

Куттыгалиева А.Р.

**КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВОЙ СТАТУС НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО:
ПРОБЛЕМЫ ТЕОРЕТИКО-МЕТОДОЛОГИЧЕСКОГО МОДЕЛИРОВАНИЯ**

A.R. Kuttugaliyeva

**CONSTITUTIONAL AND LEGAL STATUS OF A MINOR: THEORETICAL AND
METHODOLOGICAL PROBLEMS OF SIMULATION**

УДК:343:156/045

В научной статье сделан вывод о том, что под конституционно-правовой статус несовершеннолетнего это совокупность прав, свобод и обязанностей несовершеннолетнего, гарантий их реализации, правосубъектность, гражданство, правовые принципы и юридическую ответственность несовершеннолетнего, в пределах норм установленных Конституцией Республики Казахстан, международными договорами, национальным законодательством и иными нормативными правовыми актами.

In the scientific article concludes that, under the constitutional and legal status of a minor is a set of rights, freedoms and responsibilities of a minor, to guarantee their implementation, personality, nationality, legal principles and legal responsibility of a minor, within the limits established by the Constitution of the Republic of Kazakhstan, international treaties, national legislation and other regulations.

Под конституционно-правовым статусом личности следует понимать "систему прав, свобод и обязанностей личности, закрепленных Конституцией", которыми личность обладает для вступления в предполагаемое правоотношение. Однако в этом вопросе много противоречий. В контексте сказанного интересно отметить, что А.Б. Венгеров понятие конституционно-правового статуса личности считает синонимичным понятию "правосубъектность" [1, с. 19].

Мы не можем согласиться с подобного рода выводами А.Б. Венгерова, поскольку на наш взгляд, понятие "правосубъектность" по своему юридическому содержанию не сравним и гораздо уже понятия конституционно-правового статуса личности, что также подтверждается результатами не только наших исследований, но и результатами исследований многих ученых, занимающихся разработкой этих проблем. Тем более, что само понятие "правосубъектность" в достаточно полном объеме определено юридической наукой и законодательно закреплено в Конституции Республики Казахстан и, его юридическое содержание, не вызывает никаких сомнений. Традиционно, как в общетеоретической, так и в отраслевой литературе, под понятием "правосубъектность" понимается способность лица, иметь права и обязанности и своими действиями осуществлять (реализовать) их [2, с. 88]. К тому же, как указывает об этом известный российский теоретик права С.С. Алексеев: "Правосубъектность включает два основных элемента: во-первых, способность обладания правами и несения обязанностей (правоспособность), во-вторых, способность к самостоятельному осуществлению прав и обязанностей (дееспособность). Поэтому иногда правосубъектность называют праводее

способностью" [3, с. 379].

Таким образом, понятие конституционно-правового статуса, помимо "системы прав, свобод и обязанностей личности, закрепленных Конституцией", включает в свой состав и иные элементы, как то: правовые нормы, устанавливающие определенный статус, гражданство, гарантии и иное, включая правосубъектность.

Отсюда следует, что мы приходим к выводу о том, что "правосубъектность" является всего лишь составной частью правовой конструкции конституционно-правового статуса несовершеннолетнего и поэтому не может быть синонимичным этому понятию.

В современной правовой литературе, концепция общих прав и обязанностей пока еще не получила общего признания среди ученых, но единый (общий) правовой статус граждан в государстве и обществе, основанный на равных и характерных для каждого индивида правах и обязанностях, некоторыми правоведами рассматривается как универсальная категория, позволяющая выделить и объединить по определенным критериям правовые статусы личности для отдельных общественных отношений, для отдельных групп населения и т.п. [4, с. 37].

