будет усовершенствовать законодательство многих отраслей права с целью наполнения его положениями об уважении и защите достоинства человека, а также устранить пробелы, коллизии и устаревшие нормы, возникшие в связи с процессом его модернизации. Кроме этого, следует учесть европейский законодательный опыт обеспечения уважения и защиты достоинства человека.

Таким образом, благодаря обновлению законодательства Украины, по нашему мнению, удастся вырваться из «заколдованного круга» АМ и постепенно перейти к ЕМ.

5. Конституционная юстиция

Успех внедрения ЕМ в Украине во многом будет зависеть от практики КСУ, которая с появлением конституционной жалобы существенно изменится. Она возрастет количественно и, очевидно – качественно. Потому что за почти 20 лет своей деятельности КСУ принял столько же решений в защиту прав человека, сколько конституционный суд в отдельных странах Центральной или Восточной Европы принимает за 2-3 года. Понятно, что эти показатели практики не зависели от самого КСУ, который в условиях авторитарных режимов личной власти вынужден был (как и Уполномоченный Верховной Рады Украины по правам человека, суды общей юрисдикции и т.д.) соблюдать доктрины ограниченной защиты прав человека. Но к авторам конституционного и текущего законодательства о КСУ, закрепившего модель конституционной юстиции без конституционной жалобы, конечно, есть вопросы.

О попытках КСУ выйти за формальные рамки АМ еще раньше указывают отдельные его решения. Например, Решение от 3 февраля 2009 года № 3-рп/2009¹⁰, которым он положил на государство обязанность обеспечивать надлежащие условия для воспитания, физического, психического, социального, духовного и интеллектуального развития детей, их социально-психологической адаптации и активной жизнедеятельности, роста в семейном окружении в атмосфере мира, достоинства, взаимоуважения, свободы и равенства (пункт 3.1 мотивировочной части). Если шире посмотреть на затронутые в этом Решении вопросы, то фактически КСУ признал уважение и защиту достоинства усыновленных детей в качестве самостоятельной духовной и социальной ценности.

После Революции достоинства КСУ должен готовиться к серьезному переосмыслению своих доктрин и практик для того, чтобы занять достойное место в конституционном механизме реализации ЕМ. Для этого в своих правовых позициях он фактически должен выходить за пределы легистско-позитивистской практики, ставшей фактически для него ловушкой, и шире применять «мягкий» юридический позитивизм и доктрину «живой» Конституции, основанных на динамическом толковании¹¹.

Вместо заключения

Можно без преувеличения сказать, что право на уважение и защиту достоинства человека в Украине сегодня требует глубокого осмысления и внедрения, поскольку речь идет об явлении, определяющем ее общественное развитие на целую эпоху вперед. Страны, культивирующие уважение и защиту достоинства человека (страны «конституционности»), по всем признакам цивилизованности стоят выше тех стран, которые данной ценности не придают фундаментального значения для своего развития (страны «законности»). Поэтому внедрение ЕМ в Украине, несмотря на

¹⁰ Решение КСУ от 3 февраля 2009 года № 3-рп / 2009 по делу по конституционному представлению Уполномоченного Верховной Рады Украины по правам человека относительно соответствия Конституции Украины (конституционности) отдельного положения части второй статьи 211 Семейного кодекса Украины (дело о разнице в возрасте между усыновителем и ребенком) / Конституционный Суд Украины: решения, выводы, 2009 / Конституц. Суд Украины. – К.: Ин Юре, 2001 - Кн. 9 / сост. К.О. Пигнаста, О.И. Кравченко; отв. ред. А.А. Стрижак. - 2009. - С. 49-52, с. 50.

¹¹ Гончаров В.В. Динамическое толкование правовых норм / Труды Львовской лаборатории прав человека и гражданина Научно-исследовательского института государственного строительства и местного самоуправления Национальной академии правовых наук Украины / Редкол.: П.Н. Рабинович (глав. ред.) и др. - Серия I. Исследования и рефераты. - Вып. 27. - Львов: СПОЛОМ, 2013. - 252 с., с. 160-174.

многочисленные теоретические и практические проблемы, которые еще не раз, видимо, придется дискутировать, следует считать правильным выбором, за которым будущее.

Очевидно, что кроме юридического механизма утверждения уважения и защиты достоинства человека, должен работать и механизм гражданского общества. Уже есть отдельные предложения по созданию инновационного механизма такого утверждения¹². Но к этому механизму, на наш взгляд, следует отнести создание любых комиссий, групп, комитетов, советов и других органов гражданской активности, которые берут на себя ответственность за информационную, правозащитную и иную деятельность с целью утверждения уважения и защиты достоинства человека. В этом деле также очень важны коммуникации: традиционные и Интернет-конференции, круглые столы; в средних школах надо проводить уроки достоинства человека и т.п. Надо отметить, что работа над этими вопросами в Украине уже ведется и еще больше будет вестись в будущем – такова воля украинской демократии.

На государственном уровне особенно важна роль парламента, который должен больше заниматься вопросами защиты достоинства человека. Поэтому предлагается Комитет по вопросам прав человека Верховной Рады Украины переименовать в Комитет по вопросам достоинства и прав человека. В парламенте и его профильном Комитете раз в году, по нашему мнению, должны проводиться слушания по вопросам уважения и защиты достоинства человека в Украине.

Идеология уважения и защиты достоинства человека, его прав и основоположных свобод требует постоянных усилий и в общеевропейском масштабе. Нам представляется, что где-то через год-полтора в Украине можно было бы провести крупную общеевропейскую конференцию по данной тематике (а где ее еще проводить, как не в стране победившей Революции достоинства!) с участием европейских структур, органов государственной власти Украины и зарубежных стран, ученых и представителей общественности. Такая конференция могла бы укрепить единство демократических стран в понимании и продвижении идей уважения и защиты достоинства человека, его прав и основоположных свобод в современной Европе, ну и, естественно, в Украине. Надеемся, что идея такой конференции будет поддержана прежде всего учеными, общественными и государственными деятелями Литвы, Польши и ФРН, с которыми в Украины сложились дружественные отношения, а также европейскими структурами.

¹² Права и свободы человека и гражданина ..., *op. cit.*, с. 61-62.

Но надо иметь в виду, что нынешняя украинская власть, к сожалению, не очень чувствительна к вопросам уважения и защиты достоинства человека. Хотя в Декларации, Конвенции и Хартии защита достоинства человека, с одной стороны, и его прав, с другой стороны, закреплены как две части одного целого, в современной Украине по старой привычке вопросы защиты прав человека пытаются регулировать отдельно от вопросов уважения и защиты его достоинства. Причем не в отдельных законодательных актах, а в документах стратегического развития прав человека в стране. Поэтому могут быть проблемы с выявлением инициативы по проведению указанной общеевропейской конференции со стороны госструктур.

Независимо от того, любит или не любит власть заниматься этим – ей необходимо найти правильное соотношение между государственным строем, с одной стороны, и достоинством и правами человека, с другой стороны, поскольку это одна из основных задач любой публичной власти. Именно поэтому демократическое, социальное, правовое государство должно строиться (и во многих демократических европейских странах оно уже построено) исключительно на основе и в соответствии с общецивилизационными ценностями: уважением и защитой достоинства человека, его прав и основоположных свобод. Собственно, для этого в Украине и была осуществлена Революция достоинства, чтобы дальше страна двигалась цивилизованным, европейским путем.