



ГЛОБАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОНАЛИЗМ – ЖЕЛАЕМЫЙ ИЛИ ДЕЙСТВИТЕЛЬНЫЙ?

Е. ЛЬВОВА,

кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры права и законодательного процесса
Одесского регионального института государственного управления
Национальной академии государственного управления при Президенте Украины

SUMMARY

The article deals with theoretical problems, concerning the necessity of revision of role of international law as a universal system of principles and norms, being the basis of new international order for the whole international association. The ideas of reconfiguration of international law, gaining the features of constitutional importance, were verified into the corresponding modern idea of «global constitutionalism». In the article the concept aspects of formation of global constitutionalism and its critical ideological positions are highlighted. Besides in the article the author analyzed the basic burning questions of global constitutionalism and titled the visions of its formation.

Key words: global constitutionalism, globalization, global governance, constitution, constitutionalism, constitutionalization, international law.

* * *

Статья посвящена проблематике, связанной с необходимостью пересмотра роли международного публичного права как универсальной системы принципов и норм, выступающей основой нового международного порядка для всего международного сообщества в целом. Идеи реконфигурации международного публичного права, приобретая черты конституционной значимости, оформились в соответствующую новейшую концепцию под названием «глобальный конституционализм». В статье рассмотрены концептуальные аспекты становления глобального конституционализма. Высветлены критические идейные позиции, касающиеся данного политико-правового феномена. Кроме того, в данной статье автор осуществил анализ основных актуальных вопросов глобального конституционализма и обозначил перспективы его дальнейшего формирования.

Ключевые слова: глобальный конституционализм, глобализация, глобальное управление, конституция, конституционализм, конституционализация, международное право.

Постановка проблемы. Первое десятилетие XXI века ознаменовалось глобальными негативными явлениями (мировой финансово-экономический кризис, террористические атаки, революции, экологические катаклизмы и т.п.), которые повысили значимость вопроса реализации прав человека и определили новое направление конституционного развития государств во всем мире. На сегодняшний день международное право является единственным существующим инструментом обеспечения оптимального правового регулирования сложившегося международного порядка. Тем не менее стало очевидным, что в условиях глобальных вызовов устоявшиеся понятия международного права подлежат модернизации. В международном праве активно стала использоваться конституционная терминология, кроме того его конституционной основой стало обеспечение прав и свобод человека, которое нашло свое отображение в теории «конституционализации» и в формировании отрасли глобального конституционного права.

Результатом такого конституционного прочтения роли международного права стало доминирование в современной западной юриспруденции новейшей концепции под названием «глобальный конституционализм».

Актуальность темы. В международных отношениях закрепились тенденции к объединению национальных сообществ в единую мировую систему, что нашло свое выражение в активизации международного сотрудничества государств с целью выработки новых правовых

инструментов решения глобальных проблем и противостояния глобальным угрозам. Государства предстали перед необходимостью объединения в соответствующие интеграционные институты, что привело к глобальной взаимозависимости стран. Последняя, в свою очередь, обозначила значимость построения новейшего международного правопорядка, в котором будут главенствовать ценности национального конституционализма.

Решением данного вопроса стала концепция «глобального конституционализма», которая представляет

собой политико-правовую идеологию, предусматривающую создание глобального правового сообщества с собственными организационно-правовыми механизмами управления политической властью, которая гарантировала бы общие интересы всех государств мира и реализовывала бы общечеловеческие ценности.

Целью данной статьи является комплексное изучение сущности и значения новейшей концепции «глобальный конституционализм», а также определение влияния глобальных процессов на формирование современного конституционализма.

Анализ последних исследований и публикаций. На постсоветском пространстве теоретико-методологические аспекты влияния глобализации на формирование конституционно-правовых отношений, а также правовой анализ сдвигов в системе международного, европейского и национального конституционализма стали предметом фундаментальных научных исследований ведущих ученых-юристов, например, в Украине таких, как: М. О. Баймуратов, О. В. Батанов, Ю. М. Бысага, М. В. Буроменский, Ю. О. Волошин, О. Ф. Высоцкий, В. Н. Денисов, В.



М. Кампо, О. Л. Копыленко, Л. А. Луць, Н. Р. Нижник, М. П. Орзих, В. Ф. Опришко, В. Ф. Погорилко, О. Ф. Скакун, В. Я. Таций, Ю. М. Тодыка, О. Ф. Фрицкий, В. М. Шаповал, Ю. С. Шемшученко и др. Например, в России исследование влияния глобализации на конституционное право посвящены работы О. Барабанова, Н. Богдановой, Г. Вельяминова, И. Коноховой и др.

