

## КОНСТИТУЦИОНАЛИЗМ КАК ФУНДАМЕНТАЛЬНЫЙ ПРИНЦИП ПРАВА В ПРАВОВОМ ГОСУДАРСТВЕ<sup>1</sup>

Г.Г. Арутюнян, профессор, доктор юридических наук, член  
Венецианской комиссии Совета Европы

Профессор Б.А.Страшун в своей интересной статье "Конституционализм-идеал, реальность и возможная перспектива"<sup>2</sup>, предлагая краткий обзор истории конституционализма как явления и понятия, делает очень важный, на наш взгляд, вывод о том, что суть данного понятия неотъемлема от реальной системы государственного устройства. Автор соглашается и с нашими высказываниями о том, что в данном контексте существенным является именно наличие не самой Конституции, а реального конституционализма<sup>3</sup>.

В одной из своих статей<sup>4</sup> я подчеркнул, что **наличие Конституции само по себе не решает проблем**. Существенным является наличие равноценного конституционного строя. Лишь призывание Конституции к жизни, утверждение ценностей конституционно-нормативного характера в качестве правил реальной жизни позволит гарантировать верховенство права и системную стабильность. **Сверхзадачей была и остается гармонизация реалий общественной жизни конституционными решениям, основанным на обеспечении верховенства права.**

Я обращал внимание и на то обстоятельство, что **понятие "конституционализм"** в настоящее время увязывается с рядом правовых явлений, таких как:

- общность принципов, порядка деятельности и структурных механизмов, которые традиционно используются с целью ограничения государственной власти<sup>5</sup>;

---

<sup>1</sup> В выпусках 2, 3 и 4 Вестника "Конституционное правосудие" за 2011г. нами были изложены некоторые концептуальные подходы развития современного конституционализма. В электронной версии данной статьи обобщаются теоретико-методологические подходы по раскрытию сущности конституционализма как фундаментального принципа права в правовом государстве. **Автор с благодарностью примет замечания и предложения коллег по изложенному материалу.**

<sup>2</sup> Сравнительное конституционное обозрение, 2011, N5 (84), С.43-47.

<sup>3</sup> Там же. - С. 44.

<sup>4</sup> Арутюнян Г.Г. Слагаемые конституционализма: верховенство права, стабильное развитие // Конституционное правосудие, 2011, N2. -С. 5-23.

<sup>5</sup> Шайо А. Самоограничение власти (краткий курс конституционализма). - М., 1999.

- конституционные средства для установления ограничений государственной власти<sup>6</sup>;
- общегосударственная, надпартийная объединяющая идеология<sup>7</sup>;
- политико-правовой режим, одним из проявлений которого является внесение в общество начал гармонии и справедливости<sup>8</sup>;
- наличие конституционной формы правления, государственное управление, ограниченное Конституцией<sup>9</sup>;
- самоограничение государства<sup>10</sup>;
- господство права во всех сферах общественно-политической жизни, которое предполагает приоритет прав человека и гарантирует взаимную ответственность индивида и государства<sup>11</sup>;
- теория и практика организации государственной и общественной жизни в соответствии с Конституцией или опирающаяся на Конституцию политическая система<sup>12</sup>;
- принцип господства права, который предполагает ограничение властных полномочий руководителей государства и государственных органов<sup>13</sup>;
- наличие Конституции (писаной или неписаной), ее активное влияние на политическую жизнь страны, ... конституционная регламентация государственной системы, политического режима, конституционное признание прав и свобод личности, правового характера взаимоотношений гражданина и государства<sup>14</sup>.

Эти перечисления можно продолжить. Но главное во всех этих подходах заключается в основном в том, что трактовки понятия "конституционализм" приводятся на плоскостях теории и

<sup>6</sup> *Barendt E.* Introduction to Constitutional Law. - Oxford Univ. Press, 1998. - P. 14.

<sup>7</sup> *Нерсесянц В. С.* Конституционализм как общегосударственная идеология // Конституционно-правовая реформа в Российской Федерации. Сб. ст. / Отв. ред. Ю. С. Пивоваров. - М., 2000. - С. 6-8.

