



ОСОБЕННОСТИ КОНЦЕПЦИИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ЭКОНОМИКИ В ФЕДЕРАТИВНОЙ РЕСПУБЛИКЕ ГЕРМАНИЯ

Наталья ДЯТЛЕНКО,

кандидат юридических наук, старший преподаватель кафедры документоведения Днепропетровского факультета Киевского национального университета культуры и искусств

Summary

The article is devoted an actual problem of harmonization of the economic right of Ukraine to the right of EU taking into account experience of Germany. In article the basic concept of legal regulation of economic activities in Germany are considered. It is accented a role of state regulation of economy in Germany. It is offered to exercise a number of conceptual positions of the German right in the theory of the economic right of Ukraine.

Key words: Federal Republic of Germany, the German concept of legal regulation of economy, an economic constitutional law of Germany, economic administrative law of Germany.

Аннотация

Статья посвящена актуальной проблеме гармонизации хозяйственного права Украины с правом ЕС с учётом опыта Германии. В статье рассмотрены ключевые особенности правового регулирования хозяйственной деятельности в ФРГ. Акцентируется роль государственного регулирования экономики в ФРГ. Предложено использовать в теории хозяйственного права Украины ряд концептуальных положений немецкого права.

Ключевые слова: Федеративная Республика Германия, немецкая концепция правового регулирования экономики, хозяйственное конституционное право ФРГ, хозяйственное административное право ФРГ.

Постановка проблемы. Концепция правового регулирования экономики в ФРГ имеет неповторимые черты, отличную от других правовых теорий конструкцию, что позволяет говорить о наличии в ней комплекса особенностей. Эта концепция сложна, многогранна настолько, что простое сравнение и перенесение её на правовое поле других государств сталкивается с необходимостью уяснения не только теоретических её основ, но и особенностей практической реализации.

Актуальность темы исследования. Германия относится к числу стран, где наиболее полно и гармонично сочетается хозяйственно-правовая теория и практика государственного управления. Актуальность опыта Германии относительно правового регулирования экономики, как для Украины, так и для других государств, является чрезвычайно высокой. Институты права в Украине должны быть не только ориентированы на общепризнанные и постоянные принципы европейских стран, но и на тенденции международной хозяйственной практики. Все сказанное свидетельствует об актуальности темы статьи.

Состояние исследования. Вопросы хозяйственно-правовой доктрины европейских государств рассматривались в работах признанных украинских

ученых-правоведов: В.К. Мамутова [1], Е.Р. Кибенко [2] и др. В Германии признаны ученые, которые занимаются исследованием проблем правового регулирования экономики: Рольф Штобер [3], Вернер Фротчер [4], Юрген Пелка [5], Петер Бадур [6], Хедвига Ламуру [7], Рольф Поль [7] и другие.

Цель и задача статьи. Основной целью данной статьи является определение ключевых особенностей и наиболее ценных положений доктрины хозяйственно-правового регулирования экономики в Германии. Задачей статьи является использование правового опыта ФРГ как основы для модернизации хозяйственного законодательства Украины, которая подняла бы на новый качественный уровень правовое регулирование хозяйственной деятельности, содействовала бы стабильному росту экономики государства.

Изложение основного материала. В правовой науке ФРГ разработана собственная оригинальная система хозяйственного права, которая предполагает понимание хозяйственного права в широком или в узком смысле. Поэтому нельзя применять простое сравнение немецкой и украинской правовых теорий.

Главная особенность отличия хозяйственного права ФРГ (в широком смысле) от аналогичного правового института в Украине – это его мегараз-

меры. Как отрасль права хозяйственное право ФРГ включает в себя хозяйственное конституционное, хозяйственное административное, хозяйственное уголовное право, то есть, как выразился Рольф Штобер: «совокупность всех частноправовых, уголовно-правовых и публично-правовых норм и средств, с помощью которых государство воздействует на правовые отношения участников экономического процесса» [3, с. 17]. В то же время, в теории права ФРГ употребляется понятие «право экономики» (das Recht der Wirtschaft), которое является ещё более объёмным, обобщающим, чем понятие «хозяйственное право». Право экономики включает в себя все нормы, которые регулируют хозяйственную деятельность, независимо от того, относятся они к частной или публичной, к хозяйственной или иной отрасли права. [8]. Хозяйственное право ФРГ имеет отличительные особенности – черты. Можно выделить одиннадцать основных черт:

1. Мощные исторические традиции хозяйственного права ФРГ. ФРГ относится к странам с самыми старыми историческими традициями развития хозяйственного права. В Германии развитие хозяйственного права как отрасли происходит давно. В литературе встречаются даже конкретные ссылки на период зарождения немецкого хо-



зяйственного права – период Веймарской Республики, когда хозяйственное право официально было закреплено как отдельная отрасль права. Именно тогда уже были заложены основы хозяйственно-правовой доктрины Германии, которая базируется на концепции, соответственно которой право является такой же неотъемлемой частью инфраструктуры экономики, как хорошо развитая система дорог и телекоммуникаций, как надёжная энергетика и эффективная система образования [9].

2. Позитивный опыт кодификации хозяйственного законодательства. Опыт Германии является примером положительного развития кодификационных процессов. Хозяйственное законодательство Германии – одно из самых старых в Европе – было кодифицировано ещё в XIX веке. Основы современного хозяйственного права ФРГ берут своё начало в правилах больших торговых городов, которые в 1861 г. были сведены в Общенемецкое Торговое уложение, ставшее предшественником нынешнего Торгового уложения. Торговое уложение Германии (Handelsgesetzbuch) 1897 г. как основной кодифицированный документ в сфере хозяйственного права действует уже более чем 100 лет. А с января 2001 г. Торговое уложение Германии действует в новой редакции. В XIX веке были приняты основные законодательные акты в сфере хозяйственного права. Закон об обществах с ограниченной ответственностью был разработан ещё в 1892 г. В 1896 г. были приняты «Промысловый устав» и Закон против недобросовестной конкуренции. Особенностью немецкого подхода к развитию хозяйственного законодательства является то, что нормы права, просуществовавшие более столетия, не отбрасываются бездумно, а переосмысливаются, дополняются, модернизируются. Об этом свидетельствуют последние дополнения к Торговому уложению Германии.

3. Наличие специального хозяйственного законодательства. Германия относится к государствам, которые имеют специальное хозяйственное законодательство. Специальное законодательство по регулированию хозяйственных отношений сформировалось в Германии в XIX веке. В Германии наряду с Гражданским уложением 1896 г.

действует Торговое уложение 1897 г. В последнее время значимость Торгового уложения в регулировании хозяйственной деятельности Германии значительно усилилась. Нормы же Гражданского уложения подлежат субсидиарному применению в случаях, если нормы торгового законодательства имеют пробелы в сфере своего специального регулирования. К специальному хозяйственному законодательству ФРГ следует отнести: Закон об акционерных обществах 1965 г., Закон об обществах с ограниченной ответственностью 1892 г. (в редакции 1980 г.), Закон о производственных и хозяйственных кооперативах, Закон о биржах 1896 г. (в редакции 1908 г.), Закон о банках 1961 г., Закон о ценных бумагах 1937 г., Закон о страховом договоре 1908 г., Конкурсный устав 1877 г. (в редакции 1898 г. с последующими изменениями и дополнениями), Промысловый устав 1896 г., Закон о мировых соглашениях 1935 г., Закон о промысловых образцах 1976 г., Закон о недобросовестной конкуренции 1909 г., Закон о запрете ограничения конкуренции 1957 г. (в редакции 1990 г.), Устав железных дорог 1938 г., Закон об автомобильных перевозках 1952 г. (в редакции 1983 г.) и другие нормативные акты.

4. Законодательное разграничение предметов регулирования Торгового и Гражданского уложений. В праве ФРГ на законодательном уровне закреплено, что Торговое и Гражданское уложения имеют разные предметы регулирования. Эта проблема решена давно, окончательно и не подвергается сомнениям. Как уже отмечалось выше, Торговое уложение имеет приоритет специальной нормы в регулировании хозяйственной деятельности. Нормы же Гражданского уложения подлежат субсидиарному применению в случаях, если нормы торгового законодательства имеют пробелы в сфере своего специального регулирования. На данном примере ярко видно, как стабильность фундаментальных правовых институтов в Германии одновременно сочетается с гибкостью их применения в контексте исторического развития.

