

тернет, которые действуют, в нашей стране на данный момент отстают от общественных отношений, сложившихся в данной области. Но предпосылки и заметные сдвиги, необходимые для создания такого документа уже имеются.

Список использованных источников:

1. Конституция Республики Беларусь 1994 года (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.). – Минск: Амалфея, 2005. – 48 с.
2. Гражданский кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г.: одобр. Советом Республики 19 нояб. 1998 г.: текст Кодекса по состоянию на 11 июля 2014г.// Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
3. Об авторском праве и смежных правах: Закон Респ. Беларусь, 16 мая 1996г. N 370-ХІІІ: в ред. Закона Респ. Беларусь от 17 мая 2011г. // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2016.
4. Варганиян, А.М. Основы управления интеллектуальной собственностью / А.М. Варганиян, О.А. Ластовская, Д.А. Кудель. – Минск: Беларусь, 2012. – 328 с.
5. Сергеев, А.П. Право интеллектуальной собственности / А.П. Сергеев. – М.: Проспект, 1996. – 705 с.
6. Суханов, Е.А. Гражданское право / Е.А. Суханов. – М.: Юридическая литература, 2000. – 800 с.

УДК 346.15

**КОНСТИТУЦИОННЫЕ ЭКОНОМИЧЕСКИЕ ПРАВА,
СВОБОДЫ И ИНТЕРЕСЫ
В СИСТЕМЕ ЭКОНОМИЧЕСКОГО ПРАВОПОРЯДКА УКРАИНЫ**

О.Н. Онищенко,

ассистент кафедры хозяйственного и транспортного права КГАВТ имени гетмана Петра Конашевича-Сагайдачного, г. Киев, Украина, аспирант Классического частного университета, г. Запорожье, Украина

Введение. Вопрос осуществления юридической характеристики экономических прав, свобод и законных интересов человека априори является актуальным, поскольку именно они являются самыми высокими правовыми экономическими ценностями в обществе. При этом следует отметить, что актуальность рассматриваемого вопроса в значительной степени усиливается современными противоречивыми условиями самой экономики, которая, с одной стороны, направлена на обеспечение частных интересов субъектов экономической деятельности, а с другой – публичных интересов иных участников отношений.

Соответственно, одной из основных функций экономического законодательства является конструирование механизма сбалансирования частных и публичных интересов в сфере экономики, ключевым и центральным элементом которого, как и механизма правового регулирования экономических отношений в

целом, являются экономические права, свободы и интересы человека, ведь их реализация обуславливает возникновение экономических отношений, а их содержание задает направление для развертывания последних.

Наряду с этим, следует указать, что исследуемый вопрос является весьма актуальным, учитывая современное состояние и условия развития украинской государственности, для которой вопрос решения широкого круга социальных, политических и экономических проблем общества сейчас является жизненно необходимым. В то же время, поскольку базовыми из указанных проблем является обеспечение финансово-экономической стабильности и дальнейшего социально-экономического развития Украины, то их решение невозможно без эффективного функционирования и дальнейшего развития экономики и предпринимательства. Итак, в целях решения этих и иных проблем властные структуры нашего государства пытаются усовершенствовать уже существующие, а также разработать и внедрить в правоприменительную практику новейшие и потенциально эффективные для экономического развития Украины механизмы функционирования рыночной экономики. Реализация соответствующих направлений развития априори должна осуществляться с учетом сущности и содержания закрепленных законодательством Украины экономических прав, свобод и интересов человека.

Таким образом, необходимость исследования рассматриваемых в этой работе вопросов является достаточно актуальной. Учитывая это, автор пытается определить экономические права, свободы и интересы как составные элементы экономического правопорядка Украины в целом, а также механизма правового регулирования экономических отношений и экономического правового режима экономической деятельности в Украине в частности.

Основная часть. Провозгласив в 1991 году свою независимость и экономическую самостоятельность, Украина скоординировала все свои усилия на развитии на своей территории правовой, социальной, демократической и правовой формы государственности, в которой общественная жизнь основывалось бы на принципах политического, экономического и идеологического многообразия. При этом следует подчеркнуть, что акцент в вопросе развития экономической системы нашего государства был смещен в плоскость развития именно рыночной экономики и частного предпринимательства, в связи с чем ключевая роль в механизме правового и государственного регулирования экономических отношений была предоставлена частно-правовым средствам регулирования с обеспечением при этом широких рамок свободы поведения предпринимателей. По этому поводу следует вспомнить, что согласно п. 7 раздела 2 Концепции перехода Украинской ССР к рыночной экономике от 1 ноября 1990 [1] целью развития предпринимательства в Украине является формирование разветвленной сети субъектов рынка, а основными принципами, на которых должно основываться решения проблемы, было признано во-первых, предоставление правовых гарантий свободного предпринимательства, а во-вторых, создание равных возможностей для развития всех видов предпринимательской деятельности, основанных на различных формах собственности. При этом также отмечается, что процесс

развития предпринимательства может регулироваться только экономическими методами без вмешательства органов власти и местного самоуправления в деятельность предпринимателя.

