



ПРАВОВЫЕ СРЕДСТВА ОБЕСПЕЧЕНИЯ СВОБОДЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Екатерина ХАРЬКОВСКАЯ,

соискатель кафедры хозяйственного права
Национального юридического университета имени Ярослава Мудрого

Summary

The article considers the problem of understanding the entrepreneurial freedom of action in the system of economic relations. An important role in this issue plays a regulatory system of principles of economic activity, as well as approaches to establishing the formula of cooperation, which should be legally established and fixed hierarchy of principles. Since the freedom of business activity in the legal sense of the limited need for constitutional and values such as life, health, dignity of the individual, as well as public legal interests in the sphere of economic security and the need for state regulation of economic activity, there is an urgent need for the formation of the algorithm of their simultaneous implementation. A special role in this issue played by the problem of the rule of constitutional norms over the norms of the current legislation.

Key words: entrepreneurial activity, restriction of freedom of entrepreneurship, principles of entrepreneurship.

Аннотация

Статья посвящена рассмотрению проблемы понимания меры предпринимательской свободы в системе экономических отношений. Важную роль в этом вопросе играет система принципов правового регулирования экономической деятельности, а также подходы к установлению формулы их взаимодействия, для чего должна быть юридически установлена и закреплена иерархия таких принципов. Поскольку свобода предпринимательской деятельности в правовом смысле ограничена необходимостью обеспечения конституционно-правовых ценностей, таких как жизнь, здоровье, достоинство личности, а также публично-правовыми интересами в сфере экономической безопасности и необходимостью государственного регулирования хозяйственной деятельности, возникает острая необходимость формирования алгоритма их одновременной реализации. Особую роль в этом вопросе играет проблема обеспечения верховенства конституционно-правовых норм над нормами текущего хозяйственного законодательства.

Ключевые слова: предпринимательская деятельность, ограничение свободы предпринимательства, принципы предпринимательской деятельности.

Постановка проблемы. Общими принципами хозяйствования в Украине согласно ст. 6 Хозяйственного кодекса Украины (далее – ХК Украины) являются: обеспечение экономического многообразия и равной защиты государством всех субъектов хозяйствования; свобода предпринимательской деятельности в пределах, определенных законом; свободное движение капиталов, товаров и услуг на территории Украины; ограничения государственного регулирования экономических процессов в связи с необходимостью обеспечения социальной направленности экономики, добросовестной конкуренции в предпринимательстве, экологической защиты населения, защиты прав потребителей и обеспечения безопасности общества и государства; защита национального товаропроизводителя; запрет незаконного вмешательства органов государственной власти и органов местного самоуправления, их должностных лиц в хозяйственные отношения.

Сущность принципа свободы предпринимательства раскрыта через принципы, закрепленные в ст. 44 ХК Украины. Фактически в ней говорится о свободе предпринимательства как базовом принципе, который проявляется в виде:

свободного выбора предпринимателем видов предпринимательской деятельности; самостоятельного формирования предпринимателем программы деятельности, выбора поставщиков и потребителей производимой продукции, привлечения материально-технических, финансовых и других видов ресурсов, использование которых не ограничено законом, установления цен на продукцию и услуги в соответствии с законом; свободного найма предпринимателем работников; коммерческого расчета и собственного коммерческого риска; свободного распоряжения прибылью, которая остается у предпринимателя после уплаты налогов, сборов и других платежей, предусмотренных законом; самостоятельного осуществления предпринимателем внешнеэкономической деятельности, использования предпринимателем принадлежащей ему доли валютной выручки по своему усмотрению.

То есть речь идет о комплексности свободы предпринимательской деятельности, что отражено в решениях Европейского Суда справедливости в Люксембурге по конкретным делам и охватывает: 1) свободу выбора занятий или профессии; 2) защиту от незаконной кон-

куренции; 3) общую свободу совершать все то, что не запрещено законом [1].

Указанные принципы фактически нашли свое воплощение в ст. 19 Конституции Украины.

