**Марченко**

**Господарсько-правова норма**

# ЗМІСТ

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | **ВСТУП** | **3** |
|  |  | **7** |
| **РОЗДІЛ І.** | **СТАНОВЛЕННЯ ГОСПОДААРСЬКОГО ПРАВА ЯК СИСТЕМИ ТА РОЗВИТОК**  **ГОСПОДАРСЬКОГО ЗАКОНОДАВСТВА** |  |
|  |  | **17** |
|  | 1.1. Становлення та розвиток системи  господарського права |  |
|  |  | **25** |
| **Розділ ІІ.** | **ГОСПОДАРСЬКЕ ЗАКОНОДАВСТВО:**  **ПОНЯТТЯ, ОЗНАКИ ТА ОСОБЛИВОСТІ** |  |
|  |  | **25** |
| **РОЗДІЛ ІІІ.** | **НАУКОВІ ПІДХОДИ ДО КЛАСИФІКАЦІЇ НОРМ ГОСПОДАРСЬКОГО ПРАВА.**  **ВДОСКОНАЛЕННЯ ГОСПОДАРСЬКОГО**  **ЗАКОНОДАВСТВА ТА ІНТЕГРУВАННЯ ДО МІЖНАРОДНОГО ЗАКОНОДАВСТВА** |  |
|  | 3.1. Господарсько-правових норми права в системі  соціальних норм. Поняття та класифікація | **25** |
|  | 3.2. Інвестиційні норми як особливий вид господарсько-правових норм: поняття та види | **41** |
|  | **ВИСНОВКИ** | **50** |
|  | **СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ ТА ЛІТЕРАТУРИ** | **54** |

**ВСТУП**

В умовах сьогодення перед українським суспільством стоїть важливе завдання – оновлення господарського законодавства на базі Господарського кодексу України відповідно до міжнародних стандартів, зокрема до Угоди про асоціацію між Україною та Європейським Союзом. Однією з умов функціонування ринкових відносин є правове забезпечення господарської діяльності, яке включає, зокрема, створення законодавчої основи, тобто системи нормативних актів (головним чином у формі законів), що визначають правовий статус суб'єктів господарювання та регламентують різні аспекти господарської діяльності.

Становлення національного господарського законодавства в Україні пов'язане з труднощами, спричиненими насамперед економічними та соціально-політичними факторами. Сучасне господарське право можна розглядати як юридичну форму розв'язання суперечностей між приватними та громадськими інтересами під час здійснення господарської діяльності. Але загальним регулятором господарських відносин воно стало лише в XX сторіччі. Перед цим воно не було правом загального характеру. Як і будь-яке історичне явище, господарське право мало свій початок і зазнало певних змін, перш ніж досягти сучасного стану. Незважаючи на те, що Україна взяла курс на побудову ринкової економіки, протягом усіх років її незалежності не вщухають пристрасті навколо питання про те, який тип економіки є оптимальним для нашої держави.

**Актуальність теми.** Сьогодні Україна опинилася в чи не найскрутнішій соціально-економічній ситуації з часів здобуття незалежності. Однією з умов функціонування ринкових відносин є правове забезпечення господарської діяльності, яке включає, зокрема, створення її законодавчої основи, тобто системи нормативних актів (головним чином у формі законів), що визначають правовий статус суб'єктів господарювання та регламентують різні аспекти господарської діяльності. На стані

господарського законодавства негативно позначається відсутність чіткої регламентації процесу розробки, узгодження, експертизи та внесення на розгляд відповідних органів проектів законів та підзаконних нормативних актів.

Господарське законодавство є категорією господарського права, яка охоплює основні закони та нормативно-правові акти, які мають відношення до здійснення господарської діяльності та регулюють правовідносини у цій сфері. Термін «законодавство» є одним із базових в юридичній науці та практичній правничій діяльності, а його застосування досить широко використовується у в текстах нормативно-правових актів для виокремлення сукупності законів та інших нормативно-правових актів, які регламентують певну сферу суспільних відносин і є джерелами певної галузі права. Основними джерелами господарського права є саме закони та інші нормативні акти. Такі форми права, як звичай, судовий прецедент, у цій сфері застосовуються рідко.

Теоретичним проблемам розвитку господарського права як науки присвятили свої дослідження чисельні вітчизняні та зарубіжні вчені, серед яких, насамперед, потрібно відмітити таких дослідників як: С. М. Грудницька, О. М. Міхатуліна, В.О. Джуринський, Д. Задихайло, С. В. Несинова, В. С. Воронко, Т. С. Чебикіна, Л. Л. Нескороджена, П. С. Борцевич, Є. В. Петров, Р. Б. Прилуцький, B. C. Щербина, І. М. Ямкова та ін. Однак, деякі питання господарського права все ще залишаються маловивченими. Це пояснюється швидкоплинністю господарських відносин в сучасному світі, необхідністю адаптації вітчизняного законодавства до стандартів ЄС, тощо. Саме тому в царині господарського права постійно з’являються нові проблеми, які потребують розв’язання. Все вище сказане й обумовлює актуальність обраної теми дослідження.

**Мета дослідження** – проаналізувати тенденції та перспективи розвитку господарського права в Україні на основі загально-усталених, законодавчо-

закріплених норм права, дослідження проблемних питань розвитку господарського права в Україні та шляхів їх вирішення.

Відповідно до поставленої мети сформульовано наступні **цілі і завдання:**

* розглянути історичний розвиток та теоретичні аспекти господарського права;
* надати теоретичну інтерпретацію поняттю господарського права, а також охарактеризувати його правову природу;
* дослідити процес становлення та розвитку господарського права як науки;
* визначити найбільш загальні проблеми розвитку господарського права в Україні;
* розглянути поняття та місце норми права у системі господарського права України;
* дослідити підходи та класифікацію видів норм права в системі господарського законодавства;
* дослідити основні недоліки господарського законодавства України та запропонувати перспективні напрямки його вдосконалення та інтегрування до законодавства ЄС.

**Об’єкт дослідження** – місце та роль господарського права як загальнообов’язкових правил поведінки у процесі становлення, розвитку та модернізації господарського права України.

**Предмет дослідження** – господарсько-правова норма, як частина законодавство України, наукові підходи до класифікації та визначення їх видів, а також недоліки та шляхи вирішення останніх для модернізації господарського права та виведення його на європейський рівень.

**Методи дослідження.** В процесі написання цієї роботи використано комплекс загальнонаукових методів – історичного, аналізу і синтезу, системного та процесного підходів, застосування яких та опрацювання

широкої джерельної бази дали можливість забезпечити всебічне вивчення проблеми та достовірність отриманих висновків.

В процесі свого дослідження використано чисельні літературні джерела, а також наукові роботи та публікації, які так чи інакше торкаються проблематики розвитку господарського права в Україні.

Структура роботи. Дане дослідження складається зі вступу, основної частини, яка розподілена на три розділи, які в свою чергу включають в себе декілька підрозділів для більш детального та поглибленого вивчення кожного питання окремо та дослідження взаємозв’язку між ними, висновків та списку використаних джерел та літератури.

# РОЗДІЛ І. СТАНОВЛЕННЯ ГОСПОДААРСЬКОГО ПРАВА ЯК СИСТЕМИ ТА РОЗВИТОК ГОСПОДАРСЬКОГО ЗАКОНОДАВСТВА

Господарське право можна розглядати як юридичну форму розв'язання суперечностей між приватними та громадськими інтересами під час здійснення господарської діяльності. Але загальним регулятором господарських відносин воно стало лише в XX сторіччі. Перед цим воно не було правом загального характеру. Як і будь-яке історичне явище, господарське право мало свій початок і зазнало певних змін, перш ніж досягти сучасного стану. Господарювання, у розумінні задоволення господарських потреб (в одязі, житлі, предметах побуту тощо) певних соціальних груп, було притаманно людській спільноті на ранніх етапах суспільного розвитку. А функціонування будь-якої людської спільноти неможливо без регулювання відносин між її членами, в т. ч. і з питань ведення господарських справ [10, с.12].

Всі питання діяльності людей за родоплемінного ладу, в т. ч. пов’язані з виробництвом матеріальних благ, вирішувалися в межах таких організацій, члени яких підпорядковувались певним правилам поведінки у формі звичаїв, рішень, прийнятих громадою, радою старійшин чи обраним главою спільноти. Тобто, мало місце так зване внутрішнє регулювання, яке ґрунтувалося на авторитеті громади. Товарний обмін не був розвинений, а якщо він і мав місце, то відбувалося це у відносинах з різними племенами/родами і зазвичай на засадах натурального обміну (тобто одні матеріальні блага обмінювалися на інші). Відтак, за подібної організації людство не потребувало якихось додаткових форм об’єднань, оскільки кожний член суспільства належав до того чи іншого роду-племені, в межах якого і здійснювалося виробництво певних матеріальних благ, що задовольняло насамперед інтереси відповідної громади (роду/племені), а також індивідуальні (приватні) інтереси членів такої спільноти з основних питань забезпечення їх життєдіяльності. При цьому інтереси громади

зазвичай переважали над індивідуальними або груповими інтересами. Поділ праці (відокремлення землеробства від скотарства, а згодом – виділення ремесел і торгівлі) послаблював родоплеменні зв’язки у стародавньому світі та згодом (разом з іншими чинниками) призвів до занепаду цієї форми організації людей [7]. Нові соціальні системи, що прийшли на зміну родоплемінному ладові були різноманітними за рівнем (держава, територіальні громади сіл, селищ, міст, районів міста, навіть вулиці, а також більш автономна, ніж за родоплемінного ладу, сім’я) та за характером спільних інтересів, для реалізації яких відбувалося об’єднання кількох осіб.

Серед згаданих соціальних систем можна умовно виділити такі категорії:

* універсальні, що створюються для реалізації/забезпечення та захисту комплексу інтересів учасників/членів (саме до цієї категорії з певним застереженням можна віднести учасників/членів державу та територіальні громади, хоча їм притаманне значно менше, ніж за родоплемінного ладу, втручання у сферу приватних інтересів);
* спеціалізовані, що створювалися для досягнення певних спільних цілей, господарських зокрема (цехи, гільдії купців, товариства для спільного здійснення певного виду господарської та/або пов’язаної з нею діяльності, а в певні історичні періоди – і діяльності, яка забезпечувала безпеку учасників господарського життя та їх майна).

Вказані обставини зумовили виникнення нових об’єднань на принципово нових засадах: не на підставі кровного споріднення, а шляхом вільного волевиявлення для досягнення певної мети, в т. ч. господарської.

Так, ще в стародавні часи функціонували своєрідні товариства (згадки про них трапляються у древніх асирійців, фінікіян, греків):

* за участю купців, що вели морську торгівлю, та їх позичальників, які часто-густо ставали компаньйонами власника судна;
* з ремісників для спільного збуту товарів;
* земельні товариства, які також виконували функції охорони від зовнішніх ворогів.

Такі форми об’єднань і стали підґрунтям виникнення в майбутньому господарських організацій сучасного типу – торгових (або господарських) товариств.

Держава також брала на себе функції організації господарського життя в країні, аби приватна ініціатива не завдавала істотної шкоди загальному благу та не справляла руйнівного впливу на державу. З давніх часів відомим є регулювання діяльності природних монополій шляхом встановлення граничних цін на їх продукцію (роботи, послуги).

На рівні держави визначались й правила для осіб, що здійснювали господарську діяльність з метою отримання прибутку, встановлюючи для них певні вимоги та обтяження на користь держави (різноманітні податки, збори), інших учасників господарського життя, передбачаючи, зокрема, відповідальність боржників перед кредиторами, включаючи й визнання боржника неплатоспроможним (банкрутом) з метою застосування спеціальної процедури ліквідації його заборгованості перед кредиторами [12].

Стародавній Рим увібрав у себе надбання підкорених ним народів, а також греків-колоністів, які асимілювалися з місцевим населенням і, відповідно, принесли досвід організації господарського життя. Римському праву були вже відомі: договірне товариське об’єднання – societas, організація корпоративного типу, що стала прообразом інституту юридичної особи,- universitatas corpus, а також товариство публікантів – societas publicanorum (vecigalium) – як змішана форма societas і universitatas.

