

БЕЛОРУССКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

УДК 340.1; 321.01

ЕГОРОВ АЛЕКСЕЙ ВЛАДИМИРОВИЧ

**МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО ЗАИМСТВОВАНИЯ В ПРАВОВОЙ
ИНТЕГРАЦИИ**

**СПЕЦИАЛЬНОСТЬ 12.00.01 - ТЕОРИЯ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА;
ИСТОРИЯ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА;
ИСТОРИЯ ПОЛИТИЧЕСКИХ И
ПРАВОВЫХ УЧЕНИЙ**

**Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук**

**Навукова-
бібліяграфічны
аддзел**

Минск 1999

Работа выполнена на кафедре теории и истории государства и права
Белорусского государственного университета

Научный руководитель - доктор юридических наук, профессор
Абрамович Александр Михайлович

Официальные оппоненты:

заведующий кафедрой теории и истории государства и права
Гродненского государственного университета им. Я. Купалы, доктор
юридических наук, профессор Сильченко Н.В.;

кандидат юридических наук, профессор, начальник отдела правовых
консультантов Секретариата Конституционного Суда Республики Беларусь
Кучинский В.А.

Оппонирующая организация - Академия управления при Президенте
Республики Беларусь.

Защита состоится "14 ноября 1999 г. в 14 часов на заседании
Совета по защите диссертаций Д 02.01.01. Белорусского государственного
университета по адресу: 220050, г. Минск, пр. Ф. Скорины, 4, главный корпус
БГУ, ауд. 206.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Белорусского
государственного университета

Автореферат разослан "14" ноября 1999

Ученый секретарь
Совета по защите диссертаций:



ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертации. На современном этапе общественного развития важное значение приобретают процессы интеграции в различных сферах человеческой жизнедеятельности. Особая роль в этих процессах принадлежит социальной интеграции, направленной на сближение элементов общественного характера, к числу которых относятся и объекты правовой сферы, являющиеся предметом правовой интеграции.

Практика интегрирования показала, что сближение в любой сфере общественных отношений не обходится без интеграции правовых элементов, регулирующих данную сферу. Таким образом, правовая интеграция является неизменным элементом инфраструктуры объединительных процессов.

Интеграционные теории появились практически одновременно с созданием буржуазного государства, но научные исследования в области правовой интеграции обрели фундаментальный характер лишь в 60-70-х годах XX столетия. В этот период оформились основные интеграционные теории "функционализма", "федерализма", "транснационализма". Сфера интеграционно-правовых исследований пополнилась правовыми системами стран Азии, Африки и американского континента.

В 70-80-х годах активизировались конкретные исследования в области правового интегрирования, давшие богатый эмпирический материал для дальнейшего проведения фундаментальных интеграционно-правовых исследований. В обозначенный период появляются научные работы, посвященные практике европейского интегрирования, к числу которых можно отнести труды Ж. Булуи, Э. Серекса, Х. Мули, С. Крислоу, П. Хейя, М. Капеллетти, Д. Голай, работы ученых Флорентийского Европейского института.

Определенную почву в отечественной юридической науке для проведения интеграционных исследований правового плана подготовили и белорусские ученые-правоведы. Так, большая работа в исследовании исторических аспектов взаимодействия белорусской правовой системы с иными правовыми культурами проведена профессором И.А. Юхо. Интеграционный аспект роли Беларуси в международных, в том числе в правотворческих процессах, достаточно основательно исследован профессором Ю.П. Бровка, а также кандидатами юридических наук А.В. Шавцовой и Т.Е. Ушаковой.

Интеграционные потребности определили появление ряда исследований соответствующего характера в странах, испытывавших процессы дезинтеграционного плана. К числу таких исследований можно отнести работы А.Х. Саидова (Узбекистан), В.К. Мамутова (Украина), И.И. Лукашука (Россия), М. Хиршлера, Б. Циммермана (Германия).

В целом проведенными исследованиями в области правовой интеграции были определены позиции относительно форм и средств правового интегрирования, обозначены общие подходы к рецепции правовых элементов и предпри-

няты попытки определить возможные пути и способы переноса нормативного содержания из одной правовой системы в другую.

Качественное развитие сложившихся интеграционных сообществ и образование новых объединений в 90-х годах нынешнего столетия, а также процессы изменения геополитической реальности макроуровневого характера в виде дезинтеграции правовой системы советского социалистического типа потребовали постановки и решения целого ряда новых задач интеграционного плана и, прежде всего, в сфере правового сближения стран. Так, до сих пор не определены понятие и содержание правовой интеграции, что не дает возможности проводить комплексные широкомасштабные мероприятия, охватывающие все этапы интегрирования - от заимствования чужеродного правового объекта до его окончательного внедрения в новую правовую среду.

Кроме того, само заимствование иностранных объектов, как одно из средств правового сближения, рассматривается больше в рамках эволюционного процесса взаимопроникновения элементов различных правовых культур, а сознательно-волевым аспектам деятельности субъектов интеграции отводится незначительное место.

Решению обозначенных проблем и посвящено данное диссертационное исследование.

