

УДК 342.72

**О. У. Шаро**Белорусский государственный университет, ул. Ленинградская, 8,  
220006 Минск, Республика Беларусь, ya.otto-sharo@ya.ru

## ОТДЕЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ СВОБОДЫ ТВОРЧЕСТВА И ПРЕПОДАВАНИЯ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

Согласно Конституции Республики Беларусь, Республика Беларусь — демократическое правовое государство (ч. 1 ст. 1), в котором каждому гарантируется свобода художественного, научного, технического творчества и преподавания (ч. 2 ст. 51).

В современном мире процесс создания условий для полноценной реализации творческого потенциала человека выходит на существенно новый уровень. Консолидация творчества и преподавания служит реализации гуманитарного прогресса общества практически во всех сферах общественной и государственной жизни. Доктринальный анализ конституционно-правового закрепления и обеспечения свободы творчества и преподавания в Республике Беларусь до настоящего времени не проводился.

Творчество и преподавание как конституционно-правовые категории непосредственно связаны с рядом политических, социально-экономических, культурных и иных прав и свобод человека, предусмотренных Конституцией Республики Беларусь, так как реализация этих прав и свобод, в свою очередь, сопряжена с осуществлением творческих способностей человека. Согласно конституционно-правовой норме, гарантирована реализация человека в художественной, научной и технической сферах и преподавании, однако, исследуя данную категорию шире, можно прийти к выводу, что указанный перечень не может рассматриваться в качестве исчерпывающего.

Конституционное право на свободу творчества и преподавания до сих пор не становилось предметом научного интереса белорусских ученых. Вместе с тем следует акцентировать внимание на том, что необходимость теоретического обоснования свободы творчества и преподавания является насущной задачей современной науки конституционного права.

**Ключевые слова:** свобода творчества; конституционное право; права человека; закон.

Библиогр.: 8 назв.

**O. U. Sharo**Belarusian State University, 8 Leningradskaya Str.,  
220006 Minsk, the Republic of Belarus, ya.otto-sharo@ya.ru

## CERTAIN ISSUES OF LEGISLATIVE SUPPORT FOR FREEDOM OF CREATIVITY AND ACADEMIC FREEDOM IN THE REPUBLIC OF BELARUS

According to the Constitution of the Republic of Belarus (hereinafter referred to as the Constitution), the Republic of Belarus is a democratic State governed by the rule of law (Part one of Article 1 of the Constitution), in which everyone is guaranteed freedom of artistic, scientific, technical creativity and teaching (part two of Article 51 of the Constitution).

In the modern world, the process of creating conditions for the full realization of a person's creative potential is reaching a significantly new level. The consolidation of creativity and teaching serves to realize the humanitarian progress of society in almost all spheres of public and state life. A doctrinal analysis of the constitutional and legal consolidation and provision of freedom of creativity and teaching in the Republic of Belarus has not been carried out to date.

Creativity and teaching as constitutional and legal categories are directly related to a number of political, socio-economic, cultural and other human rights and freedoms provided for by the Constitution, since the realization of these rights and freedoms, in turn, is associated with the exercise of human creative abilities. According to the constitutional and legal norm, the realization of a person in the artistic, scientific and technical fields and teaching is guaranteed, however, considering this category more broadly, it can be concluded that this list cannot be considered exhaustive.

The constitutional right to freedom of creativity and teaching has not yet become a subject of scientific interest for Belarusian scientists. At the same time, attention should be focused on the fact that the need for a theoretical justification of freedom of creativity and teaching is an urgent task of the modern science of constitutional law.

**Key words:** freedom of creativity; academic freedom; constitutional law; human rights; law.

Ref.: 8 titles.

**Введение.** В числе ученых-правоведов, посвятивших свои работы проблемам конституционных прав и свобод человека и гражданина, можно назвать С. А. Авакьяна, С. С. Алексеева, М. В. Баглая, Н. В. Витрука, В. Д. Зорькина, В. Т. Кабышева, Е. К. Козлову, В. В. Комарову, М. А. Краснова, О. Е. Кутафина, В. В. Лапаеву, М. А. Митюкова, Г. Д. Садовникову, М. А. Федотова, Б. С. Эбзеева и др. В отечественной юридической науке темы теоретического обоснования прав и свобод поднимались в работах Г. А. Василевича, Д. М. Демичева, Н. А. Карпович, Т. С. Масловской, А. Г. Тиковенко, М. Ф. Чудакова, О. И. Чуприс, А. В. Шавцовой.

