**МІНІСТЕРСТВО ВНУТРІШНІХ СПРАВ УКРАЇНИ**

**ХАРКІВСЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ УНІВЕРСИТЕТ ВНУТРІШНІХ СПРАВ**

**Сумська філія**

**Кафедра юридичних дисциплін**

**ТЕКСТ ЛЕКЦІЇ**

**з навчальної дисципліни**

**«Теорія та історія європейського конституціоналізму»**

вибіркових компонент

освітньої програми другого (магістерського) рівня вищої освіти

262 Правоохоронна діяльність

(правоохоронна діяльність)

з навчальної дисципліни

«Теорія та історія європейського конституціоналізму»

за темою – «Правові основи європейського конституціоналізму»

**м. Харків**

**2020 р.**

|  |  |
| --- | --- |
| **ЗАТВЕРДЖЕНО**  Науково-методичною радою  Харківського національного  університету внутрішніх справ  Протокол від 25.08.20 № 8 | **СХВАЛЕНО**  Вченою радою Сумської філії ХНУВС  Протокол від 21.08.2020 № 7 |
|  |  |
| **ПОГОДЖЕНО**  Секцією Науково-методичної ради  ХНУВС з юридичних дисциплін    Протокол від 25.08.2020 № 4 |  |

Розглянуто на засіданні кафедри юридичних дисциплін Сумської філії ХНУВС (*протокол № 1 від 21.08.20)*

**Розробник:** *професор кафедри юридичних дисциплін Сумської філії**Харківського національного університету внутрішніх справ, доктор історичних наук, професор Осадчий Ю.Г.*

**Рецензент:**

*1. Доцент кафедри адміністративного, господарського права та фінансово-економічної безпеки Навчального інституту права Сумського державного університету, кандидат юридичних наук Колесникова М.В.*

**План лекції**

1. **Спільні та власні конституційні цінності європейських країн.**
2. **Формування конституційної ідентичності держав західної Європи.**
3. **Загальноєвропейські конституційні цінності та їх характерні риси.**

**Рекомендована література**

1. Аллан Т.Р. Конституційна справедливість. Ліберальна теорія верховенства права. – К.: Видавничий дім «Києво-Могилянська академія», 2008. – 385 с.
2. Базилевич С.Е. Поняття та суть конституції // Степан Базилевич (1898-1987). Життя та наукова-педагогічна діяльність. Спогади. Вибрані статті. – Львів, 1998. – С. 22-28.
3. Бориславська О. Вплив Ради Європи та Європейського Союзу на формування європейської (континентальної) моделі конституціоналізму // Правова держава. – 2016. – №24. – С. 40-49.
4. Бориславська О. Демократичний лібералізм як ідеологічна основа формування європейської моделі конституціоналізму / О. Бориславська // Порівняльно-аналітичне право. – 2013. – № 3–2. – С. 72–74.
5. Бориславська О. Європейська модель конституціоналізму. Монографія. – Харків: Право, 2018. – 384 с.
6. Бориславська О. Загальноєвропейські конституційні цінності як основа європейської моделі конституціоналізму // Часопис Київського університету права – 2015. – №2. – С.  54-58.
7. Бориславська О. Сутність конституціоналізму: конституціоналізм як ідеологія, доктрина та практика обмеженого правління // – Вісник Львівського університету. Серія юридична. Випуск 61. –**2015. –**С. 247-256.
8. Бостан Л.М. Історія держави і права зарубіжних країн / Бостан Л.М., Бостан С.К. – K.: ЦУЛ , 2008. 566 c.
9. Гаєк Ф.А. Принципи ліберального соціального порядку / Ф. А. Гаєк // Лібералізм. Ліберальна традиція політичного мислення від Джона Локка до Джона Роулза. Антологія. 2-ге видання (перероблене) / Упорядники О. Проценко, В. Лісовий. – К.: Видавничий дім “ПРОСТІР” “СМОЛОСКИП”, 2009. – С. 20-34.
10. Гураль П.Ф., Левицька Г.Р. Конституції та конституціоналізм в зарубіжних країнах. – Львів, 1997. – 108 с.
11. Дайсі А. Вступ до вчення про право конституції // Антологія лібералізму: політико-правничі вчення та верховенство права. – К.: Книги для бізнесу, 2008. – С. 511 – 528.
12. Монтеск’є Ш. Дух законів // Антологія лібералізму: політико-правничі вчення та верховенство права. – К.: Книги для бізнесу, 2008. – С. 387 – 443.
13. Речицкий В. Политический предмет конституции: Монография / Речицкий С.Ю – К., 2012. – 726 с.
14. Руссо Ж..-Ж. Суспільний договір // Антологія лібералізму: політико-правничі вчення та верховенство права. – К.: Книги для бізнесу, 2008. – С. 363 – 385.
15. Скрипнюк О. Поняття функцій Конституції та теоретико-методологічні проблеми її класифікації //Право України. – 2006. – №2. – С. 21-26.
16. Стецюк П. Основи теорії конституції та конституціоналізму. – Львів: Астролябія, 2003. – 219 с.
17. Шаповал В.М. Сучасний конституціоналізм: Монографія – К.: Юридична фірма “Салком”; Юрінком Інтер, 2005. – 560 с.
18. Шевчук С. В. Доктрина верховенства права та конституціоналізму: історична генеза // Право України. – 2010. – №3. – С. 52-61.
19. Шевчук С. Основи конституційної юриспруденції. – Харків: Консум, 2002. – 292 с.

