

Учебный курс
«Особенности применения решений Конституционного суда
Кыргызской Республики местными судами»

Осконбаев Э.Ж.
Председатель Конституционного суда
Кыргызской Республики

г. Бишкек 2023г.

СОДЕРЖАНИЕ

Глава 1. Конституционное право - ведущая отрасль права, определяющая правовой статус государства.....	3
1.1. Конституционализм как основа организации и устройства государственной и общественной жизни в соответствии с Конституцией.....	3
1.2. Конституционное право: понятие, предмет, место в системе права.....	4
1.3. Основы конституционного права: понятие государства, государственная власть.....	5
1.4. Конституционно-правовые нормы: понятие, специфика, классификация.....	7
1.5. Конституционно-правовые отношения: понятие, специфика, субъекты, виды.....	8
1.6. Источники конституционного права: понятие и виды.....	10
Глава 2. Теоретические основы конституционализма.....	13
2.1. Конституция: юридическая природа, функции и виды.....	13
2.2. Конституционные поправки и пересмотр Конституции.....	17
2.3. Толкование Конституции.....	17
2.4. Охрана и защита Конституции.....	18
2.5. Конституционно-правовая ответственность.....	19
Глава 3. Место и роль Конституционного суда КР в системе органов государственной власти. Правовой статус Конституционного суда КР.....	21
3.1. Юридические свойства Конституции КР.....	21
3.2. Международные соглашения, участницей которых является Кыргызская Республика.....	23
3.3. Роль Конституционного суда в обеспечении реальности Конституции КР.....	25
3.4. Конституционный суд Кыргызской Республики.....	30
Глава 4. Решения Конституционного суда КР как источник права. Нормативность решений Конституционного суда КР. Восприятие решений Конституционного суда как источника права	33
4.1. Практика Конституционной палаты Верховного суда КР.....	38
Глава 5. Подходы органов конституционного контроля при оценке конституционности оспариваемых нормативных правовых актов. Принцип пропорциональности (соразмерности)	40
Глава 6. Общие требования, предъявляемые к запросу судей в Конституционный суд КР.....	44

Глава 1. Конституционное право - ведущая отрасль права, определяющая правовой статус государства

1.1. Конституционализм как основа организации и устройства государственной и общественной жизни в соответствии с Конституцией

Термин «конституционализм» появился в американской политико-правовой мысли в конце XVIII – начале XIX века. Деятели американской революции и основатели Конституции США 1787 г. выделяли им верховенство писаной конституции над издаваемыми законами и иными правовыми актами. Однако в дальнейшем в юридических, политических и исторических исследованиях термин получил более широкое значение и стал применяться для характеристики процессов перехода к демократии и установления конституционного строя в государствах сначала Западной, а потом Центральной, Восточной и Южной Европы, Латинской Америки, Азии и Африки.

Понятие «конституционализма» не раскрывается простой, немногосложной формулировкой. Как научная категория он в большей мере описывается, чем определяется. Например, если конституцию, по мнению М.В. Баглая, можно рассматривать как сумму лучших идей, положенных на бумагу, то конституционализм – это жизнь конституции, реальность, которая может быть и не лучше самой конституции.

Устоявшееся понятие конституционализма включает два уровня его понимания, первый из которых определяет его как правление, ограниченное конституцией, второе – как политико-правовую теорию, обосновывающую необходимость установления конституционного строя. Современные исследователи расширяют данное определение тезисом о соблюдении всемирно признанных прав человека.

Таким образом, конституционализм – это система, определяющая границы активности государства и его органов, возможности его воздействия на общественные отношения. Это механизм, за которые не может выйти само государство, регулируя различные сферы общественной жизни. Конституционализм предполагает верховенство и определяющую роль конституции как основного закона в системе действующего законодательства, опосредованность политических отношений конституционно-правовыми нормами, конституционную регламентацию государственного строя и политического режима, конституционное признание прав и свобод личности, правового характера взаимоотношений гражданина и государства. Вместе с тем, главным признаком конституционализма является не просто наличие конституции, а реальная связанность ее нормами всех органов государственной власти. Помимо

формального соблюдения конституции в содержании конституционализма присутствует еще ряд начал, обеспечивающих реальное ограничение могущества государственной власти: разделение властей – система сдержек и противовесов, демократический политический режим, многопартийность, идеологический плюрализм, неотъемлемые права личности.

1.2. Конституционное право: понятие, предмет, место в системе права

Конституционное право можно определить как ведущую, системообразующую отрасль, совокупность правовых норм, закрепляющих и регулирующих основы правового статуса личности, общественных объединений и иных институтов гражданского общества, экономической, политической, социальной и духовной жизни общества, организации государства и функционирования публичной власти.

Именно конституционное право лежит в основе всей правовой системы государства, на основе норм данной отрасли права функционируют государство и общество.

Предмет конституционного права – общественные отношения, складывающиеся в сфере: установления основ конституционного строя; охраны прав и свобод человека и гражданина; устройства государственной власти и местного самоуправления.

Под **методами** конституционного права понимается совокупность приемов, средств, форм правового воздействия на регулируемые конституционным правом общественные отношения и их участников.

Разграничиваются методы конституционно-правового регулирования в зависимости от характера содержащегося предписания на:

- 1) управомочивающий: наделение участников конституционно-правовых отношений определенными правомочиями (Н: правомочие Жогорку Кенеша КР принимать законы);
- 2) метод обязывания (Н: платить установленные законом налоги и сборы);
- 3) метод дозволения (диспозитивный метод) (Н: субъекты права законодательной инициативы, могут как реализовывать, так и не реализовывать указанное право);
- 4) метод запрещения (Н: Конституция запрещает вмешательство религиозных объединений, священнослужителей и служителей культов в деятельность органов государственной власти).

В системе права конституционное право занимает определяющее место и играет ведущую роль. Такая роль конституционного права обусловлена:

- во-первых, характером и значением общественных отношений, которые оно регулирует, т. е. самим его предметом и содержанием;
- во-вторых, верховенством и высшей юридической силой конституции в системе источников (форм) права;
- в-третьих, тем, что конституционные установления являются исходными, определяющими для всех отраслей права. Отраслевое (текущее) законодательство, судебная и иная правоприменительная практика не должны противоречить конституционным установлениям (предписаниям). Они призваны наиболее полно воплощать в жизнь их глубинное социально-правовое содержание.

Например, связь с уголовным правом выражается в том, что именно конституция содержит нормы о правах человека и гражданина, принципы защиты естественных прав человека, основы гуманизации уголовного права.

Гражданское право не менее тесно связано с конституционным, так как в конституции закрепляется право частной собственности, свобода экономической деятельности, которые являются основными для гражданских правоотношений.

С трудовым - в Конституции закреплено право граждан на труд и отдых, основные гарантии безопасности и оплаты труда; с административным- конституционные нормы устанавливают компетенцию высших органов власти и принципы деятельности всех других органов и т. д.

1.3. Основы конституционного права: понятие государства, государственная власть

Понятие государства

Государство возникает на определенной стадии развития общества как политическая организация, как институт власти и управления обществом. Существуют две основные концепции возникновения государства. В соответствии с первой концепцией государство возникает в ходе естественного развития общества и заключения договора между гражданами и правителями (Т. Гоббс, Дж. Локк). Вторая концепция восходит к идеям Платона. Она отвергает первую и настаивает на том, что государство возникает в результате покорения (завоевания) сравнительно небольшой группой воинственных и организованных людей (племя, раса) значительно превосходящего по численности, но менее организованного населения (Ф. Ницше). Очевидно, в истории человечества имели место как первый, так и второй способ возникновения государства.

Государство – это прежде всего социально-политическая организация, действующая на определенной территории и обладающая на ней высшей

властью, объединяющая все общество, призванная управлять его делами, устранять возникающие социальные конфликты, обеспечивать правопорядок.

К признакам государства принято относить:

- 1) наличие публичной политической власти, располагающей специальным аппаратом управления и принуждения;
- 2) территориальную организацию населения;
- 3) государственный суверенитет;
- 4) всеобъемлющий, общеобязательный характер актов государства;
- 5) наличие государственной казны, что связано с налогообложением и взиманием налогов и иных средств на содержание государственного аппарата и разнообразные нужды государства.

Сущность современного государства видится в его способности объединять все общество, разрешать возникающие противоречия и конфликты, выступать средством достижения социального согласия и компромисса.

Понятие государственной власти

Власть есть присущее обществу волевое отношение между людьми. Как подчеркивал Аристотель, власть необходима «прежде всего, для организации общества, которое немислимо без подчинения всех участников единой воле, для поддержания его целостности и единства».

С появлением государства власть отчуждается от общества и становится отличительным признаком любого государства, приобретая политический характер.

В настоящее время такое важное и основополагающее конституционное понятие, как «государственная власть», не имеет четко выраженного определения. В современной научной литературе имеется, по крайней мере, четыре подхода к определению понятия «государственная власть», находящих свое выражение в области конкретных правоотношений, особенно при помощи нормотворчества: как системы государственных органов; как особого волевого отношения; как набора полномочий; как функции. Представляется, что наиболее правильным вариантом формализации понятия «государственная власть» является отождествление его со свойством государственных органов, обладающих совокупностью государственно-властных полномочий, так как именно посредством реализации данного свойства государственного аппарата народ осуществляет принадлежащую ему власть.