Понятие «свобода творчества и преподавания» чаще всего не рассматривается учеными-правоведами в качестве комплексного права. Вместе с тем конституционная норма, гарантирующая свободу творчества и преподавания, унифицирует эти понятия по критерию творческой составляющей. В науке конституционного права существуют различные точки зрения на сущность понятий «творчество» и «преподавание» в конституционно-правовом понимании их смысла. Превалирует точка зрения, основанная на том, что преподавание есть вид творческой деятельности. Учитывая юридическую конструкцию ч. 2 ст. 51 Конституции Республики Беларусь, именно ту ее часть, где в последовательном порядке содержится перечисление видов творческой деятельности (художественного, научного и технического творчества), идущая вслед за ними преподавательская деятельность понимается в контексте перечисленных ранее видов творчества как особый вид творческого действия. Как пишет С. Ю. Зайцев, уточнение видов творчества в конституционном акте дает основания для вывода, что свобода преподавания «есть вид творческой деятельности», что, по мнению автора, представляется неверным, хотя нельзя отрицать и творческую составляющую в преподавании, в частности, в подборе педагогом имеющихся или разрабатываемых оригинальных методик обучения [1, с. 13].

**Методология и методы исследования.** В настоящей статье в качестве методов исследования используются общенаучные (диалектический, исторический, анализ, обобщение) и специально-юридические методы. Обобщаются положения законодательных актов, затрагивающих свободу творчества и преподавания. Проводится исследование доктринальных источников по указанной теме, трудов отечественных и зарубежных ученых-конституционалистов.

**Результаты исследования и их обсуждение.** Свобода творчества воспринимается учеными-конституционалистами как естественное право человека создавать литературные, художественные, научные и другие произведения, проводить научные исследования, заниматься иной творческой деятельностью. Свобода творчества юридически гарантируется всем, кто занимается творческим трудом [2]. Аналогичная точка зрения и у российских правоведов В. Д. Зорькина [3] и Г. Д. Садовниковой [4, с. 65].

Конституционное право на свободу творчества и преподавания, учитывая широту и разнообразие вариаций творчества и преподавания, тяжело отнести исключительно к какой-либо одной категории прав и свобод личности. Отражая естественно-правовой характер свободы творчества, следует обратить внимание на то, что в современном мире творчество выступает в качестве базовой потребности человека, предоставляющей ему возможность личностной самореализации и утверждения себя в глазах близких и родственников, профессионального коллектива, общества, других лиц. Свобода творчества формирует конституционно-правовой статус личности. По мнению Н. М. Опольской, по сфере реализации в общественной жизни конституционное право на свободу творчества принадлежит к культурным правам и свободам человека, так как оно тесно связано с деятельностью человека в сфере культуры и духовной жизни, однако ряд ученых не выделяют культурные права в отдельную группу, рассматривая их в одной группе с социально-экономическими правами [5, с. 30]. Следует сказать, что свобода творчества относится к категории личных прав и свобод.

Практика отечественного законодателя по обеспечению и дальнейшему развитию конституционной гарантии свободы творчества ярким образом демонстрирует несостоятельность и отсутствие устойчивого представления о конституционно-правовом содержании понятия «творчество». Свидетельством указанному является то, что термин «творческая деятельность» раскрыт в законодательстве в Кодексе Республики Беларусь о культуре, подп. 1.14 п. 1 ст. 1 которого гласит: «Творческая деятельность — направление культурной деятельности, включающее художественное творчество и другую интеллектуальную деятельность, завершающуюся возникновением в результате интеллектуальной деятельности в сфере культуры чего-то нового, не существовавшего ранее». Подобный подход законодателя создает определенную «резервацию» творчества, усиленно вписывая его в рамки культурной деятельности, что, на наш взгляд, является неверным, поскольку творчество — более широкое понятие, не ограничивающееся исключительно сферой культуры.

Государственно-административный аппарат Республики Беларусь, проводящий государственную политику в области творчества и преподавания, осуществляет свои функции в условиях правовой неопределенности по отношению к понятию «творчество». Подп. 1.3 п. 1 ст. 26 Закона Республики Беларусь «О государственной службе» (Закон о госслужбе) предусмотрено ограничение для государственных гражданских служащих выполнять иную оплачиваемую работу, не связанную с исполнением служебных обязанностей по месту основной службы, кроме педагогической (в части реализации содержания образовательных программ), научной, культурной, творческой деятельности и медицинской практики, если иное не установлено Конституцией Республики Беларусь и иными законодательными актами. Педагогическая (в части реализации содержания образовательных программ), научная, культурная, творческая деятельность, медицинская практика в рабочее время могут осуществляться по согласованию с руководителем государственного органа, в котором гражданский служащий занимает гражданскую должность, или уполномоченным им лицом. Надо полагать, что упоминаемое положение Закона о госслужбе с трудом соотносится с конституционной нормой ч. 2 ст. 51 Конституции Республики Беларусь. Явным представляется логическое несоответствие излагаемых терминов: педагогическая, научная и культурная деятельности — это самостоятельные виды творческой деятельности. В силу этого специальное перечисление частных видов творчества, а затем упоминание общей творческой деятельности как совокупности всех видов демонстрирует правовой пробел в понимании и восприятии законодателем конституционно-правовых понятий «творческая деятельность» и «преподавание». А. И. Лукашов, оценивая неточность законодательных формулировок, касающихся свободы творчества, пишет: «В тех случаях, когда названная конституционная норма воспроизведена неточно (вместо термина “преподавательская деятельность” употреблен термин “педагогическая деятельность”) или неполно (упоминается только один из видов творческой деятельности — научная деятельность, а художественная и техническая опускаются), соответствующие нормы закона подлежат приведению в соответствие с Конституцией» [6, с. 65—66].

