

ЭКОНОМИЧЕСКОЕ ПРАВО КАК МИКРОМОДЕЛЬ СИСТЕМЫ РОССИЙСКОГО ПРАВА

© 2015 Ашмарина Елена Михайловна
доктор юридических наук, профессор,
академик Российской академии естественных наук
Российский государственный университет правосудия
117418, г. Москва, Новочеремушкинская ул., д. 69
E-mail: elena-mikhaylovna@ya.ru

Приводятся рассуждения о целесообразности рецепции опыта отдельных зарубежных стран (Германии, Франции, Китая) при сохранении специфики и индивидуальности российской системы права (официально признанные отрасли российского права) с целью формирования модели отечественной мегаотрасли экономического права. При этом, поскольку экономическое право, в самом широком смысле, представляет собой всю совокупность норм, регулирующих отношения в государстве (совокупное «домашнее хозяйство»), выведение наиболее значимых общественных экономических отношений в мегаотрасль приводит к тому, что границы экономического права не являются стационарными и речь идет только о рецепции основ отраслей российского права. В данной связи экономическое право в его ограниченном значении можно охарактеризовать как микромодель системы российского права.

Ключевые слова: экономическое право, правовая система, система права, система экономического права, мегаотрасль, финансовое право, предпринимательское право, публичное экономическое право, частное экономическое право.

В качестве отправной точки рассуждений об экономическом праве отметим, что правовые системы различных стран имеют существенные различия. Так, общеизвестной является основная классификация правовых систем - выделяются англосаксонская (прецедентная) и континентальная (кодифицированная), что предполагает принципиально различные подходы к формам внутреннего права¹ разных государств.

Система права в каждой стране складывается исторически, и ее строение зависит от ряда условий: социально-экономического строя, политических предпосылок, национальных условий и т.д.² Учитывая тот факт, что экономические отношения являются базисными (основными), а право и политика - надстроечными элементами, можно смело утверждать: основными факторами, влекущими перераспределение и перегруппировку норм права в государстве, выступают экономические процессы. В этой связи экономические процессы в ряде стран регулируются так называемым экономическим правом, которое сосредоточивает как публично-правовые, так и частно-правовые установления. Рассмотрим для примера (коротко) такие зарубежные страны, как Германия, Франция и Китай³.

В Германии и Франции, которые относятся к романо-германской правовой семье (для стран

этой правовой семьи характерна отраслевая классификация систем права с выделением публичных и частных отраслей, а также наличие кодификации законодательства), в последние десятилетия произошло зарождение и развитие экономического направления в юриспруденции.

Становление национального права *Германии*, регулирующего отношения в области экономики, можно соотнести с началом XX в. (до 2000 г. выделение права в сфере экономики как самостоятельной правовой области являлось условным). Историческим прообразом экономического права Германии было хозяйственное право (от нем. *Wirtschaft* - хозяйство). В настоящее время в Германии хозяйственное право рассматривается в узком смысле - как собственно хозяйственное право, а в широком смысле - как экономическое, включающее в себя комплексы различных отраслей национального права в сфере экономики. Таким образом сформировалась мегаотрасль. В современное экономическое право Германии включаются: хозяйственное право, понимаемое в узком смысле (*Wirtschaftsrecht*); торговое право (*Handelsrecht*); предпринимательское право (*Unternehmensrecht*); корпоративное право (*Gesellschaftsrecht*); право концернов и картельное право (*Konzernrecht und Kartellrecht*)⁴. С середины 2000-х гг. с учетом тенденций экономи-

ческого развития в Германии наблюдается повышенное внимание к экономическому праву. Этот термин прочно входит в деловой оборот.

Во Франции существенное обновление национальной системы форм права произошло после Второй мировой войны (именно в этот период времени в экономике страны начинает преобладать государственное влияние). Усиление государственного присутствия в экономической сфере предопределило, прежде всего, усиление роли административного права, регулирующего хозяйственные отношения. Кроме того, экономическое развитие страны привело к тому, что наметилось образование большого количества новых и обновленных комплексных отраслей (налоговое право, банковское право, таможенное право).

