

10. Див.: Законодавство України про освіту і науку. — К.: Парламент, вид-во, 1999; Законодавство України про культуру. — К.: Парламент, вид-во, 1999; Збірник основних нормативних актів про вищу освіту, наукову діяльність, підготовку та атестацію наукових кадрів / за ред. проф. М. І. Панова. — Х.: Гриф, 2003; Нормативно-правові документи із питань вищої освіти / за ред. Я. Я. Болюбаша. — К., 2003; Правове регулювання туристичної діяльності в Україні:

36. нормативно-правових актів / під заг. ред. проф. В. К. Федорченка. — Київ. ун-т туризму, економіки і права. — К.: Юрінком Інтер, 2002.

11. Див.: Проект Закону України «Про культуру» // Культура і життя. — 2006. — 30 серп.

12. Див.: Юридична енциклопедія. 5 том. — К.: Вид-во «Українська енциклопедія» імені М. П. Бажана. — 2003. — С. 489.

УДК 346.16

### О. Подцерковный,

доктор юридических наук, заведующий кафедрой хозяйственного права и процесса  
Одесской национальной юридической академии

## ПРАВОВОЙ ХОЗЯЙСТВЕННЫЙ ПОРЯДОК КАК ОРИЕНТИР РЕГУЛЯТОРНОЙ ПОЛИТИКИ ГОСУДАРСТВА

Понятие общественного (правового) хозяйственного порядка является новеллой Хозяйственного кодекса Украины (далее — ХК Украины) и в целом украинского законодательства. Оно трудно пробивало себе дорогу. В одном из предложений Президента Украины от 14.02.2002 к редакции ХК Украины, принятого в ноябре 2001 г., в качестве одного из недостатков было указано на то, что кодекс содержит устаревшее понятие общественного хозяйственного порядка, которое якобы перестало «использоваться из-за «несоответствия содержания и направленности Конституции Украины» [1].

Даже приближенное изучение данного вопроса указывает на незнание предмета вопроса со стороны тех людей, которые готовили для Президента подобное утверждение. Во-первых, конституционные нормы, к сожалению, вообще обходят стороной вопросы экономического уклада общества. А косвенные упоминания экономико-правовых и социальных категорий свидетельствуют как раз в пользу соответствия времени термина «хозяйственный порядок». Например,

в ст. 15 Конституции говорится о том, что общественная жизнь строится на началах политического, экономического и идеологического разнообразия. Обратим внимание — речь идет об общественной жизни. То есть само понятие «общественное» не признается архаизмом. А в ст. 19 упоминается термин «правовой порядок», возводя понятие порядка в ранг основополагающей конституционной категории. Во-вторых, если предположить, что навязываемый негатив указанного понятия связан с его соотношением с понятием административного регулирования экономики, то и это не выдерживает критики. В той же ст. 15 Конституции «общественное» связывается с разнообразием элементов и категорий, которые характерны для смешанной, разгосударственной экономики. В-третьих, если отрицать понятие общественного хозяйственного порядка тем, что в ст. 19 Конституции Украины речь идет только о правовом порядке, то такой подход также является алогичным, ведь никак не служит отрицанию более широкого термина общественного хозяйственного порядка, как категории комплексной, обществен-

но-экономику-управленческо-правовой, а не только правовой.

Не случайно в философии права категория порядка находит все большее понимание не только как состояние, но и как цель законодательного регулирования. Так, по мнению Х. Гадамера, законодателю следует понять действительность и так изложить законы, «чтобы правовой порядок полностью пронизывал» ее [2]

Понятие общественного порядка, в том числе хозяйственного, является традиционной категорией, применяемой в общественном знании. Это является нормативной новеллой для украинского права, но не для западного права. Например, в конституциях федеральных земель Германии термин экономический и социальный порядок является достаточно распространенным [3].

