# Заказ № 1447

# Курсовая работа

# Принятие, изменение и отмена конституции в России и зарубежом

## Содержание

## Введение 4

## Глава 1.Принятие, изменение и отмена Конституции в РФ 6

## Глава 2. Принятие, изменение и отмена Конституции зарубежных стран 12

## Заключение 27

## Литература 28

# Введение

Понятие конституции сложилось и оформилось в ходе буржуазных революций. Сам термин применялся и в период феодализма, но он имел совершенно другое содержание.

Первыми буржуазными конституциями в собственном смысле слова были Американская 1787 года и Французская 1791 года. В эту же эпоху возникает и институализируется концепция конституционализма, который понимался как правление, ограниченное конституцией.

Концепция конституционализма, выведенная из идей естественного права, явилась буржуазно-демократической антитезой феодальной тирании. Теоретики того времени учили, что конституция не только ограничивает пределы государственной власти, но и устанавливает процедуры осуществления властных функций. Иными словами, устанавливалась юридическая граница между сферой приложения верховной государственной власти и правами гражданина-собственника.

Одновременно регламентировалось то, что американская конституция назвала "надлежащей правовой процедурой". Объективно идеи конституционализма (конституционного государства, конституционного правления, господства права) были исторически прогрессивными. Следует иметь в виду, что от обычных правовых норм конституционные нормы отличаются тем, что они закрепляют в широком смысле слова методы и формы осуществления государственной власти.

Каждая из ныне действующих конституций обладает специфическими индивидуальными чертами. В них нашли отражение социальные, национальные, политические, исторические, религиозные и иные особенности соответствующих стран. В то же время конституциям присущи некоторые общие, совпадающие черты.

Предмет правового регулирования конституционных норм качественно отличается от предмета правового регулирования обычных законов своей высшей политической важностью и фундаментальностью, поскольку они касаются самых основных условий политического бытия всего общества. Этим, прежде всего, объясняется относительная стабильность конституций, которые не являются продуктом повседневной нормоустанавливающей деятельности.

Отсюда вопрос принятия, изменения и отмены конституции в России и зарубежом по-прежнему актуален.

## Глава 1.Принятие, изменение и отмена Конституции в РФ

Глубокие политические и экономи­ческие преобразования, которые происходят в Российской Федера­ции, требуют адекватного правового осмысления и оформления. Законода­телям приходится работать на опере­жение, с неизбежностью внося в зако­нодательство вместе с новациями и со­путствующие им ошибки.

Россия находится в состоянии поиска самых разных политических, экономических, социальных решений; и неспособность оформлять их в конкретных правовых актах становится уже угрожающей.

Конституция в РФ принята всенародным голосованием 12.12.1993.

В Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.[[1]](#footnote-1)

В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

Государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны.

Государственную власть в Российской Федерации осуществляют Президент Российской Федерации, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Правительство Российской Федерации, суды Российской Федерации.

Все конституции в той либо иной форме провозглашают лозунг народного суверенитета. В этом отношении едины как старые, так и новые конституции.

Все конституции устанавливают и закрепляют форму правления соответствующего государства - республику или монархию.

Конституционные предписания по этому вопросу могут быть различными, но они всегда имеются в тексте основного закона.

Все конституции определяют принципы организации системы высших органов государственной власти и порядок деятельности составляющих ее подсистем. В их число входят глава государства, правительство, парламент и в некоторых странах высший орган конституционного надзора. В конституциях устанавливаются также основы регулирования таких важнейших политических процессов, какими являются выборы, референдум и законодательство. Круг вопросов, регулируемых конституциями, различен. Однако с определенной степенью приближения можно вывести общую закономерность, состоящую в том, что старые конституции обычно более суммарны.

Все конституции в той либо иной форме закрепляют институты частной собственности. В конституциях обычно воспроизводятся и закрепляются основные принципы теории разделения властей.

Как правило, вся процедура принятия новой конституции - от разработки проекта до его окончательного утверждения - осуществляется самим представительным учреждением и создаваемыми им вспомогательными органами.[[2]](#footnote-2)

Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации.

Предложения о поправках и пересмотре положений Конституции Российской Федерации могут вносить Президент Российской Федерации, Совет Федерации, Государственная Дума, Правительство Российской Федерации, законодательные (представительные) органы субъектов Российской Федерации, а также группа численностью не менее одной пятой членов Совета Федерации или депутатов Государственной Думы.

Положения глав 1, 2 и 9 Конституции Российской Федерации не могут быть пересмотрены Федеральным Собранием.

Если предложение о пересмотре положений глав 1, 2 и 9 Конституции Российской Федерации будет поддержано тремя пятыми голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, то в соответствии с федеральным конституционным законом созывается Конституционное Собрание.

