

ПОНЯТИЕ КОНСТИТУЦИИ. СООТНОШЕНИЕ ПОНЯТИЙ "КОНСТИТУЦИЯ" И "ОСНОВНОЙ ЗАКОН"

Конституция - одно из достижений цивилизации. Это исторически сложившееся правовое явление с определенными признаками и свойствами. Стремление народов и государств приобщиться к конституционной традиции естественно.

Смысл конституции открывается если воспринимать ее как эволюционно сложившееся правовое явление. Содержание конституционного регулирования определяет не замысел нескольких сочинителей-правоведов, а много-вековая политико-юридическая традиция. Последующее государственно-правовое строительство под знаменем конституции можно считать теоретически и юридически достоверным при условии, если государство и политики соблюдают заданные историей конституционные принципы. Неважно имя, которым наделен нормативный акт, - конституция, основной закон, устав или какоелибо еще. Не существенно и само наличие подобных актов. Для формирования конституционного режима достаточно, если государственно-правовое творчество согласуется с принципами конституционализма, предложенными историей.

Арановский К.В.

Конституция

это комплекс норм, содержанием которых является

- принцип народного суверенитета;
- основные (фундаментальные) права и свободы человека;
- принцип законности (правомерности), обязательный для государства и иных субъектов;
- основы государственного устройства (в федерациях - федеративный договор).

Основной закон представляет собой не столько содержательное, сколько **формальное понятие**, позволяющее определить *место и роль* данного нормативного акта в системе национального правового регулирования. Это удобная юридическая форма, которая вносит порядок в систему правового регулирования.

Преимущества:

- Издание основных законов **упрощает** проведение государственно-правовых реформ;
- позволяет **точно зафиксировать** главные свойства государственного строя;
- **подчеркивает** особое, учредительное значение конституционных норм, делает их более заметными среди массы прочих законов;
- **облегчает** достижение конституционных целей и правовую охрану конституции.

Безусловно, *основной закон* - важное изобретение в области юридической техники. *Поэтому большинство конституций имеет форму основного*

СУЩНОСТЬ КОНСТИТУЦИИ

- Конституционному принципу соответствует не всякое политико-правовое состояние общества
- **сущность конституции** - **юридически оформленный гражданский мир**



Гражданский мир есть согласие дееспособного общества, активных граждан мирно пользоваться присущими человеку правами и добиваться благополучия (стремиться к счастью) под охраной и при содействии подконтрольного, ответственного государства.

- Проблема соблюдения юридической нормы возникла не сегодня и будет действительной до тех пор, пока существует само право. Ни один закон не гарантирован от нарушений, что не дает оснований усомниться в ценности законов вообще. Речь может идти лишь о соответствии правовой политики требованиям традиции и времени и о стремлении совершенствовать законодательство.

Концепция "живой

КОНСТИТУЦИИ"

- объясняет эффективность конституционного регулирования
- результат американской судебной практики и государственно-правовых исследований

конституция обычно устанавливается на дальние политические перспективы, но можно ли предугадать все особенности для будущих отношений?

Выделяют **2 элемента в строении конституции**, каждый из которых выполняет свою функцию:

1. **статическая часть** – в ней К принципиально неизменна. Это позволяет К оставаться собой, создает преемственность и передачу конституционного устройства от поколения к поколению.

2.динамическая часть - осовременивает и приспособляет конституционные нормы к действительности; она выполняет свою функцию только при условии, что она согласована со статической.

Таким образом, внутренняя структура конституционного организма приобретает **устойчивость**, способность к **самосохранению** и, одновременно, к **обновлению**. Приспособляемое конституционное регулирование образует "живую конституцию", относительно независимую и господствующую над государством и системой права.