Регулювання господарської сфери в стародавні часи не відокремлювалося від регулювання інших суспільних відносин. Тому, в таких відомих зведеннях стародавніх законів, як Дигести Юстиніана, Руська Правда, Литовський статут, знаходимо окремі положення, що стосувалися спільного ведення торгових справ, відповідальності боржників перед

кредиторами, банкрутства, та деякі інші. Бурхливий розвиток ремесел і торгівлі в епоху середньовіччя (зазвичай у приморських містах, пов’язаних з торгівлею з іншими територіями та державами) сприяв розвитку спеціального регулювання цієї сфери, спочатку у формі торгових звичаїв, рішень судів зі справ між торговцями, збірок таких звичаїв та суддівських рішень (як, наприклад, “Збірник морського права Ганзи”), а згодом – до прийняття кодифікованих нормативно-правових актів.

З Францією другої половини XVII ст., часів правління Людовіка XIV, пов’язується перша спроба кодифікації норм торгового права. Ініціатором кодифікації був міністр фінансів короля Кольбер, ім’я якого отримали два ордонанси – Ордонанс про торгівлію 1673 р. і Ордонанс мореплавства 1681 р. Завдяки ордонансам Кольбера, що згодом стали основою Торгового кодексу Наполеона 1807 р., на території Франції було уніфіковане правове регулювання торговельних операцій.

Країни континентальної Європи свого часу приймала Торгові (Комерційні) кодекси або статути (в т. ч. Російська імперія, до складу якої входила більша частина території сучасної України). В сучасний період частина країн (Голландія, Італія, Швейцарія, Російська Федерація) відмовилися від так званого дуалізму приватного права (тобто регулювання майнових відносин за допомогою двох кодексів – Цивільного і Торгового/Комерційного), проте зберігає специфіку регулювання відносин у сфері господарювання шляхом прийняття спеціальних законів – про господарські товариства чи окремі їх види (акціонерне, з обмеженою відповідальністю), антитрестівські закони (закони про захист економічної конкуренції) та ін. [7].

Розрізняють три періоди в розвитку торговельного права: італійський, французький та німецький.

У перший період (XI - XIII сторіччя) торговельне право ще не було загальним правом. Воно являло собою звичаї, на грунті яких регулювалися відносини між купцями всередині середземноморських купецьких гільдій.

Торговельні звичаї різних гільдій суттєво відрізнялися один від одного, оскільки кожна гільдія об'єднувала купців однієї місцевості та, як правило, одного різновиду торговельної діяльності Для розв'язання суперечок між членами гільдій призначалися особливі особи (консули). Рішення консульських судів занотовувалися в хронологічній послідовності в особливі книги (статути), які, по суті, вже були нехай ще й місцевим, але вже прецедентним правом [10, c.17].

У XIV - XVIII сторіччях торговельне значення Італії зменшується, зростає роль інших морських держав - Іспанії, Англії, Франції, яка опиняється в центрі найбільш економічно розвинених країн, і саме тому цей період запропоновано називати французьким. Торговельне право, як і раніше, має кастовий (купецький) характер (особливо на початку періоду). Проте розвиток торговельного обігу як усередині країни, так і між країнами вимагав уніфікації торговельних звичаїв, у тому числі і в поширенні торговельного права. Найпростіше це можна було зробити, надавши торговельним звичаям законодавчого характеру. Перші систематизовані нормативні акти з'явилися у Франції. У 1673 році прийнято королівський ордонанс "Про торгівлю", а у 1681 році - "Про мореплавство" Вони поширювали свою чинність на всю Францію У них закріплювалося право купецького прошарку Франції на здійснення торговельної діяльності. Французька революція 1789 року знищить кастові привілеї та проголосить свободу підприємницької діяльності. У 1807 році прийнято Французький комерційний кодекс, що набирає чинності 1 січня 1808 року. 3 цього дня юридично закріплюється подвійне регулювання господарської діяльності за допомогою норм торговельного та цивільного права, що отримало назву "дуалізм приватного права". Сфери його дії визначаються субсидіарно, тобто норми цивільного права застосовуються в тих випадках, коли бракує норм торговельного права. За прикладом Франції поділ приватного права на торговельне та цивільне поширився в більшості країн континентальної Європи. Торговельні

кодекси приймаються в Іспанії (1829), Португалії (1833), Німеччині (1861 Німецький торговельний звід) та в інших країнах.

Німеччина в розвитку торговельного права посідає особливе місце Особливість торговельного права країни була пов'язана з тим, що на початку XIX сторіччя Німеччина все ще була державою, що складалася з численних королівств, герцогств, князівств, в яких діяли власні закони. Формування торговельного права тут відбувалося на вже існуючому міському праві (Магдебурзькому, Любекському).

Перший загальнонімецький торговельний звіт з'явився в 1861 році, який складався з п'яти книг про торговельних діячів, про торговельні товариства, про негласне товариство та об'єднання для поодиноких операцій, про торговельні угоди, про моральне право. На думку деяких вчених, торговельний звід 1861 року був не додатком до цивільного законодавства, а справді паралельним щодо нього законодавством.

У 1897 році в Німеччині приймається новий торговельний звід, що містить чотири книги про торговельний прошарок, про торговельні товариства та негласне товариство, про торговельні угоди, про моральне право. Його було введено в дію в січні 1900 року і з додатками та змінами він діє дотепер [10, c.19].

У кожній країні були свої історичні, економічні та національні особливості. Разом з тим у всіх країнах виникнення та подальший розвиток торговельного права має подібні риси, що загалом характерні для формування права. Спочатку виникають звичаї (звичаєве право), тобто такі історично сталі риси поведінки, що через багаторазовість повторення ставали звичайними для виконання, їхнє виникнення диктувалося потребою охопити загальними правилами поведінки щоденно повторені акти виробництва та обміну продуктів. Згодом звичаї набувають державного характеру. Торговельне право щодо цього не було винятком.

Виходячи з цього, в розвитку торговельного права можна відокремити такі періоди XI -XIII сторіччя: виникнення та розвиток торговельного права,

XIV - XVIII сторіччя - одержавлення торговельних звичаїв, формування купецького права, XIX сторіччя - формування промислового права, XX сторіччя - формування господарського(економічного, торговельного, комерційного, підприємницького) права.

Розвиток промисловості та торгівлі зробив приватну господарську діяльність справою всього суспільства. Спочатку вона була винятково привілеєм купців, що закріплював їхні кастові інтереси. Згодом ідеї "свободи, братерства, рівності", що перемогли в суспільстві, перетворили привілеї купців на надбання всіх громадян, а точніше тих з них, хто зажадав займатися господарською діяльністю. Суб'єкти господарської діяльності не можуть тепер вести свої справи без урахування інтересів усіх громадян країни. У зарубіжних наукових джерелах вони, як правило, називаються публічними інтересами У вітчизняній науковій літературі - це громадські інтереси [10, c.20].

Виникнення й розвиток господарського права з моменту виникнення і до сьогодення є відображенням у праві боротьби між приватними та публічними інтересами під час здійснення господарської діяльності, є історією того, як за допомогою норм права в тканину приватних інтересів упліталися публічні економічні інтереси.

Наприкінці XIX сторіччя в Німеччині формується промислове право, а на початку XX сторіччя в цій країні виникли гострі суперечності між приватними та публічними інтересами, розв'язання яких вимагало більш інтенсивного вторгнення держави в приватну господарську діяльність.

Норми господарського права є юридичною формою розв'язання суперечностей між приватними та публічними інтересами під час здійснення господарської діяльності. У них закріплений певний рівень централізації та децентралізації в управлінні економікою.

У розвитку господарського права можна відокремити періоди звичаєвого торговельного права, купецького (торговельного) права, промислового права та господарського права.

У XI - XIII сторіччях торговельне право являло собою торговельні звичаї, що регулювали відносини між купцями всередині, як правило, однорідних за різновидом здійснюваної торгівлі купецьких гільдій. Оскільки кожна гільдія діяла в межах одного міста або місцевості, торговельні звичаї різних гільдій відрізнялися один від одного. Ведеться їхня систематизація в хронологічній послідовності в особливих книгах (статутах).

У період купецького права (XIV - XVIII сторіччя) зростають тенденції до усунення місцевих особливостей в статусах різних міст, окремі частини звичаєвого торговельного права набувають державного характеру, у той самий спосіб регулюються торговельні відносини між купцями.

У період промислового права (XIX сторіччя) усувається становий характер купецького права, його норми стають загальними правилами поведінки для всіх громадян, розвивається процес його поширення на сферу виробництва товарів. У більшості країн видаються торговельні кодекси або спеціальне законодавство [12].

Інтенсивні пошуки більш досконалих форм державного регулювання економіки призвели в першій половині - середині XX сторіччя низку країн Східної Європи, Китай, Північну Корею, В'єтнам, Кубу до створення систем з централізованим управлінням народним господарством. В інших країнах тривав пошук поєднання ринкового господарства з його державним регулюванням. Між першими (східними) та другими (західними) країнами виникло економічне протистояння. Відповідно до цього розділилося на дві гілки й господарське право: соціалістичне господарське право (східна гілка) та західне господарське право. У XX сторіччі державне втручання в господарську діяльність стає загальним. Упродовж усього XX сторіччя здійснювався пошук оптимального варіанта вторгнення держави в господарську діяльність. Розвиток господарського права йшов шляхом помірного або максимального втручання в економіку. За першим напрямком розвивається господарче законодавство в країнах з ринковою системою господарювання. Другий напрямок є характерним для країн із системою

централізованого державного керівництва економікою (В'єтнам, Китай, Північна Корея, Радянський Союз, Чехословаччина та інші).

У Радянському Союзі були спроби кодифікації правового регулювання господарської сфери в 20-ті роки. Так, у жовтні 1923 р. Комісією з внутрішньої торгівлі при Раді праці та оборони РРФСР був внесений в законодавчий орган проект Торговельного Зведення; доцільність прийняття якого обґрунтовувалася необхідністю зовнішнього (з боку держави) регулювання “торгово-промислової стихії”, властивої для того періоду: введені у зв’язку із непом приватно - правові елементи господарювання необхідно було пов’язати з державним сектором економіки та державним регулюванням. Проте ідея кодифікації правового регулювання в господарській сфері розглядалася у зв’язку з дискусією про співвідношення цивільного і торгового права. Відмова від непу і монополізація державою господарської сфери країни послужили своєрідним приводом для відмови від дуалізму (або “двосекторності”) правового регулювання господарської сфери, в якій противники господарського права вбачали загрозу розколу єдиної радянської правової системи [7].

У 30-ті роки Л. Я. Гінзбург та Є. Б. Пашуканіс – засновники наукової школи єдиного господарського права – обґрунтовують необхідність спеціального (у формі Торгового/Господарського кодексу) регулювання відносин у сфері соціалістичної економіки, проте включають в коло суб’єктів і громадян, які вступають у майнові відносини. На жаль, політизація наукової сфери в 30-ті роки і наявність серед опонентів ідеї єдиного господарського права головного тодішнього теоретика в галузі правознавства А. Я. Вишинського, впливового та послідовного сталініста, призвели до трагічних наслідків для засновників цієї школи.

Після 1991 року в східноєвропейських країнах та в країнах, що утворилися внаслідок розпаду Радянського Союзу, інтенсивно формується господарське законодавство, що виключає монопольне становище державної власності. За короткий термін були прийняті закони про господарські

товариства, про підприємництво, власність та ін. Але вони мають деякі проблеми та розбіжності. В останній третині XX ст. у Радянському Союзі знову поширюється ідея кодифікації правового регулювання в господарській сфері, проте вона не була реалізована.

Наприкінці XX сторіччя з'ясувалося, що поєднання ринкової економіки з державним регулюванням більш ефективне, ніж централізоване управління господарством. Більшість країн соціалістичного спрямування відмовились від монополії державної власності. Сьогодні у цих країнах здійснюється перехід від централізованого господарювання до ринкових відносин. Цей процес впливає на стан і сутність господарського законодавства. Що стосується в цілому господарського права в Польщі, Угорщині, Чехії, Словаччині, Румунії, Болгарії та в країнах, які утворилися після розпаду Радянського Союзу, то воно сприймає ідеї західного господарського права. Але правове регулювання господарської діяльності в цих країнах зараз ще не стабільне. Потрібен час для того, щоб сформувались економічні умови для його становлення [10, c.22].