Указанные положения в свое время стали определяющими для развития института предпринимательства в Украине, что в конечном итоге оказалось основой для разработки нормативно-правовой базы регулирования соответствующей сферы. Наряду с этим, в связи с переходом Украины к рыночной экономике началось быстрое развитие юридических наук и создание на их базе новых отраслей юридических знаний. Среди последних свое почетное место занимает и хозяйственное право Украины, которое с принятием Хозяйственного кодекса Украины [2] приобрело все черты самостоятельности.

Следует отметить, что признание свободного и рыночного предпринимательства как ключевого ориентира экономического развития Украины обусловило необходимость пересмотра форм и методов регулирования экономических отношений. Соответственно, нормотворческие органы власти начали внедрение в Украине рыночных методов регулирования экономики, что в своем последствии привело к конструированию нового для украинской государственности экономического правопорядка.

Под правопорядком традиционно принято понимать состояние относительно устойчивой правовой упорядоченности, защищенности и безопасности правовой системы общества, сложившееся в условиях реализации принципа верховенства права и авторитета закона; это атмосфера нормальной правовой жизни общества, которая устанавливается в результате осуществления предписаний правовых норм всеми субъектами права [3, с. 499]. Или согласно другого определения, правопорядок – это основанный на праве порядок; состояние урегулированности общественных отношений [4, с. 218].

В этом контексте зафиксировав то, что с учетом положений ч. 1 ст. 5 Хозяйственного кодекса Украины [2] правовой хозяйственный порядок в Украине формируется на основе оптимального сочетания рыночного саморегулирования экономических отношений субъектов хозяйствования и государственного регулирования макроэкономических процессов. При этом также определено, что конституционные основы правового хозяйственного порядка в Украине составляют: право собственности Украинского народа; обеспечение государством защиты прав всех субъектов права собственности и хозяйствования, недопущение использования собственности во вред человеку и обществу; право каждого владеть, пользоваться и распоряжаться своей собственностью, результатами своей интеллектуальной, творческой деятельности; признание всех субъектов права собственности равными перед законом, незыблемости права частной собственности, недопущение противоправного лишения собственности; экономическое многообразие, право каждого на предпринимательскую деятельность, не запрещенную законом; обеспечение государством надлежащих, безопасных и здоровых условий труда, защита потребителей; признание и действие принципа верховенства права и т.д.

Указанные стратегические нормативные основы экономического правопорядка Украины привели к внедрению частно-правовых средств регулирования

экономических отношений. Вместе с тем, поскольку в сфере хозяйствования имеет место и государственное регулирование, то предусматривается применение также публично-правовых средств и механизмов регулирования экономических отношений, но только в целях обеспечения реализации и охраны публичных интересов в сфере экономики.

Следует сделать отдельную оговорку о том, что в данной работе исследование проводится в рамках отраслей экономического права и экономического законодательства, которые, как отдельные отрасли правовой системы, по своему содержанию и предметом является в значительной степени шире от отраслей хозяйственного, предпринимательского и торгового права, поскольку, в отличие от последних, касаются отдельных вопросов трудового права, процессуального права и арбитража, экономического уголовного права и тому подобное. По своей сущности, экономическое право есть совокупностью хозяйственных, коммерческих и торговых норм, а также в части норм других отраслей права, направленных на регулирование экономических отношений. В рамках данного исследования такой подход является достаточно целесообразным ввиду того, что в Конституции Украины содержится упоминание именно об экономических правах, свободах и интересах.

Как известно, составляющими элементами и юридическими инструментами, с помощью которых обеспечиваются основы любого правопорядка служат правовой режим и механизм правового регулирования.

Под правовым режимом следует понимать целостную систему регулятивного воздействия, которая характеризуется специфическими средствами регулирования – особым порядком возникновения и формирования содержания прав и обязанностей, их осуществления, спецификой санкций, способов их реализации, а также действием единых принципов и положений [5, с. 191]. Правовой режим характеризуется особой направленностью правового регулирования; осуществлением по поводу конкретных объектов или сфер; конкретными средствами, приемами и тому подобное; закреплением особенностей правоотношений по поводу конкретных объектов (или в конкретной сфере) через определение определенного объема субъективных прав и обязанностей субъектов этих правоотношений [6, с. 170].

