

Секция «Проблемы конституционного строя и конституционного статуса личности»

**Конституционализация соматических правопритязаний человека и гражданина как способ модернизации национальной правовой материи**

**Научный руководитель – Кравец Игорь Александрович**

*Моисеева Евгения Юрьевна*

*Сотрудник*

Новосибирский национальный исследовательский государственный университет,  
Новосибирск, Россия

*E-mail: evgen-moiseeva@yandex.ru*

Право является динамически развивающимся «организмом», изменения которого обусловлены развитием общественных отношений, а также изменчивостью потребностей членов того или иного социума. Изменения потребностей социума, и каждого его члена по отдельности, в разное время привели к формированию нескольких поколений прав человека и гражданина. Всемирная история указывает на то, что когда-то человечество боролось за признание со стороны властных структур, государстваправ и свобод различного характера. Р. Иеринг отмечал, что право есть непрерывная работа, при том не только государственной власти, но всего народа; борьба за право, по мнению Р. Иерига, является обязанностью правомочного по отношению в себе самому. «Защита собственного существования есть высший закон всего одушевленного мира: он проявляется у каждого создания в инстинкте самосохранения». И.И. Лукашук указывает на то, что «история человеческой цивилизации обосновано рассматривается как борьба за утверждение прав человека; борьба шла внутри общества между консервативными и прогрессивными силами; в тех случаях, когда государство служило инструментом консервативных сил, борьба приобретала антигосударственный характер; при этом цель состояла не в уничтожении государства как такового, а в изменении его природы, превращении его в средство утверждения прав человека». Настоящая борьба привела к формированию трех базовых и общепризнанных поколений прав и свобод человека и гражданина. Однако общественную эволюцию невозможно остановить, с каждым днем у членов социума появляются новые и новые претензии к государству, определенные правопритязания, обусловленные достижениями науки, техники, переосмыслением положения человека в обществе и мире, в целом, изменению в понимании человеческого гендера и т.д.

Е.В. Тимошина справедливо отмечает, что современные права рассматриваются как более свободные от этической оценки и не подлежащими моральным ограничениям; «сам факт пополнения каталога прав легализованными формами поведения, которые на протяжении тысячелетней истории права считались отклоняющимися и запрещались как подрывающие основы общественного существования, есть, очевидно, следствие освобождения прав человека от моральной оценки».

Конституционное право, будучи основополагающей отраслью современного права, в условиях глобализации, модернизации и интеграции правовых систем, приняло на себя чрезвычайно серьезную миссию - конституционное обеспечение абсолютно новых правоотношений, возникающих в связи с расширением каталога допустимых правопритязаний человека, в том числе и на собственное тело. Данные правопритязания в начале 2000-х годов с подачи В.И. Крусса стали именоваться - соматическими (греч. soma - тело)(личностными) правами. А.И. Ковлер отмечает, что личностные права (соматические права) - это разновидность личных прав, которые, по справедливому замечанию Е.А. Лукашевой, призваны обеспечивать свободу и автономию индивида как члена гражданского

общества, его юридическую защищенность от какого-либо незаконного внешнего вмешательства; органическая основа и главное назначение гражданских прав состоят в том, чтобы обеспечить приоритет индивидуальных, внутренних ориентиров развития каждой личности. По своей правовой природе соматические права относятся к категории личных прав исвод, так как они обеспечивают негативную свободу личности, имеют своим предназначением защищать человека, его интересы, частную жизнь от постороннего вмешательства со стороны третьих лиц и обеспечивают максимальное самоопределение человека в соответствии со своими внутренними желаниями и убеждениями относительно собственного тела, в том числе касательно вопросов его существования как биологической единицы. Резюмируя хотелось бы указать, что соматические права - это признанная обществом и государством возможность определенного поведения человека как социобиосубстанции, касающаяся распоряжения им собственным телом и его составными частями согласно внутренним желаниям и убеждениям.

