

СРАВНИТЕЛЬНОЕ КОНСТИТУЦИОННОЕ ОБОЗРЕНИЕ

Диалоги о российской Конституции

Конституционные суды – причина дефицита демократии?

Польза бесполезного: феномен особых мнений судей

**Конституционные суды в регионах: «пятое колесо»
или необходимый корректив власти?**

Обама и дистанционная война с терроризмом

В копилку теоретика: «легиспруденция»

20 ЛЕТ

ИЗДАЕТСЯ ИНСТИТУТОМ ПРАВА И ПУБЛИЧНОЙ ПОЛИТИКИ



В БУДАПЕШТЕ СОСТОЯЛАСЬ V ВЫЕЗДНАЯ КОНФЕРЕНЦИЯ ПОД ЭГИДОЙ ПЕТЕРБУРГСКОГО МЕЖДУНАРОДНОГО ЮРИДИЧЕСКОГО ФОРУМА

Конференция «Правовая защита инвестиций в странах Центральной Европы» прошла в столице Венгрии 9–10 декабря 2013 года, став, таким образом, первой выездной конференцией Форума в Восточной Европе. Мероприятие было организовано при поддержке Министерства государственного управления и юстиции Венгерской Республики и Министерства юстиции Российской Федерации.

9 декабря в Посольстве Российской Федерации в Будапеште для всех участников выездной Конференции под эгидой Петербургского Международного Юридического Форума был дан торжественный прием.

10 декабря Конференция начала свою работу в резиденции «Károlyi-Csekonics» с приветственных слов Роберта Репашши, заместителя Министра государственного управления и юстиции Венгерской Республики, и Елены Борисенко, заместителя Министра юстиции Российской Федерации.

«Конференция в Будапеште – пятая в серии выездных конференций под эгидой ПМЮФ. Тема Конференции очень актуальна – нам, как юристам, крайне важно понимать, какие правовые инструменты эффективны с точки зрения инвестиций, а какие – нет. Наша основная задача – сделать право практически полезным инструментом», – отметила Елена Борисенко.

Деловая программа Конференции включала в себя три дискуссионные сессии:

1) «Вопросы законодательства, правовой защиты и стратегического партнёрства в Центральной Европе» под председательством Густава Бинерта, президента правления «Roland Berger Strategy Consultants»;

2) «Право как инструмент инвестиционного развития. Защита инвестиций и перспективы частного сектора» под председательством Елены Борисенко, заместителя Министра юстиции Российской Федерации;

3) «Экономические вопросы в уголовном праве: основной метод урегулирования или последняя мера защиты инвестиций. Центральноевропейский подход к совершенствованию законодательства в меняющихся условиях» под председательством Джулианны Бендек, советника Департамента международного правового сотрудничества Министерства государственного управления и юстиции Венгерской Республики.

Деловая программа Конференции завершилась заключительными словами директора Института государства и права Российской академии наук Андрея Лисицына-Светланова и Густава Бинерта.

Информационные партнеры Форума – журналы
«Сравнительное конституционное обозрение» и «Международное правосудие»,
издаваемые Институтом права и публичной политики

Аргентина, Венесуэла, Германия, Гондурас, Израиль,
Индия, Никарагуа, Россия, Хорватия, Швеция

ТОЧКА ЗРЕНИЯ

ЛЕГИСПРУДЕНЦИЯ – НОВЫЙ ПОДХОД
К ВОПРОСУ О ЗАКОНОТВОРЧЕСТВЕ

14

Даце Шулмане, Полина Шевчук

В ФОКУСЕ:**КОНСТИТУЦИЯ РОССИИ: ИЗВИЛИСТЫЙ ПУТЬ ПОЗНАНИЯ**

«Я ДУМАЮ, МЫ ИМЕЕМ ДЕЛО С ПОСЛЕДНИМ
АВТОРИТАРНЫМ РЕЖИМОМ В РОССИЙСКОЙ ИСТОРИИ»

21

Диалог Тамары Морщаковой и Евгения Ясина

«КОГДА ОТСУТСТВУЕТ ВОЛЯ ГРАЖДАН,
НИКАКИЕ КОНСТИТУЦИИ НЕ ПОМОГУТ»