Государственная власть - это разновидность общественной и политической власти, а именно отношение между государством в лице его органов и обществом, в котором государственный аппарат занимает положение властвующего и дает обязательные для исполнения указания, подкрепленные мерами государственного принуждения.

Признаки государственной власти:

1. Публичная власть (распространяется на все население в пределах своей территории);
2. Политическая власть (политика - искусство управления; главная задача государства - установить компромисс в обществе);
3. Суверенна (независимость как во внутренней, так и внешней политике);
4. Легальна (признание государственной власти законной, закрепление основ государственной власти и методов ее осуществления в законодательстве).
5. Легитимна - выражается в признании этой власти населением страны в качестве публичной и пользуется авторитетом в обществе.

1.4. Конституционно-правовые нормы: понятие, специфика, классификация

Конституционно-правовая норма – это общеобязательное, формально-определенное правило поведения субъектов конституционно-правового отношения, установленное или санкционированное государством в целях регулирования наиболее важных общественных отношений (получившие юридическое закрепление в Конституции, конституционных и иных законах, других правовых актах), выполнение которых обеспечивается не только авторитетом государства, но и его принудительной силой.

Особенностями конституционно-правовых норм являются:

- а) их особая важность и значимость, поскольку в них речь идет о правовом регулировании особого рода общественных отношений, связанного с конституционным устройством;
- б) учредительный характер предписаний, которые в них содержатся, которые предполагают издание на их основе еще и других норм, разъясняющих, конкретизирующих и развивающих;
- в) значительно больший, чем в других отраслях права, удельный вес таких видов правовых норм, как нормы-декларации, нормы-принципы, нормы-цели, нормы-программы, нормы-определения, нормы-разъяснения и др.;
- г) преобладание в них императивного (повелительного) характера правового регулирования, в отличие от дозволительного, который широко используется в конституционном праве лишь при определении прав и свобод человека;
- д) особый порядок и процедура принятия, изменения и отмены этих норм в сравнении с другими правовыми нормами.

Виды конституционных норм

Основная масса конституционно-правовых норм представлена **нормами-правилами**. С их помощью происходит регулирование конкретных отношений в обществе. Они формируют перечень прав и обязанностей участников этих правоотношений, включая их правомерную деятельность.

В число норм-правил можно включить нормы, устанавливающие права и обязанности граждан. Они могут определять правовой статус государственных органов. В соответствии с характером регулируемых отношений нормы-правила классифицируются на материальные и процессуальные.

С помощью **норм-целей** могут формироваться базовые направления общественного и государственного развития. Нормы-цели как правило содержатся в преамбулах к конституциям. Нормы-цели не имеют прямого действия, но они могут носить вспомогательный характер, выступать как ориентир для правоприменителя.

Нормы-принципы нормативно определяют принципы организации строя общества и страны. Норма-принцип имеет более определенную природу, а иногда и прямое действие. Например, принцип правового государства или принцип равноправия мужчин и женщин. Норма-принцип может применяться самостоятельно.

В состав **норм-определений** входит качественная характеристика конституционных институтов, отдельных государственных органов.

Нормы-декларации - это норма, которая провозглашает какую-то ценность, не реализованную в настоящее время, содержат нормативные объявления.

1.5. Конституционно-правовые отношения: понятие, специфика, субъекты, виды

Конституционно-правовое отношение - это общественное отношение, урегулированное нормой конституционного права, содержанием которого является юридическая связь между субъектами в форме взаимных прав и обязанностей, предусмотренных данной правовой нормой.

Специфика конституционно-правовых отношений:

- являются базовыми в системе правоотношений в целом;

- им свойствен особый субъектный состав (среди субъектов государственно-правовых отношений имеются такие, которые не могут быть участниками других видов правоотношений);
- обладают высоким политическим потенциалом (по сути, они представляют собой квинтэссенцию политико-правовых отношений, существующих в обществе).

В правовой системе наиболее распространены правоотношения, возникающие в результате реализации конкретных правовых норм - правил поведения. В конституционном праве большинство конституционно-правовых норм также порождают соответствующие **конкретные конституционно-правовые отношения**. В них четко обозначены субъекты, их взаимные права и обязанности.

Вместе с тем в конституционном праве имеются правовые нормы общего характера (нормы-принципы, нормы-цели, нормы-декларации и т.д.). Их реализация не порождает конкретных правоотношений - возникает особый вид **правоотношений общего характера**. В таких правоотношениях субъекты не определены однозначно, не установлены конкретные права и обязанности. В виде правоотношений общего характера реализуются многие нормы-принципы, закрепленные в основах конституционного строя. Так, принцип разделения властей реализуется через сложную систему конкретных правоотношений, в которых субъектами являются органы законодательной, исполнительной и судебной власти. Все эти конкретные правоотношения производны от общего правоотношения, которое возникает на основе данной нормы-принципа и как бы создает режим действия конкретных связей. С таким общим правоотношением соотносят свою деятельность все субъекты, обязанные реализовать данный принцип. Оно лежит в основе их правомочий, определяет в общей форме права и обязанности, компетенцию органов государственной власти.

Субъектами конституционно-правовых отношений - участники отношений, регламентируемых конституционным правом. Данные участники могут быть носителями юридических прав и обязанностей, которые они получают в силу норм конституционного права. Способность выступать субъектом конституционно-правовых отношений образует конституционный вид правосубъектности.

В качестве разнообразных видов субъектов конституционно-правовых отношений могут выступать:

1. Народ как исторически сложившаяся общность людей, которая проживает на определенной территории и является единственным источником власти.
2. Физические лица (индивиды) – граждане, иностранные граждане и лица без гражданства.

3. Государство и его территориальные единицы.
4. Государственные органы: органы законодательной, исполнительной и судебной власти, иные государственные органы.
5. Органы местного самоуправления.

Главным из субъектов конституционных правоотношений является **человек**, как в статусе гражданина, так и без данного статуса. Человек вступает в конституционно-правовые отношения с государством посредством органов власти. Человек постоянно находится в данного вида отношениях, обладая при этом правом потребовать от государства защиты своих законных интересов. В этом и проявляется правосубъектность, которая имеет общий характер, а для определенных лиц может дополняться специальным видом правосубъектности.

Люди выступают субъектами конституционных правоотношений не только индивидуально, но и через свои добровольно созданные группы и объединения: политические партии, общественные организации, собрания избирателей и др.

Народ выступает преимущественно как участник общих конституционно-правовых отношений и в таком качестве связан со всеми основными видами субъектов конституционного права. Народ выступает и как участник конкретных конституционно-правовых отношений, возникающих, например, при формировании органов государственной и муниципальной власти, в процессе проведения всенародного обсуждения и референдума.

1.6. Источники конституционного права: понятие и виды

Источник конституционного права — это внешние формы выражения конституционно-правовых норм. Это совокупность установленных конституцией, международными актами, конституционными законами и законами нормы, регулирующие основные принципы организации государственного устройства, структуры и функционирования государственной власти, а также закрепляющие основные права и свободы личности.

В отличие от источников науки конституционного права, источниками отрасли являются только действующие на данный момент нормативные акты. Причем если часть из них являются безусловными источниками (Конституция, конституционные законы), то другая часть выступает в качестве источников лишь в случае наличия в них конституционно-правового содержания (законы, подзаконные акты, международные договоры).

Возникновение института конституционного контроля, учреждение органов конституционного контроля, наделение их широкими полномочиями означает появление нового источника конституционного права — судебного решения.

Решение Конституционного суда КР

Согласно Конституции КР и конституционному Закону «О Конституционном суде КР», установление Конституционным судом 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. Не вступившие в силу международные договоры, признанные неконституционными заключением Конституционного суда, не подлежат введению в действие и применению.

Данное положение поднимает судебное решение до уровня закона, оно уже не просто акт применения права, оно само — право. Отсюда правоприменитель-профессионал обязан владеть не только нормативными правовыми актами, но и судебными решениями. Что касается толкования Конституции, то оно, особенно в условиях трудности внесения в Конституцию изменений, приобретает сегодня качество конституционного законодательства. Для государств с прецедентной системой права это обычное явление. В США, например, Верховный суд широко использует право официального толкования Конституции, благодаря чему не в последнюю очередь обеспечивается жизнеспособность самой Конституции.

Осуществляя толкование Основного Закона, Конституционный суд принимает решения, без которых сам текст Конституции уже не может считаться полным. Интерпретация конституционной нормы, получившей официальное толкование Конституционным судом, каким-либо иным органом недопустима.

Конституционные обычаи являются нетрадиционным источником конституционного права. Это неоднократно применяемые на практике правила, не зафиксированные в официальных правовых источниках, но неуклонно соблюдаемые, в сущности, санкционированные компетентными органами. Наиболее часто конституционные обычаи используются в странах, относящихся к семье общего права – в Великобритании, США, Канаде, Австралии и в некоторых других государствах, в прошлом входивших в состав Британской империи.

Примером юридически значимого обычая (конституционного соглашения) в Великобритании является то, что лидер политической партии, победившей на выборах в палату общин, становится премьер-министром.

Как правило, конституционные обычаи отменяются или нормативно-правовым актом, который закрепляет ту или иную норму, или их официальным нарушением. Наиболее яркий пример закрепления в нормативном акте правила, существовавшего на протяжении примерно 150

лет как обычай, – это требование к кандидату на пост Президента США занимать этот пост менее двух раз.