Как принято считать, первичными элементами правовой материи правового режима является разрешения, положительные обязательства и запреты [6, с. 170]. Соответственно, правовой режим принято характеризовать, учитывая подавляющее свойство ему тех или иных элементов (разрешений, позитивных обязательств и запретов), что в своей сущности являются юридическими конструкциями, которые, формируя механизмы правового регулирования, определяют особенности правового режима регулирования.

Относительно правовых средств следует воспринять позицию, согласно которой под таковыми нужно понимать правовые явления, которые находят свое выражение в инструментах (установлениях) и деяниях (технологиях), с помощью которых удовлетворяются интересы субъектов права, обеспечивается достижение социально полезных целей. При этом также отмечается, что в качестве

правовых средств среди прочего выступают субъективные права и юридические обязанности. Юридические средства, по мнению указанного ученого, выполняют функцию универсального «строительного материала», из которого формируется система права, ведь правовые средства унифицируют все те явления, из которых состоит право – юридический факт, субъективное право, обязательства, норма, институт, отрасль и т.д. При этом, интегрируясь определенным образом, правовые средства выступают элементами действия права, функциональной стороны механизма правового регулирования, правовых режимов [4, с. 223-225]. Последнее утверждение наводит на мысль о том, что правовые средства, находя свое закрепление в нормах права, являются составными элементами механизма правового регулирования. При этом напомним, что разрешения, положительные обязательства и запреты, которые по своей природе являются правовыми средствами и формируют механизм правового регулирования, также являются элементами правового режима.

Касательно правового механизма регулирования, то под таковым следует понимать процесс перевода нормативности права в упорядоченность общественных отношений, осуществляемый с помощью системы правовых средств и форм с целью удовлетворения общественных и частных интересов, обеспечения правопорядка («должное» в праве становится «сущим», то есть нормы права превращаются в правомерное поведение субъектов права) [3, с. 265]. Или согласно другого определения, механизм регулирования – это определенная система последовательно организованных юридических средств, применяемых в целях упорядочения общественных отношений, содействия удовлетворению интересов субъектов права [4, с.249].

Учитывая указанное выше, а также нормативно очерченные в Хозяйственном кодексе Украины стратегические основы правового экономического порядка, становится очевидным, что экономические права, свободы и интересы человека занимают ключевую роль в вопросе нормативного конструирования режима организации и осуществления экономической деятельности, экономического правопорядка и механизма регулирования экономических отношений.

Следовательно, права, свободы и интересы человека в сфере экономики является базисом и направлением для разработки и дальнейшей реализации экономического законодательства Украины, определения характера механизмов правового регулирования экономических отношений и правового экономического порядка, а также режима организации и осуществления экономической деятельности. Наряду с этим, следует указать, что реализация соответствующих экономических прав, свобод и интересов автоматически приводит к возникновению и развертывания экономических отношений, а потому такие права, свободы и интересы можно считать факторами возникновения соответствующих экономических отношений. В то же время, они в совокупности с обязанностями в этой сфере составляют юридическое содержание экономических правоотношений.

Если обратиться к обзору положений Конституции Украины [7], то можно заметить, что законодатель Украины в отдельную группу выделяет т.н. экономические права, свободы и интересы. При этом, если за основу взять структуру и после-

довательность нормативного закрепления и определения в Конституции прав, свобод и интересов человека, то логическим следствием будет утверждение о том, что система экономических прав человека включает следующие права: право собственности (ст. 41), право на предпринимательскую деятельность (ст. 42), право на труд (ст. 43), право на забастовку (ст. 44), право на отдых (ст. 45).

Обозначенная система экономических прав была воспринята в целом учеными. Вместе с тем, следует указать, что в юридической науке достаточно популярен и другой подход, согласно которому права на труд, на забастовку и на отдых интерпретируются как права социальные, ведь они связываются с созданием для человека возможностей быть полноценным участником общества и с обеспечением необходимых для существования человека условий.

По этому поводу отметим лишь то, что трудовые права имеют характер экономических, ведь предусматривают создание для человека свободных возможностей для профессиональной деятельности в сфере предпринимательства, для участия в производственных процессах и перераспределении результатов хозяйствования, а также предоставляют возможности человеку на профессиональной основе приобретать необходимые ему для существования и развития средства и ресурсы. При этом следует отметить, что такой подход имеет место и в правовых системах других государств, когда право и свобода выбора профессии рассматривается как одно из основных прав экономической деятельности любого либерально-ориентированного порядка и как одна из ключевых форм выявления свободы экономического развития личности в общем, наряду с такими формами как свобода собственности, свобода договора, свобода ценообразования и выбора форм финансирования, свобода конкуренции, свобода рекламы, свобода производства и потребления, свобода сбыта [8, с. 461-482].