Правовое творчество (правотворчество, нормотворчество) как творческая деятельность государственных органов, должностных лиц, негосударственных организаций, граждан и иных лиц по подготовке источников права, основанная на научно-практической аргументированности и возникающая, как правило, по поводу социальной необходимости, представляет собой уникальный пример «государственного» творчества, так как предоставляет легальную возможность проявления творческих амбиций государственно-административного аппарата. Во всех остальных случаях творческая деятельность для государственных служащих дозволительна лишь в качестве факультативной в нерабочее время (в рабочее время — лишь с согласия руководителя государственного органа).

Перечень, предусмотренный ч. 2 ст. 51 Конституции Республики Беларусь, является закрытым. Вместе с тем в ч. 3 ст. 15 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах предусматривается обязанность государства уважать свободу действий

также в литературном, правовом, изобретательском, педагогическом, спортивном, экономическом и иных видах творчества. Некоторые виды творчества прямо не формируют культуру и не имеют связи с духовной жизнью людей, между тем гарантированная Конституцией свобода действий распространяется и на данные виды творческой деятельности.

Творческая активность индивида — мощный стимул продвижения интеллектуального и духовного потенциала человечества. Результаты индивидуальной либо коллективной творческой деятельности не всегда вариативны, но факт гарантии полноценной реализации свободы творчества в обществе свидетельствует о модернизации правовой системы и практике укрепления обеспечения прав и свобод человека, что, безусловно, несет большую пользу Конституции.

В массовом сознании обширная сфера творчества выступает синонимом одной из своих вариаций — художественного творчества либо культуры. Ошибочность данного подхода подтверждается дефиницией слова «творчество», представленной в трудах ученых-психологов. Следует отметить, что исследование природы творчества имеет междисциплинарное, а не только узкоспециализированное психологическое значение и влияет на раскрытие конституционно-правовой сущности этого понятия. По мнению Л. С. Выготского, «творческой деятельностью мы называем такую деятельность человека, которая создает нечто новое, все равно будет ли это созданное творческой деятельностью какой-нибудь вещь внешнего мира или известным построением ума или чувства, живущим и обнаруживающимся только в самом человеке» [7, с. 3]. Я. А. Пономарев пишет: «Творчество есть необходимое условие развития материи, образования ее новых форм, вместе с возникновением которых меняются и сами формы творчества. Творчество человека лишь одна из таких форм» [8, с. 43].

Творческая деятельность в конституционно-правовом смысле также может трактоваться как деятельность по созданию чего-либо существенно нового, которое, в свою очередь, может быть урегулировано другими нормами Конституции. Ч. 2 ст. 51 Конституции Республики Беларусь выступает в таком случае в качестве сопутствующей нормы, обеспечивающей воплощение правовых притязаний личности. Это применимо, скажем, к политическому творчеству (в части вопросов, связанных с выбором наименования политических партий и общественных организаций, их руководящих органов), правовому творчеству, литературному творчеству и т. д. Для примера: п. 2 ст. 6 Федерального закона Российской Федерации «О политических партиях» содержит императивное предписание, запрещающее использование в качестве наименования политической партии имени и (или) фамилии гражданина. И если в случаях установления запрета на использование названия государства и государственных органов такой запрет может считаться конституционно оправданным, то запрет на использование имени и (или) фамилии гражданина является, на наш взгляд, неконституционным ограничением свободы политического творчества, гарантированной ч. 2 ст. 44 Конституции Российской Федерации. Использование имени собственного и фамилии человека в названии политической партии, если такое использование происходит с согласия человека, не образует собой действий, создающих угрозу для защищаемых конституционных ценностей. В Республике Беларусь свободный выбор названия политической партии основан на ч. 1 ст. 4, ст. 5, ч. 1 ст. 33, ст. 36 Конституции в их неразрывной системной взаимосвязи с ч. 2 ст. 51 Конституции, поскольку представляет собой форму политического творчества человека (группы людей), в силу чего закрепленный в законодательстве о политических партиях запрет, по нашему мнению, не может считаться оправданным и благодетельным для процесса укрепления верховенства Конституции. Следует отметить, что в законодательстве Республики Беларусь о политических партиях подобный запрет отсутствует.

