#

# Предмет, сущность, источники и система конституционного права зарубежных стран

##

## ГЛАВА 1. Сущность государственного права зарубежных стран

В курсе конституционного права зарубежных стран изучается очень широкий круг государств, общее число которых более 180, т.е. практически все государства, которые являются членами ООН. Эти государства весьма неоднородны, они отличаются друг от друга многими особенностями, признаками. Прежде чем говорить о каких–то наиболее типичных чертах, которые характеризуют правовые системы, государственные механизмы и другие особенности этих государств, их следует разделить на какие–то однородные группы, провести их классификацию. Классификации проводятся по разным критериям, и наиболее часто встречающийся критерий – это уровень социально–экономического развития. По этому критерию современные зарубежные государства обычно делятся на три группы: это высокоразвитые государства среднего уровня развития и развивающиеся государства.

К *первой группе* государств относятся, прежде всего, такие государства, как Соединенные Штаты Америки, Великобритания, Федеративная Республика Германия, Франция, Италия, Япония и большинство стран Западной Европы – Швеция, Дания, Голландия и т.д.

Во *вторую группу* входит большая часть стран Латинской Америки: Бразилия, Аргентина, Венесуэла, Перу, Чили, а также страны более близкие нам по географическому расположению, например, Турция, Иран. К странам этой группы можно отнести также такие известные государства как Индия, Пакистан, Филиппины и т.д.

*Третью группу* составляют большинство стран Тропической Африки, Океании, некоторые страны Азии и Карибского бассейна. Эти государства находятся на низкой ступени экономического развития и о них можно сказать, что до недавнего времени они делились на две такие условные группы, как страны социалистической ориентации и страны капиталистической ориентации. Сейчас это деление утратило смысл, потому что после распада Советского Союза, после исчезновения социалистического содружества большинство стран социалистической ориентации эту, так называемую, ориентацию утратило, и практически все они пытаются идти по рыночному пути, по тому пути, который до недавнего времени назывался капиталистическим путем развития. К числу развивающихся государств относятся такие государства как Чад, Гвинея, Мальдивские острова, Тринидад и Тобаго, Вануату, Сан–Томе и Принсипи и т.д. Государств этих очень много.

Существует также хорошо нам известная группа государств, это уже упомянутые нами страны бывшего социалистического содружества. Куда их относить? В общем–то, эти государства также можно отнести либо к государствам с высоким уровнем развития (пожалуй, на этот уровень можно отнести, например, Чехию), а также государства со средним уровнем развития (скажем, Польша, Словакия) и страны развивающиеся (например, Вьетнам, Лаос). Для удобства изучения эти государства выделим в отдельную четвертую группу, которую можно назвать термином постсоциалистические государства (страны Восточной Европы, Прибалтики страны СНГ) и страны так называемого реального социализма. К последним можно отнести, пожалуй, Корейскую Народно–Демократическую Республику, Китайскую Народную Республику и Кубу.

Каков наиболее характерный критерий отнесения государства к той или иной группе по уровню социально–экономического развития? Долгое время у нас в стране господствовала точка зрения, что здесь главный критерий – уровень развития промышленности, достижения в области науки и техники и т.д. Этот критерий, конечно, имеет значение, но все–таки более верным, правильным является критерий среднегодового дохода на душу населения. Если в стране средний житель имеет, скажем, 30 тыс. долларов дохода в год, то, безусловно, эта страна высокого уровня развития, потому что в ней живут не бедные граждане. Если же годовой доход гражданина в стране, например, 5–6 тыс.долларов – это средний уровень, а когда доход на душу населения составляет несколько сот долларов (или менее того) в год, это страна развивающаяся. Это критерий самый надежный, потому что уровень социально–экономического развития измеряется все–таки не количеством выплавленной стали или произведенных тепловозов и паровозов, а материальным достоянием граждан.

Государства, в зависимости от их социально–экономичес- кого развития, имеют определенные особенности, и в нашем курсе будут изучаться, прежде всего, государства высокоразвитые. Причиной этого является то, что если эти государства добились больших успехов в сфере экономики, социального распределения общественных богатств, то они, как правило, обладают развитой демократией, высокой техникой права и совершенным уровнем развития конституционных отношений. Короче говоря, у них есть чему поучиться. Другие государства, т.е. государства среднего уровня развития, а также развивающиеся, тоже будут рассматриваться в нашем курсе, но, естественно, в значительно меньшем объеме, потому что таких государств очень много и учиться у них зачастую нечему. Что касается этих государств, то мы будем показывать наиболее интересные их черты и какие–то наиболее своеобразные примеры, которые заслуживают более пристального рассмотрения.

*Классификация государств проводится* и по другим критериям. Например, *по формам правления*. По этому критерию государства делятся на две основные группы – монархии и республики. Монархии, в свою очередь, делятся на несколько разновидностей, также на несколько видов делятся республики. Этим вопросам будут посвящены соответствующие разделы настоящего курса.

*Государства классифицируются по формам государственного устройства*. По этому признаку они делятся на унитарные государства и федерации.

*Государства классифицируются по политическим режимам* на страны с демократическим режимом и на страны с недемократическим режимом, т.е. с тоталитарным, авторитарным или другой разновидностью недемократического режима.

Важное значение зарубежная юридическая и политическая наука придает такой классификации, как *классификация по партийным системам*. По этому признаку государства делятся на страны с многопартийной системой, страны с двухпартийной системой, страны с однопартийной системой, а также есть некоторое количество государств без партий.

*Государства классифицируются по признаку вхождения или невхождения в военные, экономические, политические и иные союзы и блоки*. По этому признаку государства, например, объединяются в страны НАТО, т.е. Северо–Атлантического оборонительного союза, либо страны, входящие в Европейское Экономическое Сообщество. Есть также страны, которые называют себя нейтральными. К их числу относится, например, Швейцария, Финляндия, Австрия, Мальта. Нейтральные государства – это государства с особым статусом, и об этом мы также поговорим позже.