Сегодня экономическая деятельность публичных лиц во Франции (публично-частное партнерство, механизм концессии, предоставление публичных услуг) регулируется нормами административного экономического права. К публичному (административному) экономическому праву во Франции относят и имущественное административное право (*droit administratif des biens*), регулирующее собственность государства, общественные работы и процедуры экспроприации⁵.

Таким образом, в Германии и Франции можно констатировать наличие мегаотрасли (экономическое право), в которую входят различные правовые комплексы и которая не имеет точных границ, а содержание новой мегаотрасли отражает национальные особенности развития экономики и права.

Китай исторически относится к традиционной правовой семье (на страны этой группы большое влияние оказывают обычаи и традиции). Однако с начала XX в. наблюдалась “европеизация” китайской системы права, а с 1949 г. имел место процесс существенного заимствования модели советского права (в частности, хозяйственного права, которое повсеместно можно характеризовать, как прообраз экономического права). Период “культурной революции” (1957-1976) был отмечен ослаблением правового регулирования в государстве, однако на рубеже 70-х гг. прошлого века наметилось возрождение системы права в Китае, что имело непосредственную связь с экономической реформой страны (наблюдается усиление администрирования экономики, происходит становление налогового права и других экономикоориентированных отраслей). При-

нимается целый блок экономического законодательства. Сегодня экономическое право Китая характеризуется как отрасль права, нормы которой регулируют отношения, возникающие в процессе осуществления производственно-хозяйственной деятельности и государственного управления ею⁶.

Отметим, что в советский и постсоветский периоды времени официальная российская правовая доктрина признавала наличие хозяйственного права в российской системе права. Позже предпринимательское право вошло в систему российского права, заменив собой хозяйственное право, что ознаменовало ослабление государственного правового влияния на экономические процессы (отметим, что сегодня мы наблюдаем обратный процесс).

Итак, поскольку экономическое право известно отдельным наиболее развитым странам, постольку (на основании метода аналогии) наша страна, вставшая на путь построения рыночной экономики, с целью дальнейшей интеграции в региональные и мировой рынки призвана осуществлять рецепцию положительного зарубежного опыта. Вместе с тем, думается, что при построении концепции экономического права следует не только учитывать международный опыт, но и сделать попытку опереться на положения отечественных экономической и юридической наук.

Официальная доктрина российской правовой науки основана на рецепции континентальной правовой системы, она опирается на аксиому, согласно которой вся совокупность норм российского права делится на отрасли в соответствии с критерием предмета (отношения, подлежащие урегулированию) и метода правового регулирования (способы воздействия на отношения). При этом следует обратить внимание на то, что в российской правовой доктрине вопрос о наличии экономического права как отрасли права остается до сих пор окончательно не решенным. В Российской Федерации отношения, связанные с экономической деятельностью, регулируются нормами различных отраслей права, что приводит к отсутствию системности правового урегулирования этих важнейших для любого государства отношений и, как следствие, к возникновению пробельности, а также конкуренции норм.

В Российской Федерации отношения в сфере экономики сегодня регулируются в основном нормами таких общепризнанных отраслей права, как

финансовое право и предпринимательское право, а также нормами конституционного права (основополагающая отрасль российского права), муниципального права, административного права, уголовного права, экологического права и др.⁷

Так, на рубеже 90-х гг. прошлого столетия возникновение и дальнейшее становление рыночных отношений в стране имело следствием необходимость правового регулирования новых и обновленных сегментов хозяйственной деятельности. В этой связи именно в данный период времени были обособлены финансовое право и предпринимательское право как самостоятельные отрасли в российской правовой системе. Рассмотрим их подробнее.

*От финансового права - к экономической праву*⁸. Финансовое право сегодня является публичной отраслью российского права и представляет собой совокупность норм, которые властно регулируют перераспределение государственных и муниципальных фондов денежных средств. Принимая за отправную точку общие положения финансово-правовой науки с целью обоснования целесообразности выведения экономического права в качестве самостоятельной отрасли российского права, можно рассуждать следующим образом.