Итак, ключевыми экономическими правами являются следующие:

- право собственности, включая правомочия свободно владеть, пользоваться и распоряжаться своей собственностью;
- право (свобода) на предпринимательскую деятельность;
- право на труд, что включает возможность лица зарабатывать себе на жизнь трудом, который он свободно выбирает или на который соглашается.

Рассмотрим подробнее право (свободу) на предпринимательскую деятельность, которое является ключевым для экономического права и экономического законодательства.

Итак, согласно ст. 42 Конституции Украины [7] каждый имеет право на предпринимательскую деятельность, не запрещенную законом. Это правило является ключевым и определяющим для правового режима предпринимательства и нашло свою дальнейшую детализацию в положениях законодательства, в т.ч. Хозяйственного кодекса Украины. Так, в ст. 43 Хозяйственного кодекса Украины [2], которая именуется – «Свобода предпринимательской деятельности», отмечается, что предприниматели имеют право без ограничений самостоятельно осуществлять любую предпринимательскую деятельность, не запрещенную законом. Соответственно, одной из существенных признаков предпринимательской деятельности является организационная и имущественная самостоятель-

ность. Именно таким образом в сфере предпринимательства находит свое выражение свобода как общественный и правовой феномен.

Очерчивая признак самостоятельности предпринимательской деятельности, законодатель в ст 43-48 Хозяйственного кодекса Украины [2] определяет и ряд средств и способов ее обеспечения. Таковыми, в частности, являются: установление свободы свободного выбора предпринимателем видов предпринимательской деятельности; самостоятельное формирование предпринимателем программы деятельности; свободный выбор поставщиков и потребителей; свободное привлечение материальных, финансовых и других ресурсов; свобода установления цен на продукцию и услуги и тому подобное.

Учитывая указанное, следует констатировать, что право на предпринимательскую деятельность определяется в законодательстве как конституционные частно-правовые экономические возможности лица без ограничений самостоятельно осуществлять любую предпринимательскую деятельность, не запрещенную законом, что позволяет обеспечить лицу достаточно широкую сферу его экономической свободы. При этом правомочиями такого права выступают: свобода свободного выбора предпринимателем видов предпринимательской деятельности; свобода формирования предпринимателем программы деятельности; свобода выбора поставщиков и потребителей; свобода привлечения материальных, финансовых и других видов ресурсов; свобода установления цен и тому подобное.

Очерченное касается и некоммерческой деятельности как вида экономической, которая осуществляется субъектами хозяйствования и направлена на достижение экономических, социальных и других результатов без цели получения прибыли, поскольку такая согласно законодательства Украины (ч. 1 ст. 52 ГК Украины [2]) регулируется общими нормами, которыми определены основы организации и осуществления хозяйственной деятельности, в том числе и предпринимательской, однако с учетом особенностей ее осуществления разными субъектами хозяйствования.

Итак, свобода предпринимательства, а также некоммерческого хозяйствования, оказывается в экономико-правовых возможностях человека самостоятельно принимать все необходимые для осуществления экономической деятельности решения независимо от воли и инициативы других субъектов. При этом следует отметить, что закрепление и признание государством на нормативном уровне широких рамок свободы экономической деятельности в своем последствии привело к конструированию т.н. разрешительного принципа поведения в сфере экономики, согласно которому лицу разрешено все, что прямо не запрещено законодательством.

Выводы. Положение об экономических правах, свободах и интересах человека нашли свое закрепление в Конституции Украины, что стало в дальнейшем толчком и соответствующим ориентиром в направлении разработки нормативно-правового базиса регулирования экономических отношений. При этом содержание соответствующих прав, свобод и интересов человека в экономической сфере определило содержание и направления экономико-отраслевой государственной политики, которая в связи с этим имеет лишь общий характер (в форму-

лировке закона – «государственное регулирование на макроэкономическом уровне») и допускает государственное вмешательство в экономические отношения только в случаях необходимости осуществления охраны и защиты публичных интересов. Поэтому основными средствами механизма регулирования экономики выступают частно-правовые.

Основными экономическими правами в Украине являются:

- право собственности, которое обеспечивает имущественную свободу и самостоятельность экономической деятельности;

- право (свобода) на экономическую деятельность, заключающееся в праве (свободе) самостоятельно принимать решения по организации и осуществлению любой экономической деятельности, не противоречащей действующему законодательству Украины, а также осуществлять соответствующую экономическую деятельность путем свободного выбора видов экономической деятельности, самостоятельного формирования программы деятельности, самостоятельного выбора организационных форм деятельности, свободного выбора поставщиков и потребителей, свободного привлечения ресурсов, свободой установления цен и т.п.