Помимо определения понятия и содержания правовой интеграции, анализа правового заимствования автор предпринял объективно обоснованную попытку определить механизм заимствования иностранных правовых элементов и дать характеристику его звеньям, что является принципиально новым подходом в теории и практике правового интегрирования.

Создание в каждой правовой системе механизма правового заимствования позволяет, во-первых, осуществлять реформирование правовых систем за счет внешних правовых резервов, что гарантирует систему от правовой стагнации. Во-вторых, заимствование иностранных правовых элементов будет проходить согласно единой научно обоснованной теоретико-нормативной модели. В-третьих, создание механизма правового заимствования в каждой правовой системе позволит в дальнейшем интегрировать не только непосредственно правовые элементы, но и сами механизмы правового заимствования с целью создания единого механизма, удовлетворяющего потребности правовой интеграции макроуровневого характера, что позволяет выйти на качественно новый уровень сближения элементов правовой сферы жизнедеятельности человеческого сообщества.

Решение задач, поставленных в диссертационном исследовании, определяет дальнейшее развитие интеграционно-правового направления в юридической науке и прежде всего - в сфере фундаментальных исследований, что позволит более качественно решать вопросы законотворческой деятельности путем ее научной ориентации на заимствование иностранных правовых элементов.

Результаты диссертационного исследования имеют положительное значение и для правовой системы Республики Беларусь. Использование диссертационных выводов, с одной стороны, позволяет осуществлять научно обосно-

ванную интеграцию национально-правовых элементов с рядом зарубежных правовых компонентов, с другой стороны, избавляет национальную практику правотворчества от механицизма в заимствовании иностранных правовых элементов, что отрицательно влияет на работоспособность всей законодательной системы страны.

Таким образом, Республика Беларусь может стать новатором в выдвижении идеи осуществления интеграционных процессов в области права посредством определенного в диссертации механизма правового заимствования с перспективой создания единого для всех правовых систем механизма заимствования иностранных правовых элементов.

Связь работы с крупными научными программами, темами. Диссертация выполнена в рамках госбюджетной научно-исследовательской темы "Методика заимствования иностранного правового опыта" (ГБ-1098), разработанной по заказу Министерства образования Республики Беларусь.

Тема диссертационного исследования согласуется с пятилетним планом научно-исследовательской работы кафедры гражданского права Полоцкого государственного университета по теме "Проблемы формирования частного права в правовой системе Республики Беларусь" (Раздел I. "Анализ зарубежных и национальных доктрин частного права. Оценка системы частного права и ее элементов"; Раздел II. "Исследование правовых универсалий, определяющих содержание системы частного права").

Цель и задачи исследования. Целью диссертационного исследования является разработка теоретико-нормативной модели механизма заимствования правовых элементов, функционирующих в иных правовых системах.

Для достижения данной цели исследователем ставились следующие задачи:

- определить понятие и содержание правовой интеграции;
- определить роль и место правового заимствования в системе юридического инструментария правового интегрирования;
- выявить источники и объективные предпосылки создания механизма правового заимствования;
- определить характер звеньев механизма правового заимствования.

Объект и предмет исследования. Объектом исследования является механизм заимствования иностранных правовых элементов, находящийся в общей структуре компонентов правовой интеграции в качестве самостоятельного звена.

Предмет исследования составляют признаки правовой интеграции и характеристика ее элементов, особенности правового заимствования как средства правового интегрирования, обоснование создания модели механизма правового заимствования и характеристика его звеньев.

Методология и методы проведенного исследования. Методологическую основу диссертационного исследования составляют фундаментальные положения теории познания, а также основные законы и категории диалектики. Теоретическую базу исследования составили труды известных ученых С.С. Алексеева, М. Ансея, Дж. Вигмора, Х. Гаттериджа, Р. Давида, Р.М. Ко-

валевского, Н. Неновски, Н.В. Сильченко, Б.Н. Топорнина, К. Цвайгерта, И.А. Юхо и др.

Проводился исторический анализ законодательных актов целого ряда государств европейского, американского, азиатского и африканского регионов (изучено около 150 нормативных актов, действовавших в разное время).

Проведены сравнительно-правовые исследования на уровне отдельных норм, правовых институтов и отраслей права, существующих в различных правовых системах, относящихся к разным семьям права. Отдельному сравнительно-правовому анализу подвергались правовые системы более 10 государств.

Изучалась специальная литература по правовой компаративистике, правовому прогнозированию и моделированию правовых процессов.

Правовую базу проведенного исследования составили: конституции государств; международно-правовые акты, содержащие принципы международного права; нормы национальных законов, отражающих общие принципы права, а также нормативные акты в сфере регламентации законотворческих процессов.

Научная новизна и значимость полученных результатов. Научная новизна диссертационного исследования состоит в том, что в нем впервые на монографическом уровне исследуются вопросы теоретико-нормативной модели механизма заимствования иностранных правовых элементов.

