

Д.Ю. Константинова

ОСОБЕННОСТИ РЕАЛИЗАЦИИ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ НА СВОБОДУ ТВОРЧЕСТВА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

В статье рассматривается ряд проблем реализации конституционных прав несовершеннолетних на свободу творчества в Российской Федерации и, в частности, многочисленные нарушения прав малолетних профессиональных артистов в сфере труда.

Ключевые слова: конституционные права и свободы, свобода творчества, принцип государственной поддержки детства, правовой статус несовершеннолетних, трудовые права и гарантии.

Конституция Российской Федерации¹ исходя из основных принципов правового статуса несовершеннолетних, закрепленных в Конвенции ООН о правах ребенка (1989 г.)², а именно: равноправие детей и недопустимость любых форм их дискриминации (ст. 2), принцип обеспечения защиты и заботы о благополучии ребенка (ст. 5), неотъемлемость приоритета права на жизнь (ст. 6), право ребенка выражать свое мнение (ст. ст. 12–25), принцип сохранения индивидуальности ребенка (ст. 8), принцип ответственности родителей за воспитание и развитие ребенка (ст. 18), цель образования ребенка как развитие в самом полном объеме его личности, талантов, умственных и физических способностей (ст. 29), принцип государственных гарантий прав ребенка на досуг и отдых, свободное и всестороннее участие в культурной и творческой жизни (ст. 31), принцип государственной защиты ребенка от экономической эксплуатации, от любых работ, наносящих вред его здоровью и физическому, умственному, морально-нравственному и социальному развитию (ст. 32)³, устанавливает, что детство как важный этап жизни человека находится под защитой государства, гарантирующего соблюдение всех основных прав и законных интересов несовершеннолетних.

Несомненно, детство, где каждый день – неповторимый этап бурного всестороннего творческого развития ребенка – важный период в

эволюционном формировании и совершенствовании всей совокупности его интеллектуальных и эстетических способностей и талантов.

Морально-этические и эстетические ценности, заложенные в детстве и определяющие всю дальнейшую жизнь и судьбу ребенка – бесценны⁴.

Ребенок, обладающий огромной образной и ассоциативной памятью, бурной сенсорной реакцией, безграничным желанием мечтать, творить и познавать жизнь, должен быть свободен, уверен в себе, счастлив, активен и открыт к творческому, нестандартному освоению окружающего мира.

Необходимо отметить, что творчество в жизни ребенка как субъективно-эмоциональное, интуитивное восприятие окружающего мира, свободный полет его воображения и фантазий, взаимодействие его интеллекта, эрудиции и воли играет огромную роль.

Любой творческий процесс должен быть свободным от принуждения, от неприятных ощущений и ассоциаций, интересным, полным приятных эмоций и доставлять удовольствие ребенку. Его творчество должно быть свободно от стереотипов и штампов, от веяний моды, от диктата и тщеславия родителей.

Любознательность, самосознание, чувство собственного достоинства и ответственности, высокий дух соревнования и конкурентной борьбы, интерес ребенка – вот лучшее побуждение к творчеству⁵.

Конституция Российской Федерации, утвердив принцип государственной поддержки детства (ст. 7, 38), способствовала формированию комплексного межотраслевого правового института – правового статуса несовершеннолетних – и принятию ряда нормативно-правовых актов, регулирующих основные права, гарантии и обязанности лиц данной возрастной группы.

Теория специального правового статуса несовершеннолетних, основываясь на всестороннем анализе основных социально-экономических, интеллектуальных, морально-этических, нравственных проблем сферы детства, на результатах исследований, полученных рядом наук – педагогики, философии, социологии, психологии, медицины – свидетельствуют о сложном межотраслевом характере механизма правового регулирования положения несовершеннолетних в обществе.

В юридической литературе вопрос о содержании правового статуса несовершеннолетних решается вариативно. С точки зрения Н.Е. Боровой и О.В. Бутыко, характерные черты правового статуса несовершеннолетних – производность от общетеоретического правового статуса личности, концептуальная многовариантность, отсутствие релевантных теоретических исследований и единых принципов классификации субстатусов⁶. Большинство авторов – А.Н. Амелина, Е.В. Марковичева, Е.Н. Микитова – относят к основным релевантным чертам правового статуса несовершеннолетних ограничение их юридических обязанностей наряду с признанием в полном объеме их прав как особый порядок

реализации прав и свобод и особый порядок ответственности за нарушение обязанностей⁷.