Так, Н.В. Витрук наряду с общим и индивидуальным выделяет специальный правовой статус личности. Он отмечает, что общие права и обязанности не исключают, а наоборот, предполагают наличие прав и обязанностей, которые их конкретизируют (дополняют) применительно к разным людям, характеризующимся спецификой их социального, семейного, половозрастного и т.п. положения. В этом случае речь идет о специальных правах и обязанностях, предусмотренных законодательством для отдельных групп населения (в т.ч. несовершеннолетних). Совокупность таких специфических прав и обязанностей той или иной группы лиц и составляет категорию специального правового статуса, который может подразделяться на виды [5, с. 37].

Мы полностью согласны и разделяем выводы Н.В. Витрука и в контексте подобного рода предположений и хотим указать на то, что данный вывод разделяется не только нами, но и многими исследователями. Так, например, в рамках исследований проведенных в докторской диссертации, Н.Е. Борисова, также обращает внимание на необходимость формирования конституционно-правового статуса несовершеннолетнего, как самостоятельного правового института [6, с. 26-27].

Исходя из содержания вышесказанного, следует сделать вывод о том, что конституционно-правовой статус несовершеннолетнего представляет собой специальный правовой статус, обособляющий несовершеннолетнего в системе складывающихся вокруг него общественно-правовых отношений.

Исходя из смысла вышесказанного, мы предполагаем, что под конституционно-правовым статусом несовершеннолетнего следует понимать совокупность прав, свобод и обязанностей несовершеннолетнего, гарантий их реализации, правовые принципы, гражданство, ответственность в пределах установленных Конституцией Республики Казахстан, международными договорами, законами и иными нормативными правовыми актами. К тому же, на наш взгляд, наиболее полное и развернутое представление о структуре конституционно-правового статуса несовершеннолетнего дано Б.А. Есентемировой, которая полагает, что структура "правового статуса ребенка" должна включать ... следующие элементы:

- а) правовые нормы, устанавливающие правовой статус ребенка;
- б) основные права ребенка, закрепленные в Конституции и законах Республики Казахстан, а также в международно-правовых документах, ратифицированных Казахстаном;
- в) гражданство ребенка;
- г) законные интересы ребенка;
- д) правосубъектность ребенка;
- е) правоотношения, в которые вступает ребенок [7, с. 11].

Мы согласны с выводами Б.А. Есентемировой, так как считаем их наиболее полными и, в достаточной степени, научно аргументированными. Вместе с тем мы полагаем, что для наиболее точного и полного понимания правовой конструкции института конституционно-правового статуса несовершеннолетних необходимо в его состав включить такие компоненты как правовые принципы и юридическую ответственность. А в отношении такого компонента как "законные интересы ребенка", который Б.А. Есентемирова включает как самостоятельный компонент в структуру правового статуса ребенка, едва ли оправдан. На наш взгляд, названный компонент вряд ли следует обособлять в самостоятельную группу, так как он в принципе "поглощается" такими компонентами, как права и свободы несовершеннолетнего.

Анализируя правовые нормы, устанавливающие конституционно-правовой статус несовершеннолетнего и в первую очередь нормы Конституции Республики Казахстан, мы приходим к выводу о том, что в разделе 2 "Человек и гражданин" Конституции Республики Казахстан понятия "дети" и "детство" употребляются только в статье 27 Конституции, согласно которой:

1. Брак и семья, материнство, отцовство и детство (здесь и далее курсив наш: - А.К.) находятся под защитой государства.

2. Забота о детях и их воспитание являются есте-

ственным правом и обязанностью государства.

3. Совершеннолетние трудоспособные дети обязаны заботиться о нетрудоспособных родителях,

В остальных нормах Конституции Республики Казахстан наличие таких понятий как "дети", "ребенок", "несовершеннолетний" совершенно не наблюдается.

Конституция Кыргызской Республики (Глава 2 "Свободы и права человека") в своем составе содержит статью 16, согласно пунктам 2 и 3 которой:

2. Семья - источник общества; семья, отцовство, материнство, детство - предмет заботы всего общества и преимущественной охраны законом; забота о детях, их воспитание - естественное право и гражданская обязанность родителей. Трудоспособные совершеннолетние дети обязаны заботиться о родителях.

