

Н.А.Стручкова, И.В.Шмарова. — Рязань: РВШ МВД СССР, 1987. — С. 245–247; Советское исправительно-трудовое право: Учебник / Под ред. Н.А.Стручкова, Ю.М.Ткачевского. — М.: Юрид. лит-ра, 1983. — С. 119.

7 Мелентьев М.П. Функции советского исправительно-трудового права и механизм их осуществления. — М.: ВНИИ МВД СССР, 1980. — 132 с.

8 Мелентьев М.П. Правовой статус осужденных и его конституционные гарантии // Воспитание и правопорядок. — 1987. — № 2. — С. 51–54.

9 Балкаров Б.Х. Правовое положение лиц, содержащихся в воспитательно-трудовом профилактории: Автореф. дис. ... канд.юрид.наук. — М., 1986. — С. 24.

10 Комментарий к Уголовно-исполнительному кодексу Республики Казахстан. — Алматы: Баспа, 1998. — 430 с.

Б.Ж.Кыздарбекова

### Жазаланушылардың құқықтық жағдайының кейбір мәселелері

Мақалада тұлғаның және сотталған адамның құқықтық мәртебесінің арақатынасы мәселелері қарастырылады. Автор сотталғандардың арнайы құқықтық мәртебесі мен жалпы тұлғаның мәртебесінің өзара байланысына, сондай-ақ сотталғандардың құқықтық жағдайының мазмұнына, заңнамалық анықтамасына талдау жасайды.

B.Zh.Kyzdarbekova

### About some questions of a legal status of the condemned

The problem of correlation of the legal status of the individual and legal status of convicted person is considered in this article. The author analyzes the interrelation of the common status of the individual and special status of the convicted person, and also the content of the legal situation of the convicted person. The author also considers the legislative definition of the convicted people's law position. He also offers the improvement of legislation regulating the law position of convicted people.

УДК 342.71 (574)

Г.У.Балгимбекова, А.К.Ыбырай

*Карагандинский государственный университет им. Е.А.Букетова*

### Основные принципы гражданства как института конституционного права

В статье на основе анализа международно-правовых документов и нормативных правовых актов некоторых стран даны принципы гражданства в качестве основных начал, правовой статус лица, определенные в конституционном праве. Авторами приведены выводы и предложения, направленные на совершенствование принципов гражданства в Казахстане в качестве института конституционного права.

*Ключевые слова:* гражданство, систематизация принципов гражданства, общие принципы гражданства, основные принципы гражданства, двойное гражданство, нормативно-правовые акты зарубежных стран.

Гражданство — это правовая категория, определяющая политико-юридические взаимосвязи человека и государства в современных условиях. Наличие или отсутствие у человека гражданства напрямую влечет тот объем прав и свобод, которыми он может пользоваться в конкретном государстве и нести тот объем обязанностей, которые возлагает на него это государство. В этом отражается сущность устойчивой политико-правовой связи, именуемой гражданством [1; 179]. Гражданство является той необходимой юридической основой, на базе которой происходит формализация отношений между человеком и государством и устанавливаются взаимные отношения политико-правового характера, осуществляющиеся на основе международных и внутригосударственных принципов, имеющих как политический, так и правовой характер. В юридической литературе принципы опреде-

ляются как основополагающие начала, идеи, которые призваны отразить сущность рассматриваемого явления. Систематизация принципов, лежащих в основе гражданства, предполагает всестороннюю оценку всех сфер проявления его сущности, учет возможных связей этого политико-правового явления с различными государственными институтами, рассмотрение гражданства с точки зрения его юридической природы, отражения его сущности в нормах права [2; 123]. Принципы гражданства необходимо рассматривать как диалектическое единство общего, особенного и частного, причем в качестве частного следует рассматривать гражданство одной определенной страны. В качестве категории «особенного» можно рассматривать гражданство группы стран, которые имеют политико-правовые общности, как-то: отнесение к какой-либо правовой семье, либо межгосударственному политико-правовому союзу. Примером тому является формирующееся европейское гражданство, а также подходы к правовому статусу граждан России и Беларуси, наметившиеся в процессе создания межгосударственного Российско-Белорусского союза. К общим принципам гражданства следует отнести наиболее общие закономерности взаимоотношений человека и государства во всех государствах на политической карте мира, которые обобщаются наукой международного права. Выделение принципов гражданства как конституционно-правовой категории позволяет выявить внутренние взаимосвязи этого политико-правового явления.