Обычай сложился после того, как первый Президент США Дж. Вашингтон избирался на эту должность дважды. Последующие президенты считали, что если Дж. Вашингтон выдвигался на должность только два раза, они не имеют морального права выдвигаться в третий раз. Однако Конституция США не устанавливала правила относительно количества раз замещения президентской должности. Этим воспользовался У. Грант. Тем не менее, в регистрации ему отказали, сославшись на то, что сложился правовой обычай. Этот обычай был нарушен лишь в XX в. – Т. Рузвельт избирался на пост Президента США четыре раза. В последний, четвертый, раз его избрали в 1944 г., однако он скончался менее чем через месяц после своей инаугурации 4 марта 1945 г. В общей сложности Т. Рузвельт был президентом чуть более 12 лет. Следующий Президент США Г. Трумэн добился принятия поправки к Конституции, в соответствии с которой одно и то же лицо не может быть президентом более двух раз.

Конституционные обычаи применяются и в государственной практике постсоветских стран. Н: принесение Президентом присяги народу.

Глава 2. Теоретические основы конституционализма

2.1. Конституция: юридическая природа, функции и виды

Под **конституцией** понимается основной закон государства, выражающий волю и интересы народа в целом либо отдельных социальных слоев (групп) общества и закрепляющий в их интересах важнейшие начала общественного строя и государственной организации соответствующей страны.

По форме конституция - всегда документ государства, т.е. это правовой акт, основной закон страны, принимаемый парламентом, специальной конституционной ассамблеей, непосредственно голосованием, имеющий, следовательно, государственно-обязательную, причем высшую силу; т.е. конституция стоит на первом месте в законодательстве страны и содержит исходные начала национальной системы права. А по сути и содержанию конституция - конечно, документ и общества, и государства. Иначе говоря, конституция - политический документ.

Конституции закрепляют основные правила жизни людей в обществе и государстве, их важнейшие права, свободы и обязанности. Они фиксируют возможную систему власти в данной стране, назначение государства, его функции и компетенцию, внутреннюю структуру, систему государственных органов, основы местного самоуправления населения.

Юридические свойства Конституции

Юридическое верховенство конституции означает ее **высшую юридическую силу** по отношению ко всем иным нормативным актам. Все они должны соответствовать конституции и не могут ей противоречить. Они могут развивать положения конституции. Но нельзя путем интерпретаций, словесных манипуляций предусмотреть такие варианты действий, которые не вытекают из самой конституции, да по ее духу и не могут из нее следовать.

Прямое действие Конституции. Конституция действует непосредственно, постоянно. Прямое действие норм Конституции – это юридическое свойство норм Основного закона, выражающее правило действия и реализации норм Конституции независимо от наличия конкретизирующих их нормативно правовых актов. Данное свойство ничем не ограничено, т. е. даже если необходима конкретизация норм Основного закона, это не является его исключением, так как сама конкретизация создается на основе конституционно-правовых предписаний и лишь развивает их с целью реализации, а не устанавливает. А применение Конституции, особенно в деятельности судов, – это процесс, посредством которого обеспечивается это свойство.

Конституцию характеризует и такое юридическое свойство, как **особый порядок ее принятия и изменения**. Относительно принятия прежде всего важно то, что проходит оно в обстановке гласности и повышенного интереса общества: принятие конституции - это историческое событие.

Особый порядок изменения конституции - это специально усложненные процедуры представления проектов, обсуждения и принятия законов о внесении изменений в нее.

Согласно **статье 116 Конституции КР**, Конституция может быть принята по инициативе не менее 300 тысяч избирателей или Президента, или двух третей от общего числа депутатов Жогорку Кенеша на референдуме, назначаемом Президентом.

Изменения и дополнения в положения первого, второго и пятого разделов Конституции могут быть приняты по инициативе не менее 300 тысяч избирателей или Президента, или двух третей от общего числа депутатов Жогорку Кенеша на референдуме, назначаемом Президентом.

Изменения и дополнения в положения третьего и четвертого разделов Конституции принимаются Жогорку Кенешем по инициативе Президента или двух третей от общего числа депутатов Жогорку Кенеша.

Закон о внесении изменений в Конституцию принимается Жогорку Кенешем большинством не менее двух третей голосов от общего числа депутатов Жогорку Кенеша после проведения не менее трех чтений с перерывом между чтениями в 2 месяца.

Конституционный суд Кыргызской Республики дает заключение для внесения изменений и дополнений в Конституцию.

Изменения и дополнения в Конституцию могут предусматривать принятие Конституции в новой редакции.

Особая правовая охрана Конституции - комплекс специальных юридических мер, призванных обеспечить надлежащую реализацию конституционных норм, утвердить (или восстановить в случае нарушения) режим конституционной законности.

В конституционной практике КР сложились следующие правовые формы (способы) охраны Конституции:

1) охрана Конституции Президентом. Как гарант Конституции Президент наделен прерогативами по защите конституционного строя, прав и свобод человека и гражданина, осуществлению мер по охране суверенитета государства, его независимости и государственной целостности, обеспечению согласованного функционирования органов государственной власти.

2) осуществление конституционного надзора судами общей юрисдикции. Суды наделены правом не применять те правовые нормы, которые, по убеждению суда, не соответствуют Конституции (в этом случае суд обязан обратиться в установленном порядке в Конституционный суд по поводу признания такой нормы неконституционной);

3) деятельность иных государственных органов, прежде всего органов прокуратуры, Акыйкатчы по обеспечению режима конституционной законности, охране прав и свобод человека;

4) деятельность Конституционного суда как специализированного органа конституционного контроля в КР.

Функции конституции - различные проявления ее назначения. Они отражают роль основного закона в политике, жизни общества и граждан, осуществлении задач государства. Любой конституции - независимо от социальной системы - свойственны следующие функции: учредительная, организаторская, внешнеполитическая, идеологическая, юридическая.

Учредительная функция

Суть этой функции состоит в том, что конституция, появляясь в результате коренных изменений в жизни общества, становится политико-правовой основой его развития на следующем историческом этапе. Слово "учредительная" надо понимать в том смысле, что конституция либо закрепляет то, что уже существует как результат деяний людей, либо создает предпосылки для совсем новых общественных отношений, созревших в обществе, но не могущих возникнуть, пока не будет для них необходимой правовой базы, которая с принятием конституции и учреждается.

Организаторская функция

Данная функция конституции заключается в том, что она не только оформляет достигнутое и ставит новые задачи перед обществом и государством, но и стимулирует политическую активность, нацеливает государственные органы и общественные объединения, всех граждан на деятельность в духе нового основного закона. Иначе говоря, после принятия конституции не должно быть такого положения, что о ней тут же забыли, а люди жили бы и действовали в прежнем стиле, как будто бы ее и не было. Конституцию надо выполнять, и соответствующие ориентировки, а также механизмы должны содержаться в самой конституции.

Внешнеполитическая функция

Внешнеполитическая функция конституции состоит в том, что основным закон обращен не только к внутренней жизни страны, он одновременно является фундаментом внешнеполитической деятельности государства. Это может быть выражено включением в конституцию специальных глав о внешней политике и обороне.

Кроме того, внешнеполитическая функция Конституции состоит также в том, что за пределами государства она служит и как важный информационный источник. Конституция дает представление людям других стран, а также государствам и международным организациям об общественно-политическом строе, структуре государства.

Идеологическая функция

Конституция не может не быть идеологическим - в смысле мировоззренческим - документом. Практически каждое ее слово, все закрепленные в конституции институты выражают видение желаемой социально-политической системы страны.

Каждая конституция закрепляет свою систему общественных ценностей (в какой мере они отражают общечеловеческие идеалы - это другой вопрос) и нацелена на то, чтобы на ее основе формировались соответствующие воззрения каждого члена общества. Конституция содержит в себе идейные основы общественно-государственной жизни (конституционное закрепление частной собственности и вообще многообразия форм собственности, политический плюрализм и т.д.).

Юридическая функция

Суть этой функции конституции заключается в том, что она:

- становится основой правовой системы и правопорядка в стране (или нового этапа в их развитии, если они существуют и в принципе сохраняются);
- сама регулирует общественные отношения и как документ прямого действия может быть исходной почвой для их возникновения;
- дает импульс развитию законодательства и принятию большого массива новых нормативных правовых актов, воплощающих общие идеи и отдельные положения конституции.

Виды Конституций

В зависимости от формы различаются два вида конституций: писанные и неписанные. Писаная конституция - это особый законодательный акт или несколько нередко разновременных актов (например, в Финляндии, Швеции), которые официально провозглашены основными законами данной страны.

Неписаная конституция -- это совокупность различных законов, судебных прецедентов и обычаев (конвенциональных норм. Эти акты и нормы в своей совокупности закрепляют в какой-то мере основы существующего строя, но формально не провозглашены в качестве основных законов (Великобритания, Новая Зеландия).

По способу изменения различаются «гибкие» и «жесткие» конституции. «Гибкими» называют те из них, которые изменяются в том же порядке, что и другие законы (такова, например, неписаная конституция Великобритании). Для внесения изменений в «жесткие» конституции требуются особые условия (квалифицированное большинство голосов, утверждение на референдуме и др.).

В настоящее время наблюдается тенденция появления все большего числа «смешанных» по порядку изменения конституций: одни их статьи не подлежат изменению вообще, другие изменяются в усложненном порядке, третьи - в упрощенном.

