

ОСНОВЫ ТЕОРИИ КОНСТИТУЦИИ В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

Вопросы лекции

1. Понятие конституции
2. Юридические свойства конституции
3. Сущность и социальные функции конституции
4. Содержание конституций
5. Форма и структура конституции
6. Принятие и изменение конституций

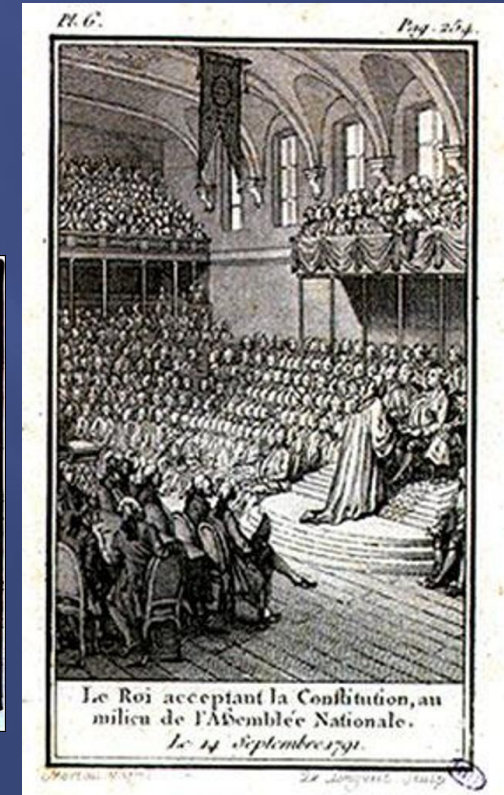
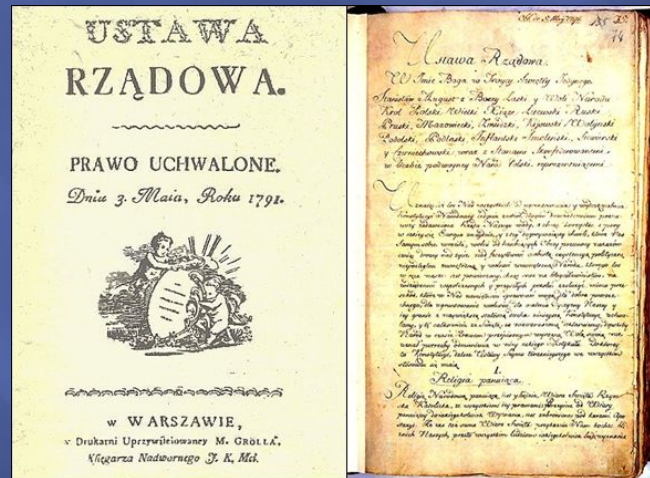
Вопрос 1

Понятие КОНСТИТУЦИИ

Понятие конституции

Термин «конституция» происходит от латинского слова *constitutio*, которое переводится как учреждение, установление, устройство. Этот термин в Древнем Риме использовался для обозначения императорских актов. Вместе с тем, ни в античное время, ни в средние века конституции в современном понимании как основного закона и юридической базы текущего законодательства не было.

Форму основного закона конституция приобрела в последней четверти XVIII в. после принятия конституций США в 1787 г., Польши и Франции в 1791 г.



Понятие конституции

Все последующие законы нынешнего сейма должны во всем соответствовать этой конституции

*(Правительственный закон
(Конституция) Польши 1791 г.)*


Ни одна из властей, установленных конституцией, не имеет права вносить изменения в последнюю ни в целом, ни в ее частях, за исключением преобразований, могущих быть внесенными в порядке пересмотра, согласно с постановлениями приведенного выше раздела VII

(Конституция Франции 1791 г.)

Настоящая Конституция и законы Соединенных Штатов, принимаемые во исполнение ее, и все договоры, которые заключены или будут заключены властью Соединенных Штатов, становятся верховным правом страны; и судьи в каждом из штатов обязаны следовать этому праву, какими бы ни были положения Конституции или законов любого из штатов

(Конституция США)

Понятие конституции

A wooden gavel with a handle and a head, resting on a wooden block. The background is a blurred image of a bookshelf. The text is overlaid on the image in white.

Конституция — нормативно-правовой акт, обладающий высшей юридической силой и регулирующий основы отношений между человеком и обществом с одной стороны и государством с другой, а также основы организации самого государства.