5. Создание теоретического фундамента для современной теории правового регулирования хозяйственной деятельности. Германия фактически является родиной нынеш-

ней теории регулирования отношений в сфере хозяйственной деятельности. Общенемецкое Торговое уложение 1861 г., привязывая торговое право к понятию «коммерсант» и «торговое соглашение», в качестве решающего признака данной сферы правоотношений рассматривает «торговый промысел» (Gewerbe). Промысел как категория стал краеугольным камнем развития теории хозяйственного права ФРГ. Промысел – это не только правовая категория, это ещё и предметный признак торгового права. Промысел (Gewerbe) означает урегулированную деятельность материального характера, которая не обязательно охватывает торговую деятельность. Примечательно, что учебники по хозяйственному праву для студентов высших учебных заведений начинают с изучения промысла и его разновидностей. Исторически именно сочетание понятий промысла (в нашем национальном понимании хозяйственной деятельности) и коммерсанта (субъекта хозяйственной деятельности, к которому отнесены не только граждане) и было положено в основу регулирования отношений в сфере хозяйствования, которое имеет место в настоящее время.

6. Заложение теоретических основ и формирование признаков правового института «предприятие». Современная теория правового регулирования предприятий имеет глубокие корни в торговом праве Германии. При этом в современной Германии предприятие является институтом торгового права, который зародился ещё в XVIII веке в так называемом учении о «Handlung». Термином «Handlung» предприятие начало обозначаться ещё с 1794 г. Выделяются пять этапов развития теории о предприятии: прусское общеземельное право (1794-1824); германское общее торговое право (1824-1860); разработка проектов кодификации торгового права (1839-1857); Общегерманское Торговое уложение (1861); Торговое уложение Германии (1897). Термин «Handlung» за эти периоды не только стал ключевым понятием в литературе и нормативных актах, он стал гораздо полнее выражать не просто хозяйственную деятельность, а обозначать торговое предприятие коммерсанта как отдельную экономическую единицу. Таким образом, торговое право XVIII века предостав-



ляло уже первые признаки предприятия как юридической категории. Кроме того, ведение торговых книг создавало предпосылки для закрепления в праве обособленного имущества, исползуемого в целях коммерческой деятельности. В современном торговом праве ФРГ доминирует теория, в которой центральное место занимает именно предприятие. «Среди всех трактовок предприятия именно торгово-правовое понятие имеет наиболее весомое значение в правовой традиции. Несмотря на то, что торговое право в XX веке на первый план ставило «коммерсанта», а не «торговое дело», за ним всегда стояла центральная фигура предприятия» [9, с. 44].

7. Позитивный опыт согласованного законотворческого процесса в условиях федерализма. Как известно, политико-правовая система ФРГ основана на федерализме. При этом федерализм ФРГ является примером высокого уровня законодательного процесса на двух уровнях: земельном и федеральном. Сложнейшие вопросы согласования между земельным и федеральным хозяйственным законодательством в ФРГ не придаются шумной огласке, ошибки в нормативных актах исправляются без громких дискуссий, которые, например, свойственны украинской действительности. В ФРГ действует также механизм имплементации партикулярных норм международных договоров, которые заключаются федеральными землями в пределах их законодательной компетенции. Это говорит о том, что властная элита Германии не только признаёт хозяйственное право как отрасль законодательства, но и умеет использовать его на практике. В ФРГ используются хозяйственно-административные акты (термин немецкого права), которые играют немалую роль в практике правового регулирования экономики.

8. Развитие в законодательстве теории общественного хозяйственного порядка. Теория общественного хозяйственного порядка фактически является конструкцией немецкого хозяйственного права. Теоретические основы хозяйственного права ФРГ имеют определённую направленность – достижение высокого уровня общественного хозяйственного порядка. В праве Германии закреплено понятие «обще-

ственное благо», которое отражает цель общественного хозяйственного порядка. Общественное благо положено в основу понятия «всеобщий хозяйственный интерес», который предполагает стремление всех к общему добру, благополучию. Эти же подходы немецких правоведов нашли своё продолжение и в теории хозяйственного права Украины.

