УДК 341.171

**ПРАВО ЕВРОПЕЙСКОГО СОЮЗА КАК ОРИЕНТИР ДЛЯ
МОДЕРНИЗАЦИИ ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА УКРАИНЫ**

В.В. Чайковская,

доцент кафедры административного и хозяйственного права

ОНУ им. И.И. Мечникова, к.ю.н.

Аннотация

Чайковская В.В. Право Европейского Союза как ориентир для модернизации внешнеэкономического законодательства Украины.

В статье рассматривается право Европейского Союза в контексте модернизации национального внешнеэкономического законодательства. Устанавливаются источники первичного и вторичного права Европейского Союза и их влияние на внешнеэкономическую деятельность. Определяются этапы имплементации права Европейского Союза во внешнеэкономическое законодательство Украины.

Ключевые слова: Европейский Союз, право Европейского Союза, источники права Европейского Союза, внешнеэкономическая деятельность, внешнеэкономическое законодательство.

Summary

Chaykovska V.V. European Union law as the guideline for modernization of ukrainian foreign economic legislation.

Law of the European Union in the context of the modernization of the national foreign economic legislation is analyzed. Primary and secondary sources of European Union law are defined and their impact on foreign economic activity are ascertained. The stages of implementation of European Union law into ukrainian foreign economic legislation are clarified.

Key words: European Union, European Union law, sources of European Union Law, foreign economic activity, foreign economic legislation.

Актуальность темы. Одним из главных ориентиров в контексте модернизации украинского законодательства в сфере внешнеэкономической деятельности (далее – ВЭД) является право ЕС.

Не случайно О. О. Ашурков и Р. В. Овчаренко отмечают, что среди основных факторов, под воздействием которых проходило становление национального законодательства Украины в сфере ВЭД, следует считать, прежде всего, создание в 1992 г. ЕС и в 1994 – ВТО и подписание Генерального соглашения по тарифам и торговле [1, с. 44].

Подписание Соглашения об ассоциации между Украиной и ЕС (далее - САЕС) создало для Украины новую правовую базу, с учетом которой будет осуществляться изменение национального законодательства, в т.ч. в сфере ВЭД. В то же время, «САЕС предусматривает большой объем обязательств Украины относительно адаптации законодательства Украины к законодательству Европейского Союза» [2]. Перед формированием направлений модернизации национального внешнеэкономического законодательства и предоставлением соответствующих предложений целесообразно установить природу и значение права ЕС как ориентира для модернизации национального внешнеэкономического законодательства.

Научные труды по теме. Отдельные аспекты права ЕС исследовали такие ученые из постсоветских стран как С. Ю. Кашкин, О. К. Вишняков, М. Р. Аракелян, Н. Д. Василенко, Х. Бехруз, Т. А. Анцупова, Б. Б. Мельниченко, К. В. Проценко, И. З. Брацук и другие; иностранные ученые - Karen Davies, Damian Chalmers, Trevor C. Hartley, Edurne Navarro Varona и другие.

В то же время проблемы правовой природы права ЕС и его значение для модернизации национального законодательства в сфере ВЭД остаются актуальными и нуждаются в дальнейших исследованиях.

Целью статьи является определение правовой природы и значение права ЕС для модернизации законодательства Украины в сфере ВЭД.

Изложение основного материала. Успешное выполнение Украиной положений САЕС создаст предпосылки для дальнейшего присоединения

Украины к ЕС, в связи с чем целесообразно определиться с правовой природой ЕС и его законодательства, которое станет ориентиром для реформирования.

Историко-правовой анализ создания ЕС доказывает, прежде всего, экономическую цель его создания, которая, прежде всего, заключалась в упрощении внешнеэкономических связей между государствами-членами ЕС.

Стоит заметить, что именно развитие экономических связей между странами послевоенной Европы можно считать одним из оснований создания ЕС и источником права в материальном значении, которое обеспечивает функционирование указанного образования.

Первым международным договором, который «начал» историю ЕС, стал Договор об основании Европейского объединения угля и стали 1951 г.. Указанное объединение в соответствии со ст. 2 вышеупомянутого Договора было создано с целью экономического развития, роста занятости и повышения уровня жизни в государствах-членах путем создания общего рынка угля и стали. В соответствии со ст. 4 отмеченного Договора создание общего рынка угля и стали предусматривало, в частности, отмену или запрет: 1) импортной или экспортной пошлины, а также количественных ограничений на движение товаров; 2) дискриминационной практики по отношению к производителям, покупателям и потребителям; 3) субсидий или помощи, которые предоставляются государством; 4) ограничительной практики, которая приводит к распределению или эксплуатации рынков [3], то есть установление определенных ограничительных мер для государств-членов относительно тарифного и нетарифного регулирования ВЭД.

