

На правах рукописи

Аллалыев Руслан Мурадович

**КОНЦЕПЦИЯ ВЕРХОВЕНСТВА ПРАВА
В США: ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВОЕ ИССЛЕДОВАНИЕ**

Специальность 12.00.01 – Теория и история права и государства;
история учений о праве и государстве

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва – 2019

Работа выполнена на кафедре государственно-правовых и уголовно-правовых дисциплин Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российский экономический университет имени Г.В. Плеханова».

Научный руководитель: **Экимов Анисим Иванович**
доктор юридических наук, профессор, Заслуженный юрист Российской Федерации, Почетный работник высшего профессионального образования Российской Федерации, профессор кафедры гражданско-правовых дисциплин Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российский экономический университет имени Г.В. Плеханова».

Официальные оппоненты: **Сафонов Владимир Николаевич**
доктор юридических наук, доцент, профессор кафедры конституционного права имени Н.В. Витрука Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российский государственный университет правосудия»

Чечельницкий Илья Валентинович
кандидат юридических наук, Руководитель Секретариата Уполномоченного по правам человека.

Ведущая организация: **Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации»**

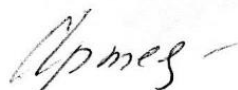
Защита диссертации состоится «17» апреля 2019 г. в ___ часов на заседании Диссертационного совета Д 212.203.36 при ФГАОУ ВО «Российский университет дружбы народов» по адресу: 117198, Москва, ул. Миклухо-Маклая, д. 6, ауд. 347.

С диссертацией можно ознакомиться в Учебно-научном информационном библиотечном центре (Научной библиотеке) ФГАОУ ВО «Российский университет дружбы народов» по адресу: 117198, Москва, ул. Миклухо-Маклая, д. 6.

Электронная версия автореферата диссертации размещена на сайте ФГАОУ ВО «Российский университет дружбы народов» по адресу: <http://dissovet.rudn.ru>; отправлена на сайт ВАК Министерства науки и высшего образования Российской Федерации по адресу: <http://vak2.ed.gov.ru>.

Автореферат разослан « ___ » _____ 2019 г.

Ученый секретарь
Диссертационного совета Д 212.203.36
кандидат юридических наук, доцент



Ю.А. Артемьева

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования. Идея верховенства права является приоритетной в современной западной политико-правовой идеологии. Поиск по базе Oxford Constitutions of the World показывает, что 96 из 135 содержащихся в ней конституций используют понятие «верховенство права»¹. Идея верховенства права была впервые провозглашена в средние века в Англии, но только в США получила широкое признание в качестве безусловного нравственного и политико-правового идеала. Восходящая своими корнями в эпоху античности, вобравшая в себя плоды научных размышлений и гениальных догадок о роли права в обществе, выработанных в течение многих веков, концепция верховенства права является уникальным явлением, утвердившимся в одном из самых могущественных государств современности. Она сохраняет свою значимость на разных этапах развития американского общества, отражая специфические аспекты американской демократии. Ее принято считать одним из наиболее существенных достижений американской политико-правовой мысли.

Официальное провозглашение приверженности американской нации верховенству права в США позволяет рассматривать ее как правовую категорию, наполненную и нравственным, и политическим смыслом². Как справедливо считал выдающийся исследователь США Алексис де Токвиль, в этом государстве не существовало политических или социальных вопросов, которые не превращались бы в юридические³. В свою очередь Ф. Хайек в своей лекции о свободе и верховенстве права, с которой он выступил в 1955 г., утверждал, что «во всех западных странах идея верховенства права если и не воплотилась в

¹ Oxford Constitutions of the World [Electronic resource]. URL: <http://oxcon.ouplaw.com/home/OCW> (Дата обращения: 14.03.2016).

² Более полувека тому назад Президент США Дж. Кеннеди, доказывая превосходство американской правовой системы, подчеркивал: «Другие общества могут уважать господство силы, мы же признаем только верховенство права». См.: John F. Kennedy Speeches Remarks in Nashville at the 90th Anniversary Convocation of Vanderbilt University. – Tennessee, 1963.

³ Токвиль А. де. Демократия в Америке М.: Прогресс, 1992. С. 208.

жизнь, то полностью завоевала умы <...> и мало кто сомневается в том, что эта идея предназначена для того, чтобы управлять миром»⁴.

Общепризнанного определения верховенства права не существует. Его называют по-разному: идеей, идеалом, принципом. В научных исследованиях говорится о концепциях или доктринах верховенства права. Во многом такое различие во взглядах на понимание верховенства права связано с особенностями развития той или иной правовой системы, с тем, какое место верховенство права занимает в механизме функционирования конкретного государства.

Как известно, в юридической науке часто используются понятия «верховенство права» и «верховенство закона». Но точность применения этих понятий нередко оставляет желать лучшего. До сих пор среди ученых и политиков продолжается дискуссия на эту тему. Некоторые специалисты пытались создать такое определение верховенства права, которое включало бы в себя элементы «традиционной» концепции верховенства права, характерной для англо-саксонской правовой семьи и положения теории правового государства, развиваемые в континентальном праве. Со времен Второй мировой войны нередко говорят о том, что эти понятия идут «курсом на конвергенцию»⁵. В англосаксонской традиции верховенство права отражает общий принцип конституционализма, связанный с процедурной беспристрастностью и справедливым применением правовых норм, с одной стороны, с идеями защиты человеческого достоинства и уважения прав личности, с другой стороны. Признание верховенства права здесь неотделимо от аргументации прав и свобод человека; оно своего рода гарант их реальности, основной инструмент осуществления и защиты. На идеологическом уровне охрана прав и свобод

⁴ Hayek F.A. The Political Ideal of the Rule of Law. Cairo: 50th Anniversary Commemoration Lectures, National Bank of Egypt, 1955. P. 2.