9. Наличие собственной оригинальной системы хозяйственного права. В правовой науке ФРГ разработана собственная оригинальная система хозяйственного права, которая предполагает понятие хозяйственного права в широком и в узком смысле. Правовое регулирование экономики Германии осуществлялось не волюнтаристски, а на основе глубинного анализа общественных отношений, путём общеправового осмысления этих процессов. Такой подход позволил создать собственную систему хозяйственного права в широком смысле, в которой определены: хозяйственное конституционное, хозяйственное административное, торговое, хозяйственное уголовное право. Такой подход означает не только понимание хозяйственного права в широком смысле, но и представляет собой юридическую конструкцию отрасли. Хозяйственное конституционное право ФРГ является базисом, основой для хозяйственного административного права, которое реализуется в средствах и методах управления экономикой. Именно в таком соединении двух отраслей публичного хозяйственного права осуществляется выполнение государственных задач Германии как государства (понятие государственных задач отражено в разделе VIII «Общие задачи Федерации и Земель» Основного закона ФРГ) [13]. Одновременно в ФРГ признаётся хозяйственное право в узком понимании, которое является близким к понятию, сформировавшемуся в правовой теории как Украины, так и России.

10. Единство публичного и частного хозяйственного права. Хозяйственно-правовая доктрина ФРГ базируется на единстве публичного и частного права. Теоретическое определение этих сфер хозяйственно-правового порядка является отражением классических фундаментальных сфер немецкого правового устройства, а

именно разделения его на публичное и частное право. Ключевым положением немецкой хозяйственно-правовой доктрины является следующее: хозяйственное право ФРГ содержит в себе комплексы как публично-правовых, так и часто-правовых норм. Частное хозяйственное право ФРГ предназначено сопровождать поведение участников хозяйственного процесса при оформлении ими правоотношений на основе принципов диспозитивности и частной (приватной автономии).

11. Большой опыт адаптации национального законодательства в контексте членства ФРГ в ЕС. ФРГ имеет большой практический опыт адаптации национального хозяйственного законодательства к законодательству ЕС в контексте европейской интеграции [14]. Необходимым следствием европейской интеграции является постоянная динамика законодательства. В последние десятилетия Торговое уложение Германии было существенно дополнено в связи с развитием хозяйственного права ЕС, в частности в связи с введённым евро, в связи с законом о контроле в сфере предпринимательской деятельности, с законом о публичном ведении дел, в связи с Директивой о хозяйственных обществах и т.д. Основными средствами имплементации норм международного права в правовую систему ФРГ является рецепция, трансформация и инкорпорация. Несмотря на то, что каждое из этих правовых средств имеет разное содержание и значение, имплементация в целом реализует примат международного хозяйственного права во внутреннем праве ФРГ.

Выводы. Подводя итоги, следует отметить, что изучение особенностей и опыта ФРГ актуализируется в силу того, что результатом возрастающих международных связей в области хозяйственной деятельности является дальнейшая интернационализация хозяйственного права. Опыт Германии важен в связи с намерением Украины вступить в ЕС, что предполагает гармонизацию национального законодательства с законодательством ЕС. Гармонизация же сама по себе должна базироваться не на простом сравнении и перенесении норм права, а на глубоком анализе и использовании норм, проверенных временем.



Список использованной литературы:

1. Мамутов В.К., Чувпило О.О. Господарче право зарубіжних країн : підручник для студ. юрид. спец. вищ. навч. закладів / В.К. Мамутов, О.О. Чувпило ; Міжнародний фонд «Відродження». – К. : Ділова Україна, 1996. – 352 с.

2. Кібенко О., Пендак Сарбах А. Право товариств (company law): порівняльно-правовий аналіз acquis Європейського Союзу та законодавства України. / О. Кібенко, А. Пендак Сарбах ; упоряд. Г. Друзенко, за наук. ред. О. Кібенко. – К. : Видавнича організація «Юстініан», 2006. – 496 с.

3. Штобер Р. Общее хозяйственно-административное право: Основы и принципы. Экономическая конституция / Пер. с 11-го нем. перераб. изд. – Минск : Издательство Европейского гуманитарного университета, 2001. – 312 с.