<sup>8</sup> *Сонина Л. В.* Конституционализм в Российской Федерации как политико-правовой режим: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. - Екатеринбург, 2001. - С. 7-8.

<sup>9</sup> *Пуздрач Ю. В.* История российского конституционализма IX-XX веков. - СПб., 2004. - С. 7.

<sup>10</sup> *Шайо А.* Транснациональные сети и конституционализм // Сравнительное конституционное обозрение. 2008. N 5 (66). - С. 123.

<sup>11</sup> *Ромашов Р.А.* Современный конституционализм: теоретико-правовой анализ.

<http://www.lawlibrary.ru/disser2000401.html> (09.03.2009).

<sup>12</sup> <http://dic.academic.ru/dic.nsf/enc-law/1027/>.

<sup>13</sup> *Рассел Г.* Конституционализм: опыт Америки и других стран – <http://www.infousa.ru/government/dmpaper2.htm> (09.03.2009).

<sup>14</sup> См. *Кутафин О.Е.* Российский конституционализм. - М., 2008. - С. 47. Нам представляется также, что в данной формулировке вместо термина "личности" было бы уместным употребление термина "человека".

практики именно конституционного права. С точки зрения правовой аксиологии<sup>15</sup>, возникновение конституционной культуры обусловлено тем, насколько **“учредительные отношения” ценятся в правовом аспекте, становятся общеприемлемыми правилами поведения**, независимо от того, являются ли они обычаями или выступают как установленное правило общеобязательного поведения. В литературе часто сама Конституция считается культурным явлением только в том случае, когда она реализуется, является действующей живой реальностью, воспринята и признана, а не является собранием приятных формулировок и умных мыслей<sup>16</sup>.

Это связано с тем, что традиционно понятие "конституция" ("constitutio" - установление, учреждение, организация) характеризуется как "Высший Закон" государства, обладающий высшей юридической силой, основные характеристики которого обусловлены тем обстоятельством, что им устанавливаются:

- основы государственного строя;
- гарантии по обеспечению и защите прав и основных свобод человека и гражданина;
- система государственной власти, ее функции, принципы и порядок организации;
- правовые границы осуществления политической власти, а также политических, экономических, социальных прав и свобод индивидуума.

Понятие "конституция" в армянском языке, в первую очередь, подразумевает не просто "установление", а "установление границы". Не случайно, что Акоп и Шаамир Шаамиряны свою конституцию 1773 года для будущей независимой Армении назвали "Западня тщеславия". Этим подразумевалось, что были поставлены "предельные границы" не только свободы, но и "тщеславия". Как подчеркивали авторы этого уникального исторического документа, "...как много добра нам нужно, чтобы нашу жизнь сдерживать законом и свободой, чтобы стать достойными почитания Господа..."<sup>17</sup>. А эти законы должны диктоваться "...гармонично человеческой природе, согласно желанности нашей разумной души"<sup>18</sup>.

---

<sup>15</sup> См. Политико-правовые ценности: история и современность /Под ред. В.С. Нерсесянца. - М., 2000. - С. 5-30.

<sup>16</sup> См. *Book Review* – Høberle and the World of the Constitutional State, <http://www.germanlawjournal.com/print.php?id=227>.

<sup>17</sup> Западня тщеславия. -Ереван, 2002. -С. 38 (на армянском языке).

<sup>18</sup> Там же. - С. 71.

В то же время в истоках армянского конституционализма понятие "конституция", прежде всего, имело ценностно-системное обозначение.

Блестяще восприняли аксиологические нюансы конституции еще авторы изданного в 1837 году в Венеции Словаря нового армянского языка. Вначале приводятся разноязычные эквиваленты, как, например, *determinatio*, *constitutio*, *statutum*, *dispositio*. Далее дается исключительно интересная и ценная формулировка: **“Пределозначимые решения и Провидение Божие”**. Очевидно, что мы имеем дело не только с высшим “решением” конституирующего значения, значит с праворегулированием подобного характера, но и в его основе лежит Божественное познание, данная свыше ценностная система, Высшее провидение.

