

На правах рукописи

ДУРАЕВ
Таулан Азреталиевич

**СВОБОДА ПЕРЕДВИЖЕНИЯ В ДОКТРИНЕ КОНСТИТУЦИОННОГО
СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

12.00.02 -конституционное право; муниципальное право.

АВТОРЕФЕРАТ
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Саратов 2007

Работа выполнена в Государственном образовательном
учреждении высшего профессионального образования
«Саратовская государственная академия права».

Научный руководитель - доктор юридических наук, профессор
РАДЧЕНКО Василии Иванович

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор,
заслуженный деятель науки РФ,
заслуженный юрист РФ
ЭБЗЕЕВ Борис Сафарович

доктор юридических наук, доцент
АННЕНКОВА Виктория Геннадьевна

Ведущая организация - **Волгоградская академия МВД РФ**

Защита состоится «___» декабря 2007 г. в ___ часов на заседании
диссертационного совета Д-212.239.02 при Государственном
образовательном учреждении высшего профессионального образования
«Саратовская государственная академия права» по адресу: 410056, г. Саратов,
ул. Чернышевского, д.104, ауд.102.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке
Государственного образовательного учреждения высшего профессионального
образования «Саратовская государственная академия права».

Автореферат разослан «___» _____ 2007 г.

Ученый секретарь

Диссертационного совета

И.С. Морозова

Актуальность научного исследования.

Актуальность темы исследования обусловлена происходящими в современном мире глобальными преобразованиями, детерминирующими возможность возвышения личности в социальной сфере, гуманизацией общественных отношений. На это обстоятельство обратил внимание Президент РФ В.В. Путин в ежегодном Послании Федеральному Собранию: «Полтора года назад мы начали реализацию приоритетных национальных проектов. Их главная цель - инвестиции в человека, в повышение качества жизни»¹.

Поэтому для России, как никогда ранее, актуализировалась проблема интеграции в мировое экономическое и правовое пространство, чтоб стать участницей глобального процесса формирования новой цивилизации, нового типа социальных отношений², при котором «наиболее важным обстоятельством ... представляется принципиальное изменение положение человека в пространстве государственно-политических и правовых отношений»³. Объективно этого невозможно добиться без осуществления свободного передвижения по стране и миру, выбора места пребывания и жительства.

За последние полтора десятилетия, в силу интенсивно происходящей глобализации, проблема свободного передвижения, сохранив внутригосударственное значение, трансформировалась в международно – правовую, требующую детальной научно-теоретической разработки и оценки с точки зрения международных стандартов. Поэтому рассматриваемое право, во-первых, становится одним из главных компонентов свободы личности, а во-вторых, - стратегически важным

¹ Российская газета. 2007. № 38. 27 апр.

² Подробнее см.: Глобализация и государственное единство России / отв.ред. Б.С. Эбзеев. – М., 2006. С. 5-32.

³ Рыбаков О.Ю. Векторы Российской правовой политики в сфере защиты прав человека и свобод личности // Право. Законодательство. Личность. Очерки / Под ред. О.Ю. Рыбакова. Вып. 2. - Саратов., 2007. С. 83.

инструментом внешней политики России и одним из условий «вливания», принадлежности нашей страны мировому сообществу.

Эффективность осуществления основных прав и свобод, в том числе и права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства, является барометром, отражающим степень демократизации государства, уровень его социально-экономического развития. Все это в итоге показывает готовность страны стать частью международного сообщества. Поэтому закономерными и своевременными стали процессы внутреннего реформирования российского социума в целях создания основ правового государства, построения гражданского общества, которые обусловили конституционное закрепление исследуемого права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства

Таким образом, право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства стало приоритетной задачей государственного строительства и реформирования. Свидетельство тому - одно из направлений деятельности государства, осуществляющееся в рамках национального проекта "Доступное и комфортное жилье - гражданам России", который активизировал массовое переселение граждан в комфортное и достойное жилье. Его целью является расширение возможностей граждан по обеспечению права на свободу передвижения, выбора места пребывания и жительства, следовательно, улучшению условий жизни в целом¹.

Кроме того, изменение социально-экономической реальности раздвинуло границы восприятия права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства и позволило обнаружить его конституционно-правовой аспект. Не случайно в последнее время право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства стало объектом диссертационных исследований. Вместе с тем, уровень концептуальной разработки рассматриваемого феномена не отвечает требованиям

¹ Российская газета. 2007. № 38. 27 апр.

юридической практики. Плюрализм мнений относительно содержания и значимости исследуемого права настолько велик, что заметно тормозит выработку единообразной не только научно - теоретической платформы, но и практически его реализации.

