

ДОКЛАД

судьи Конституционной палаты

Верховного суда Кыргызской Республики Осмонбаева Э.Ж.

на тему: «Решения Конституционной палаты как источник права.

Нормативность решений Конституционной палаты».

(13 декабря 2017 г., г. Бишкек, семинар для судей КР)

Уважаемые участники сегодняшнего мероприятия!

Прежде всего хочу заметить, что выбор тематики сегодняшнего семинара не случаен. Как показывает практика, отношение судейского корпуса к решениям Конституционной палаты, мягко говоря, неоднозначное. Тем более, с точки зрения признания их в качестве источника права и их применения в своей практической деятельности.

В странах с развитой демократией и уже в большинстве стран европейской части постсоветского пространства восприятие решений органа конституционного контроля как источника права на сегодняшний день уже не вызывает сомнений.

В нашей же стране отрицание решений Конституционной палаты в качестве источника права остается как одна из форм проявления правового нигилизма.

Первопричиной тому я вижу в нашей привязанности к советскому прошлому и сформировавшемуся в этот период отношения к Конституции как главному правовому документу страны. Ну и плюс, слабое проявление в новейшей истории Кыргызстана органа конституционного контроля, как государственного института, призванного обеспечивать верховенство Конституции.

Хотя в Советском Союзе формально провозглашалось верховенство Конституции, обеспечение этого в условиях абсолютного доминирования

идеологии Коммунистической партии, которая фактически и заменяла Конституцию, а также отсутствия институциональных гарантий, было невозможно. Так мы жили, так воспитывались. Так складывалось наше представление о Конституции, как о формальном документе, содержащем лишь декларативные идеи.

Поэтому даже сегодня для многих правоприменителей важнее что прописано скажем в каких-то инструкциях и положениях, нежели чем в Конституции. Я несколько не пытаюсь принизить значение иных нормативных правовых актов в регулировании общественной жизни, я хочу лишь обратить ваше внимание насколько «сбиты у нас ориентиры».

Современное общество уже немыслимо без такого глобального акта правового регулирования, как Конституция. Конституция – это главный документ, на котором базируется вся правовая система государства. Другими словами, без Конституции ни один отраслевой закон или иной нормативно-правовой акт не имеет право на существование.

Учитывая, что участниками сегодняшнего семинара являются судьи, хочу сказать, статья 101 Конституции не случайно запрещает суду применять нормативный правовой акт, противоречащий Конституции. А в случае возникновения сомнений, - требует направить запрос в Конституционную палату. Эта конституционная норма прямо предписывает, что судьи при отправлении правосудия должны отталкиваться, прежде всего, от Конституции.

Если мы обратимся к самой Конституции, то в соответствии со статьей 6: «1. Конституция имеет высшую юридическую силу и прямое действие в Кыргызской Республике.

2. На основе Конституции принимаются конституционные законы, законы и другие нормативные правовые акты.»

Что означают качества, которые закреплены в этих нормах Конституции?

На мой взгляд, наилучшим образом значение этих качеств раскрыты в Конституции Японии 1947 года, где в статье 98 сказано, что «Настоящая Конституция является Верховным законом страны, и никакие законы, указы, рескрипты или другие государственные акты, противоречащие в целом или в части ее положениям, не имеют юридической силы.»

В соответствии с современной доктриной конституционализма реальность Конституции (живая Конституция) обеспечивается соответствием конституционным положениям правовых актов и действий государственных органов и их должностных лиц, а также наличием конституционной юрисдикции. Другими словами, основная роль в достижении реальности Конституции отводится органу конституционного контроля и его предназначению.

Согласно части 1 статьи 97 «Конституционная палата Верховного суда является органом, осуществляющим конституционный контроль». Конституционный Закон «О Конституционной палате Верховного суда КР» определяет Конституционную палату как «высший судебный орган самостоятельно осуществляющим конституционный контроль посредством конституционного судопроизводства».

Под конституционным контролем необходимо понимать проверку всех видов законов и их отдельных положений, а также других нормативных правовых актов на соответствие нормам Конституции, осуществляемая независимым от законодательной и исполнительной власти судебным органом. Осуществление конституционного контроля предполагает право принимать решения о несоответствии Конституции вступившего в силу закона или его отдельных норм и тем самым лишать его юридической силы.

Сущность решения Конституционной палаты, принимаемого по итогам конституционного судопроизводства, заключается в интерпретации фундаментальных принципов и значимых идей, заложенных в Конституции, и придании им конституционно-правового смысла с тем, чтобы они находили

свое правильное отражение в нормативных правовых актах меньшей юридической силы.

