

Карола Шульце¹

ПРАВОВОЙ ПОРЯДОК ФЕДЕРАТИВНОЙ РЕСПУБЛИКИ ГЕРМАНИЯ

Правопорядок любого государства — это важный аспект его культурной эволюции, который отражает правовую (юридическую) культуру народа на данном этапе общественного развития. В условиях всеобщей глобализации, партнерства цивилизаций и диалога культур национальные правовые порядки становятся важными факторами сравнения и обсуждения не только для нахождения общих корней и традиций, но и для определения тенденций развития и особенностей становления национальных правовых порядков. Подобные сравнения правовых традиций, порядков и обсуждение данной тематики происходят в международном, преимущественно европейском, контексте и являются частью общего демократического процесса.

Правовой порядок Федеративной Республики Германия

Правопорядок любого государства представляет собой совокупность норм, которые устанавливают правила поведения в межличностных отношениях и взаимодействиях, а также регулируют отношения внутри социума и закрепляют систему действий его органов для исполнения, поддержания данного порядка². Подобный порядок может быть представлен как единая система, включающая два уровня. На уровне внешней системы речь идет о координации правовых норм по различным формальным критериям, на уровне внутренней — об упорядочивании, связи правовых норм в зависимости от их целей³. Правопорядок неотделим от общества. Но только в том случае, когда правовой порядок создает и гарантирует исполнение норм, он является правовой частью этого сообщества.

Правопорядок Федеративной Республики Германия является одной из составных частей его общественного порядка. Его функция состоит в том, чтобы закреплять неизменные установки и формы, а также ценности и принципы в жизни общества. Он охватывает совокупность позитивных (урегулированных законом. — *Прим. пер.*) правил внутри немецкого социума. Основной закон представляет собой основу и важную составную часть всего федерального правового порядка, суммирует весь обширный юридический материал в федеральном правовом порядке, соотнося его с нормой — единицей широкого спектра действия. Первоначально правовой порядок способствует урегулированию в отдельных областях, упорядочению социальных связей внутри немецкого социума, а затем его фактическому закреплению в современных рамках жизнедеятельности этого общества. И наконец, правовой порядок представляется как неразрывная связь множества правовых предписаний, объединенных основополагающими идеями или принципами, а также ценностями, значимыми для федеративной республики⁴.

Традиции и корни немецкого правового порядка

Правопорядок Федеративной Республики Германия неразрывно связан с общим развитием европейских и англо-американских правовых порядков. Общие корни, определенные исторические моменты и ценности определяют структурное сходство юридических порядков. В то же время

различия внутри данных правовых порядков являются ответом на вопрос об их особенностях или ложных путях политического или правового развития.

Какие традиции и причины, а также особенности и своеобразные пути политического и законодательного развития повлияли на правовой порядок Федеративной Республики Германия?

1) Влияние европейского Просвещения XVII–XVIII столетий в тесной связи с внутригосударственными стремлениями к объединению в XVIII веке способствовало кодификации в ряде важных юридических областей и созданию Германского гражданского уложения (BGB), Торгового кодекса (HGB), Гражданского процессуального кодекса (ZPO) и уголовного права (StGB) и т. д. Данные правовые документы накладывают отпечаток кодифицированного правового порядка на немецкое право. Не в последнюю очередь именно поэтому немецкое право принадлежит к континентальной юридической семье⁵.

2) Как и все правовые порядки в рамках континентальной правовой семьи, немецкое право вплоть до современности испытывало глубокое влияние римского права. Особенно показательны заимствования, имевшие место в XVIII веке, ставшие основой современного гражданского права Германии.

3) Современное состояние немецкого права нельзя рассматривать без внимания к событиям, происходившим в ходе национал-социалистского господства и катастрофы правового порядка в период 1933–1945 годов. Вследствие данных явлений немецкое право и правовой порядок лишились западноевропейских корней и были вынесены за пределы европейской традиции и юридической культуры. Вплоть до сегодняшних дней нормы законов и правовая практика Германии во всех направлениях ориентированы на предотвращение подобных преступлений и массовых нарушений прав человека. Это также является причиной того, что Конституция ФРГ как Основной закон демократического федерального социального и правового государства содержит основы других отраслей права. Из-за массовых правонарушений в период национал-социалистского господства важную часть современного немецкого права составляют основные права человека и принципы правового государства, которые определяют структуру и направление всего немецкого правового порядка вплоть до разрешения отдельных догматических вопросов. Все вышесказанное дополняется юрисдикцией конституционных судов как важнейшей составляющей политики в области права общественных интересов⁶.