Кроме этого есть государства, которые относятся к, так называемому, Движению неприсоединения. Движение неприсоединения – это государства, которые в 1961 году заявили о своем невхождении ни в блок НАТО, ни в Варшавский Договор. В то время (в 60–е годы) мир был расколот на две группы – НАТО и Варшавский Договор, и Движение неприсоединения заявило о себе, что оно стоит, как бы, посередине. У истоков Движения неприсоединения были такие государства, как Югославия (во главе с тогдашним лидером Иосипом Броз Тито), Индия (во главе с тогдашним лидером Джавахарналом Неру), Египет (во главе с тогдашним президентом Гамаль Абдель Насером). Это Движение было образовано в Белграде. Сейчас оно уже не столь заметно на политической арене, потому что распалось противостояние между, казалось бы, вечными противниками – НАТО и Варшавским Договором. Варшавский Договор исчез. Движение неприсоединения после этого утратило почти все своеобразие, но все же пока существует и в настоящее время там насчитывается свыше 90 государств.

В государственно–правовой теории и практике встречаются и иные классификации государств, например, государства однонациональные и многонациональные, или государства светские и теократические и т.д. вплоть до государств больших, малых, островных, материковых и др.

Единого права для всех стран нет и быть не может. Есть как общие черты, так и некие особенные признаки и характеристики. Любое государство, любая система права имеет основополагающую отрасль. Эта отрасль, как правило, называется "конституционное право". Специфика конституционного права в правовой системе любой страны определяется, прежде всего, предметом регулирования. Предмет регулирования – *это определенная сфера общественных отношений*. Достаточно легко представить себе предмет таких отраслей права, как семейное право, потому что это – семейные отношения между супругами, между родителями и детьми. Достаточно легко представить себе предмет такого права, как земельное право, потому что там отношения, связанные с принадлежностью земли, с правилами ее использования. Но что касается конституционного права, то определение его предмета очень часто вызывает значительные трудности, потому что двумя–тремя словами обозначить их практически невозможно. Чаще всего, говоря о предмете конституционного права, о предмете правового регулирования данной отрасли, имеют в виду общественные отношения, которые образуют основу, главные устои общества и государства и непосредственно связаны с реализацией государственной власти.

Любое государство в процессе своего функционирования постоянно издает специальные предписания, выполнение которых обязательно для всех, применение которых обеспечивается специальным аппаратом принуждения, т.е. создает нормы права. И в рамках системы права всегда выделяются особо важные, значительные нормы, которые относятся к функционированию государственной машины, функционированию государственного механизма. Они и составляют основу конституционного права.

Что же регулируется конституционным правом? Прежде всего, оно регулирует и закрепляет основы общественного строя, т.е. закрепляет политическую систему общества, экономическую систему, определяет основные параметры социальной структуры, закрепляет основы правового положения личности, основы правового положения партий, союзов, ассоциаций, закрепляет формы политического режима, закрепляет государственное устройство и в некоторых странах основы взаимоотношений государств с зависимыми территориями. Это перечень основных институтов конституционного права.

Это, в то же время, перечень основных возможных отношений в рамках конституционного права. Эти отношения являются ведущими, наиболее значительными, поэтому они относятся к, так называемым, устоям общества и государства.

Конституционное право различается как отрасль права, как наука и как учебная дисциплина. Конституционное право как отрасль права – это совокупность норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением государственной власти и в процессе ее реализации. Такое краткое определение конституционного права не дает ее специфики. Если давать более полное определение, то оно неизбежно включает перечисление основных институтов конституционного права. Полное определение может звучать следующим образом: "Конституционное право любой страны – *это основная отрасль права государства, представляющая собой совокупность юридических норм, закрепляющих политическую систему общества, экономическую систему государства, форму правления, форму государственного устройства, правовой статус личности, избирательное право, избирательную систему, политический режим и другие важнейшие институты данного государства*".

Нормы конституционного права являются отправными для всех других отраслей права, таких отраслей, как ранее назван- ные – семейное право, земельное, а также торговое, аграрное, уголовное, налоговое, административное и др. Поэтому оно занимает ведущее место среди отраслей права. Любое изменение в конституционном праве влечет изменения целого блока норм права.

Конституционное право отличается от других отраслей права не только своим предметом, но и методом воздействия на своих субъектов. Как и в других отраслях права, в конституционном праве применяется метод запрета, т.е. существуют запрещающие нормы. Но чаще встречается метод обязывания, т.е. нормы, обязывающие какой–то орган или лицо осуществлять определенные действия, а также метод дозволения, т.е. нормы разрешающие, дозволяющие совершать определенные действия. Такой метод наиболее характерен именно для конституционного права.

Отличительной чертой конституционного права является метод императивно–властного воздействия, т.е. этот метод не предполагает равенства сторон, а предполагает прямое осуществление власти, т.к. один из субъектов – государство – реализует свою власть, обязывая другие субъекты выполнять ее властные предписания. Безусловно, такие властные отношения не являются единственными в конституционном праве, в процессе осуществления государственной власти возникают и иные общественные отношения. Так, например, определенную и значительную роль в государственно–правовой жизни играют политические партии, которые не применяют государственной власти, не применяют императивного воздействия.

Государственная власть реализуется при помощи органов суда. Суд руководствуется нормами уголовного и гражданского права – как материального, так и процессуального. В процессе налоговой, финансовой деятельности государства складываются общественные отношения, регулируемые нормами финансового, административного права. Хотя определенный, более высокий, уровень этих отношений может являться одновременно сферой конституционного права.

Реализация государственной власти – это очень широкая сфера, и не все формы осуществления государственной власти приводят к появлению конституционно–правовых отношений. Но такие формы, как принятие законодательства, нормоустанавливающая деятельность правительства, выборы, референдумы и плебесциты, реализация основных прав и свобод, защита этих прав и свобод, конституционный надзор, контроль за местными органами самоуправления – это наиболее характерные сферы применения и реализации государственной власти, т.е. реализации конституционного права.