По сроку действия конституции могут быть временными и постоянными.

2.2. Конституционные поправки и пересмотр Конституции

Конституции по общему правилу предусматривают две основные юридические процедуры изменения конституционных норм: пересмотр Конституции и внесение конституционных поправок.

Поправки в Конституцию – это дополнения, изменения или изъятия из текста Основного Закона отдельных статей (части статьи) тех глав Конституции, которые могут быть подвергнуты изменениям в соответствии с конституционными нормами и существенно не меняющие её текст.

Согласно Конституции КР изменения и дополнения в положения третьего и четвертого разделов Конституции принимаются Жогорку Кенешем по инициативе Президента или двух третей от общего числа депутатов Жогорку Кенеша.

Термин «Пересмотр положений Конституции» – употребляется применительно к главам конституции, которые носят с позиций конституционного права фундаментальный характер и выражают саму сущность Основного Закона государства – это главы «Основы конституционного строя», «Права и свободы человека и гражданина» и «Конституционные поправки и пересмотр Конституции». Означает принятие новой Конституции.

Согласно Конституции КР Конституция может быть принята по инициативе не менее 300 тысяч избирателей или Президента, или двух третей от общего числа депутатов Жогорку Кенеша на референдуме, назначаемом Президентом.

Изменения и дополнения в положения первого, второго и пятого разделов Конституции могут быть приняты по инициативе не менее 300 тысяч избирателей или Президента, или двух третей от общего числа депутатов Жогорку Кенеша на референдуме, назначаемом Президентом.

2.3. Толкование Конституции

Толкование Конституции представляет собой уяснение содержания конституционной нормы. Основанием для толкования Конституции является обнаруживаемая неопределенность, неясность, неоднозначность в понимании ее положений в процессе правотворчества и правореализации, в связи с конкретными фактическими и правовыми ситуациями.

Толкование Конституции может явиться альтернативой ее жесткости. Содержание конституционных норм раскрывается в том числе юриспруденцией органа конституционной юрисдикции, которая имеет регулирующий характер и своими последствиями представляет собой источник права.

Полномочие Конституционного суда КР на толкование Конституции включает в себя как право, реализуемое Конституционным судом при

рассмотрении любых дел, входящих в его компетенцию, так и обязанность Конституционного суда дать разъяснение норм Конституции в случае специального обращения со стороны уполномоченных субъектов; соответственно разграничиваются прямая интерпретация Конституции и толкование, которое имеет место в ходе осуществления конституционного правосудия.

Толкование конституционных норм носит официальный и обязательный характер для всех субъектов правовых отношений. Акт о толковании конституционных норм обладает силой закона и носит обязательный характер для всех конституционных органов в силу заключений, на которых он опирается. Он применяется прямо, без каких-либо формальных условий.

Цель любого толкования конституционных норм заключается в обеспечении единства и правильного понимания их содержания и подлинного смысла, в разрешении правовых и политических разногласий, возникших при осмыслении и оценке норм Основного Закона.

Толкование Конституции имеет место в деятельности судов общей юрисдикции в процессе ее непосредственного применения, исследование позволяет дополнительно аргументировать необходимость их обращения в Конституционный суд, как единственный орган, уполномоченный на нормативное и приоритетное толкование Конституции, проверку конституционности законов.

2.4. Охрана и защита Конституции

Охрана конституции означает закрепление в самой конституции и иных нормативных правовых актах мер профилактики, выявления и пресечения конституционных нарушений, средств защиты конституционных норм.

Охрана Конституции обеспечивается предписаниями самих конституционных норм, которые закрепляют обязанности государства, органов государственной власти и местного самоуправления, их должностных лиц, а также граждан по соблюдению Конституции.

Часть статьи 53 Конституции КР: Каждый обязан соблюдать Конституцию и законы, уважать права, свободы, честь и достоинство других лиц.

На охрану конституционных норм направлено содержание всех законов и актов органов государственной власти и местного самоуправления. Защита Конституции предполагает активные действия органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных лиц, общественных объединений и граждан по устранению нарушений конституционных норм, восстановлению основных прав и свобод граждан. Защита норм Конституции осуществляется прежде всего **парламентом**, который обязан обеспечить соответствие принимаемых им нормативных правовых актов Конституции.

Согласно части 3 статьи 66 Конституции КР **Президент** является гарантом Конституции, прав и свобод человека и гражданина. Президент наделен прерогативами по защите конституционного строя, прав и свобод человека и гражданина, осуществлению мер по охране суверенитета, ее независимости и государственной целостности, обеспечению согласованного функционирования органов государственной власти.

Осуществление конституционного надзора **судами общей юрисдикции**. Суды наделены правом не применять те правовые нормы, которые, по убеждению суда, не соответствуют Конституции (в этом случае суд обязан обратиться в установленном порядке в Конституционный суд по поводу признания такой нормы неконституционной).

Деятельность иных государственных органов, прежде всего органов **прокуратуры, Акыйкатчы** по обеспечению режима конституционной законности, охране прав и свобод в КР.

Субъектом охраны и защиты Конституции являются **граждане КР**. Формами охраны и защиты Конституции гражданами могут быть: обращения в судебные органы, органы прокуратуры, внутренних дел в связи с нарушением норм Конституции, закрепляющей их основные права, свободы и интересы.

Особую значимость имеет возможность обращения граждан с ходатайством на нарушения конституционных прав и свобод в **Конституционный суд КР**.

Ведущую роль в правовой охране Конституции играет конституционный контроль, который заключается в проверке соответствия законов и иных нормативных актов конституции данной страны.

Конституционный суд КР, будучи высшим специализированным органом конституционного контроля, принимаемыми решениями самостоятельно и независимо защищает Конституцию КР, обеспечивает ее верховенство, прямое действие, дальнейшее упрочение и согласованность системы конституционного законодательства. Тем самым обеспечивается основная цель правового государства – верховенство права и Конституции.

2.5. Конституционно-правовая ответственность

Н.В. Витрук, указывает, что Конституция и конституционное право устанавливают основы частноправовой и публично-правовой ответственности, т.е. конституционные основы юридической ответственности, которые только должны найти адекватное выражение, конкретизацию и развитие в нормах отраслевого (текущего) законодательства. Поэтому конституционная ответственность как таковая, считает этот ученый, не может носить отраслевой характер: она имеет особую, обусловленную спецификой целей и функций, надотраслевую природу¹.

¹ Витрук Н.В. Конституционная ответственность: вопросы теории и практики // Конституционно-правовая ответственность: проблемы России, опыт зарубежных стран. С. 34-35.

Конституционно-правовая ответственность - это закрепленная конституционно-правовыми нормами обязанность субъекта конституционно-правовых отношений отвечать за несоответствие своего юридически значимого поведения тому, которое предписано ему диспозициями этих норм, обеспечиваемая возможностью применения уполномоченной инстанцией мер государственного или приравненного к нему общественного воздействия.

Целью конституционно-правовой ответственности является охрана и обеспечение нормального порядка осуществления публичной власти, следование органов и должностных лиц, участвующих в осуществлении публичной власти, предписаниям норм Конституции и конституционно-правового законодательства, предупреждение посягательств на порядок осуществления публичной власти.

Особенности конституционно-правовой ответственности:

- ее публично-государственный характер;
- наличие строго определенных конституционно-правовыми нормами оснований ее наступления и наличие особого конституционно-процессуального порядка ее реализации;
- наличие конституционно-правовых санкций.

Пример:

Статья 4. Конституции КР

Государственная власть в Кыргызской Республике основывается на принципах:

...

- конституционно-правовой и иной ответственности государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц перед народом.

Статья 73

2. Президент может быть отрешен от должности по следующим основаниям:

- за нарушение Конституции и законов;
- за незаконное вмешательство в полномочия Жогорку Кенеша, деятельность органов судебной власти.

Глава 3. Место и роль Конституционного суда Кыргызской Республики в системе органов государственной власти.

Правовой статус Конституционного суда Кыргызской Республики.

Конституция является не просто Основным Законом государства, - это программный документ, наделенный системообразующими свойствами, которыми определяются государственное устройство, уклад жизни, система ценностей и ориентиров, на основе которых функционирует и развивается все общество. И поскольку Конституции отводится место регулятора всего ценного и значимого для общества ему придается высшая степень юридической силы среди иных нормативных правовых актов.

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.

Здесь нет попытки принизить значение иных нормативных правовых актов в регулировании общественной жизни, здесь важно лишь обратить ваше внимание насколько «сбиты у нас ориентиры».

Юридические свойства Конституции КР.

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.

Статья 6 Конституции КР гласит, что:

- 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 данной норме Конституции КР (ч.1 и 2 ст. 6)?

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 её положениям, не имеют юридической силы».

Статья 102 Конституции не случайно запрещает суду применять нормативный правовой акт, противоречащий Конституции. А в случае возникновения сомнений, - требует направить запрос в Конституционный суд.

Эта конституционная норма прямо предписывает, что судьи при отправлении правосудия должны отталкиваться, прежде всего, от Конституции.

3.2. Международные соглашения, участницей которых является Кыргызская Республика

Всеобщая декларация прав человека

Всеобщая декларация прав человека является основополагающим документом исторической важности. Текст Декларации явился результатом тесного взаимодействия специалистов в области права, представлявших все регионы планеты. Декларация была принята Генеральной Ассамблеей ООН в Париже 10 декабря 1948 года в качестве документа, принципам, изложенным в котором, рекомендуется следовать всем народам и странам.