3. Конституционное Собрание либо подтверждает неизменность Конституции Российской Федерации, либо разрабатывает проект новой Конституции Российской Федерации, который принимается Конституционным Собранием двумя третями голосов от общего числа его членов или выносится на всенародное голосование. При проведении всенародного голосования Конституция Российской Федерации считается принятой, если за нее проголосовало более половины избирателей, принявших участие в голосовании, при условии, что в нем приняло участие более половины избирателей.[[3]](#footnote-3)

Поправки к главам 3 - 8 Конституции Российской Федерации принимаются в порядке, предусмотренном для принятия федерального конституционного закона, и вступают в силу после их одобрения органами законодательной власти не менее чем двух третей субъектов Российской Федерации.

Изменения в статью 65 Конституции Российской Федерации, определяющую состав Российской Федерации, вносятся на основании федерального конституционного закона о принятии в Российскую Федерацию и образовании в ее составе нового субъекта Российской Федерации, об изменении конституционно-правового статуса субъекта Российской Федерации.

В случае изменения наименования республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа новое наименование субъекта Российской Федерации подлежит включению в статью 65 Конституции Российской Федерации.

Конституция Российской Федерации вступает в силу со дня официального ее опубликования по результатам всенародного голосования.

День всенародного голосования 12 декабря 1993 г. считается днем принятия Конституции Российской Федерации.

Одновременно прекратилось действие Конституции (Основного Закона) Российской Федерации - России, принятой 12 апреля 1978 года, с последующими изменениями и дополнениями.

Федеральный закон “О порядке принятия и вступления в силу поправок к Конституции Российской Федерации” принят Государственной Думой 23.10.96, направлен Советом Федерации Президенту РФ без рассмотрения на своем заседании, отклонен Президентом РФ 27.11.96 (№ Пр - 2110 ).

Президент РФ считает, что Федеральный закон противоречит нормам Конституции РФ и не в полной мере учитывает положения постановления Конституционного Суда РФ от 31 октября 1995 года № 12-П по делу о толковании статьи 136 Конституции РФ.[[4]](#footnote-4)

Это относится к определению понятия “поправка к Конституции Российской Федерации” (пункт 2 статьи 2), поскольку в предложенной редакции под поправкой понимается “любое изменение текста глав 3-8 Конституции Российской Федерации”, в то время как статьей 137 Конституции РФ предусматривается особый порядок внесения изменений в статью 65, которая входит в главу 3 Конституции РФ.

Положение пункта 3 статьи 12 Федерального закона, предусматривающее случай неподписания Президентом РФ закона Российской Федерации о поправке к Конституции РФ, противоречит статье 136 и части 2 статьи 108 Конституции РФ, в соответствии с которыми закон Российской Федерации о поправке к Конституции РФ принимается в порядке, предусмотренном для принятия федерального конституционного закона, и подлежит подписанию Президентом РФ и обнародованию.

Положение пункта 1 статьи 6 Федерального закона о установлении срока рассмотрения Советом Федерации одобренного Государственной Думой проекта закона Российской Федерации о поправке к Конституции РФ не позднее четырнадцати дней со дня поступления из Государственной Думы противоречит статье 108 Конституции РФ, которой не устанавливается конкретного срока рассмотрения Советом Федерации федерального конституционного закона, а также статье 136 Конституции РФ, в соответствии с которой поправки к главам 3-8 Конституции РФ принимаются в порядке, предусмотренном для принятия федерального конституционного закона.[[5]](#footnote-5)

Статьей 9 Федерального закона дополнительно регламентируется порядок рассмотрения поправок к главам 3-8 Конституции РФ законодательными (представительными) органами государственной власти субъектов Российской Федерации, что, по мнению Президента РФ, является необоснованным вмешательством в сферу реализации предметов ведения субъектов Российской Федерации. Кроме того, не были учтены рекомендации, содержащиеся в постановлении Конституционного Суда РФ о том, что федеральный законодатель вправе регулировать порядок направления принятых поправок в законодательные (представительные) органы государственной власти для их рассмотрения, порядок проверки соблюдения необходимых процедур одобрения поправок, а также вопрос о том, каким способом одобренная поправка учитывается в конституционном тексте.

Президент РФ считает, что положения пункта 4 статьи 11 Федерального закона не могут рассматриваться как установление процедуры проверки, поскольку не предусмотрено, кто может ставить вопрос о несоблюдении законодательными (представительными) органами государственной власти субъектов Российской Федерации установленной ими процедуры, а также не решен вопрос о процессуальном порядке рассмотрения таких споров Верховным Судом.[[6]](#footnote-6)

Кроме того, Президент РФ отмечает, что ряд положений Федерального закона подлежат исключению, как не относящиеся к предмету регулирования данного закона (часть вторая статьи 1), не соответствующие конституционной логике законодательного процесса (часть третья статьи 9) или не имеющие смысла (пункт 4 статьи 9).