##

## ГЛАВА 2. Общие и особенные черты конституционного права

Конституционное право – это очень сложная система, включающая в себя самые разные структурные части, элементы, подсистемы; и вся эта сложная взаимозависимая и взаимопереплетающаяся структура придает конституционному праву его сущность. К основным элементам системы конституционного права, как отрасли права, относятся такие понятия, как: принципы конституционного права, конституционно–правовые институты и нормы конституционного права. Под принципами конституционного права понимаются основополагающие идеи, начала, которые определяют основную суть и характеристику данной отрасли права. Принципы конституционного права в ряде случаев закреплены в конституциях, в некоторых случаях они являются общечеловеческими принципами, но, так или иначе, в государстве, как правило, есть определенный перечень принципов конституционного права, которые составляют ядро системы конституционного права. Самые общие принципы закреплены в конституциях. Это, например, народный суверенитет, народное представительство, принцип разделения властей, система сдержек и противовесов, принцип свободы личности, принцип судебной защиты прав и свобод, равноправие граждан и т.д. Эти принципы записаны, как правило, в первых статьях конституции или в тех разделах, которые закрепляют систему органов государства или систему основных прав и свобод.

Институты конституционного права или конституционно–правовые институты – это определенная совокупность норм, регулирующая сходных, смежных однородных общественных отношений, т.е. таких, которые можно обозначить одним словом, одним общим понятием. Институты конституционного права легко назвать, если обратиться к любой из конституций, потому что в большинстве случаев структура конституции – это и есть перечисление важнейших институтов конституционного права.

Это институт правового статуса личности, институт гражданства, институт парламента, избирательное право, институт главы государства, конституционный надзор и т.д. Различают крупные институты и как бы субинституты, которые входят в эти более крупные институты. Например, институт правового статуса личности включает институт гражданства, институт личных прав, политических прав и т.д. Каждый из этих субинститутов играет очень важную роль, но в свою очередь входит в больший институт.

Конституционно–правовые нормы имеют большую специфику. Их структура, как правило, не соответствует классической триаде – гипотеза, диспозиция, санкция, потому что они имеют наиболее обобщенный характер. Очень часто отсутствует гипотеза, санкция, а вся норма представляет собой только диспозицию. Если мы представим такую статью конституции, в которой, к примеру, написано "вся власть принадлежит народу", то при всем нашем желании, мы не вычленим здесь классической трехзвенной системы. Но своеобразие норм конституционного права не означает, что это не нормы, а особые неправовые конструкции. Особенностью конституционного права является то, что санкция, как правило, перенесена в другую отрасль права, и ответственность за нарушение норм конституционного права, безусловно, присутствует. Наиболее обобщенный, широкий характер этих норм, которые регулируют очень важные, значительные общественные отношения и придает им такую наиболее своеобразную и специфическую форму. Конституционно–правовые нормы имеют наиболее высокую степень правовой абстракции.

Конституционно–правовые нормы можно разделить на ряд групп, например, на нормы материального и процессуального конституционного права. Хотя процессуальных норм не так уж много, но они есть (например, в сфере избирательного права). По функциональной направленности они делятся на регулятивные и охранительные, по способу воздействия на субъекты права – нормы управомачивающие и запрещаюшие. Есть и другие критерии классификации этих норм: нормы постоянные, временные и т.д.

Под источниками конституционного права понимаются писаные и неписаные нормы, которые регулируют конституционно–правовые отношения. Существуют различные классификации источников, более и менее развернутые, некоторые насчитывают пять, шесть, семь разновидностей. Мы предлагаем классификацию из десяти основных групп.

Первая группа – законы и иные государственно–правовые акты. Эта группа включает шесть разновидностей законов.

1–й вид – *конституция*. Конституция – это основной закон, он имеет особую форму, содержание, это основной источник конституционного права и в силу своего особого значения заслуживает отдельного изучения. Ему и будет посвящена отдельная глава настоящей книги.

2–й вид законов – *конституционные законы*. Они, в свою очередь, делятся на две разновидности. Первая разновидность конституционных законов – это те законы, которые вносят изменения в текст конституции либо существенно дополняют его, изменяя какие–то сложившиеся отношения. Принятие этой группы конституционных законов возможно, но не обязательно, т.е. принятие их в конституции предусмотрено в абстрактной форме – они могут быть, но их может и не быть, они принимаются только тогда, когда возникает осознание их необходимости, т.е. возникает потребность изменения каких–то очень существенных общественных отношений. Классическим примером этих конституционных законов являются так называемые "поправки" к американской конституции. Их, как известно, 27 и каждая из них – это существенное дополнение текста американской конституции, общественных отношений урегулированных ею, либо закрепление необходимых изменений в сфере особо важных общественных отношений.

Вторая разновидность конституционных законов – это группа законов, которые составляют, так называемую, *неписаную конституцию*, т.е. формально это обычные законы, но в силу своей важности они выполняют функцию конституции. Это, например, Хабеас Корпус Акт (Habeas Corpus Act, 1679), Магна Карта (Magna Carta, 1215), Закон о Парламенте, т.е. законы, входящие в качестве статутного права в неписаную британскую конституцию. Из таких законов состоит конституция Израиля, из трех конституционных законов состоит конституция Швеции. Для принятия обычного закона необходимо простое число голосов членов парламента, для принятия конституционного закона, как правило, – квалифицированное большинство голосов членов парламента – 2/3, 3/4, 4/5, т.е. всегда более половины. Более того, при принятии конституционного закона, если инициатива исходила от парламента, обычно недостаточно голосов квалифицированного большинства членов парламента, а этот закон еще выносится, например, на утверждение посредством референдума.

В федеративных государствах конституционные законы, которые изменяют федеральную конституцию, обычно должны быть одобрены большинством субъектов федерации. Например, для того, чтобы была внесена поправка в конституцию США, необходимо одобрение не менее 38 штатов. Такой порядок объясняет то обстоятельство, что за 200 с лишним лет существования американской конституции в нее было внесено только 27 поправок.