Понятие конституции



Понятие конституции



Конституция

Материальная

писанный акт, совокупность актов или конституционных обычаев, которые провозглашают и гарантируют права и свободы человека и гражданина, а также определяют основы общественного строя, формы правления и территориального устройства, основы организации органов государственной власти и местного самоуправления, государственную символику и столицу

Формальная

закон, обладающий высшей юридической силой по отношению ко всем остальным законам

Соотношение материальной и формальной конституций проявляется в следующем: все государства обладают конституцией в материальном смысле, но не у всех у них есть конституция в смысле формальном (например, формальной конституции нет в Великобритании, Израиле)

Понятие конституции



Понятие конституции

Фиктивность конституции

ошибка самого законодателя, низкий уровень квалификации авторов законопроекта

динамика общественных отношений, которая приводит к отставанию законодательства от реальной жизни

Расхождение между фактической и юридической конституцией – обычно результат изменения в соотношении политических сил, происшедшего после принятия юридической конституции, особенно когда речь идет о формальной юридической конституции, принятие которой имеет одномоментный характер. Расхождение между фактической и юридической конституцией свидетельствует, что часть норм юридической конституции стала фиктивной. Возникает необходимость либо юридическую конституцию привести в соответствие с фактическими общественными отношениями, либо, наоборот, эти отношения преобразовать в соответствии с предписаниями юридической конституции. В последние десятилетия в преодолении расхождений между фактической и юридической конституцией все большую роль играет конституционная юстиция.

Понятие конституции



Фиктивность конституций обычно характерна для стран с авторитарным или тоталитарным политическим режимом. Юридические конституции в таких странах нередко содержат демократические положения, которые не получают реализации на практике.

Вопрос 2

Юридические свойства КОНСТИТУЦИИ

Юридические свойства конституции

Юридические свойства Конституции

Учредительный
характер

Легитимность

Прямое действие

Верховенство

Реальность

Стабильность

Юридические свойства конституции



Важнейшая черта конституции состоит в том, что она носит учредительный характер. Конституция учреждает основы государственного и общественного строя, механизм осуществления государственной власти.

Юридические свойства конституции



Легитимность – это признание правомерности существования какого-либо института и подчинение нормам данного института без применения насилия. Легитимность конституции означает, что она была принята законным путем, т.е. в порядке установленном действовавшей до этого конституцией.

Юридические свойства конституции



Реальность конституции проявляется в возможности гарантировать и исполнять установленные предписания в условиях режима законности и правопорядка. Фиктивность конституций обычно характерна для стран с авторитарным или тоталитарным политическим режимом. Юридические конституции в таких странах нередко содержат демократические положения, которые не получают реализации на практике. Характерный пример практика «социалистических» стран, где конституционно провозглашается власть народа, осуществляемая через представительные органы, а на практике власть принадлежит аппарату компартий. В этих странах, как правило, не существует ни конституционной, ни административной юстиции, а общая юстиция конституцию непосредственно не применяет. В результате текущее законодательство, акты исполнительной и судебной власти не сопрягаются с основным законом, который таким образом остается актом политическим и идеологическим.

Юридические свойства конституции



Стабильность конституции проявляется в незыблемости ее предписаний, в сохранении высокой степени устойчивости и неподверженности воздействию политических сил, меняющихся у власти. Для обеспечения стабильности конституции устанавливают усложненный порядок изменения ее положений.

Юридические свойства конституции



Верховенство конституции проявляется в том, что конституция представляет собой закон, обладающий особой юридической силой. Нормы конституции являются основополагающими для всех отраслей права: нормы, содержащиеся в текущем законодательстве не должны противоречить ее нормам. Верховенство конституции устанавливается не каким-либо другим актом, а ее собственными нормами.