Після здобуття Україною незалежності відповідно до Концепції Судово-правової реформи почав розроблятися Господарський (Комерційний) кодекс, перший варіант якого у Верховній Раді спіткала невдача, а другий (під дещо зміненою назвою – як Господарський кодекс) після тривалих складнощів (трьох читань, подолання президентського “вето”) був прийнятий 16 січня 2003 p., а набув чинності з 01.01.2004 р.

# РОЗДІЛ ІІ. ГОСПОДАРСЬКЕ ЗАКОНОДАВСТВО: ПОНЯТТЯ, ОЗНАКИ ТА ОСОБЛИВОСТІ

Основними джерелами господарського права є саме закони та інші нормативні акти. Нормативні акти є основною формою існування норм господарського права як загальних правил поведінки суб'єктів господарських відносин. Саме у формі нормативних актів норми господарського права приймаються, вивчаються і застосовуються, тобто функціонують як загальні обов'язкові правила господарювання. Відповідно господарське законодавство загалом можна визначити як систему нормативних актів, які згідно із законом є інституційними джерелами господарського права. Такі форми права, як звичай, судовий прецедент, у цій сфері застосовуються рідко.

Система господарського законодавства загалом обумовлена предметом регулювання. Офіційно межі цього предмета визначені сьогодні у кодифікованому нормативному акті - Господарському кодексі України.

Згідно зі ст.1 ГК він визначає основні засади господарювання в Україні і регулює господарські відносини, що виникають у процесі організації та здійснення господарської діяльності між суб’єктами господарювання, а також між цими суб’єктами та іншими учасниками відносин у сфері господарювання [2, ст.1]. Отже, предметом господарського законодавства є господарські відносини у спеціальному розумінні, тобто відносини між організаціями щодо виробництва і реалізації (поставки, купівлі-продажу, міни) продукції, відносини у капітальному будівництві, відносини у закупівлі сільськогосподарської продукції в аграрних товаровиробників (агропідприємств та фермерських господарств), відносини організацій всіх видів транспорту з клієнтами та між собою, відносини у державному страхуванні, зовнішньоекономічній діяльності, планові та господарсько- процесуальні відносини. Це точка зору представників теорії господарського права. Згідно з нею господарське законодавство являє собою самостійну галузь - систему нормативних актів, правила яких регулюють господарські

відносини щодо організації та здійснення господарської діяльності в галузі суспільного виробництва і обігу.

Як галузь господарське законодавство окреслене лише господарськими відносинами і не містить всіх нормативних актів (фінансового, адміністративного, трудового права тощо), які теж регулюють народне господарство. У такому спеціальному значенні господарське законодавство кодифіковане шляхом прийняття Господарського кодексу.

Інше визначення предмета господарського законодавства формулюється за «критерієм адресата» — за відношенням нормативних актів до народного господарства, адресуванням їх цьому об'єктові. Згідно з цим визначенням господарське законодавство є сукупністю нормативних актів, які регулюють усі, а не тільки господарські правовідносини у народному господарстві. Таке визначення терміна «господарське законодавство» узагальнює адресоване економіці цивільне (насправді господарське), трудове, фінансове, земельне, екологічне та інші окремі системи законодавства. Тобто це безмежно широка «суперсистема» законодавства («безмежний нормативний масив»). Прихильники цієї теорії називають господарське законодавство не галуззю, а «нормативним масивом» - терміном, змістовно- понятійні межі якого з'ясувати важко. Він охоплює всі нормативні акти, котрі так чи інакше стосуються народного господарства. З урахуванням того, що і суто господарсько-правових актів у нас дуже багато, наукова цінність цієї теорії досить сумнівна [7].

Комплексний зміст основних нормативних актів є особливістю господарського законодавства, що більш повно характеризує цю галузь законодавства. Переважна більшість нормативних актів господарського законодавства містить норми двох і більше галузей права.

Іншою ознакою і особливістю господарського законодавства є те, що воно містить одногалузеві акти господарського законодавства. Такими, зокрема, слід вважати Положення про поставки продукції виробничо- технічного призначення та Положення про поставки товарів народного

споживання. Вони одногалузеві, бо регулюють відносини щодо укладання та виконання відповідних господарських договорів.

Об'єктивною ознакою господарського законодавства є множинність актів, зумовлена тим, що:

* це законодавство регулює різні види господарської діяльності (промислову, будівельну, транспортну, комерційну тощо), кожен з яких має суттєві особливості, які враховуються у спеціальних актах;
* в економіці наявні різні форми власності (приватна, колективна, державна), що теж відповідним чином диференціює акти господарського законодавства;
* тривалий час був відсутній кодифікований акт господарського законодавства, натомість, діяла значна кількість актів, прийнятих вищим та центральними органами державної виконавчої влади.

Наступною ознакою господарського законодавства України є його поєднання з комерційним правом інших країн та міжнародними договорами з господарських питань. Воно здійснюється згідно з певними принципами, зазначеними нижче [7].

Принцип пріоритету спеціальних норм міжнародного договірного права над загальними нормами господарського права України. Цей принцип сформульований, зокрема у ст.50 ГК: « У разі, якщо чинним міжнародним договором, згоду на обов’язковість якого надано Верховною радою України, встановлено інші правила щодо підприємництва, ніж ті, що передбачено законодавством України, застосовуються правила міжнародного договору [2, ст.50].

Принцип надання нормам міжнародних економічних договорів статусу національного законодавства України. Законом України від 29 червня 2004р.

«Про міжнародні договори України» чинні міжнародні договори України, згода на обов’язковість яких надана Верховною Радою України, міжнародні договори є частиною національного законодавства України й застосовуються в порядку, передбаченому для норм національного законодавства». Якщо

такого порядку не встановлено, пріоритет, згідно з нормами міжнародного права, мають норми міжнародних договорів.

Третім принципом поєднання господарського законодавства України з комерційним правом інших країн є право сторін зовнішньоекономічних договорів обирати (погоджувати вибір) право країни, яким визначаються права та обов'язки сторін договорів. Законодавством України також передбачено, що за відсутності згоди сторін щодо застосовуваного права діє право країни місцезнаходження (основного місця діяльності, заснування, проживання) сторони-виконавця договору: продавця, наймодавця, перевізника, кредитора, поручителя тощо (ст. 6 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність»). Це так званий принцип місця. Територіальний принцип діє також стосовно деяких видів договорів (про створення спільного підприємства, про виконання будівельно-монтажних робіт та ін.), коли застосовується право країни, на території якої створюється та реєструється СП, виконуються роботи чи здійснюється інша діяльність [3, ст.6].

До господарського законодавства належать також нормативні акти, які в теорії права називають локальними, або статутними. Це статути і установчі договори підприємств, господарських товариств, господарських об'єднань, положення про структурні підрозділи підприємств, у тому числі відособлені (філії, представництва, відділення). Сукупність цих нормативних актів є, з юридичної точки зору, своєрідним елементом господарського законодавства.

Зазначені акти приймаються (затверджуються), як правило, тими суб'єктами, статутні процедури функціонування яких вони регулюють, тобто підприємствами (щодо державних підприємств діє порядок затвердження їхніх статутів уповноваженими на це органами), товариствами, концернами, корпораціями, асоціаціями тощо. Звідси джерелом юридичної сили статутів, установчих договорів тощо є нормотворчі повноваження саме цих осіб як таких, що базуються на законі соціальних інститутів. Межі таких повноважень визначені законом, тобто статутне право грунтується на законі.

По-друге, за колом осіб такі акти є “суб'єктними", тобто поширюються лише на тих суб'єктів, що їх прийняли. Звідси визначення локальні.

Нормативний акт господарського законодавства являє собою офіційний письмовий документ компетентного органу держави, який є джерелом норм господарського права, тобто встановлює (змінює) або припиняє норми господарського права. Норма господарського права - це елемент системи комплексної галузі господарського права. Нормативний акт діє як елемент зовнішньої форми господарського права, елемент комплексної галузі господарського законодавства. З цього визначення випливають дві основні ознаки нормативного акта господарського законодавства. Перша стосується змісту, за яким нормативний акт є офіційним джерелом правової інформації про чинні норми права у сфері господарської діяльності. Друга ознака стосується форми. Нормативний акт - це юридично-технічна форма встановлення, опублікування і застосування норм господарського права.

Поняття нормативного акта господарського законодавства багатозначне.

Воно визначає різноманітні щодо юридичної сили, форми і сфер дій нормативні акти. Тому вони класифікуються на види шляхом визначення актів господарського законодавства за двома основними критеріями: юридичною силою актів та змістом норм господарського права, які вони встановлюють.

Згідно з юридичною силою господарське законодавство функціонує як вертикальна ієрархічна система нормативних актів.

Структура цієї системи обумовлена структурою органів законодавчої і державної виконавчої влади, які мають законодавчі і нормотворчі повноваження щодо регулювання господарської діяльності. В ній можна виділити декілька блоків, головними з яких є господарське законодавство, що грунтується на статтях і нормах Конституції України про власність, про підприємництво, про компетенцію вищих органів державної влади

(Верховної Ради, Президента, Кабінету Міністрів) у нормативному регулюванні господарської діяльності.

Згідно із ст.5 ГК „Конституційні основи правопорядку у сфері господарювання” правовий господарський порядок в Україні формується на основі оптимального поєднання ринкового саморегулювання економічних відносин суб’єктів господарювання та державного регулювання макроекономічних процесів, виходячи з конституційної вимоги відповідальності держави перед людиною за свою діяльність та визначення України як суверенної та незалежної, демократичної, соціальної, правової держави [2, ч.1 ст.5].

Другий блок становлять господарські закони, їх можна класифікувати

як:

* загальні (Господарський кодекс України від 16 січня 2003р.,Закон

України „Про власність”, Цивільний кодекс від 16 січня 2003р. який регулює основні види господарських відносин і договорів);

* закони про види і правовий статус суб'єктів господарювання (Закони

«Про господарські товариства», «Про колективне сільськогосподарське підприємство» тощо);

* закони про окремі види господарської діяльності (Кодекс торговельного мореплавства, Повітряний кодекс України).

Ще один блок нормативних актів господарського законодавства становлять так звані законодавчі акти:

* постанови Верховної Ради України з господарських питань, які приймаються як акти поточного законодавства;
* Декрети Кабінету Міністрів з господарських питань, які приймалися Кабінетом Міністрів України на підставі тимчасових повноважень, делегованих йому Верховною Радою України [12].

Великий за обсягом блок господарського законодавства становлять підзаконні нормативні акти:

* укази Президента України з господарських питань;
* розпорядження Президента України з окремих господарських питань, які видаються як оперативні господарські акти;
* постанови та розпорядження Кабінету Міністрів України з господарських питань, які приймаються відповідно до ст. 117 Конституції України;
* господарські нормативні акти міністерств, державних комітетів та інших центральних органів виконавчої влади.

Ці акти приймаються у вигляді положень, інструкцій, правил тощо, затверджуваних наказами відповідних міністрів. До цієї групи відомчого законодавства належать також акти, прийняті господарськими об'єднаннями (асоціаціями, корпораціями, концернами тощо), та локальні нормативні акти суб'єктів господарювання;

* нормативні акти господарського законодавства місцевих рад та місцевих держадміністрацій (нормативні господарські акти територіальної дії).

