



правового забезпечення : дис ... канд. юрид. наук / Людмила Васи́лівна Малу́га. – Інститут держави і права ім. В.М. Корецького. – К., 2004. – 202 с.

8. Овчинникова О. Совершенствование законодательства республики Молдова о личных неимущественных правах [Электронный ресурс]: Овчинникова О. // Вестник Славянского университета (Серия «Право»). – 2008. – № 14. – Режим доступа : http://surm.md/index.php?option=com_content&task=view&id=548&Itemid=146.

9. Рішення Світловодського міськрайонного суду Кіровоградської області від 25.06.2010 р. у справі Справа № 2-1050/10. – Режим доступу : <http://www.reyestr.court.gov.ua/Review/10381756>.

10. Сімейний кодекс України [Електронний ресурс]: Закон України від 10.01.2002 № 2947-III // Відомості Верховної Ради України. – 2002. – № 21. – ст. 135. – Режим доступу : <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=2947-14>.

11. Стоякин Г.Я. Меры защиты в советском гражданском праве : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Геннадий Яковлевич Стоякин. – Свердловск, 1973. – 20 с.

12. Уголовный кодекс Республики Молдова [Электронный ресурс] : Закон Республики Молдова от 18.04.2002 № 985 // Monitorul Oficial. – № 72-74. – ст. 195. – Режим доступа : <http://lex.justice.md/ru/331268/>.

13. Цивільне право України. Загальна частина [Електронний ресурс]: За ред. О.В. Дзери. – К. : Юрінком Інтер, 2010. – 976 с. – Режим доступу : http://pidruchniki.ws/1157071846978/pravo/formi_sposobi_zahistu_tsivilnih_prav_interesiv.

14. Цивільний кодекс України [Електронний ресурс] : Закон України від 16.01.2003 № 435-IV // Відомості Верховної Ради. – 2003. – № 40 – 44. – ст. 356. – Режим доступу : <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=435-15>.

15. Цивільний кодекс України: коментар / За заг. ред. Є.О. Харитонов, О.М. Калітенко. – Х. : ТОВ «Одісей», 2003. – 1080 с.

ЕВРОПЕЙСКИЙ ПОДХОД И НАЦИОНАЛЬНЫЕ ИНТЕРЕСЫ В ДОКТРИНЕ ХОЗЯЙСТВЕННОГО ПРАВА ФРГ

Наталья ДЯТЛЕНКО,

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

Summary

In the article the theoretical research is identified characteristics, major trends in the economic doctrine of Germany. In the context of European integration voted an actual problem of harmonisation 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 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, economic law of Germany; economic law of EU.

Аннотация

В статье определены два подхода в хозяйственно-правовой доктрине ФРГ на современном этапе. В контексте европейской интеграции рассмотрены национально-государственный и европейский подход к развитию хозяйственного права ФРГ. Определены концептуальные положения национально-государственного и европейского подходов развития хозяйственного права ФРГ. Сформулированы ключевые моменты использования опыта ФРГ для совершенствования методологии правового регулирования хозяйственной деятельности в Украине.

Ключевые слова: Федеративная Республика Германия, национально-государственный подход и европейский подход в регулировании экономики, хозяйственное право ФРГ, хозяйственное право ЕС.

Постановка проблемы. В праве Украины сейчас часто говорится о том, что Украине необходимо европейский подход к усовершенствованию законодательства. При этом речь идет об адаптации национального законодательства к законодательству Европейского Союза, которое предусматривает гармонизацию правовых норм и институтов, их сближение и модернизацию. Однако опыт последних лет показал, что нельзя решать эту проблему путём адаптации отдельных положений, следует сближать подходы, применяемые при регулировании экономики. Анализ доктрины хозяйственного права ФРГ свидетельствует о том, что Федеративная Республика Германия обладает неординарным взглядом на развитие теории хозяйственного права. Это заключается в том, что хозяйственно-правовая доктрина построена на применении и научно обоснованном сочетании нескольких подходов в развитии хозяйственного права.

Актуальность темы исследования. Актуальность опыта Германии относительно правового регулирования экономики для Украины является чрезвычайно высокой, поскольку в настоящее

время нет ни одной работы, в которой бы комплексно исследовалось хозяйственное право Германии в целом, а не отдельные его институты и нормы.

Состояние исследования. Вопросы хозяйственно-правовой доктрины европейских государств рассматривались в работах признанных ученых-правоведов: В. Мамутова [1], Е. Кибенко [2], И. Дойникова [3] и др. В Германии признаны ученые, которые занимаются исследованием проблем правового регулирования экономики: Рольф Штобер [4], Вернер Фротчер [5], Юрген Пелка [6], Петер Бадур [7], Хедвига Ламуру, Рольф Поль [8] и другие.

Цель и задача статьи. Основной целью данной статьи является определение основных подходов в развитии хозяйственного права ФРГ на современном этапе. На основе проведенного анализа автором поставлена задача решения вопроса о возможности прогнозирования дальнейшего развития хозяйственного права в Украине.

Изложение основного материала. О необходимости усиления национально-государственного подхода к развитию теории хозяйственного права на современном этапе подчеркнул извест-



ный учёный России И.В. Дойников: «В условиях системного кризиса экономики и распада российской государственности актуальной проблемой является разработка национально-ориентированной философии хозяйствования» [3, с. 18]. Однако следует уточнить и расширить саму трактовку этого подхода как особой философии хозяйствования. Федеративная Республика Германия, обладающая наиболее мощными историческими традициями в развитии теории хозяйственного права, представляет в этом отношении наибольший интерес.