Статья 8

Каждый человек имеет право на эффективное восстановление в правах компетентными национальными судами в случаях нарушения его основных прав, предоставленных ему конституцией или законом.

Статья 10

Каждый человек, для определения его прав и обязанностей и для установления обоснованности предъявленного ему уголовного обвинения, имеет право, на основе полного равенства, на то, чтобы его дело было рассмотрено гласно и с соблюдением всех требований **справедливости** независимым и беспристрастным судом.

Международный пакт о гражданских и политических правах

Международный пакт о гражданских и политических правах - пакт ООН, основанный на Всеобщей декларации прав человека. Принят Генеральной Ассамблеей 16 декабря 1966 года и вступил в силу 23 марта 1976 года. Пакт является международным договором и имеет обязательную силу для государств-участников.

Кыргызская Республика присоединилась к Пакту постановлением Жогорку Кенеша от 12 января 1994 года № 1406-XII.

Пункт 1 статьи 14

Каждый имеет право при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявляемого ему, или при определении его прав и обязанностей в каком-либо гражданском процессе, на справедливое и публичное разбирательство дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона.

Элементы справедливого разбирательства

- ✓ Состязательность и равенство сторон
- ✓ Презумпция невиновности
- ✓ Быть незамедлительно и подробно уведомленным о характере и основании предъявленного обвинения
- ✓ Быть судимым без неоправданной задержки
- ✓ Не быть принуждаемым к даче показаний против самого себя или к признанию себя виновным
- ✓ Иметь достаточное время и возможности для подготовки защиты
- ✓ Защищать себя лично или через посредство выбранного самим защитника или, при недостатке средств пользоваться услугами защитника бесплатно, когда того требуют интересы правосудия
- ✓ Пользоваться бесплатной помощью переводчика

(статья 14 МПГПП, статья 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод)

За период 2013-2022 гг. органом конституционного контроля всего рассмотрено 123 дела, из них в 81 деле (65%) упоминаются ссылки на международное законодательство.

Относительно применения ссылки на Венскую конвенцию о праве международных договоров

Следует отметить, что ссылка на обозначенную Конвенцию была применена в Заключении Конституционной палаты Верховного суда Кыргызской Республики от 11 октября 2016 года.

В указанном Заключении было отмечено, что в соответствии со статьей 26 Венской Конвенции о праве международных договоров, к которой Кыргызская Республика присоединилась Законом КР от 5 июля 1997 года

№ 49, каждый действующий договор обязателен для его участников и должен ими добросовестно выполняться. При этом, статья 27 этой Конвенции гласит, что участник не может сослаться на положения своего внутреннего права в качестве оправдания для невыполнения им договора. В силу фундаментального принципа международного права *pacta sunt servanda* пакта сунт серванда (договор должен исполняться) Кыргызская Республика обязана исполнять обязательства в рамках международных договоров, участницей которых она является. Принцип добросовестного исполнения международных обязательств закреплен также в Уставе Организации Объединенных Наций (пункт 3 статьи 2), членом которой является Кыргызская Республика.

Роль Конституционного суда в обеспечении реальности Конституции КР.

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.

Часть 1 статьи 97 Конституции КР: «Конституционный суд является высшим органом судебной власти, осуществляющим конституционный контроль посредством конституционного судопроизводства в целях защиты основ конституционного строя, основных прав и свобод человека и гражданина, обеспечения верховенства и прямого действия Конституции».

Понятие конституционного контроля

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.

Фундаментальные основы конституционного строя

Статья 1 Конституции КР

Кыргызская Республика является:

- Независимым
- Суверенным;
- Демократическим;
- Унитарным;
- **Правовым;**
- Светским;
- Социальным государством.

Понятие правового государства

• Правовое государство – это такая форма организации общества, в котором устанавливается **правление законов, а не людей, а режим законности обеспечивается судом.** Идея правового государства в целом направлена на ограничение власти (силы) государства правом.

Понятие демократического государства

- Демократическое государство - это государство, устройство и деятельность которого соответствует воле народа.
- В современном понимании демократия должна рассматриваться не как власть народа в прямом смысле, а **как участие граждан** (людей) и их объединений **в осуществлении власти** как таковой.

Принцип народовластия, закреплен в Конституции, сформулирован следующим образом:

В части 4 статьи 1 Народ Кыргызской Республики- носитель суверенитета и единственный источник государственной власти.

В части 3 статьи 2 Граждане осуществляют свою власть непосредственно на выборах и референдумах, а также через систему государственных органов и органов местного самоуправления на основе Конституции и законов КР.

Основными принципами демократического государства является:

- Принцип народовластия;
- Принцип верховенства закона;
- Принцип разделения властей;
- Принцип соблюдения прав и свобод человека, их приоритет над правами государства;
- Принцип подчинения меньшинства большинству при принятии решений;
- Принцип выборности и сменяемости основных органов государства;
- Контроль общества над государством;
- Принципы идеологического и политического плюрализма;
- Принцип открытости и гласности.
- Принцип экономической свободы и многообразия форм экономической деятельности.

С незапамятных времен люди пытались построить совершенное во всех отношениях государство. Об идеальном государстве Аристотель в своем трактате «Политика» писал, что происхождение государства следует из природы самого человека и является продуктом его естественного развития.

В качестве признаков такого государства он привел:

1. Функционирование во благо всего коллектива граждан;
2. Общение и сосуществование свободных и равных;
3. Единая территория;
4. Единый культ.
5. Армия.
6. Общий запас.
7. Единые представления о справедливости (ценности).

Первое демократическое государство

Первым демократическим государством считается город-государство Афины, образованное в V в. до н.э. Хотя к полноправным гражданам Афин не относились женщины, рабы и иностранцы, граждане-мужчины, достигшие 30-летнего возраста, обладали такими правами как равенство перед законом, право избирать и быть избранным на все государственные должности, право каждого на законодательную инициативу, на опротестование принятых на народном собрании решений, на критику должностных лиц.

В Афинах ежегодно пересматривались все законы и переизбирались все должностные лица (исключение было сделано лишь Периклу, правившему Афинской демократией с 444 года д.н.э. на протяжении 15 лет.)

Таким образом история развития демократической формы правления насчитывает около двух с половиной тысяч лет.

Афоризмы Сэра Уинстона Черчилля о демократии:

- *«Демократия — наихудшая форма правления, если не считать всех остальных».*
Демократия - плохая форма правления, однако ничего лучше человечество не придумало».

История развития демократических государств показывает, что в условиях **лишь демократического режима** принцип народовластия приобретает реальные очертания, устанавливается законность и исключается произвол государства, отдельных правителей или правящей группы, но, **самое главное**, только такая конструкция государства позволяет создать условия для реального развития экономики и благосостояния каждого человека.

Как показывает история Советского Союза, никакие возвышенные цели и демократические декларации не способны придать государству подлинно демократический характер, если не будет соблюдена требуемая для этого конструкция построения государства. Соответственно, достичь подлинного народовластия и экономического процветания в иных условиях практически невозможно.

Принцип разделения властей

Это основополагающий принцип демократической организации государства, которая заключается в особой форме построения государственной власти на основе, **с одной стороны** единства системы государственной власти, **с другой**, - ее разделения на законодательную, исполнительную и судебную ветви власти, носителями которых должны быть самостоятельные органы.

Этот принцип закреплен в статье 4 Конституции КР.

Принцип разделения властей включает в себя:

- установление различных способов формирования высших органов разных ветвей государственной власти;
- установление в Конституции круга их полномочий;
- установление в Конституции совокупности правовых ограничений, что, в конечном счете, позволяет обеспечить верховенство права и свободное развитие человека.

Принцип сдержек и противовесов

Разделение властей не ограничивается распределением функций между различными государственными органами, а предполагает взаимное равновесие между ними с тем, чтобы ни один из них не мог получить доминирующего положения над другими, сосредоточить полноту власти в одних руках.

Это равновесие достигается системой **«сдержек и противовесов»**, которая выражается в полномочиях государственных органов разных ветвей власти, позволяющих им оказывать влияние друг на друга, в тоже время сотрудничать при решении важнейших государственных задач.

Судебная власть

Судебная власть — неотъемлемый элемент в системе разделения властей **в демократическом, правовом государстве**.

Для правового, демократического государства особое значение имеет сильная и независимая судебная власть, она играет решающую роль в обеспечении верховенства закона, прав и свобод человека.

Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, уголовного, административного и иных форм судопроизводства, предусмотренных законом (ч.2 ст. 94 Конституции КР).

Рассматривая судебную власть в качестве разновидности социальной власти, её можно определить как способ управления социальными процессами, в рамках реализации которого происходит согласование совместной деятельности общества и государства на основе установленного конституционного правопорядка. Такое согласование проявляется через подчинение индивидов, их групп, государственных органов обязательным для исполнения решений органов судебной власти, принятым в соответствии с установленными нормами материального и процессуального права. Здесь необходимо обратить внимание на четыре аспекта.

Во-первых, судебная власть должна быть по отношению к другим участникам властеотношений независимым субъектом, олицетворением которого выступает суд — судья, состав судей. Независимость судебной власти является качеством, характеризующим ее как субъекта власти, у которого отсутствуют корыстные интересы и политические симпатии. Это, в свою очередь, позволяет органам судебной власти выступать в качестве гаранта законности и справедливости в обществе.

