Содержание

1. Понятие Конституции в науке конституционного (государственного) права

2. Порядок принятия и пересмотра Конституций США, ФРГ, Франции, Испании и Греции

3. Казус

Список литературы

1. Понятие Конституции в науке конституционного (государственного) права

Термин "конституция" (от латинского "constituio" - установление) зародился в Древнем Риме и использовался для обозначения указов римских императоров.

В науке конституционного права и политологии конституция рассматривается как важнейший политико-юридический документ. Политическое значение конституции обусловливается тем, что она оформляет общественные отношения и становится фундаментом их развития. Юридическая природа конституции связывается с тем, что свои задачи она выполняет правовыми средствами, то есть является законом, актом, исходящим от государства и тем самым приобретающим общеобязательную силу.

В современном мире действует около 200 конституций различных государств, 300 основных законов (конституций, уставов) субъектов федераций (в Бразилии, Германии, России, США и др.), иногда принимаются конституции и в некоторых автономных образованиях (например, Конституция 1998г. Автономной республики Крым). Помимо общих черт, в этих конституциях имеются и различия. Поэтому необходимо уделить внимание рассмотрению вопроса о понятии, сущности и юридических свойствах конституции.

Конституция в формальном смысле (значении) – это закон или группа законов, обладающих высшей юридической силой по отношению ко всем остальным законам. Конституция в данном смысле - это в своем роде закон законов. Она не может быть изменена путем издания обычного закона, и, наоборот, внесение поправок в конституцию требует соответствующего изменения тех законов и подзаконных актов, которые были ранее изданы на основании или в развитие действовавших тогда ее положений, но перестали теперь ей соответствовать.

Материальное и формальное понимание конституции находятся в определенном соотношении. Вероятно, оправданно, чтобы специальная форма выражения соответствовала предмету регулирования - ведь в конституции определяются основы общественного и государственного строя страны. Кроме того, это соотношение проявляется в следующем: все государства обладают конституцией в материальном смысле, но не у всех у них есть конституция в смысле формальном. Британская конституция существует в первом смысле, но не во втором: ее нормы могут быть изменены в том, же порядке и теми, же органами, которые создали действующие нормы. К конституции в материальном смысле относятся лишь те правовые нормы, которые регулируют указанные выше общественные отношения. Напротив, конституции в формальном смысле могут содержать такие нормы, которые, казалось бы, регулируют отношения, не имеющие конституционного характера. Однако сам факт включения тех или иных норм в формальную конституцию свидетельствует, что законодатель преследовал этим важные политические цели, и поэтому такие нормы не стоило, бы рассматривать как нетипичную случайность.

Различаются также понятия юридической и фактической конституции. Юридическая конституция, в материальном или формальном смысле, - это всегда определенная система правовых норм, регулирующих указанный выше круг общественных отношений. Фактическая конституция - это сами такие отношения, то есть то, что реально существует. Например, Конституционный закон о Чехословацкой федерации 1968 года предусмотрел создание системы конституционных судов, однако на практике до победы антибюрократической революции 1989 года эти суды так и не были созданы. Следовательно, согласно юридической конституции они существовали, а согласно фактической - отсутствовали. До сих пор в Конституции Итальянской Республики 1947 года остаются лишь мертвой буквой нормы ст. 40 (регламентация права на забастовку), 95 (организация президиума Совета министров), VI переходного положения (упразднение органов особой юрисдикции).

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.

Важным для раскрытия понятия конституции является вопрос о ее сущности. Он стал предметом дискуссий, ведущихся с момента зарождения самой идеи конституции. В целом можно выделить два основных подхода к определению сущности конституции:

1) западные концепции конституции:

- представители естественной школы права рассматривали конституцию как своего рода общественный договор, выражение общей воли народа (нации);

- нормативисты рассматривали конституцию как выражение высшей правовой нормы;

- институционалисты – как статут не только государства, но и нации как корпоративного целого.

2) марксистская концепция, в основе которой лежит классовый анализ конституции: конституция любого государства рассматривается как продукт классовой борьбы, как инструмент, с помощью которого тот или иной класс (блок, коалиция, союз классов) закрепляет свое политическое господство.

Конституция – это, прежде всего юридический документ, и потому ее главными свойствами являются юридические. Они раскрывают правовую природу конституций и определяют ее место в правовой системе страны.

"Сущность конституции состоит в том, что она выражает социальный компромисс или согласие, достигаемые в момент ее принятия различными социально-политическими силами по коренному вопросу, который она решает, - ограничение пределов вмешательства государства в жизнь общества и индивидов".