В связи с этим определяющую роль играют соответствующие решения Конституционного Суда РФ, в которых формулируются доктринальные основы и механизм реализации права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства, отвечающий требованиям Конституции РФ и адекватный сложившейся социальной реальности. Правовые позиции Конституционного Суда РФ стандартизируют правовую реальность на основе конституционных положений и придают всему массиву законодательства в области права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства четко выраженную направленность.

Таким образом, решения Конституционного Суда РФ в области регламентации права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства закладывают прочный теоретический и эмпирический фундамент проводимых в стране реформ, в том числе в совершенствовании механизма реализации права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства.

Необходимо учитывать и то, что сложная и затяжная процедура законодательного процесса не всегда позволяет законодателю оперативно отреагировать на изменения в социальной реальности, поэтому при осуществлении рассматриваемого права возникают многочисленные проблемы, связанные или с наличием бессистемного противоречивого законодательства, или вовсе с пробелами.

Поэтому, учитывая нормативный характер актов Конституционного Суда РФ, их прямое действие, общеобязательность для применения всеми органами государственной власти и должностными лицами, следует констатировать, что в настоящее время доктрина Конституционного Суда РФ имеет многофункциональное значение. Во-первых, она есть источник

формирования новых тенденций и особенностей развития прав и свобод человека, в том числе исследуемого права, во-вторых, доктринальные установки – это средство оценки и совершенствования действующего законодательства, исключающего или минимизирующего имеющиеся в нем пробелы, коллизии, ошибки. Следовательно, в силу объективной необходимости Конституционный Суд РФ стал уникальным органом в механизме Российского государства, одновременно сочетая полномочия по осуществлению правосудия с законодательными функциями.

Таким образом, следует отметить, что представленная работа является одной из частных методологических попыток конституционно – правового осмысления проблем права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства, а также вопросов, связанных с его реализацией, режимом правового регулирования.

Степень разработанности темы исследования.

В современной юридической литературе отсутствует всестороннее исследование и обобщение доктринальных основ права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства, выработанных Конституционным Судом РФ в своих решениях. В имеющихся работах по данной проблеме затрагиваются те или иные аспекты права человека на свободу передвижения.

Конституционные основы права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в контексте взаимоотношений личности и государства рассматриваются в исследованиях С.А.Глотова, В.А.Карташкина, В.Е.Квашиса, И.И.Лукашука, В.В.Мамонова, О.О.Миронова, Т.М.Пряхиной, В.И.Радченко, С.Ю.Кашкина, О.О.Миронова, Б.С.Эбзеева, М.Л.Энтина.

Большую значимость для разработки проблем диссертационного исследования имели труды Г. Гегеля, И. Канта, К. Маркса, Ф. Энгельса.

Обоснованию права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства как комплексной юридической конструкции способствовало

обращение к общетеоретическим работам таких современных правоведов, как: В.К.Бабаева, М.И.Байтина, В.М.Баранова, М.И.Брагинского, С.Н.Братуся, А.М.Васильева, А.Б.Венгерова, Н.А.Власенко, Н.Н.Вопленко, В.П.Грибанова, О.С.Иоффе, В.Б.Исакова, В.Л.Казимирчука, В.Н.Карташова, Д.А.Керимова, А.И.Ковлеар, О.А.Красавчикова, В.Н.Кудрявцева, М.И.Кулагина, О.Е.Кутафина, В.В.Лазарева, В.В.Лаптева, В.И.Леушина, О.Э.Лейста, Е.А.Лукашевой, А.В.Малько, Л.С. Мамута, М.Н.Марченко, Н.И.Матузова, А.В.Мицкевича, В.С.Нерсисянца, В.Д.Перевалова, Б.И.Пугинского, Ф.М.Раянова, В.К.Самигуллина, И.С.Самощенко, В.А.Сапуна, А.П.Семитко, В.Н.Синюкова, К.И.Скловского, Л.И.Спиридонова, В.М.Сырых, Е.А.Суханова, Н.Н.Тарасова, Ю.А.Тихомирова, Ю.Г.Ткаченко, Ю.К.Толстого, А.Ф.Черданцева, В.А.Шабалина, А.С.Шабурова, Л.С.Явича, В.Ф.Яковлева, В.С. Якушева и др.

Эмпирическая и нормативно-правовая основа исследования базируется главным образом на анализе деятельности Конституционного Суда РФ, формализованной в соответствующих постановлениях и определениях, принятых в период времени с 1993 по 2007 годы.

Кроме того, в работе исследованы положения Конституции РФ и некоторых зарубежных государств; международно – правовые акты по правам человека; федеральное законодательство; подзаконные нормативные акты, регламентирующие право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства; решения Европейского Суда по правам человека; доклады Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации.

