



Институт законодательства и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации

Современные концепции верховенства права и правового государства: сравнительно-правовое исследование

*Под редакцией
академика РАН Т. Я. Хабриевой,
доктора юридических наук А. И. Ковлера*



НОРМА
ИНФРА-М
Москва, 2024

УДК 340
ББК 67.0
С56

znanium.com
электронно-библиотечная система

*Одобрено на заседании секции «Публичное право» Ученого совета
Института законодательства и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации*

Рецензенты

Андриченко Людмила Васильевна, доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист РФ, заведующая Центром публично-правовых исследований Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ.

Васильева Татьяна Андреевна, доктор юридических наук, главный научный сотрудник сектора прав человека Института государства и права Российской академии наук.

С56 **Современные концепции верховенства права и правового государства: сравнительно-правовое исследование** : монография / отв. ред. Т. Я. Хабриева, А. И. Ковлер. — Москва : Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации : Норма : ИНФРА-М, 2024. — 416 с. — DOI 10.12737/2117082.

ISBN 978-5-00156-346-4 (Норма)

ISBN 978-5-16-019414-1 (ИНФРА-М, print)

ISBN 978-5-16-112062-0 (ИНФРА-М, online)

Монография посвящена сравнительно-правовому анализу концепций верховенства права и правового государства. Исследуются истоки этих концепций и современные конституционные доктрины.

Организация власти в правовом государстве, прежде всего в контексте доктрины разделения властей, тесно связана с проблематикой прав человека как фундаментальной ценности правового государства. Рассматриваются законодательные основы прав человека, их религиозно-культурные особенности. Отдельно проанализирована роль правосудия в защите прав и свобод человека. На примере государств англосаксонской правовой семьи и государств Латинской Америки выявляются общие и особенные черты правового государства. Проведен анализ верховенства права в фокусе международного права.

Для правоведов — ученых и практиков, преподавателей, студентов и аспирантов юридических вузов и факультетов, представителей правозащитных организаций, законотворческих и правоприменительных органов государственной власти, а также для широкого круга читателей.

УДК 340
ББК 67.0

© Институт законодательства и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации, 2023

The Institute of Legislation and Comparative Law
under the Government of the Russian Federation

Modern Concepts of the Rule of Law and the Law-Governed State: a Comparative Legal Study

Edited by
member of the Russian Academy of Sciences
T. Y. Khabrieva,
doctor of law A. I. Kovler



NORMA
INFRA-M
Moscow, 2024

*Approved at the «Public Law» section session under the Academic Council
of the Institute of Legislation and Comparative Law
under the Government of the Russian Federation*

Reviewers

Lyudmila V. Andrichenko, doctor of law, professor, honored lawyer of the Russian Federation, head of the Center for Public Law Studies of the Institute of Legislation and Comparative Law under the Government of the Russian Federation.

Tatiana A. Vasilyeva, doctor of law, chief researcher of the Human Rights Sector of the Institute of State and Law of the Russian Academy of Sciences.

Modern Concepts of the Rule of Law and the Law-Governed State: a Comparative Legal Study : monograph / ed. by T. Y. Khabrieva, A. I. Kovler. — Moscow : The Institute of Legislation and Comparative Law under the Government of the Russian Federation : Norma : INFRA-M, 2024. — 416 p. — DOI 10.12737/2117082.

The monograph is devoted to the comparative legal analysis of the concepts of the rule of law and the law-governed state. Both the origins of these concepts and modern constitutional doctrines are investigated.

The organization of power in a law-governed state, primarily in the context of the doctrine of separation of powers, is closely related to the issues of human rights as a fundamental value of the rule of law. Both the legislative foundations of human rights and their religious and cultural concepts are considered. The role of justice in the protection of human rights and freedoms is highlighted separately. On the example of the states of the Anglo-Saxon legal family and the states of Latin America, the general and special features of the rule of law are analyzed. The study concludes with an analysis of the rule of law in the focus of international law.

For legal scholars and practitioners, teachers, students and postgraduates of law schools and faculties, representatives of human rights organizations, legislative and law enforcement authorities, as well as for a wide range of readers.