## Глава 2. Принятие, изменение и отмена Конституции зарубежных стран

В некоторых странах политическая элита стремится править помимо конституции. Этот процесс сопровождается как официальным культом конституции, так и теоретическим обоснованием необходимости и целесообразности внеконституционного правления.

Примечательно следующее высказывание американских профессоров Д. Корри и Г. Эбрегэма: "Конституция - это рама или шасси, на котором установлен работающий двигатель правительства. В границах определенной терпимости тип и система двигателя могут быть модифицированы без изменения самой рамы. Конституция вообще должна приспосабливаться к известным изменениям работающих механизмов правительства".

Получается, что, с одной стороны, конституция нужна, так как без нее не может обойтись ни одно демократическое государство. С другой стороны, конституция вступает в противоречие с действиями политической элиты.

В настоящее время насчитывается более ста действующих конституций. Некоторые из них приняты свыше ста лет назад. Наиболее старыми являются конституции США 1787 года, Норвегии 1814 года, Бельгии 1831 года, Аргентины 1853 года, Люксембурга 1868 года, Швейцарии 1874 года.[[7]](#footnote-7)

До второй мировой войны были приняты и ныне действуют конституции Австралии, Мексики, Ливана, Ирландии. Однако большинство конституций появилось после второй мировой войны.

Это конституции стран Азии, Африки, Америки. В послевоенный период были приняты или существенно изменены конституции многих стран Америки (Бразилия, Боливия, Гондурас, Доминиканская Республика, Сальвадор, Канада), Европы (Италия, Франция, ФРГ, Дания, Греция, Испания, Португалия), Азии (Япония, Турция, Ю. Корея, ЮАР, Филиппины).

Конституция США (преамбула): "Мы, народ Соединенных Штатов... торжественно провозглашаем и устанавливаем настоящую конституцию...". В преамбуле перечисляются "цели образования более совершенного Союза", но ничего не говорится о власти и ее носителях. Конституция Бельгии 1831 года: "Все власти исходят от народа. Они осуществляются установленным Конституцией порядком" (ст. 25).

В некоторых конституциях (итальянская, французская, западногерманская) концепция разделения властей не выражена семантически точно, она как бы подразумевается, из нее исходят. В других (американская, датская, японская) принципы разделения властей четко сформулированы в соответствующих статьях. Принцип разделения властей, дополненный "системой сдержек и противовесов", положен в основу американской конституции. Три первые главы конституции начинаются следующими положениями: "Все законодательные полномочия, сим установленные, предоставляются конгрессу Соединенных Штатов..." (Глава 1, ст. 1); "Исполнительная власть принадлежит президенту Соединенных Штатов Америки..." (Глава II, ст. 1); "Судебная власть Соединенных Штатов предоставляется одному Верховному суду..." (Глава III, ст. 1).[[8]](#footnote-8)

Конституция США ничего не говорит о форме правления всего Союза, но закрепляет республиканскую форму правления для штатов: "Соединенные Штаты гарантируют каждому штату в настоящем Союзе республиканскую форму правления..." (Глава IV, ст. 4). В преамбуле к конституции Индии сказано: "Мы, народ Индии, торжественно решив учредить Индию как суверенную демократическую республику... ". Монархическая форма правления большей частью определяется косвенно или выводится логически из текста конституции, хотя прямых положений по этому поводу может и не быть. Так, в конституции Нидерландов говорится о "территории Королевства Нидерландов" (Глава 1, ст. 1).

Форма правления Японии не определена в тексте основного закона, но поскольку главой государства является наследственный император, власть которого ограничена в сфере законодательной и исполнительной, естественно предположить, что Япония - парламентарная монархия. Аналогичное положение о форме правления содержится в Конституции Швеции 1974 года: "В государстве главой государства является Король". В Конституции Испании 1978 года о форме правления сказано прямо: "Политической формой испанского государства является парламентарная монархия".

Конституции устанавливают и закрепляют форму государственного устройства - унитаризм или федерацию, хотя в самом тексте основного закона могут отсутствовать прямые предписания об этом (Франция, Япония). В этом случае как бы предполагается, что само умолчание о форме государственного устройства является констатацией унитаризма как наиболее распространенного способа национально-политической организации территории страны. Но и в федеративных государствах далеко не всегда встречается сам термин "федерация" или его производные. В ряде случаев конституция пользуется синонимами. Так, конституции США и Индии говорят о Союзе, конституция Австрии содержит термин "Союзное государство". Конституции Канады и Швейцарии говорят также о Союзе, но в официальных документах и публикациях они иногда именуются конфедерациями. Прямое упоминание о федерации содержится в конституциях ФРГ, Аргентины, Бразилии, Венесуэлы, Мексики.[[9]](#footnote-9)

В первоначальном тексте конституции США не было специальной статьи или раздела о правовом положении личности, и лишь спустя несколько лет были приняты первые десять поправок, которые обычно называют Биллем о правах. Во Французской конституции об этом говорится в преамбуле: "Французский народ торжественно провозглашает свою принадлежность правам человека и принципам национального суверенитета, как они определены Декларацией 1789 года, подтвержденной и дополненной в преамбуле к Конституции 1946 года".