Во-вторых, объектами судебной власти являются индивиды и группы людей, юридические лица, государство, его органы и их должностные лица. Объектами судебной власти, в силу её специфики, выступают и сами судьи. Это находит выражение в возможности обжалования принятых судьей судебных актов в вышестоящую инстанцию для проверки их законности и обоснованности. Проверка вышестоящим судом законности и обоснованности принятого решения ни в коем случае не подрывает принцип независимости судей, а выступает эффективным инструментом укрепления законности и правопорядка, формирования единого понимания правовых норм.

В-третьих, содержание судебной власти выражается в принятии обязательных для исполнения участниками спора решений, принятых с учетом «буквы и духа законов».

В-четвертых, методом судебной власти является принуждение, которое выражается в способности субъекта власти принуждать объект власти к исполнению принятого решения. Реализуя принуждение к участникам спора, органы судебной власти одновременно формируют у индивида и общества в целом понимание необходимости поведения, соответствующего предписаниям правовых норм.

Конституционный правопорядок является результатом реализации конституционной законности, т.е. воплощения всеми субъектами права предписаний Конституции, осуществление ими действий на основе и во исполнение Конституции. В обеспечении конституционного правопорядка участвуют все органы судебной власти.

Судебный контроль

Основное содержание судебного контроля в сфере публичного управления, заключается в нормоконтроле, т. е. когда граждане и другие субъекты права могут оспорить в судах нормативные и индивидуальные правовые акты.

Нормоконтрольная деятельность судами осуществляется посредством конституционного и административного судопроизводства.

Важным правомочием суда по обеспечению правового порядка является специализированный судебный контроль за соответствием законов и иных нормативных правовых актов нормам Конституции, а также за правовым характером действий органов государственной власти и их должностных лиц.

3.4. Конституционный суд Кыргызской Республики

Конституционное правосудие представляет собой наивысшую форму судебной защиты, поскольку обеспечивает верховенство Конституции на всей территории страны и единство правотворческой и правоприменительной, в том числе судебной практики.

Конституционный контроль как самостоятельная форма государственной деятельности является наиболее важным звеном в системе «сдержек и противовесов» и позволяет судебной власти занимать равнозначимое положение наряду с законодательной и исполнительной ветвями власти.

Конституционный контроль предполагает осуществление квалифицированных проверок нормотворческой деятельности государственных органов и их должностных лиц с целью установления ее полного соответствия закрепленным в Основном Законе установлениям.

Основные виды конституционного контроля

- Абстрактный;
- Конкретный;
- Предварительный;
- Последующий.

Абстрактный контроль – проверка конституционности акта или нормы вне связи с каким-либо делом.

Особенности: в позволяет шире взглянуть на проблему соотношений оспариваемого акта с Конституцией, обеспечивает единство и непротиворечивость контроля и лучше отвечает идее разделения властей.

Конкретный контроль – проверка осуществляется только в связи с какими-то, чаще всего судебным делом, при разрешении которого подлежат применению определенные нормы или акты, оспариваемые с точки зрения конституционности.

Особенности: создает лучшие возможности для более или менее оперативной защиты прав человека (всегда последующий).

По времени существования конституционный контроль может быть:

- ✓ Предварительный - акт проверяется до его вступления в силу.
- ✓ Последующий - распространяется на действующие акты.

Конституционный суд занимает особое положение в судебной системе и системе органов государственной власти, которая обусловлено его компетенцией.

Конституционный суд является специализированным судебным органом, осуществляющим конституционный судебный контроль, в особой процедуре признавая законы и иные нормативно-правовые акты соответствующими или не соответствующими Конституции и давая заключения о конституционности не вступивших в силу международных договоров, участницей которых является Кыргызская Республика, а также к проекту закона об изменениях в Конституцию (статья 97 Конституции).

В системе разделения властей Конституционный суд занимает особое место, поскольку:

- выступает механизмом, обеспечивающим равновесие, и арбитром между законодательной, исполнительной и судебной ветвями власти;
- призван обеспечивать соответствие постоянно возрастающего проявления государственной власти конституционным требованиям, чтобы каждая из ветвей выполняла свою компетенцию и не вторгалась в чужую, а влияние на общество находилось в допустимых правовых рамках.

В задачу Конституционного суда входит посредством рассмотрения конкретных дел также определение степени вторжения одной ветви власти в другую и установление того, в какой мере это вмешательство не нарушает равновесия между ветвями власти, не препятствует совместной деятельности органов публичной власти и эффективному функционированию системы власти в целом.

Производство в Конституционном суде существенно отличается от гражданского, уголовного, административного судопроизводства поводами и основаниями рассмотрения дел, предметом разбирательства, кругом участников, правовой природой решений.

Конституционный суд как орган конституционного правосудия не устанавливает фактические обстоятельства, исследование которых отнесено к компетенции судов общей юрисдикции.

Решения Конституционного суда характеризуются особыми юридическими свойствами, к которым относятся общеобязательность, окончательность, непосредственность действия, непреодолимость, что, в конечном итоге, делает их прецедентными и нормативными, распространяя их действия не только на заявителей, но и иных субъектов права включая нормотворческие и правоприменительные органы.

Правовая основа деятельности Конституционного суда Кыргызской Республики:

- Конституция Кыргызской Республики
- конституционный Закон КР «О Конституционном суде Кыргызской Республики»
- Регламент Конституционного суда КР

Конституционный суд - коллегияльный орган

Особая правовая, политическая и социальная важность разрешаемых в рамках конституционного судопроизводства споров обуславливает исключительно коллегияльное рассмотрение дел, особую значимость обеспечения независимости судей, гласности судебного процесса.

Как формируется состав Конституционного суда КР?

При формировании состава Конституционного суда используется принцип «трех ключей», то есть 1) на основе предложения Совета по делам правосудия, 2) всенародно избранный Президент КР представляет кандидатуру, 3) Жогорку Кенешу КР для избрания.

Это обеспечивает высокий статус и независимость судей, потому, что ни один из назначивших органов не могут самостоятельно (единолично) решить их судьбу в дальнейшем.

Судьей Конституционного суда может быть гражданин Кыргызской Республики не моложе 40 лет и не старше 70 лет, имеющий высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее пятнадцати лет, владеющий государственным и официальным языками.

Судьи Конституционного суда - до достижения предельного возраста, установленного Конституцией.

Глава 4. Решения Конституционного суда КР как источник права. Нормативность решений Конституционного суда КР. Восприятие решений Конституционного суда КР как источника права

Практика показывает, что отношение судейского корпуса к решениям Конституционного суда 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 Конституционного суда в качестве источника права остается как одна из форм проявления правового нигилизма.

Первопричиной тому видится 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.

Сущность решения Конституционного суда

Сущность решения Конституционного суда, 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 Конституционного суда

- 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 Конституционного суда присущи все свойства судебного акта: неопровержимость, исключительность, обязательность и преюдициальность.
- С другой стороны, они обладают свойствами неперсонифицированности, неоднократного применения, общеобязательности, публичности, юридической силы, формальной определенности и обеспечиваются государственным принуждением, т.е. по своему значению (внешним качествам) практически не отличаются от нормативно-правовых источников права.

Нормативность решений Конституционного суда КР

Так что-же, в конечном счете, делает решения Конституционного суда 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 КР именно законодатель определил решения Конституционного суда как источник права**.

Неперсонифицированность решений Конституционного суда 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 Конституционного суда не прекращается его исполнением, что вытекает из абзаца 2 части 1 статьи 52 конституционного Закона КР «О Конституционном суде КР»:

«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 Конституционного суда 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 Конституционного суда прямо предписывается в части 2 статьи 52 конституционного Закона КР «О Конституционном суде Кыргызской Республики»:

«Акты Конституционного суда 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 53 указанного конституционного Закона:

«Решения и заключения Конституционного суда 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 Конституционного суда Кыргызской Республики», на официальном сайте Конституционного суда, а также при необходимости - и в иных изданиях».

Согласно части 5 статьи 97 Конституции КР установление Конституционным судом 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 Конституционного суда 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 Конституционного суда имеет место по линии их исполнения в порядке статей 52, 53 конституционного Закона КР «О Конституционном суде КР».

И, наконец, часть 3 статьи 52 конституционного Закона КР «О Конституционном суде Кыргызской Республики» устанавливает, что до приведения государственными органами и должностными лицами законов, нормативных правовых актов или их положений, признанных Конституционным судом неконституционными в соответствие с Конституцией и итоговыми актами Конституционной палаты, непосредственно применяются Конституция, а также решения Конституционного суда.

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

Так в силу части 1 статьи 17 конституционного Закона КР «О Конституционном суде КР» **Конституционный суд устанавливает и решает исключительно вопросы права.** Иначе говоря, Конституционный суд

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 Конституционный суд доказательствами и доводами сторон, предоставляет ей в рамках рассматриваемого дела достаточно широкое усмотрение.

Если говорить с точки зрения теории права, то решения Конституционного суда 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 Конституционного суда всеми признаками источника права.

Если решения Конституционного суда признаются источниками права, то, несомненно, возникает вопрос об их месте в общей системе источников права.

Как вам всем хорошо известно, что согласно Закону КР «О нормативных правовых актах КР», решения Конституционного суда не относятся ни к одному из видов НПА.