Приводятся первоисточники применения в армянской действительности понятия "конституция", в частности, высказывание Мовсеса Хоренаци (Vв.) в связи с **Аштишатским Собранием (365г.)** о том, что "канонической конституцией установлено милосердие".

Очевидно, что в указанном словаре понятие "конституция" имеет широкий смысловой охват, в основе которого лежит ряд важных составляющих:

- это решение, порядок, законоположение;
- оно имеет устанавливающее значение, не допускающее "решений", уклонившихся от него, выше его или сверх него;
- выражение "Провидение Божие", взаимодополняя устанавливающий и высший характер подобного "решения", особо подчеркивает наличие лежащих в его основе неизменных, "посланных свыше" ценностей.

**"Конституирование" общественных отношений, установление при всеобщем согласии общеобязательных правил поведения исходят, прежде всего, от системы социокультурных ценностей данного общества и формируют соответствующий уровень конституционной культуры.** Как отмечается в литературе, "...общей для любой конституции является ее ценностная ориентация. Любая конституция исходит из базовых положений, признаваемых властями в качестве ценностей в данной цивилизации, в той

или иной форме закрепляет их"<sup>19</sup>. Однако в данной формулировке, на наш взгляд, термин "властями", как минимум, было бы уместным заменить термином "обществом".

**Культура каждого народа – это его осознанное бытие, осмысленное присутствие во времени.** Именно это осмысленное присутствие на определенном уровне развития приводит к конституированию социального поведения человека и власти. Как отмечает член-корреспондент РАН Е.А. Лукашева, "важными компонентами культуры являются соционормативный комплекс и ценности, порожденные социальным взаимодействием людей"<sup>20</sup>. Нам кажутся уместными также размышления профессора Г.В. Мальцева по поводу научных основ правового регулирования, когда он пишет: "Удивительно, что жившие в донаучные времена люди, вынужденные регулировать свое поведение, опираясь не столько на точные знания, сколько на интуицию, воображение и фантазию, неведомо как нашли и установили основные парадигмы нормативного мышления, сформулировали универсальные понятия ("порядок", "закон", "справедливость", "правда", "преступление", "наказание" и др.), которые впоследствии наука в какой-то мере подтвердила либо не опровергла, и которые продолжают существовать, несмотря на смену научных представлений и даже научных картин мира"<sup>21</sup>.

Развивая свои рассуждения о праве в свете классических научных парадигм и синергетической парадигмы, автор делает принципиальный, на наш взгляд, вывод о том, что "как бы то ни было, но базовыми категориями права останутся закон и закономерность, а они, в свою очередь, неотделимы от объективной необходимости и причинности, над которыми, согласно синергетике, возвышается случайность"<sup>22</sup>. Не вдаваясь в гносеологические корни самой синергетики, хотелось бы подчеркнуть, что сама система базовых категорий права, параллельно с социокультурной эволюцией, приобретает новый облик и характер. В данной системе **принципиальное значение приобретает понятие "конституционализм" как общеправовой принцип социального поведения общества.** Это понятие неразрывно связано с конституционализацией общественных отношений и **качественно новыми проявлениями конституционной культуры.**

---

<sup>19</sup> См. Конституция в XXI веке: сравнительно-правовое исследование: монография / отв. ред. В.Е. Чиркин. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2011. – С. 22.

<sup>20</sup> Лукашева Е.А. Человек, право, цивилизации: нормативно-ценностное измерение. М.:Норма, 2011, - С. 12.

<sup>21</sup> Мальцев Г.В. Социальные основания права. -М.: Норма: ИНФРА – М, 2011. - С. 38.

<sup>22</sup> Там же. - С. 103.

Конституционная культура - не абстрактное понятие, она проявляется во всех сферах бытия социального общества, проявляется на прочной основе выработанных, выстраданных, выверенных за века духовных и материальных ценностей и идеалов независимо от наличия письменной конституции и воли правителей.