⁵ Небезынтересно сравнить описание верховенства права, подготовленного организацией World Justice Project (доступно по адресу: <http://worldjusticeproject.org/factors/limited-government-powers>), отличительными чертами которого названы равенство всех перед законом, ограничение полномочий правительства, защита основных прав, а также использование системы сдержек и противовесов, с резолюцией Совета Международной ассоциации адвокатов, в которой о верховенстве права говорилось как о независимости судебной власти, презумпции невиновности, праве на безотлагательное рассмотрение дела судом, равенстве всех перед законом. См: http://www.advokatymoscow.ru/legal_regulation/mpa/komment_to_komment.php (дата обращения: 14.03.2016)

человека в США провозглашена в качестве политико-правовой и нравственной аксиомы.

В США стало общепринятым мнение, что верховенства права отражает смысл и содержание правовой системы государства, в основу которой заложены исконные ценности американского народа. Оно рассматривается как правовой идеал, которому должны следовать не только США, но и другие страны. В концепции верховенства права заключена идея об особой миссии США в современном мире, провозглашена направленность этой миссии на поддержание демократии и верховенства права в других государствах. Идеи глобализма, выраженные через концепцию верховенства права, используются для переформатирования современной цивилизации с тем, чтобы она соответствовала интересам США. Речь идет о характере и порядке функционирования правовых институтов согласно представлениям о правовой справедливости, которые распространены в американском обществе. Идея верховенства права имеет и политический аспект, ибо ставится как проблема политического идеала. Ей придается также нравственный аспект; она становится своего рода моральной установкой, на основе которой определяются подходы к решению современных проблем.

По мнению многих юристов США, для демократического общества недостаточно юридического признания человека высшей ценностью; вне контекста принципов верховенства права и разделения властей оно утрачивает «жизненную силу». Практическое воплощение идеи верховенства права в США обычно связывают с коренной трансформацией всех элементов государственно-правовой системы с тем, чтобы функции государства и права осуществлялись такими способами и методами, которые бы соответствовали идеалам справедливости и ценностям американской правовой системы и гарантировали защиту от произвола власти, реальную ответственность государства перед гражданами.

Изучение становления и возможности практического использования концепции верховенства права представляется весьма важным с позиции

разрешения множества современных юридических, социальных и политических проблем. Диссертант полагает целесообразным исследование концепции верховенства права в ее исторической динамике. Историко-правовой анализ развития концепции верховенства права обусловил обращение к вопросам соотношения права и закона в целях повышения уровня защиты прав личности, создания условий, которые не позволяют государству «вырождаться» в государство тоталитарного типа.

Концепция верховенства права – живая, открытая, постоянно самообновляющаяся и, как показывает американская правовая практика, внутренне противоречивая. Без ее всестороннего анализа трудно адекватно изучить механизмы функционирования государственно-правовой системы в США, идеологического воздействия США на развитие политико-правовых процессов в других странах. Диссертант считает необходимым исследовать реальность концепции верховенства права в американской правовой системе, ее метаморфозы, ибо идеологический смысл и реальная жизнь этой концепции часто идут разными путями. Автор подчеркивает, что в современном глобализирующемся мире необходимо знать и понимать правовую систему не только своей страны, но и других стран, стремится в процессе сравнения различных правовых систем установить, как в них решаются сходные юридические проблемы. Эти вопросы представляют исключительную значимость для совершенствования политико-правовых институтов Российского государства, которые в соответствии с Конституцией РФ (ст. 1) являются демократическим федеративным и правовым. Опыт использования категории верховенства права в правотворческой и правоприменительной практике США имеет немаловажное значение, и для путей развития правовых институтов в нашей стране, прежде всего в части определения роли судебной системы для становления правового государства.

Степень научной разработанности темы. В советское время концепция верховенства права в нашей стране практически не исследовалась. Отечественная правовая наука того времени она рассматривалась как

негативное явление, характерное для «буржуазного права», и противопоставлялась принципу социалистической законности. В постсоветской теории государства и права проблемы верховенства права затрагивались в трудах К.В. Арановского, С.С. Алексеева, И.Ю. Антонова, М.В. Антонова, Н.В. Варламовой, В.А. Виноградова, Н.В. Витрука, Н.А. Власенко, В.В. Ершова, С.Б. Зинковского, Д.А. Керимова, А.В. Корнева, Е.Г. Лукьяновой, Г.В. Мальцева, М.Н. Марченко, Г.И. Муромцева, В.С. Нерсисянца, М.В. Немытиной, В.П. Сальникова, В.А. Сапуна, К.Е. Сигалова, Е.В. Скурко, В.С. Чиркина, Т.М. Шамбы, Б.С. Эбзеева, А.И. Экимова, О.А. Ястребова, Л.С. Явича. В рамках международного права верховенство права исследовалось отечественными учеными: А.Х. Абашидзе, К.А. Бекяшев, А.Я. Капустин, Р.А. Каламкарян и др.

Значительный вклад в дело изучения американской правовой системы и американского конституционализма внесли С.В. Боботов, В.А. Власихин, В.Б. Евдокимов, А.С. Егоров, В.В. Еремян, И.Ю. Жигачев, О.А. Жидков, А.А. Клишас, В.В. Лузин, В.И. Лафитский, Е.А. Махненко, А.А. Мишин, М.А. Никифорова, М.С. Саликов, А.Ю. Саломатин, В.Н. Сафонов, А.Д. Шалягин, В.М. Шумилов, С.В. Филиппов, З.М. Черниловский.