Важливою як у теоретичному, так і в практичному аспекті є загальна класифікація нормативних актів господарського законодавства на види за змістом тих норм господарського права, які офіційно встановлюють ці акти. Залежно від змісту доктрина господарського права розрізняє чотири види актів:

* акти, норми яких є загальними правилами функціонування господарських правовідносин. Такі норми містяться у кодексах (передусім, у Господарському кодексі), які кодифікують окремі інститути господарського права. Зокрема, Цивільний кодекс кодифікує норми про договірні господарсько-правові інститути: купівлю-продаж, поставку та інші форми обміну; загальний і будівельний підряди; перевезення вантажів; інститут майнової відповідальності суб'єктів господарювання і т. ін. Щодо окремих видів правовідносин діють спеціальні кодифіковані акти господарського законодавства. Це, зокрема, транспортні кодекси та статути, загальні правила перевезення вантажів;
* компетенційні акти, які визначають види суб'єктів господарювання, а також їхні права і обов'язки щодо господарювання, тобто господарську компетенцію;
* нормативні документи, що регулюють технічні параметри виробництва та його результати, зокрема, технологічні процеси, якість продукції (робіт, послуг), витрати (норми витрат матеріальних і трудових ресурсів, норми виробітку тощо). Формами нормативних документів є стандарти (державні, галузеві, підприємств, технічні умови), а також державні будівельні норми і правила;
* нормативні акти, що виражають норми-завдання, тобто визначають своїм адресатам конкретні результати, яких мають досягти суб'єкти господарських відносин при належній правомірній поведінці, а не загальні правила поведінки. Юридично-технічною формою актів цього виду є акти планування, програми (технічна форма) і закони та постанови про їх затвердження (юридична форма).

Отже, поняття «господарське законодавство» охоплює як господарські закони у власному значенні, так й інші нормативні акти з питань господарської життєдіяльності.

Це законодавство містить і так зване відомче господарське законодавство. До відомчих нормативних актів належать у такому разі ті, що мають нормативну силу стосовно прав і обов'язків суб'єктів господарських відносин. Це нормативні акти міністерств, державних комітетів, інших органів виконавчої влади, що здійснюють державне управління економікою.

**РОЗДІЛ ІІІ. НАУКОВІ ПІДХОДИ ДО КЛАСИФІКАЦІЇ НОРМ**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **ГОСПОДАРСЬКОГО** | **ПРАВА.** | **ВДОСКОНАЛЕННЯ** | **ГОСПОДАРСЬКОГО** |
| **ЗАКОНОДАВСТВА** | **ТА** | **ІНТЕГРУВАННЯ ДО** | **МІЖНАРОДНОГО** |
| **ЗАКОНОДАВСТВА** |  |  |  |

# 3.1.. Господарсько-правових норми права в системі соціальних норм. Поняття та класифікація

Сутністю соціальних норм є не просто привила, тому що правила існують і в несоціальних утвореннях, таких, скажімо, як математика, граматика, техніка та ін. (технічні норми), а правила чітко вираженого соціального характеру. Система засобів соціального впливу відображає досягнутий рівень економічного, соціально-політичного і духовного розвитку суспільства, в них знаходять відображення історичні та національні особливості країни, характер державної влади, якісний рівень життя людей.

На думку Т. Тарахонич, соціальні норми існують як у додержавному так й у державно-організованому суспільстві, приймаються суспільством у добровільному порядку, права та обов’язку не взаємні, і виконання їх не залежить від обов’язків інших сторін.

Слід зазначити, що соціальні норми виникають у процесі історичного розвитку і, концентруючи досягнення людства в організації суспільного життя, передаються з покоління в покоління, тобто є спадкоємними. Соціальні норми утворюють єдину систему. Норми права співвідносяться із соціальними як частина з цілим, оскільки вони — важлива, але не одна лише форма регулювання суспільних відносин [6, c.30].

Норми моралі, норми-звичаї, корпоративні й інші норми взаємодіють із принципами і нормами права, знаходять у них одну з необхідних форм свого існування.

Мораль має історичний характер, але за всіх часів критерієм моральних норм виступають категорії добра, зла, чесності, порядності, совісті. Вона

охоплює майже всі сфери життя — економіку, політику, право та ін. За допомогою моралі узгоджується поведінка особи з інтересами суспільства, долаються суперечності між ними, регулюється міжособистісне спілкування.

Норма права — це загальнообов'язкове, формально-визначене правило поведінки (зразок, масштаб, еталон), встановлене або санкціоноване державою як регулятор суспільних відносин, яке офіційно закріплює міру свободи і справедливості відповідно до суспільних, групових та індивідуальних інтересів (волі) населення країни, забезпечується всіма заходами державного впливу, аж до примусу. Ознаки норми права такі ж, що й права в цілому, але норма не має такої ознаки, як системність, оскільки вона регулює групу певних суспільних відносин і лише в сукупності з іншими, узгодженими з нею нормами складає систему права [7].

Оскільки ознаки права вже наводилися, перелічимо специфічні ознаки норми права:

* + Правило поведінки регулятивного характеру.
  + Загальнообов'язкове правило.
  + Правило поведінки загального.
  + Формально-визначене правило поведінки представницько- зобов'язуючого характеру.
  + Правило поведінки, прийняте в суворо встановленому порядку.
  + Правило поведінки, забезпечене всіма заходами державного впливу, аж до примусу.

Риси норми права як класичного розпорядження:

* + норма відтіняє, підкреслює кількісну і якісну сторони поведінки (вид і міру поведінки);
  + норма вбирає в себе всі основні властивості права (нормативність, формальну визначеність, стабільність, владність);
  + норма має чітко виражену структуру, складається з елементів (диспозиція, гіпотеза, санкція).

Внутрішній зміст норми права включає наступне:

* + є мірою свободи і справедливості; є результатом владної діяльності держави, яка полягає в узагальненні і систематизації типових конкретних правовідносин, що виникають у громадянському суспільстві;
  + має завжди загальний характер, тобто це таке розпорядження, що адресоване безлічі індивідуально не визначених суб'єктів і розраховано на багатократність застосування за певних життєвих обставин.

Норми права за предметом правового регулювання (або за галузями права): норми конституційного, адміністративного, кримінального, цивільного, трудового, екологічного права та ін.

Норми права за методом правового регулювання:

* + Імперативні — норми, що виражають у категоричних розпо- рядженнях держави чітко позначені дії і не допускають ніяких відхилень від вичерпного переліку прав і обов'язків суб'єктів. Інакше: імперативні норми прямо наказують правила поведінки.
  + Диспозитивні — норми, у яких держава наказує варіант пове- дінки, але які дозволяють сторонам регульованих відносин самим визначати права й обов'язки в окремих випадках [7].

Норми права за характером впливу на особу:

* + Заохочувальні — норми, що встановлюють заходи заохочення за варіант поведінки суб'єктів, який схвалюється державою і суспільством і полягає в сумлінній і продуктивній праці (наприклад, правила щодо виплати премій).
  + Рекомендаційні — норми, що встановлюють варіанти бажаної з погляду держави поведінки суб'єктів.

Норми права за суб'єктами правотворчості:

* + Норми органів представницької влади;
  + Норми глави держави;
  + Норми органів виконавчої влади;
  + Норми громадських об'єднань;
  + Комерційних організацій;
  + Трудових колективів підприємств Норми права за дією за колом осіб:
  + Загальні — поширюються на все населення;
  + Спеціальні — поширюються на певне коло осіб;
  + Виняткові — роблять винятки із загальних і спеціальних норм. Норми права за дією у просторі:
  + Загальні;
  + Місцеві.

Норми права по субординації в правовому регулюванні:

* + Норма матеріального права — норма, що є первинним регу- лятором суспільних відносин: містить правило (права, обов'язки, заборони), на підставі якого можливо вирішення справи по суті. Наприклад, не можна вчиняти вбивство.
  + Норма процесуального права — норма, що встановлює оптимальний порядок застосування норм матеріального права: містить правило, на підставі якого можливо вирішення справи по суті.

Норми права за дією у часі:

* + Постійні;
  + Тимчасові.

Норми права за функціональною спрямованістю (за функціями права):

* + Регулятивні (правила поведінки) — встановлюють права і обов'язки суб'єктів (наприклад, норма, що закріплює

них:

правомочності власника: володіння, користування, розпорядження, чи норма, що визначає порядок шлюбу);

* Охоронні (сторожі порядку) — встановлюють способи юри- дичної відповідальності за порушення прав і невиконання обо- в'язків, закріплених у регулятивних нормах (наприклад, норма Кримінального кодексу про відповідальність за вбивство) [8, c.20].

Регулятивні норми права за характером розпоряджень, що містяться в

* Заборонна норма відповідає охоронній нормі, проте їх не слід плутати. У заборонній нормі заборона чинити правопорушення (злочини) має регулятивний характер, оскільки її дотримання, пов'язане з недоведенням до правопорушення (злочину), із під- тримкою правопорядку.
* Охоронна (кримінально-правова) норма, яка вказує на конкретні злочини і міри покарання, припускає заборону чинити злочини, але не містить заборони, оскільки її застосування розраховане на факт скоєння злочинного діяння, на порушення правопорядку.
* Заборона входить до змісту і *зобов'язувальної норми.* Встановлюючи обов'язок особи здійснювати певні позитивні дії, зобов'язувальна норма містить заборону зробити щось інакше, ніж це потрібно для забезпечення інтересу уповноваженої особи. У разі порушення зобов'язувальної норми відбувається посягання не на заборону (як у заборонній нормі), а на позитивне зобов'язування.

Тричленний поділ регулятивних юридичних норм відповідає

тричленному поділу засобів регулювання: дозволяння, заборона, зобов'язування (веління).

Крім зазначених видів загальних норм права є так звані спеціалізовані (такі, що забезпечують, або похідні) норми. Це — нетипові правові

розпорядження, тобто розпорядження «нестандартного» характеру, у яких відсутні ті чи інші властивості, ознаки, об'єктивно притаманні класичній моделі норми права [7].

Створення спеціалізованих (допоміжних, або похідних) правових норм дозволяє логічно узгодити весь нормативний масив, уникнути в ньому суперечностей і прогалин .

Ознаки спеціалізованих норм:

* Мають субсидіарний, тобто допоміжний*,* характер, допомагають основним нормам додати праву вивершеність і повноту;
* Самі не регулюють суспільні відносини і як би приєднуються до регулятивних і охоронних норм, створюючи разом з ними єдиний регулятор. Тому щодо основних норм ці норми кваліфікуються як *додаткові;*
* Утворюються на основі «первинних», «вихідних» норм, але містять у собі додатково інші розпорядження (вбирають нові регулятивні якості) з метою охоплення нової групи суспільних зв'язків. За характером утворення вони є *похідними* від основних норм.

Схематично шляхи (стадії) розробки спеціалізованих норм можна уявити таким чином.

Ідея → норма → відносини: тут спеціалізовані норми спрямовані на вдосконалення сформованих суспільних відносин, вже врегульованих певною мірою правом;

Відносини → ідея → норма: тут необхідно охопити спеціалізованими нормами усталені суспільні відносини, не врегульовані правовими нормами.

Слід зважити на те, що упорядкування тексту спеціалізованої (допоміжної, або похідної) правової норми неможливо без змін, доповнень гіпотези або (і) диспозиції основної (первинної, вихідної) норми права. У гіпотезі вказуються нові умови дії норми. У диспозиції визначаються інші правила поведінки, які відрізняються від диспозиції основної (первинної, вихідної) правової норми [11].

Спеціалізовані норми відмежовуються одна від одної в залежності від цільового призначення, виконуваного в процесі правового регулювання.

З вищенаведеного можна зробити наступні висновки:

Норми права створюються з урахуванням норм моралі, що панують у суспільстві, виступають як формально (офіційно) визначена міра справедливості, і тому право в широкому розумінні є моральним явищем. Наприклад, заборона убивства — це насамперед моральна заборона, а потім уже правова.

Законом передбачена кримінальна відповідальність за наклеп, давання неправдивих показань, підробку документів, шахрайство, які у своїй основі мають неправду як аморальне явище. Або конституційна норма (ст. 63 Конституції України), відповідно до якої особа не несе відповідальності за відмову давати показання або пояснення щодо себе, членів сім'ї чи близьких родичів, є насамперед моральною нормою [1, ст.63].

Норми права змінюються і розвиваються під впливом норм моралі. Наприклад, зміна ставлення до комерційної діяльності зажадала юридичного закріплення, оскільки норма, що забороняє комерційну діяльність в Україні, морально відпала. Норми права скасовуються у разі невідповідності вимогам норм моралі, яка панує в суспільстві. Наприклад, смертна кара в Україні.