Третий вид законов – это, так называемые, *органические законы*. Это особый источник, который имеет ряд специфических черт. Принятие органических законов прямо предусмотрено в конституции, в отличие от конституционных законов, суть органических законов в том, что они дополняют конституцию, не изменяя ее основных принципов, не затрагивая ее глубинной сущности. Возможность принятия конституционных законов обычно предусматривается в гипотетической форме. Это, так сказать, абстрактная возможность, которая может быть и не реализована, а органические законы – это всегда неотъемлемая часть системы права любого государства.

Органические законы принимаются простым большинством голосов членов парламента, потому что они не вносят изменения в конституцию. Но, все–таки, эти законы всегда занимают особое место. Особая роль и суть органического закона в том, что он, как правило, регулирует целый правовой институт. Например, органическими законами являются законы о выборах, законы о гражданстве. В силу этой важности для принятия органического закона очень часто требуются дополнительные процедуры. Например, во Франции, чтобы органический закон вступил в силу, требуется согласие особого органа – Конституционного совета, который рассматривает предложения об органическом законе еще до голосования. Если он вынесет решение, что органический закон противоречит конституции, то он даже не будет поставлен на голосование.

Четвертый вид законов – это *акты исполнительной власти*, имеющие силу закона. Иногда эти акты называют делегированным законодательством. Эти акты формально не называются законами, а всегда имеют какое–то особое название, по которому их можно отличить от других актов. Например, они могут называться ордонансом (во Франции), декретом, прокламацией. Принимаются они либо главой государства (президентом, монархом), либо правительством, главой правительства и даже иногда отдельным министром. Это акты исполнительной власти, но в данном случае они регулируют очень важные вопросы, которые относятся, как правило, к сфере законодательного регулирования. Примером может служить Указ президента Индии о национализации ряда банков, или акт правительства Нигерии, который упразднил федеративное устройство государства (1966 г.), а затем этот же орган правительства восстановил и реорганизовал федерацию (1966–76 г.). В качестве данного источника может быть назван декрет правительства о введении военного положения и т.д.

Пятый вид – *обычные законы*. Обычные законы регулируют отдельные вопросы государственной или общественной жизни. Как правило, обычных законов принимается много и далеко не все могут быть источниками конституционного права. К числу таких законов можно отнести закон Федеративной Республики Германии 1965 г. о порядке изменения территорий земель; или, например, закон Франции о предоставлении избирательного права гражданам, достигшим 18 лет (1974 г.).

Шестой вид законов – это *парламентские уставы или регламенты*. Парламентские уставы или регламенты некоторыми авторами не относятся к числу законов, но вопрос это спорный. Мы полагаем, что парламентские уставы и регламенты – это законы, потому что они регулируют очень важную сферу конституционно–правовой жизни, определяют внутреннюю структуру парламента и порядок их работы. Они фактически определяют законодательный процесс. Принимаются они палатами парламентов и действуют на весь срок действия парламента.

Вторая группа источников конституционного права называется судебный прецедент. Судебный прецедент или решения судов, имеющие характер закона, делятся на два вида – решения общих судов и решения специальных судов. Судебный прецедент характерен для стран с англосаксонской системой права, прежде всего, это Великобритания, Соединенные Штаты Америки, а также бывшие колонии или доминионы Великобритании: Индия, Новая Зеландия, Австралия и другие страны. Судебный прецедент – *это решение суда, которое служит основанием для применения при рассмотрении другими судами аналогичных дел или вообще имеет характер общеобязательной нормы*. В Великобритании судебные прецеденты являются равноправным источником права и определяют ряд прав британских подданных, полномочия монарха (т.е. так называемые прерогативы короны) и т.д. В США и Индии особое значение имеют решения Верховных судов по толкованию конституции. В ряде стран общие суды не имеют права давать какие–то обязательные толкования конституции или законов, там источниками права могут быть лишь решения специальных, конституционных, судов, либо органов, выполняющих функции конституционного суда. Например, право на проведение митингов, шествий и демонстраций в Великобритании не имеет законодательного закрепления, а в нач. XIX в. решение одного из судей по конкретному делу послужило как бы нормой для закрепления правил проведения шествий, митингов и демонстрации в Великобритании.

Третья группа источников – конституционный обычай. Конституционный обычай (другие названия этого источника конституционные соглашение или конвенционные нормы) – *это правило поведения, которое сложилось исторически, это традиция, которая поддерживается государством*. Различных обычаев существует много. Есть обычаи бытовые, религиозные, национальные. Конституционный обычай – это обычай, который выгоден государству, и государство его поддерживает, по каким–то причинам не перенося его в писаное право. Конституционные и вообще правовые обычаи, как правило, носят не политический, а церемониальный, обрядовый характер. Особенно много их в Великобритании, Новой Зеландии, Австралии. Например, по обычаю Лорд–канцлер (глава Палаты лордов) сидит на, так называемом, "мешке с шерстью"; при открытии британского парламента посланник из Палаты лордов при подходе к Палате общин трижды стучит – это означает, что он как бы просит принять посланника от королевы. По обычаю, члены британского парламента голосуют не путем поднятия рук, а проходя в специальные двери и т.д. Но кроме таких, как бы второстепенных, обычаев есть и существенные, затрагивающие основные институты государства.

Например, конституционным обычаем является британский обычай, что Премьер–министром Великобритании становится лидер партии, победившей на выборах в Палату общин. Как ни странно, это нигде не записано, такой порядок в качестве обычая существует уже несколько сот лет. Конституционные обычаи сохраняются, потому что они придают государственным органам и их действиям некий особый ореол власти. Традиционные, внешне простые, повторяющиеся и, в общем–то, ритуальные действия приобретают особое значение, и на простых граждан это оказывает определенное психологическое воздействие, заставляет по иному и с большим уважением относиться к государственной власти.

