

СРАВНИТЕЛЬНОЕ КОНСТИТУЦИОННОЕ ОБОЗРЕНИЕ

Национальное преломление европейского правосудия

Россия: «зеленая улица» административной юстиции

Многоуровневый конституционализм – правда или вымысел?

Судебная доктрина верховенства права в России

США: институт публичного изъятия земли

СРАВНИТЕЛЬНОЕ КОНСТИТУЦИОННОЕ ОБОЗРЕНИЕ

№4 (95) 2013

Учредитель и издатель

Институт права и публичной политики

<http://www.ilpp.ru>

Редакционный совет

Алексей АВТОНОМОВ

Александр БЛАНКЕНАГЕЛЬ

Наталья БОГДАНОВА

Александр ВАШКЕВИЧ

Вадим ВИНОГРАДОВ

Гадис ГАДЖИЕВ (председатель)

Лех ГАРЛИЦКИЙ

Лев ИВАНОВ

Ирина КЕНЕНОВА

Анатолий КОВЛЕР

Михаил КРАСНОВ

Андрей МЕДУШЕВСКИЙ

Инга МИХАЙЛОВСКАЯ

Рената УИТЦ

Стивен ХОЛМС

Андрас ШАЙО

Главный редактор

Ольга СИДОРОВИЧ

Заместитель

главного редактора

Андрей РУМЯНЦЕВ

Редакционная коллегия

Ольга ВАЛУЕВА

Евгения ГЕРАСИМОВА

Армен ДЖАГАРЯН

Алексей ДОЛЖИКОВ

Сергей ЗАИКИН

Александра ТРОИЦКАЯ

Светлана ТЮЛЬКИНА

Дмитрий ШУСТРОВ

В подготовке номера
участвовали

Ольга ПОДОПЛЕРОВА

Георгий МАНЧАШВИЛИ

Юлия РУДТ

Компьютерная верстка

Виктор СИДОРОВИЧ

Зарегистрирован в Министерстве РФ по делам печати, телерадиовещания и средств массовых коммуникаций
Свидетельство о регистрации ПИ №77-17237 от 14 января 2004 г.

Тираж 500 экз. Периодичность — 6 номеров в год. ISSN 1812-7126

Распространяется по подписке и через редакцию

Адрес редакции: 129090 Москва, ул. Щепкина, д. 8

Для корреспонденции: 129090 Москва, а/я 140

Тел.: +7 (495) 608-69-59; 608-66-35

Факс: +7 (495) 608-69-15

Отпечатано: ООО «Информполиграф»

111123, г. Москва, ул. Плеханова, д. 3а

Позиции авторов статей могут не совпадать с мнением редакции

При цитировании материалов ссылка на журнал и правообладателя обязательна.
Перепечатка разрешена только с письменного согласия правообладателя.

© Институт права и публичной политики, 2013

МОНИТОРИНГ КОНСТИТУЦИОННЫХ НОВОСТЕЙ

МАЙ — ИЮЛЬ • 2013

3

Австралия, Албания, Армения, Германия, Израиль, Индия, Монголия, Россия, Швейцария

ТОЧКА ЗРЕНИЯ

О СУДЕБНОЙ ДОКТРИНЕ ВЕРХОВЕНСТВА ПРАВА

12

Гадис Гаджиев

ЭТАЖИ ДЕМОКРАТИИ

ЭВОЛЮЦИЯ КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВОГО СТАТУСА
БРИТАНСКОЙ ПАЛАТЫ ЛОРДОВ

26

Мария Попова

КОНСТИТУЦИОННЫЙ ТРИБУНАЛ ПОЛЬШИ НА СТРАЖЕ
КОНСТИТУЦИОННОГО ПРИНЦИПА РАЗДЕЛЕНИЯ ВЛАСТЕЙ:
ОПЫТ ОДНОГО ПАРЛАМЕНТСКОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