Коллектив авторов

Хабриева Т. Я., директор Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации (ИЗиСП), заместитель президента Российской академии наук, академик Российской академии наук, действительный член Международной академии сравнительного права, доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации, заслуженный юрист РФ, заслуженный юрист Республики Татарстан — предисловие, заключение.

Ковлер А. И., заведующий центром международного права и сравнительно-правовых исследований ИЗиСП, доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист РФ — введение к гл. VI; § 1—3 гл. VI; § 1 гл. VII; § 3 гл. VII (в соавторстве с Е. В. Кошелевой).

Чиркин С. В., ведущий научный сотрудник центра международного права и сравнительно-правовых исследований ИЗиСП, кандидат юридических наук, доцент, профессор ВАВТ — ч. I.

Доронина Н. Г., главный научный сотрудник центра частного права ИЗиСП, доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист РФ — гл. XI (в соавторстве с Н. Г. Семилютиной).

Семилютина Н. Г., главный научный сотрудник центра международного права и сравнительно-правовых исследований ИЗиСП, доктор юридических наук, профессор МГИМО МИД России — гл. XI (в соавторстве с Н. Г. Дорониной).

Белялова А. М., ведущий научный сотрудник центра международного права и сравнительно-правовых исследований ИЗиСП, кандидат юридических наук — § 4 гл. VI.

Каширкина А. А., ведущий научный сотрудник центра международного права и сравнительно-правовых исследований ИЗиСП, кандидат юридических наук — гл. X.

Мехтиев М. Г., старший научный сотрудник центра международного права и сравнительно-правовых исследований ИЗиСП, кандидат юридических наук — § 5 гл. VI; § 2, 4 гл. VII.

Налетов К. И., старший научный сотрудник центра международного права и сравнительно-правовых исследований ИЗиСП, кандидат юридических наук — гл. IX.

Фокин Е. А., старший научный сотрудник центра международного права и сравнительно-правовых исследований ИЗиСП, кандидат юридических наук — гл. VIII.

Кошелева Е. В., аспирант ИЗиСП — § 3 гл. VII (в соавторстве с А. И. Ковлером).

Authors

Khabrieva T. Y., director of the Institute of Legislation and Comparative Law under the Government of the Russian Federation (ILCL), deputy president of the Russian Academy of Sciences, member of the Russian Academy of Sciences, titular member of the international academy of comparative law, doctor of law, professor, honored scientist of the Russian Federation, honored lawyer of the Russian Federation, honored lawyer of the Republic of Tatarstan — preface, conclusion.

Kovler A. I., head of the Center for International Law and Comparative Legal Studies of ILCL, doctor of law, professor, honored lawyer of the Russian Federation — introduction to the chap. VI; § 1—3 chap. VI; § 1 chap. VII; § 3 chap. VII (co-authored with E. V. Kosheleva).

Chirkin S. V., leading researcher at the ILCL Center for International Law and Comparative Legal Studies, PhD in law, associate professor — part I.

Doronina N. G., chief researcher of the ILCL Center of Private Law, doctor of law, professor, honored lawyer of the Russian Federation — chap. XI (co-authored with N. G. Semilyutina).

Semilyutina N. G., chief researcher of the ILCL Center for International Law and Comparative Legal Studies, doctor of law, professor of MGIMO of the Ministry of Foreign Affairs of Russia — chap. XI (co-authored with N. G. Doronina).

Belyalova A. M., leading researcher at the ILCL Center for International Law and Comparative Legal Studies, PhD in law — § 4 chap. VI.

Kashirkina A. A., leading researcher at the ILCL Center for International Law and Comparative Legal Studies, PhD in law — chap. X.

Mekhtiev M. G., senior researcher at the ILCL Center for International Law and Comparative Legal Studies, PhD in law — § 5 chap. VI; § 2, 4 chap. VII.

Naletov K. I., senior researcher at the ILCL Center for International Law and Comparative Legal Studies, PhD in law — chap. IX.

Fokin E. A., senior researcher at the ILCL Center for International Law and Comparative Legal Studies, PhD in law — chap. VIII.