4) Объединение стран Европы в Европейский Союз способствует унификации национальных юридических разработок: в настоящее время вряд ли имеется хотя бы одна область немецкого права, которая полностью или частично не была бы охвачена правовым регулированием норм права Евросоюза⁷. Кроме этого, право Европейского Союза само по себе является самостоятельным правовым порядком, тесно связанным с правовыми порядками государств — членом Европейского Союза.

Внутренняя классификация правового порядка по областям права

Каждый правовой порядок имеет внутреннюю классификацию по предметным областям (например, конституционное, административное, уголовное, гражданское,

¹ Декан юридического факультета, заведующая кафедрой истории законодательства и правовых учений, государственного права Университета Потсдама (Германия), профессор.

² Henkel H. Einführung in die Rechtsphilosophie. München, 1977. S. 38; Creifelds Rechtswörterbuch. München, 1992. Stichwörter Rechtsordnung. Recht. S. 924; Rütters B. Rechtstheorie. München, 2008. S. 93.

³ Rütters B. Op. cit. S. 106.

⁴ Henkel H. Op. cit. S. 39.

⁵ Robbers G. Einführung in das deutsche Recht. Baden-Baden, 2006. S. 19.

⁶ Ibid. S. 20.

⁷ Ibid. S. 19.

налоговое право и т. д.), которые называются отраслями права. Они тесно связаны друг с другом, но внутренняя структура — система — правопорядка их различает. Например, право независимо от уровня правового регулирования (это федеративный уровень или законы земель) подразделяется на три большие группы — частное, публичное и уголовное право¹.

Частное право регулирует отношения индивидуумов друг с другом. Оно исходит из основной идеи частной автономии индивида как свободного юридического субъекта и регулирует такие юридические сферы, как договор, собственность, владение, брак или общество в зависимости от развития личности. Центром частного права, отраженного во многих областях права, является свод гражданских законов.

Публичное право охватывает отношения индивида к государству или другим носителям суверенной силы, а также носителей суверенного права и их органов друг с другом. В отличие от частного публичное право включает нормы, которые уполномочивают и обязуют всех, за исключением носителей общественной силы (теория привилегии). Дополнительная составляющая этого права охватывает субъективные права и свободы граждан (защитная теория нормы). Вопреки представленному выделению *уголовного права* как самостоятельной области правового регулирования оно остается частью публичного права, потому что только государство располагает штрафной компетенцией.

Конституционное право

и его основополагающее значение для правопорядка Федеративной Республики Германия

Основной закон — это основа немецкого государственного законодательства. Он устанавливает правовой порядок внутри федеральных земель, определяет полномочия и иерархию в государстве и закрепляет важные составляющие федерального правопорядка. На основе изложенного Основным законом порядка совершаемые в политической жизни объединения и интеграция (Германии как единого целого. — *Прим. пер.*) рассматриваются как центральные конституционные функции².

Основополагающий принцип, заложенный Основным законом Федеративной республики, — это неприкосновенность человеческого достоинства. Человеческое достоинство — это внутреннее и в то же время социально-ценностное право внимания, которое неотделимо от человека³. Внимание к человеческому достоинству означает, что государство должно воздерживаться от всего, что его ущемляет. Защита человеческого достоинства означает, что государство должно делать все, чтобы противодействовать нарушению прав, связанных с человеческим достоинством (даже в отношении третьих лиц). Для соблюдения и защиты человеческого достоинства требуется такой порядок общества, который определяет значимость человеческого достоинства в организации государства. Этому служат так называемые устойчивые конституционные принципы⁴.

Конституционный порядок Федеративной Республики Германия традиционно определяется пятью законодательными (структурными) принципами — это республика, демократия, правовое государство, федерализм и соци-

альная государственность. К основополагающему определяющему принципу федеративной республики относится принцип правового государства. В нем заключено понимание образа Федеративной Республики Германия.

Принцип правового государства означает:

— *конституционность*, то есть определение Конституции как высшей правовой нормы и основы государственного порядка;

— *свобода и равенство* — законный порядок взаимоотношений гражданина и государства рассматривается сквозь призму основных прав человека;

— *правовое обоснование*, что означает, что право есть основа и барьер любых государственных действий;

— *запрет чрезмерного вмешательства* в права граждан, то есть соблюдение необходимой пропорциональности при совершении государственных действий;

— *судебная защита* как гарантия всесторонней и эффективной юридической защиты независимыми судами в установленном законом порядке;

— *действие закона* (нормативного акта) — состояние реального функционирования (воздействия и правового регулирования);

— *защита доверия*⁵, что означает сохранение действия предписаний закона в установленный отрезок времени на определенной территории в отношении назначенного круга лиц;

— *возмещение* как система ответственности государственных органов при юридическом нарушении интересов гражданина их действиями или ненадлежащим ведением дел⁶.