В русле современных достижений цивилизации основная характеристика конституционной культуры заключается в том, что "Высший Закон" страны должен включать всю систему фундаментальных ценностей гражданского общества и гарантировать их устойчивую и надежную защиту и воспроизводство. Эти ценности, в свою очередь, формируются на протяжении веков, каждое поколение переосмысливает их и своими дополнениями гарантирует дальнейшее развитие. Удача сопутствует тем нациям и народам, у которых эта цепь не прерывается или серьезно не деформируется. Следовательно, **понятие "конституционная культура" более развернуто может характеризоваться как исторически сложившаяся, стабильная, обогащенная опытом поколений и всего человечества определенная ценностная система, лежащая в основе социального общества, способствующая установлению и реализации основополагающих правил поведения на основе общественного согласия.** Конституционная культура характеризует также качество и уровень взаимоотношений конституционных субъектов и институтов, степень "зрелости" правовых отношений между ними.

Нам представляется, что в правовом государстве понятие "конституционная культура" - это **определенная ценностная система исторически сформировавшихся, стабильных, обогащенных опытом поколений и всего человечества убеждений, представлений, правовосприятия, правосознания, которая является основанием для установления и гарантирования общественным согласием для социального общества основных правил его демократического и правового поведения.**

Сама Конституция должна воплощать в себе эту ценностную систему, быть продуктом осмысленного присутствия данного общества в конкретном историческом этапе своего развития, **являться результатом общественного согласия вокруг основополагающих ценностей социального поведения государства и гражданина.**

Диалектическая связь между реальной общественной жизнью и самой Конституцией проявляется через призму соответствующих признаков конституционализма в данном обществе. Не случайно, когда говорится о конституционализме разных стран или, например, о переходном конституционализме. А профессор Страшун в упомянутой статье

приводит размышления также об имитационном или коррупционном конституционализме. Академик РАН О.Е. Кутафин фиктивным считает конституционализм, когда конституция, построенная на его идеях, и действительность расходятся<sup>23</sup>.

Нам кажется, что наличие Конституции не определяет уровень и суть конституционализма в обществе. **“Конституционализм” – это системное и осмысленное наличие конституционных ценностей в реальной общественной жизни**, на что базируется вся правовая система. Нормативные характеристики данного принципа предполагают наличие необходимых и достаточных правовых гарантий для осознанной реализации прав и свобод во всей системе права и общественных отношений. В правовом государстве любая норма права должна проявляться как элемент конституционно взаимосогласованной системы правового поведения человека и государства.

При этом, мы согласны с мнением профессора Н.С. Бондаря о том, что "...господствующие в общественном сознании оценки конституции, уровень конституционной культуры в обществе и государстве, действенность идей конституционализма определяются в своей основе не самим по себе фактом наличия или отсутствия в государстве юридической конституции (основного закона) и даже не ее "возрастом" - есть значительно более важные, глубинные - социокультурные - истоки конституционализма"<sup>24</sup>.

В рамках приведенной нами формулировки **конституционализм является наличием установленных общественным согласием фундаментальных правил демократического и правового поведения, их существования как живой реальности в общественной жизни, в гражданском поведении каждого индивидуума, в процессе осуществления государственно-властных полномочий.**

Проблема сводится не просто к применению Конституции, а к формированию той социальной системы, в которой конституционная аксиология реализуется каждой клеткой этой системы **как условие ее существования. Это единственная и прошедшая испытание веками гарантия реализации конституционных установок и стабильного развития на основе общественного согласия.**

Уместно вспомнить рассуждения Гегеля о содержании права, в которых отмечалось, что понятие и его существование – две стороны, различные и единые, как душа и

---

<sup>23</sup>Кутафин О.Е. Российский конституционализм. - М.: Норма, 2008. С. 47.

<sup>24</sup>Бондарь Н.С. Судебный конституционализм в России в свете конституционного правосудия. - М, : Норма; ИНФРА. – М, 2011. - С. 24.

тело, которые не могут существовать раздельно<sup>25</sup>. Более того, между конституционными восприятиями и общественными реалиями должна быть определенная гармония. Гармония между желательным и реальным, между получившей общественное признание и ставшей фундаментальным правилом поведения ценностью и реальным поведением.