Понятие хозяйственного порядка давно подробно изучено и получило поддержку в экономической литературе. Для примера можно обратиться к австрийской и немецкой экономической школам. Здесь порядок называется даже частным. Крупные экономисты разграничивают американский, европейский, азиатский и другие типы хозяйственного порядка [4]. Выделяются такие виды общественного хозяйственного порядка, как либеральный хозяйственный порядок, конкурентный хозяйственный порядок, рыночный хозяйственный порядок, административный хозяйственный порядок и т. д. [5]. При этом обращает на себя внимание, что порядок как некое качественное состояние общественного уклада, в частности экономического (хозяйственного), может иметь совершенно разную регулятивную направленность, зависящую от элементов свободы предпринимательства и государственного вмешательства в экономические процессы. Перекося в направлении обеих этих начал неизбежно ведет к деградированию экономики. Но уже сам факт порядка, независимо от регулятивного его начала, является квинтэссенцией экономического регулирования, его методологической составляющей. Ведь, как известно, в условиях беспорядка ни о какой экономической

модели развития общества, ни о какой экономической политике, либеральной или административной, вообще говорить не приходится.

Если обратиться к теории Вальтера Ойкена, известного немецкого экономиста, и созданной им фрайбургской экономической школы, то можно заметить, что концепция общественного хозяйственного порядка противостоит концепции государственного порядка. В первом случае в общественных интересах как раз и обеспечивается оптимальная свобода предпринимателя для наиболее быстрого развития экономических отношений. Более того, теория хозяйственного порядка исходит из того, что власть представляет главную угрозу хозяйственному порядку. Ведь дисбаланс во властных структурах, политические кризисы, паралич системы управления как раз и нарушают устойчивую систему экономических отношений.

Сегодня нарушением требований хозяйственного порядка выступила отмена правительством всех инвестиционных льгот, свободных экономических зон в угоду популистским социальным проектам. Этим же грешит и решение о, по сути, полной распродаже государственной собственности, тогда как по опыту западных стран можно говорить о том, что в Украине доля государственного сектора в экономике достигла критической отметки. Сегодня дошло до того, что появились деструктивные идеи ликвидации системы хозяйственных судов. Причем, что интересно, по высказыванию народного депутата Ю. Мирошниченко подобные предложения сделаны во многом в угоду сиюминутного политического интереса на устранение председателя Высшего хозяйственного суда Украины Демченко [6]. О порядке в таких условиях трудно говорить. Между тем введение в механизм административного судопроизводства категории публично-правового спора образовало коллапс в системе единого рассмотрения гражданско-правовых и хозяйственно-правовых споров. Вместо того, чтобы принять вначале Кодекс ад-

министративных процедур, а под него Кодекс административного судопроизводства, пошли по пути перекраивания существующего правопорядка изменением компетенции одних судов в пользу других. Но ведь это формальная, а не содержательная сторона реформирования. Было понятно — это ничего не даст порядку, повышению авторитета судебной власти, доступности граждан к правосудию. Сегодня раздаются новые предложения — преобразовать хозяйственные суды в суды по рассмотрению коммерческих споров. Но что это даст для решения насущных проблем отсутствия порядка в осуществлении правосудия — не поясняется.

Важно понять, что общественный хозяйственный порядок, по сути, выступает динамичной моделью экономического развития общества, которая, будучи закреплённой в законодательстве, причём в стабильном, систематизированном и эффективном законодательстве, способна стать действенным инструментом повышения конкурентоспособности экономики страны.

К сожалению, сегодня во власть, по меткому выражению академика В. К. Мамутова, приходят не работать, а реформировать. В сфере экономики наблюдается своеобразная «реформобесия» [7], несовместимая с категориями хозяйственного порядка.

Но такое понятие порядка имеет инструментальное значение для обеспечения целостности хозяйственного законодательства. Стоит обратить внимание на мнение донецких ученых-хозяйственников (Г. Л. Знаменский и др.), справедливо выделяющих элемент, который «цементирует» разрозненные методы правового регулирования хозяйственной деятельности, в единый инструмент. Им выступает общественный хозяйственный порядок [8]. По меткому выражению В. А. Самеусова «хозяйственное право — это соединение идей в купол, на котором начертано «общественный хозяйственный порядок» [9].

В Википедии порядок определяется как гармоничное, ожидаемое, пред-

сказуемое состояние или расположение чего-либо. В науке хозяйственного права «общественный хозяйственный порядок — это основанная на законодательстве и реальных интересах общества система правовых и экономических средств, направленная на обеспечение стабильности и эффективности хозяйствования, удовлетворение и защиту интересов хозяйствующих субъектов» [10].