В свою очередь, научное исследование концепта «глобальный конституционализм» в контексте конституционализации современного международного правопорядка и глобального управления базируются на работах ученых-представителей американской и западно-европейской правовой науки - А. фон Богданди, К. Веземан, А. Винер, Я. Дунофа, Р. Йохансена, С. Кима, М. Кумма, Я. Клабберса, М. Коскенъеми, М. Мадуро, А. Петерса, Д. Розенау, А. Стоун Свита, Е. Танчева, К. Томушата, Я. Трахтмана, К. Тускоза, М. Тушнета, Р. Фалька, К. Швельбел и др.

Изложение основных положений. Перманентный процесс глобализации стал «катализатором» для выявления несостоятельности правительств государств самостоятельно справляться с проблемами финансово-экономического, экологического и военно-политического характера, которые не имеют определенной «территориальной прописки» и стали опасными для других стран мира.

В таких качественно новых условиях универсализации международных отношений глобальный конституционализм выступил как новейший концепт, который носит междисциплинарный характер и затрагивает вопросы пересмотра конституционно-правового регулирования общественных отношений как внутри государств мира, так и на международном уровне. Глобальный конституционализм основывается на идеях американского и европейского конституционализма, которые осуществили значительное влияние по всему миру в конце XX века.

«Праотцом» глобального конституционализма можно считать немецкого ученого Кристиана Тамушата,

который в конце 90-х гг. XX ст. озвучил новый подход к пониманию международного права, высказал мнение о схожести Устава ООН с Конституцией международного сообщества и ввел понятие «международного конституционализма» [1]. По мнению директора Гейдельбергского Института Макса Планка по зарубежному публичному и международному праву Армина фон Богданди, международный конституционализм, являясь просто дополнением к внутригосударственному конституционализму, стал значительным шагом в прогрессе цивилизации [2].

Основателями теории глобального конституционализма в современном его проявлении можно назвать американских исследователей Р. Фалька, Р. Йохансена, С. Кима (1993). Под «глобальным конституционализмом» они понимают набор транснациональных норм, правил, процедур, та институций, созданных для определения направления трансформационной политики, посвященной реализации ценностей мирового порядка как внутри, так и между тремя системами перекрестной политической деятельности в независимом мире (первая система представлена государственными игроками, вторая – межправительственными организациями (в т. ч. система ООН), третья – негосударственными объединениями и индивидуумами) [3].

По мнению современного американского ученого – исследователя глобального конституционализма, профессора Йельского университета А. Стоун Свита, формированию теории глобального конституционализма способствовал перенос идей Немецкого классического права (1949), давшего основу системе конституционной юстиции, которая, в свою очередь, не только трансформировала Немецкое право, политику и теорию государства, а значительно повлияла на развитие конституционализма по всему миру [4]. Действительно, идеи принципа пропорциональности между обеспечением прав и публичными интересами (который характерен для европейского права), идеи немецкого административного права (полицейского права) сегодня находят своё но-

вое выражение в отраслях глобального конституционного и глобального административного права.

Глобальный конституционализм представляет собой доктрину, которая устремляется к применению конституционных принципов в международно-правовой сфере с тем, чтобы легализовать правовое регулирование процесса глобального управления. Как методологически верно заметил российский ученый О. М. Барабанов, глобальный конституционализм – это очередная форма правления, когда власть, чтобы соответствовать требованиям демократии должна быть конституционного ограниченной [5].

Одна из приверженцев теории «глобального конституционализма», профессор международного права Университета г. Базель Анне Петерс отмечает, что глобальный конституционализм стал основной повесткой дня современной науки международного права, поскольку он дает возможность создать всемирно приемлемую транснациональную сеть правовых порядков [6].

Идеи о создании глобального общества с соответствующей нормативно-правовой регламентацией не новы и базируются на разработках ученых-философов и юристов прошлых веков. Так первые идеи создания всемирной федерации и всемирного гражданства были обоснованы в XVIII веке в работе известного немецкого философа И. Канта, который продолжил идеи Диогена Синопского (ок. 412 до н. э.) о рассмотрении всех жителей планеты как нераздельное сообщество «космополитов». В XXI в. данная теория вызывает особый интерес в контексте построения нового информационного общества в условиях усиления роли сети Интернет, и развития новых систем коммуникации.

По мнению А. Петерс, в свете процессов глобализации и старая добрая идея о международной конституции для международного правового сообщества (С. А. Вердросс, 1926) стала актуальной и также требует пересмотра [6].