В 1957 г. был подписан так называемый Римский договор (официальное название - Договор о функционировании Европейского Экономического Содружества), которым был внедрен общий рынок для оборота почти всех товаров между государствами, которые стали членами указанного договора и способствовал их экономической интеграции.

Создание общего рынка и сближение экономической политики государств-членов, как отмечают Демьен Челмерс (Damian Chelmers) и Адам Томкинс (Adam Tomkins) было одной из основных целей создания Европейского Экономического Содружества. В свою очередь, обеспечение функционирования общего рынка находили свое выражение в разных направлениях. Во-первых, это - создание таможенного союза, который запретил все таможенные платежи на движение товаров между членами Содружества и ввел общий внешний (экспортный) тариф. Во-вторых, это - введение так называемых четырех свобод - движения товаров, работников, услуг и капиталов. В-третьих, это - общая антиконкурентная политика, которая была внедрена с целью обеспечения того, что частные барьеры рынка и картели не смогли разрушить запрет торговых барьеров между странами. В-четвертых, это - вмешательство государств в экономику в виде государственной помощи или создания государственных предприятий, в соответствии с положениями Римского договора, которые детально регулируются и ограничиваются. В-пятых, регулируются налоговые режимы государств-членов относительно товаров таким образом, чтобы не было дискриминации импорта. В-шестых, введена общая коммерческая политика относительно регулирования торговых отношений Содружества с третьими странами [4, с. 11-12].

Несмотря на дальнейшее переименование Европейского Экономического Содружества на Европейское Содружество, первоочередная экономическая цель создания ЕС является неопровержимой.

Функционирование Европейского Союза (далее - ЕС) обеспечивается многочисленным количеством разнообразных, однако соединенных между собой связками источников, в связи с чем в последнее время в литературе по праву ЕС, в большей степени, отстаивается позиция относительно особенной природы права ЕС, отличающейся от национального и международного права. В частности, С. Ю. Кашкин отмечает, что право ЕС является «самостоятельной правовой системой со своими источниками, формами

правотворчества и правоприменения, специфическими механизмами защиты юридических норм от нарушений [5, с. 121]. В свою очередь, В. И. Муравьев отмечает, что «право Евросоюза представляет особенную, третью систему права, которая действует рядом с международным и внутренним правом» [6, с. 55].

Существуют и сторонники концепции, в соответствии с которой, право ЕС является частью международного права. Например, профессор О. О. Моисеев отмечает, что «автономность европейского правопорядка не нарушает международно-правового характера учредительных договоров Содружества, а потому Европейское объединение хранит черты межправительственных организаций и остается международной организацией» [7, с. 35].

В контексте регулирования ВЭД стоит поддержать позицию, в соответствии с которой право ЕС приобрело наднациональный характер. Однако понятие «наднациональный» надо в данном случае понимать буквально, как характеризующееся, во-первых, неподчинением субъектов правотворчества ЕС власти определенного государства (то есть не являющимися национальными органами власти), а во-вторых, преимуществом права ЕС над национальным правом государств-членов ЕС. Ведь, как сторонники, так и противники особенной природы права ЕС как самостоятельной правовой системы, соглашаются с высшей юридической силой источников права ЕС (как первичных, так и вторичных) над актами национального законодательства государств-членов ЕС, проистекающее из прецедентов права Суда ЕС [см. напр.: 7, 5, с. 124-125]. Наднациональный характер права ЕС позволяет говорить о необходимости приведения к его стандартам права и тех стран, которые намереваются присоединиться к ЕС (в т.ч. внешнеэкономического законодательства Украины).

Что же касается правовой природы права ЕС в контексте отношения его к международному праву, то, с учетом классических подходов относительно субъектного состава международного публичного права (которые

ограничиваются кругом субъектов: преимущественно государствами и межгосударственными межправительственными организациями), право ЕС нецелесообразно полностью рассматривать как часть международного права с учетом того, что источники вторичного права ЕС непосредственно распространяют свое действие на физические и юридические лица, органы государственной власти соответствующих стран и регулируют отношения между ними (см., подробнее: [5, с. 174]).