Kosheleva E. V., ILCL graduate student — § 3 chap. VII (co-authored with A. I. Kovler).

Предисловие

Настоящая монография продолжает серию работ Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации по вопросам конституционного развития, демократии, верховенства права и правового государства¹. Она отражает потребность в углубленном анализе этих идей.

За исторически короткий срок с момента опубликования в 2011 г. Доклада Европейской комиссии за демократию через право (Венецианской комиссии Совета Европы) о верховенстве права и принятия Генеральной Ассамблеей ООН в 2012 г. Декларации по вопросу о верховенстве права произошло много политических событий, затрагивающих как национальное, так и международное право. В настоящее время часто говорится о кризисе правовых идеалов. Меняется отношение и к идее верховенства права. Вместе с тем оно, как сказано в Декларации 2012 г., относится к «универсальным и неделимым основным ценностям», и большинство правоведов в мире (о чем свидетельствует представленное исследование) придерживаются аналогичной точки зрения. Рассматриваемая концепция сохраняет актуальность, зафиксирована в большом количестве документов и договоров на международном, региональном и национальном уровнях. Эти уровни с точки зрения реализации принципа верховенства права тесно взаимосвязаны.

Английское по происхождению понятие «верховенство права» (the Rule of Law) или германское — «правовое государство» (Rechtsstaat) закреплены среди основ государственного строя в большинстве со-

¹ См.: Венецианская комиссия: сто шагов к демократии через право / Т. Я. Хабриева и др. М., 2014; Венецианская комиссия: о конституциях, конституционных поправках и конституционном правосудии / отв. ред. Т. Я. Хабриева. М., 2016; Хабриева Т. Я. Венецианская комиссия как субъект интерпретации права. М., 2018; Венецианская комиссия: о проблемах правосудия в современном мире / отв. ред. Т. Я. Хабриева. М., 2018; Венецианская комиссия о выборах и избирательных технологиях / отв. ред. Т. Я. Хабриева. М., 2020; Европейский суд по правам человека и Венецианская комиссия: о правовом государстве / отв. ред. Т. Я. Хабриева. М., 2021; Венецианская комиссия о демократических основах конституционного развития / отв. ред. Т. Я. Хабриева. М., 2022.

временных конституций различной идеологической направленности¹. По утверждению одного из зарубежных ученых, верховенство права стало глобальной мерой современного конституционализма². С точки зрения населения многих стран, это понятие фактически приобрело статус алгоритма желательного поведения государства. В обыденном представлении оно отражает некое юридическое, политическое, а иногда и экономическое «благо».

Несмотря на дискуссии по поводу содержания указанных терминов и доктрин, юридическое сообщество, как полагают многие авторитетные ученые, сумело выработать определенный консенсус в отношении основного значения понятия «верховенство права» и его содержания. Есть общее согласие и по поводу принципов, которые должны лежать в основе правовой практики, реализующей эту идею. Среди таких принципов — достоинство и права человека; законность и правовая определенность; процессуальные нормы, связанные с беспристрастным и независимым правосудием, с институциональной организацией публичной власти³. Дискуссии между сторонниками формальных и субстантивных подходов к содержанию верховенства права, между приверженцами английского и континентального доктринальных подходов будут продолжаться, но это неизбежно: в юриспруденции такие обсуждения длятся столетиями. Они способствуют более глубокому пониманию философских и правовых основ исторических конституционных доктрин the Rule of Law и Rechtsstaat, выработке комплексных и актуальных для современности представлений относительно эволюции идеи древнегреческих философов о власти законов, а не человека. Более того, эти дискуссии могут служить разработке как универсальных, так и специальных правовых подходов к разрешению проблем, связанных с наступлением эры искусственного интеллекта и эпохой ускоренного развития информационного общества.

Настоящее исследование — не просто сравнительно-правовое, хотя многие правовые явления и концепции в сравнительном плане исследуются впервые либо более углубленно. Оно является сравнительным и в историко-правовом плане: по сути, впервые проводится комплексное историко-правовое исследование развития концепций и практик,

¹ Статья 1 Конституции РФ также предусматривает, что Россия есть демократическое, федеративное, правовое государство с республиканской формой правления.