Четвертая группа источников – это так называемые доктринальные источники. Доктринальные источники – *это, как и конституционные обычаи и прецеденты, сфера англосаксонского права*. Это такая группа источников, которая представляет собой труды видных ученых, государствоведов, или, точнее говоря, извлечения из этих трудов, которые используются в тех случаях, когда не хватает норм права, существует какой–то правовой пробел, и суды используют для усиления своих аргументов работы таких видных ученых, как английские государствоведы У.Блэкстон, Т.Мэй, У.Беджгот. Американцы в некоторых случаях используют работы так называемых "отцов–основателей", авторов американской конституции, таких как Дж.Медисон, Т.Джефферсон, А.Гамильтон, Д.Джей. Сложился такой порядок, что работы недавние, работы живущих авторов, в качестве источников не привлекаются, очевидно, потому, что эти авторы могут передумать, пересмотреть свои взгляды и, может быть, начать оспаривать свою собственную точку зрения. Используются уже устояшвиеся позиции, труды, которые были проверены временем.

Пятая группа источников – это акты чрезвычайных органов власти. Актов чрезвычайных органов власти несколько – нестандартный источник, потому что он появляется в чрезвычайной ситуации. Это – военные действия, стихийные бедствия, но чаще всего акты чрезвычайных органов власти появляются в результате военных переворотов, революций и т.д. В общем–то, нормальная теория конституционного права как бы не должна была признавать такие акты, но в последние десятилетия, особенно в странах Африки, Азии, Латинской Америки такие акты стали, к сожалению, даже очень частыми. Пришедшая к власти какая–то группа военных или иная группа, называющая себя временным правительством, временным комитетом и т.д. принимает настолько важные законы, что они определяют всю жизнь данного государства, поэтому как бы ни относиться негативно к способу принятия этих актов – это реальный акт существенного, конституционно–правового значения, поэтому их следует также внести в источники.

Например, в Эфиопии в 1974 г. Координационный комитет вооруженных сил низложил императора Хайле Селассие I, а затем, через год после его насильственной смерти, провозгласил республику. Установленная таким образом республика в течение многих лет управлялась этим "временным" комитетом.

Шестая группа источников – это каноническое или религиозное право. Нужно сказать, что это довольно редкий источник и применяется, естественно, далеко не во всех странах, но, как минимум, три группы религиозного права существует в мире. Прежде всего, следует назвать мусульманское право, индусское право и иудейское право, которое применяется в Израиле.

Мусульманское право, возможно, наиболее разработанная отрасль канонического права, потому что включает практически столько же частей и групп, сколько обычное право, светское. Назовем эти составные части мусульманского права. Это, прежде всего, шариат. Шариат – это нормы, заключенные в Коране, т.е. это боговдохновленное право. С точки зрения формы, это писаное право, это суры Корана, которые регулируют отношения между человеком и Богом, между людьми, между людьми и государством. Последняя, третья часть Шариата – безусловно, наша сфера, сфера конституционного или государственного права. По мнению мусульманских ученых, теологов и правоведов, это воля аллаха, при помощи которой он руководит обществом. Вторая часть мусульманского права – это так называемая сунна. Сунна – это предания, или, иначе говоря, хадисы о поступках пророка, записанные после его смерти, т.е., так называемая, исламская традиция. Этих преданий много, записано их несколько тысяч.

Они используются при рассмотрении конкретных дел или толковании конкретных казусов. Третья группа мусульманского права – иджма. Это общее мнение теологов, которое включает в себя акты первых четырех праведных халифов, принятых после консультации с теологами. Это изменяемый источник права, потому что мнение теологов может меняться. Четвертая группа мусульманского права – это, так называемый, фикх, это правовая доктрина, т.е. наука о праве. Далее частью мусульманского права является кияс – умозаключение по аналогии, правовой прецедент. И, наконец, есть еще такая часть мусульманского права, которая называется фетва.

Это решения, сконструированные на основании разрешения конкретных дел. Фетвы принимаются авторитетными лидерами в исламе и являются для остальных мусульман обязательными. Наиболее известная фетва была вынесена знаменитым Имамом Хомейни, иранским духовным лидером, и касается она писателя Салмана Рушди, который написал книгу ("Сатанинские стихи"), задевавшую какие–то важные религиозные струны, и данной фетвой Хомейни назначил наказание за "богохульство" Салману Рушди – смертную казнь. Очень тяжелые последствия от такого легкомысленного литературного поступка. К счастью, эта фетва не исполнена и писатель–"вольнодумец" жив.

Во многих странах в конституциях, т.е. в светских документах, шариат объявляется источником законодательства. Это касается, например, конституции Египта 1971 г., Сирии 1971 г., Пакистана 1973 г., Ирана 1979 г. и т.д. Некоторые страны свой исламский характер подчеркивают даже названием государства – Исламская Республика Пакистан, Хашемитское Королевство Иордания, Исламская Республика Иран, Исламская Республика Каморские острова и т.д.

В Индии ряд религиозных норм применяется при разрешении некоторых споров судьями на низовом уровне, например, на уровне мирового судьи. Эти нормы регулируют правила землепользования, какие–то семейные отношения и т.д. Но на такой высокий уровень, как мусульманское право, оно не распространяется.

Важное значение играют религиозные нормы в Израиле. В Декларации о создании государства Израиль 1948 г. сказано, что государство Израиль основано на принципах свободы, справедливости и мира, понимаемых согласно с учением пророков Израиля. И хотя декларация эта не считается конституцией, в заключениях Верховного Суда Израиля неоднократно говорилось, что ее правовое значение в том, что нормативные акты должны издаваться в соответствии с ней. Учение о пророках, о которых упоминает Декларация – это религиозные нормы, записанные в священных книгах иудейской религии – Торе (пятикнижии), Талмуде и др.

Каноническое право в ряде стран существует, но в большинстве стран оно касается только служителей культа (священников разных конфессий) и, как правило, на граждан не распространяется, поэтому названные выше три системы нами выделены, а остальные к источникам конституционного права отнести невозможно.