Во-первых, предмет финансового права ограничен вследствие того, что отношения, являющиеся предметом финансового права, носят денежный характер (финансовые активы). Таким образом нефинансовые активы остаются за пределами правового регулирования нормами финансового права.

Во-вторых, перераспределительные процессы в отношении частных фондов денежных средств регулируются нормами финансового права незначительно и фрагментарно.

Такие рассуждения приводят к выводу об ограниченности финансово-правового поля, когда речь идет об экономических отношениях в целом и об отдельных сегментах этих отношений (банковский, страховой, инвестиционный рынки).

Рассмотрев предмет финансового и экономического права (соответствующие общественные отношения), мы приходим к выводу о том, что экономические и финансовые отношения (как предмет отрасли российского права) не тождественны, но соотносятся как часть и целое. Так, известно, что финансовые отношения:

- призваны реализовывать публичный интерес властного субъекта (в частности, Российской Федерации, ее субъектов, муниципальных образований);

- исторически возникают на стадии и в процессе становления государственности, т.е. не на самых ранних исторических этапах развития общества, но когда появляется публичный интерес, который подлежит защите средствами принуждения, имеющимися в распоряжении властного субъекта, и с помощью соответствующих централизованных материальных средств⁹;

- опосредуют перераспределительные процессы только в отношении денежных фондов (финансовых активов);

- являются частью экономических отношений (финансовые и экономические отношения соотносятся как часть и целое).

В свою очередь, экономические отношения:

- объективны и, будучи зависимы от закона спроса и предложения, опосредуют не только публичные, но, во многом, частные интересы;

- возникают стихийно на самых ранних исторических этапах человеческой жизнедеятельности до возникновения государственности (товарообменные отношения);

- будучи имущественными, опосредуют перераспределительные процессы всех материальных ресурсов в государстве (как финансовых, так и нефинансовых активов).

*От предпринимательского права - к экономической праву*¹⁰. Предпринимательская деятельность - это экономическая деятельность частного субъекта, в которой превалирует его частный интерес (извлечение прибыли). Однако при этом частный субъект обязан соблюдать интересы публичного субъекта, основанные на нормах права (например, уплатить налог с полученной прибыли, установленный нормами налогового права)¹¹. Таким образом, предпринимательским отношениям свойствен дуализм (сочетание частных и публичных интересов) при преобладании частного интереса, что и предопределяет характер правового регулирования общественных отношений в сфере предпринимательской деятельности.

Экономическая деятельность - более общее понятие, чем деятельность предпринимательская, поскольку она охватывает все стадии производства: производство, распределение, обмен и потребление товаров (работ, услуг) независимо

от цели осуществления (извлечение прибыли)¹². Не случайно в п. 1 ст. 34 Конституции Российской Федерации косвенно установлено, что предпринимательская деятельность (как и финансовая) соотносится с экономической как часть и целое.

Вопрос о соотношении иных отраслей российского права с экономическим правом был подробно рассмотрен в статье “Экономическое право как мегаотрасль российского права: его предмет и метод”¹³. В указанной статье экономическое право было охарактеризовано как система форм права, в свою очередь, состоящая из подсистем международного и национального права, реализующихся в государстве, и регулирующая общественные отношения, связанные с экономической деятельностью.

Имея в виду то обстоятельство, что экономика представляет собой совокупное “домашнее хозяйство” страны, или “единый народно-хозяйственный комплекс, охватывающий все звенья общественного производства, распределения, обмена и потребления на территории страны” (рассматривали подробно в статье “Экономическое право и экономическая теория”)¹⁴, не вызывает сомнения тот факт, что экономические отношения (будучи базисными и всеобъемлющими) выступают как любые прочие надстроечные отношения. Следовательно, целостные экономические отношения (предмет мегаотрасли) регулируются всеми нормами и принципами внутригосударственного и международного права.

