

О конституционном процессе

ИЛЬИЧЕВ Игорь Евгеньевич, профессор кафедры государственно-правовых дисциплин Белгородского юридического института МВД России им. И. Д. Путилина, доктор юридических наук, доктор технических наук
308600, Россия, г. Белгород, ул. Горького, 56
E-mail: ilicigor@yandex.ru

Конституционный процесс рассматривается как комплексное явление правовой жизни. В широком толковании термина — это история конституционализма (конституционных реформ, смены конституций) в той или иной стране, в узком — совокупность этапов жизненного цикла отдельно взятой конституции в их естественной последовательности, история конкретной конституции. Представленная в сжатом виде история конституционализма в России увязывается с целями и порядком принятия российских конституций. Исследование процессуальной стороны позволило автору выделить и описать, в том числе в графической форме, основные этапы жизненного цикла отдельно взятой конституции, показать дискретный характер модернизации действующих юридических конституций и их смен и непрерывный характер развития реальной (фактической, неформальной, неписаной) конституции как результат свободного народного творчества. Выявлены и описаны восемь отличий юридической и фактической конституций, стимулирующая роль фактической конституции для развития юридической конституции и конституционных реформ, потенциальная угроза фактической конституции для безопасности страны.

Ключевые слова: конституционный процесс, юридическая конституция, фактическая конституция, соотношение юридической и фактической конституций, жизненный цикл конституции.

On the Constitutional Process

I. I. ILICHEV, doctor of legal sciences, doctor of technical sciences
Belgorod Law Institute of the Ministry of Internal Affairs of the Russian Federation
56, Gorky st., Belgorod, Russia, 308600
E-mail: ilicigor@yandex.ru

The constitutional process is seen as a complex phenomenon of legal life. In a broad interpretation of this term is the history of constitutionalism (constitutional reforms, changing constitutions) in a given country, in a narrow interpretation — it is an assemblage of the stages of the life cycle of the individual constitution in their natural sequence, the history of the particular constitution. The history of constitutionalism in Russia was presented in a condensed form, this history links with the objectives and the procedure of adoption of Russian Constitution. Study of the procedure side have allowed to the author to identify and describe, including in graphic form, the main stages of the life cycle of the individual Constitution, to show the discrete nature of the modernization of existing legal constitutions, their changes and ongoing development of the real (actual, unwritten) constitution as a result of creativity of the free people. There are identified and described eight differences between legal and actual constitutions, stimulating role of the actual Constitution for the development of the legal constitution and constitutional reforms, a potential threat of the actual Constitution for the security of the country.

Keywords: constitutional process, legal constitution, actual constitution, relationship between the legal and actual constitutions, lifecycle of the constitution.

DOI: 10.12737/24113

В научной литературе встречаются различные толкования термина «конституционный процесс». В *широком*, общем понимании конституционный процесс — это основные этапы конституционного развития страны¹.

Россия имеет короткую, но насыщенную историю конституционного процесса (конституционализма).

До 23 апреля 1906 г. Россия была абсолютной монархией.

Манифестами от 6 августа 1905 г. (об учреждении Государственной думы), 17 октября 1905 г. (об усовершенствовании государственного порядка) и 20 февраля 1906 г. (о переустройстве Государственного совета) населению впервые в истории России даровались «незыблемые основы гражданской свободы» — как вынужденная мера, уступка монарха под давлением массовых революционных выступлений 1905 г.

Переработанные в соответствии с указанными манифестами в целях «укрепления основ обновляемого государственного строя» и обнародованные 23 апреля 1906 г. Основные государственные законы стали фактически первой конституцией России, превратив ее в конституционную монархию.

Февральская революция 1917 г. привела к падению монархии. В соответствии с Манифестом Временного правительства от 1 сентября 1917 г. Россия обрела республиканскую форму правления.

Октябрьская социалистическая революция 1917 г. коренным образом поменяла политическую обстановку в стране. III Всероссийский съезд Советов поручает Всероссийскому центральному исполнительному комитету (ВЦИК) разработать основные положения Конституции Российской Социалистической Федеративной Советской Республики (РСФСР).