32

Дмитрий Соловьев

СУЩЕСТВО КЛАУЗУЛЫ *PUBLIC USE* КАК ОСНОВНОЙ ГАРАНТИИ
ИНСТИТУТА ПУБЛИЧНЫХ ИЗЪЯТИЙ ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ
В СОЕДИНЕННЫХ ШТАТАХ АМЕРИКИ

41

София Афанасьева

ФОРУМ:

ЕВРОПЕЙСКОЕ ПРАВОСУДИЕ И НАЦИОНАЛЬНОЕ ПРАВО

КОНСТИТУЦИОННЫЙ КОНТРОЛЬ В ЕВРОПЕ И США:
ВЛИЯНИЕ, ПАРАДОКСЫ И СБЛИЖЕНИЕ

49

Войцех Садурский

МЕСТО ЕВРОПЕЙСКОЙ КОНВЕНЦИИ О ЗАЩИТЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА
И ОСНОВНЫХ СВОБОД В АРГУМЕНТАЦИИ РЕШЕНИЙ
КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РФ: ОТ ПЕРЕЕЗДА В САНКТ-ПЕТЕРБУРГ
ДО ДЕЛА КОНСТАНТИНА МАРКИНА

68

Кирилл Коротеев

УЖЕ ЛУЧШЕ, НО ВСЕ ЕЩЕ НЕДОСТАТОЧНО ХОРОШО:
ОПЫТ ПРИМЕНЕНИЯ ЕВРОПЕЙСКОЙ КОНВЕНЦИИ В ПРАКТИКЕ
КОНСТИТУЦИОННОГО ТРИБУНАЛА РЕСПУБЛИКИ ПОЛЬША

84

Мартин Горский

В ФОКУСЕ:

РЕФОРМА АДМИНИСТРАТИВНОЙ ЮСТИЦИИ В РОССИИ

НОВЫЙ ПРОЕКТ КОДЕКСА АДМИНИСТРАТИВНОГО
СУДОПРОИЗВОДСТВА: ОСОБЕННОСТИ И ЗНАЧЕНИЕ
ДЛЯ АДМИНИСТРАТИВНОЙ ЮСТИЦИИ В РОССИИ

93

Олег Тарасов

АДМИНИСТРАТИВНАЯ ЮСТИЦИЯ:

103

ПЕРСПЕКТИВЫ В РОССИИ В СВЕТЕ ОПЫТА ГЕРМАНИИ

Алексей Слащилин

МНИМАЯ МНОГОЛИКОСТЬ КОНСТИТУЦИОНАЛИЗМА

ВОПРОСЫ РАЗРАБОТКИ ТЕОРИИ
МНОГОУРОВНЕВОГО КОНСТИТУЦИОНАЛИЗМА
В СОВРЕМЕННОЙ НАУКЕ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА

120

Дмитрий Шустров

ИСТОРИЧЕСКИЙ РАКУРС:

КОНСТИТУЦИЯ ПЕРИОДА «ОТТЕПЕЛИ»

КОММУНИЗМ КАК СОЦИАЛЬНАЯ УТОПИЯ
И ЮРИДИЧЕСКАЯ ФИКЦИЯ: ПРОЕКТ КОНСТИТУЦИИ
ПЕРИОДА «ОТТЕПЕЛИ» (1961—1964)

132

(Окончание)

Андрей Медушевский

ПОДПИСКА НА I ПОЛУГОДИЕ 2014 ГОДА

Россия

Подписка на журнал производится во всех отделениях почтовой связи:

- по каталогу агентства «Роспечать» «Газеты. Журналы» — индекс **80643**.

Через агентства альтернативной подписки:

- ООО «Интер-Почта-2003» Тел.: (495) 500-00-60 • <http://www.interpochta.ru>
- ООО «Агентство "Гал"» Тел.: (495) 795-23-00
- ООО «Агентство "Урал-Пресс"» Тел.: (495) 789-86-36 • <http://ural-press.ru>

В редакции подписка на журнал возможна с любого номера.

За дополнительной информацией обращаться:

Тел.: (495) 608-69-59, 608-66-35 • Факс: (495) 608-69-15

e-mail: ilpp-ccr@mail.ru • <http://www.ilpp.ru>.