Проблемам концепции верховенства права в англосаксонской правовой семье, и в частности в США, в разные исторические периоды были посвящены работы таких зарубежных ученых, как Т. Аллан, А. Барак, Р. Баркер, А. Беднер, Д. Беник, У. Бернам, П. Берджесс, Т. Бингхем, Дж. Валдрон, Д. Вуд, Т. Гинсбург, М. Гребэр, Л. Гринхаус, А. Дайси, Р. Дворкин, Д. Десаи, Дж. Джоуэлл, Дж. Гутман, Р. Кавер, Н.К. Катьял, К. Катлер, Т. Келлог, Р. Клейнфелд, М. Крайгир, П. Крейг, П. Коста, Д. Ллойд, Э. Леви, А. Маген, К. Мэй, Н. Недзел, П. Николсон, М. Оукшот, Р. Пиренбум, Дж. Рац, М. Розенфельд, Р. Саммерс, Ф. Селзник, Д. Сен, К. Тернер, Б. Таманаха, Р. Унгер, Р. Феллон, Дж. Флуд, Л. Фридмэн, Л. Фуллер, Ф. Хайек, Г. Харт, С. Хиндерлинг, Д. Ховарт, Э. Мальц, Дж. Эллисон. Ключевое значение для исследования имели мнения членов Верховного Суда США, в том числе Т. Маршала, Дж. Стори, Э. Уоррена, Р. Джексона, А. Скалиа.

Значительный вклад в понимание правовой системы США внесли труды отцов-основателей США: Д. Адамса, А. Гамильтона, Т. Джефферсона, Дж. Джея, Р. Ливингстона, Дж. Мэдисона, и др.

Методологическая база диссертационного исследования построена на применении диалектического метода познания с использованием исторического, формально-юридического, сравнительно-правового, системно-структурного методов анализа правовых и социальных явлений. Диалектический метод стал основой для раскрытия предмета исследования, постановки и реализации цели исследования, обеспечив соблюдение принципов научного познания (объективности, всесторонности, историзма, единства теории и практики). Сравнительно-правовой метод помог выявить своеобразие американского подхода к пониманию верховенства права и особенностей его динамики. Использование историко-правового метода исследования способствовало анализу исторической обстановки принятия судебных решений в рассматриваемые исторические периоды. Исследование темы было сопряжено с использованием аксиологического метода, который помог раскрыть социальную ценность признания верховенства права в качестве механизма управления обществом. Лингвистический метод дал возможность выявить особенности интерпретации верховенства права в разных странах.

Нормативно-правовой и эмпирической базой исследования послужили нормативные правовые акты и юридическая практика Российской Федерации, международные акты в области защиты прав человека, Конституция США и конституции штатов, решения Верховного суда США и судов штатов, а также правовые акты и юридическая практика Великобритании.

Теоретическую основу диссертационного исследования составили политико-правовые идеи и концепции, отраженные в трудах отечественных и зарубежных, преимущественно американских, ученых прошлых веков и современности, научные достижения истории и теории государства и права, истории политических и правовых учений, конституционного права и иных юридических наук, а также философии, социологии и политологии.

Объектом исследования является совокупность общественных отношений, складывающихся в сфере формирования и реализации права в США, а также отражение этих процессов в политико-правовой мысли в США.

Предмет исследования составляют возникновение и содержание концепции верховенства права в США, ее понятие и принципы, конкретные механизмы ее реализации, а также современные теории верховенства права в юридической науке в США, использование концепции верховенства права во внешнеполитических целях США, особенности взглядов на верховенство права в Российской Федерации, западноевропейских и других странах.

Цель исследования – показать генезис концепции верховенства права в историко-теоретических исследованиях американских правоведов, в правоприменительной практике США, а также ее современное состояние.

Достижение поставленной цели потребовало решения следующих **задач**:

- провести анализ факторов, обусловивших возникновение идеи верховенства права в политико-правовой мысли США;
- изучить содержание и динамику концепции верховенства права, ее философскую основу и базисные положения;
- дать общую характеристику представлений о верховенстве права в американской политико-правовой мысли;
- определить место концепции верховенства права в правовой системе США;
- исследовать объективные и субъективные условия реализации концепции верховенства права;
- проанализировать роль концепции верховенства права в соблюдении гарантий основных прав и свобод человека в США;
- исследовать роль концепции верховенства права в международно-правовой деятельности США;
- провести научный анализ специфики и форм реализации концепции верховенства права в США;
- изучить роль Верховного суда США в механизме обеспечения верховенства права.

Научная новизна определяется тем, что проведено первое в отечественной юридической науке комплексное историко-теоретическое исследование монографического характера, нацеленное на раскрытие многоаспектных особенностей и проблематики развития теоретических идей о верховенстве права и их реализации в США. Наряду с систематизацией соответствующих материалов по истории политико-правовых учений на русском языке, проанализировано около 100 работ американских ученых XIX-XXI вв., которые до сих пор не переведены на русский язык и, в большинстве случаев, не были включены в контекст научных исследований в Российской Федерации.

Научная новизна исследования обусловлена также тем, что в ней:

- выявлены и критически всесторонне исследованы религиозные и нравственные основания концепции верховенства права в США;
- установлена роль политико-правовой науки и правоприменительной практики в развитии концепции верховенства права в США (формирование учения о политическом идеале в колониальный период, дополнение концепции в первой половине XIX в. конституционным надзором и проверкой закона в судах, повышение роли судьи и судейского правотворчества);
- углубленно исследована идеологическая заданность этой концепции на признание ведущей роли американских ценностей в процессах глобализации.
- выявлена сопряженность содержания верховенства права с динамикой социальных явлений.

Положения, выносимые на защиту:

1. Доказано, что идея верховенства права вошла в конституционную систему США вместе с английским общим правом и окончательно оформилась в виде самостоятельной концепции в американской юридической практике и политической жизни после того, как в 1803 г. Верховный суд США по собственной инициативе наделил себя правом толкования Конституции США. Сформировавшийся институт конституционного надзора в США дополнил уже закрепленные конституционные положения: о приоритете фундаментальных прав человека, разделении властей, федерализме и надлежащей правовой

процедуре. Впервые в истории создан действующий юридический механизм, посредством которого естественные права были включены в правовую систему государства и получили признание и защиту в качестве законных и подлежащих соблюдению прав. Следование «надлежащей правовой процедуре» является важнейшей характеристикой верховенства права.