В науке конституционного (государственного) права неоднократно предпринимались попытки классифицировать конституции зарубежных стран по различным основаниям. Скажем, в зависимости от формы государственного устройства предлагалось делить конституции на унитарные и федеративные, в зависимости от характера политического режима - на демократические и реакционные, в зависимости от предполагаемой продолжительности применения - на постоянные и временные. Соответствующие термины довольно часто встречаются в литературе, когда возникает потребность в дополнительной характеристике того или иного основного закона. Однако проверка временем показала, что наиболее устойчивой оказалась самая старая классификация, предложенная еще в прошлом веке и применяющаяся до сих пор.[[10]](#footnote-10)

Несмотря на формализм признаков, положенных в основу этой классификации, она в наибольшей степени отвечает потребностям индивидуализации конституций. По способу объективирования основного закона, т. е. по тому, как объективно выражена во вне воля учредителя, конституции подразделяются на две группы. Писаные конституции составлены в виде единого документа, построенного по определенной системе. Обычно писаная конституция состоит из преамбулы, основного текста и переходных положений или сопроводительных приложений.

Преамбула обычно содержит в себе торжественную формулу провозглашения конституции, цели принятия конституции, отсылки на прежнюю конституцию и некоторые другие документы. По общему правилу преамбула, хотя она и является интегральной частью конституционного текста, не носит нормативного характера. Ее положения считаются чисто декларативными, за исключением тех, которые являются отсылочными нормами.

Многие современные конституции (Австрия, Бельгия, Дания, Исландия, Италия, большинство стран Латинской Америки) не имеют преамбулы, но общая тенденция все-таки сводится к тому, что новейшие конституции (Бангладеш, большинство стран Африки) предваряются преамбулой. Основной конституционный текст обычно подразделяется на части, главы, разделы, статьи. Так, например, текст Итальянской конституции состоит из раздела "Основные принципы" и двух частей - "Права и обязанности граждан" и "Государственный строй Республики". Части подразделяются на главы, главы на разделы, разделы на статьи. Схожую структуру имеют конституции ФРГ, Японии, Франции, Индии, Малайзии и некоторых других стран. Обычно наиболее крупные структурные подразделения текста имеют названия, но их может и не быть (США). [[11]](#footnote-11)

Некоторые конституции (Индия, Бангладеш) сопровождаются дополнениями, в которых конкретизируются и уточняются общие положения конституции по определенным вопросам. В отдельные конституции включаются переходные положения (Италия). Писаная конституция в принципе представляет собой единый документ, который по образному американскому выражению "можно положить в карман". В некоторых случаях писаная конституция может состоять из нескольких документов, сведенных в определенную систему (Израиль, Саудовская Аравия). Своеобразную структуру имеет конституция Канады, которая согласно Акту о Британской Северной Америке 1867 года, принятому британским парламентом, получила статус доминиона и тем самым стала независимым государством. Этот акт был впоследствии дополнен почти тридцатью другими британскими законами и приказами короля в совете.[[12]](#footnote-12)

В 1981 году британский парламент по просьбе правительства Канады принял Конституционный акт, который передал учредительные права Канаде. С этого момента британский парламент утратил полномочия принимать законы для Канады. Конституционный акт, содержащий Канадскую хартию прав и свобод и ряд других положений, не отменил Акт о Британской Северной Америке 1867 года и другие источники канадской конституции. Вместе с Конституционным актом 1981 года они составили систему юридических источников, которые в совокупности своей именуются конституцией Канады 1981 года. Неписаные конституции представляют собой редкое исключение. В настоящее время они применяются только в Великобритании и Новой Зеландии. Неписаная конституция имеет тот же объем предметов правового регулирования, что и писаная. Поясним это на классическом примере Великобритании. В Британии в течение короткого срока (1653 - 1660 гг.) действовала писаная конституция - Орудие управления О. Кромвеля, но она не оставила заметного следа в развитии британского конституционализма.

Современная британская неписаная конституция представляет собой весьма сложный конгломерат различного рода источников. Эта конституция непрерывно дополняется и изменяется. Она состоит из следующих основных частей. Статутное право. В эту группу источников включаются некоторые древние акты и ряд важнейших парламентских законов конституционного характера: Великая хартия вольностей 1215 г., Петиция о праве 1628 г.. Билль о правах 1689 г.. Акт об устроении 1701 г" акты о парламенте 1911 и 1949 гг., Акт о пэрстве 1963 г., Акт о расовых отношениях 1968 г., Акты о народном представительстве 1949 и 1969 гг., Акт о местном управлении 1972 г. и ряд других.[[13]](#footnote-13) Парламентские статуты порождают новые права и обязанности должностных лиц и граждан, изменяют правовой статус государственных органов и общественных организаций, меняют взаимоотношения между различными подразделениями политической системы.

