

Секция «44.26 Проблемы конституционного строя и конституционного статуса личности»

**Защита ценности конституционной идентичности в логике теорий
конституционных циклов**

Научный руководитель – Болдырев Олег Юрьевич

Харина Софья Романовна

Студент (магистр)

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Юридический факультет, Кафедра конституционного и муниципального права, Москва, Россия

E-mail: kharina.sofa@gmail.com

Идеальная модель права предполагает его легитимность, законность и эффективность. Однако в обществах переходного типа достижение такого синтеза затруднено: правовые принципы, призванные регулировать общественные отношения, часто не воспринимаются населением как справедливые, их законодательное воплощение фрагментарно и противоречиво, а механизмы реализации ограничены. Любое общество, вступающее в переходный этап, переживает кризис действующей правовой системы. Смена правового порядка может происходить как революционно, так и путем реформ. Однако обе стратегии преследуют общую цель — адаптировать политическую власть к новым социальным реалиям, предложив новую формулу легитимации. На определенном этапе «мнимый» конституционализм может выступать неизбежной стадией трансформации традиционалистского режима. По мнению А.Н. Медушевского, процесс конституционного развития носит циклический характер. Конституционный цикл охватывает период от утраты легитимности действующей конституцией до вступления в силу новой. В своей динамике он повторяет фазы экономического цикла: кризис, депрессия, оживление, и подъем. Институционально этот процесс проявляется в падении старой власти, появлении альтернативных центров учредительной власти, их компромиссе и формальном закреплении нового основного закона. Сущность переходной динамики раскрывается через диалектику трех фаз: деконституционализации, конституционализации и реконституционализации. Полный цикл, таким образом, знаменует возврат к исходным позициям [1].

Иначе понимает конституционный цикл Дж. Балкин, рассматривающий развитие американской конституционной системы в виде смены нескольких базовых политических режимов. Конституционный цикл Балкина – это результат взаимодействия политической воли с институциональными структурами. Основная задача конституции состоит в том, чтобы направить борьбу людей за власть в систему законов и политических процедур таким образом, чтобы разногласия не привели к кризису. Можно сказать, что Конституция функциональна, когда она может обуздать стремление к власти и доминированию, что всегда имеет место в политической борьбе в рамках конституционной системы. Конституция дает сбой, когда она не в состоянии выполнить эту главную задачу. Именно поэтому Дж. Балкин выделяет три типа конституционных кризисов: 1) кризис конституционной верности (нерефлексивное следование конституции); 2) кризис понимания роли конституций (поляризация мнений); 3) кризис конституционного неповиновения (отказ от исполнения конституции в пользу эффективной политики) [3].

Теории конституционных циклов вынуждают обратить исследовательское внимание на критический подход, утверждающий опосредованность права политикой, отрицающий его трансцендентную природу. В этом случае дискурс строится на основе «жестких» и «мягких» аргументов, которые апеллируют к суверенитету государств или морали, соответственно. Так, например, в рамках критического подхода можно оценить защиту ценности

конституционной идентичности, отражающую риторику «принципиального сопротивления» Последняя отражает не просто конфликт правовых позиций, но фундаментальную несовместимость самих систем координат, и может указывать на разнонаправленность этапов конституционных циклов в глобальном измерении. Ценность идентичности защищается через апелляцию национальных судов к категории и инструменту публичного порядка, что наглядно отражено, например, в Постановлении Конституционного Суда РФ по делу о применении в России решений Европейского Суда по правам человека №21-П в 2015 г. Идентичность выступает в качестве ключевого элемента той самой альтернативной системы координат, в которой функционирует внутрисударственный правопорядок. Защита идентичности предполагает включение политических представлений и установок национальной элиты в описание универсальных общечеловеческих ценностей [2]. Проблемным остается тот факт, что ценность конституционной идентичности сложно поддается определению и способна включать сколько угодно широкий набор детерминант.

Ценность идентичности защищается меньше в начальной, «романтической» фазе конституционного цикла, когда доминирует ориентация на внешние образцы и обновление. Государство интенционально направлено на построение новой конституционной системы, часто с оглядкой на внешние образцы. В фазе же кризиса или реконституционализации, по мере исчерпания потенциала первоначальных конституционных принципов, государственно-правовое сознание начинает трансформироваться. Возникает запрос на «суверенизацию» правовой системы и защиту от внешнего влияния. Именно на этом этапе ценность идентичности начинает защищаться крайне активно. «Принципиальное сопротивление» становится инструментом этой защиты. Оно позволяет отстаивать идентичности» как бастиона автономии против экспансии наднационального порядка, который начинает восприниматься не как источник прогрессивных стандартов, а как угроза внутреннему суверенитету. Можно предположить, максимальную защиту идентичность обретает в том типе кризиса, который Дж. Балкин описывает через конституционное неповиновение, поскольку идентичность допускает включение в себя искаженных понятий, способных нивелировать разрыв между реальной и писаной конституциями. При этом, в конечном счете, источником данного защитного механизма служат не правовые основания, а социально-политические послышки.

Источники и литература

- 1) Медушевский А.Н. Социология права. Второе издание / А.Н. Медушевский – М.-Берлин: Директ-Медиа, 2015. С. 630-642.
- 2) Толстых В. «Принципиальное сопротивление» решениям Европейского Суда по правам человека в свете критической теории // Международное правосудие. 2018. № 1 (25). С.79–89.
- 3) Balkin, Jack M. (2019) "The Recent Unpleasantness: Understanding the Cycles of Constitutional Time," *Indiana Law Journal*: Vol. 94: Iss. 1, Article 6.