10 октября 1918 г. V Всероссийский съезд Советов утвердил первую

Конституцию РСФСР, которая устанавливала основы государственного устройства, закрепляла социально-экономические основы нового строя, включала Декларацию прав трудящегося и эксплуатируемого народа.

30 декабря 1922 г. I Съезд Советов СССР утвердил Декларацию в обновленной редакции и Договор об образовании нового государства — Союза Советских Социалистических Республик. РСФСР вошла в состав СССР вместе с Украинской ССР, Белорусской ССР и Закавказской Социалистической Федеративной Советской Республикой. 31 января 1924 г. II Съезд Советов СССР утвердил первую Конституцию СССР.

Конституция СССР обрела высшую юридическую силу на всей территории Союза. Это потребовало привести в соответствие с ней конституции союзных республик, входящих в состав СССР. С этого момента конституционный процесс в республиках, входящих в состав Союза, пошел в фарватере конституционного процесса СССР.

Причинами появления новых конституций, по С. А. Авакьяну, являются:

- возникновение нового государства;
- оформление нового социально-экономического и политического строя в существующем государстве;
- изменение формы государства, формы правления, политического режима;
- окончание установленного срока действия существующей конституции².

История конституционализма в России наглядно представлена в таблице.

Из таблицы видно, что только Конституция Российской Федерации 1993 г. была принята самым демократическим путем — всенародным голосованием. Все предшествовав-

¹ См.: Хабриева Т. Я., Чиркин В. Е. Теория современной конституции. М., 2007. С. 9.

² См.: Авакьян С. А. Конституционное право России. Учебный курс: учеб. пособие: в 2 т. 5-е изд. М., 2015. Т. 1. С. 161—165.

	Наименование акта, год принятия	Назначение (цель принятия) конституции	Порядок принятия конституции
1.	Основные государственные законы 1906 г.	Превращение абсолютной монархии в конституционную	Высочайшее утверждение
2.	Конституция РСФСР 1918 г.	Закрепление итогов Октябрьской революции	Постановлением V Всероссийского съезда Советов
3.	Конституция РСФСР 1925 г.	Объединение РСФСР с другими республиками в составе СССР	Постановлением XII Всероссийского съезда Советов
4.	Конституция РСФСР 1937 г.	Закрепление положения о ликвидации эксплуататорских классов	Постановлением XVII Всероссийского съезда Советов
5.	Конституция (Основной закон) РСФСР 1978 г.	Закрепление положения о социалистическом общественном государстве	Сессией Верховного Совета РСФСР
6.	Конституция Российской Федерации 1993 г.	Провозглашение РФ демократическим федеративным правовым государством с республиканской формой правления	Всенародным голосованием

шие ей конституции либо высочайше утверждались (Основные государственные законы 1906 г.), либо принимались представителями правящего класса (все конституции СССР и РСФСР).

Изложенный материал позволяет трактовать конституционный процесс как историю конституционализма (конституционных реформ, смены конституций) в той или иной стране.

В узкой трактовке конституционный процесс можно рассматривать как совокупность этапов жизненного цикла отдельно взятой конституции в их естественной последовательности, как историю конкретной конституции.

Действительно, практика многих государств, включая Россию, показывает: любая конституция — это живой организм: она вынашивается как проект, затем тем или иным способом принимается — рождается на свет, развивается, совершенствуется и, наконец, под давлением обстоятельств непреодолимой силы, кардинально меняющейся политической, экономической, социаль-

ной обстановки в стране прекращает свое существование. На смену ей приходит новая конституция, начиная собственный жизненный цикл. Старая же конституция становится фактом политической истории государства.

В целях дальнейшего описания жизненного цикла конституции условимся о терминах:

конституция юридическая — официальный текст конституции;

конституция фактическая — совокупность писаных и неписаных норм, имеющих устойчивое хождение в обществе;

жизненный цикл конституции — период с момента ее принятия до отмены;

«молодая» конституция — вновь принятая конституция;

«зрелая» конституция — конституция в период ее устойчивого существования и развития;

«стареющая» конституция — конституция, утрачивающая способность адекватно регулировать меняющиеся в стране общественные отношения;

конституционный кризис — обстоятельства, ситуация, приведшие к отмене действующей конституции; «умирающая» конституция — конституция в условиях конституционного кризиса;

рождение новой конституции — процесс подготовки и принятия новой конституции.