33

Диалог Михаила Краснова и Георгия Сатарова

КОНСТИТУЦИОННЫЙ МОНИТОРИНГ:
ПРОГРАММА И РЕЗУЛЬТАТЫ ЭКСПЕРТНОГО ОПРОСА В РОССИИ

43

Андрей Медушевский

**КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВОСУДИЕ:
РАЗНЫЕ МЕХАНИЗМЫ – ОДНА ЦЕЛЬ?**

ВЫСШИЕ СУДЫ КАК ПРЕДСТАВИТЕЛИ, ИЛИ
ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО БЕЗ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ

55

Андраш Шайо

ОСОБЫЕ МНЕНИЯ СУДЕЙ
В СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОМ КОНТЕКСТЕ

75

Павел Ултургашев

ПИСЬМЕННОЕ ПРОИЗВОДСТВО В ДЕЯТЕЛЬНОСТИ
ОРГАНОВ КОНСТИТУЦИОННОЙ ЮСТИЦИИ
В РОССИИ И ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

88

Артем Маркин

РЕГИОНАЛЬНАЯ КОНСТИТУЦИОННАЯ ЮСТИЦИЯ В РОССИИ

ВВЕДЕНИЕ

95

Павел Блохин

ОСОБОЕ МНЕНИЕ СУДЬИ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ Г. А. ГАДЖИЕВА
ПО ПОСТАНОВЛЕНИЮ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РФ
ОТ 2 ДЕКАБРЯ 2013 ГОДА № 26-П

98

СОЦИАЛЬНАЯ ЦЕННОСТЬ РЕГИОНАЛЬНОЙ
КОНСТИТУЦИОННОЙ (УСТАВНОЙ) ЮСТИЦИИ:
ПРИМЕР КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА ТАТАРСТАНА

106

Виктор Демидов

PRAXIS

ОСНОВАНИЯ И ПРЕДЕЛЫ ВОИНСТВУЮЩЕЙ ДЕМОКРАТИИ
В СВЕТЕ ОГРАНИЧЕНИЯ ИЗБИРАЕМОСТИ ЛИЦ
С КРИМИНАЛЬНЫМ ПРОШЛЫМ

113

КОММЕНТАРИЙ К ПОСТАНОВЛЕНИЮ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РФ
ОТ 10 ОКТАБРЯ 2013 ГОДА № 20-П

Армен Джагарян

СРАВНИТЕЛЬНОЕ КОНСТИТУЦИОННОЕ ОБОЗРЕНИЕ

№6 (97) 2013

Учредитель и издатель

Институт права и публичной политики

<http://www.ilpp.ru>

Редакционный совет

Алексей АВТОНОМОВ

Александр БЛАНКЕНАГЕЛЬ

Наталья БОГДАНОВА

Александр ВАШКЕВИЧ

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

Евгения ГЕРАСИМОВА

Елена ГРИЦЕНКО

Армен ДЖАГАРЯН

Алексей ДОЛЖИКОВ

Сергей ЗАИКИН

Александра ТРОИЦКАЯ

Светлана ТЮЛЬКИНА

Дмитрий ШУСТРОВ

В подготовке номера
участвовали

Георгий МАНЧХАШВИЛИ

Ольга ПОДОПЛЕРОВА

Алексей СЛАЩИЛИН

Корректор

Татьяна ЛОБКОВА

Компьютерная верстка

Виктор СИДОРОВИЧ

Издается при спонсорской поддержке Юридической компании

КАМЕНСКАЯ & ПАРТНЁРЫ.

СИНЕРГИЯ УСПЕХА

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

ОКТЯБРЬ – ДЕКАБРЬ • 2013

Аргентина, Венесуэла, Германия, Гондурас, Израиль, Индия, Никарагуа, Россия, Хорватия, Швеция

ТОЧКА ЗРЕНИЯ**Даце Шулмане, Полина Шевчук****ЛЕГИСПРУДЕНЦИЯ – НОВЫЙ ПОДХОД
К ВОПРОСУ О ЗАКОНОТВОРЧЕСТВЕ**

Отношения между правом и политикой – одна из самых актуальных тем в дискурсе ученых о возможностях развития современных демократических стран. Цель статьи – раскрыть значение термина «легиспруденция», появившегося в 70-х годах XX века в Германии и Швейцарии как новый поворот в юридическом исследовании. Термин «легиспруденция» – латинского происхождения, означает изучение проблем законодательного процесса в контексте теории права. Получив широкое распространение в Европе, он практически не используется в Российской Федерации. Несмотря на это, авторы статьи доказывают, что легиспруденция частично уже применяется в теории права России.