Седьмой источник конституционного права – это естественное право. Естественное право – категория достаточно необычная и далеко не всеми авторами включается в систему источников конституционного права, но отказаться от этого источника невозможно. И это хотя бы потому, что в ряде зарубежных конституций есть ссылки на естественное право. Например, конституция ФРГ в Ст.1 говорит о неприкосновенных и неотчуждаемых правах человека. Естественное право понимается в большинстве стран мира, которые ссылаются на него, как неизменные, присущие человеку абсолютные нормы поведения, которые можно вывести из неизменности человеческой природы. Это наиболее важные права, свободы, которые касаются каждого человека. Возможно, впервые ссылку на естественное право применили американцы в своей Декларации о независимости от 4 июля 1776 г., которая была принята 13 штатами при провозглашении независимости США. В этой Декларации говорится о том, что создатели ее считают "самоочевидными истины, что все люди созданы равными и наделены Творцом определенными неотъемлемыми правами, к числу которых относятся право на жизнь, на свободу и на стремление к счастью". Вот это и есть перечисление наиболее важных естественных прав.

К числу источников конституционного права в ряде случаев относят международный договор (это будет восьмой источник). Международные договоры – это такие важнейшие акты, как, например, Всеобщая декларация прав человека, принятая 10 декабря 1948 г., Декларация о предоставлении независимости колониальным странам и народам от 14 декабря 1960 г. и ряд других. Международные договоры, с одной стороны*, – это источники международного права, а с другой стороны, большинство современных конституций закрепляют такое положение, что международное право имеет приоритет перед правом внутригосударственным и это заставляет учитывать международные договоры в качестве нормального, авторитетного источника конституционного права*. Более того, международные договоры или приравниваются к внутригосударственному праву, или трансформируются во внутригосударственное право (например, путем ратификации) и применяются наравне с ним. Поскольку международные договоры – это сфера самостоятельной правовой науки, в настоящей книге подробно говориться об этом не будет.

Девятый источник близок к судебному прецеденту, его называют "акты, издаваемые в порядке толкования конституционных норм и законов", но это не вполне и не совсем судебный прецедент, потому что толкование может производиться судом, а может производиться и главой государства, который разъясняет принятый им закон, либо даже парламентом, т.е. толкование это не самостоятельный акт, но акт, определяющий правоприменение, а иногда даже изменяющий суть каких–то норм. Ряд научных работ вносит такие акты в круг источников конституционного права, и для этого есть достаточно оснований.

И последняя, десятая группа источников конституционного права, также не совсем типичная группа. Это политические декларации и совместные постановления политического руководства правящих партий и парламентов.

В недавнем прошлом такие акты были характерны для нас, для советского государства, например, были совместные постановления ЦК КПСС, ВЦСПС и Совета Министров, или совместные постановления ЦК КПСС и Президиума Верховного Совета. В настоящее время у нас таких актов нет, но для ряда развивающихся государств (например, стран Африки, для КНДР, Кубы, КНР) такие своеобразные акты до сих пор характерны. Они могут регулировать очень важные отношения и поэтому, безусловно, входят в ряд конституционных источников, т.е. источников конституционного права.

## ГЛАВА 3. Конституционно–правовые отношения

Общественные отношения, урегулированные нормами права, называются правовыми отношениями или правоотношениями. Правоотношения делятся по отраслям права. Есть, например, уголовно–правовые отношения, т.е. общественные отношения, урегулированные нормами уголовного права, есть гражданско–правовые отношения, семейные правоотношения и т.д. Предметом правового регулирования конституционного права также являются определенные группы общественных отношений. Они, естественно, имеют свои особенности, отличаются от гражданско–правовых, уголовно–правовых, семейно–правовых. Главной их характеристикой, как обычно отмечают в научной литературе, является тот факт, что это общественные отношения в сфере реализации государственной власти. Государственная власть реализует свои функции в самых различных сферах: государство направляет экономическую жизнь страны, государство регулирует внешнюю политику, как правило, выполняет важные социальные задачи, осуществляет охрану общественного порядка, так или иначе, участвует в культурных процессах и т.д. Далеко не все сферы реализации государственной власти относятся к сфере конституционного права (например, сфера уголовно–правового принуждения). К числу же таких форм осуществления государственной власти, которые, безусловно и неоспоримо, являются сферой конституционно–правовой, относят наиболее известные институты конституционного права: законодательная деятельность, осуществление правительственной власти, образование и регулирование деятельности иных государственных органов, например, органов местного самоуправления, регулирование деятельности органов правосудия, регулирование образования органов власти путем выборов, регулирование форм непосредственной демократии – референдумов, плебисцитов, т.е. такая сфера, которая не относится ни к одной другой отрасли права, а вся поглощается конституционным правом. Это, прежде всего, сфера политической жизни, урегулированной нормами права.

Если максимально кратко сформулировать, в чем сущность конституционно–правовых отношений, то можно сказать следующее: *ими является та часть общественно–политических отношений, которые возникают, изменяются, прекращаются в результате действия норм конституционного права*.

Для того, чтобы конституционно–правовые отношения могли возникнуть, недостаточно наличия только норм права – Конституции, конституционных законов и других источников. Необходимо наличие субъекта конституционно–правовых отношений, необходим объект конституционно–правовых отношений, необходимо основание возникновения конституционно–правовых отношений, т.е. элементами конституционно–правовых отношений являются субъекты, объекты и то, что в праве называется юридические факты.

Субъекты конституционного права – *это лица, либо органы, либо общественные формирования, между которыми возникают конституционно–правовые отношения*. Это, иначе говоря, стороны, между которыми эти отношения происходят. В отличие от других отраслей права, скажем, от гражданского права, конституционно–правовые отношения никогда не могут возникнуть между двумя гражданами или, иначе говоря, физическими лицами. Наиболее характерной чертой конституционного права является то обстоятельство, что практически всегда одним из субъектов выступает государство. То есть, всегда одним из субъектов выступает государство в виде какого–либо органа или должностного лица. Кстати говоря, поэтому конституционное право может называться и очень часто называется государственным правом.

Классификация субъектов конституционного права – вопрос достаточно неоднозначно определенный в науке. Есть много вариантов классификации субъектов конституционного права. Не останавливаясь подробно на всех этих вариантах, мы предлагаем следующую классификацию субъектов конституционно–правовых отношений. Субъект номер один – это государство и его органы, т.е. парламент, глава государства, глава правительства или правительство как коллегиальный орган, парламентские комиссии и другие государственные органы, обладающие властными полномочиями.