Идеология новой конституции на момент ее принятия не столько реалистична, сколь футуристична, нацелена в будущее. Академик Т. Я. Хабриева и профессор В. Е. Чиркин определяют такое положение как несовпадение конституции *писаной* и конституции *реальной*, т. е. фактически реализующейся в складывающейся социально-политической и правовой действительности³.

Писаная (юридическая) конституция отличается от реальной мерой воплощения идей конституции в жизнь.

Юридическая конституция всегда отстает от фактической. Это связано прежде всего с технической невозможностью (и нецелесообразностью) исчерпывающего конституционного урегулирования всей совокупности существующих общественных отношений: конституция регулирует основные, наиболее значимые, существенные общественные отношения.

На момент принятия конституции различие между юридической и реальной конституциями минимально: авторы текста стремятся максимально учесть все тенденции прогрессивного общественного развития (молодая конституция).

В условиях общественной стабильности развитие конституции имеет устойчиво-поступательный характер. Отдавая дань необходимым новшествами, не затрагивающим основ конституционного строя в течение достаточно длительного времени, конституция обретает зрелый характер.

Однако и в условиях стабильности расхождение между юридической и фактической конституциями растет, в том числе в силу консерватизма писаной конституции, ее неспособности «угнаться» за реалиями жизни.

Растущий разрыв между юридической и фактической конституциями создает потенциал, свидетельствующий о старении писаной конституции, приближении конституционного кризиса. Когда этот потенциал достигает критических масштабов, возникает необходимость смены конституции. Ее жизненный цикл близится к завершению.

Жизненный цикл юридической и история сосуществующей с ней фактической (реальной) конституций продемонстрированы на рисунке «Состояние конституции».

Жизненный цикл юридической (писаной) конституции (кривая 2) включает в себя подготовительный период *П*, принятие конституции (точка *ПК* на оси времени), этапы «молодой», «зрелой», «стареющей» конституции и, наконец, конституционный кризис *КК'*, в результате которого принимается новая конституция (точка *ПК'* на оси времени), а старая утрачивает свой статус, становится историческим фактом конституционного процесса (отрезок 2'2'').

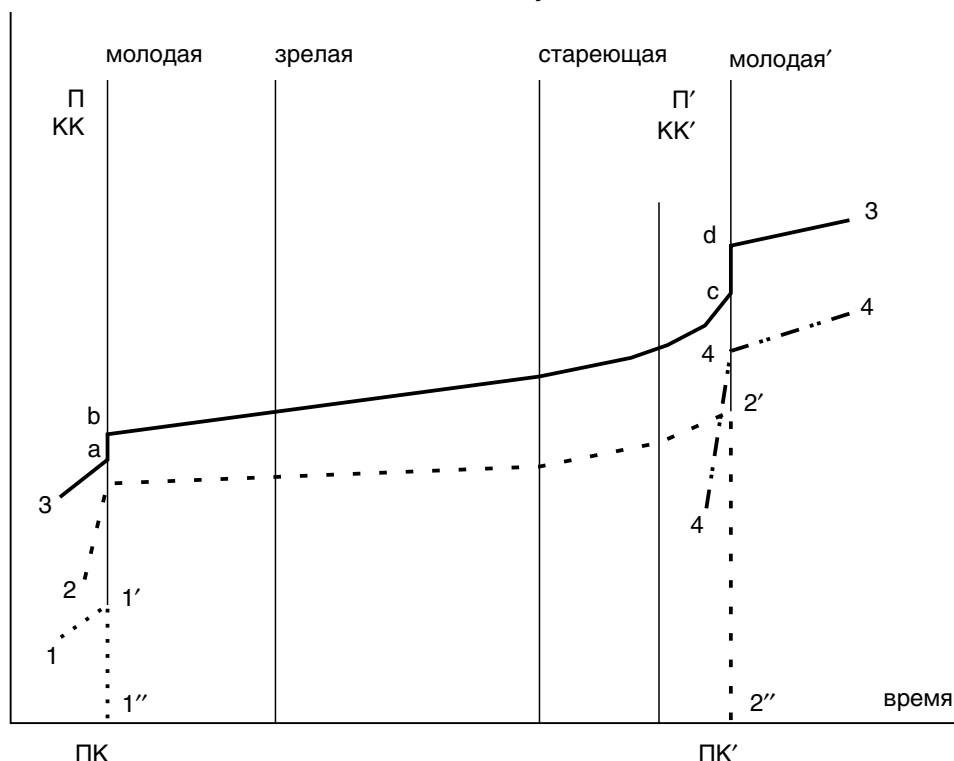
Подготовительный период *П* характеризуют, во-первых, конституционный кризис *КК*, обрекающий на смерть действующую конституцию, во-вторых, сосуществование действующей («умирающей») конституции (кривая 1 до излома) и фактической конституции (отрезок 3а). В-третьих, в недрах подготовительного периода *П* идет подготовка текста новой конституции (кривая 2 до первого излома).