Страны СНГ

Оформить подписку на журнал можно по каталогам агентства «Роспечать»

«Газеты. Журналы» и «Russian Newspapers & Magazines» — индекс **80643**

в отделениях почтовой связи или на сайте агентства в сети Интернет:

<http://www.rospr.ru>

Страны дальнего зарубежья

Для стран дальнего зарубежья подписка на журнал оформляется:

- через партнеров фирмы ЗАО «МК-Периодика» или непосредственно в ЗАО «МК-Периодика» по адресу: Россия, 111524 Москва, ул. Электродная, д. 10. Тел.: +7 (495) 672-70-12 • Факс: +7 (495) 306-37-57 e-mail: info@periodicals.ru • <http://www.periodicals.ru>

Электронная версия

Приобрести электронную версию любого выпуска или статьи журнала теперь можно через Российскую универсальную научную электронную библиотеку

elibrary.ru. Страница журнала в электронном каталоге:

http://elibrary.ru/title_items.asp?id=9477

●●●●●●●●●● Решением ВАК журнал включен ●●●●●●●●●● в «Перечень ведущих рецензируемых научных журналов и изданий, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертации на соискание ученой степени доктора и кандидата наук»

PARTNER PUBLICATION

International Journal of Constitutional Law

The journal *Sravnitel'noe Konstitutsionnoe Obozrenie* (CCR) contains selected items originally published in English from *International Journal of Constitutional Law* (ICON) and is published by arrangement with its publishers Oxford University Press and New York University School of Law.

This work is subject to copyright. All rights are reserved, whether the whole or part of the material is concerned, specifically the rights for translation, reprinting, reuse of illustrations, broadcasting, reproduction on microfilm or in any other way, and storage in data banks.

The use of registered names, trademarks etc. in this publication does not imply, even in the absence of a specific statement, that such names are exempt from the relevant laws and regulations and therefore free for general use.

For any references/citations from this selection of items, the source must be given as the original English article with full bibliographic details as given at the top of the first page of each article.

ПАРТНЕРСКОЕ ИЗДАНИЕ

International Journal of Constitutional Law

Журнал «Сравнительное конституционное обозрение» содержит статьи, ранее опубликованные на английском языке в журнале *International Journal of Constitutional Law* (ICON), и публикуется с согласия его издателей Oxford University Press и New York University School of Law.

Данная работа является объектом авторских прав. Все права защищены, и в частности права на перевод, переиздание, воспроизведение иллюстраций, передачу в эфир, копирование на микрофильмы или любым другим способом, хранение в базах данных, причем как в отношении всего материала, использованного в издании, так и его части.

Использование зарегистрированных наименований, торговых марок и т. д. в этом издании не подразумевает, даже при отсутствии особых указаний на этот счет, что такие наименования не охраняются соответствующими законами и иными нормативными правовыми актами и поэтому подлежат свободному использованию.

При цитировании каждая цитата должна сопровождаться дополнительно ссылкой на англоязычный источник, который должен быть приведен в соответствии с полным библиографическим описанием, содержащемся на первой странице статьи.

ПРИГЛАШЕНИЕ К ПУБЛИКАЦИИ

Приглашаем российских и зарубежных авторов к публикации на страницах журнала статей, а также рецензий, обзоров, комментариев, соответствующих профилю и тематике издания.

Минимальные требования к статьям:

- объем — от 0,5 до 1 п.л. (20–40 тыс. знаков);
- сноски — не более 60, (образец оформления см. на сайте);
- заголовок — краткий, емкий, интересный;
- аннотация — 50–100 слов на русском и английском языках;
- ключевые слова — 4–6 слов/словосочетаний;
- данные об авторе — Ф.И.О., место работы/учебы, должность, ученая степень, звания, адрес электронной почты и контактный телефон.

В журнале предусмотрена процедура обязательного внутреннего анонимного рецензирования.

Система платного размещения статей в журнале не используется!