В науке конституционного права выделяются следующие принципы: равное гражданство; открытый и свободный характер гражданства; запрет на лишение своего гражданства; возможность иметь гражданство иностранного государства (двойное гражданство в Российской Федерации); сохранение гражданства за лицами, проживающими за пределами страны; отрицание автоматического его изменения при заключении или расторжении брака, а также при изменении гражданства другим супругом; защита и покровительство граждан, находящихся за пределами государства; почетное гражданство [3; 161]. Другие авторы в качестве наиболее важных принципов гражданства указывают на: признание за каждым человеком права на гражданство; равное гражданство; защиту гражданства и прав граждан [4; 18]. Гражданство необходимо рассматривать как социально-политическое явление потому, что оно является одним из факторов, обуславливающих образование и существование современной государственности. Гражданство, являясь результатом естественноисторического процесса развития общества, выступает социальной базой государства [5; 71]. Соответственно принципы гражданства в современных условиях обусловлены принципами функционирования и развития правового государства. Следует отметить, что взаимное влияние этих принципов обуславливает их совершенствование и развитие.

К основным принципам гражданства в юридической литературе обычно относят: равное гражданство; недопустимость лишения гражданина своего гражданства или права изменить его; возможность иметь двойное гражданство; сохранение гражданства за лицами, проживающими за пределами своего государства; защита и покровительство граждан, находящихся за пределами своего государства [6; 36]. Весь этот перечень можно рассматривать в качестве принципов гражданства в странах с республиканской формой правления, однако все эти принципы применимы и к институту подданства, присущего монархической форме правления, поскольку защиту своих граждан и подданных современные государства осуществляют, основываясь на достаточно общих и универсальных принципах. Следует отметить, что процессы глобализации, проходящие в современном мире, касаются и вопросов взаимоотношений между человеком и государством, приводя в согласованное состояние принципы гражданства и подданства, как основополагающих принципов правового государства, вне зависимости от формы правления.

Межпарламентская Ассамблея СНГ в своем рекомендательном законодательном акте «О согласованных принципах регулирования гражданства» от 29 декабря 1992 г. признала нормативное значение следующих принципов: право каждого человека на гражданство и его изменение; равенство гражданства; недопустимость лишения гражданства и дискриминации в вопросах гражданства по признакам социального происхождения, имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, политических и иных убеждений, рода и характера занятий [7; 20] и других основополагающих идей, находящихся в основе прав человека и гражданина. Необходимость четкого разграничения принципов гражданства на общие и специальные подтверждается международно-правовыми актами в сфере гражданства, в них содержатся более узкий перечень принципов, на которых должно основываться национальное законодательство о гражданстве, что обусловлено необходимостью их учета разными государствами с различными политико-правовыми системами. Международно-правовые акты должны быть применимы во всех государствах-участниках. Европейская конвенция о гражданстве от 6 ноября 1997 г. содержит специальную

вторую главу «Общие принципы, касающиеся гражданства», в которой определяются общие принципы национально-правового регулирования вопросов гражданства. Согласно Конвенции каждое государство определяет в соответствии со своим законодательством, кто является его гражданином, но при этом национальное законодательство признается другими государствами, если оно соответствует применимым международным конвенциям, международному праву и общепризнанным принципам права в отношении гражданства. Статья 4 Конвенции устанавливает: «Правовые нормы каждого государства-участника, регулирующие гражданство, основываются на следующих принципах: а) каждый человек имеет право на гражданство; б) следует избегать безгражданства; в) никто не может быть произвольно лишен своего гражданства; г) ни вступление в брак, ни расторжение брака между гражданином государства-участника и иностранцем, ни изменение гражданства одним из супругов во время пребывания в браке не влекут за собой автоматически последствий для гражданства другого супруга». Статья 5 Конвенции устанавливает принцип равного гражданства, называя его «недискриминация» и формулируя следующим образом:

1. Правовые нормы государства-участника, регулирующие гражданство, не должны проводить различий или включать практику, которые равносильны дискриминации по признаку пола, национального или этнического происхождения религии, цвету кожи.

2. Каждое государство-участник руководствуется принципом недискриминации между своими гражданами, будь то граждане по рождению или лица, приобретшие свое гражданство в последующий период [8]. Европейская конвенция о гражданстве выделяет в качестве общих принципов гражданства только пять названных.

Таким образом, общие принципы гражданства как устойчивой политико-правовой связи человека государства выражают наиболее общие основополагающие идеи, которые должны в первую очередь определить основы взаимодействия государства вообще со своим гражданином, по возможности абстрагируясь от конкретной общественно-политической обстановки в том или ином регионе, в том или ином государстве. В этом вопросе следует обратить внимание на конвенцию ООН «О сокращении безгражданства», принятую Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций Конвенция (30.08.1961 г. г. Нью-Йорк). Договаривающиеся государства, действуя в соответствии с Резолюцией 896 (IX), принятой Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций 4 декабря 1954 г., принимая во внимание желательность сократить безгражданство, международным соглашением соглашаются о мерах по ликвидации безгражданства и вырабатывают общие принципы, которые можно рассматривать в качестве международно-политических. Договаривающееся государство предоставляет свое гражданство лицу, рожденному на его территории, которое иначе не имело бы гражданства. Такое гражданство предоставляется: а) при рождении, в силу закона, или б) по ходатайству перед соответствующими властями заинтересованным лицом или от его имени в соответствии с законом государства. Договаривающееся государство, которое предусматривает предоставление своего гражданства, может также предусматривать предоставление своего гражданства в силу закона в таком возрасте и с учетом таких условий, которые могут быть определены законом государства [9]. Договаривающееся государство может поставить предоставление своего гражданства в соответствии с несколькими условиями, предусмотренными конвенцией и национальным законодательством. Таким образом, принципы гражданства следует рассматривать как основополагающие начала, которые могут носить как правовой, так и международный политико-правовой характер. Такой подход позволяет определить характер обязательств государства, вытекающих из признания гражданства как конституционного явления, участвующего в определении основ конституционного строя, а также позволяет выявить политико-правовые последствия признания этих принципов для правоприменительной практики.

Е.К.Кубеев отмечает, что одной из особенностей гражданства Республики Казахстан является его открытый и свободный характер, выражающийся в праве каждого человека в Республике Казахстан на гражданство [10; 46]. Эту особенность можно рассматривать в качестве одного из принципов казахстанского гражданства, который призван подчеркнуть демократический характер гражданства Республики Казахстан. В качестве особенных принципов, присущих казахстанскому гражданству, относится новелла, выражающаяся в создании Республикой Казахстан условий для возвращения на ее территорию лиц, вынужденно покинувших территорию республики в периоды массовых репрессий, насильственной коллективизации, в результате антигуманных политических акций, и их потомков, а также для казахов, проживающих на территории других государств [10; 45]. Особенности казахстанского гражданства подчеркивают необходимость теоретического разделения принципов на общие,

особенные и частные. Развитие правовой государственности и гражданства как одного из его основополагающих элементов предполагает научно-теоретическое обоснование.