В работе также проанализированы статистические показатели, данные социологических опросов разных групп населения, материалы научно – практических конференций.

Объектом исследования являются общественные конституционно – правовые отношения, возникающие при реализации права на свободу

передвижения, выбор места пребывания и жительства и особенности их конституционно-правового регулирования на основе сформированных Конституционным Судом РФ доктринальных установок.

Предметом исследования является нормативное содержание права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства, выраженное в соответствующих решениях Конституционного Суда РФ.

Целью работы является комплексное исследование доктринальных основ права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства, зафиксированных в решениях Конституционного Суда РФ.

Для достижения указанной цели поставлены следующие **задачи**:

- выявить место и роль свободы передвижения в общей теории свободы личности;
- изучить конституционные основы права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства, определить его понятие, структуру и содержание;
- дать характеристику содержания и юридической природы доктрины, вырабатываемой Конституционным Судом РФ в его решениях;
- исследовать конституционно-правовой механизм реализации права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства;
- определить место и роль Конституционного Суда РФ в механизме осуществления права граждан на свободу передвижения;
- проанализировать условия реализации права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства отдельных категорий субъектов.

Методологическую основу исследования составляют общие принципы научного познания, диалектического мышления, получившие признание в социогуманитарном знании. Среди них такие общенаучные подходы, как системный, деятельностный, генетический; методы анализа и синтеза, аналогии, также теоретического моделирования и др.

Выявление отдельных сторон предмета исследования способствовали частонаучные приемы и способы познания, среди которых: историко-

догматический, сравнительно–правовой, формально–логический, системно–аналитический, а также логико–правовой и системно–институциональный анализ.

Кроме этого, для обобщения эмпирического материала, были использованы статистический и конкретно-социологический методы.

Научная новизна диссертации определяется сформулированными выше целью и задачами, способами их решения и заключается в том, что автором предпринята попытка комплексного анализа доктринальных представлений в области формирования и реализации права на свободу передвижения, выработанных Конституционным Судом РФ в его правовых позициях, заложены основания конституционной теории исследуемого феномена и сформулированы ее наиболее важные положения.

Результатом проведенного анализа явилось понимание права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства как совокупности общественных отношений, упорядоченных правовыми нормами, а также решениями Конституционного Суда РФ. На основе имеющихся научных разработок, диссертантом предпринята попытка раскрытия содержания конституционных основ права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства, его структуры и функциональной роли.

На защиту выносятся следующие основные положения:

1. Право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства прошло долгий путь становления и развития. Экономическая и социально – политическая реальность раздвинула границы восприятия исследуемого права не только как общественного явления, но и позволила обнаружить его научно-правовой аспект. В настоящее время право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства принадлежит к сложным явлениям современной жизни и является неотъемлемым условием благополучной жизни.

2. На формирование юридического содержания права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства оказали серьезное влияние доктринальные установки Конституционного Суда РФ, выраженные в его решениях, обеспечивших режима конституционной законности при реализации исследуемого права.

3. В рамках доктрины Конституционного Суда РФ удалось «связать», объединить под началом права, демократии, закона все звенья и элементы государственного механизма, задействованного в нормировании, осуществлении права на свободу передвижения; придать демократический, единый, целостный характер всему законодательству, регулиющему вопросы передвижения, выбора места пребывания и жительства.

4. С точки зрения социальной значимости, право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства – стратегически важный компонент политики России, в первую очередь внешней. Совпадение смысла и содержания российских законов с основными международными актами о правах человека и, в частности с законами, закрепляющими право на свободу передвижения, обеспечивает Конституционным Судом РФ, вырабатывая в процессе толкования, единые концептуальные идеи о правовом государстве и правах человека.

5. Правовые позиции Конституционного Суда РФ имеют общеобязательный, официальный характер, по юридической силе равной нормам Конституции РФ. Поэтому доктринальные установки в регулировании права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства определяют единственно возможный с позиций буквы и духа Конституции РФ вариант поведения законодателей, правоприменителей, управомоченных и правообязанных субъектов.

6. В условиях российской правовой действительности на основе доктрины Конституционного Суда РФ формируется правообеспечительный механизм реализации права на свободу

передвижения, выбор места пребывания и жительства, в котором первостепенное внимание уделено юридическим гарантиям свободы передвижения, выбора места пребывания и жительства. Это свидетельствует о постепенной демократизации общества, раскрепощении каждой личности и достижении ею внутренней свободы.