Этого и не требуется, поскольку юридическая сила решений Конституционного суда, 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 Конституционного суда проявляется в правовых позициях, выражаемых в мотивировочной части решения в форме нормативно-правовых утверждений и выводов.

Правовая позиция Конституционного суда - 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.

Конституционный суд, 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 Конституционного суда 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 Конституционного суда нормативно-правовые качества источников права.

Правовые позиции Конституционного суда, выраженные в его итоговых актах, представляют собой совершенно новый феномен в правовой системе.

Его появление 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 Конституционного суда без отрыва от правовых позиций, выраженных в мотивировочной части решения.

Таким образом, **решения Конституционного суда 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 Конституционного суда обеспечивается соответствующими организационно-принудительными мерами государства.

Своими решениями Конституционный суд вырабатывает 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 Конституционного суда, 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 Конституционного суда, тем более вопреки ему.

Практика Конституционной палаты Верховного суда КР.

I. Решение КП от 30 мая 2018 года, где оспариваемой нормой предусматривалась что, если в отношении заявителя предъявлен гражданский иск в суд, то до окончания производства по делу, гражданину Кыргызской Республики может быть временно отказано в выезде из Кыргызской Республики.

По результатам рассмотрения данного дела, оспариваемая норма была признана **неконституционной.**

Согласно части 2 статьи 25 Конституции КР **каждый имеет право свободно выезжать за пределы КР.** Возможность свободного передвижения и выезда за пределы страны, а также беспрепятственного возвращения на ее территорию, в условиях динамичной интеграции в мировое пространство, являются исходным показателем степени свободы личности.

Право свободного выезда за пределы страны представляет собой одно из наиболее существенных проявлений индивидуальной свободы человека и служит предпосылкой полноценной реализации иных прав и свобод. Другими словами, возможность свободного выезда из страны лежит в основе полноценной человеческой жизнедеятельности и признания государством достоинства личности.

Правовой режим ограничения права на свободу выезда за пределы КР может вводиться с учетом необходимости достижения баланса интересов личности и государства в соответствующих сферах государственной и общественной жизни.

Однако в контексте оспариваемой нормы, **введение такого ограничения не является обоснованным и необходимым, и не может служить причиной ограничения субъективных прав человека и гражданина.**

Решением от 5 июля 2017 года КП дала оценку конституционности пункта 7 части 4 статьи 60 Уголовно-процессуального кодекса КР, не допускающий допрос близких родственников подозреваемого, обвиняемого, подсудимого и признала оспариваемую норму **противоречащей**

Конституции в той мере, в какой не допускает допрос близких родственников подозреваемого, обвиняемого, подсудимого при наличии их желания давать показания.

В своем решении КП отметила, что показания против себя или близких родственников, то есть лиц, обладающих свидетельским иммунитетом, могут быть даны только с соблюдением принципа добровольности и диспозитивности. Данную норму следует рассматривать как правовую гарантию против самообвинения и принуждения к даче показаний против себя самого, своего супруга или близких родственников.

Между тем, **установление запрета на допрос** в качестве свидетелей близких родственников подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, тем не менее, **не должно ограничивать их в праве давать соответствующие показания в случаях, когда они заинтересованы в оглашении той или иной информации.**

Следовательно, органы следствия и суды не вправе отказывать в даче свидетельских показаний лицам, изъявившим такое желание при заявлении ими соответствующего ходатайства.

Таким образом, исходя из данного решения Конституционной палаты близкие родственники подозреваемого, обвиняемого, подсудимого **не должны лишаться возможности давать показания об известных им обстоятельствах по делу.**

Глава 5. Подходы органов конституционного контроля при оценке конституционности оспариваемых НПА: принцип пропорциональности (соразмерности).

Особенность конституционного правосудия состоит в том, что он содержит черты, с одной стороны, традиционного судопроизводства, с другой – конституционно-правового регулирования. Поэтому в основе отправления конституционного правосудия лежат как общепринятые принципы судопроизводства, так и принципы, вытекающие из природы конституционного контроля.

От обычных юридических норм принципы отличаются основополагающим значением и способны регулировать общественные отношения непосредственно, в отсутствие конкретных норм.

Принципы конституционного судопроизводства

Конституционный Закон «О Конституционном суде КР» относит к принципам конституционного судопроизводства:

- независимость судей;
- коллегиальность рассмотрения дел;
- прозрачность судопроизводства;
- публичность разбирательства;
- язык судопроизводства;
- непосредственность рассмотрения дел;
- состязательность и равноправие сторон.

Принципы конституционного судопроизводства:

- Пропорциональности (соразмерности);
- Судебного активизма;
- Разумной сдержанности;
- Доктрина политических вопросов.

Принципы конституционного правосудия в своем единстве создают такую модель судебного процесса, которая обеспечивает полноценное достижение целей и задач конституционного правосудия.

История происхождения принципа пропорциональности

Термин пропорциональность происходит от латинского **pro portio** - что означает соразмерность между двумя или более элементами.

Ученые Израиля обнаружили, что принцип пропорциональности лежал в основе философии Моисея еще в XII веке до нашей эры, который говорил, что **разрешено использовать более сильные лекарства только в случае отказа более слабых лекарств**.

Принцип пропорциональности также хорошо иллюстрирует фраза

известного профессора Фрица Флейнера (1928 год), который отметил, что **«полиция не должна стрелять из пушек по воробьям».**

В современном понимании принцип пропорциональности берет свое начало с прусского административного права XIX века. Концепция этого принципа была выработана Верховным административным судом Пруссии в целом ряде дел, когда суд нашел, что поведение полиции была противоправной потому, что она была диспропорциональной.

Известный законодательный деятель Суарец Карла-Готлиб исходил из того, что **государство может ограничивать свободу одного лица только для того, чтобы гарантировать свободу и безопасность других:** **«Только обеспечение более весомого блага для общества в целом может оправдать государство в его требовании к индивиду пожертвовать своим менее существенным благом».**

Современное понимание принципа пропорциональности

На сегодняшний день принцип пропорциональности принят в качестве общего принципа права конституционными судами и международными трибуналами по всему миру.

Принцип пропорциональности называют правилом **«запрещения чрезмерного применения принуждения».** Он требует, чтобы органы законодательной и исполнительной власти использовали для достижения своих целей **только адекватные и сбалансированные меры.**

Принцип пропорциональности **действует во всех сферах** публично-правового регулирования и **применяется в отношении всех действий,** осуществляемых государством, независимо от их формы и содержания.

Проверка пропорциональности является высшим правилом правового государства. Особенно применим этот принцип к защите прав и свобод человека и гражданина. Пропорциональность считается **самым эффективным инструментом оценки правомерности вмешательства государственных властей в ограничение прав и свобод человека и гражданина.**

Основным фактором верховенства права является **не абсолютная защита конституционных прав человека, а именно соблюдение справедливого баланса** между этими правами и другим, которые входят с ними в конфликт, в частности публичными интересами.

Методология определения пропорциональности (соразмерности) ограничения.

Оценка пропорциональности вмешательства является трех-шаговым тестом, который можно назвать методологией определения пропорциональности (соразмерности) ограничения.

Вводимые ограничения должны отвечать следующим критериям:

- 1) **Легитимна ли цель**, преследуемая законодателем, т.е. предусмотрена ли Конституцией и допускает ли Основной закон ограничение основных прав и свобод человека и гражданина в этих целях?;
- 2) **Являются ли действия настолько необходимыми?** Нельзя ли достичь цели иными средствами, в меньшей степени ограничивающими права и законные интересы индивида;
- 3) **Являются ли действия законодателя адекватными** т.е., превосходит ли польза, получаемая в результате этих действий обществом, ущерб, причиняемый правам и законным интересам индивида.

Закрепление принципа пропорциональности (соразмерности) в Конституции КР

Нормы Конституции КР закрепляют принцип пропорциональности в следующих формах:

1. В КР не должны приниматься законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина (часть 2 статьи 56).

2. Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены Конституцией и законами в целях (статья 23):

- ✓ **защиты национальной безопасности,**
- ✓ **защиты общественного порядка,**
- ✓ **охраны здоровья и нравственности населения,**
- ✓ **защиты прав и свобод других лиц.**

Такие ограничения могут быть введены также с учетом особенностей военной или иной государственной службы.

Вводимые ограничения должны быть соразмерными указанным целям.

Запрещается принятие подзаконных НПА, ограничивающих права и свободы человека и гражданина.

Законом не могут устанавливаться ограничения прав и свобод в иных целях и в большей степени, чем это предусмотрено Конституцией.

Таким образом, государство не имеет неограниченную или абсолютную свободу усмотрения.

Принцип пропорциональности вынуждает государство при принятии общенациональных решений действовать добросовестно и ответственно.

В качестве примера, где введенное ограничение со стороны нормотворческого органа было оценено **соразмерным**, следовательно, **непротиворечащим Конституции КР**, можно привести **решение Конституционной палаты от 29 октября 2013 года**, которым ряд Положений (*«О мерах воздействия, применяемых к банкам и некоторым другим финансово-кредитным учреждениям, лицензируемым Национальным банком Кыргызской Республики»*, *«О лицензировании деятельности банков»*),

утвержденных постановлениями Национального банка КР **были признаны соответствующими Конституции КР.**

Оспариваемыми нормами Положений предусматривались освобождение, смена, запрет на какое-либо дальнейшее участие должностных лиц коммерческих банков, а также отказ Национального банка КР в согласовании кандидатуры, если они были причастны к действиям, квалифицируемым как нездоровая банковская практика.