В окончательной редакции ХК понятие общественного хозяйственного порядка осталось в преамбуле, а в ст. 5, использован термин «правовой хозяйственный порядок». Такой подход следует в целом одобрить. Термин общественного порядка выходит за рамки правового порядка в том смысле, что не только право обеспечивает основы порядка, но и политическая стабильность, экономическая последовательность принимаемых решений, господство морали, семейных устоев, патриотической общественной идеологии, общих интересов и т. д. Не случайно в той же Википедии указывается, что «правопорядок — состояние общественных отношений, при котором обеспечивается соблюдение закона и иных правовых норм, одна из составных частей общественного порядка» (выделено мною. — О. П.). В этом смысле указание в преамбуле ХК на общественный хозяйственный порядок выглядит вполне логичным, указывая на исходный вклад кодекса, как стержневого акта хозяйственного законодательства, в обеспечение такого порядка.

В ст. 5 ХК Украины определено, что правовой хозяйственный порядок формируется на основании оптимального сочетания рыночного саморегулирования экономических субъектов хозяйствования и государственного регулирования макроэкономических процессов, исходя из принципов, закреплённых в Конституции Украины. Некоторые ученые в качестве диссертационных дискуссий указали на то, что термин «оптимальный» в данном случае является слишком неопределённым [11]. В то же время такому мнению можно возразить тем, что вряд ли было бы правильным

четко определить в законе соотношение государственного и частного интереса при установлении категории порядка. Ведь при этом категория порядка перестала бы быть динамичной категорией, зависящей от государственной экономической политики, международной экономической ситуации и других объективных факторов. Привязка сочетания рыночного саморегулирования и государственного регулирования к четким параметрам сделала бы непродуктивной реакцию государства на изменяющиеся условия экономической ситуации, что является недопустимым.

В своей известной книге М. Тэтчер критикует евроинтеграционный порядок, в частности, то, что «во фразе «единый европейский рынок» первые два слова существенно перевесили по значимости третье» [12]. В этом смысле во фразе «правовой хозяйственный порядок» каждое из слов должно выступить балансом правового, хозяйственного и общественного интереса.

Иными словами, важен как внутренний смысл самого порядка, так и его экономическая (хозяйственная) и общественная составляющие.

Одним из направлений построения такого порядка сегодня является дальнейшая кодификация и компактизация хозяйственного законодательства. Ведь невозможно в условиях существующей «инфляции законов» обеспечивать стабильность правовой системы.

Необходимо прекратить контрпродуктивные правовые реформы, которые не имеют предварительного экономического и юридико-доктринального обоснования. В частности, следует не высказываться об отмене Хозяйственного кодекса Украины, ссылаясь на его отдельные недостатки, а совершенствовать и дополнять его содержание. Следует, наконец-то, приступить к выполнению положений Закона Украины «Об основах государственной регуляторной политики в сфере хозяйственной деятельности» от 11.09.2003 г., направленного на совершенствование правового регулирования хозяйственных отношений, а также административных отношений между

регуляторными органами или иными органами государственной власти и субъектами хозяйствования, недопущение принятия экономически нецелесообразных и неэффективных регуляторных актов, уменьшения вмешательства государства в деятельность субъектов хозяйствования и устранения препятствий для развития хозяйственной деятельности, которое осуществляется в пределах, в порядке и способами, установленными Конституцией и законами Украины.

Если говорить о главном правиле хозяйственного порядка, то оно состоит в том, чтобы при помощи права обеспечить защиту гражданина и предпринимателя от частного и государственного произвола.

Политика хозяйственного порядка, ориентированная на обеспечение стабильности и системности экономических отношений, представляется особенно важной для переходной экономики, в том числе и украинской. Пренебрегать достижениями ордолиберализма (теории хозяйственного порядка) только на том основании, что они не вписываются в американизированный неоклассический мейнстрим, для Украины неразумно. Сегодняшнее состояние контролируемого хаоса не может приводить к экономическим сдвигам. Не случайно рейтинг привлекательности украинской экономики последние годы все время снижается. По признанию Президента Украины, «только за год Украина переместилась на 11 позиций вниз в рейтинге Мирового банка о благоприятности предпринимательской среды (139-е место среди 178 стран)» [13].