Материалы направлять в электронном виде (желательно в формате Word) по электронной почте: ilpp-ccr@mail.ru

МОНИТОРИНГ КОНСТИТУЦИОННЫХ НОВОСТЕЙ

МАЙ – ИЮЛЬ • 2013

Австралия, Албания, Армения, Германия, Израиль, Индия, Монголия, Россия, Швейцария

ТОЧКА ЗРЕНИЯ**Гадис Гаджиев****О СУДЕБНОЙ ДОКТРИНЕ ВЕРХОВЕНСТВА ПРАВА**

Автор прослеживает основные моменты выкристаллизовывания понятия «верховенство права» в ее правовом и общеправовом аспектах. Далее автор переходит к характеристике доктрины верховенства права в современной России: ее истории в современном российском конституционализме, описанию ее существа именно как судебной доктрины и выявлению проблем ее становления. В завершении статьи представлен взгляд на верховенство права с точки зрения конституционной экономики.

Ключевые слова: верховенство права; правовое государство; судебное правотворчество; конституционная экономика.

Гаджиев Гадис Абдуллаевич — судья Конституционного Суда Российской Федерации.

ЭТАЖИ ДЕМОКРАТИИ**Мария Попова****ЭВОЛЮЦИЯ КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВОГО СТАТУСА БРИТАНСКОЙ ПАЛАТЫ ЛОРДОВ**

В представленной статье автор выделяет четыре этапа в хронологии реформ статуса британской Палаты лордов. Особое внимание уделено рассмотрению правительственного законопроекта, предполагавшего введение принципа избираемости членов верхней палаты, исследуются последствия принятия билля для политической системы Соединенного Королевства.

Ключевые слова: теория парламентского верховенства; Палата лордов; законодательный процесс; доктрина Солсбери-Эддисона; коалиционное соглашение; правительственный билль.

Попова Мария Александровна — помощник депутата Государственной Думы РФ.

Дмитрий Соловьев**КОНСТИТУЦИОННЫЙ ТРИБУНАЛ ПОЛЬШИ НА СТРАЖЕ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРИНЦИПА РАЗДЕЛЕНИЯ ВЛАСТЕЙ: ОПЫТ ОДНОГО ПАРЛАМЕНТСКОГО РАССЛЕДОВАНИЯ**

В статье рассматривается проблема реализации конституционного принципа разделения властей в Республике Польша через призму решения Конституционного Трибунала о праве Сейма расследовать деятельность Президента и Национального банка Республики Польша. На основе анализа действующего законодательства, позиции Конституционного Трибунала и взглядов современной доктрины автор делает выводы о том, что Конституционный Трибунал выступил в роли «Hüter der Verfassung» и своим решением восполнил существенные пробелы позитивного права в вопросах пределов парламентского контроля.

Ключевые слова: сравнительное правоведение; государственное устройство Польши; разделение властей; Конституционный Трибунал; Президент; Сейм; Национальный банк Польши; парламентский контроль; парламентское расследование; сеймовая следственная комиссия.

Соловьев Дмитрий Владимирович — помощник заместителя Председателя Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации.

София Афанасьева**СУЩЕСТВО КЛАУЗУЛЫ PUBLIC USE КАК ОСНОВНОЙ ГАРАНТИИ ИНСТИТУТА ПУБЛИЧНЫХ ИЗЪЯТИЙ ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ В СОЕДИНЕННЫХ ШТАТАХ АМЕРИКИ**

Статья рассматривает эволюцию концепции «публичного использования» (Пятая поправка к Конституции США); как определенный подход находил отражение в судебной и законодательной практике и, соответственно, в общей картине регулирования института изъятия частной собственности в публичных целях в конституционном праве Соединенных Штатов Америки.

Ключевые слова: клаузула о публичном использовании; институт изъятия частной собственности в публичных целях; Пятая поправка к Конституции США; концепция государства ограниченной власти; концепция государства всеобщего благосостояния; доктрина законодательного усмотрения

Афанасьева София Дмитриевна — аспирант кафедры конституционного и муниципального права Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики».