Рассматривая сущность ограничений права на свободу труда, Конституционная палата усмотрела в них вопросы **необходимости защиты национальной безопасности**, частью которой является финансовая безопасность.

Важными составляющими финансовой безопасности страны является эффективный надзор за устойчивостью банковской системы, направленный, прежде всего, на обеспечение защиты интересов вкладчиков, а также поддержание доверия к финансово-банковской системе.

В результате чего, Конституционная палата заключила, что **от эффективности банковского надзора зависит финансовая безопасность не только банков и банковской системы, но и национальная безопасность.**

Глава 6. Общие требования, предъявляемые к запросу судей в Конституционный суд КР

Обеспечение конституционного порядка

Конституционный правопорядок является результатом реализации конституционной законности, т.е. воплощения всеми субъектами права предписаний Конституции, осуществление ими действий на основе и во исполнение Конституции. В обеспечении конституционного правопорядка участвуют все органы судебной власти

Конституция КР

Статья 102.

1. Суд не вправе применять нормативный правовой акт, противоречащий Конституции.
2. Если при рассмотрении дела в любой судебной инстанции возник вопрос о конституционности закона или иного нормативного правового акта, от которого зависит решение дела, суд направляет запрос в Конституционный суд.

В процедурах направления и рассмотрения запроса о проверке конституционности законов в Конституционном суде между сторонами (судом как инициатором запроса и органом, издавшим акт) возникают конституционно-правовые отношения.

Самостоятельность суда как носителя государственной власти здесь приобретает особый характер - характер спора равных субъектов власти. При этом арбитром выступает орган судебной власти – Конституционный суд КР.

Цель судебного правоприменения – это обеспечение господства права, верховенства правового закона

Для эффективного выполнения задач по обеспечению верховенства права, суды общей юрисдикции должны тесно взаимодействовать и сотрудничать с органом конституционного правосудия.

Одним из таких взаимодействий является то, что в соответствии с конституционным Законом КР «О Конституционном суде КР» судьи являются субъектами, обладающими правом обращения в Конституционный суд в форме запроса.

Осуществляя разбирательство по конкретному делу, суд общей юрисдикции обязан следить за тем, чтобы подлежащий применению закон полностью соответствовал Конституции.

При этом обязанность суда по направлению запроса в Конституционный суд о соответствии применяемого закона Конституции, ставит перед любым судом проблему различения права и закона, т.е. выявления правовой сущности закона. Так, в рамках концепции правового государства упор всегда делается именно на правовой характер закона,

который по своему содержанию должен соответствовать основополагающим демократическим ценностям.

Право на обращение в Конституционный суд

- Право на обращение в Конституционный суд принадлежит судье (судьям) Кыргызской Республики.
- Судья подает в Конституционный суд обращение в форме запроса (Ст. 19 конституционного Закона КР «О Конституционном суде КР).
- Основанием к рассмотрению дела является обнаружившаяся неопределенность в вопросе о том, соответствует ли Конституции закон, иной нормативный правовой акт.

Общие требования к запросам

- Запрос подается в письменной форме и подписывается судьей (судьями)
- Запрос, а также прилагаемые к ним материалы представляются на государственном или официальном языке
- Общие требования к обращению (запросу) изложены в статье 27 конституционного Закона КР «О Конституционном суде КР.
- Запрос суда допустим, если оспариваемый закон подлежит, по мнению суда, применению **в рассматриваемом им конкретном деле.**
- Основное содержание запроса должно быть посвящено изложению позиции суда и ее правовому обоснованию. Эта позиция основывается на исследованных в судебном заседании фактических обстоятельствах дела.
- Суд может обратиться с запросом, как только дело было принято к производству, так и в ходе подготовки дела к судебному заседанию или во время судебного разбирательства.
- Судья (судьи), запрос которого принят к производству стороной не признается, на заседание не вызывается.

В запросе должны быть указаны:

- 1) наименование Конституционного суда;
- 2) наименование, адрес и иные необходимые данные, касающиеся обращающегося;
- 3) наименование, адрес государственного органа, должностного лица, подписавшего или издавшего нормативный правовой акт, конституционность которого подлежит проверке;
- 4) нормы Конституции и КЗ о КС, дающие право на обращение в Конституционный суд;
- 5) обстоятельства, на которых сторона основывает свое требование, и доказательства, подтверждающие изложенные стороной факты;
- 6) точное наименование, номер, дата принятия, источники опубликования и иные реквизиты оспариваемого нормативного акта;

- 7) конкретные, указанные в конституционном Законе, основания к рассмотрению обращения;
- 8) позиция обращающегося по поставленному им вопросу и его правовое обоснование со ссылкой на соответствующие нормы Конституции;
- 9) требование, обращенное в связи с запросом к Конституционному суду;
- 10) перечень прилагаемых документов.

Рассмотрение запроса

Поступивший запрос председателем Конституционного суда передается коллегии из трех судей Конституционного суда для решения в течение тридцати дней с момента регистрации вопроса о принятии запроса к производству.

Проверка обращения и прилагаемых к нему документов поручается одному из судей коллегии. Определение о принятии обращения к производству либо об отказе в его принятии принимается коллегией большинством голосов.

Дело, связанное с запросом судьи (судей), рассматривается в письменной процедуре, акт Конституционного суда должен быть вынесен в течение двух месяцев.

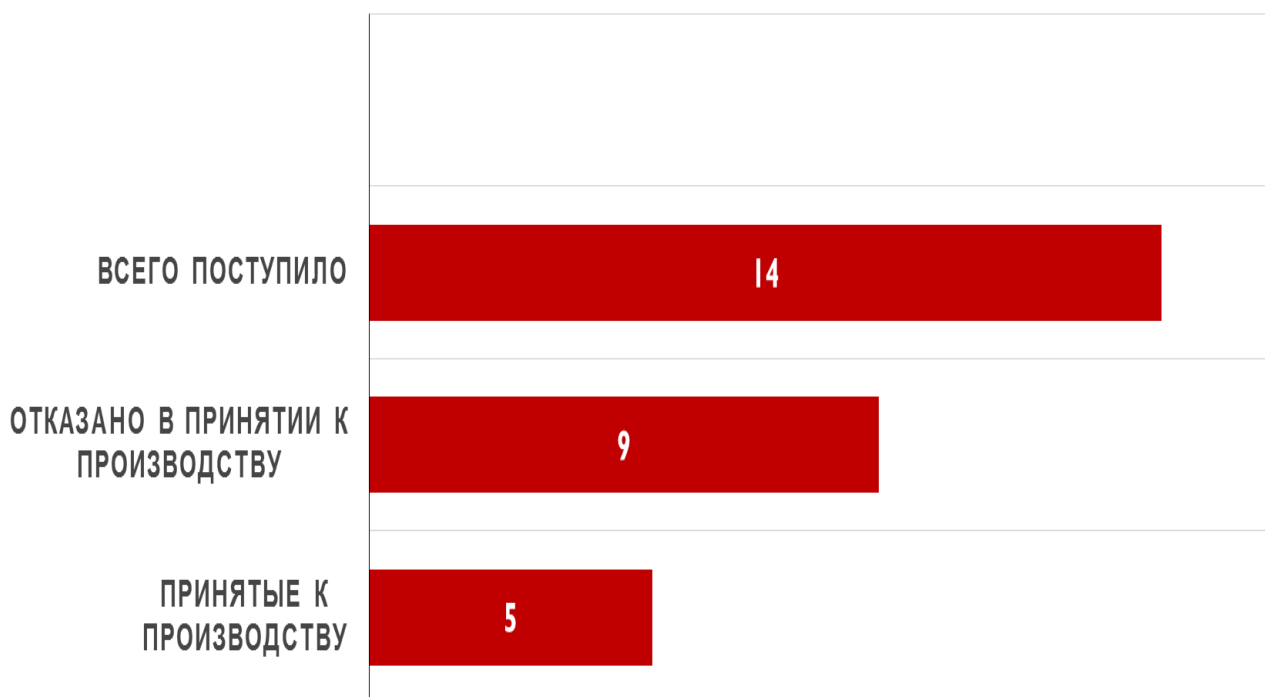
Приостановление производства по делу

При обращении с запросом в Конституционный суд по вопросу о конституционности закона, подлежащего применению, суд приостанавливает производство по делу до принятия решения Конституционным судом (ч.6 ст.301 УПК).

Суд может по заявлению лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе приостановить производство по делу в случаях получения уведомления Конституционной палаты ВС КР о принятии к своему рассмотрению запроса о проверке конституционности закона, примененного или подлежащего применению при разрешении дела (ч.7 ст.216 ГПК).

После рассмотрения запроса и принятия по нему решения Конституционным судом судья возобновляет производство по делу и принимает по нему свое решение в зависимости от выводов Конституционного суда.

Данные по запросам в Конституционный суд (август 2013 – октябрь 2022)



Основные причины отказа в принятии запросов к конституционному судопроизводству

- 1) если запрос по форме и содержанию не соответствует требованиям конституционного Закона о КС;
- 2) если запрос подается вне связи с конкретным делом;
- 3) если конституционность указанного в запросе вопроса ранее проверялась и имеется акт, сохраняющий свою силу.