Юридические свойства конституции

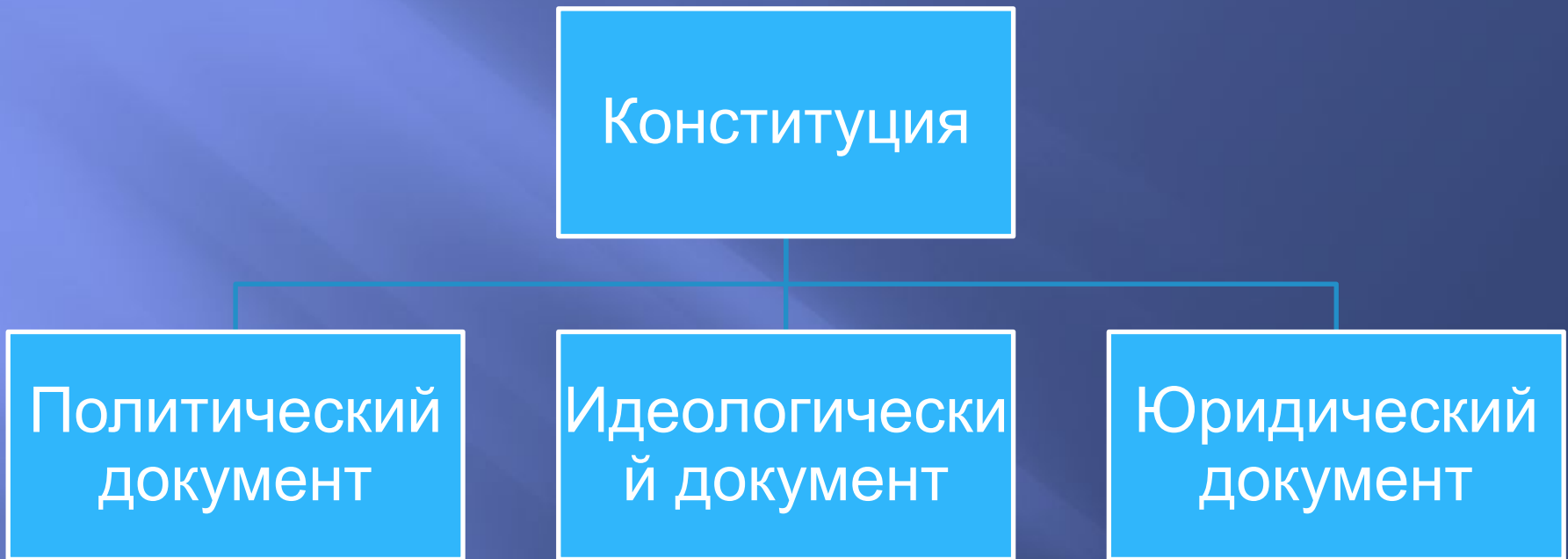


Конституции, как правило, обладают прямым действием. Это означает, что нормы конституции могут применяться непосредственно, даже если отсутствуют нормативно-правовые акты, конкретизирующие конституционные положения.

Вопрос 3

Сущность и социальные функции КОНСТИТУЦИИ

Сущность и социальные функции конституции



В современной науке различают сущность конституции как особого юридического акта и ее социальную значимость. Конституцию рассматривают не только как юридический, но и как политический и идеологический документ. Ее сущность как юридического документа состоит в таких качествах как: особое содержание (предмете регулирования), высшая юридическая сила, роль конституции как юридической основы текущего законодательства, повышенная стабильность, обеспеченная особым порядком ее принятия и изменения, отличающимся от обычного законодательного процесса.

Сущность и социальные функции конституции

Некоторые из этих качеств, характеризующих различные стороны сущности, называют свойствами конституции. Иногда добавляют и другие свойства: более высокая степень обобщенности по сравнению с иными правовыми актами, комплексный характер конституции как правового документа и др. В ряде стран, однако, существуют отступления от этих признаков.

Иногда конституции регулируют не только основы общественного и государственного строя, но и несущественные детали (например, ст. 86 Конституции Швейцарии 1999 г. устанавливает, что на карбюраторные двигатели должны быть установлены



Высшая юридическая сила конституции тоже не всегда безусловна. В некоторых странах мусульманского фундаментализма конституцией объявлен Коран, имеющий более высокую юридическую силу.



Сущность и социальные функции конституции

В ряде стран допускается принятие законов, противоречащих положениям Конституции. Например, ст. 84 Конституции Шри-Ланки:

84. Законопроекты, противоречащие Конституции

1) Законопроект, не изменяющий каких-либо положений Конституции или не отменяющий и не заменяющий Конституцию, но противоречащий любому ее положению, может быть включен в повестку дня Парламента без соблюдения требований пункта 1 или 2 статьи 82.

2) В случаях, когда Кабинет министров удостоверил, что законопроект должен быть принят квалифицированным большинством голосов, требуемым на основании настоящей статьи, или когда Верховный суд вынес определение о том, что законопроект необходимо принять таким квалифицированным большинством, такой законопроект становится законом, только если количество голосов, отданных в пользу принятия такого законопроекта, составляет не менее чем две трети голосов от общего количества членов Парламента (включая членов, отсутствующих на заседании) и на него нанесена удостоверительная надпись Президента или Спикера в соответствии с положениями статьи 80 или 79.

3) Такой законопроект, когда он становится законом, не является и не признается изменяющим, отменяющим или заменяющим Конституцию или любое из ее положений, не интерпретируется и не толкуется таким образом, а также может быть в дальнейшем отменен большинством голосов присутствующих и голосующих на заседании членов Парламента



Сущность и социальные функции конституции

В некоторых развитых странах конституции также предусматривают возможность принятия парламентом специальных законов в период чрезвычайного положения (ст. 115-с, 115-d Основного закона ФРГ).

Сказанное относится и к стабильности. Наряду с исключительной стабильностью некоторых конституций (конституция США действует более 200 лет всего лишь с 27 поправками) основные законы ряда стран Азии, Африки, Латинской Америки подвергаются частым изменениям: после многочисленных военных переворотов обычно принимаются новые конституции (в Таиланде сменилось 18 конституций с 1930-х гг., в Венесуэле – около 30).