Таким образом, мы презюмировали, что экономическое право России (в самом широком смысле) может быть рассмотрено как целостная и всеобъемлющая система форм права (международного и национального), реализующаяся в государстве и регулирующая общественные отношения, связанные с экономической деятельностью. Вместе с тем не случайным представляется тот факт, что в рассмотренных нами примерах (экономическое право Германии, Франции и Китая) экономическое право в зарубежных странах не имеет четких, стационарных и единообразных границ (границы плавающие). Поскольку целостный правовой комплекс является слишком громоздким и может быть перенасыщен излишними (малосущественными) для актуальной экономики нюансами и подробностями, постольку необходимо искусственное ограничение предмета мегаотрасли.

Итак, возможны различные подходы к предмету экономического права, а именно: во-первых, в самом широком смысле, как совокупность всех общественно-экономических отношений, урегулированных целостным комплексом международных и национальных форм права; во-вторых, в более узком смысле, как совокупность основных, при исключении вспомогательных, или косвенных, экономических отношений (правила дорожного движения, убийство, разбой и другие аналогичные); в-третьих, в узком смысле (классификации экономических отношений по направлениям и видам экономической деятельности, установленным подзаконными нормативными актами России). Остановимся коротко на втором направлении, представив обзор формирующей его систему актуальных российских экономико-правовых комплексов (подробное рассмотрение было представлено в вышеуказанной статье “Экономическое право как мегаотрасль российского права: его предмет и метод”). В соответствии с теорией систем представляется возможным исследовать и систему экономического права, включая в нее различные подсистемы (например, международного и национального права; частного и публичного права), аккумулирующие соответствующие элементы (приведем ниже некоторые уточнения, выделив дополнительно комплексные отрасли):

а) *публичное экономическое право* (деление на частные и публичные отрасли является условным ввиду подавляющего наличия комплексных отраслей):

- конституционное и муниципальное (комплексная отрасль) экономическое право;
- международное публичное экономическое право;
- административное экономическое право;
- финансово-экономическое право;
- уголовное экономическое право;
- экологическое экономическое право (комплексная отрасль);

б) *частное экономическое право*:

- международное частное экономическое право;
- предпринимательское право (комплексная отрасль);
- трудовое право (комплексная отрасль);
- коммерческое право (комплексная отрасль).

Таким образом, исчерпывающий подход к правовому регулированию частно-публичных экономических отношений может быть реализован

в рамках целостного экономического правового поля (экономического права Российской Федерации).

Учитывая вышеизложенное, мы говорим о комплексной отрасли, имеющей свой ярко выраженный предмет (общественные отношения в сфере экономической деятельности) и комплексный (императивно-диспозитивный) метод правового регулирования, - *экономическом праве*.

Вместе с тем, говоря об экономическом праве, следует понимать, что, учитывая глобальность предмета правового регулирования (экономические общественные отношения), не представляется целесообразным полное поглощение этой отраслью отраслевых образований, содержащихся в существующих в настоящее время общепризнанных отраслях российского права. В этой связи, поскольку мы рассматриваем экономическое право в качестве мегаотрасли, т.е. совокупности *основ* всех отраслей российского права (его границы не стационарны), представляется возможным утверждать, что оно является *микромоделью системы российского права*.

Дальнейшая экстраполяция теоретических рассуждений в практическую плоскость позволяет сделать вывод о необходимости выведения единого правового поля как для экономических отношений в целом, так и для различных многообразных ее сегментов в частности.

Например, полагаем очень полезным на базе сформированной общей систематизации (выведение структуры и системы экономического права как входящих в него отраслевых образований)¹⁵ определить правовое поле для различных областей (отраслей) российской экономики, а также видов экономической деятельности.

Данный процесс уже происходит на практике, но, как представляется, стихийно. Например, в системе российского права довольно давно выделилось банковское право (как комплексная отрасль второго порядка), нормы которой регулируют банковскую деятельность. Не умаляя значения банковской деятельности, хочется обратить внимание на тот факт, что в России существует значительно больший спектр направлений экономической деятельности. Это, например, страховая, инвестиционная деятельность и многие другие.