Специфика решений органа конституционного контроля заключается в том, что они объединяют в себе как элементы судебного акта, так и элементы нормативно-правового акта.

С одной стороны, решениям Конституционной палаты присущи все свойства судебного акта: неопровержимость, исключительность, обязательность и преюдициальность.

С другой стороны, они обладают свойствами неперсонифицированности, неоднократного применения, общеобязательности, публичности, юридической силы, формальной определённости и обеспечиваются государственным принуждением, т.е. по своему значению (внешним качествам) практически не отличаются от нормативно-правовых источников права;

Так что-же, в конечном счете, делает решения Конституционной палаты источником права?

Нормативное значение любых актов проверяется на таких основных внешних проявлениях, как неперсонифицированность, неоднократность применения, общеобязательность, публичность, наличие юридической силы, формальная определённость правового акта и его обеспеченность государственным принуждением.

В странах с развитой демократией нормативность решений органа конституционного контроля воспринимается «по умолчанию» и не имеет специальной правовой основы, тогда как в Кыргызской Республике именно законодатель определил решения Конституционной палаты как источник права.

Неперсонифицированность решений Конституционной палаты определяется тем, что они распространяются не на отдельные случаи

применения норм, а на сами нормы и потому имеют точно такую же сферу применения во времени и пространстве. О свойстве неоднократности применения данных решений говорит то, что их юридическая действительность временными рамками не ограничена, а также и то, что действие решения Конституционной палаты не прекращается его исполнением, что вытекает из абзаца 2 части 1 статьи 51 конституционного Закона «О Конституционной палате Верховного суда Кыргызской Республики»: «Юридическая сила решения о признании нормативного правового акта или его части неконституционным не может быть преодолена повторным принятием этого же нормативного правового акта или его части такого же содержания.».

Решения Конституционной палаты распространяются на неограниченное число случаев и на неопределенный круг лиц, и обязательны не только для заявителя и органа, издавшего акт, но и для всех государственных органов, органов местного самоуправления, физических и юридических лиц во всех иных схожих по своему содержанию случаях. Об общеобязательности решений Конституционной палаты прямо предписывается в части 2 статьи 51 названного конституционного Закона: «Акты Конституционной палаты обязательны для всех государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, общественных объединений, юридических и физических лиц и подлежат исполнению на всей территории республики.».

Публичность рассматриваемых актов состоит в требовании официального доведения их до всеобщего сведения, о чём говорится в части 1 статьи 52 указанного конституционного Закона: «Решения и заключения Конституционной палаты направляются сторонам, государственным органам, органам местного самоуправления и должностным лицам, чьи нормативные правовые акты были предметом рассмотрения, и публикуются в официальных изданиях органов государственной власти, органов местного

самоуправления, в "Вестнике Конституционной палаты Верховного суда Кыргызской Республики", на официальном сайте Конституционной палаты, а также при необходимости - и в иных изданиях.».

Согласно части 9 статьи 97 Конституции Кыргызской Республики установление Конституционной палатой неконституционности законов или их положений отменяет их действие на территории Кыргызской Республики, а также отменяет действие других нормативных правовых актов, основанных на законах или их положениях, признанных неконституционными, за исключением судебных актов. Таким образом, решения Конституционной палаты обладают такой юридической силой, благодаря которой способна лишать законы и иные нормативные правовые акты юридической силы, что никак не свойственно правоприменительным по своей природе актам.

С точки зрения формальной определённости данные решения принимаются в письменном виде со всеми необходимыми реквизитами и, содержательно отражая специфику судебной «речи», содержат нормативные элементы. Государственное принуждение в отношении решений Конституционной палаты имеет место по линии их исполнения в порядке статей 51,52 вышеуказанного конституционного Закона.

И, наконец, часть 3 статьи 51 конституционного Закона "О Конституционной палате Верховного суда Кыргызской Республики" устанавливает, что до приведения государственными органами и должностными лицами законов, нормативных правовых актов или их положений, признанных Конституционной палатой неконституционными в соответствии с Конституцией и итоговыми актами Конституционной палаты, непосредственно применяются Конституция, а также решения Конституционной палаты.

Нормативность решений Конституционной палаты также вытекает из законодательного установления сути вопросов, разрешаемых в рамках конституционного судопроизводства, и их пределов.

Так в силу часть 1 статьи 19 конституционного Закона «О Конституционной палате Верховного суда КР» Конституционная палата устанавливает и решает исключительно вопросы права. Иначе говоря, Конституционная палата разрешает вопросы нормативного регулирования общественных отношений, носящих общеобязательный характер. Часть четвертая этой же статьи, с одной стороны, исходя из презумпции конституционности нормативно-правовых актов, очерчивает пределы разрешения дела, с другой, не связывая Конституционную палату доказательствами и доводами сторон, предоставляет ей в рамках рассматриваемого дела достаточно широкое усмотрение.