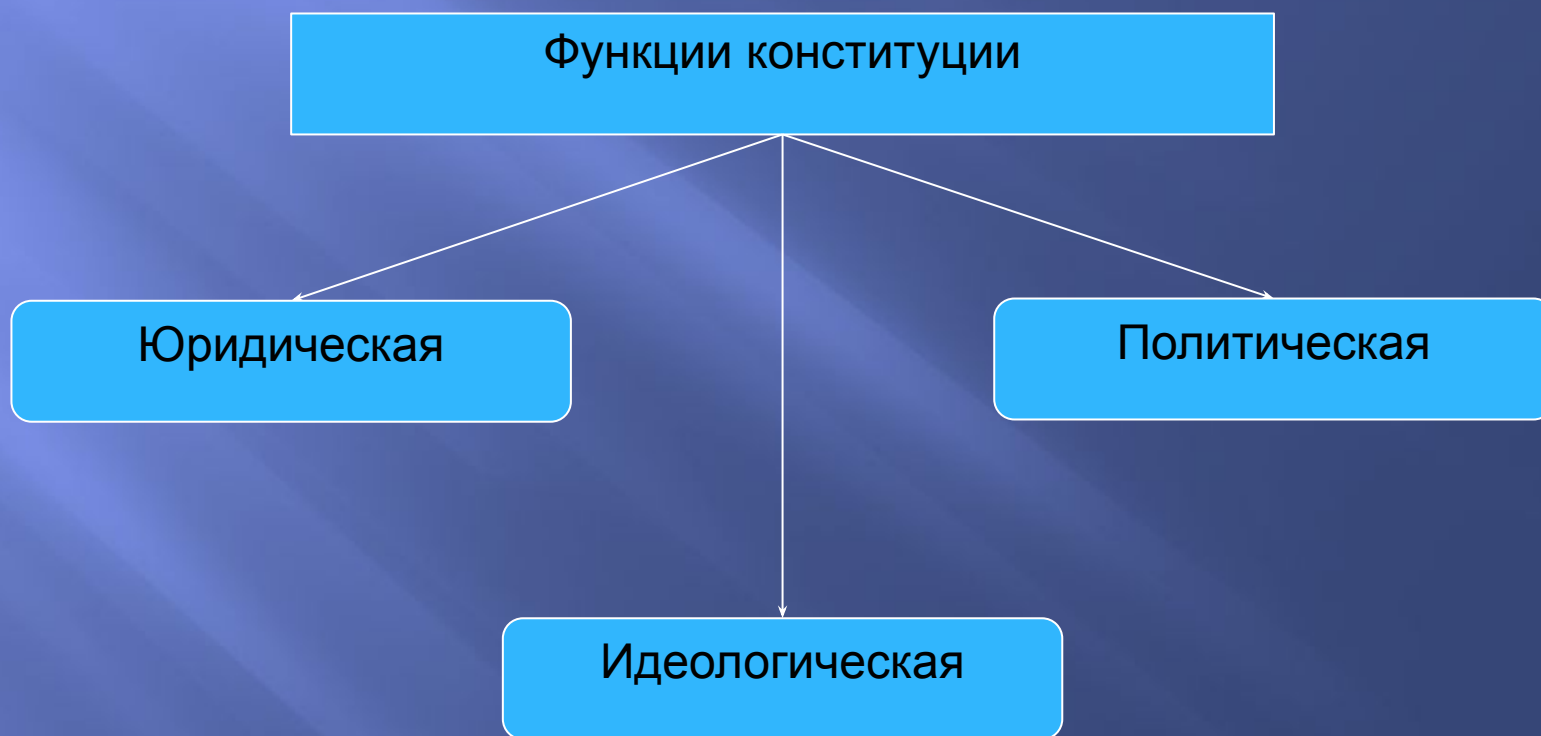
Сущность и социальные функции конституции

Социальная сущность конституции заключается в том, что основной закон в концентрированной форме выражает идеи и интересы определенной социальной общности, которая экономически, политически и духовно доминирует в обществе. Современная демократическая конституция закрепляет соотношение социальных сил и политических группировок в обществе, которые путем борьбы и сотрудничества приходят к соглашению по принципиальным вопросам общественного и государственного строя на базе признания общечеловеческих ценностей.

В этом смысле конституция выступает своего рода общественным договором в форме основного закона. В тоталитарных государствах конституция закрепляет господство определенных слоев населения и политических группировок, отрицающих на деле многие общечеловеческие ценности (свободное развитие личности, равноправие, политическое и идеологическое многообразие и др.).



Сущность и социальные функции конституции



Сущность и социальные функции конституции

Юридическая функция заключается в том, что конституция выступает в качестве основного источника права, обладает высшей юридической силой и является базой для текущего законодательства:

Действующим правом в Республике Казахстан являются нормы Конституции, соответствующих ей законов, иных нормативных правовых актов, международных договорных и иных обязательств Республики, а также нормативных постановлений Конституционного Совета и Верховного суда Республики (Конституция Республики Казахстан).



