

*Л. Е. Стрельцов,
доктор юрид. наук, доктор теологии, профессор,
член-корреспондент Национальной академии правовых наук Украины,
заслуженный деятель науки и техники Украины*

К ВОПРОСУ О ГАРМОНИЗАЦИИ ПУБЛИЧНОГО ПРАВА

Последние десятилетия внесли существенные коррективы в политико-правовую карту мира. В указанных условиях возрастает необходимость объединения в межгосударственные структуры различных видов. Стоит перед важным выбором и Украина. Среди основных методов урегулирования интеграционных отношений выделяют правовую рецепцию, гармонизацию, унификацию, стандартизацию, имплементацию, аппроксимацию и другие. Этим методам уделяется необходимое внимание в различных работах, однако в данном исследовании внимание будет обращено на проблемы правовой гармонизации.

Проблемы гармонизации права исследуются различными зарубежными и отечественными специалистами, в частности: О. А. Терзи, С.В. Петковым, Н. С. Кузнецовой, Ю. А. Тихомировым, И. И. Лукашук, В. А. Шевчуком, Н. А. Mads, E. J. Husbao и др. Существуют и различные определения гармонизации [1, с. 167] [2, с. 45], однако, с нашей точки зрения, наиболее аргументированной представляется позиция профессора Н. С. Кузнецовой, которая считает, что гармонизация права – это устранение проблематичных несоответствий между национальными законодательствами, в первую очередь, за счет создания такой схожести между их содержаниями, чтобы они органично соединялись между собой, «вписывались» в единые рамки, стандарты [3, с. 67].

Следует отметить, что гармонизация, изначально используемая для урегулирования несоответствий в частноправовых отраслях, постепенно начинает приобретать все большее значение в отраслях публично-правовых. В этой связи следует указать, что континентальная правовая система традиционно состоит из публично-го и частного права, которые связаны и постоянно взаимодействуют. Частное право, как известно, регулируют социально-экономические отношения, направленные на реализацию частных прав человека и гражданина, обеспечение их равенства в отношениях между собой, т.д. В то же время, публичное право представляет собой систему норм и принципов, в которых отображаются государственные, общественные отношения и интересы, без обеспечения которых невозможно удовлетворить личностные интересы, а также интересы общества в целом [4, с. 28].

Несмотря на указанную дискуссионность разделения отраслей права на публичные и частные, полагаем необходимым все же обратить внимание на применение гармонизации в отраслях и подотраслях, которые, по крайней мере, традиционно относят к публичным [5, с. 43]. Одним из наиболее ярких примеров применения гармонизации представляет собой экономическое право, где как раз и происходит определенное заимствование гармонизации из сферы частноправовых правоотношений в сферу публично-правового регулирования торговых и имущественных международных отношений [6]. Это, например, находит свое отражение при заключении многосторонних международных соглашений, регулирующих соответствующие отношения на базе Всемирной организации интеллектуальной собственности и Всемирной торговой организации.

Необходимость гармонизации исследуется и в налоговом праве. Так, гармонизация налогового права представляет собой важный элемент фискальной конвергенции, которая, со своей стороны, по многим основаниям считается движущей силой развития европейской интеграции. В то же время указывают и на возможные проблемы, которые может вызвать использование указанного правового метода. Так, при этом не исключается потеря возможностей так называемого антициклического регулирования, повышенная зависимость от политических процессов и др. Отдельные специалисты даже предполагают, что налоговая гармонизация может предоставить некие преимущества отдельным странам [7].

Однако, по нашему мнению, одной из наиболее дискуссионных отраслей публичного права, в разрезе применения гармонизации, является уголовное право. Связано это, в частности, с тем, что национальная уголовно-правовая система является очень сложным феноменом с множественными взаимоотношениями между материальным и процессуальным правом, где определенное решение по конкретному уголовному делу может быть принято на разных этапах разными организациями [8, с. 20].

Поэтому, например, в современной Европе считается, что уголовное право и уголовный процесс уже не являются «продуктом» решений только национальных законодательных органов, а поддаются существенному влиянию со стороны международных конвенций и организаций [8, с. 20], и международное правоохранительное сотрудничество невозможно без гармонизированного согласования.

Однако некоторые специалисты отмечают сложности в использовании данного метода, т.к. это во многом связано с тем, что гармонизация определенных положений не гарантирует одинакового или схожего их правоприменения, ввиду достаточного количества факторов, в том числе и различия правовых культур [8, с. 19].