2. Установлено, что идейными источниками концепции верховенства права в США стали теологическое и рационалистическое направления естественно-правовой теории. Теологическое направление, основывавшееся в США на доктринах кальвинизма, обосновывало отношение к праву как к сверхъестественной сущности, которое не подвластно государству. Рационалистическое направление доказывало существование абстрактного идеала, определяющего содержание правовых норм и ограничения для процедур законодательной практики. Влияние этих направлений на политическую и правовую жизнь в США привело к тому, что верховенство права стало рассматриваться одновременно и как политический идеал, и как правовой принцип.

3. Показано, что верховенство закона в континентальном праве права следует отличать от понимания верховенства права в США. Если верховенство закона в романо-германской правовой семье понимается как последовательное проведение принципа законности в деятельности государственных органов, включая суды, то верховенству права в США придается иной смысл, что выразилось в наличии двух типов подходов к пониманию верховенства права: формальных и сущностных. Формальные подходы включает в себя набор элементов (определенность, предсказуемость законодательства, его выполнимость и т.д.) и инструментов (разделение властей, независимый суд, доступность судебной защиты и т.д.), которые составляют содержание верховенства права. Сущностные подходы выражаются в сочетании принципов и ценностей (законность, справедливость, разумность, жизнь, личная свобода, частная собственность), провозглашенных в правовой системе США. Они дополняют формальные подходы требованиями защиты фундаментальных прав

личности, политических и социальных прав. Общим для обоих типов подходов является требование строжайшего соблюдения должной правовой процедуры.

4. Автором выявлена своего рода структурно-иерархическая типология понимания верховенства права в юридической науке США, наглядно показывающая переход от формальных подходов к пониманию верховенства права к сущностным. Эта типология включает, как правило, следующие элементы:

- а) верховенство закона (власть, осуществляемая посредством позитивного права);
- б) формальная законность (верховенство закона с общими, всем известными, ясными и последовательно применяемыми нормами);
- в) охраняемое верховенство права (наличие разделения властей и системы сдержек и противовесов);
- г) либеральное верховенство права (защита естественных прав);
- д) демократическое верховенство права (защита политических прав);
- е) социал-демократическое верховенство права (защита социальных прав).

Эта типология позволяет соотносить «показатели» разных стран с позиции их соответствия требованиям верховенства права, определить, какие из стран продвинулись дальше по пути соблюдения верховенства права.

5. В диссертации доказано, что традиции общего права, воспринятые от англичан, составили основу американской концепции верховенства права. Они и поныне остаются специфической средой для реализации идеи верховенства права, которая могла сложиться только в государстве, где судам принадлежит функция быть конечным арбитром между властью и гражданами. Верховенство права в США в одном из своих значений проявляется в том, что суды не отказываются рассматривать спор и выносить решение и в тех случаях, когда закон неясен или вообще отсутствует.

6. Обоснован вывод о том, что главным инструментом поддержания верховенства права в США является деятельность Верховного суда, который своими решениями неоднократно пересматривал иерархию естественных прав.

Особое место в этой иерархии всегда занимало право частной собственности (в том числе, на рабов – до отмены рабства), приоритет которого Верховный суд США подчеркивал даже в тех случаях, когда интересы собственника явно противоречили провозглашенным принципам организации американского общества, таким как равенство всех перед законом и свобода передвижения.

7. Установлено, что в юридической науке США проблема обеспечения верховенства права связывается с обеспечением независимыми судьями справедливого баланса между общественными интересами и требованием защиты личных фундаментальных прав. Следуя данной логике, формируется система, в которой органы публичной власти не вправе накладывать на граждан обязательства, выходящие за пределы общественной необходимости. Поэтому в центре юридических и политических исследований неизменно остаются политические взгляды судей, их стремление отстаивать соответствующие ценностные позиции. Автором определены факторы (включение в состав суда судей, которые назначены разными президентами и утверждены разными составами Сената и т.д.), которые фактически препятствуют тому, чтобы Верховный суд США из высшей судебной инстанции превратился в сугубо политизированный институт. Диссертант утверждает, что на развитие концепции верховенства права сказались выводы реалистической школы права о влиянии на принятие судебных решений интуитивных или основанных на интуиции суждений судей, далеко не всегда согласующихся с реальной ситуацией. Не в последнюю очередь по этой причине, как считает диссертант, в деятельности Верховного суда наблюдается множество случаев пересмотра его решений.

8. Установлено, что несмотря на разнообразие мнений среди американских юристов о смысле и содержании верховенства права, все они так или иначе сходятся во мнении, что концепция верховенства права представляет собой особый социальный конструкт, являющийся порождением американской правовой культуры и либерального общества в США. Этот конструкт содержит в себе идею о том, что якобы все американцы согласны действовать в целях

защиты верховенства права, а государственная власть является «обезличенной», обеспечивающей «правление права, а не людей». Верховенство права утверждается в обществе не только посредством принятия судебными органами «справедливых решений», но и предопределено господствующей в американском правосознании идеей о «постоянном и хорошо организованном единстве американцев» в защите своих фундаментальных прав.

Теоретическая и практическая значимость диссертационной работы заключается в том, что она вносит заметный вклад в историю и теорию права и государства, историю учений о праве и государстве, способствуют углубленному пониманию верховенства права, содержит предложения, содействующие его практическому воплощению в правоприменительной практике Российской Федерации.

Результаты представленной работы могут оказать существенную помощь в научно-исследовательской работе. Основные положения и выводы диссертационной работы также могут быть использованы при написании учебных и учебно-методических пособий для студентов, аспирантов.