Ключевые слова: легиспруденция; теория законодательства; легислативная юриспруденция; авторитет законодателя; право и политика

Шевчук Полина Павловна – преподаватель кафедры административного права Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики».

Даце Шулмане – доктор юридических наук, Латвийский университет.

**В ФОКУСЕ: КОНСТИТУЦИЯ РОССИИ:
ИЗВИЛИСТЫЙ ПУТЬ ПОЗНАНИЯ****Диалог Тамары Морщаковой и Евгения Ясина
«Я ДУМАЮ, МЫ ИМЕЕМ ДЕЛО С ПОСЛЕДНИМ
АВТОРИТАРНЫМ РЕЖИМОМ В РОССИЙСКОЙ ИСТОРИИ»**

Предметом диалога стали двадцатилетняя история и перспективы развития российского конституционализма в аспекте его теоретической обусловленности и практической реализации. Рассуждая об особенностях самой Конституции Российской Федерации и общественно-политическом фоне ее создания и принятия, Евгений Григорьевич вспоминает и о своем участии в разработке и проведении экономических реформ в качестве руководителя рабочей группы при Председателе Правительства РФ и министра экономики РФ. Непростые пути конституционного развития страны обсуждаются как с точки зрения актуальных правовых и экономических задач, так и в контексте специфики исторического становления российского общества, какой ее видят участники беседы.

Ключевые слова: верховенство права; конституционализм; права и свободы человека как конституционная ценность; горизонтальные и вертикальные взаимодействия в системе общественных отношений; минимальный пакет

либеральной демократии; дефектная демократия; протесты против фальсификаций на выборах

Морщакова Тамара Георгиевна – доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист РФ, судья Конституционного Суда РФ (1991–2002).

Ясин Евгений Григорьевич – министр экономики РФ (1994–1997), российский экономист и общественный деятель, научный руководитель Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики».

Диалог Михаила Краснова и Георгия Сатарова**«КОГДА ОТСУТСТВУЕТ ВОЛЯ ГРАЖДАН,
НИКАКИЕ КОНСТИТУЦИИ НЕ ПОМОГУТ»**

В данной беседе обсуждаются проблемы реализации положений Конституции на практике. Вспоминая различные события конституционной практики России последних 20 лет, участники беседы пытаются выделить общие тенденции, как современные, так и имевшие место в 90-е годы прошлого столетия. Сравнивая эти исторические периоды, они делают определенные выводы о перспективах российского конституционализма.

Ключевые слова: конституционализм; выборность губернаторов; история создания Конституции РФ; горизонтальные и вертикальные взаимодействия в системе общественных отношений; отклонения практики от конституционной модели

Краснов Михаил Александрович – доктор юридических наук, ординарный профессор Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики».

Сатаров Георгий Александрович – российский политический и общественный деятель, профессор РАНХиГС, президент Фонда прикладных политических исследований «ИНДЕМ».

Андрей Медушевский**КОНСТИТУЦИОННЫЙ МОНИТОРИНГ: ПРОГРАММА
И РЕЗУЛЬТАТЫ ЭКСПЕРТНОГО ОПРОСА В РОССИИ**

В статье на основе материалов проекта Института права и публичной политики представлен анализ важнейших конституционных принципов, меняющийся характер их реализации по основным зонам конституционных практик – в законодательстве, конституционном правосудии, в деятельности органов государственной власти, а также неформальных практиках, раскрывается сравнительный уровень конституционных отклонений в каждой из них. Важными достижениями этого анализа являются новая концепция и методология конституционного мониторинга и рекомендации в ключевых областях конституционного и политического устройства.

Ключевые слова: Российская Конституция; конституционные принципы; законодательство; правосудие; администрация; формальные и неформальные практики; конституционные реформы

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

КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВОСУДИЕ: РАЗНЫЕ МЕХАНИЗМЫ – ОДНА ЦЕЛЬ?