Сущность и социальные функции конституции



Политическая функция означает, что конституция определяет устройство государства, его отношения отдельными людьми и их группами, служит основой политической системы. Политический процесс осуществляется на основе правил, установленных конституцией:

1. В Кыргызской Республике признается политическое многообразие и многопартийность.
2. Политические партии, профессиональные союзы и другие общественные объединения могут создаваться гражданами на основе свободного волеизъявления и общности интересов для реализации и защиты своих прав и свобод, удовлетворения политических, экономических, социальных, трудовых, культурных и иных интересов.
3. Политические партии содействуют выражению политического волеизъявления граждан, принимают участие в выборах депутатов Жогорку Кенеша, Президента и органов местного самоуправления (Конституция Кыргызской Республики).

Сущность и социальные функции конституции

Идеологическая функция конституции заключается в том, что она выступает средством идеологического воздействия.

Конституция отражает определенное мировоззрение. Она играет большую воспитательную роль, устанавливая основы взаимоотношений государства и человека, государства и общества, основанные на их взаимной ответственности. Конституция декларирует важнейшие ценности, которые составляют основы конституционного строя:

Все граждане имеют одинаковое общественное достоинство и равны перед законом без различия пола, расы, языка, религии, политических убеждений, личного и социального положения. Задача Республики – устранять препятствия экономического и социального порядка, которые, фактически ограничивают свободу и равенство граждан, мешают полному развитию человеческой личности и эффективному участию всех трудящихся в политической, экономической и социальной организации страны (Конституция Итальянской республики).



Вопрос 4

Содержание КОНСТИТУЦИИ

Содержание конституции

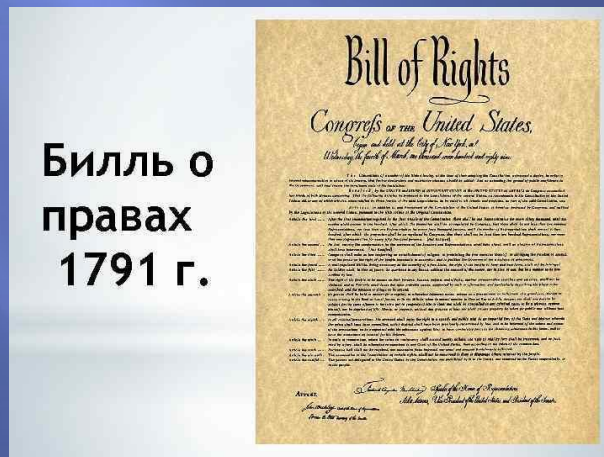


Конституции нового поколения (принятые во второй половине XX в.) расширили перечень объектов регулирования:

1. Закрепление не только личных и политических прав и свобод, но и социально-экономических;
2. Закрепление новых видов гарантий прав и свобод;
3. Установление принципов внешнеполитической деятельности государства.

Содержание конституции

Права и свободы человека и гражданина По существу данный блок представлял собой главный смысл создания конституций как основных законов. Конституции учреждались прежде всего для того, чтобы гарантировать человека от произвола государства; организация высших органов власти, и наконец, политико-территориальное устройство государств: виды территориальных структур, их отношения с центральной властью и между собой. Причем права и свободы получали закрепление не во всех конституциях первого поколения, хотя и признавались смыслом принятия конституции.



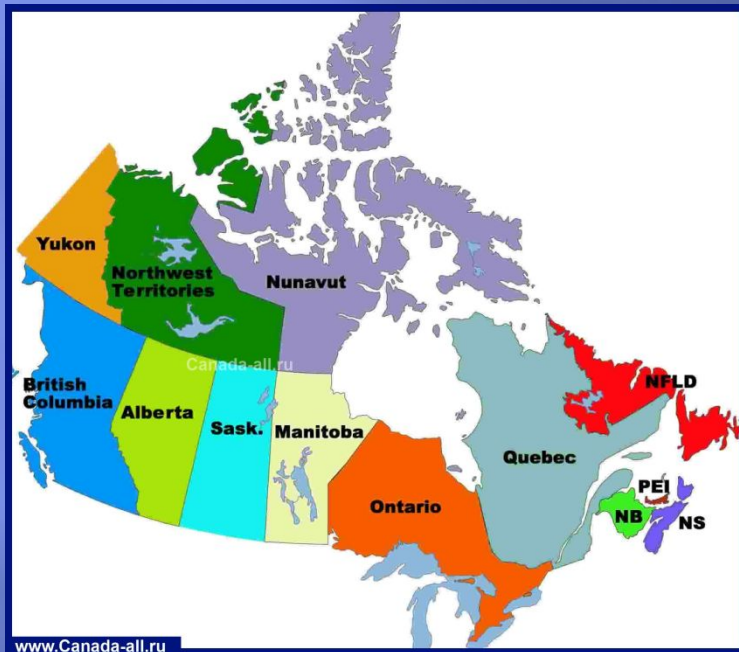
Например, Конституция США в своем первоначальном тексте прав человека почти не содержала, хотя в Преамбуле говорится, что конституция принимается «дабы... содействовать всеобщему благоденствию и закрепить блага свободы за нами и потомством нашим...». И лишь в 1791 г. после принятия первых 10 поправок (Билль о правах) на конституционном уровне были закреплены личные и политические права и свободы. Из социально-экономических прав признавались лишь право собственности, а также некоторые гарантии, связанные с налогообложением.