"Конституцию как нормативный правовой акт, занимающий самостоятельное и особое место в правовой системе современного демократического государства, от всех других правовых актов отличают следующие черты:

1) особый субъект, который устанавливает конституцию или от имени которого она принимается;

2) учредительный, первичный характер конституционных установлений;

3) всеохватывающий характер конституционной регламентации, т.е. тех сфер общественных отношений, воздействие на которые она распространяет;

4) особые юридические свойства: верховенство, высшая юридическая сила, порядок принятия, внесения поправок, специфические формы охраны и др".

Конституция – важный политический документ. Она выражает политический и социальный компромисс между различными силами, достигаемый в процессе политической борьбы. В этом смысле она является итоговым документом, закрепляющим итоги этой борьбы и вместе с тем отражающим достигнутую ступень развития общественных отношений, которые служат предметом ее регулирования. Конституция определяет участников политического процесса и рамки, в которых протекает этот процесс. Многие современные исследователи на Западе проводят различие между политической и социальной конституцией. Под политической конституцией понимается, прежде всего, та часть ее содержания, которая относится к организации и формам осуществления государственной власти. Это главная часть, ядро любой конституции, что, кстати, находит отражение даже в официальном названии некоторых основных законов.

Любая конституция является идеологическим документом, ибо отражает определенную систему взглядов и идей. Конституция является также мировоззренческим документом, оказывающим большое влияние на духовную жизнь общества, способствующим распространению и утверждению определенных политических и правовых идей, представлений, ценностей. Конституция как наиболее авторитетный закон обращается к признанным в обществе ценностям (права человека, собственность, демократия, семья и др.) и как бы убеждает человека: если тебе дороги эти ценности, следуй тому, что записано в основном законе. И с другой стороны, если уважаешь закон, уважай и отраженные в нем общечеловеческие ценности. Тем же, кто не уважает ни того, ни другого, в случае нарушения конституции грозят соответствующие санкции.

Таким образом, конституция – это основной закон государства, закрепляющий основы организации государственной власти и правовое положение личности. Сущность и содержание конституции проявляются в совокупности свойств (юридических, политических, идеологических), характеризующих ее качественное своеобразие как одного из элементов политической системы общества.

2. Порядок принятия и пересмотра Конституций США, ФРГ, Франции, Испании и Греции

Конституция США — основной закон США, имеющий высшую юридическую силу. Конституция США была принята 17 сентября 1787 года на Конституционном Конвенте в Филадельфии и впоследствии ратифицирована всеми тринадцатью существовавшими тогда американскими штатами. Считается первой в мире конституцией в современном понимании.

"Конституция США - сравнительно краткий документ. Принята Конвентом 17 сентября 1787 года. В ней содержится приблизительно 7 тысяч слов. Она состоит из преамбулы, а также из семи довольно пространных статей, обозначенных римскими цифрами. Большинство статей делится на разделы".

Конституция США — "жесткий", трудноизменяемый документ. Для ее изменения необходимо выполнить сложную процедуру. Во-первых, предложение о внесении поправок выдвигается, если это сочтут необходимым две трети от общего числа членов обеих палат Конгресса либо созванный по требованию законодательных собраний двух третей штатов специальный Конвент (ст. V Конституции). Во-вторых, для ратификации поправок установлен еще более сложный порядок — они утверждаются законодательными собраниями трех четвертей штатов или конвентами в трех четвертях штатов, смотря по тому, какой из этих двух способов ратификации предложит Конгресс. После принятия поправки XVIII (1919 г.) Конгресс стал устанавливать срок для ратификации. Если за установленный срок поправка не ратифицирована, то она считается отвергнутой. Впрочем, Конгресс может продлить время ратификации.

В принятии поправок юридически участвуют только законодательные органы федерации и штатов или специально избранные для этого конвенты. Единственное исключение составляла процедура принятия поправки в марте 1861 г., которая не была впоследствии ратифицирована. Она была подписана главой исполнительной власти — Президентом Дж. Бьюкененом. Подпись Президента не имела и сейчас не имеет какого-либо юридического значения; это обстоятельство находится в известном противоречии с существующей законодательной процедурой, при которой промульгация принятого Конгрессом билля является завершающей стадией законотворчества.

По своему содержанию поправки не отличаются особым разнообразием. Поправки XVIII и XXI о регулировании ввоза и перевозки спиртных напитков на территории США (о введении и упразднении "сухого закона") в некоторой мере представляют исторический интерес. Несколько поправок, дополняя друг друга, касаются института президентской власти (XX, ХХП и XXV), поправки XV, XIX, XXIV и XXVI свидетельствуют о постепенной эволюции активного избирательного права. Билль о правах и поправки XI, XIII и XVI остались неизменными со времени принятия.