Ряд исследователей (А.Г. Глисков, Р.Ф. Кирсанов, В.С. Нерсесянц) отмечают, что правовой статус несовершеннолетних отличается нестабильностью, недостаточно эффективным механизмом социально-правовой защиты, отсутствием реальных государственных правовых гарантий⁸.

Несмотря на активное внедрение норм международного права и рекомендаций ООН в сфере регулирования правового положения несовершеннолетних в Российской Федерации необходимо отметить ряд важных факторов, мешающих данному процессу.

Во-первых, это преждевременность имплементации многих международно-правовых норм и стандартов в российское право из-за отсутствия объективных условий их применения в России. Наблюдаются несогласованность и отсутствие единства правовых принципов и положений международного законодательства в соотношении с российским правом. Так, ряд исследователей (А.М. Белякова, Е.Н. Борисова, Л.Д. Воеводин) отмечают, что цель законов, принятых в Российской Федерации после присоединения к Конвенции о правах ребенка (1989 г.), скорее отчитаться перед Советом Европы о выполнении обязательств, а не обеспечение качественного правового регулирования сферы детства⁹.

Во-вторых, анализ положений Трудового, Семейного, Гражданского кодексов Российской Федерации, ряда других законов и правовых актов свидетельствуют об отсутствии четкой целостной государственной политики, ориентированной на реальное обеспечение правового статуса несовершеннолетних, в частности в сфере реализации прав несовершеннолетних на свободу творчества.

Правовой статус несовершеннолетних, регламентированный целым рядом положений кодифицированного законодательства, созданного юристами различных специализаций (семейное, гражданское, трудовое, уголовное право и т. д.), не имеющий единой концептуальной основы, следует признать в большинстве своем декретированным, формальным, рекомендации его носят абстрактный характер, не рассчитанный на реальное применение предписаний. Единство понятийного аппарата, взаимосвязь и взаимодополняемость норм, предписанных различными правовыми документами и в первую очередь законами, отсутствуют.

В-третьих, не разработан и действенный специальный правоприменительный механизм, обеспечивающий повышенную защиту прав и гарантий несовершеннолетних. Реализация законов и других нормативно-правовых актов зачастую оказывается в противоречии с практикой правоприменения, характеризующейся массовыми нарушениями конституционных прав и свобод лиц данной возрастной группы. Так, в силу отсутствия достаточного государственного финансирования,

нестабильности экономики, резкого обострения социально-экономических проблем, массовой деморализации общества проведение эффективной государственной политики для защиты всей совокупности прав и свобод несовершеннолетних в сфере творчества затруднено.

Характерным примером многочисленных нарушений конституционных прав несовершеннолетних на свободу творчества являются проблемы малолетних профессиональных артистов в сфере труда.

Анализ правовых норм, закрепленных в ч. 4 ст. 63 Трудового кодекса РФ¹⁰, свидетельствует о наделении несовершеннолетних в возрасте до 14 лет правом самостоятельного заключения трудового договора с согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и разрешения органов опеки и попечительства для работы в организациях кинематографии, театрах, театральных и концертных организациях, цирке. Никакие другие организации, не входящие в данный перечень, не правомочны соучаствовать в заключении трудового договора. Трудовой договор от имени несовершеннолетнего работника подписывается одним из его родителей (опекуном, попечителем) (ч. 3 ст. 63 ТК РФ).

Однако важно отметить, что данное положение создает целый ряд противоречий с нормами конституционного, семейного и гражданского права.

В частности, ст. 28 Гражданского кодекса РФ¹¹ признает несовершеннолетних, не достигших возраста 14 лет, малолетними, не обладающими правом самостоятельного заключения сделок, за исключением указанных в п. 2 ст. 28 Гражданского кодекса РФ случаев, а именно: мелкие бытовые сделки, сделки безвозмездного получения выгоды и сделки по распоряжению средствами, предоставленными законными представителями для определенной цели или для свободного распоряжения.

Кроме того, правовые нормы Конституции РФ (ст. 37) и Трудового кодекса РФ (ст. 63) свидетельствуют о том, что нижняя возрастная группа трудовой правоспособности несовершеннолетних работников законодательно не определена и теоретически возникает с момента их рождения. Наделение несовершеннолетних без указания минимального возраста ограниченной трудовой дееспособностью необоснованно с точки зрения физиологии и социологии труда. Целесообразно установить минимальный трудовой предел возникновения трудовой дееспособности, например, в 6 лет – официально разрешенного в Российской Федерации минимального возраста начала систематического труда в виде учебы.