В момент принятия новой конституции (точка *ПК* на оси времени) происходит качественное изменение политической обстановки в стране:

во-первых, разрешается конституционный кризис — прекращает-

³ См.: Хабриева Т. Я., Чиркин В. Е. Указ. соч. С. 9.

Состояние конституции



1 — «умирающая» конституция; 2 — жизненный цикл юридической конституции;
3 — фактическая конституция; 4 — рождение новой конституции

ся действие прежней конституции (отрезок $1'1''$);

во-вторых, вступает в силу новая юридическая конституция (первый излом на кривой 2);

в-третьих, фактическая конституция получает скачкообразное приращение за счет новых норм новой конституции (отрезок ab).

Скачкообразное приращение фактической конституции происходит под влиянием двух факторов, действующих в противоположных направлениях.

Прекращение действия прежней конституции не означает ее полного отрицания — текст новой конституции, как правило, вбирает в себя полезные элементы (нормы, принципы) ранее действовавшей конституции. В то же время часть норм новой конституции уже существовала в реальной жизни в неписаной форме и лишь материализовалась в тексте новой конституции. В силу этих

причин отрезок ab не столь значителен по размеру, как следовало бы ожидать.

Фактическая (реальная) конституция несет в себе как минимум семь существенных отличий от конституции писаной (юридической).

Во-первых, она всегда *богаче*, шире, чем конституция писаная. Это связано с тем, что фактическая конституция впитывает в себя не только нормы права, но и обычаи, традиции, которым следует население страны, а также все то новое, что еще не нашло закрепления в нормах права, но становится все более крепнущим явлением общественного бытия или уже стало таковым.

Во-вторых, фактическая конституция гораздо *мобильнее* юридической — в силу консервативности последней, связанной с особым порядком внесения изменений в нее, а также неспособности усваивать все полезное новое без бюрократических

проволочек. Мобильность фактической конституции становится причиной отставания юридической конституции уже на этапах ее «молодости» и «зрелости», не говоря о «старости».

В-третьих, фактическая конституция в отличие от юридической *вечна*. Она возникла раньше всех писанных конституций и переживет каждую из них, потому что существует не на бумаге, а в сознании и практике общества.

В-четвертых, фактическая конституция *множественна*: она разная у каждого из нас.

Различное понимание того, что дозволено и не дозволено, позволяет отдельным особо одаренным личностям выходить за рамки обыденного, привычного, генерировать «сумасшедшие» идеи, которые сначала отвергаются обществом, а затем незаметно становятся необходимой частью общественного бытия (вспомним, например, историю с правами и свободами личности). Это же порождает негативные проявления (коррупция, преступность и т. п.).

Фактическая конституция как социальное явление есть алгебраическая сумма, интеграл, результирующий вектор наших внутренних конституций.

В-пятых, фактическая конституция, в отличие от юридической, *более производительна*: никакая писаная конституция не может «угнаться» за фактической хотя бы в силу того, что ее непрерывно творит свободный народ, а юридическую — разово, «под заказ», малая группа (в лучшем случае группы) специалистов, связанных в своей деятельности требованиями противоборствующих политических элит.

Отставание юридической конституции от фактической, принимающее критический масштаб («стареющая» конституция), становится причиной конституционного кризиса *КК'*. Голоса ученых и политиков призывают к конституционной реформе, приводя в обоснование мно-

жество весомых аргументов и критикуя власть за «недопустимую медлительность» в решении этого вопроса⁴.