СОДЕРЖАНИЕ КОНСТИТУЦИИ

обязательные элементы:

1. Положение о **народном суверенитете**. Это - собственное, неотчуждаемое право народа на власть. Политическое общество, нация считается, высшим, первичным источником власти. Власть государственных органов производна от народного суверенитета. При этом К. содержит **формальные ограничения** мнение политического большинства получает обязывающую силу, если будут соблюдены процедурные формальности (выборы, референдумы, коллективные инициативы (петиции, законодательные предложения), деятельность партий, "групп давления", лобби и других.);

и ограничения **по существу:**

- **Права человека**

- **международные обязательства государства**
- **правосудие**
- **суверенитет монарха**
- **суверенитет народа, составляющего население субъекта федерации, ограничен суверенитетом всей нации союзного государства.**

закрепляется народовластие **прямо** (в текст конституции включается термин "народный суверенитет») или **опосредованно** (открыто не декларируют, а подразумевают, что существует ответственность государства перед обществом; предусмотрено издание законов при обязательном участии народно-представительных учреждений или посредством референдума).

2. Юридические основы статуса личности. Конкретный набор конституционных прав различен. Но **обязательны** права на личную неприкосновенность, на жизнь, свободу, собственность, политические права (участие в выборах, свобода печати, свобода деятельности партий), свобода вероисповеданий, провозглашение равенства граждан перед законом и государством.

3. Организация, структура высших институтов власти. Обязательным для К. является институт *парламентаризма*: может быть закреплено политическое **верховенство парламента** либо **разделение власти** между обособленными государственными институтами, тогда парламент не является верховным, между ним и главой государства, правительством устанавливается система «сдержек и противовесов».

4. **положения об основах правового регулирования.** В парламентских формах правления, обычно отдают *верховенство закону*. Это означает, что законодательному регулированию могут быть подвергнуты любые правоотношения. В президентских республиках, дуалистических монархиях глава государства пользуется правом "вето" и может воспрепятствовать принятию закона, а вместо него издать собственный нормативный акт (Акты регламентарной власти в сферах, подлежащих административному регулированию, приоритетны перед законом согласно французской конституции).

В К оговаривается соотношение *норм международного и национального права*. Может быть предусмотрено **прямое действие** договоров и общепринятых норм международного права. Они становятся "частью внутреннего права" (ст. 28.1 Конституции Греции) и применяются наравне с законом. В К может быть установлен приоритет международных норм над внутренним законодательством. В других случаях международному праву придается равное с внутренним законодательством значение .

5. федеративный договор, статус автономий или основы правового положения административно-территориальных единиц.

Факультативные элементы:

- основы внешней политики, участия государства в международных организациях и союзах.
- условия охраны природы, экологическая направленность политики государства;
- регулирование отношений государства с отдельными конфессиями (церквями);
- положения декларативного, программного характера;
- основы социальной политики, обязанности государства поддерживать гражданские отношения или же соблюдать принципы социального государства;
- основы экономической политики;
- положения, закрепляющие национальную независимость;
- нормы, регулирующие деятельность государства в условиях осажденного, военного положения, состояния опасности, прочих чрезвычайных режимах управления, и многое другое.
- **переходные положения** - о порядке вступления К в силу, а также "отменяющие положения". В них оговаривается перечень ранее действовавших источников государственного права, которые утрачивают законную силу вследствие принятия К.

КЛАССИФИКАЦИЯ КОНСТИТУЦИЙ

1. По поколениям – в зависимости от возраста, времени принятия

- ***Первое поколение: период с XVII века по конец XIX.***

особенности: Политическая нейтральность, отсутствие в этих КК обременительных политических обязательств и программ (кроме самых общих - вроде справедливости, стремления к счастью). В период составления первых конституций доктрина еще не была в подробностях разработана, поэтому КК были довольно лаконичными, краткими, включали необходимые нормы.

Примеры: значительная часть ныне действующей британской конституции, Французская декларация прав человека и гражданина 1789 г., конституции США, Швейцарии (1874 г.), Бельгии (1831 г.), Норвегии (1814 г.), Люксембурга (1868 г.).