В соответствии с нормами Трудового кодекса РФ согласие второго родителя на заключение трудового договора с несовершеннолетним в возрасте до 14 лет необязательно, и его отсутствие не является препятствием для заключения договора (ч. 3 ст. 63 ТК РФ). Однако данное положение Трудового кодекса РФ противоречит нормам семейного права, в частности п. 1 ст. 1 Семейного кодекса РФ¹², устанавливаю-

щего равные права и обязанности родителей в отношении своих детей. П. 2 ст. 65 Семейного кодекса РФ предусматривает, что все вопросы воспитания и образования детей решаются по согласию обоих родителей, имеющих равные права и учитывающих мнение и интересы детей. В случае разногласия между ними оба родителя или один из них вправе согласно п. 2 ст. 65 Семейного кодекса РФ обратиться в органы опеки и попечительства или в суд.

Как следует из вышеизложенного, положение о достаточности заявления о согласии на трудоустройство несовершеннолетнего в возрасте до 14 лет только одного из родителей неправомерно. В случае конфликта между его родителями может быть поставлен вопрос о соответствии данного положения ст. 38 Конституции РФ.

Форма согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) законодательно не определена, но целесообразно письменное согласие во избежание споров о правомерности трудоустройства несовершеннолетнего.

Кроме того, Трудовой кодекс РФ вводит ограничение трудовой функции малолетних артистов, а именно разрешено их участие только в создании и/или исполнении (экспонировании) произведений кинематографического, театрального, концертного и циркового искусства. Недопустимо иное использование их талантов, способностей и навыков.

Работа не должна наносить вред жизни и здоровью малолетних артистов, препятствовать их дальнейшему нравственному и физическому развитию. Однако согласно ч. 4 ст. 63 Трудового кодекса РФ ряду организаций культуры и искусства в виде особого исключения предоставляется право привлекать к сверхурочной работе несовершеннолетних артистов с целью участия в создании и/или исполнении произведений вышеуказанных искусств. Такое использование их труда в ночное время, сверхурочно, в выходные и нерабочие праздничные дни недопустимо. Представляется целесообразным не только определить перечень творческих профессий и должностей в отношении которых разрешено применение данной нормы, но и четко регламентировать правила работы малолетних артистов в условиях, отклоняющихся от допустимых условий труда для лиц данной возрастной группы. Необходимо предусмотреть наличие согласия на негативное изменение условий труда ребенка его родителей и разрешение органов опеки и попечительства.

Законодательно не определен и адекватный механизм защиты психологического здоровья малолетних артистов. Предполагается, что давая разрешение им на работу, органы опеки и попечительства исходят из собственных представлений о том, что может нанести вред их психическому и нравственному здоровью. Однако такие представления, не закрепленные законодательно, субъективны и создают возможность для различных злоупотреблений. Целесообразно создание

перечня работ, причиняющих вред психологическому и нравственно-му здоровью малолетних артистов.

Целесообразно и формирование отдельных структурных подразделений в органах опеки и попечительства с целью организации контроля за условиями их работы. О допущенных нарушениях их трудовых прав данным структурным подразделениям следует немедленно сообщать в государственную инспекцию труда и в комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав с последующим привлечением работодателя к ответственности, расторжением трудового договора и выплатой неустойки несовершеннолетнему работнику. Целесообразно и создание единой электронной базы данных о подобных недобросовестных работодателях.

Кроме того, важно законодательно установить требования к решению органов опеки и попечительства на заключение трудового договора с малолетними артистами: указывать точное наименование организации работодателя, краткую характеристику произведения (на основании документов работодателя), а также подробное описание условий труда ребенка (продолжительность ежедневной работы, запрет на ночной и сверхурочный труд, гарантии охраны труда, качественное питание и т. п.).

С целью оптимизации защиты трудовых прав малолетних артистов следовало бы усилить надзорно-контрольную деятельность Государственной инспекции труда, так как нарушения работодателями их трудовых прав, свобод и гарантий носит массовый и постоянный характер.

В плане рассматриваемых проблем важно отметить, что большое количество модельных и рекламных агентств активно использует в съемках и показах мод труд малолетних артистов, грубо нарушая трудовое законодательство Российской Федерации.