**Перше питання**

Нині на території Європи налічується понад 40 національних правових систем, що відрізняються своїми юридичними параметрами і традиціями. Поряд із цим, тут сформувалась самобутня «правова цивілізація», котра здобула поширення на низку країн по всьому світу.

Сучасна правова карта Європи зазнала суттєвих змін у ХХ столітті під впливом двох світових воєн та в результаті розпаду системи соціалізму1. Проте прийняті у цей період національні конституції, а також міждержавні декларації та інші міжнародні акти посилалися на єдині цінності, що поступово формували загальноєвропейську концепцію свободи та демократії.

Саме спільні конституційні цінності (людська гідність, права людини, верховенство права тощо) стали тією відправною точкою, з якої розпочалася уніфікація конституційних правопорядків європейських держав, що відсунула на задній план існуючі відмінності та вплинула на зміст їхнього конституціоналізму.

Конституціоналізм як феномен має складну природу та охоплює три основні зрізи: ідеологію, філософсько-правову доктрину та конституційний механізм владарювання (конституційну систему правління).

У широкому значенні він є системою взаємовідносин між людиною, суспільством та державою, у яких реально забезпечені права та свободи людини і громадянина, суспільство є вільним, а державна влада реально обмежена конституційними засобами.

У вузькому значенні він зводиться до конституційної системи правління (механізму владарювання), що є системою суб’єктів, інститутів, форм, засобів та методів правління у державі, заснованих на ідеях свободи, верховенства права, демократії та обмеженого правління.

У той час як ідеологічні та доктринальні основи конституціоналізму мають універсальний характер, конституційна система правління є явищем національним.

Кожній державі притаманний власний конституційний механізм владарювання, що охоплює своєрідний набір елементів, таких як жорсткий чи гнучкий розподіл влади, парламентаризм чи президенталізм, федералізм чи унітаризм, референдум як активна чи пасивна форма народовладдя і прийняття рішень тощо. Такий набір елементів не є випадковим, він має бути збалансованим та забезпечувати функціонування відповідної системи відповідно до вказаних засад, враховуючи національно-культурні та ментальні особливості кожного народу.