Андраш Шайо

ВЫСШИЕ СУДЫ КАК ПРЕДСТАВИТЕЛИ, ИЛИ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО БЕЗ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ

Наличие у судебной власти полномочий по конституционному контролю порождает вопросы о том, насколько высшие суды легитимны с точки зрения выражения народной воли, поскольку они не избираются населением путем прямых выборов. Автор в данной статье обосновывает идею о том, что деятельность верховных судов по контролю над законодательством адекватно отражает сущность представительной демократии. Осуществляя судебный контроль над решениями выборных ветвей власти, суды играют важную роль в республиканском правлении, уясняя действительную волю народа путем толкования конституционных положений.

Ключевые слова: конституционное правосудие; представительство; репрезентативность законодательства; представительная демократия

Андраш Шайо – судья Европейского Суда по правам человека.

Павел Ултургашев

ОСОБЫЕ МНЕНИЯ СУДЕЙ В СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОМ КОНТЕКСТЕ

В статье проводится сравнительно-правовой анализ института особых мнений судей (прежде всего органов судебного конституционного контроля) в англосаксонской и континентальной правовой традиции, а также в наднациональных судебных органах. Выявлены их сходство и различия. Освещаются исторические аспекты, современное нормативно-правовое регулирование и практика представления особых мнений судей. Выделяются существенные признаки особых мнений судей, предпринимается попытка дать данному явлению общее определение.

Ключевые слова: особое мнение судьи; мнение судьи; судебный конституционный контроль; Конституционный Суд Российской Федерации; Верховный суд США; Федеральный конституционный суд ФРГ

Ултургашев Павел Юрьевич – ведущий советник отдела Аппарата Уполномоченного Российской Федерации при Европейском Суде по правам человека – заместителя Министра юстиции Российской Федерации.

Артем Маркин

ПИСЬМЕННОЕ ПРОИЗВОДСТВО В ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОРГАНОВ КОНСТИТУЦИОННОЙ ЮСТИЦИИ В РОССИИ И ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

Статья посвящена анализу новой формы осуществления конституционного контроля в Российской Федерации – разрешению дел без проведения публичных слушаний, введенной в 2010 году. Задачами настоящего исследования являются изучение истории возникновения идеи легализации данной процедуры, причин введения, а также механизма ее отражения в законодательстве о Конституционном Суде Российской Федерации. Кроме того, проводится сравнительный анализ формы разрешения дел без проведения слушаний в различных зарубежных странах.

Ключевые слова: Конституционный Суд Российской Федерации; конституционный контроль; разрешение дел без проведения публичных слушаний; сравнительный анализ

Маркин Артем Андреевич – студент 5-го курса юридического факультета Московского государственного университета им. М. В. Ломоносова.

РЕГИОНАЛЬНАЯ КОНСТИТУЦИОННАЯ ЮСТИЦИЯ В РОССИИ

Павел Блохин

ВВЕДЕНИЕ

Блохин Павел Дмитриевич – главный консультант аппарата судьи Конституционного Суда РФ, преподаватель юридического факультета Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики» (Санкт-Петербургский филиал).

ОСОБОЕ МНЕНИЕ СУДЬИ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ Г. А. ГАДЖИЕВА

ПО ПОСТАНОВЛЕНИЮ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОТ 2 ДЕКАБРЯ 2013 ГОДА № 26-П

Виктор Демидов

СОЦИАЛЬНАЯ ЦЕННОСТЬ РЕГИОНАЛЬНОЙ КОНСТИТУЦИОННОЙ (УСТАВНОЙ) ЮСТИЦИИ: ПРИМЕР КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА ТАТАРСТАНА

В статье анализируются особенности защиты прав и свобод человека и гражданина органами региональной конституционной (уставной) юстиции. На примерах из практики Конституционного суда Республики Татарстан показывается механизм данной защиты, категории восстанавливаемых прав, влияние итоговых решений Суда на совершенствование регионального законодательства.

Ключевые слова: конституция; права и свободы человека и гражданина; конституционное (уставное) правосудие в субъектах Российской Федерации; Конституционный суд Республики Татарстан

Демидов Виктор Николаевич – Председатель Конституционного суда Республики Татарстан, заместитель Председателя Консультативного совета председателей конституционных (уставных) судов субъектов Российской Федерации, член Совета судей Российской Федерации.