Апробация результатов исследования. Основные положения, результаты и материалы настоящего исследования прошли апробацию в научной и учебно-педагогической деятельности. Результаты работы внедрены в учебный процесс Российского экономического университета имени Г.В. Плеханова, были использованы при подготовке НИР по заказу Всемирного банка «Судебные системы: сравнительный обзор» в рамках проекта «Судебная система и интеллектуальная инфраструктура» по договору № 208-НИР от 13.09.2017 г. Основные выводы диссертационного исследования изложены в 10 научных публикациях общим объемом 5,4 п.л., в том числе 3 публикации в изданиях, рекомендованных ВАК и 1 публикация в международной базе цитирования Web of Science.

Основные положения диссертации нашли отражения в выступлениях на научно-практических конференциях: «Тенденции развития права в социокультурном пространстве» (Жидковские чтения – 2017) (Москва, 24-25

марта 2017 г. РУДН), «Социальные основания права и политики: история, теория, практика» (IV Мальцевские чтения) (Москва, 21-22 апреля 2017 г., РАНХИГС), «Право и государство в современном культурном измерении» (V Мальцевские чтения) (Москва, 20-21 апреля 2018 г., РАНХИГС), «Правовое и индивидуальное регулирование общественных отношений: проблемы теории и практики» (Москва, 16-20 апреля 2018 г., РГУП).

Материалы диссертационной работы использованы в ходе преподавания в РЭУ им. Г.В. Плеханова дисциплин «Теория государства и права», «Актуальные проблемы теории государства и права», «История государства и права зарубежных стран», «История политических и правовых учений».

Структура диссертационной работы определяется ее целью и задачами исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, включающих шесть параграфов, заключения и списка использованной литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность выбранной темы, определяются объект и предмет диссертационного исследования, формулируются научная новизна и положения, выносимые на защиту, определяется степень разработанности темы диссертационного исследования, описывается используемая в нем методология, формы апробации.

В первой главе «Идейные истоки и историческое развитие концепции верховенства права в США», состоящей из двух параграфов, исследуются факторы, повлиявшие на современное понимание верховенства права в США. Автор сосредоточил внимание на религиозно-нравственных учениях в США. Также в главе анализируются исторические моменты, ставшие ключевыми в развитии и формировании понятия «верховенство права» в современном Западном мире, и, в частности, в США. Автором показана эволюция данного понятия на разных исторических этапах, приведены примеры реализации теоретических положений о верховенства права на практике.

Первый параграф «Религиозные и нравственные основания идеи верховенства права в США» посвящен анализу религиозных учений и нравственных установок, которые определили зарождение идеи верховенства права, доминировали и во многом продолжают доминировать в американском обществе.

Автором установлено, что идейными источниками концепции верховенства права в США в первую очередь стали теологическое и рационалистическое направления естественно-правовой теории. Теологическое направление, основывавшееся на доктринах кальвинизма, обосновывало отношение к праву как к сверхъестественной сущности, которое не подвластно государству. Автор доказывает, что кальвинисты заложили первые камни в фундамент идеи верховенства права, способствовали утверждению уважения к праву. Они верили в существование закона божественного происхождения, который находится выше власти земных правителей. Кальвинистская доктрина естественно права исходила из антифеодальных принципов народного суверенитета и признания права народа на сопротивление. В ней был сделан акцент на принципах эгалитаризма, и в тоже время она несла в себе идею о том, что экономический успех – это выражение божественной воли и «естественной избранности».

Автор полагает, что перед политическими деятелями того времени стояла дилемма: как построить систему, в которой власть и общество оставались религиозными, и в то же время сохраняли близость с «реальностью». Разрешению данного противоречия способствовало рационалистическое направление естественно-правовой теории. Оно доказывало существование некоего абстрактного идеала, определяющего содержание правовых норм и ограничения для процедур законодательной практики.

В диссертации отмечено, что влияние этих направлений на политическую и правовую жизнь в США привело к тому, что верховенство права стало рассматриваться одновременно и как политический идеал, и как правовой принцип.

Второй параграф «Историческое развитие концепции верховенства права» посвящен историческим моментам, ставшим ключевыми в развитии и формировании понятия «верховенство права» в современном Западном мире, и, в частности, в США. Автором показана эволюция понимания идеи верховенства права на разных исторических этапах, приведены примеры реализации теоретических положений на практике, показан переход от концепции «верховенства законодательной власти» к «верховенству правосудия» в англосаксонской правовой семье, определены особенности концепции верховенства права, отличавшие её от теории правового государства.

По мнению диссертанта, идея верховенства права в США была сформулирована Дж. Адамсом – американским отцом-основателем, вторым президентом США. Ему принадлежат слова о необходимости разделения властей в США. В диссертации дан анализ высказывая Дж. Адамса о том, что «в государственном правлении Республики законодательная власть не должна выполнять функции исполнительной и судебной властей или какую-либо одну из указанных функций; только в этом случае это будет правление на основании закона, а не по воле людей»⁶.

В диссертации показано, что должный эффект от применения принципа разделения властей не проявился сразу, так как судебный надзор не был закреплен Конституцией США. Поворотными стали решения Верховного суда США в 1796 и 1803 гг. по делам «Хилтон против США»⁷ и «Мербэри против Мэдисона», в которых Верховный суд признал не соответствующими конституции фигурировавшие в этих делах федеральные законы. Отныне дальнейшее развитие концепции верховенства права связана с возвышением роли суда. Одновременно с этим, в трудах ученых-правоведов прочно закрепляются основные составляющие верховенства права: всеобщность, постоянство и ясность законодательства.

⁶ Constitution of Massachusetts, 1780 [Electronic resource] // National Humanities Institute. URL: <http://www.nhinet.org/ccs/docs/ma-1780.htm> (дата обращения: 24.08.2016).

⁷ *Hylton v. United States*, 3 U.S. (3 Dall.) 171 (1796).