Так, правовой порядок в Украине основывается на принципах, согласно которым никто не может быть принужден делать то, что не предусмотрено законодательством. А органы государственной власти и органы местного самоуправления, их должностные лица обязаны действовать только на основании, в пределах полномочий и способом, которые предусмотрены Конституцией и законами Украины.

Итак, свобода предпринимательской деятельности, не запрещенной законом, означает закрепление в законодательном порядке общего правила о праве занятия предпринимательской деятельностью, а также установление юридических гарантий реализации этого права.

Однако стоит заметить, что законодатель разграничивает предпринимательскую деятельность, которая запрещена законодательством, осуществление которой подлежит ограничению по различным критериям и которая осуществляется без каких-либо ограничений.

Также отметим, что ученые-хозяй-



стvenники уделяют внимание отдельным направлениям осуществления хозяйственной деятельности как субъектами коммерческого хозяйствования, так и субъектами некоммерческого хозяйствования с присущим им арсеналом правовых средств. Однако они (ученые) не уделяют достаточно внимания вопросам исследования правовых средств обеспечения свободы предпринимательской деятельности.

Состояние исследования. Научный анализ проблем обеспечения свободы предпринимательской деятельности осуществлялся многими учеными хозяйственного права, а именно О.М. Винник, Д.В. Задыхайло, В.К. Мамутовым, В.М. Пашковым, В.С. Щербиной, однако, как уже отмечалось, ими не уделено достаточное внимание вопросам исследования правовых средств обеспечения свободы предпринимательской деятельности

Целью статьи является изучение и анализ правовых средств обеспечения свободы предпринимательской деятельности.

Изложение основного материала. Исследование проблем свободы предпринимательской деятельности сегодня особенно важно для Украины, в связи, с одной стороны, с полным игнорированием свободы предпринимательской деятельности, а с другой стороны – с гиперболизацией значения предпринимательства в первые годы обретения независимости Украины. Учитывая опыт и ошибки прошлого, необходимо переосмыслить свободу предпринимательской деятельности как явления. В этом контексте вопрос разумного соотношения диспозитивного и императивного методов правового регулирования, разрешений и запретов, свободы и ее ограничений является краеугольным камнем построения правовой системы вообще. Особенно актуальным решение данного вопроса является для хозяйственного права как комплексного правового образования, сочетающего в себе частно-правовые и публично-правовые основы [1]. Неслучайно Д.В. Задыхайло отмечал, что стало аксиоматичным при определении сущности рыночной экономики выделять такие принципиальные ее факторы, как экономическое многообразие, включая частную собственность на средства производства; свобода предпринимательства; свободная конкуренция и

свободное ценообразование; роль государственного регулирования рыночной экономики [2].

В этом контексте свобода предпринимательства предусматривает возможность лица решать, заниматься ли предпринимательской деятельностью, и свободно ее выбирать, обеспечение каждому предпринимателю возможности без дискриминации определить вид деятельности, способы ее осуществления, временные и территориальные границы воплощения собственных способностей. По своей природе право на предпринимательскую деятельность является неотчуждаемым и, по сути, предполагает обеспечение каждому равных возможностей для его реализации. В то же время «свободу» не следует отождествлять со «вседозволенностью». Гарантируя свободу предпринимательства, государство путем правового регулирования определяет пределы допустимой свободы, то есть определяет своеобразный «коридор вариантного поведения» для предпринимателя [3]. В целом государственная политика поддержки предпринимательства в Украине недостаточно ориентирована на устранение административных барьеров, рациональное ограничение вмешательства органов государственной власти в деятельность субъектов предпринимательства, сокращение ведомственных проверок и отчетности, стимулирование кредитования социально значимых проектов и программ, что влечет распространение коррупции в органах власти, уклонение от налогообложения, неофициальные выплаты заработной платы и тому подобное. Преодоление этих и других негативных явлений в сфере предпринимательства необходимо на пути совершенствования административно-правовых отношений, законодательного обеспечения развития бизнеса, государственных гарантий деятельности частных предпринимателей [4].

С целью создания оптимальной среды для всех участников рынка государство в рамках осуществляемой государственной экономической политики с помощью определенных рычагов, перечисленных в ст. 10 ХК Украины, формирует единые, равные для всех условия осуществления хозяйственной деятельности (в том числе и предпринимательской), которые способствуют достижению необходимого баланса частных и публич-

ных интересов и укреплению правового хозяйственного порядка в этой сфере.