Ознаки норми права такі ж, що й права в цілому, але норма не має такої ознаки, як системність, оскільки вона регулює групу певних суспільних відносин і лише в сукупності з іншими, узгодженими з нею нормами складає систему права.

Правило «lex spesiali derogate generali» відоме з часів римського права. На нього часто посилаються в науковій літературі і в судових рішеннях. Але його зміст та умови застосування залишаються визначеними лише схематично.

Ті посилання на наукову літературу XIX століття, які наводить Васьковський Є. В., у своєму ґрунтовному дослідженні, свідчать про те, що проблема переважного застосування спеціального закону у XIX столітті не

досліджувалась. Сам Васьковський Є. В. присвятив один із параграфів свого дослідження логічному і систематичному елементам реального тлумачення [13, с. 199-211], але про переважне застосування спеціального закону він узагалі нічого не сказав.

У Радянському Союзі науковці звертались до систематичного тлумачення, переважно вважаючи його тільки засобом з'ясування смислу і змісту правових норм. При класифікації правових норм Недбайло П. О. виокремлює загальні і спеціальні норми та вказує на те, що спеціальні норми виключають застосування загальних [26, с. 92-93].

Черданцев О. Ф. звернув увагу на те, що проблема конкуренції норм досліджувалась тільки в науці кримінального права Трайніним А. Н., Герцензоном А. А., Кудрявцевим В. М. [3, с. 130] та іншими науковцями, а «в інших галузевих науках випадки конкуренції не досліджуються і не класифікуються».

Істотні наукові результати в дослідженні проблеми вибору спеціального закону, що підлягає переважному застосуванню перед законом загальним, отримав колектив авторів, що розробив методологію тлумачення нормативно-правових актів [37, с. 394-423]. Низку проблем використання правила про перевагу спеціальних правових норм перед загальними для вирішення колізій в регулюванні господарських відносин поставив і вирішив Подцерковний О. П. [31].

Проте ця проблема залишається актуальною і потребує подальшого дослідження. Переважне застосування спеціального закону означає перш за все виявлення спеціальної правової норми (а не спеціального закону як нормативно-правового акту), що підлягає переважному застосуванню перед загальною нормою [37, с. 393, 396-397]. Така ж думка викладена в Інформаційному листі Вищого господарського суду. Це не виключає проблеми спеціального закону як нормативно-правового акту.

Предмети регулювання загальної і спеціальної норм співвідносяться як рід і вид, а спеціальна правова норма застосовується тільки до того виду

правовідносин, який визначений у гіпотезі цієї правової норми [37, с. 395]. Але ж поряд з цим автори ведуть мову про переважне застосування не тільки спеціальних правових норм, а й спеціальних положень законодавства, спеціальних правових приписів.

У судовій практиці і наукових працях дійсно прийнято посилатись на законодавчі та інші нормативно-правові положення шляхом указівки на статті, частини, пункти, абзаци і речення таких актів. Але видається, що ця практика опрацьована не з тієї причини, що суди при здійсненні правозастосування та науковці при викладенні результатів досліджень не здійснюють перетворення нормативних положень у правові норми, а з метою дещо спростити (скоротити) формулювання, що включаються до судових рішень, ухвал, постанов, до наукових публікацій.

Простіше послатись безпосередньо на структурні частини нормативно- правових актів, ніж зазначати на правові норми, що формулюються у цих частинах, а тим більше – на гіпотези та диспозиції цих норм.

Однак, не можна не помітити і того, що теоретична підготовка юристів, у тому числі і суддів, не завжди дає їм змогу сформулювати (сконструювати, побудувати) правові норми, виходячи із певного нормативного тексту.

Але, що стосується виявлення загальних і спеціальних правових норм з метою вирішення колізій між ними, то в таких випадках перетворення нормативного матеріалу з метою сформулювати на його основі правові норми, є обов'язковим. Тому слід зробити висновок про те, що про спеціальні законодавчі та інші нормативно-правові положення припустимо вести мову тільки з метою спростити нормативний текст, якщо йдеться про застосування правила про перевагу спеціальних правових норм над загальними при правозастосуванні.

Отже, коли мова йде про виявлення загальних та спеціальних правових норм з метою вирішення колізій між ними підміна поняття правових норм поняттям положень законодавства є не тільки проявом недбалості при вживанні термінології, а й вводить в оману стосовно суті речей, про які

йдеться, виключає правильне вирішення колізій між загальними та спеціальними правовими нормами [31, c.34].

Неприйнятним є і використання термінів «загальний правовий припис», «спеціальний правовий припис». Правовий припис – це певна частина правової норми, її гіпотези чи диспозиції, а для вирішення колізії між загальною та спеціальною нормою ці норми треба сформулювати (сконструювати, побудувати), з’ясувати, гіпотеза якої із них є вужчою, та зробити висновок про те, яка ж із цих правових норм підлягає переважному застосуванню. Формулювання (конструювання, побудова) правової норми необхідне також для того, щоб з'ясувати, чи можливе взагалі використання з метою вирішення колізії у відповідному конкретному випадку правила про переважне застосування спеціальної правової норми. Якщо після формулювання правової норми виявиться, що гіпотеза правової норми, яка перевіряється на предмет її відповідності ознакам спеціальної, виходить за межі гіпотези загальної правової норми, то правило про переважне застосування спеціальної правової норми застосовуватись не може.

Нормативний текст може бути підданий граматичному і логічному перетворенню. У процесі такого перетворення із диспозиції однієї правової норми може бути виведена гіпотеза іншої правової норми і навпаки. Тільки в таких випадках диспозиція правової норми може бути визнана критерієм поділу правових норм на загальні і спеціальні. Так, ч. 8 ст. 269 ГК встановлює, що «позови, що випливають з поставки товарів неналежної якості, можуть бути пред'явлені протягом шести місяців з дня встановлення покупцем у належному порядку недоліків поставлених йому товарів». У цьому законодавчому положенні із слів «позови, що випливають з поставки товарів неналежної якості» конструюється гіпотеза правової норми, що визначає сферу дії диспозиції цієї ж норми. Диспозиція конструюється із решти слів наведеного законодавчого положення [2].

Таким чином, у випадках поставки товарів неналежної якості (гіпотеза), покупець має право пред'явити позов впродовж шести місяців з

дня встановлення у належному порядку недоліків поставлених йому товарів (диспозиція правової норми). Але нормативний текст ч. 8 ст. 269 ГК може бути перетворений за допомогою висновку від попереднього правового явища (права пред'явити позов протягом шести місяців з дня встановлення покупцем у належному порядку недоліків поставлених йому товарів) до наступного (права на задоволення вимоги, що випливає із поставки товарів неналежної якості, якщо вона пред'явлена в межах позовної давності тривалістю шість місяців). Гіпотезою у правовій нормі, що виявлена тут шляхом логічного перетворення нормативного тексту ч. 8 ст. 269 ГК є той правовий припис, який у правовій нормі, про яку йшлося раніше, був диспозицією: покупець має право на задоволення своїх вимог (позову) до постачальника, що випливають із поставки товарів неналежної якості (диспозиція), за умови, що він пред'явив позов не пізніше шести місяців з дня встановлення у належному порядку недоліків поставлених йому товарів (гіпотеза правової норми).

Отже, визнання гіпотези правової норми критерієм виявлення загальної та спеціальної норми виключає можливість використання термінів «загальні і спеціальні законодавчі (нормативно-правові) положення», «загальні і спеціальні правові приписи» у випадках, коли йдеться про вирішення колізій між загальними та спеціальними правовими нормами. У той же час використання термінів «загальне правило», «спеціальне правило» є припустимими, оскільки термін «правило» вживається, зокрема для позначення родового поняття, що використовуються для визначення видового поняття правової норми чи диспозиції правової норми.

Виокремлення загальних і спеціальних правових норм є звичайною їх класифікацією, що здійснюється за критерієм гіпотез правових норм та результатом якої є виокремлення роду і виду. Виокремлення спеціальних і загальних норм є частиною проблеми системи права. Але в той час як проблема системи права взагалі постійно перебуває в полі зору юридичної

науки, питання виокремлення загальних і спеціальних норм не тільки на практиці, а й в науці вирішується усупереч законам логіки [31, c.36].

Рід і вид, стверджується в філософії, визначаються відповідно родовими і видовими ознаками, «причому кожна видова характеристика об'єкта класифікації тягне за собою родову характеристику, але не навпаки». Рід в аспекті предмета, про який тут йдеться, – це певна група суспільних відносин, на яку поширюється дія загальної правової норми. Вид – це клас, що міститься в роді. Вид повністю належить до роду. У контексті того, про що тут йдеться, вид – це частина суспільних відносин, на які поширюється для загальної норми. Ця частина врегульована спеціальною нормою, яка виключає застосування до цієї частини суспільних відносин загальної правової норми. Здавалося б, усе зрозуміло. І все ж і в практиці і в науці ми зустрічаємо численні приклади ігнорування правил класифікації при виявленні загальних і спеціальних норм. Точніше буде сказати, що ці приклади стали правилом.

Якщо йдеться про співвідношення норм, що встановлюються Цивільним кодексом і регулюють майнові відносини, та норм, які встановлюються Господарським кодексом та регулюють майнові відносини у сфері господарювання, тут до ігнорування співвідношення між родом і видом, підштовхує саме протистояння в науці між цивілістами і господарниками. У ч. 1 ст. 175 ГК майново-господарські зобов'язання визначаються як цивільно-правові, що мають свої видові ознаки. Це – бездоганне визначення, що відповідає вимогами логіки і змісту Цивільного і Господарського кодексу [2].

Бедей М. І. має іншу думку: «оскільки: майнові зобов'язання виникають у різних сферах суспільних відносин, які є предметом регулювального впливу різних галузей права; кожні окремо взяті зобов'язальні правовідносини мають одну галузеву природу, і не можуть бути одночасно господарсько-правовими і цивільно-правовими: відносини, що є предметом господарсько-правового впливу, є господарськими правовідносинами» [10, с.

69]. По-перше, законодавець не позбавлений права вибрати будь-який критерій, за яким він виокремлює суспільні відносини та визнає їх предметом регулювання певного законодавчого акту. По-друге, ніхто не заборонив законодавцю встановити співвідношення між предметами різних галузей законодавства як між родом і видом. Але таку ж думку висловлюють і інші науковців.

Віхров О. пише: «...Зайвим і амбіційним, на мій погляд, є твердження названої статті, що майново-господарські зобов'язання є цивільно-правовими. Це положення, яким би категоричним воно не видавалось на перший погляд, не виключає господарсько-правову належність майново-господарських зобов'язань». Автор пропонує із ч. 1 ст. 175 Господарського кодексу

«виключити слова «цивільно-правові», оскільки вони не вносять нічого корисного, крім плутанини, в регулювання відповідних правовідносин» [15, с. 138].

У науковій літературі висловлювалась думка про те, що спеціальна норма більш детально регулює суспільні відносини. Подцерковний О. П. піддав критиці цю позицію [31, с. 34]. У свою чергу він услід за Алєксєєвим С. С. вважає, що за допомогою спеціальних норм здійснюється диференціація, деталізація і інтеграція правового регулювання. Видається, однак, що необхідним є більш уважний підхід до визначення критерію поділу правових норм на загальні і спеціальні. Деталізація сама по собі може бути визнана критерієм такого поділу. Але треба уточнити, що йдеться про деталізацію гіпотези правової норми, а не її диспозиції, а більш широко – про деталізацію сфери дії відповідних правовий норм.

Розкриємо даний тезіс на прикладі ч. 2 ст. 4 ГК і ч. 2 ст. 9 ЦК. Відповідно до ч. 2 ст. 4 ГК «особливості регулювання майнових відносин суб'єктів господарювання визначаються цим Кодексом». Згідно із ч. 2 ст. 9 ЦК «законом можуть бути передбачені особливості регулювання майнових відносин у сфері господарювання».

Ці законодавчі положення з трудом піддаються перетворенню в правові норми. І все ж це є можливим. Цілком очевидно, що гіпотезами правових норм, що формулюються в наведених законодавчих положеннях, визначається сфера їх дії – «майнові відносини суб'єктів господарювання» (ч. 2 ст. 4 ГК), «майнові відносини у сфері господарювання» (ч. 2 ст. 9 ЦК).