3. Государство обеспечивает содержание, воспитание, обучение детей-сирот и детей, лишенных родительского попечения [8].

Аналогичное положение сложилось и в Конституции Российской Федерации. Так, в главе 2 "Права и свободы человека и гражданина" Конституции Российской Федерации понятия "дети", "ребенок" употребляются только в трех статьях:

- в статье 38, которая закрепляет обязанность государства заботиться о детях;
- в статье 39, содержащей нормы о социальной защите детей;
- в статье 43, устанавливающей право на образование.

В остальных нормах Конституции Российской Федерации, так же как и в нормах Конституции Республики Казахстан и Кыргызской Республики, несовершеннолетний "подразумевается в качестве субъекта правоотношений и включается в термины "гражданин", "каждый" [9, с. 10]. Следовательно, несовершеннолетний в названных государствах обладает всеми правами и свободами, гарантированными каждому гражданину названных стран.

Также как и конституционно-правовой статус взрослых граждан Республики Казахстан, конституционно-правовой статус несовершеннолетних подразумевает включение в свой состав помимо прав и свобод и конституционно-правовых обязанностей. При этом принципиально то, что наиболее важными обязанностями граждан является соблюдение Конституции Республики Казахстан и законов.

Данный вывод нами обосновывается исходя из того, что согласно пункту 3 статьи 12 Конституции Республики Казахстан, "гражданин Республики в силу самого своего гражданства имеет права и несет обязанности", а согласно статьи 34 Конституции Республики Казахстан, "каждый обязан соблюдать Конституцию и законодательство Республики Казахстан, уважать права, свободы, честь и достоинство других лиц. Каждый обязан уважать государственные символы Республики".

Помимо сказанного выше:

- статья 35 Конституции Республики Казахстан устанавливает обязанность каждого платить законно установленные налоги, сборы и иные обязательные

платежи;

- статья 36 Конституции Республики Казахстан определяет всеобщую обязанность защиты Республики Казахстан;

- статья 37 Конституции Республики Казахстан - обязанность заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры;

- статья 38 Конституции Республики Казахстан предъявляет требования по обязанности сохранять природу и бережно относиться к природным богатствам и др.

Принципы конституционно-правового статуса несовершеннолетнего - это наиболее общие, основополагающие идеи, которые нашли закрепление в Разделе 2 Конституции Республики Казахстан, в международных нормативно-правовых актах и в нормах национального законодательства.

К правовым принципам конституционно-правового статуса следует отнести принцип гуманизма, принцип не отчуждаемости прав и свобод, принцип гаран-тированности, принцип взаимосвязи прав, свобод и обязанностей несовершеннолетнего.

Наиболее широко и основательно принципы правового статуса несовершеннолетнего нашли отражение в Декларации прав ребенка, принятой резолюцией 1386 (XIV) Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1959 года, которая с целью обеспечения детям счастливого детства и пользования, на их собственное благо и на благо общества, правами и свободами, призывает родителей, мужчин и женщин как отдельных лиц, а также добровольные организации, местные власти и национальные правительства к тому, чтобы они признали и старались соблюдать эти права путем законодательных и других мер, постепенно принимаемых в соответствии со следующими принципами:

- ребенку должны принадлежать все указанные в настоящей Декларации права. Эти права должны признаваться за всеми детьми без всяких исключений и без различия или дискриминации по признаку расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства, касающегося самого ребенка или его семьи;

- ребенку законом и другими средствами должна быть обеспечена специальная защита и предоставлены возможности и благоприятные условия, которые позволяли бы ему развиваться физически, умственно, нравственно, духовно и в социальном отношении здоровым и нормальным путем и в условиях свободы и достоинства. При издании с этой целью законов главным соображением должно быть наилучшее обеспечение интересов ребенка;

- ребенку должно принадлежать с его рождения право на имя и гражданство;

- ребенок должен пользоваться благами социального обеспечения. Ему должно принадлежать право на здоровый рост и развитие; с этой целью специальные уход и охрана должны быть обеспечены как ему,