Двойное гражданство в Республике Казахстан не допускается и не признается. В законодательстве подчеркивается, что приобретение гражданства другого государства влечет утрату казахстанского гражданства. Однако двойное гражданство рассматривается в качестве общих принципов гражданства в теории конституционного и международного права. Следует обратить внимание на сложности, возникающие при определении правового статуса лиц, имеющих двойное гражданство. С юридической точки зрения совокупность прав и обязанностей лиц, имеющих гражданство двух и более государств, устанавливает определенную ответственность и обязательства перед двумя и более государствами, которые могут вступать во взаимные противоречия. Соответственно государства целенаправленно направляют свои усилия на устранение множественности гражданства, свидетельством чего являются международно-правовые акты в этой сфере. Впервые Гаагской конвенцией было закреплено правило о некоторых вопросах, относящихся к коллизиям законов о гражданстве 1930 г., согласно которому каждое государство вправе рассматривать лицо, обладающее помимо его гражданства, также гражданством какого-либо другого государства, исключительно как своего гражданина. Это право является неотъемлемой частью государственного суверенитета, соответственно, с точки зрения внутреннего права государства, иностранное гражданство, которым обладает его гражданин, не имеет значения. На территории третьего государства за лицами, обладающими двойным гражданством, признается только гражданство одного государства (либо гражданство государства, в котором обычно проживает данное лицо, либо гражданство государства, с которым данное лицо имеет другую, более тесную связь). Конвенция также установила, что лицо, имеющее два гражданства, приобретенных без выражения волеизъявления с его стороны, может отказаться от одного из гражданств с разрешения государства, от гражданства которого оно намерено отказаться. В этом случае от лица требуется выполнение условий, предусмотренных законом государства, от гражданства которого оно намерено отказаться. Одновременно в Гааге был подписан протокол, который предусматривал, что лицо, обладающее гражданством двух или более государств, обычно проживающее в одном из этих государств и связанное с ним фактически более всего, освобождается во всех других государствах от военных обязанностей [11; 74]. Европейская конвенция о сокращении случаев множественного гражданства и военной обязанности в случаях множественного гражданства 1963 г. в этом направлении пошла дальше, закрепив нормы не только о ликвидации существующего двойного гражданства, но и о предотвращении возникновения двойного гражданства в будущем [12; 25]. Международные договоры, полностью или частично посвященные предотвращению или устранению двойного гражданства, довольно многочисленны, современное международное право до сих пор не знает единой общепринятой регламентации вопросов, возникающих в связи с двойным гражданством. Это вызвано различным подходом к реализации общих принципов гражданства и их трансформации в национальном законодательстве.

Отрицательно относятся к институту двойного гражданства некоторые государства СНГ и Балтии, видя в нем угрозу своей новой государственности и способ возможного политического давления со стороны России. Так, в Законе о гражданстве Латвийской Республики от 21 июня 1994 г. установлено: «Недопустимо двойное гражданство у лица, которое принимается в гражданство Латвии. Если гражданин Латвии, согласно законам иностранного государства, признается также гражданином (подданным) соответствующего иностранного государства, то в правовых отношениях с Латвийской Республикой он признается только гражданином Латвии» [13]. Аналогичным образом решается вопрос о двойном гражданстве в законодательстве Эстонской Республики [14]. Законом о гражданстве Литовской Республики двойное гражданство не допускается. Согласно закону в случае приобретения гражданства другого государства человек теряет право на гражданство Литовской Республики [15]. Не допускается двойное гражданство в законах о гражданстве Грузии, Киргизии, Узбекистана. В Законах Азербайджана, Беларуси, Таджикистана, Украины вопрос о двойном гражданстве иностранцев специально не оговаривается [16; 124]. Двойное гражданство имеет как положительные, так и отрицательные аспекты. В первую очередь оценка положительных и отрицательных сторон двойного гражданства зависит от политической ситуации в том или ином государстве. Во вторую очередь, отношение к двойному гражданству обусловлено особенностями правовой системы. В-третьих, умолчание о возможности или невозможности иметь двойное гражданство является правовым пробелом, наличие которого может привести к правовым коллизиям. Соответственно принципы казахстанского гражданства следует рассматривать как «частное», присущее только одному государству — Респуб-

лике Казахстан. Эти принципы основаны на общих (универсальных) и специальных (региональных) принципах.