Очевидно, что новейшее глобальное правовое сообщество несо-

менно требует появления акта конституционного характера, поскольку конституционализм выступает как легитимная основа существования человечества, и сама идея общества неотделима от права (*Ubi societas, ibi ius*). Известны несколько вариантов текста Глобальной Конституции, однако вопрос легитимации такого единого документа, который бы стал приемлем для всех стран мира именно в писаной форме остается открытым.

Однако, все же вызываются критические мнения относительно возможных сверх-ожиданий, связанных с нереальностью и преждевременностью идей глобального конституционализма. Некоторые ученые считают, что глобальный конституционализм – это утопия, не имеющая под собой основания. Например, к недостаткам глобального конституционализма относят: формирование конституционного империализма (Н. Лахман, П. Еллот), отсутствие конституционной методологии, наличие евроцентризма, антидемократическую юристократию, отсутствие возможности революционных изменений в будущем и т. п.

Так, например, исследуя вопрос конкуренции стран за международный финансовый капитал, Алекс Нунн высказал точку зрения о том, что концепция глобального конституционализма представляет собой идею, благодаря которой в многочисленных соглашениях и правовых институтах фиксируются «мотивы» государств-конкурентов, которые заинтересованы лишь в экономическом росте [7]. По мнению А. Нунна, самым скандально известным из подобных соглашений – является ВТО, но есть и другие, разработанные в региональных организациях, таких как ЕС, НАФТА и АСЕАН, и особенно условия, оговоренные в новой Программе по борьбе с бедностью, осуществляемой в рамках «Инициативы МВФ и Всемирного Банка для нуждающихся стран с большими долгами». Тем самым, зарождающийся «глобальный конституционализм» призван – в долгосрочной перспективе – закрепить завоевания капитала и помешать протесту – в

настоящем и будущем – сопротивляющихся государств и подчиненных социальных классов.

Вышеописанные альтернативные критические замечания, безусловно, имеют право на жизнь, однако они не вполне обоснованы, так как, по нашему мнению, глобальный конституционализм является новейшей конституционной доктриной, которая только формируется и не должна восприниматься как «уже готовый к употреблению продукт». Глобальный конституционализм очень четко отражает реалии современных международных отношений, выступает как идеология, которая постоянно обновляется, усиливается и «расцветает». На ранней стадии своего становления данная концепция уже имеет внутреннюю логику формирования и развития, механизмы, частные теории и принципы.

По нашему мнению, можно выделить следующие основные структурные характеристики (элементы) глобального конституционализма:

1) Глобальное конституционное правовое сознание. Глобализация конституционного права осуществляется благодаря глобализации правового сознания (переход от локального к планетарному правовому сознанию). Ученые из Англии Дж. Л. Дунофф и Дж. П. Трахтман в своей работе «Функциональный подход к глобальному конституционализму» определяют глобальный конституционализм как расширение конституционного мышления до мирового порядка, который основывается на идеях, убеждениях, и обязательствах также как политика или правовая доктрина [8]. Кроме того, глобальный конституционализм также влияет на национальное конституционное самоопределение в части идей самоуправления, форм демократического участия и представительства (М. Мадуро).

2) Конституционно-правовое регулирование глобального управления. Глобальный конституционализм предусматривает создание глобальной социальной системы (глобально-сообщества) с глобальным всепланетарным демократическим управлением, Глобальной конституцией

и глобальным конституционным правом (Р. Фальк, А. Петерс, В. Богатырёв, М. Баймуратов, Ю. Волошин, В. Чиркин).

3) Глобальные конституционные правоотношения. Государство является основным представителем мирового сообщества. (К. Тамушат). Расширение идеи национального государства как институционализированного сообщества может считаться последней точкой процесса конституционного обеспечения межгосударственных глобализационных процессов (Р. Робертсон).

4) Глобальная конституционная законность. Повышение интенсивности глобализации мира в XXI ст. выявило тенденцию к принятию во многих странах мира кодексов и писаных конституций, что привело к повышению роли закона как источника права. (В. Богатырёв). Поскольку как политико-правовое явление конституционализм сформировался при переходе к индустриальному обществу, то и переход к информационному обществу ознаменовался появлением на рубеже XXI века глобального конституционализма.

5) Глобальные конституционно-нормативные постулаты (Международные принципы и нормы (Устав ООН, Глобальная Хартия Земли, уставные соглашения («конституции») Европейского Союза и другие писаные и неписаные источники права ЕС, Лиссабонское соглашение 2007 г., Документ Копенгагенского совещания Конференции по человеческому измерению СБСЕ, Парижская Хартия для новой Европы, Декларации и конвенции по вопросам устойчивого развития и т. д.).