Если же брать за основу концепцию широкого понимания международного экономического права, в соответствии с которой международное экономическое право распространяет свое действие на любые внешнеэкономические отношения, как межгосударственные, так и межхозяйственные (указанную концепцию поддерживают такие ученые, как В. М. Корецкий [см.: 8], А. Ш. Низамиев [см. : 9, с. 12, 24-25] и др.), то источники права ЕС, которые непосредственно регулируют внешнеэкономические отношения или устанавливают определенные ориентиры регулирования таких отношений, необходимо рассматривать как часть международного экономического права. Не случайно Группа по международному экономическому праву Американского содружества международного права рассматривает в составе международного экономического права, в частности, международное интеграционное экономическое право, которое включает право ЕС, Североамериканское соглашение о свободной торговле (NAFTA) и др. [10, с. 21-22].

В случае присоединения Украины к ЕС целесообразно будет выделять три правовых режима хозяйственной деятельности в нашем государстве:

1) режим внутригосударственной хозяйственной деятельности.

Указанный режим распространяется на хозяйственную деятельность, которая осуществляется в пределах государства и/или не имеет признака внешнеэкономической. В то же время, отдельные акты, которые обеспечивают режим внутригосударственной хозяйственной деятельности, могут распространяться и на внешнеэкономические отношения.

Например, ЗУ «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц-предпринимателей» распространяется как на осуществление регистрационных действий относительно создания юридических лиц, в качестве учредителей которых выступают резиденты Украины, так и на совершение регистрационных действий при участии нерезидентов.

2) правовой режим внешнеэкономической интеграционной хозяйственной деятельности.

Соответствующий режим будет распространяться на хозяйственную деятельность, которая будет осуществляться при участии субъектов хозяйствования Украины и субъектов хозяйствования, зарегистрированных в ЕС, или отвечать другим критериям ВЭД с распространением ее на территорию ЕС. Указанный режим будет обеспечиваться по большей части источниками права ЕС, а также источниками национального права в сферах, которые относятся к общей компетенции ЕС и в которых ЕС не приняты соответствующие акты, или сферах, на которые не распространяется право ЕС.

Возникает вопрос: с учетом того, что в ЕС введен таможенный союз, а также принцип свободы движения товаров между государствами-членами ЕС, то можно ли вести речь о наличии единственного правового режима ВЭД Европейского Союза, который распространяется на все страны-члены ЕС, и отсутствие специальных режимов в каждой стране, которая является членом ЕС? Ответ на указанный вопрос следует дать отрицательный.

Например, Договор о функционировании Европейского Союза (ДФЕС) позволяет государствам устанавливать определенные ограничения нетарифного характера относительно движения товаров и на внутреннем рынке ЕС, который на практике может означать специфику национального законодательства определенной страны ЕС, следовательно, наличие и определенного правового режима ВЭД отдельного члена страны ЕС (который должен отвечать императивным требованиям законодательства ЕС).

Нельзя не отметить, что при модернизации правового режима ВЭД в соответствии с требованиями нормативно-правовых актов ЕС обязательным является учет прецедентов Суда Европейского Союза, которые являются обязательными и конкретизируют или, в некоторых случаях, ограничивают положение Договора о функционировании ЕС [см. : 5, с. 486]. Более того, прецеденты Суда Европейского Союза кое-где уже применяются в судебной практике и, хотя они не являются источниками права в Украине, о чем верно отмечает Ю. З. Драпайло в соответствующем труде [11, с. 137], однако с учетом позиции Высшего административного суда, изложенной им в информационном письме от 18.11.2014 № 1601/11/10/14-14 «правовые позиции, сформулированные в решениях Европейского суда по правам человека, могут учитываться административными судами как аргументация, доводы относительно гармоничного толкования национального законодательства Украины согласно устоявшимся стандартам правовой системы Европейского Союза» [12].

3) правовой режим внешнеэкономической деятельности с третьими странами.

Указанный режим будет распространяться на хозяйственную деятельность, которая будет иметь признаки внешнеэкономической, при участии субъектов хозяйствования стран, которые не являются членами ЕС, или будет отвечать другим критериям ВЭД с распространением ее на территорию соответствующих стран.

Например, в Польше установлен правовой режим осуществления внешнеэкономических валютных операций между Польшей и третьими странами, что предусматривает наличие определенных ограничений. Так, в соответствии с ч.3 ст. 13 Закона Польши о свободе хозяйственной деятельности от 2 июля в 2004 г., иностранные лица (то есть лица, не из государств-членов ЕС и ЕАВТ - В. Ч.) имеют право основывать и осуществлять хозяйственную деятельность исключительно в организационно-правовых формах общества с ограниченной

ответственностью, акционерного общества, коммандитного общества или акционерно-коммандитного общества [13].