Номер два, хотя этот субъект может быть назван и номером один, – это субъект, который в демократическом государстве всегда является источником власти, т.е. народ, нация или избирательный корпус. Эти три термина применяются отдельно, но они могут применяться также и как синонимы, потому что понятие "народ" может быть применено в географическом смысле, не политическом; понятие "нация" может быть применено в этническом смысле; "избирательный корпус" – это специфический термин, обозначающий избирателей. Но, применяя все три определения, мы имеем в виду одно и то же – правоспособные и дееспособные граждане каждого государства, которые принимают активное участие в политической жизни, т.е. это также такой субъект, без которого не может существовать государство, это субъект конституционного права, который обслуживается государством в демократическом обществе.

К третьей группе субъектов конституционного права следует отнести политические партии. Политические партии в современном мире – это такой элемент, без которого невозможно существование государства. Безусловно, также в качестве субъекта следует назвать такое общественное формирование, которое по нашим традициям называется "общественные организации", на западе эти общественные формирования, чаще всего, называются "союзы и ассоциации". Т.е. это не политические в чистом виде организации, а организации, которые принимают участие в политической жизни: союзы предпринимателей, профессиональные союзы и т.д.

Безусловно, субъектом конституционного права являются территориальные образования, такие, как составные части федеративного государства, субъекты федерации, например, штаты в США, кантоны в Швейцарии, земли в ФРГ. А также отдельно в качестве субъекта можно назвать автономные единицы, обладающие определенным юридическим и политическим статусом.

Например, такие единицы, как Андалусия, Галисия, Каталония в Испании. конституционный право декларация судебный прецедент

В качестве субъектов выступают органы местного самоуправления, например, муниципалитеты городов, мэры городов, городские советы. Естественно, они в качестве субъектов выступают редко, но все же такие ситуации бывают. Например, ряд органов местного самоуправления в некоторых государствах образуют верхнюю палату парламента, т.е. избирают членов этой верхней палаты.

В качестве субъекта конституционного права следует назвать судебные органы. Судебные органы, безусловно, выполняют определенные, характерные для них обязанности, т.е. осуществляют правосудие в сфере гражданского, уголовного права. Но в ряде случаев судебные органы участвуют в государственно–правовых отношениях и являются субъектами конституционного права. Например, в тех случаях, когда суды выступают в качестве органов конституционного надзора и признают нормативные акты неконституционными. Также суды, в тех случаях, когда они имеют право законодательной инициативы и вносят какие–то законодательные предложения, безусловно, являются субъектами конституционного права.

Следующая группа субъектов конституционного права очень часто объединяется одним термином "физические лица". Хотя этот термин скорее относится к гражданскому праву, но он иногда употребляется и в конституционном праве, и под ним в конституционном праве понимаются граждане, иностранцы и лица без гражданства (апатриды). Эта категория субъектов не так уж часто вступает в конституционно–правовые отношениях, и эти случаи достаточно легко назвать. Граждане вступают в конституционно–правовые отношения в процессе выборов, в случаях участия в референдумах, плебисцитах. Иностранцы и апатриды вступают в конституционно–правовые отношения в тех случаях, когда они обращаются в компетентные государственные органы с просьбой о принятии их в гражданство.

В некоторых странах субъектом конституционного права выступают религиозные конфессии, как правило, те конфессии, которые являются господствующими в данной стране. Например, в Иране лидером государства, т.е. наиболее важным должностным лицом признается глава господствующей религии. Он носит титул имама (употребляется также термин – факих), и, фактически, это более значительное должностное лицо, чем существующий параллельно и избираемый народом президент страны. В Великобритании главой англиканской церкви является глава государства – монарх. В настоящее время это королева Елизаве-та II. В Палате лордов есть, так называемые, духовные лорды, т.е. епископы, возглавляющие ряд наиболее известных и значительных церковных приходов.

У субъектов права, обычно, называют такие их характеристики, как правоспособность и дееспособность, *т.е. способность иметь права и обязанности и реальная возможность самостоятельно их осуществлять*. Категории правоспособность и дееспособность, чаще всего, употребляются в отношении физических лиц. Говоря об органах, чаще применяется термин "компетенция" или "правомочия". Для того, чтобы субъекты любой отрасли права, в том числе конституционного, могли вступать в урегулированные правом отношения, они должны обладать правоспособностью и дееспособностью, либо должны быть наделены определенными полномочиями, обладать компетенцией. То есть, иначе говоря, они должны обладать соответствующим правовым статусом. В тех случаях, когда они необходимым правовым статусом не обладают, это служит препятствием для вступления в конституционно–правовые отношения.

Наиболее важные права и обязанности, т.е. полномочия, компетенция государственных органов закреплены в конституциях, а также в иных наиболее важных источниках права – конституционных законах, органических законах и других писаных нормах права.

Под объектом конституционно–правовых отношений понимают то, по поводу чего возникают эти отношения. В более сложной формулировке под объектом конституционного права *понимают то, на что направлено конкретное право, и соответствующая ему обязанность с целью удовлетворения стремлений, притязаний, потребностей какого–то конкретного лица либо органа*.

Объекты конституционно–правовых отношений, чаще всего, делятся на три группы. Это материальные объекты, иногда их называют имущественные блага, вторая группа – неимущественные блага, и третья группа – действия.

В иных случаях можно представить объект конституционного права, в других это сделать достаточно сложно. Например, если два субъекта федерации определяют статус какого–то участка земли, кому он будет принадлежать, то объектом будет территория. Не сама земля, как сельскохозяйственный объект или географическое понятие, а территория, как политико–юридическое понятие. А вот, например, при выборах, когда граждане участвуют в голосовании, объектом этого политического действия будет будущая власть, которую предстоит осуществлять избранному ими депутату. Власть представить как нечто осязаемое невозможно, но это категория реальная.