Диспозиції цих норм встановлюють нормативно-правові акти, якими визначаються (ч. 2 ст. 4 ГК) чи можуть передбачатись (ч. 2 ст. 9 ЦК) названі особливості. Ч. 2 ст. 9 ЦК встановлює, що такі особливості можуть передбачатись законом, тобто будь-яким законодавчим актом [9].

Колізія між названими двома правовим нормами вирішується з урахуванням наступного. Із ч. 2 ст. 4 ГК непрямо випливає із за допомогою висновку від протилежного виявляється правовий припис, відповідно до якого іншими актами законодавства, ніж Господарський кодекс, особливості регулювання майнових відносин суб'єктів господарювання встановлюватись не можуть. Але цей правовий припис не може застосовуватись усупереч більш загальній правовій нормі, що формулюється в ч. 2 ст. 9 ЦК, згідно з якою особливості регулювання майнових відносин у сфері господарювання можуть передбачатись будь-яким законом (законодавчим актом).

Мірошниченко А. М. з цього приводу зауважує, що «спеціальною нормою є будь-яка норма, що в порівнянні із загальною регулює вужче коло суспільних правовідносин, оперуючи посиланням не лише на спеціального суб'єкта, спеціальний об'єкт, а й на особливі обставини тощо» [10].

Деталізація правового регулювання здійснюється через визначення суспільних відносин, на які поширюється чинність відповідної групи правових норм, шляхом зазначення, зокрема на суб'єктів цих відносин. У такий спосіб виокремлюється значне коло правових норм, що регулюють майнові відносини у сфері господарювання і є спеціальними, а тому підлягають переважному застосуванню перед правовими нормами, що формулюються у Цивільному кодексі, поширюються на цивільні відносини з

участю як юридичних, так і фізичних осіб (незалежно від наявності у них статусу підприємців), а тому є загальними.

Спеціальними в порівнянні з відповідними загальними нормами, стосовно яких не встановлені часові обмеження їх дії, є правові норми, що є чинними впродовж певного часу, межі якого встановлюються зазначенням на певний період, на дату чи на обставини, за яких спеціальні норми починають діяти та припиняють дію. Відповідні правові норми починають діяти з моменту введення у відповідності із законом надзвичайного стану, надзвичайної екологічної ситуації, воєнного стану і припиняють дію з моменту припинення такого стану чи ситуації [31, c.38].

При вирішенні питання про можливість застосування правила про перевагу спеціальних правових норм слід враховувати ту класифікацію відносин, що здійснюється в актах законодавства. Так, із цивільних договорів (відносин, що пов'язані з цивільними договорами) як роду законодавець виокремлює господарські договори (відповідні відносини) як вид і встановлює стосовно цього виду спеціальні правові норми (у відношенні до норм, що регулюють відносини, пов'язані з рештою цивільних договорів).

Із усіх видів господарських договорів, на які поширюються загальні правила ч. 1 ст. 181 ГК про форму договору, законодавець виокремлює договори, що ґрунтуються на державному замовленні та приписує укладати їх шляхом підписання єдиного документа. Виокремлюються також договори, що укладаються на основі примірних і типових договорів, до яких ставиться та ж вимога [2, ч. 3 ст. 184 ГК].

Із усього масиву господарських відносин, на які поширюються положення Цивільного кодексу про позовну давність, законодавець виокремлює відносини, пов'язані з поставкою товарів неналежної якості (гіпотеза правової норми, сформульованої в ч. 8 ст. 269 ГК), і встановлює що вимоги, які випливають із таких правовідносин, можуть бути пред'явлені в суді впродовж шести місяців (диспозиція правової норми) з дня встановлення покупцем у належному порядку недоліків поставлених йому товарів.

У науці висловлені різні думки з приводу чинників, які обумовлюють переважне застосування спеціальних правових норм. Одні автори виходять із того, що таким чинником є логіка системи законодавства: якщо встановлена певна правова норма, що поширюється на певне коло суспільних відносини, і поряд з цим - інша правова норма, що поширюється лише на частину зазначених відносин, то, виявляючи повагу до законодавця і створеного ним законодавчого акту, слід визнати, що обидві правові норми підлягають застосуванню: правова норм, що поширюється на частину зазначених відносин, застосовується до цих відносин (це – спеціальна правова норма), а інша правова норма підлягає застосуванню до решти відносин [9, с. 395].

В іншому випадку (якщо переважно застосовувати загальну норму) вийде, що спеціальна норма не буде застосовуватись взагалі. За таких умов не можна дати задовільну відповідь на запитання про те, навіщо ж правотворчий орган встановлював спеціальну норму. Якби це був одиничний випадок, то можна було б стверджувати, що правотворчий орган помилився при встановленні спеціальної норми. Але ж спеціальних норм в актах законодавства тисячі, тому незастосування спеціальних правових норм означало масове ігнорування правозастосовними органами вимог правотворчих органів.

На нашу думку, використання для виявлення спеціальних норм критерію «цілей вирішення колізій» є повністю неприйнятнимНе варто було б навчати суб'єктів правозастосування діяти contra legem і мимохідь ускладнювати вирішення і без того складної проблеми виявлення загальних і спеціальних правовий норм.

Виявлення загальних і спеціальних норм – це суто логічна операція, при здійснені якої ніяк не можуть враховуватись міркування доцільного (виправданого) врегулювання суспільних відносин. Це не означає, що на стадії правозастосування не можна брати до уваги такі чинники як справедливість і розумність. Але їх врахування при правозастосуванні можливе в рамках застосування принципу верховенства права. Проте і

принцип верховенства права не може занадто часто підмінювати конкретні законодавчі положення [31, c.40].

Викладене дає підставу для висновку про те, що виокремлення загальних і спеціальних норм господарського права здійснюється за допомогою суто логічних засобів робити з нормативними текстами. Використання для таких цілей чинника доцільності врегулювання господарських відносин не відповідає логіці законодавства.

Критерієм поділу норм господарського права на загальні і спеціальні є сфера їх дії, що може бути визнана гіпотезою правових норм у широкому її розумінні.

Подальші дослідження проблеми поділу норм господарського права на загальні і спеціальні повинне вестись у напрямку виявлення співвідношення спеціальних норм, що виокремлюються за критерієм широти гіпотези, і спеціальних норм, що прямо чи опосередковано визнаються такими законом.

# Інвестиційні норми як особливий вид господарсько-правових норм: поняття та види

Інвестиційно-правові норми — це різновид господарсько-правових норм — це встановлені компетентними органами в офіційному порядку і зафіксовані в спеціальних правових документах індивідуально не персоніфіковані правила здійснення інвестиційної діяльності як різновиду господарської діяльності. Отже, їм притаманні ті самі ознаки, що і господарсько-правовим нормам [25, c.24]:

* частина інвестиційно-правових норм звичайна за своєю структурою, тобто ці норми складаються з гіпотези, диспозиції та санкції;
* однак більшість інвестиційно-правових норм відрізняється неповною структурою.

До них належать:

* норми-принципи (в яких визначаються принципи здійснення інвестиційної діяльності, укладання інвестиційних договорів тощо); норми-заборони, в яких відсутні санкції (що містяться в інших нормативних актах);
* компетенційні норми — наприклад, щодо визначення компетенції Держбуду України, управлінь містобудування та архітектури на місцях, центрів ліцензування тощо;
* техніка-економічні норми (визначають порядок здійснення певних технологічних процесів або параметри здійснення господарської, в т. ч. інвестиційної, діяльності).

До техніко-економічних норм належать:

* ДСТ — державні стандарти, які встановлюють організаційно- методичні та загально-технічні вимоги до об'єктів інвестування, в т. ч. будівництва та промисловості продукції будівельного призначення, забезпечуючи їхню розробку, виробництво (виготовлення) та експлуатацію (використання); затверджуються відповідним господарським міністерством, відомством, а у сфері будівництва — Державним комітетом будівництва, архітектури та житлової політики України (Держбудом України); ДБН — державні будівельні норми — розробляються на продукцію, процеси та послуги в галузі містобудування (вишукування, проектування, зведення, реконструкції, планування та забудови населених пунктів і територій), а також у галузі організації, технології, управління та економіки будівництва - затверджуються Держбудом України;
* ВБН — відомчі будівельні норми — розробляються зацікавленими відомствами за погодженням з Держбудом України за відсутності ДБН, а також у разі необхідності встановлення вимог, що перевищують або доповнюють вимоги ДБН, з урахуванням специфіки діяльності організацій та підприємств цього відомства;
* РБН — регіональні будівельні норми — містять регіональні правила забудови населених пунктів і територій; розробляються місцевими державними адміністраціями за погодженням з Держбудом України;
* ТУ — технічні умови — встановлюють вимоги до конкретних видів промислової продукції будівельного та іншого призначення, її використання, пакування, маркування, приймання, контролю та випробування, транспортування та зберігання; затверджуються заінтересованими організаціями за погодженням з Держбудом України або іншим відомством, до сфери якого належить організація виробництва відповідної продукції [33, c.28].

До інвестиційно-правових норм з неповною структурою належать також рекомендаційні норми (в сучасних умовах розвитку ринкових відносин набувають особливого значення); їхня суть полягає в тому, що держава рекомендує певний порядок дій для суб'єктів інвестиційної діяльності (в т.ч. у сфері капітального будівництва), але не наполягає на ньому [11].

Переважна більшість актів господарського законодавства має комплексний характер, тобто складається з правових норм різних галузей права, присвячених одному предмету правового регулювання (господарським договорам певного виду, суб'єктам господарювання певної господарсько- правової форми або органу господарського керівництва тощо).

Проте провідне місце в будь-якому акті господарського законодавства посідають господарсько-правові норми, яким властиві загальні (притаманні всім правовим нормам) та специфічні (видові) ознаки, що віддзеркалюють їх відмінність від норм інших галузей права. До загальних ознак належать:

* + встановлення господарсько-правових норм компетентними органами;
  + офіційний, тобто встановлений законом, порядок прийняття таких

норм);

* фіксація таких норм у спеціальних правових документах;
* адресування таких норм заздалегідь невизначеному колу осіб.

Крім того, господарсько-правові норми характеризуються такою специфічною ознакою, що відрізняє їх від норм інших галузей права, як сфера застосування: вони містять правила у сфері господарювання (щодо безпосереднього здійснення господарської діяльності та/або організації, керівництва такою діяльністю) [11].

Господарсько-правові норми — це встановлені компетентними органами в офіційному порядку і зафіксовані в спеціальних правових документах індивідуально не персоніфіковані правила у сфері господарювання. Різноманітність господарсько-правових норм зумовлює доцільність їх класифікації, зокрема, за критерієм структури норми на: (1) норми з традиційною структурою (гіпотеза, диспозиція і санкція) і (2) норми з неповною структурою. Останні (серед господарсько-правових норм вони становлять більшість), своєю чергою, поділяються на:

* + норми-заборони;
  + норми-принципи;
  + норми-визначення;
  + компетенційні норми;
  + техніко-економічні норми;

Таким чином, переважна більшість актів господарського законодавства має комплексний характер, тобто складається з правових норм різних галузей права, присвячених одному предмету правового регулювання (господарським договорам певного виду, суб'єктам господарювання певної господарсько- правової форми або органу господарського керівництва тощо). Проте провідне місце в будь-якому акті господарського законодавства посідають господарсько-правові норми, яким властиві загальні (притаманні всім правовим нормам) та специфічні (видові) ознаки, що віддзеркалюють їх відмінність від норм інших галузей права [28, c.175]. До загальних ознак належать:

* + - встановлення господарсько-правових норм компетентними органами, господарські об'єднання та суб'єкти господарювання;
    - офіційний, тобто встановлений законом, порядок прийняття таких норм (залежить від юридичної сили та виду нормативно-правових актів, в яких містяться норми);
    - фіксація таких норм у спеціальних правових;
    - адресування таких норм заздалегідь невизначеному колу осіб - усім потенційним чи зареєстрованим суб'єктам господарювання взагалі чи суб'єктам певної організаційно-правової форми, наприклад, господарським товариствам [10].