Дан критический анализ взглядов выдающегося английского правоведа А. Дайси, который делал акцент на роли судебного разбирательства в целях обеспечения верховенства права. По мнению А. Дайси, именно общее право в Англии и США удерживает представителей государственной власти от произвола посредством авторитета судей, которые «имеют средства останавливать и пересматривать всякое административное действие правительства и немедленно налагать вето на всякое действие, идущее вразрез с буквой закона»⁸.

В первой половине XX века концепция верховенства права стала активно оспариваться, поскольку возражение А. Дайси против власти, обладающей широким полем усмотрения, подавалось архитекторами теории «государства всеобщего благоденствия» как концепция, не допускавшая вмешательства государства в дела общества. Свобода усмотрения стала неоправданно рассматриваться как необходимое условие для принятия решений, требуемых во «все более сложном обществе». Но уже начиная с середины XX века концепция верховенства права примирилась со свободой усмотрения. При этом она должна была ограничиваться буквой и целью закона, предоставляющего властные полномочия, и таким аспектом верховенства права как право каждого иметь доступ к справедливому рассмотрению спора беспристрастным и независимым судом. Было сформулировано требование, что закон должен применяться таким образом, чтобы это применение не было произвольным или лишенным разумности.

Автор подчеркивает, что в XX веке назрели новые проблемы в концепции верховенства права. Они были связаны с одной стороны, с растущим значением принципа законности, с другой – все большим осознанием наличия нравственного элемента в праве. В это же время возник вопрос о возможности объективной оценки верховенства права исключительно в «структурных терминах», т.е. с помощью оценочных критериев (справедливость и др.). Автор подробно рассматривает эти ситуации. Изучая различные подходы к

⁸ Ibid. P. 218.

верховенству права, автор приходит к выводу, что эта концепция получила выражение не только в правовых принципах, но и в правовых аксиомах и доктринах, признаваемых судебными органами и государственной властью.

В диссертации делается акцент на том, что современная концепция верховенства права не ограничивается только национальным правом. В международных декларациях о верховенстве права часто говорится о защите человеческого достоинства, фундаментальных прав и участии в демократических процессах. В связи с этим в работе рассматриваются особенности международно-правового аспекта данной концепции.

Во второй главе «Современные концепции о верховенстве права в юридической науке США», состоящей из двух параграфов, анализируются подходы к пониманию идеи верховенства права в юридической науке США. Автор отмечает, что определение верховенства права как правовой концепции, имеющей практическое значение, вызывает научные дискуссии уже на протяжении многих лет. Несмотря на большую историю и частые упоминания в прецедентной практике и нормативных актах, понятие «верховенства права» остается недостаточно определенным.

Автором установлено, что в американской юридической литературе принято различать два вида концепций верховенства права: так называемые формальные *thin* и *thick* («тонкие» и «толстые»). Первые из них (формальные) ограничиваются формальными характеристиками законов и правовых институтов, лежащих в основе формирования верховенства права. Вторые же (сущностные) требуют включения существенных элементов более широкой теоретической базы идеального общества и государства (демократического, социального), с наличием судебной защиты независимыми судьями фундаментальных прав⁹.

⁹ См.: Craig P. Formal and substantive conceptions of the rule of law: an analytical framework. *Public Law*, 1997. P. 467-487; Summers R.S. A formal theory of the rule of law // *Ratio Juris*. 1993. Vol. 6. №. 2. P. 127-142; Silkenat J.R. *The Legal Doctrines of the Rule of Law and the Legal state (Rechtsstaat)*. Springer, 2014. 367 p.; Zanghellini A. *The Foundations of the Rule of Law* // *Yale Journal of Law & the Humanities*. 2017. Vol. 28. Iss. 2. Art. 2. P. 213-240.

Первый параграф «Формальные концепции верховенства права»

посвящен

«тонким» версиям верховенства права в юридической науке США, которые подчеркивают формальные или инструментальные аспекты верховенства права – те черты, которые должна иметь любая правовая система, чтобы эффективно функционировать как система законов, вне зависимости от того, является ли данная правовая система частью демократического или недемократического общества, капиталистического, либерального или теократического. Сделан подробный обзор «тонких» концепций.

В книге известного американского правоведа Л. Фуллера, ставшей классикой американской юриспруденции. Л. Фуллер формулирует принципы верховенства права, соответствующие, по его мнению, природе права и являющиеся внешними по отношению к правоустанавливающим институтам. В числе этих принципов следующие: всеобщность правовых норм, их ясность и своевременное обнародование, отсутствие противоречивости в нормах, запрет на обратное действие закона, реальность исполнения, стабильность и предсказуемость законодательства, отсутствие противоречия между применением законов и требованиями самих законов¹⁰. Диссертант согласен с Л. Фуллером, что эти принципы могут осуществляться только посредством методов, соответствующих тем условиям и обстоятельствам, при наличии которых они сформировались. По мнению автора диссертации, существует корреляция между верховенством права и его социокультурной средой. В диссертации рассматривается вопрос о том, существуют ли достаточно убедительные связи между формальным подходом к пониманию верховенства права и морально-этическими ценностями, находящимися за его пределами. Подчеркивается, что приверженцы формальных концепций, критикуя морально-этическое наполнение понятия верховенства права, на котором настаивают «моралисты», соотносят его с процессами глобализации. Они сомневаются в том, действительно ли все культуры хотят от права одного и того же в качестве

¹⁰ Fuller L.L. The morality of law. Yale University Press, 1969. P. VIII, 202.

правового факта или правовой ценности? Этические споры вызывают у них опасение по поводу состоятельности сущностного подхода к идее верховенства права.