Вихідною ідеєю конституціоналізму, що визначає мету його існування, є забезпечення свободи людини, гарантування її основоположних прав, а засобом досягнення цієї мети є обмеження свавілля держави, введення державної влади у певні юридичні рамки її функціонування, що убезпечать її від надмірного втручання у сферу свободи індивіда.

Розглядаючи конституціоналізм як доктрину і практику обмеженого правління, можна виокремити три моделі конституціоналізму: американську, англійську та європейську (континентальну). Кожна із них передбачає своєрідне втілення універсальних засад конституціоналізму посередництвом власних інструментів та механізмів із відповідним доктринальним супроводом.

Окрім розглядуваних вище відмінних ідеологічних основ, доктринальних особливостей, згадані моделі конституціоналізму володіють певними властивими їм рисами, специфічною структурою та різним практичним втіленням у вигляді відповідних конституційних систем: конституційного президенталізму, монархічного чи республіканського парламентаризму, змішаного президентського чи парламентського правління.

Відокремлення європейської моделі конституціоналізму пов’язане із виявленням у конституційних правопорядках різних держав схожих рис, характеристик, що зумовлені спільними ціннісно-ідеологічними основами, та поширенням позитивного досвіду конституціоналізму на інші держави.

Окрім цього, в європейських державах чітко простежується тенденція до уніфікації конституційних правопорядків, що дає підстави ставити питання про формування європейської конституційної ідентичності. Це зовсім інший рівень ідентичності, аніж національний, що є важливою рисою сучасної політичної нації.

Національна ідентичність − це колективне чуття, що спирається на віру в належність до однієї нації і спільність більшості атрибутів, які роблять її відмінною від інших націй.

Національна конституційна ідентичність формується як результат відчуття спільності індивідів на основі загального визнання конституційних принципів, формування спільних конституційних цінностей, що складають «дух» конституції. Саме із цього загального визнання випливає обов’язковість принципів конституції та особлива роль органів конституційної юрисдикції у їхньому захисті.

Національна конституційна ідентичність проявляється у відповідній національній системі конституціоналізму, тоді як окремі спільні риси та особливості конституціоналізму групи держав, об’єднані єдиними цінностями, ідеологією та доктринальними особливостями, становлять модель конституціоналізму.

**Друге питання**

Держави західної Європи сформували свою конституційну ідентичність у процесі тривалого (подекуди більш ніж двохсотлітнього) конституційного розвитку.

Цьому сприяло утворення національних держав, визнання сувереном політичної нації (причому як у республіках, так і в монархіях). Адже саме нація як політичний суб’єкт є джерелом та водночас носієм конституційних цінностей та ідеології, яка за посередництвом політико-правових інструментів та механізмів втілюється в конституційну систему правління.

Джерелами конституційних цінностей є природне право, суспільна злагода, республіканські традиції та наступність демократії.

Передумовою утворення європейської моделі конституціоналізму стало формування єдиної ціннісної основи та узгодження ідеологічної її складової.

На відміну від тих держав, які сформували власну конституційну ідентичність у XVIII–XIX століттях (Франція, Німеччина, Данія, Нідерланди, Люксембург та інші) та які могли слугувати зразком для інших держав, такі країни, як Норвегія, Швеція, Ірландія (початок ХХ століття), частково виступали реципієнтом тих конституційних цінностей та механізмів, які уже функціонували в сусідніх державах, адже з виникненням європейської моделі конституціоналізму з’явилася потреба узгоджувати з нею національні демократичні стандарти.

Після становлення національних систем конституціоналізму в цих державах, вони приєдналися до європейських інтеграційних процесів, заснованих на спільному визнанні верховенства права і демократії, що в результаті призвело до утворення у 1949 році Ради Європи (перелічені держави увійшли до десятки її засновників). А держави так званого постсоціалістичного табору, які долучилися до цих процесів у кінці ХХ століття, ще далі територіально поширили європейську модель конституціоналізму.