В то же время нельзя не подчеркнуть, что идеология глобального конституционализма должна создаваться с использованием таких юридических конструкций, которые будут соответствовать современным реалиям с учетом основных принципов международного права, в особенности суверенного равенства государств и защиты прав человека.

Как отмечает А. Петерс, для того чтобы заслужить признание в политической сфере, глобальные конституционалистам следует освещать



текущую ситуацию глобальной независимости. При таком обстоятельстве дел национальные и глобальные общественные интересы все больше тяготеют к конвергенции, при чем национальные интересы и всемирный идеализм отнюдь не находятся в противодействии друг с другом. Поэтому глобальный конституционализм в далекой перспективе сможет даже расширить национальные экономические и политические интересы, хотя некоторые государства могут выиграть больше, чем другие. Тем не менее за всю историю развития человечества в сравнении с многими национальными конституционными системами, согласительные (договорные) режимы ЕС, Европейского Суда по правам человека и Всемирной организации торговли могут быть отнесены к лучшим из конституционных режимов [9].

Примечательно, что глобальный конституционализм активно обсуждается на одноименных международных семинарах (Global Constitutionalism Seminar), которые с частой периодичностью проводятся в Йельском университете (Yale Law School). В 2012 году с целью создания лучшего понимания основ и принципов политического порядка в глобальных масштабах под редакцией известных ученых из США и Европы (Магиаса Кумма, Энтони Ф.Ланга, Мигеля Мадуро, Джейсма Тулли, Андже Винера) в издательстве Cambridge University Press стал выпускаться научный профессиональный журнал под названием «Глобальный конституционализм», в котором публикуются работы ученых в сфере международного права [10].

Выводы. Подводя итоги, следует отметить, что активный процесс глобализации продолжает стремительно сказываться на развитии правовых систем, и не всегда международное право выступало эффективным инструментом для адекватного управления этими изменениями. В свою очередь глобальный конституционализм стал отправной точкой трансформации международного права в новейшую правовую систему, отвечающую реалиям XXI века, поскольку именно легитимация международного права

является главной среди функций глобального конституционализма.

Для правовых систем стран бывшего СССР, особенно для Украины, которая определила для себя курс на евроинтеграцию, глобальный конституционализм может стать значимой парадигмой научного знания в условиях глобальных угроз, поскольку дает возможность для качественно новых конституционно-обеспеченных условий межгосударственного сотрудничества. Таким образом, глобальный конституционализм несомненно достоин внимания ученых-юристов и практиков, поскольку за столь недолгую историю своего развития, глобальный конституционализм стал известен как революционная идеология в защиту международного права с международным правопорядком, который способствует решению глобальных проблем и эффективно обеспечивает соблюдение универсальных принципов, содержащихся в уставе ООН.

Список использованной литературы:

1. Tomuschat Chr. International Law: Ensuring the Survival of Mankind on the Eve of a New Century, General Course on Public International Law / Chr. Tomuschat // *Recueil de cours*. – 1999. – № 25.
2. Богданди А. Конституционализм в международном праве: комментарии к предложению из Германии / А. фон Богданди // *Право и политика*. – 2008. – № 1. – С. 68–70.
3. Falk, Richard A. A Constitutional foundations of world peace / edited by Richard Falk, Robert C. Johansen, Samuel S. Kim / State University of New York Press, 1993, 338 p.
4. A. Stone Sweet. Proportionality Balancing and Global Constitutionalism. // http://works.bepress.com/alec_stone_sweet/11.
5. Барабанов О. Н. Глобальное управление и глобальное сотрудничество / О. Н. Барабанов // *Глобализация: человеческое измерение*. – М. : РОС-СПЭН, 2002 – С. 31–53, Барабанов О. Н. Глобальное управление: моногр. / О. Н. Барабанов, В. А. Голицын, В. В. Терещенко. – М. : Изд-во МГИМО-Ун-та, 2006. – С. 127–128.
6. Peters A. Global constitutionalism revised. / A.Peters// Why obey international law, The American Society of international law -2005. – Vol. 11 – P. 39–67.
7. Хунн А. Генеральное соглашение по торговле услугами, высшее образование и реформы в Соединенном Королевстве [Электронный ресурс]. – Режим доступа : http://scepis.net/library/id_387.html.
8. Dunoff J. L., Trachtman J. P. A Functional Approach to Global Constitutionalism / J. Dunoff, J. Trachtman [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://ssrn.com/abstract=1311983>.
9. Peters A. The merits of global constitutionalism. / A. Peters // *Indiana Journal of Global Legal Studies*. – Vol. 16 #2. – 2009. – P. 397.
10. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : www.law.yale.edu, <http://journals.cambridge.org/action/displayJournal?jid=GCN>.