По способу изменения, внесения поправок и дополнений конституции зарубежных стран также подразделяются на две группы. Жесткие конституции изменяются и дополняются в особом порядке, более сложном, чем тот, который принят для обычной законодательной процедуры. Если парламентские законы принимаются простым (50% кворума + 1) большинством голосов, то для принятия поправок и дополнений к конституции устанавливается в самом основном законе особая процедура. По общему правилу конституция изменяется в том же порядке, в каком она была принята. Иными словами, как принятие конституции, так и изменение ее относится к компетенции учредительной власти, а она функционирует в соответствии с более строгими процедурными правилами, чем власть законодательная.

В зарубежных странах применяются различные способы изменения юридических конституций, которые можно подразделить на три основных стадии. Во-первых, инициатива изменения конституции, которая обычно предоставляется либо парламенту, либо главе государства. Во-вторых, одобрение предложенного проекта изменения конституции, что делается, как правило, парламентом квалифицированным большинством голосов. И, наконец, окончательное одобрение принятого проекта изменения конституции. Эта функция, если она вообще предусмотрена, осуществляется либо главой государства, либо избирательным корпусом посредством референдума. В некоторых странах (США, Франция, Италия, Индия) предусматривается возможность применения различных процедур изменения конституции.[[14]](#footnote-14)

Рассмотрим основные варианты. Наиболее сложная процедура изменения основного закона предусмотрена конституцией США. Объединенная резолюция, содержащая в себе проект поправки к конституции, должна быть одобрена либо двумя третями голосов обеих палат конгресса, либо специальным конвентом, созываемым по требованию законодательных собраний двух третей штатов. В обоих случаях одобренный проект поправки должен быть ратифицирован либо тремя четвертями законодательных собраний штатов, либо тремя четвертями конвентов штатов. Одобрение поправки штатами является окончательным. Анализ текста Главы V конституции США позволяет заключить, что возможно применение четырех процедур принятия поправок к основному закону: конгресс -легислатуры, конгресс - конвенты, конвент - конвенты, конвент -легислатуры. На практике применялся фактически только первый вариант.

К настоящему времени принято 27 поправок к конституции. Конституция Франции 1958 года предусматривает две процедуры изменения основного закона. Инициатива пересмотра осуществляется либо президентом, либо парламентом (президент вносит проект пересмотра, а парламентарии - предложение о пересмотре). В соответствии с первой процедурой проект или предложение должны быть одобрены в идентичной редакции обеими палатами парламента. "Пересмотр является окончательным после одобрения его референдумом" (ст. 89). Вторая процедура является более суммарной. Президент может представить свой проект пересмотра конституции парламенту, созванному в качестве конгресса. "В этом случае проект пересмотра считает одобренным только тогда, когда он получит большинство в три пятых общего числа поданных голосов". Таким образом, второй вариант пересмотра конституции исключает обращение к избирательному корпусу (референдум). Двойные процедуры изменения конституций предусмотрены основными законами Италии, Индии, Японии и некоторых других стран.[[15]](#footnote-15) В ст. 138 Итальянской конституции сказано: "Законы, изменяющие Конституцию, и другие конституционные законы принимаются каждой из палат после двух последовательных обсуждений с промежутком не менее трех месяцев и одобряются абсолютным большинством членов каждой палаты при втором голосовании". Принятые в таком порядке поправки могут быть вынесены на референдум по требованию одной пятой членов одной из палат парламента, пяти областных советов или пятисот тысяч избирателей. Если при втором голосовании в парламенте поправка к конституции была одобрена квалифицированным большинством в две трети голосов, то референдум не проводится.

Таким образом, речь идет о двух процедурах изменения конституции - чисто парламентской и смешанной, допускающей возможность обращения к избирательному корпусу. Конституция Индии в качестве основной предусматривает чисто парламентскую процедуру изменения основного закона (СТ.368). Однако в тех случаях, когда поправка затрагивает исполнительную власть Союза, судебную власть Союза, высшие суды штатов, отношения между Союзом и штатами, правовое положение штатов и самою ст. 368, поправка должна быть ратифицирована легислатурами не менее половины штатов. В некоторых странах (ФРГ, Греция) применяется чисто парламентская процедура изменения конституции. Основной закон ФРГ может быть изменен только законом, который должен быть принят большинством двух третей голосов бундестага и бундесрата (ст. 79). Гибкие конституции изменяются и дополняются в том же порядке, что и обычные парламентские законы.