так и его матери, включая надлежащий дородовой и послеродовой уход. Ребенку должно принадлежать право на надлежащие питание, жилище, развлечения и медицинское обслуживание;

- ребенку, который является неполноценным в физическом, психическом или социальном отношении, должны обеспечиваться специальные режим, образование и забота, необходимые ввиду его особого состояния;

- ребенок для полного и гармоничного развития его личности нуждается в любви и понимании. Он должен, когда это возможно, расти на попечении и под ответственностью своих родителей и во всяком случае в атмосфере любви и моральной и материальной обеспеченности; малолетний ребенок не должен, кроме тех случаев, когда имеются исключительные обстоятельства, быть разлучаем со своей матерью. На обществе и на органах публичной власти должна лежать обязанность осуществлять особую заботу о детях, не имеющих семьи, и о детях, не имеющих достаточных средств к существованию. Желательно, чтобы многодетным семьям предоставлялись государственные или иные пособия на содержание детей;

- ребенок имеет право на получение образования, которое должно быть бесплатным и обязательным, по крайней мере на начальных стадиях. Ему должно даваться образование, которое способствовало бы его общему культурному развитию и благодаря которому он мог бы, на основе равенства возможностей, развить свои способности и личной ответственности и стать полезным членом общества.

Наилучшее обеспечение интересов ребенка должно быть руководящим принципом для тех, на ком лежит ответственность за его образование и обучение; эта ответственность лежит прежде всего на его родителях.

Ребенку должна быть обеспечена полная возможность игр и развлечений, которые были бы направлены на цели, преследуемые образованием; общество и органы публичной власти должны прилагать усилия к тому, чтобы способствовать осуществлению указанного права;

- ребенок должен при всех обстоятельствах быть среди тех, кто первым получает защиту и помощь;

- ребенок должен быть защищен от всех форм небрежного отношения, жестокости и эксплуатации. Он не должен быть объектом торговли в какой бы то ни было форме.

Ребенок не должен приниматься на работу до достижения надлежащего возрастного минимума; ему ни в коем случае не должны поручаться или разрешаться работа или занятие, которые были бы вредны для его здоровья или образования или препятствовали его физическому, умственному или нравственному развитию;

- ребенок должен ограждаться от практики, которая может поощрять расовую, религиозную или какую-либо иную форму дискриминации. Он должен воспитываться в духе взаимопонимания, терпимости,

дружбы между народами, мира и всеобщего братства, а также в полном сознании, что его энергия и способности должны посвящаться служению на пользу других людей [10].

В обеспечении прав и законных интересов несовершеннолетних, государство в соответствии с Конституцией Республики Казахстан закрепляет обязанность государства и его органов создавать необходимые юридические и организационные условия для реализации принципов, обеспечивающих права, свободы и законные интересы несовершеннолетних. Такие юридические и организационные условия именуется гарантиями. Соответственно, с помощью гарантий происходит полное претворение в жизнь прав и свобод несовершеннолетних, а это говорит о том, что в системе условий и средств охраны, обеспечения и защиты прав, свобод и законных интересов несовершеннолетнего, важное место принадлежит именно юридическим гарантиям.

В современной юридической литературе наиболее часто под понятием юридических гарантий традиционно понимаются "правовые средства и способы, с помощью которых в обществе обеспечивается гражданам реализация их прав и свобод, основная задача которых, обеспечить осуществление субъективных прав и юридических обязанностей гражданами. В рамках юридических гарантий происходит совершенствование самих прав и обязанностей" [11, с. 63].

Таким образом, другим из структурных элементов конституционно-правового статуса несовершеннолетнего являются гарантии, которые, на наш взгляд, представляют собой определенный комплекс организационных, экономических, политических, идеологических и иных факторов и юридических мер, обеспечивающих соблюдение законных прав и иных интересов несовершеннолетнего.