ФОРУМ:**ЕВРОПЕЙСКОЕ ПРАВОСУДИЕ И НАЦИОНАЛЬНОЕ ПРАВО****Войцех Садурский****КОНСТИТУЦИОННЫЙ КОНТРОЛЬ В ЕВРОПЕ И США: ВЛИЯНИЕ, ПАРАДОКСЫ И СБЛИЖЕНИЕ**

В статье говорится о двух различных моделях конституционного контроля: американской и европейской. Автор прослеживает исторические пути воздействия первой на вторую, выделяет их различия и причины существования этих различий, акцентирует внимание на обнаружившихся в ходе анализа парадоксах и в завершении намечает определенные направления сближения этих двух систем.

Ключевые слова: конституционный контроль; децентрализованный конкретный нормоконтроль; централизованный абстрактный нормоконтроль; предварительный контроль; последующий контроль.

Войцех Садурский — профессор права Университета Сиднея, Австралия.

Кирилл Коротеев**МЕСТО ЕВРОПЕЙСКОЙ КОНВЕНЦИИ О ЗАЩИТЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И ОСНОВНЫХ СВОБОД В АРГУМЕНТАЦИИ РЕШЕНИЙ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РФ: ОТ ПЕРЕЕЗДА В САНКТ-ПЕТЕРБУРГ ДО ДЕЛА КОНСТАНТИНА МАРКИНА**

Статья рассматривает практику Конституционного Суда РФ использования ссылок на Конвенцию о защите прав человека и основных свобод в период с момента его переезда в Санкт-Петербург до рассмотрения Европейским Судом по правам человека дела Константина Маркина. Утверждается, что значительное большинство ссылок на Конвенцию ограничивается кратким упоминанием статьи, более или менее уместным. Исследуется и подробная конвенционная аргументация Конституционного Суда. Он упоминает Конвенцию для определения значения и условий применимости норм Конституции РФ и для изменения собственной практики. Своими постановлениями Конституционный Суд РФ

не только участвует в исполнении решений Европейского Суда, но и сводит более широкие конституционные права граждан до более узких конвенционных. Наибольшее беспокойство вызывает практика Конституционного Суда РФ, в которой он со ссылками на Конвенцию и решения Европейского Суда по правам человека пытается обосновать такие ограничения прав человека, которые невозможно так обосновать.

Ключевые слова: Конституционный Суд РФ; Европейский Суд по правам человека; Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод; конституционная юстиция; контроль конвенционности.

Коротеев Кирилл Николаевич — старший юрист ПЦ «Мемориал».

Мартин Горский

УЖЕ ЛУЧШЕ, НО ВСЕ ЕЩЕ НЕДОСТАТОЧНО ХОРОШО: ОПЫТ ПРИМЕНЕНИЯ ЕВРОПЕЙСКОЙ КОНВЕНЦИИ В ПРАКТИКЕ КОНСТИТУЦИОННОГО ТРИБУНАЛА РЕСПУБЛИКИ ПОЛЬША

В фокусе настоящего исследования находится проблема применения Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод в судебной практике Конституционного Трибунала Республики Польша. В первой части работы представлены основные сферы компетенции Трибунала. Вторая глава посвящена соотношению между польской Конституцией и Европейской конвенцией. Третья иллюстрирует использование Конвенции Трибуналом в его постановлениях. Наконец, в заключении содержатся некоторые выводы. В настоящей статье автор исходит из предположения о том, что нынешняя практика применения Конвенции Трибуналом является непоследовательной, требует определенного структурирования и систематизации.

Ключевые слова: Конституционный Трибунал Республики Польша; Европейская конвенция; Европейский Суд по правам человека; конституционная жалоба; пределы юрисдикции.

Мартин Горский — доктор права, адъюнкт Лодзинского университета, кафедра европейского конституционного права, адвокат.