Никаких особых процедур для этого случая не предусмотрено, так как отсутствует сам писаный текст основного закона. К этому типу относятся конституции Великобритании и Новой Зеландии. Государственная практика зарубежных стран выработала ряд способов принятия конституций, которые могут быть сведены к нескольким основным видам.

Право на принятие первой или новой писаной конституции, обычно именуемое в литературе учредительной властью, может быть осуществлено трояко: представительным учреждением, избирательным корпусом и исполнительной властью.[[16]](#footnote-16) Эти три основных способа принятия писаной конституции могут быть применены как в чистом виде, так и в различного рода сочетаниях. Первые писаные конституции - американская 1787 года и французская 1791 года были приняты представительными учреждениями, соответственно конвентом (учредительным собранием) и Генеральными штатами (парламентом). И в первом и во втором случае была осуществлена первоначальная учредительная власть.

Когда речь идет об осуществлении производной учредительной власти, имеется в виду принятие очередной, а не первой конституции. Ныне действующая конституция США была принята конституционным конвентом, который собрался в мае 1787 года в Филадельфии по решению Континентального конгресса для пересмотра статей конфедерации 1781 года. Этот орган формально не был наделен учредительной властью. 55 делегатов конвента, представлявшие 12 из 13 тогдашних суверенных штатов, объединенных в конфедеративный союз, сами присвоили себе учредительные полномочия. 17 сентября 1787 г. 39 делегатов, остававшихся к этому времени в Филадельфии, подписали проект конституции, который затем был направлен Континентальным конгрессом штатам для ратификации. В штатах с этой целью также были избраны конвенты, т.е. штатные учредительные собрания, на которые возлагалась задача "утверждения и ратификации" проекта конституции.

Для ратификации нужно было получить одобрение 9 штатов. Одобрило конституцию II штатов, после чего 4 марта 1789 г. она официально вступила в силу.[[17]](#footnote-17) Таким образом, завершенная процедура принятия американской конституции распадается на два этапа: разработка и одобрение проекта конституции (филадельфийский конвент) и утверждение и ратификация проекта конституции (конвенты штатов). Французская конституция 1791 года была принята Учредительным собранием. Одобренный им текст конституции был представлен королю для получения санкции, однако этот акт имел чисто символический характер. Во всяком случае, официальной датой вступления конституции в силу является 3 сентября, т. е. день одобрения конституции Учредительным собранием, а не 14 сентября, когда она была подписана Людовиком XVI. Таким образом. Учредительное собрание фактически полностью завер-1ИТИЛО весь процесс принятия конституции. В новейшей политической практике зарубежных стран принятие конституций представительными учреждениями широко распространено.

Только учредительными собраниями были приняты конституции Италии 1947 г., Индии 1950 г., Боливии 1967 г., Бангладеш 1972 г. Парламентами были приняты конституции Пакистана 1973 г., Таиланда 1974 г., Греции 1975 г. В некоторых случаях учредительное собрание лишь разрабатывает и одобряет проект конституции, а окончательное решение о его принятии передается избирательному корпусу. Так, конституция IV Республики Франции 1946 года была разработана учредительным собранием и одобрена всенародным голосованием (референдум).

Принятие конституции избирательным корпусом складывается из двух этапов - разработка проекта конституции и окончательное его одобрение, после чего она вступает в силу. Совершенно естественно, что сам избирательный корпус разработать проект конституции не может. Это делает либо специальный конституционный комитет, либо учредительное собрание. Второй вариант рассмотрен нами в предшествующем абзаце. Что касается первого, то он также относится к политической истории послевоенной Франции. Предварительный проект конституции был разработан правительством в соответствии с указаниями генерала Шарля де Голля. Затем он был направлен консультативному конституционному комитету, созданному в соответствии с конституционным законом от 3 июня 1958 г.[[18]](#footnote-18) Этот комитет состоял из 39 членов, из которых 26 были избраны парламентскими комиссиями обеих палат, а 13 назначены правительством.

Конституционный консультативный комитет представлял собой чисто правительственный орган. Во время своих закрытых заседаний с 29 июля по 14 августа он не внес ничего существенного в предварительный проект. Окончательный проект был утвержден советом министров и опубликован 4 сентября. Исход референдума 28 сентября был фактически предрешен, так как все влиятельные политические партии, кроме коммунистов, призвали своих избирателей проголосовать, "за". 4 октября 1958 г. конституция V Республики была промульгирована.

История конституционных референдумов насчитывает почти два столетия. В 1799 году посредством "народного голосования" (по французской терминологии - плебисцит) была утверждена Конституция VIII года, оформившая переворот 18 брюмера. В том же порядке были утверждены основные принципы конституции 1852 года, которая институализировала государственный переворот Луи Бонапарта. Впоследствии конституционный референдум неоднократно применялся для легализации государственных переворотов (Турция - в 1961 г., Греция - в 1968 г.. Малагасийская республика - в 1972 г.).