Содержание конституции



В конституции устанавливается система органов государственной власти, порядок их формирования, срок полномочий, принципы и порядок деятельности, акты, издаваемые органами государственной власти и т.д.

Содержание конституции



В конституции закрепляется способ территориальной организации (федеративный или унитарный) государства.



В конституциях федеративных государств устанавливается способ разграничения компетенции между федерацией и ее субъектами.

В унитарных государствах возможно закрепление особого правового статуса отдельных территорий (автономных образований).

Вопрос 5

Форма и структура КОНСТИТУЦИИ

Форма и структура конституции

Форма конституции – это способ организации и выражения конституционных норм.



По способу внешнего
выражения
конституционных норм

кодифицированные

некодифицированны
е

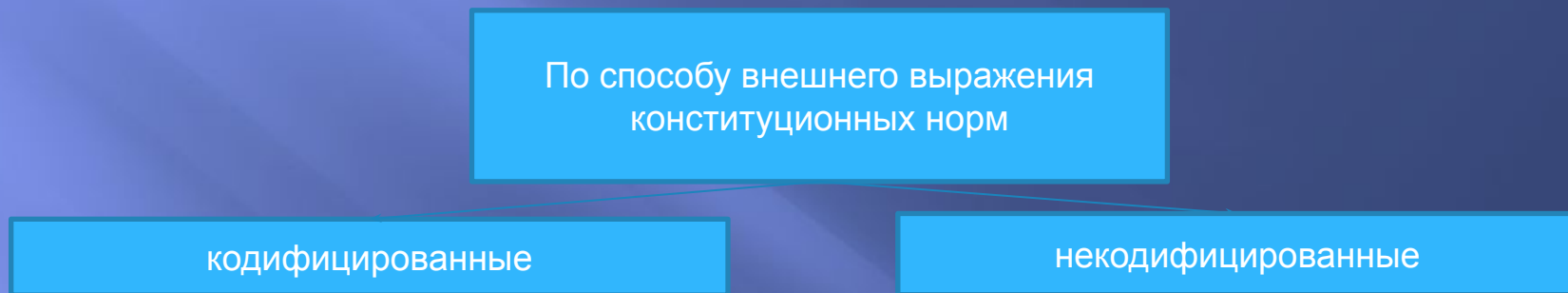
писанные

неписанные



Форма и структура конституции

Форма конституции – это способ организации и выражения конституционных норм.



Если конституция представляет собой единый писанный акт, то ее можно определить как кодифицированную. Таково подавляющее большинство конституций стран мира (Казахстан, США, Украина, Бразилия и др.).

Некодифицированная писаная конституция состоит из нескольких нормативных актов, обладающих высшей юридической силой в равной мере

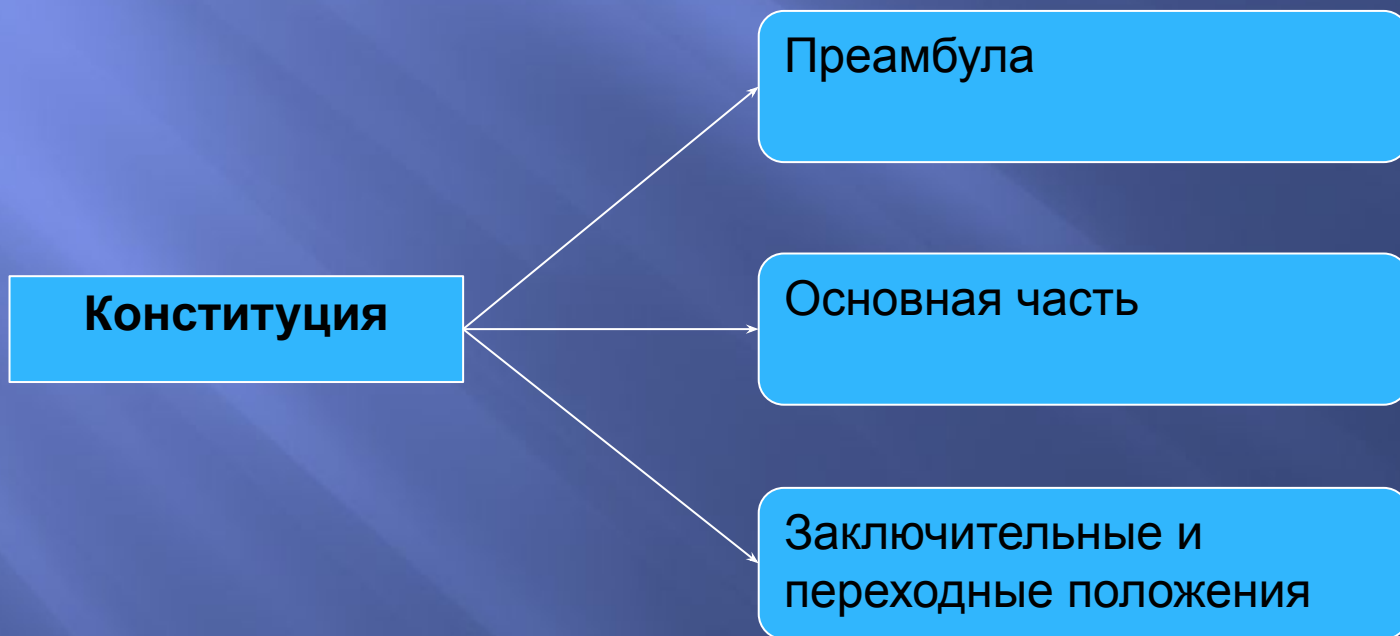
Конституция Швеции:

Форма правления 1974 г.

Акт о престолонаследии 1810 г.

Форма и структура конституции

Структура конституции – принятый порядок ее организационного строения, внутренней согласованности составных частей, последовательности их расположения



Форма и структура конституции

В *преамбуле* обычно излагаются цели конституции, указываются исторические условия ее издания, иногда провозглашаются права и свободы или руководящие начала государственной политики.

Преамбула Конституции Швейцарии 1999 г.: «Во имя Всемогущего Бога! Швейцарский народ и кантоны, чувствуя ответственность перед Творением, стремясь обновить Союз, чтобы упрочить свободу и демократию, независимость и мир в духе солидарности и открытости миру, проявляя волю жить, взаимно учитывая и уважая их многообразие в единстве, в осознании совместных достижений и ответственности перед будущими поколениями, будучи уверены, что свободен лишь тот, кто использует свою свободу, и что сила народа измеряется благом слабых, дают себе следующую Конституцию».

Эта часть конституции наиболее важна в политическом и идеологическом плане. Положения преамбул правовыми нормами не являются, но имеют нормативное значение для толкования и применения остальных положений конституций. Но есть и исключения. Так, преамбула Конституции Франции 1946 г., продолжая действовать и после вступления в силу Конституции 1958 г., имеет нормативное значение, так как она провозглашает права человека.

В некоторых странах конституции преамбулы не имеют (Австрия, Дания, Исландия, Италия и др.).

Форма и структура конституции

Основная часть конституций содержит нормы о правах и свободах человека и гражданина, об основах конституционного строя, о системе и статусе государственных органов, о системе и статусе органов местного самоуправления, о территориальном устройстве, о государственной символике, о порядке изменения конституции. Основная часть состоит из глав (разделов, частей), статей, которые в свою очередь могут делиться на пункты, обозначенные цифровой или буквенной нумерацией.

Например, текст итальянской Конституции состоит из раздела «Основные принципы» и двух частей – «Права и обязанности граждан» и «Государственный строй Республики».

Заключительные и переходные положения обычно содержат нормы, устанавливающие порядок вступления конституции в силу, а также вступления в действие отдельных конституционных норм, которые не могут быть реализованы сразу, порядок и сроки замены прежних институтов новыми.

«1. Конституционные законы, принятые начиная с 25 апреля 1974 г., если иное не оговорено в данной главе, считаются обычными законами, без ущерба для положений следующего пункта. 2. Обычные законы, принятые до вступления в силу Конституции, сохраняют свое действие, если они не вступают в противоречие с Конституцией или с принципами, закрепленными в ней» (ст. 290 Конституции Португалии).

Вопрос 6

Принятие и изменение КОНСТИТУЦИИ

Принятие и изменение конституции

Способы принятия конституции

```
graph LR; A[Способы принятия конституции] --> B(Октроирование); A --> C(Принятие учредительным собранием); A --> D(Принятие путем референдума);
```

Октроирование

Принятие
учредительным
собранием

Принятие путем
референдума

Принятие и изменение конституции

Октроирование – принятие конституции действующим главой государства — монархом, президентом или дарование конституции колонии, зависимой территории метрополией.