Только при построении основ хозяйственного порядка в Украине, прежде всего основанного на положении ст. 13 Конституции Украины о социально ориентированной экономике, можно будет говорить об инвестиционной привлекательности отечественной экономики и создании всесторонних условий для развития в ней предпринимательских отношений.

Сегодня ведущие экономисты говорили о необходимости сохранения традиции «мышления категориями порядка» [14]. Как обеспечить такое мыш-

ление в правотворчестве и правоприменении — вопрос, прежде всего, к науке права. Но его нельзя решить исключительно в рамках одной отрасли права уже в силу самой широты проблемы. Ведь сфера хозяйствования неразрывно связана с финансовой, потребительской, управленческой, трудовой и иными системами общественных отношений.

Кроме того, в условиях экологического, финансового, межгосударственного и иных кризисов, провоцирующих нестабильность общественных отношений, психологическую неустойчивость человека, мешающую ему толковать, изучать, верить и творить, отстаивание категории порядка превращается в катализатор нормализации общественного сознания.

Именно поэтому исследование категории хозяйственного правопорядка имеет значение не только как программа междисциплинарного исследования права, но и, прежде всего, как и просветительский заказ для науки права.

**Ключевые слова:** хозяйственный порядок, регуляторная политика, предпринимательство.

*Розглянуто проблему сучасного розуміння категорії правового господарського порядку, його використання для становлення сприятливого підприємницького середовища. Забезпечення правового господарського порядку передбачає продовження кодифікації господарського законодавства.*

*The article presents modern approach to the concept of legal economic order and its application for the benefit of creating favourable business environment. Ensuring legal economic order envisages codification of laws on economic activity.*

#### Литература

1. Режим доступу: <http://www.rada.kiev.ua/zakon/PR1/4skl/k/0800/0891.htm>
2. Гадамер Х. -Г. Истина и метод: основы философской герменевтики. — М., 1988. — С. 592.
3. Штобер Р. Общехозяйственно-административное право: Основы и принципы.

Экономическая конституция: Пер. с нем. — Минск: Издательство Европейского гуманитарного университета, 2001. — С. 28.

4. Гутник В. П. В каком хозяйственном порядке нуждается Россия? // Интернет-конференция «Социальное рыночное хозяйство: концепция, практический опыт и перспективы применения в России» / Режим доступа: <http://www.ecsostan.edu.ru/db/msg/269974.html>

5. Теория хозяйственного порядка: «Фрайбургская школа» и немецкий неолиберализм: Пер. с нем. — М.: Экономика, 2002.

6. Лянной И. Правительство хочет отменить Хозяйственный кодекс Украины. Предпринимателям стоит готовиться к массовому переделу имущества, рейдерским атакам и реприватизации // Режим доступа: [http://bin.com.ua/templates/news\\_article\\_big.shtml?id=78853](http://bin.com.ua/templates/news_article_big.shtml?id=78853)

7. Обод А. 200 лет хозяйственным судам Украины: о международной научно-практической конференции в г. Одессе // Юридическая практика. — 2009. — № 1–2. — С. 12.

8. Хозяйственное право: Учебник / В. К. Мамутов, Г. Л. Знаменский, К. С. Хахулин и др.; Под ред. Мамутова В. К. — К.: Юринком Интер, 2002. — С. 31.

9. Семеусов В. А. О преподавании курса хозяйственного (экономического) права // Правоведение. — 2000. — № 5. — С. 249.

10. Знаменский Г. Л. Хозяйственное законодательство Украины: формирование и перспективы развития. — К.: Наукова думка, 1996. — С. 53.

11. Юлдашев О. Х. Методологічні засади регуляторної політики у сфері господарської діяльності: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. 12.00.04. — Донецьк: ІЕПД НАН України, 2008. — С. 7.

12. Тэтчер М. Искусство управления государством. Стратегии для меняющегося мира: Пер. с англ. — 2-е изд. — М.: Альпина Бизнес Букс, 2007. — С. 406.

13. Послання Президента України Віктора Ющенка до Верховної Ради України про внутрішнє і зовнішнє становище України. 2008 рік // Режим доступу: <http://www.president.gov.ua/news/9941.html>

14. Шюллер А., Крюссельберг Х. Г. Анализ экономических систем. Основные понятия теории хозяйственного порядка и политической экономии. — М.: Экономика, 2006. — С. 8.