По нашему мнению, система принципов казахстанского гражданства включает в себя: право на гражданство; равное гражданство; приобретение и прекращение гражданства в соответствии с законом; сохранение гражданства лицами, проживающими за пределами Казахстана; защита и покровительство со стороны государства лиц, находящихся за пределами Республики Казахстан; недопустимость выдачи гражданина Казахстана другому государству; сохранение гражданства при заключении или расторжении брака; приоритет норм международного права, международных договоров по вопросам гражданства над национальным законодательством; право на гражданство у этнических казахов, вынужденно покинувших Казахстан. Эти принципы выработаны наукой конституционного права, и в казахстанском законодательстве они находят свое отражение в форме правовых норм, носящих дифинитивно-политический характер.

Следует обратить внимание на понятие гражданства, которое закреплено в преамбуле закона о гражданстве. Гражданство Республики Казахстан определяет устойчивую политико-правовую связь лица с государством, выражающую совокупность их взаимных прав и обязанностей [17]. Следует выделить признаки гражданства, такие как: а) устойчивость политико-правовой связи и б) совокупность взаимных прав и обязанностей. Эти признаки гражданства по своему существу являются основополагающими идеями и началами, определяющими взаимоотношения между человеком и обществом посредством публично-политической организации государства и оформления политико-правовой связи с ним.

Правовые нормы главы 1 Закона Республики Казахстан «О гражданстве» носят характер правоустанавливающих принципов, которые звучат следующим образом:

1. Республика Казахстан в лице своих государственных органов и должностных лиц ответственна перед гражданами республики, а гражданин Республики Казахстан ответственен перед Республикой Казахстан. Он обязан соблюдать Конституцию и законы Республики Казахстан, защищать интересы Республики Казахстан, ее территориальную целостность, уважительно относиться к обычаям, традициям, государственному языку и языкам представителей всех национальностей, проживающих на ее территории, способствовать укреплению могущества, суверенитета и независимости Республики Казахстан.

2. Гражданство Республики Казахстан регулируется Конституцией Республики Казахстан, настоящим Законом и издаваемыми в соответствии с ними другими законодательными актами Республики Казахстан.

3. Гражданами Республики Казахстан являются лица, которые: постоянно проживают в Республике Казахстан на день вступления в силу настоящего Закона; родились на территории Республики Казахстан и не состоят в гражданстве иностранного государства; приобрели гражданство Республики Казахстан в соответствии с Законом.

4. За гражданином Республики Казахстан не признается гражданство другого государства.

5. Республика Казахстан создает условия для возвращения на ее территорию лиц, вынужденно покинувших территорию республики в периоды массовых репрессий, насильственной коллективизации, в результате иных антигуманных политических акций, и их потомков, а также для казахов, проживающих на территории других государств.

6. Документом, подтверждающим гражданство Республики Казахстан, является удостоверение личности либо паспорт гражданина Республики Казахстан. Гражданство ребенка в возрасте до 16 лет подтверждается его свидетельством о рождении, паспортом любого из родителей.

7. Гражданство Республики Казахстан является единым и равным независимо от оснований его приобретения.

8. Граждане Республики Казахстан равны перед законом, независимо от происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, политических и иных убеждений, рода и характера занятий, места жительства или любых иных обстоятельств.

9. Граждане Республики Казахстан обладают всей полнотой гражданских, политических, экономических и социальных прав и свобод, провозглашенных и гарантируемых Конституцией и законами Республики Казахстан.

10. Иностранцы и лица без гражданства пользуются в Республике Казахстан правами и свободами, а также несут обязанности, установленные для граждан, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами.

11. Проживание гражданина Республики Казахстан за пределами республики не влечет прекращения гражданства Республики Казахстан.

12. Вступление в брак гражданина или гражданки Республики Казахстан с лицом, не состоящим в гражданстве республики, а также расторжение такого брака не влекут изменения гражданства.