² См.: *Вентер Ф.* Верховенство права как глобальная мера конституционализма // Доктрины правового государства и верховенства права в современном мире / отв. ред. В. Д. Зорькин, П. Д. Баренбойм. М., 2013. С. 76.

³ См.: *Зорькин В. Д.* Цивилизация права и развитие России. М., 2015. С. 116.

содержащих в своей основе идеи верховенства закона и права. Анализ истории становления форм и методов осуществления государственной власти, тенденций развития правовых принципов, специфики закрепления прав и свобод, различных субъективных и коллективных притязаний, отраженных не только в концепциях, но и в источниках права различных эпох, подтверждает исконное стремление человечества в самых разных правовых порядках жить «по правде», «по закону», «по справедливости», без насилия и произвола. В этих стремлениях скрываются глубокие исторические смыслы, трансформированные в правовые идеалы. На основе ряда историко-правовых критериев сделана попытка воссоздать исторические модели верховенства права в традиционных и современных (гражданских) обществах.

В 2016 г. Венецианская комиссия приняла «Контрольный список вопросов для оценки соблюдения верховенства права»¹, в подготовке которого принимали участие и российские представители. Приостановление участия России в работе Венецианской комиссии отнюдь не означает отказ от универсальных правовых постулатов. Напротив, появилась возможность дать им собственную взвешенную, в том числе историческую, оценку. Это и является целью предпринятого исследования.

Авторский коллектив с благодарностью воспримет любые замечания и пожелания по тематике настоящей работы.

¹ DL-AD(2016)007-e Rule of Law Checklist, adopted by the Venice Commission at its 106th Plenary Session (Venice, 11—12 March 2016) / CDL-AD(2016)007. Контрольный список вопросов для оценки соблюдения верховенства права принят на 106-й Пленарной сессии (Венеция, 11—12 марта 2016 г.).

Часть I. «Власть закона, а не человека»: the Rule of Law в истории права

Глава I. От современности к истокам

Декларация совещания на высоком уровне Генеральной Ассамблеи по вопросу о верховенстве права на национальном и международном уровнях 2012 г.¹ провозгласила, что права человека, *верховенство права*² и демократия взаимосвязаны и относятся к *универсальным и неделимым основным ценностям и принципам* Организации Объединенных Наций (п. 5). Далее были указаны некоторые характеристики, которые «коллективный разум Земли» относит к понятию «верховенство права». Так, *все лица, учреждения и структуры, как государственные, так и частные, в том числе само государство, обязаны соблюдать справедливые, беспристрастные и основанные на равноправии законы и имеют право, без всякого различия, на равную защиту закона* (п. 2). Верховенство права включает всеобщее уважение, *соблюдение и защиту всех прав человека и основных свобод*, универсальный характер которых не подлежит никакому сомнению (п. 6). Верховенство права также входит в понятие «good government» (или governance)³, что включает эффективное, справедливое, недискриминационное и равноправное оказание государственных услуг, а также соблюдение этих же принципов в уголовном, гражданском и административном правосудии, при урегулировании коммерческих споров и оказании юридической помощи (п. 12). Принцип верховенства права важен для пресечения и предотвращения коррупции (п. 25). Важнейшим необходимым условием обеспечения верховенства права и предотвращения дискриминации в процессе отправления правосудия является независимость судебной системы наряду с ее беспристрастностью и целост-

¹ Принята резолюцией 67/1 Генеральной Ассамблеи ООН от 24 сентября 2012 г.

² В международных документах всегда используется английский термин «the Rule of Law».

³ Как и многие другие английские термины, словосочетание труднопереводимо на другие языки; примерные аналоги — «хорошее», «правильное», «достойное» управление. Концепция good government появилась в документах ООН в конце 1990-х гг. в рамках Программы развития ООН.