4. Frotscher Werner, Wirtschaftsverfassungen und Wirtschaftsverwaltungsrecht: eine systematische Einführung anhand von Grundfällen / von Werner Frotscher. – 3., neubearb. Aufl. – München : Beck, 1999. – 278 с.

5. Jürgen Pelka. Beck'sches Wirtschaftsrechts-Handbuch 2001/2002. – München : Verlag C.H. Beck, 2001. – 1619 P.

6. Peter Badura. Wirtschaftsverfassung und Wirtschaftsverwaltung, 1971. – 197 P.

7. Ламуру Х., Поль Р. Экономика и право. – Heidelberg: R.v. Decker's Verlag, 1996. – 86 с.

8. Основы немецкого торгового и хозяйственного права. – Grundzüge des deutschen Handels und Wirtschaftsrechts. – Москва : Изд-во БЕК, 1995. – 288 с.

9. Гражданские и торговые кодексы в системе источников буржуазного права // Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран. Гражданские и торговые кодексы. – М. : Изд-во Университета дружбы народов, 1986. – 321 с.

СОЦИАЛЬНЫЕ ПРАВА ГРАЖДАН И ПРАКТИКА РОССИЙСКОГО КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВОСУДИЯ

Елена ЖЕРЕБЦОВА,

кандидат юридических наук,

доцент кафедры государственно-правовых дисциплин
Белгородского юридического института МВД России

Summary

The author designated separate problems of realization of the social rights in the Russian Federation, the mechanism of their legal protection, including by means of the constitutional justice is investigated. Practice of the Constitutional Court of the Russian Federation on check of constitutionality of the laws regulating questions of social security of the population is analyzed, statistical data for the last five years are provided, is brought suggestions for improvement of the Russian legislation.

Key words: social policy, social state, social rights, constitutional control, Constitutional Court of the Russian Federation, constitutional complaint.

Аннотация

Автором обозначены отдельные проблемы реализации социальных прав в Российской Федерации, исследуется механизм их правовой защиты, в том числе посредством конституционного правосудия. Проанализирована практика Конституционного Суда Российской Федерации по проверке конституционности законов, регламентирующих вопросы социального обеспечения населения, приводятся статистические данные за последние пять лет, вносятся предложения по совершенствованию российского законодательства.

Ключевые слова: социальные права, социальная защищенность населения, Конституционный Суд Российской Федерации, конституционная жалоба.

Постановка проблемы. Отправной точкой российской Конституции в исследуемой области является ст. 7, определяющая социальное государство как государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. И.А. Умнова и И.А. Алешкова отмечают, что социальное государство принимает на себя социальные обязательства, основывается на принципах социальной справедливости [1, с. 171]. Социальные обязательства государства имеют две основные формы конституционного закрепления – направления социальной политики и социальные права. «В контексте обеспечения социальных прав», как верно отмечает Н.В. Колотова, требуется «расширение демократических начал, для того, чтобы осуществлять выбор социально-экономических приоритетов «снизу» или хотя бы опираться на широкую и стабильную коалицию политических сил, которая способна выражать интегрированные интересы общества, общую солидарность» [2, с. 48]. О принципах социальной солидарно-

сти и справедливости пишут многие российские ученые, например, Н.В. Витрук [3, с. 204], Л.А. Нудненко [4, с. 176-178], С.И. Некрасов [5, с. 69-70]. В.Е. Чиркин говорит о наличии конституционных индикаторов социального государства, называя главными среди них социальную справедливость, партнерство, социально-экономическое равноправие, социально ориентированную экономику, социально-арбитражную роль государства и др. [6, с. 113]. С.М. Шахрай и А.А. Клишас указывают, что в социальном государстве должны реализовываться принципы социального равенства, всеобщей солидарности и взаимной ответственности [7, с. 115-116].

К сожалению, на современном этапе государственно-правового строительства Российской Федерации решены не все проблемы воплощения отдельных направлений социальной политики российского государства, что, на наш взгляд, обусловлено рядом причин, в том числе несовершенством механизма практической реализации конституционных норм о социальных правах граждан. В российском за-