*Предлагаем классифицировать соматические правопритязания следующим образом:*

1) Право на свободное распоряжение собственной жизнью - кратко: авитальные права; 2) Право на физическую (корпоральную) свободу в отношении собственного тела и биоматерии (включая институты донорства, трансплантации, клонирования, криоконсервирование и т.д.) - кратко: право на корпоральную свободу; 3) Права, связанные с репродуктивной функцией человека - кратко: репродуктивные права; 4) Права, связанные с сексуальной активностью человека.

Соматические права человека имеют конституционно-правовую природу ввиду того, что они затрагивают одни из наиболее важных общественных отношений, урегулированных нормами Конституции РФ, касающиеся права человека на жизнь, право на воспроизводство рода и т.д. Как отмечалось ранее, с начала 2000х годов в российский юридический оборот вошло понятие соматических прав; в мировой юридической науке отсутствует аутентичное понятие, однако, к примеру, в американской правовой доктрине существует понятие "непоименованных прав", которое в себя включает комплекс правопритязаний, связанных с осуществлением человеком своей фертильной функции, прекращения жизни по собственному желанию и т.д. Закрепление в законодательстве различных стран подобных правопритязаний являлось результатом острой борьбы различных слоев населения за те или иные блага, связанные с физической оболочкой человека.

Одним из инструментов лавирования конституционного права, а так же модернизации правовой материи в условиях постоянных изменений потребностей общества является конституционализация прав и свобод человека и гражданина, которая также активно используется для совершенствования института прав и свобод человека и гражданина. Конституционализация прав и свобод человека и гражданина - это процесс встраивания конституционных установлений в области прав и свобод человека и гражданина в национальное отраслевое законодательство, а также в правоприменительную практику. **Целями конституционализации прав и свобод человека и гражданина является:** повышение статуса конституции как основного закона определенного государства, модернизация правовых норм с учетом конституционных установлений в условиях динамично развивающихся общественных потребностей, в том числе и в области институт прав и свобод. Юридической основой конституционализации выступает конституция, содержащая правовые нормы высшего порядка для всей национальной правовой системы. Конституционализация прав и свобод человека и гражданина - необходимый результат согласования конституционных ценностей и принципов с нормами отраслевого законода-

тельства в области прав и свобод. Автор выделяет несколько видов конституционализации прав и свобод человека и гражданина:

1. Нормативно-интерпретационная конституционализация прав и свобод человека и гражданина представляет из себя специализированную деятельность судебных органов конституционной юстиции, направленную на интерпретацию конституционных положений и расширение буквального смысла применяемой конституционной нормы в области прав и свобод человека и гражданина. Как отмечалось ранее, данный вид конституционализации осуществляют органы конституционной юстиции, к примеру, Верховный суд США, Верховный суд Канады, Верховный суд Индии, Высокий суд Японии. Яркими примерами нормативно - интерпретационной конституционализации соматических правоприязаний служат следующие судебные акты: решение Конституционной коллегии ВС Индии «Aruna Ramchandra Shanbaug vs Union Of India» 2011 год, «Common cause (a regd. Society) vs Union of India» 2018 год (конституционализация эвтаназии), решение ВС Канады «Carter vs Canada» 2015 год (конституционализация эвтаназии), решения ВС США «Skinner мы Oklahoma» 1947 года (конституционализация репродуктивных прав), «Vacco v. Quill» 1997 год (конституционализация пассивной эвтаназии) и ряд др.

2. Нормативно - законодательная конституционализация прав и свобод человека и гражданина представляет из себя такой способ конституционализации, при котором отдельное конституционное установление реализуется посредством принятия того или иного нормативного правового акта, направленного на регулирование давно существующих или вновь возникших общественных отношений, связанных функционированием и развитием института прав и свобод человека и гражданина. Яркими примерами нормативно - законодательной конституционализации соматических правоприязаний являются: принятие Закона об эвтаназии в Бельгии 03.09.2002 года ( закон о внесении изменений в вышеназванный закон в 2014 году о снятии возрастных ограничений в применении эвтаназии), Закона об ассистированном суициде в Голландии «Termination of Life on Request and Assisted Suicide (Review Procedures) Act» 2002 год, Закона об однополых браках во Франции в 2013 году, Федерального закона РФ от 20.07.2012 года № 125-ФЗ «О донорстве крови и ее компонентов» и ряд др.