С учетом вышесказанного, нам представляется, что **понятие конституционализма необходимо воспринимать не как один из основных принципов конституционного права, а как фундаментальный принцип права в целом.** Можно перефразировать общеизвестную римскую формулу "Где общество, там и право" следующим образом: **"Где конституционализм, там и правовое государство". Конституционализм определяет суть взаимосогласованного поведения социума, характер его осмысленного существования во времени, уровень зрелости общественных отношений и их правового регулирования. Это, в первую очередь, идеал цивилизованной саморегуляции, к чему должно стремиться общество.**

В правовом государстве существование права как необходимой формы свободы, равенства и справедливости в общественной жизни людей, как основы их сосуществования в динамичной социальной среде приобретает новую роль в жизни человека. Академик В.С. Нерсесянц определяет сущность права как формальное равенство, которое трактуется и раскрывается как всеобщая и равная мера свободы и справедливости в социальной жизни людей<sup>26</sup>. Историческая эволюция привела к формированию либерально-юридической теории правопонимания, при которой право – это всеобщая и необходимая форма свободы людей, а свобода в социальной жизни возможна и действительна лишь как право, только в форме права<sup>27</sup>. А академик С.С. Алексеев в свою очередь констатирует, что **<У человечества нет иного пути и иного способа решения глобальных проблем и трудностей, грозящих тяжкими последствиями для человеческого рода, как поставить в самый центр жизни людей современное право>**<sup>28</sup>.

Естественно, суть правового государства заключается именно в признании верховенства права и гарантировании свободы посредством ограничения власти правом. Данная теоретическая постановка приобретает реальное содержание, когда социальное общество осознанно и с общественного согласия намеревается жить и творить на основе этого

<sup>25</sup> Гегель Г. Философия права: Пер. с нем. - М., 1990. - С. 59.

<sup>26</sup> Нерсесянц В.С. Философия права. -М., НОРМА, 2008. - С. 3.

<sup>27</sup> Там же. - С. 30.

<sup>28</sup> Алексеев С.С. Восхождение к праву. Поиски и решения. – М., НОРМА, 2001. – С. 710.

принципа и исходящих из него ценностно-системных критериев. Их совокупность является основой конституционного строя каждого конкретного общества. В правовом государстве проявления права как сущности и как явления характеризуются именно соответствующим уровнем конституционализма. Этим обусловлена также диалектика закона и права, соотношение Конституции и конституционализма. **Конституционализм, как и право, - объективная социальная реальность, проявление сущности цивилизованного общества, имеющая необходимый внутренний потенциал динамичного и стабильного развития.** Конституционализм как фундаментальный принцип права на определенном уровне развития общества приобретает системообразующий и универсальный характер правовой регуляции, выражает и конкретизирует правовое содержание гарантирования и обеспечения верховенства права и непосредственное действие прав человека, выступает критерием правомерности поведения правосубъектов, является исходным началом правотворческой и правоприменительной деятельности, является результатом исторического развития данного общества.

**Конституционализм, как образ правовой материи, присущ таким социальным системам, которые достигли определенной эволюции признания и гарантирования социальных свобод и общественного согласия на основе соответствующей системы социокультурных ценностей.** Условие правовой действительности системы норм заключается в том, что нормы, которые к ней относятся, в общем и в целом являются социально действенными, то есть они социально действительны<sup>29</sup>. И как справедливо отмечает профессор, доктор публичного права и философии права Роберт Алекси, правовая действительность норм развитой системы основывается на писаной или неписаной конституции, которая определяет, при наличии каких предпосылок определенная норма составляет часть правовой системы и потому считается юридически действительной<sup>30</sup>.

Возвращаясь к опасениям профессора Страшуна в отношении имитационного или коррумпированного конституционализма, хочу лишь констатировать, что это не проявление объективного характера социальной действительности, **а диагноз социальной болезни данного общества.** Любая деформация конституционализма - это искажение основополагающих конституционных ценностей в обществе, отход от всеобщего согласия в

<sup>29</sup> См.: *Kelsen H. Reine Rechtslehre. 2. Aufl. Wien, 1960. S.219* (русское издание: Чистое учение о праве Ханса Кельзена / Сборник переводов. Вып. 2. М., 1988. С. 91).