В контексте сказанного следует указать на то, что в правовой литературе длительное время происходило отождествление понятия юридических гарантий с правовым понятием охраны прав и свобод человека и гражданина, вступающего в определенные виды правоотношений. Как вполне справедливо и правильно утверждает об этом профессор Н.В. Витрук, "гарантии прав и свобод не могут быть сведены к средствам их охраны (защиты) и, включая также средства, которые обеспечивают их нормальную (положительную) реализацию" [12, с. 101].

Глубоко вникая в данную проблему и анализируя складывающиеся в этой сфере правовые отношения, профессор Н.В. Витрук разграничивает правовое значение понятия "гарантия" от правового значения понятия "охрана". В его взглядах, "гарантии - это средства, а охрана (защита) - это деятельность компетентных органов государства с использованием этих средств (гарантий)" [12, с. 101].

Таким образом, гарантии как элемент конституционно-правового статуса несовершеннолетнего представляют собой все средства, предпринимаемые го-

сударством и общественностью, обеспечивающие реализацию прав и свобод несовершеннолетнего.

Следующим компонентом конституционно-правового статуса является юридическая ответственность несовершеннолетнего.

Особенности правового механизма юридической ответственности несовершеннолетних обусловлены особенностями его конституционно-правового статуса. Особенно важно в этой связи отметить, что в Республике Казахстан существует опасная тенденция роста числа несовершеннолетних, оказавшихся в орбите противоправного деяния. Такие несовершеннолетние могут быть представлены в качестве потерпевших, свидетелей и лиц, привлекаемых к ответственности. Отсутствие четкой регламентации их конституционно-правового статуса, механизма реализации представленных им прав и свобод существенно ослабляют правовую защищенность этой категории граждан [13, с. 30].

Думается, что данную проблему следует рассмотреть сквозь точку зрения закономерностей административно-деликтного права, сферой правового регулирования которой являются меры по борьбе с административными правонарушениями и в целом с административной правонарушаемостью. Тем более, что административные правонарушения являются самой распространенной формой противоправного поведения несовершеннолетних.

Таким образом, если данную проблему рассматривать сквозь точку зрения административно-деликтного права, то в соответствии статьи 72 "Административная ответственность несовершеннолетних" КоАП РК, "Несовершеннолетними, на которых распространяется действие настоящей главы, признаются лица, которым ко времени совершения административного правонарушения исполнилось шестнадцать, но не исполнилось восемнадцати лет. На несовершеннолетнего, совершившего административное правонарушение, может быть наложено административное взыскание с применением принудительных мер воспитательного воздействия" [14].

На наш взгляд, специфика правового статуса несовершеннолетних обуславливается особенностями применения административных взысканий к несовершеннолетним, их видами, порядком и сроками их наложения и т.д. При этом определяющими факторами являются:

- размер административного штрафа. Размер административного штрафа, налагаемого на несовершеннолетнего, не может быть менее одной пятой месячного расчетного показателя и не может превышать десять месячных расчетных показателей независимо от размера штрафа, предусмотренного статьей особенной части КоАП РК.

Штраф уплачивается за счет имеющегося у несовершеннолетнего имущества, достаточного для уплаты штрафа, штраф налагается на родителей или лиц, их заменяющих.

- лишение специального права. Лишение спе-

циального права может налагаться на несовершеннолетних на срок не более одного года.

- другие виды административных взысканий (за исключением административного ареста), а также меры административно-правового воздействия, указанные в статьях 45 и 57 КоАП, применяются к несовершеннолетним, виновным в совершении административного правонарушения, на общих основаниях;

- порядок наложения административного взыскания на несовершеннолетнего. При наложении административного взыскания на несовершеннолетнего, кроме обстоятельств, предусмотренных статьями 61 и 62 КоАП РК, учитываются условия его жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности, а также влияние на него старших по возрасту лиц.