Конституция Японии (1889

г.) – Император Мэйдзи

Конституция Монако (17

декабря 1963 г.) – князь

Ренье III

Конституция Пакистана

1962 г.) – Президент Айюб

Хан



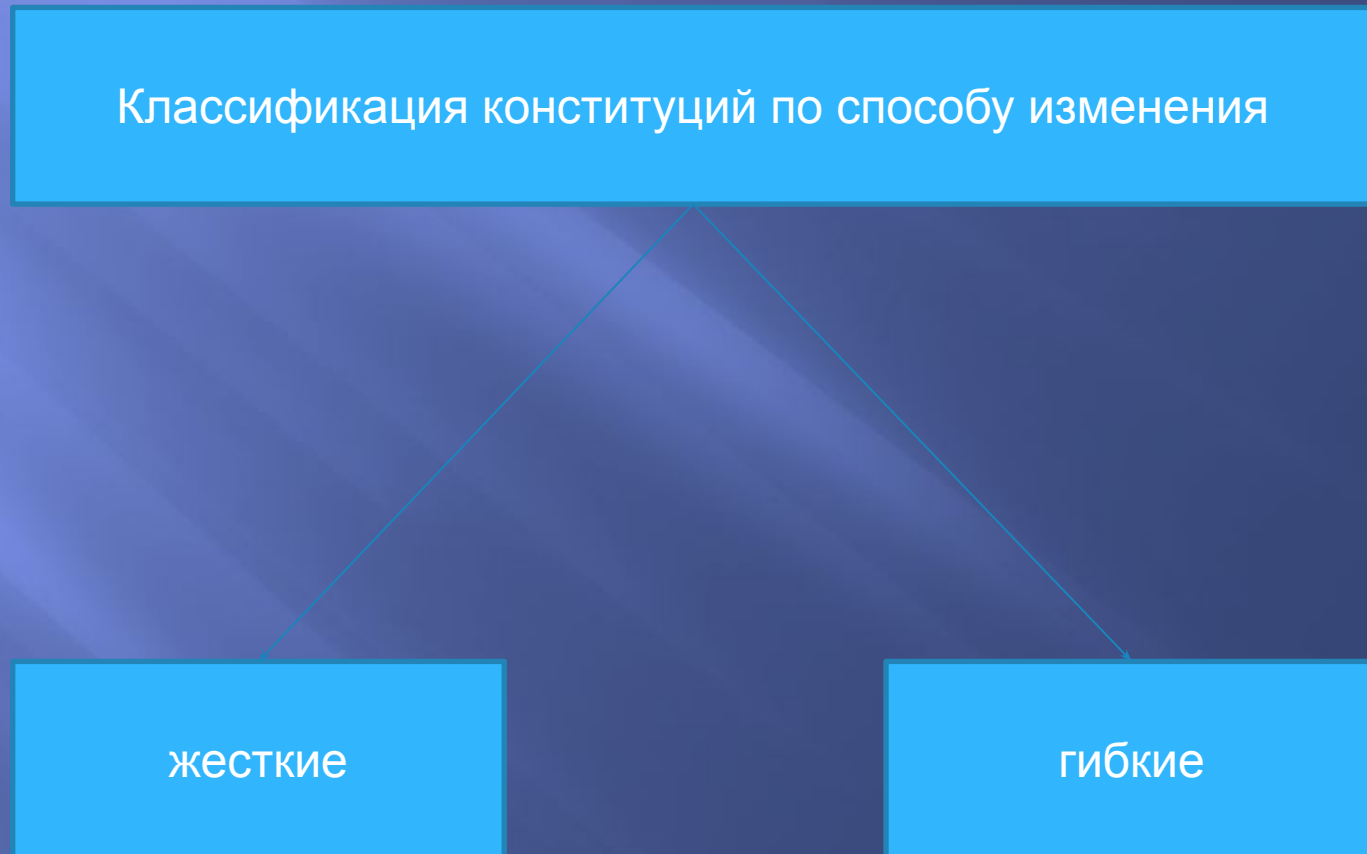
Принятие и изменение конституции

Народные конституции – это конституции, источником принятия которых является население страны в лице избирательного корпуса. Путем всенародного референдума были приняты конституции Португалии (1976 г.), Испании (1978 г.), Румынии (1991 г.) и др.

В некоторых случаях от имени избирательного корпуса конституцию принимает учредительное собрание, специально созываемое для разработки и принятия конституции (Конституция США 1787 г., Конституция Болгарии 1991 г.).



Принятие и изменение конституции



Принятие и изменение конституции

Гибкие конституции изменяются в том же порядке, что и простые законы (Израиль, Индия, Саудовская Аравия).

Для *жестких конституций* характерен особый, усложненный порядок их изменения. Элементами жесткого порядка могут быть: созыв специального органа, наделенного правом принимать поправки, требование квалифицированного большинства голосов в данном органе, ратификация поправок субъектами федерации, утверждение поправок на референдуме. Некоторые положения конституций вообще не могут быть пересмотрены: например, форма правления в конституциях Италии, Франции, Казахстана. Конституция Мексики 1917 г. в целом объявлена не подлежащей пересмотру. Конституция Греции 1975 г. разрешает пересмотр только по истечении пяти лет после окончания процедуры предыдущего пересмотра. Бразильская конституция 1988 г. запрещает пересмотр Конституции в условиях чрезвычайного и военного положения.

Спасибо за
внимание!