Теоретическая и практическая значимость работы состоит в развитии научного понимания сущности права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства; результаты диссертационного исследования расширяют конституционно-правовые основания для дальнейших теоретических разработок в области прав и свобод человека, актуализируют необходимость нового, доктринального подхода не только к праву на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства, но и ко всей системе прав и свобод.

Кроме того, в работе имеется материал, который может быть использован для совершенствования образовательной деятельности, преподавания основных юридических дисциплин.

Апробация результатов исследования.

Теоретические положения, выводы и рекомендации диссертации обсуждены и одобрены на заседаниях кафедры конституционного и международного права ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права».

Отдельные положения и результаты исследования апробированы в выступлениях на различных международных, общероссийских, региональных научно–практических конференциях и «круглых столах»: международной научно–практической конференции, посвященной 75–летию СЮИ–СГАП, темой которой стало «Юридическое образование в России: проблемы модернизации»; всероссийской научно–теоретической межвузовской конференции, посвященной проблемам модернизации государства и права России в 20–21 веке, проходившей на базе Тамбовского филиала Московского университета МВД России; «круглого

стола», посвященного 50–летию Всероссийского научно–теоретического журнала «Известия высших учебных заведений. Правоведения», названного «Право и законодательство: история, теория, практика».

Материалы исследования используются автором в практической деятельности при подготовке и проведении занятий со студентами Саратовской государственной академии права по курсу «Конституционное право России».

По теме диссертационного исследования было опубликовано 7 научных работ, общим объемом 2,0 п.л.

Структура диссертации обусловлена целью и задачами исследования. Работа состоит из введения, трех глав, объединяющих семь параграфов, заключения и списка использованных нормативных источников и специальной литературы.

Основное содержание работы.

Введение содержит обоснование выбранной темы исследования, ее актуальности и научно-практической значимости. В нем определены цель, задачи, объект и предмет исследования, охарактеризована степень научной разработанности вопросов взаимодействия международного и российского права, раскрыта научная новизна, теоретическая и практическая значимость исследования, представлены основные положения, выносимые на защиту.

В первой главе - «Методологические основы свободы личности в Российской Федерации» - автором раскрыт социально – юридический аспект категории свободы личности (§1), конституционные основы, юридическая природа права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства (§ 2).

В ряду человеческих сущностных сил свобода занимает особое место. Свобода – одна из высших фундаментальных ценностей человечества после самой жизни, идея которой играет важнейшую роль в духовной и социальной жизни общества. Стремление к свободе есть

естественное свойство человеческой природы, вытекающее из его способности к сознательно-волевой деятельности.

Свобода личности – многоаспектное, сложное социальное явление, имеющее множество форм выражения, так как она связана со всеми проявлениями человеческой жизни. Социальный аспект свободы личности представляет собой детерминированную череду связей возможности с действительностью, повторяясь вновь и вновь, она определяет весь смысл мироздания, заставляет человека двигаться по спирали развития. Неоднозначность проблемы социальной свободы насчитывает ряд подходов к ее разрешению: свобода как познанная необходимость, свобода как выбор, взаимодействие свободы и ответственности. Последний аспект свободы лежит в основе права.

В настоящее время свобода личности – неотъемлемый атрибут прогрессивно развивающегося общества, стремящегося к построению правового государства и гражданского общества, «критерий истинного демократизма Конституции РФ»¹. Для науки конституционного права проблема свободы рассматривается через призму соотношения государственной власти и личности, конституционного регулирования ее свободы при помощи институтов гражданства и прав и обязанностей граждан. Однако проблема настолько сложна, что в различных школах права она разрешается по-разному. Автором исследовано понимание и содержание юридической свободы в рамках либертарной школы права и нормативистской.

В нормативистско-правовом смысле свобода есть официально–признанная и легализованная в юридической форме мера возможного поведения человека. Свобода из сферы естественного состояния трансформировалась в систему формализованных прав, свобод, обязанностей, ограничений, призванных, с одной стороны, легализовать свободу личности в границах общего правопорядка, а с другой – ограничить

¹ Конституция Российской Федерации: Научно–практический комментарий / Под ред. Б.Н. Топорнина. М. 1997. С. 31.

возможный произвол отдельной личности. Право одновременно гарантирует и вместе с тем нормирует свободу, устанавливает ее меру.

Основные постулаты учения о свободе легли в основу новой российской Конституции, а некоторые из них прямо ею закрепляются, что способствует унификации прав и свобод, обеспечивает соответствие российских институтов по правам и свободам общечеловеческим ценностям. В действующей Конституции идеей свободы пронизаны все ее положения, поскольку она является обязательной частью концепции приоритета прав и свобод человека и гражданина. Пространственно–временной аспект свободы личности закреплен в ст. 27 Конституции РФ как право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства.