Если говорить с точки зрения теории права, то решения Конституционной палаты заключают в себе нормативно-правовые предписания с различным содержанием, выражающие как нормы права, так и принципы, и дефиниции. Предписание вбирает в себя такие элементы правовой нормы, которые позволяют ему выступать в качестве самостоятельного и логически законченного государственно-властного веления. Наряду с гипотезой предписание содержит в мотивировочной части само правило поведения, то есть диспозицию, потому обладает регулятивным свойством. Санкция наряду с гипотезой встречается в резолютивной части и выражается в признании или нет акта, либо конкретной его нормы неконституционными, а само предписание становится охранительным.

Тем самым, законодатель через отмеченные выше нормы обозначенного конституционного Закона, где-то опосредовано, а в большей части прямо наделяет решения Конституционной палаты всеми признаками источника права.

А если решения Конституционной палаты признаются источниками права, то, несомненно, возникает вопрос об их месте в общей системе источников права. Как вам всем хорошо известно, что согласно Закону

Кыргызской Республики «О нормативно-правовых актах», решения Конституционной палаты не относятся ни к одному из видов НПА.

Этого и не требуется, поскольку юридическая сила решений Конституционной палаты, как было обозначено выше, превышает юридическую силу любого закона (кроме, естественно, законов о поправках к Конституции), следовательно, равна юридической силе самой Конституции.

В содержательном смысле нормативность решений Конституционной палаты проявляется в правовых позициях, выражаемых в мотивировочной части решения в форме нормативно-правовых утверждений и выводов.

Правовая позиция Конституционной палаты - это нормативно-интерпретационные установления, содержащие толкование конституционных принципов и норм, либо выявляющие их конституционно-правовой смысл, на которых основываются итоговые выводы решений посредством сопоставления их с регулятивной сущностью оспариваемой нормы.

Конституционная палата, оценивая оспариваемую норму, выражает свое отношение как к позиции законодателя, так и к ее пониманию правоприменителем, основываясь только на принципах и положениях Конституции путем интерпретации соответствующих ее норм.

Правовые позиции выступают не только в качестве выражения видения судей Конституционной палаты в отношении какого-либо конкретного случая или нормы права (которая проверяется на конституционность), но выступают направляющими положениями для всех субъектов государственного управления и законотворчества, чтобы они в реализации своих конституционных функций оставались в определенных пределах, которые установлены Конституцией.

В конечном счете, именно правовые позиции придают решениям Конституционной палаты нормативно-правовые качества источников права. Правовые позиции Конституционной палаты, выраженные в его итоговых актах, представляют собой совершенно новый феномен в правовой системе; появление его обусловлено той ролью, которую играет орган конституционного контроля в современных условиях, а также спецификой вопросов, разрешаемых в рамках конституционного судопроизводства. Поэтому при решении вопросов своей компетенции законодательные, исполнительные, судебные и иные органы в рамках своей правоприменительной практики должны руководствоваться резолютивной частью решения Конституционной палаты без отрыва от правовых позиций, выраженных в мотивировочной части решения.

Таким образом, решения Конституционной палаты представляют собой полноценные источники права в том смысле, что они:

- акты органа государственной власти;
- носят нормативный характер и устанавливают общеобязательное правило поведения;
- принимаются в строго установленном порядке;
- содержат весь набор обязательных внешних атрибутов;
- являются официально публикуемыми актами;
- обязательны не только для своих адресатов; но и для неопределенного круга лиц, включая все государственные и негосударственные органы, физических и юридических лиц;
- действуют непосредственно;
- окончательны;
- влекут утрату юридической силы правовых норм;

- обязательность решений Конституционной палаты обеспечивается соответствующими организационно-принудительными мерами государства.

Своими решениями Конституционная палата выработывает действенный механизм внедрения в общественную жизнь конституционных установлений. Они оказывают прямое влияние на правовую систему страны, а также на практику правоприменения и правотворчества и, тем самым, вносят значительный вклад в построение правового государства.

В этой связи, при решении проблем правового характера надо обращаться не только к нормативным актам, которые традиционно считаются источниками права, но и к практике Конституционной палаты, поскольку в их решениях не только толкуется Конституция, но и указывается, какое именно применение законов служит неременным условием их соответствия Конституции.

Если какой-либо закон, другой нормативный правовой акт, или их отдельное положение были предметом рассмотрения в рамках конституционного судопроизводства, то они не могут применяться в отрыве от решения Конституционной палаты, тем более вопреки ему.

Спасибо за внимание.