Обращение к украинским реалиям показывает, что следует согласиться со специалистами, которые отмечают, что перспективное вступление Украины в мировые и региональные политические и экономические организации требует от нашей страны энергичных шагов по сближению, гармонизации национального права с правом этого международного объединения [4, с. 38]. Отдельные исследователи прямо указывают, что гармонизация законодательства – первый шаг к гражданскому обществу [9].

Безусловно, к таким заявлениям, не лишенным определенной доли декларативности, следует относиться с достаточной прагматичностью. Выше изложенные положения, по нашему мнению, показывают, что гармонизация представляет собой сложный правовой метод, призванный устранять различия в национальных правовых системах, имеющий свои особенности применения в каждой конкретной отрасли права, и, что немаловажно, несущий в себе не только перемены положительного характера, особенно при его непродуманном задействовании.

В целом, как верно отмечают отечественные исследователи, анализируя проблемы гармонизации национального права с правом международным, главное – методологически правильно определить механизм их разрешения [4, с. 37]. В связи с указанным необходимо отметить, что применение гармонизации, в частности, в публичном праве, должно быть комплексом тщательно разработанных мер и не должно, во избежание ряда негативных последствий, «механически» следовать политическим решениям.

ЛИТЕРАТУРА

1. Тихомиров Ю. А. Интернационализация национального права // Московский юридический форум «Глобализация, государство, право, XXI век»: по материалам выступлений / Ю. А. Тихомиров. – М.: Городец, 2004. – С. 158–169.
2. Лукашук И. И. Глобализация, государство, право, XXI век / И. И. Лукашук. – М.: Спарк, 2000. – 261 с.
3. Кузнецова Н. С. Проблема відповідності цивільного законодавства України стандартам європейського права / Н. С. Кузнецова // Університетські наукові записки. – 2005. – № 1–2 (13–14). – С. 66–69.
4. Опришко В. Ф. Міжнародне економічне право: підручник. – [Видання друге, перероблене і доповнене]. – К.: КНЕУ, 2003. – 311 с.
5. Міжнародне приватне право: теоретичні та прикладні аспекти / Юлдашев О. Х. – К.: Юрид. книга, 2002. – 568 с.
6. Вельминов Г.М. Международное экономическое право и процесс: (Академический курс): учебник [Электронный ресурс] // Онлайн научная библиотека. – Режим доступа: <http://publib.if.ua/book/123> Дата доступа: 08.04.2013.
7. Шевчук В.О. Гармонізація податкового законодавства у країнах Європейського Союзу: досвід для України [Електронний ресурс]. – Режим доступа: old.niss.gov.ua/book/StrPryor/8/14.pdf Дата доступа: 09.04.2013.
8. Husbao E.J., Strandbakken A. Harmonization of Criminal Law in Europe Intersentia nv, 2005. – 157 с.
9. Петков С.В. Гармонізація законодавства — перший крок до громадянського суспільства [Електронний ресурс] // Аналітичний ресурс «Panoptikon.org». – Режим доступа: <http://panoptikon.org/articles/31501-garmonizacija-zakonodavstva-pershijj-krok-do-gromadjanskogo.html> Дата доступа: 08.04.2013.

Ж. В. Тоница,

*преподаватель кафедры международного
права и сравнительного правоведения*

*Института национального и международного права,
Международный гуманитарный университет*

ОСОБЕННОСТИ ТРАНСФЕРНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ В ЕВРОПЕЙСКОМ ФУТБОЛЕ

Слово «трансфер» переводится с английского языка как «передача», причем, в своем первоначальном виде это понятие можно было понимать буквально, так как ранее футболисту для регистрации за другой клуб необходимо было сначала передать в него форму регистрации спортсмена как профессионала. Передача формы и называлась «трансфером» [1].

С момента своего образования Английская футбольная ассоциация пыталась урегулировать отношения между клубами. Так, для того, чтобы принять участие в соревнованиях, игрок должен был быть зарегистрированным за определенный клуб. У него также оставалось право сменить клуб в конце сезона, однако перейти в другой клуб в течение сезона без разрешения возможным не представлялось. Система функционировала настолько удачно, что вскоре после образования в 1888 г. Английская футбольная лига разработала новую систему во многом отличную от прежней – отныне даже в конце сезона футболист должен был получить разрешение на переход в другой клуб. Всё это привело к тому, что все футбольные клубы могли передавать свое право на регистрацию игрока в обмен на выплату компенсации клубом, который хотел заключить с футболистом договор. Таким образом, правовая природа трансферных сделок состояла в передаче имущественного права на регистрацию игрока.

Как показал дальнейший ход истории, вопрос о системе переходов футболиста из клуба в клуб стал едва ли не центральной темой в новейшей футбольной истории. Созданная в Англии трансферная система трижды подвергалась провер-