13. Гражданин Республики Казахстан не может быть выдан иностранному государству, если иное не установлено международными договорами Республики.

14. Республика Казахстан гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за ее пределами [17].

Таким образом, принципы казахстанского гражданства можно определить как совокупность основополагающих начал и идей, закрепленных в науке конституционного права, а также основанных на них принципах, закрепленных в Конституции и Законе Республики Казахстан «О гражданстве». Эти принципы по своей природе определяют гражданство как категорию современной науки конституционного права и как институт конституционного, требующий своего научно-теоретического обоснования и выявления путей развития и совершенствования.

#### Список литературы

- 1 Котов А.К. Суверенный Казахстан: гражданин, нация, народ (вопросы конституционного права). — Алматы: Жеты жарғы, 1996. — 280 с.
- 2 Полянский В.В. Принципы советского гражданства // Сов. гос-во и право. — 1980. — № 5.
- 3 Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право Российской Федерации. Учебник. — М.: Юристъ, 1995. — 640 с.
- 4 Брянцев О.Г. Гражданство Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — М.: Российская Академия управления, 1993. — 60 с.
- 5 Сапарғалиев Г. Конституционное право Республики Казахстан. — Алматы: Жеты жарғы, 1998. — 528 с.
- 6 Комментарий к Конституции Российской Федерации (общ. ред. Ю.В. КУДРЯВЦЕВА). — М.: Фонд «Правовая культура», 1996. — 680 с.
- 7 Межпарламентская Ассамблея государств-участников СНГ // Информационный бюллетень. — 1993. — № 2.
- 8 Европейская конвенция о гражданстве (Страсбург, 6.11.1987 г.): // <http://www.garant>.
- 9 О сокращении безгражданства. Генеральная Ассамблея Организации Объединенных Наций Конвенция 30.08.1961 г. Нью-Йорк. // <http://www.garant>.
- 10 Кубеев Е.К. Конституционный строй Республики Казахстан. — Караганда: Болашак-Баспа, 1998. — 267 с.
- 11 Российский бюллетень по правам человека. — М., 1994. — № 3.
- 12 Международное право / Под ред. Ф.И. Кожевникова. — 4-е изд. — М., 1981. — 600 с.
- 13 Закон Латвийской Республики от 21 июня 1994 г. «О гражданстве Латвийской Республики». — Рига, 1996. // <http://www.garant>.
- 14 Закон Эстонской Республики от 19 января 1995 г. «О гражданстве Эстонской Республики». — Таллин, 1996. // <http://www.garant>.
- 15 Закон Литовской Республики от 5 декабря 1991 г. «О гражданстве Литовской Республики». — 1998. // <http://www.garant>.
- 16 Комментарий законодательства государств-участников СНГ о гражданстве. — М., 1996 // База данных «Закон».
- 17 О гражданстве Республики Казахстан. Закон Республики Казахстан от 20 декабря 1991 года // База данных «Закон».

Г.У.Балғымбекова, А.К.Ыбырай

#### **Азаматтылықтың негізгі принциптері конституциялық құқықтың институты ретінде**

Мақалада азаматтық қағидаға және жеке тұлғаның құқықтық мәртебесінің негізі ретіндегі сипатына ғылыми тұрғыдан халықаралық-құқықтық құжаттар мен нормативтік-құқықтық актілерге сүйене отырып, талдау жасалған. Авторлар азаматтық қағидалы, конституциялық құқық институты ретінде жетілдіруге бағытталған ұсыныстар мен қорытындыларды тұжырымдаған.

G.U.Balgimbekova, A.K.Ybyray

#### **Basic principles of nationality as institute of a constitutional law**

In the given article on the basis of the analysis of international legal documents and regulatory legal acts of some countries citizenship principles as the basic beginnings, a legal status of the person defined in a constitutional law science are considered. Authors prove and give conclusions and offers directed on perfection of principles of the Kazakhstan citizenship as constitutional law institute.