За годы становления в Украине рыночно ориентированной экономики государство сделало решительные шаги по стимулированию предпринимательства. В частности, сформирован предпринимательский сектор, который постепенно и уверенно расширяется. Но для его стабильного развития недостаточно создания только соответствующих экономических, правовых и организационных предпосылок, необходима также активизация деятельности образованных институтов, причастных к формированию «рамочных правил» жизнеспособности предприятий, сокращение транзакционных издержек и повышения эффективности производства. Недооценка роли институционального обеспечения торозит рыночные преобразования в предпринимательском секторе как важной отрасли хозяйства страны.

Однако, провозглашая свободу предпринимательской деятельности, отмечает В.В. Луць, закон вместе с тем устанавливает и определенные ограничения (пределы) ее осуществления [5, с. 10–11]. И неслучайно в современной Украине, отмечает В.М. Пашков, стремление отказаться от всестороннего контроля со стороны государства как атрибута административно-командной системы, расчет на саморегулирование общества привели к снижению значения общественных интересов и гипертрофии частных интересов, а надежды на стихийную рыночную саморегуляцию привели к ухудшению социальной защиты населения [6].

По мнению некоторых ученых, вмешательство государства в предпринимательскую деятельность (в том числе с помощью регулирования) должно ограничиваться только требованиями социальной направленности экономики; защитой конкуренции и противодействием злоупотреблением монопольным положением на рынке; защитой прав потребителей в виде осуществления контроля за качеством и безопасностью продукции, всех видов услуг и работ; требованием платить налоги и сборы, подавать декларации о своем имущественном состоянии и доходах; защитой от посягательства на политические, трудовые и иные права и свободы, честь и достоинство граждан; требованиями неуклонного соблюдения каждым гражданином Конституции и законов Украины [7, с. 22–23].



Однако, как уже отмечалось, свобода субъектов предпринимательской деятельности включает в себя право на выбор любого вида и формы хозяйственной деятельности, любой сферы хозяйствования, установленных законом организационно-правовых форм хозяйственной деятельности, а также создание новых форм хозяйствования. Ст. 42 Основного Закона регламентирует право каждого на предпринимательскую деятельность, не запрещенную законом. А ст. 43 ХК Украины устанавливает, что предприниматели имеют право без ограничений самостоятельно осуществлять любую предпринимательскую деятельность, не запрещенную законом. При этом особенности осуществления отдельных видов предпринимательства устанавливаются законодательными актами.

Между тем, учитывая рисковый характер любого коммерческого хозяйствования, его способность причинить ущерб самим субъектам хозяйствования, другим членам общества, безопасности общества и государства, а также с целью стимулирования социально-экономического роста государство должно разумно сочетать, с одной стороны, целенаправленное воздействие на экономику и, с другой стороны, предоставление субъектам хозяйствования самостоятельности. Такая политика должна включать законодательное определение оснований и пределов публичного вмешательства в хозяйственную деятельность, ее адекватную правовую регламентацию, а также установление надлежащего контроля за ее осуществлением.

В любом случае, отмечает В.М. Попович, предприниматель – одна из решающих фигур в экономике, которая функционирует по принципу рыночных отношений. Рынок возможен лишь при условии существования предпринимательства, его непосредственного воспроизведения, развития. Переход от планово-административного управления экономикой к регулированию, основанному на принципах рыночной экономики, потребовал формирования соответствующих рыночных институтов, в роли которых выступают субъекты финансово-хозяйственных отношений. Инициативное, самостоятельное и творческое сочетание финансовых средств, материальных и нематериальных средств интеллектуальной собственности, активов и рабочей

силы в новом «товаре» – промышленно-торговой деятельности – и составляет содержание предпринимательской деятельности.