На існуванні спільних цінностей європейських держав наголошується у преамбулі Статуту Ради Європи: «… підтверджуючи свою відданість духовним та моральним цінностям, які є спільним надбанням їхніх народів і справжнім джерелом особистої свободи, політичної свободи та верховенства права, принципам, які становлять підвалини кожної справжньої демократії», та з урахуванням того, що «інтереси збереження та подальшого втілення в життя цих ідеалів… потребують більш тісного єднання між всіма європейсь кими країнами, які сповнені одними й тими ж ідеалами», уряди держав-засновниць вирішили створити Раду Європи.

Із спільними конституційними цінностями пов’язане ще одне поняття, що часто застосовується у документах Ради Європи та її органів, − конституційна спадщина.

Так, у преамбулі Конвенції про захист прав людини і основоположних свобод 1950 р. сказано, що європейські країни мають спільну спадщину в політичних традиціях, ідеалах, свободі і верховенстві права6. Більший розвиток це поняття отримало в діяльності та актах Європейської комісії Ради Європи за демократію через право (Венеційської комісії), яка, власне кажучи, й спрямована на збереження європейської конституційної спадщини.

Венеційська комісія як орган Ради Європи свою діяльність спрямовує на підтримку та поширення європейських стандартів у сфері функціонування демократичних інститутів, захисту прав людини, виборчого права і конституційного судочинства. За роки свого існування вона надала понад 500 висновків для понад 40 країн, Європейський Суд з прав людини посилався на Венеційську комісію більш як у 50 справах.

Свої висновки та рекомендації Комісія розробляє на основі загальновизнаних європейських принципів, що відображені в документах Ради Європи.

У Статуті Комісії вказується, що її діяльність спрямована на поширення фундаментальних цінностей – верховенства права, прав людини та демократії, а пріоритетними питаннями, з якими пов’язана її діяльність, відповідно, є:

- конституційні, законодавчі та адміністративні принципи та техніки, що служать ефективності демократичних інститутів, верховенству права та їхньому посиленню;

-фундаментальні права та свободи, у тому числі ті, що забезпечують участь громадян у політичному житті;

-внесок місцевого та регіонального самоврядування у зміцнення демократії.

Водночас, зміст окремих загальноєвропейських конституційних цінностей конкретизовано в низці документів Ради Європи та її органів.

Так, у Звіті про верховенство права Венеційської комісії сказано, що верховенство права є основоположною цінністю, яка охоплює сукупність таких формальних та матеріальних ознак, які передбачають консенсус верховенства права і правової держави:

1) законність (що включає прозорий, підзвітний і демократичний процес прийняття законів);

2) правова визначеність;

3) заборона свавілля;

4) доступ до правосуддя (яке здійснюється незалежними і неупередженими судами, у тому числі судовий перегляд адміністративних актів);

5) дотримання прав людини;

6) недискримінація і рівність перед законом.

У Резолюції Парламентської Асамблеї Ради Європи від 1 липня 1983 року про принципи демократії серед таких визначено: управління народу народом, верховенство права та поділ влади, обмеження дій уряду нормами права із судовим контролем за дотриманням цього правила, вільні вибори на основі загального виборчого права та таємного голосування, пропорційність між ефективністю діяльності уряду та захищеністю прав і свобод людини і громадянина, повага більшості до прав меншості, баланс публічних інтересів та індивідуальними правами людини тощо.

**Третє питання**

Загальноєвропейські конституційні цінності міститься у преамбулі Конвенції про захист прав людини та основоположних свобод, де підтверджено «глибоку віру в ті основоположні свободи, які становлять підвалини справедливості та миру в усьому світі і які найкращим чином забезпечуються, з одного боку, завдяки дієвій політичній демократії, а з іншого боку, завдяки спільному розумінню і додержанню прав людини, від яких вони залежать».