Table of contents

Preface.....	11
 Part I. «The rule of law, not the person»: the Rule of Law in the history of Law	
Chapter I. From modernity to the origins	14
§ 1. Approaches to historical and legal modeling.....	25
§ 2. Man and social normativity	29
§ 3. Evolution of symbols: historical and legal terminology.....	38
§ 4. Antinomies in the personality — power — law system	50
§ 5. Three stages in the development of power and law.....	55
Chapter II. Models of traditional societies: legalized justice	61
§ 1. Ancient Oriental models	61
§ 2. Ancient models	71
§ 3. Confessional models in the Middle Ages	80
Chapter III. From legality to constitutionalism, from law to rights	98
§ 1. English model: «judicial» constitution.....	102
§ 2. The first written constitutions: models of the rule of law in the USA and France.....	109
Chapter IV. Constitutional doctrines the Rule of Law and Rechtsstaat	119
§ 1. The theory of the English constitution. The Rule of Law in the concept of Albert Venn Dicey	122
§ 2. The Rechtsstaat doctrine and its evolution into a constitutional model.....	127
Chapter V. Modern approaches to the construction of the «rule of law»	141
§ 1. «Universal value»	142
§ 2. Constitutional value and constitutional principle	145
§ 3. In search of a modern definition	149

§ 4. Practice: measures and weights	150
§ 5. The rule of law in postmodern models	158
Part II. Organization of power and human rights in a State governed by the rule of law	
Chapter VI. Organization of power in a law-governed state.	
The principle of separation of powers	177
§ 1. Separation of powers in the past as a matrix of management organization	177
§ 2. Classical and modern theory of separation of powers	195
§ 3. Separation of powers as a division of competencies in a federal state	206
§ 4. Separation of powers in Russia (in the light of the requests of the Venice Commission)	209
§ 5. Separation of powers and the rule of law in Islam	219
Chapter VII. Human rights as a fundamental value of the rule of law	230
§ 1. Legislative foundations of human rights	230
§ 2. Social and economic rights in a law-governed state in the light of international obligations	234
§ 3. The Christian-Jewish concept of human rights and the rule of law	248
§ 4. The concept of human rights in the constitutions of Islamic States	255
Chapter VIII. Judicial power in a law-governed state: some current issues	267
§ 1. Independence of the judiciary (courts and separation of powers)	267
§ 2. The status of a judge in the modern world: topical issues of ensuring independence	281
Part III. The rule of law: foreign realities and international legal aspect	
Chapter IX. The concept of the rule of law and law-governed state in modern legal systems	298
§ 1. The connexity of the state by law in the countries of the Anglo-Saxon legal family	298
§ 2. The connexity of the state by law in the Ibero-American States	315

Chapter X. The rule of law in the focus of international law	348
§ 1. «Par in parem non habet imperium» as the principle of equality of law-governed state	348
§ 2. Universally recognized principles and norms of international law are the basis of the world order and the rule of law in states: is it so?	357
§ 3. The rule of law in the legal positions of international organizations and integration associations	367
Chapter XI. Modern challenges to the rule of law as a threat to the global legal order	381
§ 1. «Privatization» of international public law and its consequences	381
§ 2. Extraterritoriality of the application of national law	386
§ 3. The impact of digital technologies on the development of law	398
Conclusion	405

Оглавление

Предисловие	11
Часть I. «Власть закона, а не человека»: the Rule of Law в истории права	
Глава I. От современности к истокам	14
§ 1. Подходы к историко-правовому моделированию	25
§ 2. Человек и социальная нормативность	29
§ 3. Эволюция символов: историко-правовая терминология	38
§ 4. Антиномии в системе отношений «личность — власть — право	50
§ 5. Три этапа в развитии власти и права	55
Глава II. Модели традиционных обществ: узаконенная справедливость	61
§ 1. Древневосточные модели	61
§ 2. Античные модели	71
§ 3. Конфессиональные модели в Средние века	80
Глава III. От законности к конституционализму, от права к правам	98
§ 1. Английская модель: «судебная» конституция	102
§ 2. Первые писанные конституции: модели верховенства права в США и во Франции	109
Глава IV. Конституционные доктрины the Rule of Law и Rechtsstaat	119
§ 1. Теория английской конституции. The Rule of Law в концепции А. В. Дайси	122
§ 2. Доктрина Rechtsstaat и ее эволюция в конституционную модель	127
Глава V. Современные подходы к конструкции верховенства права	141
§ 1. «Универсальная ценность»	142
§ 2. Конституционная ценность и конституционный принцип	145
§ 3. В поисках современного определения	149

§ 4. Практика: меры и веса	171
§ 5. Верховенство права в моделях постмодерна	173

Часть II. Организация власти и права человека в правовом государстве

Глава VI. Организация власти в правовом государстве.