Обращает на себя внимание то обстоятельство, что к этой процедуре неоднократно прибегали фашистские режимы в Германии и Испании. В послевоенный период избирательным корпусом были одобрены конституция Дании 1953 г., конституция Сенегала 1963 г. и конституционная реформа 1970 г., конституция Гамбии 1970 г., конституция Камеруна 1972 г. В 1987 году в ходе референдума была одобрена новая конституция Филиппин.

Проект конституции составляется правительственным аппаратом, без какого бы то ни было участия общественности. Разработанный таким способом проект утверждается и промульгируется главой государства. Впервые октроирование было применено во Франции в 1814 году.[[19]](#footnote-19) С тех пор этот способ принятия конституций считался чисто монархическим (конституция Бельгии 1831 г., Канады 1867 г., Ирана 1906 -1907 гг., Монако 1911 г., Иордании 1952 г., Кувейта 1963 г.). Однако новейшая история знает случаи (конституция Пакистана 1962 г.), когда октроирование осуществлялось президентом - главой государства при республиканской форме правления. В период распада британской колониальной империи октроирование широко применялось британской короной. Молодые освободившиеся государства получили первые свои конституции в виде "приказа в совете" - нормативного акта монарха. Способ принятия конституции имеет огромное значение, так как от него в значительной степени зависит само содержание основного закона.

Каждый рассмотренных способов осуществления учредительной власти нуждается в политической оценке с точки зрения его демократизма. Нет нужды доказывать, что октроирование конституций является чисто авторитарным актом, не совместимым с демократией. Глава государства не столько дарует (по прямому смыслу самого термина "октроирование"), сколько навязывает народу конституцию.

Референдум, как способ принятия конституции, обладает чертами демократизма, так как проект основного закона утверждается избирательным корпусом. Однако для оценки референдума необходимо принять во внимание следующие факторы. Во-первых, проект конституции обычно разрабатывается административным органом - комитетом с ограниченными представительными полномочиями. Во-вторых, избирательному корпусу предоставляется возможность однозначно - "да" или "нет" - определить свое отношение ко всему проекту конституции. Избиратель не может одобрить или отклонить отдельные положения или статьи проекта. В этих условиях огромное значение приобретает проблема мотивации воли избирателя: голосует ли он суверенно или его волеизъявление предопределено, детерминировано. Нельзя забывать, что разумная оценка такого сложного документа, как проект конституции, посильна далеко не для всех. Поведение участника референдума в кабине для голосования во многом является результатом воздействия на него политических партий, церкви, средств массовой коммуникации - пресса, радио, телевидение и т.д.[[20]](#footnote-20)

Политический опыт современности свидетельствует о том, что наиболее демократическим способом разработки, принятия и утверждения конституции является учредительное собрание. Если учредительное собрание сформировано на основе всеобщего избирательного права и пропорциональной избирательной системы, оно может обладать представительным характером. Это означает, что в его состав входят представители всех основных политических партий и организаций, выражающие интересы всех основных социальных групп. Составляющие учредительное собрание фракции имеют возможность детально обсудить все статьи конституции, выслушать и обсудить мнения всех социальных групп, выработать и утвердить окончательно текст основного закона. Учредительное собрание должно обладать суверенной учредительной властью. Если ему предоставляется право лишь выработать проект конституции с последующим вынесением его на референдум (Франция, 1946 г.), то это есть ограничение суверенитета учредительного собрания. [[21]](#footnote-21)

Образцом является Итальянское учредительное собрание, которое работало с июня 1946 по декабрь 1947 года и одобрило конституцию, 50 справедливо считающуюся величайшим завоеванием итальянского народа

# Заключение

Даты принятия конституций в истории любого государства являются важнейшими вехами, отмечающими переломные моменты его развития. Конституция в принципе не может быть актом законодательного произвола. Ее принятие, как правило, исторически обусловлено. В науке конституционного (государственного) права понятие "конституция" применяется в двух смыслах. В формальном смысле - это юридическая конституция, т.е. основной закон государства, закрепляющий общественно-экономический строй, форму правления и форму государственного устройства и правовое положение личности.

Юридическая конституция представляет собой документ, предписывающий то, что должно быть. Однако в ходе практического применения предписаний юридической конституции обстановка меняется. Появляются новые учреждения, принимаются конституционные, органические и обычные законы, существенно изменяющие и дополняющие нормы юридической конституции.

Иными словами, складывается на практике такой порядок осуществления государственной власти, который может существенно отличаться от порядка, предписанного юридической конституцией. Этот реальный порядок осуществления государственной власти называется фактической конституцией или конституцией в материальном смысле слова. Фактическая и юридическая конституции могут как совпадать, так и расходиться.