Данные модельные, актерские и рекламные агентства сотрудничают с детьми и подростками в возрасте от 3 до 17 лет, предлагая им как интенсивные тренинги по базовым дисциплинам – дефиле, искусству подиума, актерскому мастерству, хореографии, пластике, умению держаться на публике, искусству сценической речи, различным фото- и видеотренингам, так и создание портфолио и резюме, включение в электронную базу данных агентств, помощь менеджеров и продюсеров, обеспечивающих участие детей в многочисленных кастингах и пробах и работу на профессиональной основе в модельном и рекламном бизнесе. Играя на непомерном честолюбии и завышенных амбициях родителей, обещая головокружительную карьеру и высокие гонорары их детям, взимая значительную плату за все курсы обучения, данные модельные и рекламные агентства нещадно эксплуатируют детский труд, не заботясь о здоровье и неприкосновенности детей, не гарантируя их морально-нравственную безопасность.

Как правило, наиболее успешные малолетние модели работают в крупных российских и зарубежных рекламных и модельных агент-

ствах, участвуя в месяц в 2–3 показах мод, выходя каждый раз 3–4 раза на подиум, проводя значительное время на кастингах, подборках одежды и репетициях программ дефиле. Кроме того, они заняты в фотосессиях для каталогов, рекламируя интернет-магазины, многочисленные бренды одежды и обуви, техники, продуктов питания, различные сферы индустрии развлечения. Один съемочный день может продолжаться зачастую от 10 до 12 часов, ему предшествует длительный предварительный кастинг. Нередко условия работы малолетних артистов не соответствуют уровню их физического и психоэмоционального состояния, характеризуются повышенным негативным воздействием факторов производственной среды, высокой опасностью травматизма.

Применяя императивный метод регулирования данного вопроса с целью не допустить дальнейшую эксплуатацию малолетних артистов в данных модельных и рекламных агентствах, целесообразно внести законодательный запрет на использование труда несовершеннолетних работников в возрасте до 14 лет в данных организациях.

Примечания

- ¹ Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с. изм. и попр.) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 1. Ст. 1.
- ² Конвенция ООН о правах ребенка 1989 г. (Одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г.). Вступила в силу для СССР 15 сентября 1990 г. // Сборник международных договоров СССР. 1993. Вып. XLVI. См. также: Постановление ВС СССР от 13 июня 1990 г. № 1559-1 «О ратификации Конвенции о правах ребенка» // Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР. 1990. № 26. Ст. 497.
- ³ См.: Конвенция ООН «О правах ребенка» // Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР. 1990. № 45. Ст. 955.
- ⁴ См.: *Мейлах Б.С.* Процесс творчества и художественное восприятие: комплексный подход: опыт, поиски, перспективы. М.: Искусство, 1985.
- ⁵ См.: *Miller D.L.* Philosophy of Creativity. N.Y.: Peter Lang, 1989. (American university studies. Vol. 60.)
- ⁶ См.: *Борисова Н.Е.* Конституционные основы правового положения несовершеннолетних в Российской Федерации: проблемы теории и практики: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2004; *Бутько О.В.* Правовой статус ребенка: теоретико-правовой анализ: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Краснодар, 2004.
- ⁷ См.: *Марковичева Е.В.* Правовое обеспечение прав несовершеннолетних в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Коломна, 2003; *Микутова Е.Н.* Особенности правового статуса ребенка в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002.

- ⁸ См.: *Кирсанов Р.Ф.* Особенности правового регулирования труда лиц, нуждающихся в социальной защите: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Омск, 2000; *Глисков А.Г.* Труд несовершеннолетних // *Трудовое право.* 2004. № 1. С. 47–53; *Амелина А.Н.* Труд несовершеннолетних. М.: Смарт, 2005.
- ⁹ См.: *Белякова А.М.* Охрана прав несовершеннолетних. М.: Знание, 1983. С. 193; *Воеводин Л.Д.* Юридический статус личности в России. М., 1997. С. 43; *Нерсесянц В.С.* Общая теория права и государства. М., 1999. С. 243.
- ¹⁰ Федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ (с изм.) «Трудовой кодекс Российской Федерации» // *Собрание законодательства РФ.* 2002. № 1 (ч. I). Ст. 3; 2014. № 26 (ч. I). Ст. 3405.
- ¹¹ Федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ «Гражданский кодекс Российской Федерации». Часть первая // *Собрание законодательства РФ.* 1994. № 32. Ст. 3301; 2014. № 19. Ст. 2304.
- ¹² Федеральный закон от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ (в ред. от 25.11.2013) «Семейный кодекс Российской Федерации» // *Собрание законодательства РФ.* 1996. № 1. Ст. 16; 2014. № 19. Ст. 2331.