Кроме того, можно вспомнить, что, согласно статистическим кодам (Классификатор, или ОКВЭД, установлен Постановлением Государственного

комитета Российской Федерации по стандартизации и метрологии от 6 ноября 2001 г. № 454-ст)¹⁶, перечень различных видов экономической деятельности очень широк (например, сельское хозяйство, охота, лесоводство, рыболовство, строительство, транспорт и т.д.). К видам экономической деятельности сегодня следует отнести и социально ориентированные области (здравоохранение, образование).

Итак, экономическое право в масштабах отдельно взятой страны, условно говоря, представляет собой специфический инструмент, который используется государством с целью упорядочивания в нужном для него направлении объективных экономических процессов. Очевидно, что объективность экономических процессов порождает их стихийность и непредсказуемость, следствием чего и являются циклические экономические кризисы, которые в идеале должны предотвращаться или нивелироваться с помощью мер, которые властный субъект вводит на уровне норм экономического права.

Здесь можно и нужно вспомнить о теории прямых и обратных связей, которая может быть применена к системе “экономика - экономическое право”. Исходя из этой теории прямая связь проявляется в виде принятия субъектом управления нормативных актов, содержащих нормы права (например, установление и введение (либо отмена) налоговых платежей, установление и введение (либо отмена) валютных ограничений или соответствующих ограничений в сфере налично-денежного обращения и т.д.). Обратная же связь проявляется в том, как объект управления (экономика государства) реагирует на управляющее воздействие.

Совершенно очевидно, что, принимая экономико-правовые нормы, влияющие на развитие экономических процессов, публичный субъект должен учитывать многополярность возможных последствий и не допускать просчетов и нежелательных результатов. Поэтому принятие экономико-правовых нормативных актов должно в обязательном порядке предваряться экономическими макрорасчетами. Таким образом появляется возможность избежания кризисных ситуаций.

Кроме того, ученые уже пришли к выводу о том, что в системе “экономика - право” предпочтительной является ситуация, когда законодатель не просто не оставляет без внимания целый сегмент экономической деятельности, но действует,

по возможности опережая ту или иную позитивную динамику экономических процессов, тем самым стимулируя ее.

Так, известно, что посткризисное развитие российской экономики возможно только на основе стимулирования возрождения реального ее (производственного) сектора, причем исключительно за счет разработки и внедрения инновационных технологий. В данной связи очевидно, что перспективная финансовая политика (стратегия) должна своевременно, т.е. заранее оформляться в нормативные акты, допустим, в законы (дополнения к Налоговому кодексу Российской Федерации), где будут оговорены соответствующие налоговые льготы по основным налоговым платежам для организаций любых форм собственности, которые занимаются соответствующими инновационными технологическими разработками. При этом необходимо очень детально охарактеризовать (на уровне технико-юридических норм), какие процессы следует считать технологически инновационными, поскольку в случае, если эти понятия останутся оценочными на уровне нормативных актов (допускающими произвольное толкование), такой подход приведет к традиционной в правоприменительной практике ситуации элементарного ухода от налогообложения и усилению коррупции. Этого допускать нельзя, а избежать можно только с помощью надлежащего и системного нормативного (законодательного) оформления соответствующих отношений, основанного на предварительных макроэкономических расчетах. Причем нормативное регулирование должно быть системным, т.е. охватывать весь комплекс отношений, связанных со стимулированием инновационных процессов.

Резюмируя вышеизложенное, следует сделать вывод о том, что только комплексный подход к систематизации экономико-правовых отношений и норм, которые их регулируют, является объективно необходимым, поскольку учитывает недопустимость случайного перебора вариантов возможных последствий в экономике государства. Прямая связь, реализуемая субъектом управления в виде нормы экономического права, должна быть продуманной с учетом заранее просчитанного экономического результата, который и является обратной связью объекта управления (экономики государства). Это служит залогом достижения баланса в системе «экономика - экономическое право».