В проявлении инициативной, самостоятельной, творческой деятельности отражается основное содержание предпринимательства. Оно имеет целью, с одной стороны, получение прибыли или увеличение личного дохода в результате применения новейших коммерческих, организационных технологий, развития новых видов, методов производства, благ и услуг, освоения новых сфер приложения капитала; с другой – наиболее эффективное использование производственных ресурсов [8, с. 83]. А правовое обеспечение деятельности субъектов некоммерческого хозяйствования должно стать правовой стратегией государства, субъектов организационно-хозяйственных полномочий публичного права, субъектов хозяйствования, включая правила, способы и методы регулирования хозяйственных отношений, закрепление хозяйственного правопорядка в экономике, соблюдение условий законодательства, договорных отношений, национальных и региональных программ социально-экономического развития. Законы и другие нормативно-правовые акты обеспечивают реализацию механизма правового регулирования и направлены на создание условий для правового хозяйствования и эффективного управления экономикой на основе конструктивных правовых средств [7, с. 22–23]. При этом правовое обеспечение предпринимательской деятельности опосредуется двумя направлениями регулирующего воздействия государства: 1) регламентирование порядка реализации права на осуществление предпринимательской деятельности, гарантия ее незыблемости и определение правового статуса субъектов хозяйствования как коммерческих; 2) определение целей, организационно-правовых средств, методов и приемов регулирующего воздействия государства на упорядочение отношений по осуществлению предпринимательской деятельности.

В целом для обеспечения стабильности экономики, безопасности общества, защиты прав потребителей и развития конкуренции существует объективная необходимость обеспечения регули-

рующего воздействия государства на коммерческое хозяйствование. Однако необходимыми условиями такого регулирующего воздействия, является хозяйственная компетенция субъектов организационно-хозяйственных полномочий и неуклонное соблюдение субъектами коммерческого хозяйствования предписаний законодательства.

Выводы. Итак, предпринимательство является движущей силой экономики, без развития которой невозможно развитие государства в целом. Но сегодня, к сожалению, многие вопросы в этом направлении требуют корректировки и совершенствования.

В качестве инструмента реализации права на предпринимательскую деятельность, гарантированную государством, используются практически все направления экономической политики с присущим им арсеналом правовых средств. В этом смысле следует ставить вопрос об обязательности учета и прямого использования в процессе реализации свободы предпринимательской деятельности средств инвестиционной, внешнеэкономической, антимонопольно-конкурентной, налоговой, денежно-кредитной и т. п. политики государства.

Кроме этого, одним из главных механизмов обеспечения правовых гарантий свободы коммерческого хозяйства можно считать функционирование регуляторной политики. Как следствие, обеспечение коммерческого хозяйствования требует:

- 1) совершенствования норм, определяющих правовой статус субъектов коммерческого хозяйствования в ходе реализации ими своей хозяйственной компетенции, и оптимизации регулирующего воздействия государства;
- 2) совершенствования сущности, содержания и эффективности законодательства;
- 3) определения содержания и эффективности административно-хозяйственной ответственности;
- 4) совершенствования хозяйственно-правового механизма обеспечения реализации и защиты экономических, социальных прав и интересов субъектов хозяйствования;
- 5) совершенствования правовых основ деятельности субъектов организационно-хозяйственных полномочий и их хозяйственной компетенции;
- 6) нормативно-правового обеспечения недопущения злоупотреблений субъек-



ктами організаційно-хозяйственных полномочий;

7) соблюдения баланса публичных и частных интересов при осуществлении коммерческой хозяйственной деятельности;

8) содействия адаптации национального законодательства по осуществлению коммерческой хозяйственной деятельности с требованиями законодательства развитых стран;

9) совершенствования основных положений относительно правовых режимов осуществления коммерческой хозяйственной деятельности.

Список использованной литературы:

1. Козачук М.О. Свобода підприємницької діяльності та її обмеження в законодавстві України : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.04 «Господарське право; господарсько-процесуальне право» / М.О. Козачук. – Київ, 2011. – 19 с.

2. Задахайло Д.В. Конституційний економічний порядок: проблема систематизації нормативно-правового забезпечення / Д.В. Задахайло // Вісник Академії правових наук України. – 2006. – № 4 (47). – С. 127–137.