<sup>30</sup> *Роберт Алекси. Понятие и действительность права (ответ юридическому позитивизму). Перевод с немецкого. - М., 2011. - С. 109-110.*

отношении системы социокультурных ценностей общежития. Возникает также принципиальный вопрос о системном и непрерывном обеспечении верховенства конституционности в обществе, что является предметом отдельной научной дискуссии.

## РЕЗЮМЕ

В статье раскрывается правовое содержание понятия "конституционализм" как фундаментального принципа права в правовом государстве. Автор отмечает, что "Конституирование" общественных отношений, установление при всеобщем согласии общеобязательных правил поведения исходят, прежде всего, от системы социокультурных ценностей данного общества и формируют соответствующий уровень конституционной культуры. В свою очередь Конституционная культура - не абстрактное понятие, она проявляется во всех сферах бытия социального общества, проявляется на прочной основе выработанных, выстраданных, выверенных за века духовных и материальных ценностей и идеалов независимо от наличия письменной конституции и воли правителей.

В правовом государстве понятие "конституционная культура" - это **определенная ценностная система исторически сформировавшихся, стабильных, обогащенных опытом поколений и всего человечества убеждений, представлений, правосприятия, правосознания, которая является основанием для установления и гарантирования общественным согласием для социального общества основных правил его демократического и правового поведения.**

Сама Конституция должна воплощать в себе эту ценностную систему, быть продуктом осмысленного присутствия данного общества в конкретном историческом этапе своего развития, **являться результатом общественного согласия вокруг основополагающих ценностей социального поведения государства и гражданина.**

Автор считает, что диалектическая связь между реальной общественной жизнью и самой Конституцией проявляется через призму соответствующих признаков конституционализма в данном обществе. Наличие Конституции не определяет уровень и суть конституционализма в обществе. **"Конституционализм" – это системное и осмысленное наличие конституционных ценностей в реальной общественной жизни,** на что базируется вся правовая система. Нормативные характеристики данного принципа предполагают наличие необходимых и достаточных правовых гарантий для осознанной реализации прав и свобод во всей системе права и общественных отношений. В правовом государстве любая норма права должна проявляться как элемент конституционно согласованной системы правового поведения человека и государства.

По мнению автора, **понятие конституционализма необходимо воспринимать не как один из основных принципов конституционного права, а как фундаментальный принцип права в целом.** Можно перефразировать общеизвестную римскую формулу "Где общество, там и право" следующим образом: **"Где конституционализм, там и правовое государство". Конституционализм определяет суть взаимосогласованного поведения социума, характер его осмысленного существования во времени, уровень зрелости общественных отношений и их правового регулирования. Это, в первую очередь, идеал цивилизованной саморегуляции, к чему должно стремиться общество.**

В правовом государстве проявления права как сущности и как явления характеризуются именно соответствующим уровнем конституционализма. Этим обусловлена также диалектика закона и права, соотношение Конституции и конституционализма. **Конституционализм, как и право, - объективная социальная реальность, проявление сущности цивилизованного общежития, имеющая необходимый внутренний потенциал динамичного и стабильного развития.** Конституционализм как фундаментальный принцип права на определенном уровне развития общества приобретает системообразующий и универсальный характер правовой регуляции, выражает и конкретизирует правовое содержание гарантирования и обеспечения верховенства права и непосредственное действие прав человека, выступает критерием правомерности поведения правосубъектов, является исходным началом правотворческой и правоприменительной деятельности, является результатом исторического развития данного общества.

Профессор Арутюнян считает, что **конституционализм, как образ правовой материи, присущ таким социальным системам, которые достигли определенной эволюции признания и гарантирования социальных свобод и общественного согласия на основе соответствующей системы социокультурных ценностей.**

**18.01.2012г.**