В ФОКУСЕ: РЕФОРМА АДМИНИСТРАТИВНОЙ ЮСТИЦИИ В РОССИИ

Олег Тарасов

НОВЫЙ ПРОЕКТ КОДЕКСА АДМИНИСТРАТИВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА: ОСОБЕННОСТИ И ЗНАЧЕНИЕ ДЛЯ АДМИНИСТРАТИВНОЙ ЮСТИЦИИ В РОССИИ

В статье рассматриваются конституционные основы и законодательные предпосылки создания нового проекта Кодекса административного судопроизводства, его направленность и основные особенности, а также значение для развития административной юстиции в России.

Ключевые слова: административное судопроизводство; административная юстиция; Кодекс административного судопроизводства; законодательство; судебная защита прав и свобод.

Тарасов Олег Анатольевич — кандидат юридических наук.

Алексей Слащилин

АДМИНИСТРАТИВНАЯ ЮСТИЦИЯ: ПЕРСПЕКТИВЫ В РОССИИ В СВЕТЕ ОПЫТА ГЕРМАНИИ

В данной статье содержится сравнительный анализ двух систем административной юстиции: существующей в Германии и предусмотренной проектом Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации. Наибольшее внимание уделяется вопросам, которые, на взгляд автора, являются наиболее значимыми, проблемными или полезными с точки зрения изучения опыта.

Ключевые слова: административная юстиция; административные суды; административный иск; проект Кодекса административного судопроизводства РФ.

Слащилин Алексей Александрович — студент 3-го курса Московского государственного университета им. М. В. Ломоносова.

МНИМАЯ МНОГОЛИКОСТЬ КОНСТИТУЦИОНАЛИЗМА

Дмитрий Шустров

ВОПРОСЫ РАЗРАБОТКИ ТЕОРИИ МНОГОУРОВНЕВОГО КОНСТИТУЦИОНАЛИЗМА В СОВРЕМЕННОЙ НАУКЕ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА*

Статья посвящена анализу феномена многоуровневого конституционализма. На основе изучения конституционного материала и основных теоретических подходов к проблеме, автор пытается определить роль государства в системе многоуровневого конституционализма.

Ключевые слова: многоуровневый конституционализм; международный конституционализм; наднациональный конституционализм; европейский конституционализм; европейская конституция; международное право; наднациональное право; европейское право; европейская интеграция; государство; конституция; государство и конституция; конституционализация; интернационализация; современная наука конституционного права.

Шустров Дмитрий Германович — кандидат юридических наук, младший научный сотрудник кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета Московского государственного университета им. М. В. Ломоносова, член редакционной коллегии журнала «Сравнительное конституционное обозрение».

ИСТОРИЧЕСКИЙ РАКУРС: КОНСТИТУЦИЯ ПЕРИОДА «ОТТЕПЕЛИ»

Андрей Медушевский

КОММУНИЗМ КАК СОЦИАЛЬНАЯ УТОПИЯ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ФИКЦИЯ: ПРОЕКТ КОНСТИТУЦИИ ПЕРИОДА «ОТТЕПЕЛИ» (1961–1964)

(Окончание)

Данная статья продолжает анализ конституционных идей и проектов периода «Оттепели» (1961–1964), начатое в предшествующем номере журнала. В статье показана эволюция представлений разработчиков о федерализме, структуре высших органов власти и управления, избирательной системе, а также механизмы работы Конституционной комиссии. Представлены выводы об общем историческом значении этой попытки модернизации коммунизма и причинах неудачи рассматриваемых реформ.

Ключевые слова: коммунизм; юридическая фикция; правовой конститутивизм; номинальный конституционализм; права человека; политическая система СССР; КПСС; федерализм; правосудие; правовые реформы; бюрократия

Медушевский Андрей Николаевич — ординарный профессор Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики».

В КОНСТИТУЦИОННОМ СУДЕ РОССИИ: РЕШЕНИЯ И КОММЕНТАРИИ

ОБЗОР ДЕЛ, РАССМОТРЕННЫХ КОНСТИТУЦИОННЫМ СУДОМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
МАЙ — ИЮНЬ ● 2013