Принцип разделения властей	177
§ 1. Разделение властей в прошлом как матрица организации управления	177
§ 2. Классическая и современная теория разделения властей	195
§ 3. Разделение властей как разделение компетенций в федеративном государстве	206
§ 4. Разделение властей в России (в свете запросов Венецианской комиссии)	209
§ 5. Разделение властей и верховенство права в исламе	219

Глава VII. Права человека как фундаментальная ценность правового государства

§ 1. Законодательные основы прав человека	230
§ 2. Социальные и экономические права в правовом государстве в свете международных обязательств	234
§ 3. Христианско-иудейская концепция прав человека и правовое государство	248
§ 4. Концепция прав человека в конституциях исламских государств	255

Глава VIII. Судебная власть в правовом государстве:

некоторые проблемы сегодняшнего дня	267
§ 1. Самостоятельность судебной власти (суды и разделение властей)	267
§ 2. Статус судьи в современном мире: актуальные вопросы обеспечения независимости	281

Часть III. Правовое государство: зарубежные реалии и международно-правовой аспект

Глава IX. Концепция правового государства и верховенства права в современных правовых системах

§ 1. Связанность государства правом в странах англосаксонской правовой семьи	298
§ 2. Связанность государства правом в иberoамериканских государствах	315

Глава X. Верховенство права в фокусе международного права	348
§ 1. «Par in parem non habet imperium» как принцип равенства государств на основе верховенства права	348
§ 2. Общепризнанные принципы и нормы международного права — основа миропорядка и верховенства права в государствах: так ли это?	357
§ 3. Верховенство права в правовых позициях международных организаций и интеграционных объединений	367
Глава XI. Современные вызовы принципу верховенства права как угроза мировому правопорядку	381
§ 1. «Приватизация» международного публичного права и ее последствия	381
§ 2. Экстерриториальность применения норм национального права	386
§ 3. Влияние цифровых технологий на развитие права	398
Заключение	405
Table of contents	409

**Современные концепции
верховенства права и правового государства:
сравнительно-правовое исследование**

Монография

Под редакцией
академика РАН *Т. Я. Хабриевой*,
доктора юридических наук *А. И. Ковлера*

Издание не подлежит маркировке
в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 1 ФЗ № 436-ФЗ

ООО «Юридическое издательство Норма»
109316, Москва, Волгоградский пр-т, 2
Тел. (495) 625-45-05. E-mail: norma@norma-verlag.com
Internet: www.norma-verlag.com

ООО «Научно-издательский центр ИНФРА-М»
127282, Москва, ул. Полярная, д. 31в, стр. 1
Тел.: (495) 280-15-96, 280-33-86. Факс: (495) 280-36-29
E-mail: books@infra-m.ru. Internet: www.infra-m.ru

Корректор *О. Ч. Кохановская*
Дизайн обложки: *М. А. Азаркин*
Верстка: *Г. С. Брудовская*

Подписано в печать 00.00.23
Формат 60×90/16. Бумага офсетная
Гарнитура «Таймс». Печать цифровая
Усл. печ. л. 26,00. Уч.-изд. л. 25,56
Тираж 000 экз. Заказ №

Институт законодательства и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации

По вопросам приобретения книг обращайтесь:

Отдел продаж «ИНФРА-М» (оптовая продажа)

127282, Москва, ул. Полярная, д. 31в, стр. 1

Тел.: (495) 280-15-96. Факс: (495) 280-36-29

E-mail: books@infra-m.ru

Отдел «Книга — почтой»

Тел.: (495) 280-15-96 (доб. 246)