- ***Второе поколение: период до II мировой войны***

особенности: Усилился процесс унификации, заимствования зарубежного теоретического материала и практического опыта. КК второго поколения стали более развернутыми, подробными и похожими друг на друга. Закреплены некоторые социально-экономические права, современная версия свободы совести - полная секуляризация, запрет государственной религии.

Примеры: Веймарская К, разработанная профессором Гуго Пройсом и принятая Германией в 1919 г.; К Финляндии принята частями с 1919 по 1922 гг.

- ***Третье поколение: послевоенный период***

особенности: Подробность изложения текстов КК, появились определенные конституционные стандарты, усложнилось конституционное регулирование и увеличивается объем конституционных текстов, поскольку расширился состав политических интересов, требующих согласования; стали более разработанными и, вместе с тем, осторожными положения социальной направленности. Взаимообмен государственно-правовым опытом привел к еще большему сходству КК. Почти все они начинаются с раздела о правах и свободах, провозглашают принцип правового государства, используют общую терминологию. Характер конституционного регулирования стал интернациональным. В этом поколении все КК приобрели форму основного закона.

2. По структуре или по форме, в которой КК

выражены:

- **В форме единого систематизированного основного закона** (например, Мексика);
- **КК, структура которых образована несколькими конституционными законами** (например, Канада, Израиль, Финляндия);
- **КК не имеющие определенной структуры** (например, Великобритания, Новая Зеландия)

3. В зависимости от происхождения:

- **Оригинальные** – в странах имеется *собственная конституционная традиция* и ее используют при составлении конституций (например, США, Великобритания, Нидерланды, Франция, Германия, Скандинавские страны);
- **Заимствованные** – в странах воспринимали зарубежный опыт. Характер заимствования может быть *полным* (Кот д'Ивуар) или *компиляционным* (Япония)

Способы принятия К (ОЗ) и внесения в них изменений

принципы:

- 1) конституционные поправки принимаются теми же способами, что и сами К (ОЗ);
- 2) только *субъекты, обладающие учредительной властью*, могут утвердить К (ОЗ).



Ими могут считаться **носители суверенитета** (народ, монарх, Бог) либо **представители суверена**, правомочные устанавливать основы государственности.

Конституции, формально не выделенные из общей системы правд, устанавливаются **ЭВОЛЮЦИОННО**.

Они получают признание de facto - субъекты государственно-правовых отношений, прежде всего суверены, прямо или фактически подтверждают свое согласие следовать сложившемуся комплексу конституционных норм.

ОЗ, в том числе конституционного содержания, могут быть **установлены или **изменены**:**

- 1) **Учредительным органом** (К.конвент, учредительное собрание, учредительный конгресс, Специальный народный меджлис (Мальдивы) и др. – т.е. собрание представителей народа (сословий), основной или единственной функцией которого является установление основ государственного строя;
- 2) **Референдумом**- это одна из процедур, которые могут быть использованы для осуществления учредительной власти. Иногда к конституционному референдуму предъявляются "повышенные" процедурные требования.

- 3) Законодательным представительным органом или же парламентом совместно с главой государства.
- 4) **Октроирование** - это односторонний акт, в результате которого суверен устанавливает или изменяет государственный строй. Октроирование означает акт дарения политических и гражданских свобод народу, полного или частичного отчуждения в его пользу суверенных прав. Октроирование может быть выполнено абсолютным монархом, после чего его власть ограничивается, или же метрополией, которая в результате этого утрачивает суверенитет над колонией.

контрольная работа

1. Понятие государства;
2. Понятие права;
3. Понятие системы права, ее элементы перечислить;
4. Что изучает государственное право зарубежных стран?
5. «Государственное», «конституционное» право, в чем разница?
6. Функции науки и учебной дисциплины ГПЗС?
7. Что понимают под «институтом государственного права»?
8. Какие институты характерны для государственного права всех стран?