Конституция ФРГ официально называется Основным законом, принята в 1949году как временная (есть конституции каждой из земель).

Основной закон создавался и принимался вскоре после. Второй мировой войны, инициатором которой, как уже отмечалось, явилась гитлеровская Германия. Разработчики Основного закона стремились подчеркнуть миролюбивый характер нового германского государства, его приверженность международному праву и стремление к международному сотрудничеству.

Закон об изменении Основного закона нуждается в одобрении 2/3 членов Бундестага и 2/3 голосов Бундесрата. Недопустимо изменение Основного закона, затрагивающее разделение Федерации на земли, принципиальное участие земель в законодательстве или принципы, заложенные в ст. 1 и 20. Можно сделать вывод, что по способу конфигурации Основной закон ФРГ является жестким.

Конституционный контроль осуществляет Федеральный конституционный суд.

Конституция Франции 1958 г. по способу конфигурации является "особо жестокой", так как для пересмотра требуется проведение 2-ух шагов - принятие поправок и их ратификация. Проект пересмотра Основного закона согласно ст. 89 должен быть одобрен палатами парламента в схожей редакции. При данной процедуре палаты - Национальное собрание и Сенат - находятся в равных критериях. После принятия поправок требуется их обязательная ратификация, которая быть может осуществлена 2-мя методами: или на референдуме (основная процедура), или в Конгрессе - на совместном заседании парламентских палат большинством в 3/5 голосов. Право выбрать метод ратификации принадлежит Президенту республики. Но для ратификации в Конгрессе требуется, чтоб создателем пересмотра выступало Правительство, а не члены парламента, Процедура ратификации в Конгрессе предусмотрена для внесения в Конституцию незначительных поправок, когда проведение референдума нецелесообразно.

Пародоксальным будет то, что с 1958 г. практика ратификации в Конгрессе стала основной процедурой принятия поправок, в то время как по смыслу ст. 89 Конституции нормой должен быть референдум. Большая часть принятых поправок к Конституции было одобрено в Конгрессе.В Конституцию 1958 г. Не один раз вносились поправки. Все они приняты по инициативе Правительства. Некие поправки внесли глубочайшие конфигурации в дела меж органами гос власти и в базы политической системы. Предметом этих поправок были: изменение порядка избрания Президента республики методом всеобщих выборов, включение в Конституцию норм Маастрихского контракта, расширение права запроса Конституционного совета. Предмет остальных поправок носил быстрее технический характер: предоставление способности африканским государствам оставаться членами Общества; совмещение парламентских каникул со школьными и др.

Ныне действующая Конституция Испании (исп. Constitución española) была принята на референдуме, состоявшемся 6 декабря 1978 года. Конституция 1978 года была положительно принята большинством населения Испании и во многом аналогична конституциям других западных стран.

На содержание испанской Конституции оказали влияние принятые ранее конституционные акты ряда европейских демократических государств. В частности, Конституция Италии 1947 г. и Основной закон ФРГ 1949 г. оказали влияние на разделы испанской Конституции об автономных образованиях, о правах и свободах граждан, о Конституционном суде; шведская Конституция 1975 г. и Конституции других скандинавских стран - на правовое положение главы государства - Короля и на институт народного защитника (омбудсмана), и т. д.

По порядку изменения Конституции испанская Конституция относится к разряду так называемых "жестких" конституций. Инициатива пересмотра Конституции осуществляется в соответствии с разделом Х "О конституционной реформе". Право законодательной инициативы принадлежит Правительству, конгрессу депутатов и ассамблеям региональных автономных объединений. Проекты изменений Конституции должны быть приняты обеими палатами Генеральных кортесов (парламента) большинством в три пятых состава каждой палаты. Если согласия между палатами по поправкам к Конституции не достигнуто, то при условии, что Сенат (верхняя палата) примет указанный текст абсолютным большинством своих членов, Конгресс депутатов (нижняя палата) может принять его двумя третями голосов. Одобренный Генеральными кортесами проект реформы выносится на референдум для ратификации, если на то будет ходатайство в течение 15 дней после его одобрения одной десятой числа голосов любой из палат.

Если вносится предложение о полном пересмотре Конституции или частичном ее пересмотре, затрагивающем вводный раздел, главу вторую "Права и свободы", часть первую раздела I "Об основных правах и публичных свободах" или раздел II "О короне", необходимо одобрение большинством двух третей числа членов каждой палаты, после чего Генеральные кортесы распускаются. Вновь избранные палаты могут одобрить проект новой Конституции большинством в две трети голосов каждой палаты, после чего проект передается для его утверждения на референдум. Во время войны, а также при предусмотренных ст. 116 Конституции состояний угрозы, чрезвычайного или осадного положения инициатива реформы Конституции не может быть предпринята.