У Документі Копенгагенської наради Конференції з людського виміру ОБСЄ сказано, що захист прав людини і основоположних свобод є однією із головних завдань правління, а визнання таких прав є основою свободи, справедливості та миру. Визначено також основі елементи «справедливості», що необхідні для забезпечення людської гідності, рівних та невід’ємних прав усіх людей:

* -вільні вибори, що проводяться через розумні проміжки часу шляхом таємного голосування чи рівноцінної процедури вільного голосування в умовах, що гарантують вільне вираження думки виборців;
* -представницька за своїм змістом форма правління, при якій виконавча влада відповідальна перед виборним законодавчим органом або виборцями; обов’язок уряду і державної влади дотримуватись конституції і діяти у відповідності до закону; чіткий поділ між державою та політичними партіями (які не повинні зливатися із державою);
* -діяльність влади та адміністрації, а також судових органів здійснюється у відповідності із системою, встановленою законом (повага до такої системи має бути гарантованою);
* -збройні сили та поліція перебувають під контролем цивільної влади і підзвітні перед нею; права людини та основоположні свободи гарантовані законом і відповідають зобов’язанням за міжнародним правом; право на справедливий і відкритий розгляд компетентним, незалежним і безстороннім судом, створеним на підставі закону при розгляді будь-якого кримінального обвинувачення або при визначенні прав і обов’язків у будь-якому цивільному процесі;
* -право захищати себе особисто чи через посередництво захисника; ніхто не буде звинувачений, засуджений за будь-який кримінальний злочин, якщо він непередбачений законом, який чітко визначає елементи цього злочину;
* кожен вважається невинуватим, поки його винуватість не буде доведена згідно із законом та інші.

Характерною відмінною рисою європейського конституціоналізму є широке трактування справедливості, яке охоплює й соціальний її аспект.

У преамбулі Європейської соціальної хартії (переглянутої) 1996 року міститься посилання на Конференцію з прав людини на рівні міністрів (5 листопада 1990 р.), де було наголошено на необхідності збереження невід’ємного характеру всіх прав людини, як громадянських, політичних (які гарантовані в тому числі й Конвенцією 1950 р.), так і економічних, соціальних та культурних.

Таким чином, конституціоналізм у його європейському варіанті характеризується тим, що окрім національних гарантій та інструментів обмеження державного правління на користь прав та свобод людини і громадянина, існують наднаціональні механізми, які досить дієво захищають права та основоположні свободи, а також гарантують соціальні та економічні права, чим ставлять державу в певні юридичні рамки, тим самим реально обмежуючи її.

Відображені в документах Ради Європи принципи зазвичай апробовані окремими європейськими державами у їхніх конституційних практиках, відтак визнанню їх у якості загальноєвропейських передувало успішне впровадження цих засад у національних конституціях та конституційних правопорядках окремих держав.

Більше того, деякі конституційні принципи не відображені в конвенційних актах, проте є загальновизнаними європейським співтовариством. Зокрема, принцип рівності безпосередньо не передбачений Конвенцією про захист прав людини та основоположних свобод, проте проголошений у більшості національних конституцій держав Європи.

Отже, передумовою формування європейської моделі конституціоналізму стало виникнення на основі досвіду функціонування конституційних правопорядків окремих держав Західної Європи уніфікованої системи конституційних цінностей, які відображені як у національних конституціях, так і в документах Ради Європи.

Передусім, це людська гідність, свобода людини та її права, верховенство права, демократія, справедливість, рівність, мир.

Про існування європейської моделі конституціоналізму свідчать спільні риси конституціоналізму окремих європейських держав, які спочатку з’явилися у Західній Європі, а згодом були поширені на схід. Такими рисами, зокрема, є:

* наявність кодифікованої жорсткої конституції,
* існування спеціалізованого органу конституційної юрисдикції,
* парламентаризм (із реальною владою парламентської більшості у сфері виконавчої влади),
* територіальна організація влади на основі принципу субсидіарності,
* децентралізація влади.