Диссертант делает вывод, что формальный подход к пониманию верховенства права действительно имеет свою практическую реализацию. К примеру, согласно законодательству США, каждый кандидат на получение гражданства этой страны должен в обязательном порядке пройти тест на знание истории и политического устройства США. Один из вопросов теста: что он понимает под верховенством права¹¹. Правильным считается ответ, что все, в том числе руководство страны, должны следовать закону, должно подчиняться закону, и нет никого выше закона. Разумеется, к этому утверждению не сводится понимание верховенства права в США, оно отражает лишь тот минимальный уровень знаний в сфере правовой культуры, которой должен обладать каждый гражданин США.

Второй параграф «Сущностные концепции верховенства права» посвящен изучению подходов к пониманию верховенства права, базирующихся на ценностях американского общества. В контрасте с формальными концепциями верховенства права сущностные, или материальные, концепции начинаются с признания базовых элементов формальной концепции, но затем инкорпорируют элементы политической морали, такие как экономическое устройство (свободный рынок, централизованное планирование экономики, «азиатское государство развития» и др.) или концепции прав человека (либеральная, коллективистская, «азиатские ценности» и т.д.).

Автор детально анализирует критику формальных концепций верховенства права со стороны представителей сущностных концепций, которые считают, что верховенство права соблюдается даже в тех случаях, когда государство провозглашает приоритет фундаментальных прав человека, и в то же время допускают издание нормативно-правовых актов, написанных

¹¹ Civics (History and Government) Questions for the Naturalization Test [Electronic resource] // U.S. Citizenship and Immigration Serv. URL: <https://www.uscis.gov/sites/default/files/USCIS/Office%20of%20Citizenship/Citizenship%20Resource%20Center%20Site/Publications/100q.pdf> (дата обращения: 11.07.2017).

«непродуманно», «сложно». В свою очередь, по мнению сторонников формальных подходов, отсутствие ясности в законах не совместимо с верховенством права. Приверженцы сущностных концепций видят противоречие в «тонких» концепциях в том, что они используют такие понятия как человеческое достоинство, автономия воли и индивидуальная свобода, и одновременно утверждают, что эти понятия «полностью отделены» от моральных ценностей. Диссертант полагает, что формальные подходы на самом деле базируются на «сущностных» основаниях, а утверждение «формалистов» о том, что тоталитарные и авторитарные режимы совместимы с «тонкими» версиями верховенства права находится в явном противоречии с их же тезисом о создании независимой судебной системы, свободной от политического влияния и действующей в соответствии с законом.

В диссертации особо подчеркивается, что сущностные подходы к концепции верховенства права базируются на том, что судьи не должны ограничивать себя решениями, принятыми в прошлом, даже ими самими; они обязаны руководствоваться своим понимаем справедливости. Считается, что важно принять справедливое решение, а как его оправдать - дело второстепенное для суда. Так, сущностные подходы идеализируют фигуру судьи, что всегда плохо согласуется с любой действительностью. Несмотря на это, такой подход не позволяет раскрыть подлинные мотивы принятия конкретных судебных решений.

Третья глава «Верховенство права и правоприменительная практика США: историческая ретроспектива и современность» состоит из двух параграфов, в которых анализируется динамика правовой системы США в условиях провозглашения идеи верховенства права, а также место и роль Верховного суда США как ключевого института в обеспечения верховенства права.

Первый параграф «Борьба за гражданские права и верховенство права» посвящен анализу такого феномена как существование рабства и сегрегации в условиях формального провозглашения приверженности нации верховенству

права. Отмечается, что если в понятие верховенства права вкладывается расплывчатое, недостаточно определенное содержание, то оно имеет мало смысла с точки зрения практической целесообразности. Оценивая это понятие с позиции его идеологической функции, автор утверждает, что оно открывает простор для всякого рода злоупотреблений правом. В США в эпоху рабовладения, верховенство права со всем его гуманистическим содержанием не смогло противостоять ключевой идее рабовладельческого Юга – сохранить власть над рабами. Должны были случиться Гражданская война, и связанные с ней глубочайшие изменения в политической и правовой культуре населения, чтобы рабовладение как институт не могло существовать при одновременном провозглашении верховенства права.

Система сегрегации юридически просуществовала до 1954 года. Огромное значение в формально-юридическом закреплении расового равноправия и отмены правовых оснований сегрегации сыграло обновленное толкование клаузулы о равной защите законом прав человека.

В диссертации показано, что главным инструментом поддержания верховенства права в США является деятельность Верховного суда США, который своими решениями неоднократно пересматривал иерархию естественных прав. Причем наиболее значимым часто оставалось право частной собственности (например, на рабов – до отмены рабства). Приоритет этого права Верховный суд США подчеркивал даже в тех случаях, когда интересы собственника открыто противоречили провозглашенным принципам организации общества, таким как равенство всех перед законом и свобода передвижения.

Второй параграф «Верховный суд США в механизме обеспечения верховенства права» посвящен деятельности Верховного суда США и анализу его ключевых решений. Автором рассмотрены вопросы толкования Конституции США, субъективные и объективные факторы, влияющие на решение судебных дел, и способствующие тому, чтобы Верховный суд не превратился из высшей судебной инстанции в сугубо политизированный институт.

Автором отмечается, что в системе общего права традиции и обычаи, нормы религии, морали и этики непосредственно вплетены судебной практикой через прецеденты, закрепляющие нормы общего права, в единую структуру правового регулирования. При толковании Конституции США отсутствует какая-либо четкая иерархия методов толкования, и суды вправе выбирать тот вариант толкования, которые они считают наиболее приемлемыми. Диссертант полагает, что при толковании Конституции США судом основное внимание обращается на термины, которые использовали ее составители, а нормам прецедентного права, разъясняющим значение этих терминов, придается лишь вспомогательная роль.