Делая общий вывод, отметим следующее:

- теоретическое выведение экономического права в качестве мегаотрасли российского права можно расценивать как инновационный подход к российскому праву;

- перегруппировка норм (существующих уже в общепринятых отраслях российского права) будет крайне полезна практически, поскольку облегчит правоприменение как частному субъекту отдельных сегментов экономической деятельности, так и публичному, в частности, при осуществлении экономического контроля (мероприятия которого проводятся органами специальной компетенции) в отношении первых;

- наличие целостного правового поля будет способствовать устранению коллизий норм различных отраслей российского права и обнаружению пробелов правового регулирования в сфере экономической деятельности;

- перспективное (а не ретроспективное) и системно-комплексное правовое регулирование экономических отношений позволит нивелировать наступление и последствия экономических кризисов в стране;

- поскольку экономическое право, в самом широком смысле, представляет собой всю совокупность норм, регулирующих отношения в государстве (совокупное «домашнее хозяйство»), целесообразность выведения наиболее значимых общественных экономических отношений приводит к тому, что его *границы не являются стационарными* и речь идет только о рецепции *основ* отраслей российского права, постольку экономическое право в его ограниченном (более узком) значении можно охарактеризовать как *микромодель системы российского права*.

¹ См. подробно: *Еришов В.В.* Система форм права в Российской Федерации // Российское правосудие. 2009. № 1. С. 305-311. Система форм российского права состоит из двух подсистем, а именно международного права и российского права, в свою очередь, образованных составляющими их элементами. К соответствующим элементам (формам) относятся: основополагающие принципы международного права; международные договоры, содержащие нормы права; международные обычаи, содержащие нормы права; основополагающие принципы российского права; нормативные правовые акты, содержащие нормы права; нормативные правовые договоры, содержащие нормы права, и обычаи российского права, содержащие нормы права. (Там же. С. 313.)

² Основы государства и права / под ред. акад. О.Е. Кутафина. Москва, 2000. С. 44.

³ См. подробно: *Ершов В.В., Ашмарина Е.М., Корнев В.Н.* Экономическое право: сравнительно-правовой анализ Германии, Франции, Китая и России // Государство и право. 2014. № 10.

⁴ *Жалинский А., Рёрихт А.* Введение в немецкое право. Москва, 2001. С. 11-13.

⁵ *Талапина Э.В.* Административное право Франции сегодня // Ежегодник сравнительного правоведения. Москва, 2004. С. 136-151. URL: http://www.igpran.ru/public/articles/Talpina_adm_pravo_francii.pdf.

⁶ URL: http://chinalaw.ru/economic_law.

⁷ *Ершов В.В., Ашмарина Е.М., Корнев В.Н.* Экономическое право как мегаотрасль российского права: его предмет и система // Государство и право. 2015. № 7.

⁸ См. подробно: *Ашмарина Е.М.* От финансового права к экономическому праву // Государство и право. 2011. № 11.

⁹ *Ершов В.В., Ашмарина Е.М., Корнев В.Н.* Экономическое право и экономическая теория // Государство и право. 2015. № 1.

¹⁰ См. подробно: *Ручкина Г.Ф.* От предпринимательского права к экономическому праву // Государство и право. 2012. № 2. С. 118-122.

¹¹ Налоговое право - это подотрасль финансового права, которое является публичным (прим. - *Е.А.*).

¹² *Жилинский С.Э.* Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности): учебник. Москва, 2002. С. 14.

¹³ *Ершов В.В., Ашмарина Е.М., Корнев В.Н.* Экономическое право как мегаотрасль российского права...

¹⁴ *Ершов В.В., Ашмарина Е.М., Корнев В.Н.* Экономическое право и экономическая теория...

¹⁵ Рассмотрение институтов Общей и Особенной частей экономического права предполагается в дальнейших исследованиях (прим. - *Е.А.*).

¹⁶ Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы "КонсультантПлюс".

Поступила в редакцию 02.05.2015 г.