Национально-государственный подход в доктрине хозяйственного права Федеративной Республики Германия заключается в усовершенствовании национального законодательства, законов, которые оправдали себя на протяжении десятилетий и даже столетий.

Как известно, в Германии развитие хозяйственного права как отрасли права происходит давно. В литературе встречаются даже конкретные ссылки на период зарождения немецкого хозяйственного права – период Веймарской Республики, когда хозяйственное право официально было закреплено как отдельная отрасль права [9]. Именно тогда уже были заложены основы хозяйственно-правовой доктрины Германии, которая базируется на концепции, согласно которой право является такой же неотъемлемой частью инфраструктуры экономики, как хорошо развитая система дорог и телекоммуникаций, как надёжная энергетика и эффективная система образования.

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 1861г. 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 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 1896г. 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.

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. (редакции 1983 г.) и другие нормативные акты.

В праве ФРГ на законодательном уровне закреплено, что Торговое и Гражданское уложение 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.

Германия фактически является родиной нынешней 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 начинаются 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.

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



ем 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 предоставляло уже первые признаки предприятия как юридической категории. Кроме того, ведение торговых книг создавало предпосылки для закрепления в праве обособленного имущества, используемого 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» [10]. Такой же подход к понятию предприятия сохранился и до настоящего времени.

Таким образом, национально-государственный подход к регулированию экономики означает такое развитие законодательства, которое основывалось бы на синтезирующем анализе законодательства в историческом аспекте. Всё сказанное выше позволяет сделать вывод о том, что в ФРГ доминирует национально-государственный подход в развитии теории хозяйственного права, который стремятся усилить, усовершенствовать, умело соединяя его с европейским.

Однако усиление тенденции по интернационализации национального хозяйственного права Федеративной Республики Германии, усложнение международных связей в сфере хозяйственной деятельности позволяет говорить о сочетании национально-государственного и европейского подходов к регулированию экономики ФРГ. В настоящее время публичное регулирование экономических отношений в ЕС осуществляется нормами хозяйственного административного права ЕС. При этом строго соблюдается принцип приоритета норм договора о ЕС, имеющих силу норм прямого действия. Этим нормам отвечают нормы экономического законодательства ЕС, а уже после могут применяться нормы

национального законодательства. Применение норм хозяйственного административного права ФРГ имеет при этом определённые ограничения. К примеру, свобода товародвижения в праве ЕС имеет целый ряд ограничений. Согласно ст. 30 Римского договора принцип свободы движения товаров и капиталов не исключает запретов и ограничений, которые оправданы понятиями общественной морали, публичного порядка, государственной безопасности, защиты здоровья и жизни людей, животных, сохранения растений, защиты промышленной и интеллектуальной собственности, национальных богатств, имеющих художественную, историческую, археологическую ценность. Обязательными требованиями, которые ограничивают свободу движения товаров, являются: предупреждение уклонений от уплаты налогов, защита прав потребителей, противодействие недобросовестной конкуренции, защита окружающей среды и т.д. Ограничение свободного движения товаров и капиталов осуществляется с помощью количественных ограничений и средств эквивалентного воздействия. Используются также ограничивающие меры непрямого воздействия. Однако все эти меры содержат основную идею – защиту национального товаропроизводителя, обеспечение законности его прав и интересов.

Выводы. Таким образом, в теории хозяйственного права ФРГ прослеживается сочетание национально-государственного и европейского подходов, что обеспечивает наиболее эффективное развитие теории и практики правового регулирования экономики. Именно такой подход необходим на данный момент и Украине. Адаптация национального законодательства Украины к законодательству ЕС требует перехода правовой системы Украины на новый этап. Крайне важно сочетать национальные интересы Украины с требованиями, которые обусловлены европейской интеграцией. Использование европейского опыта должно производиться на основе глубокого научного анализа, а не бездумного копирования. Хозяйственно-правовая доктрина ФРГ представляет для Украины интерес и предполагает необходимость в детальном её изучении.

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. Дойников И.В. Современная концепция хозяйственного права: национально-государственный подход / И.В. Дойников // Проблемы господарського права і методика його викладання: Збірник наукових праць. – Донецьк : Юго-Восток. – 2006. – С. 17–23.
4. 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.
5. Frotscher Werner, Wirtschaftsverfassungs- und Wirtschaftsverwaltungsrecht: eine systematische Einführung anhand von Grundfällen / von Werner Frotscher. – 3., neubearb. Aufl. – München: Beck, 1999. – 278 с.
6. Jürgen Pelka. Beck'sches Wirtschaftsrechts-Handbuch 2001/2002. – München : Verlag C.H. Beck, 2001. – 1619 S.
7. Peter Badura. Wirtschaftsverfassung- und Wirtschaftsverwaltung, 1971. – 197 S.
8. Ламуру Х., Поль Р. Экономика и право. – Heidelberg: R.v. Decker's Verlag, 1996. – 86 с.
9. Основы немецкого торгового и хозяйственного права. = Grundzüge des deutschen Handels- und Wirtschaftsrechts. – Москва : Изд-во БЕК, 1995. – 288 с.
10. 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.
11. Мамутов В.К. Повніше використувати техніко-юридичні засоби удосконалення законодавства / В.К. Мамутов // Право України. – 2008. – № 2. – С. 3–8.