Творчество может быть индивидуальным и коллективным. Свобода двух видов творческой деятельности гарантирована Конституцией, в тексте которой не содержится никаких уточнений видов гарантированной свободы творчества, при этом сам термин «творчество» в тексте Основного Закона не раскрывается.

Выдвигая авторскую дефиницию понятию «свобода творчества и преподавания», необходимо ориентироваться на комплексность понятий «творчество» и «преподавание», как это предусматривается конституционно-правовой нормой. Необходимо рассматривать понятие «преподавание» не исключительно в контексте творческой деятельности, при этом признавая значительную составляющую творчества в процессе преподавательской работы. На наш взгляд, свобода творчества и преподавания — естественное конституционное право человека на равный доступ к осуществлению творческой деятельности, неограниченный выбор вида и темы творческого поиска, совершение любых действий в рамках творческой деятельности, а также форм осуществления преподавательской деятельности в соответствии с установленным государственным стандартом и необходимой для этого квалификацией. Свобода творчества и преподавания может быть ограничена только в случаях, прямо предусмотренных законом, в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц. Необходимо учитывать, что государственные органы, осуществляющие требуемое в демократическом обществе ограничение свободы творчества и преподавания, обязаны руководствоваться Конституцией Республики Беларусь, международными договорами Республики Беларусь, законами Республики Беларусь и соотносить свои действия с общеправовым принципом пропорциональности (соразмерности) ограничений свободы творчества и преподавания достигаемым конституционным целям. Наиболее приемлемой с точки зрения конституционно-правовой взаимосвязи ч. 2 ст. 51 и ч. 1 ст. 23 Конституции Республики Беларусь представляется правовая ситуация, при которой любое ограничение свободы творчества и преподавания в Республике Беларусь устанавливается только судом. Роль судебной власти в правовом государстве предопределена принципами независимости и беспристрастности судейского корпуса, что потенциально может предупредить какой-либо произвол со стороны юрисдикционных правительственных органов в области культуры и науки, связанный с оценочным восприятием творческих произведений.

**Заключение.** Полагаем, что свобода творчества и преподавания, относящаяся к числу важнейших прав человека, предусмотренных Конституцией, нуждается в более детальном раскрытии методологической сущности оперируемых понятий «творчество» и «преподавание». Необходимо законодательно обеспечить подробную регламентацию данных конституционно-правовых понятий и их апробацию в законодательстве Республики Беларусь. Полагаем, что сделать это можно в том числе через принятие изменений и дополнений в ряд законов Республики Беларусь, которыми установлена возможность творческой деятельности в качестве факультативной (в нерабочее время) для отдельных категорий лиц.

#### Список цитируемых источников

1. *Зайцев, С. Ю.* Конституционно-правовые гарантии свободы преподавания : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.02 / Зайцев Сергей Юрьевич ; Белгор. гос. нац. исслед. ун-т. — Белгород, 2015. — 22 с.
2. Конституционное право России : энцикл. слов. / сост.: В. И. Червонюк, И. В. Калинин, Г. И. Иванец. — М. : Юрид. лит., 2002. — 430 с.
3. Комментарий к Конституции Российской Федерации (постатейный) / Л. В. Андриченко, С. А. Боголюбов, Н. С. Бондарь, В. Д. Зорькин ; под ред. В. Д. Зорькина. — Изд. 2-е, пересмотр. — М. : Норма : Инфра-М, 2011. — 1007 с. // КонсультантПлюс. Россия : справ. правовая система (дата обращения: 24.03.2024).
4. *Садовникова, Г. Д.* Комментарий к Конституции Российской Федерации / Г. Д. Садовникова ; отв. ред. И. А. Конюхова (Умнова). — 3-е изд., испр. и доп. — М. : Юрайт, 2006. — 186 с.
5. *Опольска, Н. М.* Право на свободу творчества в системе прав людини / Н. М. Опольска // Приватне та публічне право. — 2017. — № 3. — С. 30—34.
6. *Лукашов, А. И.* О свободе предпринимательства и ее ограничениях в Республике Беларусь / А. И. Лукашов // Право Беларуси. — 2002. — № 4. — С. 65—76.
7. *Выготский, Л. С.* Воображение и творчество в детском возрасте / Л. С. Выготский. — СПб. : Союз, 1997. — 91 с.
8. *Пономарев, Я. А.* Психология творчества / Я. А. Пономарев. — М. : Наука, 1976. — 303 с.