- право на труд, что включает возможность участвовать в производстве и перераспределении его результатов, а также зарабатывать на жизнь трудом, который лицо свободно выбирает или на который свободно соглашается.

Наряду с этим, следует подчеркнуть, что границы экономических прав, свобод и интересов человека определяют и дальнейший вектор развития экономического права, а также экономического законодательства Украины, предметами регулирования которых выступают общественные экономические отношения. Такие отношения тесно взаимосвязаны с экономическими правами, свободами и интересами человека, ведь их реализация находится в непосредственной причинной связи с возникновением, развертыванием и прекращением экономических отношений. По этому же поводу следует подчеркнуть, что экономические права, свободы и интересы человека охватываются юридическим содержанием экономических правоотношений.

Кроме того, экономические права, свободы и интересы человека занимают важное место в механизме правового регулирования экономических отношений, поскольку определяют его характер, границы, средства и другие аспекты, что привело к внедрению приоритетности в сфере экономики частно-правовых средств регулирования.

В завершении обзора исследуемого вопроса хотелось бы отметить, что все внедряемые государством механизмы и модели регулирования экономических отношений должны основываться на соблюдении основ установленного экономического правопорядка и иметь своей целью всестороннее обеспечение экономических прав, свобод и интересов человека.

Список использованных источников:

1. Концепция перехода Украинской ССР к рыночной экономике [Электронный ресурс] : Концепция, 1 ноября 1990 г. URL : <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/n0001460-90> (дата обращения : 07.09.2016).

2. Хозяйственный кодекс Украины [Электронный ресурс] : Закон Украины, 16 января 2003 г. № 436-IV. URL : <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/436-15> (дата обращения : 07.09.2016).
3. Скакун О. Ф. Теория государства и права : учебник. Киев : Алерта, 2009. 520 с.
4. Н. И. Матузов, А. В. Малько. Теория государства и права : учебник (изд. стереотипное). Москва : Юристъ, 2004. 269 с.
5. Алексеев, С. С. Общая теория права. Москва : БЕК, 1994. 360 с.
6. Васильева Т. С. Хозяйственная деятельность как объект административно-правового режима. Форум права, 2011, № 1. 169-174 с.
7. Конституция Украины [Электронный ресурс]. URL : <http://zakon0.rada.gov.ua/laws/show/254%D0%BA/96-%D0%B2%D1%80> (дата обращения : 07.09.2016).
8. Х.-Й. Шмидт-Тренц, Ю. Плате, М. Пашке, В. Бергман, Г. Флор и др. Основы Германского и международного экономического права : учебное пособие по юриспруденции. Санкт-Петербург : Изд-во юрид. факультета СПбГУ, 2007. 736 с.

УДК 340

ВОЗМОЖНОСТЬ ПРИМЕНЕНИЯ АНАЛОГИИ В ПУБЛИЧНЫХ ОТНОШЕНИЯХ (НА ПРИМЕРЕ НАЛОГОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА)

А.А. Пилипенко,

доцент кафедры финансового права и правового регулирования хозяйственной деятельности БГУ, кандидат юридических наук

Любое законодательство, в том числе и налоговое, обладает качеством пробельности, что предполагает наличие определенных правовых механизмов, посредством которых вышеуказанное качество минимизируется или устраняется. Основным правовым инструментом устранения пробелов в праве является правотворчество. Как отмечает О.Е. Кутафин, «пробелы в праве – явление ненормальное, свидетельствующее об упущениях в нормативном регулировании. Поэтому необходимо делать все возможное для их скорейшего устранения для их скорейшего устранения путем пересмотра отдельных положений нормативных актов, внесения в них дополнений и изменений» [1, с. 613]. В тоже время, важное значение имеет способность правовой системы адаптироваться к ситуациям, требующим оперативного разрешения проблем в правовом регулировании соответствующих общественных отношений. Одним из правовых инструментов, позволяющим конструировать нормативную реальность без пробелов является аналогия права.

Вопросы применения данного института в налоговых отношениях являются дискуссионными как в доктринальных исследованиях, так и в правоприменительной деятельности. В контексте наличия в национальном налоговом законодательстве запрета на применение аналогии теоретико-прикладной аспект понимания данного института еще более актуализируется.

Теоретико-правовое дефинирование аналогии, в отличие от определения условий и возможности ее применения в публичных отраслях права, не представляет