- Несовершеннолетний возраст. Несовершеннолетний возраст как смягчающее обстоятельство учитывается в совокупности с другими смягчающими и отягчающими обстоятельствами;

- факт первого случая совершения административного правонарушения. Несовершеннолетний, впервые совершивший административное правонарушение, может быть освобожден судом, органом (должностным лицом), уполномоченным рассматривать дела об административных правонарушениях, от административной ответственности или от исполнения назначенного административного взыскания с применением к нему мер воспитательного воздействия, предусмотренных законодательством;

- применение к несовершеннолетнему мер воспитательного воздействия. Несовершеннолетнему могут быть назначены следующие меры воспитательного воздействия:

1) разъяснение закона;

2) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;

3) возложение обязанности загладить причиненный вред;

4) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Таким образом, определяясь в рамках конституционно-правового статуса несовершеннолетнего, административная ответственность несовершеннолетних является действенной мерой не только в сфере наложенного взыскания, но действенной мерой воздействия на сознание несовершеннолетнего, способной создать условия для профилактики и предупреждения нарушения несовершеннолетним требований административно-правовых норм [15, с. 99].

Подводя итоги всего вышесказанного, следует

сделать вывод о том, что под конституционно-правовым статусом несовершеннолетнего следует понимать совокупность прав, свобод и обязанностей несовершеннолетнего, гарантий их реализации, правосубъектность, гражданство, правовые принципы и юридическую ответственность несовершеннолетнего, в пределах норм установленных Конституцией Республики Казахстан, международными договорами, национальным законодательством и иными нормативными правовыми актами.

Литература:

1. Венгеров А.Б. Теория государства и права. Часть 2, Теория права. - Т. 2. - М.: Юристъ, 1997. - С. 19.
2. Гражданское право. - Т. 1. Учебник для вузов (академический курс) / Отв. ред. М.К. Сулейменов, Ю.Г. Басин. - Алматы, 2000. - 704с.
3. Алексеев С.С. Общая теория права: Учебник. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Проспект, 2009. - 576с.
4. Галимов О.Х. Малолетние лица в уголовном судопроизводстве. - СПб: Питер, 2001. - 224с.
5. Витрук Н.В. основы теории правового положения личности в социалистическом обществе. - М., 1979. - С. 178-188.
6. Борисова Н.Е. Концепция Формирования отрасли ювенального права в российской правовой системе [Текст]: автореф. дис. ...доктора юрид. наук: 12.00.01. - М., 1999. -42с.
7. Есентемирова Б.А. Государственно-правовая защита интересов детей [Текст]: автореф. дис. ...канд. юрид. наук: 12.00.01 / А.К. Мухтарова. - Алматы, 2005. - 25с.
8. Конституция Кыргызской Республики. - Бишкек, 2010. - 36с.
9. Конституционно-правовой статус ребенка в Российской Федерации. - М., 1998. - С. 10.
10. Декларация прав ребенка. - Астана, 2011. - 36с.
11. Сабитова А.А. Административно-правовые гарантии охраны прав и законных интересов граждан Республики Казахстан [Текст]: дис. ...канд. юрид. наук: 12.00.02/С.Н. Сабикенов. - Алматы, 2006. - 137с.
12. Витрук НтВ. Защита субъективных прав личности как одно из направлений деятельности государственных органов и общественных организаций // Реализация прав граждан в условиях развитого социализма / Под ред. А.Е. Лука-шевой. - М: Наука, 1983. - С. 99-103.
13. Жетписбаев Б.А. Бахралинов А.С. генезис административных правонарушений несовершеннолетних и меры борьбы с ними. - Алматы, Казахская академия труда и социальных отношений, 2001.-81с.
14. Кодекс об административных правонарушениях Республики Казахстан. - Алматы, 2012. - 427с.
15. См., например. Бахралинов А.С. Особенности административных правонарушений и административной ответственности, несовершеннолетних в
16. Республике Казахстан [Текст]: дис. ...канд. юрид. наук: 12.00.02. / С.С. Сартаев. - Алматы, 2003. - 141с.

Рецензент: д.ю.н. профессор Шаршеналиев А.