Таким образом, право на свободу передвижения, свободный выбор места пребывания и жительства в настоящее время «завоевало право» быть критерием оценки качества демократии и важнейшим элементом правового государства и гражданского общества. Однако так было далеко не всегда. В § 2 Главы 1 диссертант подробно исследует становление и развитие данного права со времен Древней Руси и до Советского периода.

Эволюция правового положения человека через призму права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в России имеет богатую нормативную историю и прослеживается через все этапы ее государственно-правового строительства. Примечательно и то, что одновременно с возникновением этого права в отечественном законодательстве начинает развиваться паспортная система, появляются такие новые институты, как «паспорт», «прописка», «временная регистрация по месту жительства», «трудовая книжка» и другие.

До XVII в. коренное население России, кроме крепостных крестьян, могло свободно передвигаться по стране, но уже издавна были известны ограничения для иностранных граждан. Впервые такие ограничения, но уже для граждан страны, закрепило Соборное Уложение 1649 г., в котором впервые законодательно было зафиксировано требование удостоверения

личности в гл. VI «О проезжих грамотах в иные государства», в гл. XVIII «О проезжих грамотах для служилых людей Сибири и Нижней Волги» и проезжих грамотах для иностранных граждан (ст. 55).

С упрочением абсолютной монархии и усилением бегства крестьян от помещиков возрос контроль государства за передвижением населения. Необходимость такого контроля вызвала в первой четверти XVIII в. появление документов, удостоверяющих личность, т.е. привела к созданию паспортно-регистрационной системе, которая при Петре I вошла в общее правило. Таким образом, одновременно с возникновением права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в отечественном законодательстве начинает развиваться паспортная система с такими новыми институтами, как «паспорт», «прописка», «временная регистрация по месту жительства», «трудовая книжка» и другие.

К началу XX в. в России абсолютистское правление создало режим полицейского государства, который характеризовался практическим отсутствием права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства для большинства населения. Существенные изменения в сторону либерализации были внесены в паспортную систему после революции 1905-1907 гг., однако сразу после установления Советской власти паспортная система вновь была восстановлена, а право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства стало ограничиваться с новой силой.

Следует отметить, что десятилетия правления Советской власти, определили специфику развития права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства. Автором проанализировано законодательство (важнейшие документы), непосредственно касающееся исследуемого право за весь Советский период. Это позволило сделать вывод о том, что система ограничений и запретов для свободного передвижения по СССР, свободного выбора места пребывания и жительства только развивалась и касалась практически всех советских граждан и тем

более иностранцев. Многие социальные слои населения и даже народы были полностью лишены свободы передвижения. Некоторые из них (крымские татары, карачаевцы, чеченцы и т.д.) не могли вернуться на прежнее место жительства даже после реабилитации. De facto свобода передвижения, выбора места пребывания и жительства отсутствовало в Советской России.

Итак, ни в одну из советских Конституций не было включено право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства. На правовом уровне впервые вопрос о включении права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства поставил Комитет конституционного надзора СССР (далее Комитет) в 1990 году. В своем заключении от 26.10.90 г. «О законодательстве по вопросам прописки граждан» Комитет признал противоречащими международным актам о правах человека ряд ограничений этого права.

22 декабря 1991 г. Постановление Верховного Совета РСФСР утвердило Декларацию прав человека и гражданина, где в ст. 12 также закрепляется право граждан на свободное передвижение и выбор места жительства. В новой редакции Конституции РСФСР 1978 г. (в ст. 42) впервые было провозглашено одно из важнейших прав российских граждан: право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства.

25 июня 1993 года был принят Закон Российской Федерации "О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах территории Российской Федерации". Данное право также было закреплено в ч. 1 ст. 27 Конституции России 1993 г. Именно с этого периода началась новая конституционно – правовая веха в развитии исследуемого института, в «судьбе» которого приоритетную роль играет доктринальная позиция Конституционного Суда РФ, формулируемая в его решениях.

Во второй главе - «Конституционный механизм реализации права граждан на свободу передвижения в Российской Федерации» - автором

исследовано место и роль доктрины в теории и практике Конституционного Суда РФ (§1), выявлено значение Конституционного Суда РФ в механизме осуществления права граждан на свободу передвижения (§2), проанализированы международные и внутригосударственные проблемы ограничения права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в процессе его реализации (§3).