3. Жоравович Д.О. Проблеми питання обмежень підприємницької діяльності громадян / Д.О. Жоравович // Економіка та право. – 2012. – № 3. – С. 172–177.

4. Лесная О.С. Институціональний механізм державного регулювання розвитку підприємництва : автореф. дис. ... канд. наук з держ управління: спец. 25.00.02 «Механізми державного управління» / О.С. Лесная. – Харків, 2008. – 17 с.

5. Луць В.В. Контракты у підприємницької діяльності: [навч. посібник] / В.В. Луць. – К. : Юрінком Інтер, 1999. – 560 с.

6. Пашков В.М. Публічні інтереси в галузі обігу лікарських засобів / В.М. Пашков // Підприємство, господарство і право. – 2004. – № 7. – С. 60–63.

7. Руденко Н.В. Право в Україні (САР/СІРА) : [навч. посіб.] / Н.В. Руденко – К., 2008. – 209 с.

8. Правові основи підприємницької діяльності / Під ред. В.І. Шакуна, П.В. Мельника, В.М. Поповича. – К. : Правові джерела, 1997. – 780 с.

СОВРЕМЕННЫЕ ОСНОВЫ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ПОЛИТИКИ УКРАИНЫ В СФЕРЕ ПРЕДУПРЕЖДЕНИЯ ПРЕСТУПНОСТИ

Александр ЧЕРНЕНКО,

старший следователь по особо важным делам ГСУ МВД Украины

Summary

The article is devoted to the studying of the scientifically-legal principles' in Ukraine crime prevention' state policy. The genesis and features of state approach to the prioritization of crime prevention policy are analyzed. The national criminology understanding to the preventive impact is considered in consolidation with preventive measures classification' analyze. Criminological expertise necessity to the various MoI divisions' preventive activities is argued.

Key words: principles of state policy, crime prevention system, criminological principles of crime prevention

Аннотация

Статья посвящена изучению научно-правовых основ государственной политики Украины в сфере предупреждения преступлений. Проанализированы генезис и особенности государственного подхода к определению приоритетов уголовно-правовой политики на примере комплексных программ профилактики преступности. Рассмотрена позиция отечественной криминологической науки относительно понимания отдельных направлений воздействия на преступность, проанализирована классификация мер профилактики в зависимости от тематического направления криминологического изучения. Аргументирован вывод о необходимости криминологической экспертизы превентивной деятельности различных подразделений МВД.

Ключевые слова: принципы государственной политики, система предупреждения преступлений, криминологические основы превенции преступлений.

Постановка проблемы. Современная научная концепция предотвращения преступности является результатом активной разработки этого вопроса в отечественной криминологии, о чем свидетельствуют научные труды В.В. Голины, В.А. Глушкова, Н.А. Гуторовой, Л.М. Давыденко, И.М. Даньшина, А.Н. Джужы, А.Ф. Зелинского, А.П. Закалюка, А.Н. Костенко, И.П. Лановенко, В. Лихолоба, Ф.А. Лопушанского, М.И. Мельника, А.А. Музыки, В.М. Трубникова, И.М. Туркевич и других исследователей. Однако постепенная эволюция нормативно-правовой базы Украины обуславливает необходимость постоянного осмысления основ государственной политики в области превенции уголовных проявлений, что и обуславливает актуальность данной публикации.

Одновременно, как показывает анализ научных источников, имплементация положений международных документов также влияет на формирование украинским законодателем основных направлений уголовно-правовой по-

литики Украины, которые сейчас мы можем сформулировать следующим образом:

1. Криминализация общественно опасных деяний.
2. Пенализация общественно опасных деяний.
3. Декриминализация деяний.
4. Освобождение от уголовной ответственности лиц, совершивших преступления (депенализация преступлений).
5. Обеспечение международного сотрудничества в сфере противодействия преступности [1, с. 59].

Целью и задачей статьи является анализ государственной политики Украины в сфере предупреждения преступности.

Изложение основного материала. Согласно эволюции международных стандартов в области предупреждения преступности, мы можем наблюдать соответствующие изменения национальных подходов к определению сущности превентивной деятельности. К такому выводу позволяет прийти кон-