Законодатель, принимая нормативный акт, или судья, решая конкретное дело, должны всякий раз обращаться к идее верховенства права и выяснять для себя его значение в каждом конкретном случае. Понятно, что каждый из них при толковании, так или иначе, будет исходить из собственных мировоззренческих убеждений и представлений, профессиональных навыков и других субъективных факторов. Реализация идеи верховенства права напрямую зависит по выражению Л. Фуллера, «человеческого фактора». Так, место личности судьи в концепции верховенства права возвращает к существующему тысячелетия вопросу о том, «кто будет сторожить стражей» (*sed quis custodiet ipsos custodes?*).

Фактически понятие «Конституции США» включает в себя решения Верховного суда, содержащие в той или иной форме толкование текста Конституции США. Они служат двигателем конституционного процесса, оказывают влияние на решение судебных и политических органов. Изменение решений Верховного суда США по одному и тому же вопросу, встречавшиеся на практике неоднократно, американские юристы связывают не только с появлением новых объектов правового регулирования, но и формулированием новых правовых позиций, правовых процедур, доктрин Верховного суда. В

особенности, как подчеркивается в отечественной юридической науке, это касается вопросов социально-экономических прав¹².

В **заключении** диссертационного исследования подводятся общие итоги проведенного анализа, формулируются основные выводы, определяются перспективы дальнейших исследований концепции верховенства права.

¹² См.: Сафонов В.Н. Конституция США и социально-экономические права граждан: историко-правовое исследование. М.: Норма, 2007. С. 20.

Основные положения диссертации нашли отражение в следующих публикациях автора:

***Научные статьи, опубликованные в изданиях, рекомендованных ВАК
Министерства науки и высшего образования Российской Федерации***

1. Аллалыев, Р.М. Историческое развитие понятия «верховенство права» в англосаксонской правовой традиции / Р.М. Аллалыев // Гуманитарные, социально-экономические и общественные науки. – 2016. – № 10. – С. 103-106. – 0, 6 п.л.
2. Аллалыев, Р.М. Формальные подходы к концепции верховенства права в США / Р.М. Аллалыев // Ученые труды академии адвокатуры и нотариата. – 2018. – № 3. – С. 46-49. – 0,5 п.л.
3. Аллалыев, Р.М. Сущностные концепции верховенства права / Р.М. Аллалыев // Ученые труды академии адвокатуры и нотариата. – 2018. – № 4. – С. 52-56. – 0,5 п.л.

Научные статьи, опубликованные в изданиях, индексируемых в Web of Science

4. Allalyev, R.M. Religious origins of the rule of law conception in the United States / R.M. Allalyev // Amazonia Investiga. – 2018. – Vol. 7, № 14. – P. 212-217. – 0,6 п.л.

Работы, опубликованные в других изданиях

5. Аллалыев, Р.М. Понимание верховенства права в США / Р.М. Аллалыев // Социальные основания права и политики: история, теория, практика. IV Мальцевские чтения: материалы Международной научно-практической конференции / под ред. Л.Е. Лаптевой, Е.Г. Лукьяновой. – Москва: РГ-Пресс, 2018. – С. 261-265. – 0,5 п.л.
6. Аллалыев, Р.М. Верховенство права и рабство в США / Р.М. Аллалыев // Тенденции развития права в социокультурном пространстве. Жидковские чтения = Tendencies of development of law in sociocultural space. Zhidkov's readings: материалы Всероссийской научной конференции. Москва 24-25

марта 2017 г. / отв. ред. М.В. Немытина. – Москва: РУДН, 2018. – С. 444-449. – 0,5 п.л.

7. Аллалыев, Р.М. Доктрина верховенства права и Конституция США / Р.М. Аллалыев // Право. Адвокатура. Нотариат: сборник материалов Международных научных чтений (Москва, Российская академия адвокатуры и нотариата. (25 апреля 2017 г.). – М.: Изд-во РААН, 2017. – С. 136-139. – 0,4 п.л.
8. Аллалыев, Р.М. Теологическое направление естественно-правовой теории как идейный источник концепции верховенства права в США / Р.М. Аллалыев // Юридическая наука: история и современность. – 2017. – № 5. – С. 195-198. – 0,6 п.л.
9. Аллалыев, Р.М. Рецепция общего права на Северо-Американском континенте / Р.М. Аллалыев // Экономика. Право. Общество. – 2017. – № 1(9). – С. 35-40. – 0,6 п.л.
10. Аллалыев, Р.М. Рабство, сегрегация и верховенство права в США / Р.М. Аллалыев // Экономика. Право. Общество. – 2017. – № 2 (10). – С. 76-82. – 0,6 п.л.

Аллалыев Руслан Мурадович

(Российская Федерация)

КОНЦЕПЦИЯ ВЕРХОВЕНСТВА ПРАВА В США:

ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВОЕ ИССЛЕДОВАНИЕ

В диссертации проведено первое в отечественной юридической науке комплексное историко-теоретическое исследование монографического характера, нацеленное на раскрытие многоаспектных особенностей и проблематики развития теоретических идей о верховенстве права и их реализации в США. Автором выявлены и критически исследованы религиозные и нравственные основания концепции верховенства права, установлена роль политико-правовой науки и правоприменительной практики в развитии концепции верховенства права в США, показана идеологическая заданность этой концепции на признание ведущей роли американских ценностей в процессах глобализации, а также выявлена сопряженность содержания верховенства права с динамикой социальных явлений.

Allalyev Ruslan Muradovich

(Russian Federation)

THE RULE OF LAW CONCEPTION IN THE USA:

THEORETICAL-LEGAL RESEARCH

In the thesis, the author conducted the first comprehensive historical and theoretical study in the domestic legal science aimed at uncovering multidimensional features and problems of the development of theoretical ideas about the rule of law and their implementation in the USA. The author identified and critically examined the religious and moral foundations of the rule of law conception, established the role of political and legal science and law enforcement practice in the development of the concept of the rule of law in the USA, showed the ideological determination of this concept to recognize the leading role of American values in globalization processes, and also revealed the conjugacy of the rule of law with the dynamics of social phenomena.