Конституционное право человека на свободу передвижения развертывается, наполняется юридическим содержанием через доктринальные основы, формализованные в решениях Конституционного Суда РФ. В последнее время правоведы начали исследовать сущность актов конституционного контроля, перестав относиться к ним только как к правоприменительным. Это породило многочисленные точки зрения по вопросу определения юридической природы решений Конституционного Суда: от судебного прецедента до нормативного правового акта.

Диссертант полагает, что в настоящее время, поскольку процесс интеграции и конвергенции различных правовых семей уже начался нельзя отрицать и искусственно не замечать того, что все большую роль среди источников права приобретают ранее нетрадиционные для нашей правовой системы формы (источники права). Романо – германская система права переживает изменения под воздействием либеральных ценностей естественно-правовой школы. Поэтому логичным и неизбежным является тот факт, что в романо-германскую систему права все больше внедряются элементы англо-саксонской правовой семьи, прецедентного права, основным источником права которой является судебный прецедент и формируемая на его основе судебная доктрина.

Было бы не объективным отвергать роль официальной доктрины Конституционного Суда, в регулировании общественных отношений.

Поэтому автор разделяет точки зрения тех ученых¹, которые считают, что акты Конституционного Суда РФ приобрели значение конституционной доктрины, поскольку сами являются неотъемлемой частью Конституции РФ. Поскольку проблема эта для права новая, автор счел целесообразным провести теоретический анализ понятия «юридическая доктрина», ее места и роли в системе источников российского права, разграничить понятие «источник права» и «форма права», а также провести сравнительный анализ доктрины с основными источниками российского права. В результате диссертант пришел к выводу, что доктрина консолидирует в себе некоторые признаки таких правовых институтов, как юридическая практика, правовой обычай, судебный прецедент, нормативный акт. Вместе с тем ее нельзя отождествлять ни с одним из этих явлений.

Следствием данного умозаключения стал тезис о том, что современную конституционную доктрину следует относить к основным источникам российского права, потому что доктрина, формализованная в решениях Конституционного Суда, исходит от федерального органа власти; принимается в строго установленном порядке; является официально публикуемой; **носит нормативный характер** (выделено автором – Т.Д.); обязательна для всех субъектов права; действует непосредственно; государство обеспечивает обязательность решений Конституционного Суда не только нормативными актами, но и соответствующими организационно-принудительными мерами.

В некоторых случаях доктрина Конституционного Суда РФ становится приоритетным источником упорядочения общественных отношений, например, в регламентации права на свободу передвижения. Этому способствовала деятельность Конституционного Суда РФ, которому принадлежит полномочие по формированию конституционной доктрины - совокупности мнений авторитетных правоведов, выраженных в решениях,

¹ Например, см.: Зорькин В.Д. Россия и Конституция в XXI веке. Взгляд с Ильинки / В.Д. Зорькин. – М., 2007; . Гаджиев Г. Правовые позиции Конституционного Суда России. М., 2003; Лазарев Л.В. Правовые позиции Конституционного Суда России: Монография. М., 2003; и др.

определениях, правовых позициях Конституционного Суда по вопросам подготовки, создания, применения и установления соответствия законов Конституции РФ.

Далее диссертант подробно останавливается на функциональной роли Конституционного Суда РФ в механизме реализации права на свободу передвижения, но прежде автор уточняет общетеоретические вопросы, без которых дальнейшее исследование затруднительно, а именно: раскрыто определение механизма реализации прав и свобод, выявлены и проанализированы стадии правореализации, определена специфика таких ее форм, как: применение и его специфический подвид – нормативное легальное толкование, которое является основной формой деятельности Конституционного Суда РФ.

Диссертант пришел к выводу, что неотъемлемой организационно-правовой формой механизма обеспечения прав и законных интересов выступает иерархически построенная судебная система, которую возглавляет Конституционный Суд РФ. Функциональная роль данного органа заключается в том, что он единственный орган, который дает нормативное легальное толкование нормам Конституции РФ. Следовательно, признавая статью закона неконституционной, Конституционный Суд РФ осуществляет законотворческую функцию. Таким образом, прецеденты, создаваемые Судом, как и акты собственного толкования, имеют нормативно - регулирующее значение, и в этом смысле они также являются высшими по своей юридической силе правовыми нормами, распространяющимися на неопределенный круг случаев и субъектов конституционно-правовых отношений¹.

Применительно к регулированию права на свободу передвижения деятельность Конституционного Суда РФ носит основополагающий характер, поскольку в своих решениях Конституционный Суд РФ формулирует правоохранительный и правообеспечительный механизмы его

¹ Лазарев В.В. Конституционный Суд Российской Федерации и развитие конституционного права // Журнал российского права. 1997. №11. С.15.

реализации. В качестве доказательства, автор проанализировал решения, касающиеся права на свободу передвижения, предварительно классифицировав их.