PRAXIS

Армен Джагарян

ОСНОВАНИЯ И ПРЕДЕЛЫ ВОИНСТВУЮЩЕЙ ДЕМОКРАТИИ В СВЕТЕ ОГРАНИЧЕНИЯ ИЗБИРАЕМОСТИ ЛИЦ С КРИМИНАЛЬНЫМ ПРОШЛЫМ

КОММЕНТАРИЙ К ПОСТАНОВЛЕНИЮ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РФ ОТ 10 ОКТЯБРЯ 2013 ГОДА № 20-П

Современная демократия стоит перед серьезными вызовами, среди которых проблемы противодействия влиянию криминальных структур на деятельность публичной власти относятся к числу наиболее актуальных. Особое значение это имеет для находящихся в условиях конституционной модернизации постсоциалистических стран с характерными для них процессами взаимопроникновения власти и собственности, отсутствием устоявшихся форм обеспечения верховенства права, а также развитого гражданского общества. Предметом анализа статьи является одно из недавних постановлений Конституционного Суда РФ, касающееся оценки возможностей законодателя в целях защиты представительного правления от угроз подрыва легитимности и криминализации власти вводить изъятия из всеобщности пассивного избирательного права для лиц, конфликтующих с уголовным законом. В свете этого постановления анализируются основания и пределы применения доктрины воинствующей демократии, направленной на предотвращение использования демократических институтов к ущербу для их предназначения.

Конституционное правосудие; воинствующая демократия; ограничение основных прав и свобод; пассивное избирательное право; баланс конституционных ценностей

Джагарян Армен Арменович – советник судьи Конституционного Суда Российской Федерации, кандидат юридических наук.

В КОНСТИТУЦИОННОМ СУДЕ РОССИИ

ОБЗОР ДЕЛ, РАССМОТРЕННЫХ
КОНСТИТУЦИОННЫМ СУДОМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ОКТАБРЬ – ДЕКАБРЬ • 2013

РЕЦЕНЗИИ

Стивен Холмс

КАКАЯ ОТ ЭТОГО ПОЛЬЗА ОБАМЕ?

MAZZETTI M. THE CIA, A SECRET ARMY AND A WAR AT THE ENDS OF THE EARTH. NEW YORK: THE PENGUIN PRESS, 2013. 381 P.

Настоящая статья посвящена животрепещущей теме использования США беспилотных летательных аппаратов (так называемых дронов, БПЛА) в войне против терроризма. Обращаясь к материалам книги Марка Мацетти «ЦРУ: тайная армия и войны на краю света», автор дает развернутый анализ проблем внешнеполитического и правового характера, возникающих в ходе контртеррористических операций. Он рассматривает возможные аргументы, которые имеет в виду Президент Обама, проводя тактику уничтожения подозреваемых в терроризме лиц вместо традиционных задержаний и допросов, а также делает весьма однозначный вывод относительно перспектив завершения этой войны.

Ключевые слова: право военных действий; национальная безопасность; война с терроризмом; *jus ad bellum*; беспилотные летательные аппараты

Стивен Холмс – профессор права Нью-Йоркского университета (США).

Юрий Батурин

КАРТА ЛАБИРИНТА, ВЕДУЩЕГО К КОНСТИТУЦИОННОМУ СОГЛАСИЮ

ШАХРАЙ С. М. О КОНСТИТУЦИИ: ОСНОВНОЙ ЗАКОН КАК ИНСТРУМЕНТ ПРАВОВЫХ И СОЦИАЛЬНО-ПОЛИТИЧЕСКИХ ПРЕОБРАЗОВАНИЙ. М.: НАУКА, 2013. 919 С.

Анализируется монография известного юриста-конституционалиста, принимавшего серьезное участие в подготовке проекта действующей Конституции Российской Федерации 1993 года. Показывается оригинальная структура книги, похожая на юридическую «карту» истории Конституции, на которой оказались проложенными не только пути, по которым четверть века шла страна, но и не использованные тропинки, а также дороги, по которым предстоит еще пройти. Самостоятельной ценностью обладает двухсотстраничное приложение, содержащее как избранные выступления и доклады автора монографии, посвященные практическим вопросам конституционного процесса, так и весьма удобную для использования таблицу, наглядно показывающую, как происходила реализация норм Конституции РФ в федеральном законодательстве на протяжении полутора десятилетий после ее принятия.

Ключевые слова: Российская Федерация; Конституция; разработка проекта; хронологические таблицы

Батурин Юрий Михайлович – член-корреспондент РАН.