Вопрос об объектах конституционного права весьма сложен и в некоторых случаях даже видные теоретики, говоря об объектах конституционно–правовых отношений, называют их условно, или ссылаются на то, что их с достаточной степенью условности можно определять, так или иначе. То есть объекты конституционного права зачастую неосязаемы, не поддаются рамкам дефиниций, но, в то же время, весьма реальны, потому что из–за них бывают серьезные споры, конфликты и даже войны.

Конституционные отношения возникают не сами по себе, а в результате, так называемых, юридических фактов. Юридические факты делятся на две группы – события и действия, или, точнее говоря, события и деяния. *События* – это юридически значимые факты, которые возникают независимо от воли людей. Это такие неприятные события, как стихийные бедствия, наводнения, пожары, военные перевороты, революции, т.е. то, что не зависит от воли человека, то, на что он не может повлиять. *Действия*, или деяния, это такие факты, которые являются результатом сознательной деятельности человека. Они могут быть правомерными или неправомерными, но, в любом случае, это сознательный выбор человека. Например, когда гражданин идет голосовать, он совершает определенные действия, когда иностранец пишет заявление с просьбой принять его в гражданство – тоже действие. На наш взгляд, кроме слова "действие" можно применять термин "деяние", заимствованный из уголовного права, потому что в некоторых случаях юридический факт может быть вызван и бездействием. Он возникнет в тех случаях, когда человек должен был действовать, но не действует, сознательно допуская какие–то противоправные последствия. В некотором смысле таким деянием, бездействием можно назвать неучастие граждан в выборах, абсентеизм. Человек не участвует в выборах, и это влечет в ряде случаев какие–то неблагоприятные последствия, скажем, неизбрание депутата от конкретного округа.

Определение науки конституционного права отличается от определения конституционного права как отрасли права. Если отрасль права – это всегда совокупность норм, то наука, как, чаще всего, говорят, – *это отражение норм конституционного права, а также урегулированных ими отношений в трудах ученых*. Это отражение имеет объективную форму – форму книг, монографий, статей, комментариев к конституциям, законам, указам и другим нормативным актам. Говоря о конституционном праве, как отрасли права, всегда имеют в виду действующее право, реальное право, которое применяется в настоящее время. Говоря о науке конституционного права, имеют в виду три момента. Наука конституционного права – это не только настоящее, это еще и прошлое, и даже будущее. Иными словами, наука конституционного права изучает историю создания норм, историю действия норм, которые в настоящее время, может быть, уже не действуют и были отменены. Эта история всегда является частью науки. Кроме того, наука всегда дает рекомендации на будущее. Эти рекомендации высказываются учеными. Иногда они учитываются, иногда не учитываются, но, так или иначе, влияют на реальное право, потому что рекомендации могут быть учтены не прямо, а как–то опосредованно. Правовая наука всегда имеет не только теоретический смысл, но и определенное практическое значение.

Наука конституционного права использует определенные методы. Это метод формально–логического анализа, который необходим для изучения норм и урегулированных ими отношений. Применяется исторический метод, т.е. нормы изучаются в процессе становления, развития. Применяется сравнительный метод исследования. При помощи сравнительного метода, иначе его называют компаративный метод, выявляется общее и особенное, сравниваются нормы как одной системы права, так и нормы других государств, других общественно–политических систем. В науке применяется функциональный метод исследования. При использовании этого метода изучаются функции отдельных органов государства. Такой подход, функциональная характеристика различных органов, их реальной деятельности помогают понять не только их формальное место в системе органов государства, но и фактическое положение, фактически осуществляемые функции. Это тоже очень важный метод изучения, который применяется в конституционном праве.

Конституционное право вообще и конституционное право зарубежных стран в частности имеют важное практическое значение, потому что изучение деятельности наиболее значительных государственных органов зарубежных стран позволяет понять их сущность, помогает перенять возможный полезный опыт и, что очень важно, дает понимание деятельности других зарубежных государств, дает понимание природы их движущих сил, их политических акций, а при международно–государственных отношениях важно знать качества и свойства своего партнера.

Конституционное право, как учебная дисциплина – это часть науки, приспособленной для изучения студентами. Безусловно, вся наука – это гигантский объем источников, это целые библиотеки трудов, а учебная дисциплина – это всегда, прежде всего, учебник, учебное пособие, программа, которые имеют достаточно четкую структуру, систему, включают в себя какие–то заранее сформулированные вопросы, ответы на которые студент, учащийся должен дать, изучив предложенный ему курс. Как правило, система учебной дисциплины конституционного права соответствует типичной структуре конституции и идет от общего к частному, и всегда включает такие разделы, как парламент, правительство, конституция, основы правового положения личности и т.д. Но отличие системы учебной дисциплины от какой–то классической, модельной конституции всегда в том, что учебная дисциплина всегда вначале, перед изучением конкретных институтов, конкретных форм государства начинает рассмотрение специфически учебного материала: предмета, метода, источников и системы конституционного права. После этого идет вопрос о нау- ке конституционного права, потом рассматривается конституционный строй, политические партии, основы правового положения личности, формы государства, избирательное право, парламент, правительство и т.д. С той системой, которую мы считаем наиболее целесообразной, вы можете познакомиться, посмотрев оглавление настоящей работы.

Ни одна отрасль права не может обойтись без норм конституционного права, без его принципов, поэтому ведущую роль конституционного права признают специалисты других отраслей права. Хотя надо отметить, что связь между конституционным правом и другими отраслями права носит двухсторонний характер, т.е. как конституционное право влияет на другие отрасли права, так и отрасли права развивают и детализируют нормы конституционного права, т.е. реализуют их в жизни в правовой практике.

Поэтому и конституционное право не может существовать без других отраслей, которые доводят их до каждого конкретного человека, реализуют в сотнях и тысячах конкретных правоотношений.

Именно в силу такой особой роли конституционного права в юридических вузах изучается не вообще зарубежное право, какой–либо страны и, чаще всего, не какие–то конкретные отрасли (уголовное или земельное право), а, прежде всего, конституционное право зарубежных стран, поскольку, зная его, можно иметь достаточно четкое впечатление и о других отраслях права.