Кроме того, в рамках конституционного порядка федеративной республики, исходя из неприкосновенности человеческого достоинства, был сформулирован обширный список основных прав. Это конституционно гарантированные субъективные права. Например, право свободы защищает индивидуальную сферу личности от доступа государственной власти, право равенства гарантирует правовое равноправие внутри государства.

Эти основные права являются непосредственно действующими требованиями в отношении государственной власти, законодателей и органов исполнительной власти. Они могут быть задействованы в рамках каждого судебного производства, а также при подаче индивидуальной жалобы Конституционному суду земли или Федеральному конституционному суду.

В рамках современного понимания выше рассмотренных вопросов расширяется толкование субъективных прав индивидов. Основные права рассматриваются сквозь призму конституционных решений, которые выходят за рамки конституционного права и развивают во всех областях права опосредованное третье действие⁷. Это означает, что основные права защищают индивидуальную свободу в рамках частных (необщественных, негосударственных. — *Прим. пер.*) правоотношений от злоупотреблений субъектами как частной, так и государственной власти.

Юрисдикция по соблюдению правопорядка

Задача каждого правового государства — гарантировать соблюдение правового порядка. При возникновении спора о праве или коллизии правовых норм прерогативой

¹ Avenarius H. Die Rechtsordnung der Bundesrepublik Deutschland. Bonn, 2002. S. 9.

² Sachs M. Grundgesetz. Kommentar. München, 2009.

³ Avenarius H. Op. cit. S. 16–17.

⁴ Vgl. dazu Art. 97 Abs. 3 Grundgesetz nach dem eine Änderung des Grundgesetzes, durch welche die Gliederung des Bundes in Länder, die grundsätzliche Mitwirkung der Länder bei der Gesetzgebung oder die in den Artikeln 1 (Menschenwürde) und 20 (Republik, Demokratie, Bundes-, Rechts- und Sozialstaatlichkeit) berührt werden, unzulässig ist.

⁵ Защита доверия — это часть принципа правового государства в рамках Основного закона. В частности, она предусматривает установление определенного срока вступления в силу правовых актов, изменений законов и тому подобное, чтобы граждане и иные лица, интересы которых могут быть затронуты после вступления указанных документов в силу, смогли ознакомиться и подготовиться к соответствующим юридическим изменениям (Прим. пер.).

⁶ Stern K. Staats- und Verfassungsrecht // Stern K. [u. a.]. Einführung in das deutsche Recht. München, 1990. S. 28–29.

⁷ Pieroth B., Schlink B. Grundrechte. Staatsrecht II. Heidelberg; München, 2008. S. 20, 42.

суда является разрешение спорного вопроса. У гражданина есть право на рассмотрение его спора в суде, а также на судебное разбирательство, правовую защиту и справедливый судебный процесс¹.

Компетенция судов в Федеративной Республике Германия распределяется по пяти отраслям: общая юрисдикция, подсудность трудовых дел, юрисдикция административного суда, социальная и финансовая юрисдикция. Также существует юрисдикция конституционных судов и европейская юрисдикция.

В Германии отсутствует единый суд со всеохватной юрисдикцией, например как Федеральный суд Швейцарии или Верховный суд США. Объективная причина для подобной фрагментации юрисдикции немецких судов, которая иногда приводит к разным оценкам по отдель-

ным вопросам и возникновению проблем, связанных с определением подсудности, лежит в особенной компетентности, которая делает возможной такую специализацию судов².

Конституционность закрепляет особое положение юрисдикции Конституционного Суда. Но на практике существование такой функциональной способности Конституционного Суда не должно высоко оцениваться³. Это одна из классических конституционных дилемм, так как в настоящее время в федеральной практике доминирующей юрисдикцией конституционных судов является защита индивида и его основных прав по противодействию вмешательству и принуждению государственной власти в процессе рассмотрения жалоб, поданных в Конституционный Суд.

¹ Degenhart C. Staatsorganisationsrecht. Heidelberg, 2008. S. 151.

² Robbers G. Op. cit. S. 31.

³ Sachs M. Verfassungsprozessrecht. Heidelberg, 2004. S. 23.