Конституция Греции была разработана правительством, принята парламентом 9 июня 1975 года, вступила в силу 11 июня 1975 года. Принятие конституции произошло после падения военной диктатуры "черных полковников" и восстановления гражданского правления в стране. С момента провозглашения независимости в 1821 году до 1973 года в стране действовало еще 10 конституций.

Процедура пересмотра конституции Греции предусматривает две стадии — внесение изменений и их ратификацию, причем обе стадии проводятся при различных составах Палаты депутатов. Другими словами, между внесением поправок и их утверждением должны пройти всеобщие выборы (ст. 110). Хотя сами квалифицирующие требования к численности голосов на каждом этапе процедуры изменения не слишком высоки (изменения принимаются 3/5 голосов всех членов парламента в двух голосованиях с перерывом не более месяца и утверждаются в парламенте следующего созыва), однако, учитывая, что они должны быть достигнуты в различных составах Палаты депутатов и что конституция может пересматриваться только раз в пять лет (п. 6 ст. 110), она принадлежит не только к числу "жестких", но и весьма малоподвижных. Часть ее положений — о некоторых правах и свободах, о форме правления и о принципе разделения властей — как основа строения структуры государственной власти не подлежит пересмотру.

3. Казус

Новорожденный ребенок, который после вступления в силу Акта о гражданстве Великобритании (1981г.) был найден подкинутым на территории Соединенного Королевства, в целях пункта 1, если не доказано иного, будет считаться родившимся в Соединенном Королевстве после вступления в силу акта, и родившимся от родителя, который в момент рождения постоянно проживающее в Соединенном Королевстве лицом.

В случае в момент рождения ребенка его отец или мать является гражданином Великобритании ребенок приобретает гражданство по принципу право крови. Основанием приобретения гражданства ребенка является гражданство его отца или матери.

В случае если в момент рождения ребенка его отец или мать постоянно проживает в Соединенном Королевстве ребенок приобретает гражданство по принципу права почвы. Основанием в данном случае является фактическое проживание на территории Великобритании отца или матери ребенка.

Список литературы

Нормативные правовые источники

1. Конституция США ( статьи 6 и 7).- Конституции зарубежных государств. / Сост. Проф. В.В.Маклаков. М.: Юрид.лит. 1996. 417с.
2. Конституции Греции (разделы 2 и 4 части 4), Испании (раздел 10 и переходные положения), Франции (раздел 16) и ФРГ ( ст. 79, 144 - 146), Акт о гражданстве 1981 года (Великобритания). Норма. 1996. 676с.

Научные источники

1. Конституционное (государственное) право зарубежных стран. Общая часть/Под ред. Б.А. Страшуна. М.: Норма. 2006. 676с.
2. Мишин А.А. Конституционное (государственное) право зарубежных стран. М.: Белые альвы. 2006. 432с.
3. Иностранное конституционное право/Под ред. В. В. Маклакова. М.: Юрист. 1996. 490с.
4. Конституционное право зарубежных. Учебник для вузов/Под ред. М. В. Баглая, Ю. И. Лейбо и Л. М. Энтина. М.: Норма. 1999. 752с.
5. Мишин А. А. , Власихин В. А. Конституция США: политико- правовой комментарий. М.: Наука. 1985. С.114-146.
6. Вступительные статьи к Конституциям Греции, Испании, США, Франции и ФРГ.- В кн.: Конституции зарубежных государств. М.: Юрид.лит. 1996. 417с. Конституции государств Европейского Союза/Под ред. Л. А. Окунькова. М.: Норма. 1997. 802с. США: Конституция и законодательные акты. М.: Универс. 2003. 724с.
7. Невинский В. В. Немецкие граждане в зеркале основополагающих принципов Конституции ФРГ. Барнаул: изд. Алт. ун-та. 1994. С.5-23.
8. Невинский В. В. Новеллы конституционного законодательства ФРГ// Журнал российского права. 1998. № 4-5. С.121-129.
9. Ковалев А. М. Современное состояние Конституции Республики во Франции// Государство и право. 2007. № 2. С.137-145.
10. Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право:Учебник. М.:Юрист,2001. 442с.
11. Смоленский М. Б. Конституционное право зарубежных стран. М.: Феникс, 2006. 346с.
12. Сравнительное конституционное право/Под ред. А.И. Ковлера, В.Е. Чиркина, Ю.А. Юдина. М.:Юрист, 1996. 512с.