Узагальнення згаданих ознак дозволяє дати таке визначення: Господарсько-правові норми — це встановлені компетентними органами в офіційному порядку і зафіксовані в спеціальних правових документах індивідуально не персоніфіковані правила у сфері господарювання.

# Основні недоліки господарського законодавства та шляхи їх усунення: теоретичний аспект

Беручи до уваги ознаки сучасного господарського законодавства України, можна констатувати: в ньому чимало вад, у т. ч. застарілих, колізійних норм, а також прогалин, що зумовлено запровадженням в економіку України нових для неї ринкових відносин, які ще не зазнали відповідного законодавчого врегулювання [30]. Одночасне прийняття, а також набуття чинності Господарським та Цивільним кодексами України породжує ще таку проблему, як виникнення колізій між їх положеннями (щодо господарських товарів; правового режиму цінних паперів; форм власності та ін.). Зазначені обставини зумовлюють необхідність вдосконалення господарського законодавства, яке відбувається за такими основними напрямами:

* + вдосконалення господарського законодавства щодо його змісту. Цей напрям передбачає необхідність врегулювання нових інститутів господарської системи України відносин (конфлікту інтересів у

господарських організаціях корпоративного типу; правового становища холдингових компаній; господарських товариств публічних – державної та комунальної – форм власності) та врегулювання традиційних (наприклад, договірних) відносин на нових засадах шляхом прийняття нових або внесення відповідних змін до чинних нормативних актів; завданням цього напряму є також забезпечення адекватності правового регулювання відносин у сфері господарювання з врахуванням динаміки розвитку ринкових відносин і відповідно – прийняття нових редакцій законів, прийнятих на початку запровадження ринкових відносин (початок 90-х років XX століття);

* + вдосконалення господарського законодавства щодо його правової форми. Цей напрям передбачає: а) істотне посилення ролі закону як основного джерела регулювання господарських відносин, що відповідає положенням Конституції України (ст. 92) та 5 Господарського кодексу України щодо регулювання на рівні закону відносин власності, визначення правових засад та гарантій підприємництва, правил конкуренції в економічній сфері та норм антимонопольного регулювання; б) зменшення ролі відомчих нормативних актів і обмеження відомчої нормотворчості, що забезпечується контролем з боку Міністерства юстиції України у формі державної реєстрації таких актів та набуття ними чинності за умови такої реєстрації (Постанова Кабінету Міністрів України від 28.12.1992 р. N° 731

«Про затвердження Положення про державну реєстрацію нормативних актів міністерств та інших органів державної виконавчої влади»); в) підвищення ролі локальних нормативних актів (установчих і внутрішніх правових документів суб'єктів господарювання), які самостійно (але в межах, не заборонених законом) визначають напрями своєї діяльності, внутрішню структуру, порядок використання прибутку та інші питання [24, c.11];

* + вдосконалення господарського законодавства щодо його системи. Цей напрям передбачає: вирішення проблем, пов'язаних з прийняттям Господарського та нового Цивільного кодексів (усунення колізій між низкою норм цих кодексів; приведення усього масиву господарського законодавства

у відповідність до Господарського кодексу; інкорпорацію господарського законодавства (видання систематизованих збірок господарського законодавства) за предметним законодавство про приватизацію, законодавство про капітальне будівництво, законодавство про господарські договори тощо; консолідацію господарського законодавства (прийняття замість кількох нормативно-правових актів, що регулюють певний вид господарських відносин, - одного, який дозволяє усунути колізії в регулюванні певної категорії господарських відносин [20].

На вдосконалення господарського законодавства спрямована державна регуляторна політика, що має здійснюватися у господарської діяльності. Закон визначає:

* + принципи державної регуляторної політики (адекватність, ефективність, збалансованість, передбачуваність, прозорість та врахування громадської думки);
  + основні етапи та елементи державної регуляторної політики (підготовка аналізу регуляторного впливу; планування діяльності з підготовки проектів регуляторних актів; оприлюднення проектів регуляторних актів; їх відкриті обговорення; відстеження результативності регуляторних актів; перегляд регуляторних актів;
  + систематизація регуляторних актів; оприлюднення інформації про здійснення регуляторної діяльності), а також основні засади її здійснення (єдиний підхід до підготовки аналізу регуляторного впливу та до здійснення відстежень результативності регуляторних актів; недопущення прийняття регуляторних актів, які є не послідовними або не узгоджуються чи дублюють чинні регуляторні акти; викладення положень регуляторного акта у спосіб, який є доступним та однозначним до розуміння особами, які повинні впроваджувати або виконувати вимоги цього регулятивного акта);
  + систему та повноваження регуляторних органів – Верховної Ради України, Президента України, Кабінету Міністрів України, центральних органів виконавчої влади, Верховної Ради Автономної Республіки Крим,

Ради міністрів Автономної Республіки Крим, місцевих органів виконавчої влади, органів місцевого самоврядування;

* + особливості здійснення регуляторної діяльності щодо положень нормативних документів (стандартів, державних норм та правил, технічних умов тощо), в умовах воєнного, надзвичайного стану та оголошення зони надзвичайної екологічної ситуації;
  + відповідальність за порушення порядку регуляторної діяльності.

Значну роль у вдосконаленні господарського законодавства відіграють господарські суди, які в процесі розгляду господарських справ:

* + виявляють прогалини, колізії, застарілі норми в чинному господарському законодавстві;
  + узагальнюють практику розгляду господарських справ (спорів).

Вищий господарський суд (правонаступник Вищого арбітражного суду України) на підставі узагальненої в масштабі України постанов за нововиявленими обставинами»); такі роз'яснення враховуються не пише господарськими судами нижчих панок, а й суб'єктами господарювання, органами господарського керівництва, іншими учасниками господарських правовідносин у правозастосовній діяльності; б) вносить в установленому порядку пропозиції щодо змін чинного законодавства; в) приймає рішення про звернення до Конституційного суду України з поданням щодо офіційного тлумачення Конституції України стосовно відповідності її положенням окремих норм господарського законодавства [39, c.575].

Хоча офіційно судові рішення не є джерелом права, проте вони фактично виконують таку роль у певних випадках (зокрема, у разі наявності прогалин у нормативних актах, що регулюються господарські відносини). Йдеться про рішення вищих судових інстанцій щодо певних категорій справ та вищезгаданих роз'яснень, які враховуються судами нижчих панок та суб'єктами господарювання в разі виникнення спорів з таких категорій справ [21]. Крім того, використання в деяких нормативно-правових актах господарського законодавства оціночних категорій (добра совість,

добропорядність, розумність, бездоганна ділова репутація тощо) без чіткого визначення змісту цих понять в законі зумовлює підвищення ролі судових рішень, що ґрунтуються на таких поняттях.

# ВИСНОВКИ

Господарська сфери суспільного життя забезпечує суспільство необхідними для задоволення потреб його членів, різноманітних організацій та держави в цілому матеріальними благами, яких серед дарів природи не знайти: вони виникають в результаті або переробки дарів природи (вже існуючих матеріальних цінностей - природних багатств, зокрема), або виробництва (створення нових матеріальних цінностей, в т. ч. й з елементами переробки).

Спільне проживання людей неможливо уявити без виробництва різноманітних матеріальних благ для задоволення не пише індивідуальних, а й групових та інших категорій спільних інтересів.

Господарювання, у розумінні задоволення господарських потреб (в одязі, житлі, предметах побуту тощо) певних соціальних груп, було притаманно людській спільноті на ранніх етапах суспільного розвитку. А функціонування будь-якої людської і спільноти неможливо без регулювання відносин між її членами, в т. ч. і з питань ведення господарських справ. Вивчає ці відносини наука господарського права.

Щодо тенденцій розвитку науки господарського права, як світової, так і української можна зробити наступні висновки.

Основною метою науки господарського права на протязі всього часу існування суспільних господарських відносин є теоретичне обґрунтування цих відносин, що включає в себе:

* + вивчення типу господарських відносин, існуючих у суспільстві;
  + розробку концепцій та рекомендацій щодо законодавчої бази, яка регулює господарські відносини;
  + моніторинг нових видів суб'єктів господарювання;
  + моніторинг нормативно-законодавчих актів, що регулюють господарські відносини у суспільстві;
  + виявлення недоліків та вад у господарському законодавстві та пошук шляхів їх усунення;
  + вироблення рекомендацій щодо приведення державного господарського законодавства у відповідність із міжнародними нормами.

На загальнотеоретичному рівні проблеми вдосконалення і ефективності українського законодавства останніми роками досліджуються достатньо ґрунтовно.

Заслуговують уваги роботи тих вчених, хто аналізує зміст окремих галузей законодавства. Проте, як наголошується в літературі, економічні відносини поки що багато в чому існують поза рамками правового регулювання, а законодавство в цій сфері знаходиться у стадії становлення.

Норми господарського права як загальні правила поведінки суб'єктів господарських відносин функціонують завдяки своїй нормативній формі -- формі нормативних актів.

Саме у формі нормативних актів норми господарського права приймаються, вивчаються і застосовуються, тобто функціонують як загальні обов'язкові правила господарювання.

Відповідно господарське законодавство загалом можна визначити як систему нормативних актів, які згідно із законом є інституційними джерелами господарського права.

Господарсько-правові норми — це встановлені компетентними органами в офіційному порядку і зафіксовані в спеціальних правових документах індивідуально не персоніфіковані правила у сфері господарювання.

Враховуючи вищенаведені ознаки сучасного господарського законодавства України, можна дійти висновку, що в ньому чимало застарілих, колізійних норм, а також прогалин, що зумовлено запровадженням в економіку України нових для неї ринкових відносин, які ще не зазнали відповідного законодавчого врегулювання.

Одночасне прийняття та набуття чинності Господарським і Цивільним кодексами України породжує ще проблему усунення колізій між їх положеннями (щодо господарських товариств; форм власності тощо). Зазначені обставини зумовлюють необхідність удосконалення господарського законодавства, яке відбувається за чотирма основними напрямами:

* + - вдосконалення господарського законодавства щодо його змісту. Це напрям передбачає необхідність урегулювання нових для господарської системи України відносин (конфлікту інтересів у господарських організаціях корпоративного типу;
    - господарських товариств публічних - державної та комунальної - форм власності) та врегулювання традиційних (наприклад, договірних) відносин на нових засадах шляхом прийняття нових або внесення відповідних змін до діючих нормативних актів;
    - завданням цього напряму є також забезпечення адекватності правового регулювання відносин у сфері господарювання з урахуванням динаміки розвитку ринкових відносин і, відповідно, ухвалення нових редакцій законів, прийнятих на початку запровадження ринкових відносин;
    - вдосконалення господарського законодавства щодо його правової форми.

Цей напрям передбачає:

* + істотне посилення ролі закону як основного джерела регулювання господарських відносин
  + зменшення ролі відомчих нормативних актів і обмеження відомчої нормотворчості, що забезпечується контролем з боку Міністерства юстиції України у формі державної реєстрації таких актів та набуття ними чинності лише за умови такої реєстрації;
  + підвищення ролі локальних нормативних актів (установчих і внутрішніх правових документів суб'єктів господарських відносин), які самостійно (але в межах, не заборонених законом) визначають і напрями

своєї діяльності, внутрішню структуру, порядок використання прибутку та інші питання; вдосконалення господарського законодавства щодо його системи.

На сучасному етапі існування галузі господарського права відображає у собі доволі суттєві прогалини :

* + наявність у чинному законодавстві численних вад (прогалин, колізій, застарілих та/або неефективних норм)
  + динамізм відносин у сфері господарювання (змінюваність залежно від появи нових технологій, видів договорів, форм співпраці суб'єктів господарювання, міжнародних зв'язків тощо), а також складність та багатоманітність цих відносин, що не завжди вдається врахувати при прийнятті нормативно-правових актів (першої редакції)
  + глобалізація економічного життя, поширення сфер діяльності транснаціональних компаній та промислово-фінансових груп, міжнародне співробітництво, участь України в міжнародних організаціях економічного спрямування
  + гармонізація законодавства України з найкращими міжнародними стандартами регулювання відносин в сферу господарювання, законодавством міжнародних економічних союзів, до складу яких входить чи планує увійти Україна (включаючи й Європейський Союз).

СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ ТА ЛІТЕРАТУРИ

*Нормативні джерела*

1. Конституція України. – Відомості Верховної Ради України. - 1996. -

№ 30. – ст.141.

1. Господарський кодекс України. – Відомості Верховної Ради України.

- 2003, № 18, № 19-20, № 21-22, ст.144.

1. Закон України «Про зовнішньоекономічну діяльність». - Відомості Верховної Ради УРСР. - 1991, N 29, ст. 377.
2. Закон України «Про інформацію» - Відомості Верховної Ради України. 1992, N 48, ст.650.
3. Закон України «Про міжнародні договори України». - Відомості Верховної Ради України. 2004, N 50, ст.540.

## Основна література

1. Вінник О. М. Господарське право: Навч. посібник. - 2-е вид., змін, та допов. - К.: Всеукраїнська асоціація видавців "Правова єдність", 2018. - 766 с. 7.Гробова Н.А. Господарське право України: навчальний посібник. –

Мелітополь.: Documentation, 2019. – 819 с.

1. Кравчук М. В.Теорія держави і права (опорні конспекти): Навч. посіб.для студ. вищ. навч.закл. 3-є вид., змін. й доп. / М. Кравчук. – К.: Алерта, 2014. – 608 с.
2. Науково-практичний коментар до цивільного законодавства України: В 4 т.– К. : Юридична книга. – .Т. 4. Методологія тлумачення нормативно- правових актів. – 2018. – 848 с.
3. Тісунова В.М, Бондарчук А.В. Господарське право: Навчальний посібник / МВС України, Луган. держ. ун-т внутр. справ ім. Е.О. Дідоренка. – Луганськ: РВВ ЛДУВС ім. Е.О. Дідоренка, 2009. – 584 с.
4. Щербина В.С Господарське право України: Навчальний посібник / В.Щербина. - К. : Юрінком Інтер, 2018. - 636 с.

## Додаткова література

1. Актуальні проблеми господарського права: 36. наук, праць (за матер, "круглого столу", м. Київ, 16 грудня 2004 р.) / Ред. кол.: О. Д. Крупчан (гол.), В. В. Луць, М. К. Галянтич та ін. - К.: НДІ приватного права і підприємництва АПрН України, 2015. - 140 с.
2. Васьковський Е. В. Цивилистическая методология. Учение о толковании и применении гражданських законов / Е. В. Васьковский. – М. : ЦентрЮрИнфоР, 2012. – 508 с.
3. вдосконалення кодифікації (м. Київ, 14 листопада 2014 р.) / відп. ред. Драпайло Ю.З.. – О.: Юридична література. – с. 192-197.
4. Віхров О. П. Окремі питання вдосконалення господарського законодавства України / О. П. Віхров // Університетські наукові записки. - 2012. - № 1. - С. 384-392
5. Віхров О. П. Окремі положення Господарського кодексу, що потребують вдосконалення // тези доповідей наукової конференції: 10 років // Електронний ресурс:

[http://dspace.onua.edu.ua/bitstream/handle/11300/10145/conf\_10\_years\_Economic\_Code.pdf?seque](http://dspace.onua.edu.ua/bitstream/handle/11300/10145/conf_10_years_Economic_Code.pdf?sequence=1&isAllowed=y) [nce=1&isAllowed=y](http://dspace.onua.edu.ua/bitstream/handle/11300/10145/conf_10_years_Economic_Code.pdf?sequence=1&isAllowed=y)

1. Гаврилишин А.П., Дяченко О.А. Господарське законодавство в рамках угоди України з ЄС // Правова реформа в сучасних умовах: досягнення і перспективи : VІ Міжнародна науково-практична конференція, Київ, Національний авіаційний університет, 26 лютого 2016 р.: тези доповіді

– К., 2016. – Т. ІІ. – С. 241-243.

1. Джуринський, О. В. Звичаї ділового обороту як джерело господарського права України / О. Джуринський // Підприємництво, господарство і право. — 2015. — №1. — С. 14-17.
2. Джуринський, О. В. Нетрадиційні джерела господарського права України / О. Джуринський // Право і громадянське суспільство. — 2015. —

№2. — С. 40-56.

1. Джуринський, О. В. Поняття та види джерел господарського права України / О. Джуринський // Вісник Київського національного університету ім. Т. Шевченка. — 2015. — №2. — С. 93-95.
2. Дмитриченко Л.І. Державне регулювання економіки (соціально- економічний аспект): Автореф. дис. д-ра екон. наук. – Донецьк, 2002.
3. Збірник доповідей наукової конференції: 10 років застосування Господарського кодексу України: сучасний стан та перспективи вдосконалення кодифікації (м. Київ, 14 листопада 2014 р.) / відп. ред. Драпайло Ю.З.. – О.: Юридична література. – с. 192-197
4. Застосування Господарського кодексу України: сучасний стан та перспективи.// Електронне джерело:

<http://dspace.onua.edu.ua/bitstream/handle/11300/10145>

1. Знаменский Г.Л. Хозяйственное законодательство Украины. Формирование и перспективи развития – К.: Наукова думка, 1996. – 450 с.
2. Качур В. О. До розуміння та визначення поняття "джерела права"

/ В.О. Качур // Науковий вісник Міжнародного гуманітарного університету. Юриспруденція. - 2018. - № 6-. - С. 36-39.

1. Квасніцька О.О. Господарське законодавство вимагає зваженого вдосконалення для забезпечення суспільного господарського порядку // тези Київського університету права. - 2013. - № 2. - С. 399-403
2. Кебальнч в. Розвиток господарсько-правової думки: аспекти історичного розвитку // Електронне джерело: <http://www.cppk.ks.ua/conference.htm>
3. Корольова Ю. В. Джерела права: багатоманітність наукового розуміння та єдність сутності / Ю. В. Корольова // Науковий вісник Ужгородського національного університету : Серія: Право. – 2015. – № 31. – С.45- 49.
4. Лебеденко В.І. Господарське законодавство: комплексний сегментарний інститут господарського права / В. Лебеденко // Науковий вісник Міжнародного гуманітарного університету. Сер.: Юриспруденція – 2013. – № 6-2 – C. 24–27.
5. Недбайло П. Е. Применение советских правових норм / П. Е. Недбайло. – М. : Госюриздат, 1960. – 512 с.
6. Овсієнко О. В. Конституційний господарський порядок як фактор розбудови правової економіки України / О. В. Овсієнко // Економічний простір. – 2015. – № 99 – C. 58–67.

40. Осетинський А. Й. Актуальні питання підвищення ефективності та якості організації роботи господарських судів в Україні / А. Й. Осетинський // Вісник господарського судочинства. – 2012. – № 5. – С. 51–64.

1. Остапенко Ю.І. Становлення господарського права та законодавства України на початковому етапі її незалежності // Економічна теорія і право. № 3 (22), 2015. – С.172-180.
2. Петров Є. П. Право Європейського Союзу як джерело адміністративно-господарського права / Є. П. Петров // Адміністративне право і процес. - 2013. - № 1. - С. 44-50.
3. Плавич В.Л. Дослідження проблеми права і його ролі та можливостей у реформуванні сучасної економіки // Вісник Одеського інституту внутрішніх справ. – 2001. – №3.
4. Подцерковний О. П. Загальні і спеціальні норми: проблеми виявлення та вирішення конкуренції / О. П. Подцерковний // Вісник господарського судочинства. – 2009. – № 6. – С. 34-43.

41. Подцерковний О. Щодо зовнішнього та внутрішнього виміру поняття "господарський процес" / О. Подцерковний // Право України. – 2011.

– № 6. – С. 4–12.

1. Прилуцький Р. Б. Щодо джерел господарського права України / Р. Б.Прилуцький // Юридична наука. - 2012. - № 1. - С. 26-36.
2. Прилуцький Р. Б. Щодо джерел господарського та цивільного права України / Р. Б. Прилуцький // Часопис академії адвокатури. 2012. - № 16. – С.11-19.
3. Прилуцький Р.Б. Джерела господарського права за чинним законодавством України / Р. Б. Прилуцький // Форум права. - 2010. - № 2. - С.409-419.

42. Притика Д. Актуальні питання кодифікації господарського судочинства в Україні / Д. Притика // Право України. – 2011. – № 6. – С. 29– 42.

39. Рябець Н. М. Загальні засади гармонізації господарського законодавства України відповідно до вимог СОТ / Н. М. Рябець // Часопис С. 10–13.

43. Соловйов В. Г. Оновлення загальних засад господарського судочинства / В. Г. Соловйов // Вісник господарського судочинства. – 2013. –

№ 1. – С. 182–186.

1. Теория государства и права / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. – М., 2001. – 455 с.
2. Теория государства й права : учеб. для юрид. вуз. / Под ред. В.М. Корельского и В. Д. Перевалова. – М. : НОРМА, 2017. – 336 с.
3. Теория государства и права : учебн. / Под ред. В.К. Бабаева. – М.

: Юрист, 1999. – 591 с.

1. Теория права и государства : учебн. / Под ред. Г.Н. Манова. – М. : БЕК, 1996. – 336 с.
2. Теорія держави і права : підруч. / [А.С. Васильєв, І.В. Борщевський, В.В. Іванов, І.С. Канзафарова та ін.]. – Х. : Одісей, 2007. – 448 с.
3. Философский словарь / Под ред. И.Т. Фролова. – М. : Политиздат, 1986. – 590 с.
4. Філософія: мислителі, ідеї, концепції : підручн. / В.Г. Кремень, В.В. Ільїн. – К. : Книга, 2015. – 528 с.
5. Хомюк Н. Система джерел права: деякі теоретичні аспекти / Н. Хомюк // Вісник Львівського університету. Сер. : Юридична. - 2013. - № 58. - С. 27-33.

44. Цісельська Х. О. Законний інтерес як критерій класифікації учасників господарського процесу / Х. О. Цісельська // Актуальні проблеми держави і права. – О., 2012. – Вип. 66. – С. 434–442.

1. Черданцев А. Ф. Вопросы толкования советского права / А. Ф. Черданцев. – Свердловск, 1972. – 190 с.
2. Шпомер А. І. Технічний регламент як джерело господарського права /А. І. Шпомер, А. Г. Барабаш // Молодий вчений. - 2015. - № 7(2). - С. 27-30.
3. Щербина В С. Проблеми удосконалення господарського і господарського процесуального законодавства / В. С. Щербина // Судова практика. – 2011. – № 3. – С. 24–29
4. Энциклопедический словарь / Гл. ред. Веденский Б.А. – М. : Советская єнциклопедия, 1968.
5. Энциклопедический словарь Ф.А. Брокгауза и И.А. Ефрона – [Електронний ресурс]. – Режим доступу : [http://dic.academic.ru/dic.nsf/brokgauz\_efron/34320](http://dic.academic.ru/dic.nsf/brokgauz_efron/34320/Данкварт)
6. Юридична енциклопедія : в 6 т. / Редкол. : Ю.С. Шемшученко (голова редкол.) та ін. – К. : Укр. енцикл. – Т. 5. – 2003. – 736 с.
7. Юридична енциклопедія: У 6 т. - Т. 3: К-М / Редкол.: Ю.С. Шемшученко (голова редкол.) та ін. - К.: Укр. енцикл., 2001. -С. 115.
8. Юрчишин Б. Макроекономічна стабілізація в Україні: факти, тенденції, проблеми. - К.: УАДУ при Президентові України, 1999. - 256 с.
9. Ямпольський Г. В. Судова практика як джерело сучасного господарського права в Україні / Г. В. Ямпольський // Актуальні проблеми права: теорія і практика. - 2012. - № 24. - С. 575-581.
10. Яроцкий В.Л. Сделка как основание возникновения имущественных прав, выраженных в ценных бумагах // Пробл. законності: Респ. міжвід. наук. зб. / Відп. ред. В.Я. Тацій. - X.: Нац. юрид. акад. України.

- 2002. - № 53. - С. 177-183.

1. Яроцкий В.Л. Юридическая природа акций как ценных бумаг: Автореф... канд. юрид. наук: 12.00.03. - X., 1997. - 21 с.