В ряде его постановлений рассмотрены вопросы реализации конституционных положений о свободе передвижения и связанных с ней вопросы прописки и регистрации. Бесспорным является, что постановления Конституционного Суда сыграли исключительную роль в устранении института прописки и реализации международных и конституционных норм о свободе передвижения и связанных с ними норм о других правах и свободах граждан.

Из проанализированных решений автор заключил, что Конституционный Суд РФ не случайно обращался к вопросу о праве на свободу передвижения, так как он и до сегодняшнего дня вызывает немало проблем в сфере регулирования данных общественных отношений. Это связано с тем, что право на свободу передвижения выступает инструментом международной и внутригосударственной политики, а по сему не всегда реализуется как абсолютное. А по сему установлен известный юридический предел осуществления свободы передвижения.

Под ограничениями автор понимает установленные законодательством пределы реализации человеком (гражданином) прав (свобод), выражающиеся в запретах, цензах, вторжениях, существование которых детерминировано необходимостью защиты конституционно признаваемых ценностей. Такими непререкаемыми ценностями Конституция РФ называет, согласно ст. 55 ч.3, основы конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обороны страны и безопасность государства.

Следует подчеркнуть, что ограничивается не само благо (его объем, содержательные полнота и целостность, качественная определенность, др.), а условия притязания на личное или общественное благо, на продолжительность, полноту и качество пользования таким благом в целях сохранения ценностей более высокого порядка. Таковым для права на

свободное передвижение, выбор места пребывания и жительства может являться национальной безопасностью, сохранение территориальной целостности. Важнейшее требование, которому должны удовлетворять ограничения – это разумность и соразмерность.

Анализ решений Конституционного Суда РФ позволяет установить, что разумность означает то, что ограничения не должны противоречить юридической сущности прав и свобод, а соразмерным ограничение права будет, если:

- 1) федеральный закон не посягает на основное содержание прав (свобод);
- 2) ограничение вызвано исключительно необходимостью защиты социальных ценностей, перечисленных в ч.3 ст. 55 Конституции РФ, и иными средствами защитить указанные ценности невозможно;
- 3) ограничение не парализует осуществления права (свободы);
- 4) реализация права и его ограничение не ставятся в зависимость от решения правоприменителя, допуская тем самым произвол органов власти и должностных лиц;
- 5) обеспечена судебная защита от произвольного ограничения;
- б) применяемые меры вовсе не нанесут или нанесут минимальный ущерб правам и свободам.

Вообще, как справедливо было такие ограничения неизбежны в целях обеспечения безопасности большинства своих граждан¹. Но такие ограничения должны быть сведены к минимуму. В данном случае гарантом минимизации изъятий из права на свободу передвижения выступает Конституционный Суд РФ. Конституционным Судом была изложена следующая правовая позиция: право свободного выбора места жительства не носит абсолютного характера и подлежит правовому регулированию с

¹ Мамонов В.В. Конституционные основы национальной безопасности РФ. Автореф. Саратов. С. 29-30.

учетом того, что его осуществление может привести к нарушению прав и свобод других лиц, что недопустимо в силу ч.3 ст. 17 Конституции РФ¹.

Следовательно, реализация названного права может сопровождаться введением обоснованных, разумных и соразмерных ограничений в соответствии с основаниями и порядком, установленным ч.3 ст.55 и ст.56 Конституции РФ². Право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства имеет :

1) ограничения общего характера, закрепленные в ч. 3 ст.55 Конституции РФ: конституционно-правовые (предусмотренные Конституцией Российской Федерации), административно-деликтные (возникающие из административных правоотношении), предусмотренные нормами уголовного и уголовно-процессуального права.

Конституционный Суд РФ отметил, что общие «ограничения на свободу передвижения и выбора места жительства возможны лишь на основании закона и лишь на тех территориях, где введены особые условия и режим проживания населения и хозяйственной деятельности (например, в пограничной полосе, в зонах экологического бедствия, др). Этот перечень сформулирован исчерпывающим образом и не может быть расширен в подзаконных актах»³.

2) ограничения в условиях чрезвычайного положения, вооруженного конфликта должны осуществляться в тех пределах, которых требует острота создавшегося положения и соответствовать международным стандартам ограничений в области прав человека.

3) ограничения, обусловленные особенностями правового статуса граждан и лиц (например, иностранных граждан, лиц без гражданства, военнослужащие, работники милитаризованной службы, имеющих доступ к секретной информации и др.). Как указал Конституционный Суд РФ, изъятия

¹ См.: Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 16. Ст.1909.

² См.: Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 16. Ст.1909.

³ Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 6. Ст. 783.

связаны не с самой личностью, а с теми обстоятельствами (а именно: проживание в специальных зонах), в которые она попала. Поэтому речь ни в коем случае не идет об умалении их правового статуса.

Таким образом, Конституционный Суд РФ, выступая направляющим и корректирующим центром охраны прав и свобод человека и гражданина, идет по пути демократизации и создания условий, приближающихся к международным стандартам в области обеспечения права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства. Это находит свое отражение в задачах современного российского государства по поиску новых оптимальных способов гарантий права на свободу передвижения.

В третьей главе – «Правовые гарантии свободы передвижения в доктрине Конституционного Суда РФ» - автор исследует условия реализации права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в практике Конституционного Суда РФ (§1) и специальные юридические гарантии свободы передвижения по территории РФ отдельных категорий субъектов (граждан РФ, иностранных граждан, лиц без гражданства, беженцев, вынужденных переселенцев) (§2).

Человек может быть уверен в устойчивости своих прав и свобод только тогда, когда они обеспечены, гарантированы и находятся под защитой государства. Важнейшим элементом правового положения личности являются социально - юридические гарантии — условия и средства обеспечения и защиты прав, свобод и обязанностей человека и гражданина.

Исторически непреходящая задача состоит в том, чтобы создать для каждого индивида такие условия жизни, в которых он непременно сформируется как свободный, творческий человек. Потребность в формировании любого индивида в качестве творческого члена общества складывается объективно и связана с утверждением права на свободу передвижения как одного из юридических условий социального прогресса.

Среди условий реализации права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства можно выделить общие условия и

собственно юридические (юридические гарантии). Юридические гарантии реализации прав и свобод оказывают непосредственное воздействие на него, степень же влияния общесоциальных гарантий варьируется в зависимости от содержания реализуемого права или свободы.

Таким образом, гарантии защиты прав и свобод человека и гражданина являются неотъемлемыми самостоятельными элементами в структуре механизма реализации, формализующиеся преимущественно в судебных и административных актах применения права. Их функциональная роль связана с правосстановлением, поэтому являются эффективным инструментом обеспечения прав и свобод субъекта. По нашему мнению, деятельность компетентных органов по защите нарушенного права выступает в структуре механизма реализации самостоятельным элементом, а применительно к правоотношению – инструментом защиты прав и свобод человека и гражданина.

Диссертантом рассмотрены экономические, социально–психологические, культурно–исторические специально–юридические условия, влияющие на степень обеспеченности права на свободу передвижения, а также статистические данные это подтверждающие. Анализ системы гарантий реализации права на свободу передвижения позволил сделать вывод об их непосредственной связи с концепцией социального государства.

Итак, Российское общество осознало важность, ценность и необходимость осуществления права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства. Реализовано оно может быть лишь при соблюдении условий строгой законности и формального равенства субъектов, формировать которые призван Конституционный Суд РФ, а также все органы государственной власти.

В заключении подводятся итоги проведенного исследования, формулируются выводы, а также определяются дальнейшие перспективы исследования проблемы права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства.

Основные положения диссертации изложены в следующих публикациях (2,0 п.л.).

По теме диссертации опубликованы следующие работы:

1. *Дураев Т.А.* Конституционный Суд РФ в механизме реализации права граждан на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства // Вестник Саратовской государственной академии права. Саратов: Изд-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2007. № 4 (56). (0,2 п.л.);

2. *Дураев Т.А.* Методологическое значение дефиниции «доктрины» в теории и практике Конституционного Суда Российской Федерации // Конституционное развитие России: межвузовский сборник научных статей. Саратов: Изд-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2006. Вып. 7. (0,6 п.л.);

3. *Дураев Т.А.* Некоторые вопросы реализации права граждан на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства граждан Российской Федерации // Конституционные чтения: Межвузовский сборник научных трудов. Саратов: Изд-во ГОУ ВПО «Поволжская академия государственной службы им. П.А. Столыпина», 2006. Вып. 7. (0,2 п.л.);

4. *Дураев Т.А.* Юридическая доктрина в теории и практике Конституционного Суда РФ // Модернизация государства и права России в 20 – 21 вв.: исторический опыт и современные проблемы: материалы межвузовской заочной науч. конф. / МВД РФ; ГОУ ВПО «Московский университет МВД России», Тамбовский филиал. Тамбов: Издательство Першина Р.В., 2006. (0,6 п.л.);

5. *Дураев Т.А.* Право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства: проблема ограничений // Гражданин и право. М.: Изд-во ООО «Новая правовая культура», 2007. № 7 (55). (0,4 п.л.).