# Литература

1. Конституционное право Российской Федерации.

2. Конституционное право России: Советское конституционное право от 1918 года до Сталинской конституции // Allpravo.ru - 2003

3. Ивановский В. Государственное право. Известия и ученые записки Казанского университета. По изданию №5 1895 года – №11 1896 года. // Allpravo.ru

4. Топорнин Б.Н. Европейское право: Учебник. – М.: Юристъ, 1998. – 456 с.

5. Конституционное (государственное) право зарубежных стран. Учебное пособие. А.А. Мишин. 2001.

6. Катков Д.Б., Корчиго Е.В. Конституционное право России: Учебное пособие / Отв. ред. академик РАЕН Ю.А. Веденеев. — М.: Юриспруденция, 1999.—288 с.

7. Конспект по конституционному праву Российской Федерации.

8. Тихомиров Ю.А. Курс сравнительного правоведения. – М.: Норма, 1996. – 432 с.

9. Конституции зарубежных стран: Конституционные акты Великобритании /Конституция США / Конституция Германии / Конституция Японии

10. Сравнительный анализ Конституции Российской Федерации и Соединенных Штатов Америки. Allpravo.ru 2001 год

11. Т.К. Хартли "Введение в Конституционное и административное право Европейского сообщества " (http://lawlib.by.ru/)

12. Эбзеев Б.С. Конституция. Правовое государство. Конституционный суд: Учебное пособие. – М.: Закон и право, Юнити, 1996. – 349 с.  (http://lawlib.by.ru/)

13. О Конституционном суде Российской  Федерации.

1. Конституционное право Российской Федерации. [↑](#footnote-ref-1)
2. Конституционное право Российской Федерации. [↑](#footnote-ref-2)
3. Сравнительный анализ Конституции Российской Федерации и Соединенных Штатов Америки. Allpravo.ru 2001 год [↑](#footnote-ref-3)
4. Эбзеев Б.С. Конституция. Правовое государство. Конституционный суд: Учебное пособие. – М.: Закон и право, Юнити, 1996. – 349 с.  (http://lawlib.by.ru/) [↑](#footnote-ref-4)
5. Сравнительный анализ Конституции Российской Федерации и Соединенных Штатов Америки. Allpravo.ru 2001 год [↑](#footnote-ref-5)
6. Эбзеев Б.С. Конституция. Правовое государство. Конституционный суд: Учебное пособие. – М.: Закон и право, Юнити, 1996. – 349 с.  (http://lawlib.by.ru/) [↑](#footnote-ref-6)
7. Конституционное (государственное) право зарубежных стран. Учебное пособие. А.А. Мишин. [↑](#footnote-ref-7)
8. Т.К. Хартли "Введение в Конституционное и административное право Европейского сообщества " (http://lawlib.by.ru/) [↑](#footnote-ref-8)
9. Тихомиров Ю.А. Курс сравнительного правоведения. – М.: Норма, 1996. – 432 с. [↑](#footnote-ref-9)
10. Конституционное (государственное) право зарубежных стран. Учебное пособие. А.А. Мишин. 2001 [↑](#footnote-ref-10)
11. Тихомиров Ю.А. Курс сравнительного правоведения. – М.: Норма, 1996. – 432 с. [↑](#footnote-ref-11)
12. Конституции зарубежных стран: Конституционные акты Великобритании /Конституция США / Конституция Германии / Конституция Японии [↑](#footnote-ref-12)
13. Топорнин Б.Н. Европейское право: Учебник. – М.: Юристъ, 1998. – 456 с. [↑](#footnote-ref-13)
14. Топорнин Б.Н. Европейское право: Учебник. – М.: Юристъ, 1998. – 456 с. [↑](#footnote-ref-14)
15. Конституции зарубежных стран: Конституционные акты Великобритании /Конституция США / Конституция Германии / Конституция Японии [↑](#footnote-ref-15)
16. Конституционное (государственное) право зарубежных стран. Учебное пособие. А.А. Мишин. 2001. [↑](#footnote-ref-16)
17. Конституционное (государственное) право зарубежных стран. Учебное пособие. А.А. Мишин. 2001. [↑](#footnote-ref-17)
18. Топорнин Б.Н. Европейское право: Учебник. – М.: Юристъ, 1998. – 456 с. [↑](#footnote-ref-18)
19. Т.К. Хартли "Введение в Конституционное и административное право Европейского сообщества " (http://lawlib.by.ru/) [↑](#footnote-ref-19)
20. Конституционное (государственное) право зарубежных стран. Учебное пособие. А.А. Мишин. 2001. [↑](#footnote-ref-20)
21. Конституционное (государственное) право зарубежных стран. Учебное пособие. А.А. Мишин. 2001. [↑](#footnote-ref-21)