С учетом вышеизложенного можно условно определить, что имплементация права ЕС в правовую систему Украины будет происходить поэтапно:

1) первый этап будет заключаться в исполнении САЕС и имплементации актов *acquis* ЕС к национальному праву Украины, предусмотренных положениями САЕС и Приложений к нему ; 2) второй этап будет заключаться при наличии соответствующего желания и политической воли Украины, ЕС и стран-членов ЕС, в подготовке присоединения к ЕС, который должен сопровождаться модернизацией национального законодательства в соответствии с теми источниками права ЕС, которые не предусмотрены САЕС (прежде всего такими актами являются учредительные договоры ЕС).

Список использованной литературы :

1. Ашурков О.О. Проблеми розвитку зовнішньоекономічної діяльності / О. О. Ашурков, Р. В. Овчаренко // Вісник ІЕПД НаН України. – 2010. – № 1. – С. 44-53.

2. Пояснювальна записка до проекту Закону України «Про ратифікацію Угоди про асоціацію між Україною, з однієї сторони, та Європейським Союзом, Європейським Співтовариством з атомної енергії і їхніми державами-членами, з іншої сторони» (реєстр № 0098 від 15.09.2014 [Електронний ресурс] // Офіційний веб-сайт Верховної Ради України. – Режим доступу: <http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc34?id=&pf3511=52170&pf35401=313051>

3. Договір про заснування Європейського об'єднання вугілля та сталі 1951 р. [Електронний ресурс] // Офіційний веб-сайт Верховної Ради України. – Режим доступу: http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/994_026/

4. Chalmers D. European Union Public Law / Damien Chalmers, Adam Tomkins. – New York : Cambridge University Press, 2007. – 501 p.

5. Кашкин С.Ю. Право Европейского Союза : учебник для вузов / [С.Ю. Кашкин, А. В. Жупанов, О.А. Четвериков и др.]; под. ред. С.Ю. Кашкина. – М. : Издательство Юрайт, 2010. – 3-е изд., перераб. и доп. – 1119 с.

6. Муравйов В. І. Право Європейського Союзу : підручник / [В. І. Муравйов, О. М. Лисенко, К. В. Смирнова та ін.]; / за ред. В. І. Муравйова. – К. : Юрінком Інтер, 2011. – 704 с.
7. Моисеев А.А. Особенности юридической природы права европейской интеграции / А. А. Моисеев // Юрист-международник : Всероссийский журнал международного права. – 2007. – № 3. – С. 28-39.
8. Корецкий В.М. Избранные труды. В 2-х книгах. Кн. 1 / В. М. Корецкий; Редкол.: Бабий Б.М., Денисов В.Н. (Гл. ред.) и др. – К. : Наук. думка, 1989. – 344 с.
9. Низамиев А. Ш. Правовое регулирование международных экономических отношений. (Концептуальные подходы). Дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.10 / Низамиев А.Ш. – Казань, 2000. – 220 с.
10. Subedi S.P. International economic law : study guide [Electronic resource] // Mode of access: http://www.londoninternational.ac.uk/sites/default/files/international_economic_law.pdf
11. Драпайло Ю. З. Применение прецедентов Суда Европейского Союза в административном процессе Украины / Ю. З. Драпайло // Адміністративне право та процес України: пріоритетні напрями розвитку в умовах демократизації : тези доповідей II міжнародної науково-практичної конференції пам'яті доктора юридичних наук, професора, Заслуженого діяча науки і техніки України Леоніда Васильовича Ковалю, м. Запоріжжя, 6-7 березня 2015 р. / За заг. ред. Т. О. Коломоець. - Запоріжжя : ЗНУ, 2015. - С. 134-139.
12. Інформаційний лист Вищого адміністративного суду України від 18.11.2014 № 1601/11/10/14-14 [Електронний ресурс] // Єдиний державний реєстр судових рішень. – Режим доступу: http://www.vasu.gov.ua/sudovapraktika/inf_list/il18_11_2014_1601_11_10_14-14/
13. Ustawa z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej [Zródło elektroniczne] // Reżim dostępu : <http://isap.sejm.gov.pl/Download?id=WDU20041731807&type=3>