Таким образом, под «крылом» основных законов в различных государствах оказываются новейшие права человека и гражданина, особо нуждающиеся в защите со стороны государства и общества, в виду особого объекта правового регулирования, непосредственно связанного с телом человека. Конституционализация прав и свобод является действенным механизмом совершенствования национальной правовой материи с учетом динамично развивающихся и совершенствующихся общественных отношений и потребностей общества. Именно конституционализация позволяет развиваться «живому праву», отвечающему современным требованиям, позволяющему лавировать в условиях модернизации общественных отношений и максимально полно соответствовать социальным реалиям. Конституционализация повышает роль конституционных установлений и побуждает определенные субъекты к правотворчеству, что, в целом, благоприятно, сказывается на совершенствовании правовой системы как в области соматических правоприязаний, так и иных прав и свобод человека и гражданина. Данный институт выступает в качестве гаранта их незыблемости прав и свобод человека и гражданина, гарантом их нерушимости, а также примата для государства. Знаменитый судья Верховного Суда США Т. Маршалл однажды отметил следующее: «Мы никогда не должны забывать, что именно конституция, предназначена выдержать испытания веками и, соответственно, адаптироваться к различным кризисам человеческих дел», а Судья ВС США Уильям Джозеф Бреннан отмечал, что «подлинный дух Конституции состоит не в каком-то статичном значении

которое она могла бы иметь в мертвом и ушедшем мире, но в адаптируемости ее великих принципов, что позволяет справляться с текущими проблемами и нуждами». Стабильность конституции, как показывает мировая практика, способствует эффективному развитию общества, является фундаментальной ценностью, лежащей в основе демократического развития современных государств. Принято считать, что для стабильного функционирования любого государства более предпочтительными являются жесткие конституции; Т.Я. Хабриева отмечает, что степень жесткости, как и мера изменчивости конституционных норм, определяется с учетом множества социальных и культурных факторов, отражает потенциал органов государственной власти в их умении находить варианты решения новых проблем, не изменяя границ конституционного регулирования. Ссылаясь на мнение Г.В. Мальцева, отмечает, что «совершенно жесткие, также как и излишнегибкие конституции, свидетельствуют обычно о неблагоприятном конституционном развитии страны, слабой способности государственных властей решать не только стратегические, но и тактические повседневные проблемы политической и правовой жизни». Таким образом, конституционализация обеспечивает устойчивость текста конституции, ее стабильности, без внесения в нее поправок, особенно когда, к примеру, речь идет о внесении изменений в главы 1,2,9 Конституции РФ, которые не могут быть изменены в обычном порядке, предусмотренном главой 9 Основного закона. В этом и раскрывается основная сущность конституционализации как основного инструмента модернизации национальной правовой материи.

#### Источники и литература

- 1) Тимошина Е.В. Проблема юрисдициальности прав человека в ситуациях их конкуренции и принцип пропорциональности// вестник РУДН. Серия: Юридические науки. 2017. Т.21. № 4. С. 465-466.
- 2) Ковлер А.И. Антропология права: учебник для вузов. – М.: Издательство Норма (издательская группа НОРМА – ИНФРА. М), 2002. С. 427.
- 3) Николаев Б.В. Права и свободы человека в США: очерки развития законодательства и практики Верховного суда: монография/ Б.В. Николаев. М.: изд. «МУ им. С.Ю. Витте», 2015. С. 9.
- 4) Р. Иеринг. Борьба за право. Издательство Феникс. 1991 г. С. 5.
- 5) Лукашук И.И. О современной концепции прав человека// Российский юридический журнал. 2000. № 2. С. 46.
- 6) Хабриева Т.Я. Конституционная реформа в современном мире // СПС «Гарант»
- 7) Официальный сайт Pandia / к вопросу о стабильности Конституции РФ и ее нерушимости// <https://pandia.ru/text/78/284/65517.php> (дата обращения 05.01.2020 года)
- 8) Кротов А.В. Конституционализация права на частную жизнь в решениях органов конституционного правосудия// Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. № 2, март апрель 2018 г., С. 5