Период «стареющей» конституции становится подготовительным периодом *П'* рождения новой конституции (излом на кривой 4, точка *ПК'* на оси времени).

В-шестых, если для писаной конституции предусматривается особый порядок ее принятия и пересмотра, внесения в нее поправок, то реальная конституция *безгранично свободна*, она впитывает и сохраняет в себе любые полезные правила жизни и, как правило, отвергает все бесполезное из того, что генерирует народное творчество. Она практически не подвержена влиянию государства и лишь в некоторой степени — политических сил, тогда как юридическая конституция всегда есть компромисс наиболее влиятельных на момент ее принятия политических элит.

В-седьмых, если развитие фактической конституции идет в основном непрерывно и плавно (исключение составляют редкие «сумасшедшие» идеи), то юридическая конституция развивается дискретно, преодолевая сопротивление консервативного законодателя. В данном случае консерватизм играет, безусловно, положительную роль, удерживая законодателя в пределах эволюционных изменений конституции.

Безусловно дискретны и процессы смены конституций.

Конституционные кризисы до недавних пор разрешались в основном революционным путем. Достижением человечества стало изобретение бесконфликтного способа разрешения подобных кризисов. Такое стало возможным в демократическом обществе — обществе, которое участвует своими институтами в подго-

⁴ См., например: Боброва Н. А. 20 лет и 20 недостатков Конституции России // Конституционное и муниципальное право. 2013. № 3. С. 33—37.

товке новой конституции и само признает эту конституцию.

Понимание сущности и динамики юридической и фактической конституций открывает новые возможности для развития конституционного права как методологической основы конституционного правотворчества. Фактическая конституция

должна стать предметом совместных исследований конституционалистов и социологов как источник идей, которые подталкивают развитие, совершенствование юридической конституции, становятся предметом законотворческой деятельности, готовят почву для принятия новой конституции.

Библиографический список

Авакьян С. А. Конституционное право России. Учебный курс: учеб. пособие: в 2 т. 5-е изд. М., 2015. Т. 1.

Боброва Н. А. 20 лет и 20 недостатков Конституции России // Конституционное и муниципальное право. 2013. № 3.

Хабриева Т. Я., Чиркин В. Е. Теория современной конституции. М., 2007.

Роль доктрины в законотворчестве и правоприменении (на примере Конституционного Суда Российской Федерации)

ШУБЕРТ Татьяна Эдуардовна, ведущий научный сотрудник отдела имплементации решений судебных органов в законодательство Российской Федерации Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, кандидат юридических наук

117218, Россия, г. Москва, ул. Большая Черемушkinsкая, 34

E-mail: Shtefania2014@gmail.com

В статье рассматриваются роль доктрины в деятельности Конституционного Суда Российской Федерации, ее влияние на формирование правовых позиций Конституционного Суда, использование принципов права при толковании и формировании правовых позиций Конституционным Судом. По мнению автора статьи, такие проблемы законодательства, как непроработанность законопроектов, приводящая к множественным поправкам к законам, отсутствие системности в законодательстве, многочисленность законов, обусловлены в определенной мере недостаточностью использования правовой доктрины, которая должна занять свое место при разработке нормативных актов. В качестве общесистемной меры решения проблем предлагается принятие федерального закона «О нормативных правовых актах в Российской Федерации», что позволит преодолеть юридические коллизии между законом и иными нормативными правовыми актами, создаст прочную нормативную базу для процессов правотворчества и правоприменения, будет способствовать предотвращению нарушений законности в деятельности государственных органов, бизнес-структур и иных организаций, укреплению гарантий реализации прав и законных интересов граждан.

Ключевые слова: доктрина, судебная практика, Конституционный Суд Российской Федерации, принципы права, доктринальное толкование правовых норм.

Role of the Doctrine in Legal Drafting and Enforcement (Evidence from the Constitutional Court of the Russian Federation)

T. E. SHUBERT, candidate of legal sciences

The Institute of Legislation and Comparative Law under the Government of the Russian Federation
34, Bolshaya Cheremushkinskaya st., Moscow, Russia, 117218

E-mail: Shtefania2014@gmail.com