Проведенное автором исследование позволяет обобщить деятельность национальных субъектов правотворчества по внедрению в национальную среду правовых элементов иностранного происхождения, раскрыть потенциальные возможности применения правового заимствования в практике правового интегрирования, а также подготовить доктринально-нормативную основу для создания механизма правового заимствования, общего для всех правовых систем.

В работе впервые определены место и роль правового заимствования в практике интегрирования, механизм правового заимствования, дана характеристика его звеньев.

Практическая (экономическая, социальная) значимость полученных результатов. Результаты диссертационного исследования, с одной стороны, являются вкладом в развитие теории и практики правовой интеграции, с другой стороны, позволяют субъектам, осуществляющим правовое сближение стран, пользоваться научно обоснованными рекомендациями по заимствованию определенных видов объектов иностранного происхождения.

В результате исследования автор разработал конкретные предложения по усовершенствованию национальной практики правотворчества в плане ее ориентации на использование иностранных правовых элементов.

Использование указанных результатов исследования приведет к экономии процессуальных и материально-правовых средств при внедрении в национальную правовую среду элементов иностранного происхождения, избавит практику правоприменения от восприятия неработающих правовых элементов, ставших результатом механического переноса из одной правовой системы в другую.

Полученные результаты диссертационного исследования используются в учебном процессе юридического факультета Полоцкого государственного университета при чтении учебных курсов "Международное право", "Международное частное право" и "Сравнительное правоведение".

Основные положения диссертации, выносимые на защиту.

1. Заимствование иностранных правовых элементов путем привнесения их в национальную правовую среду в форме нормативного санкционирования и (или) доктринального (толковательного) восприятия факта функционирования и содержания правовых компонентов иностранного происхождения является важным инструментом интеграции правовых систем.

Данное заимствование с целью получения результативного функционирования привносимых объектов должно осуществляться с помощью определенного механизма, который предлагается внедрить в каждой правовой системе.

Формирование национальных механизмов заимствования иностранных правовых элементов объективно исходит из практики интегрирования различных сфер человеческой жизнедеятельности и происходящего в глобальном масштабе взаимопроникновения элементов различных правовых культур.

2 Механизм правового заимствования представляет собой теоретико-нормативную модель, содержащую доктринальные и нормативные правила относительно объектов, субъектов и процедур правового заимствования.

Непосредственными звеньями данного механизма являются:

- объекты правового заимствования в виде моделей правового поведения, моделей формы правового содержания и моделей правовых связей;

- субъекты правового заимствования: принимающие юридически значимые решения по внедрению в национальную практику правовых элементов иностранного происхождения (субъекты нормотворчества), субъекты, способствующие правовому заимствованию - научно-исследовательские центры, субъекты парламентской экспертизы, организации ученых-правоведов;

- процедуры правового заимствования: нормативные (основанные на конкретных нормах-требованиях к субъектам, осуществляющим правовое заимствование); модельные (предполагающие общевариативный подход к внедрению иностранных правовых объектов).

3. Принципиальная общность формы звеньев национальных механизмов правового заимствования, а также теоретического содержания таких звеньев, как объекты и субъекты правового заимствования и характера норм, свидетельствующих об открытости правовой системы к заимствованию чужеродных объектов, не исключает возможности интегрирования самих национальных механизмов правового заимствования в единое межсистемное звено, общее для всех правовых систем.

Важным условием данного интегрирования является унификация национальных процедурных правил нормотворчества, осуществление которой предлагается провести в форме создания общего акта "О правилах и процедурах нормотворчества".

Личный вклад соискателя. Основные положения и выводы диссертационного исследования являются результатом самостоятельного исследования автора избранной темы.

Апробация результатов диссертации. Основные положения диссертации докладывались автором на межрегиональной научной конференции молодых ученых и соискателей в Украинской государственной юридической академии "Правовое регулирование государственного строительства в Украине и проблемы совершенствования законодательства", апрель 1992 года; Международной научно-практической конференции, проводимой Гродненским государственным университетом, "Юридическая наука и образование в Республике Беларусь на рубеже XX-XXI веков", 22-23 апреля 1998 года, Республиканской научно-практической конференции, проводимой Гродненским государственным университетом, "Система права и законодательства Республики Беларусь: состояние, перспективы развития", 26-27 апреля 1999 года; на заседаниях научно-консультационного центра "Делла-Центр" (г. Харьков); при проведении занятий со студентами юридического факультета Полоцкого государственного университета.

Опубликованность. Основные результаты диссертационного исследования опубликованы в учебном пособии "Основы сравнительного правоведения" объемом 16 печатных листов, в двух научных статьях, помещенных в научных журналах, в двух сборниках материалов конференций и в одном сборнике тезисов докладов. Общий объем публикаций составляет 17 печатных листов. Все работы подготовлены автором лично.

Структура и объем диссертации. Характер исследования, его цель и задачи обусловили структуру диссертации, состоящей из общей характеристики работы, трех глав, заключения, списка использованных источников. Объем научного исследования - 93 страницы. Список источников (183 наименования) занимает 9 страниц.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

В первой главе "Обзор литературы и методология диссертационного исследования" дан очерк основных этапов в развитии научной мысли по проблеме создания механизма заимствования иностранных правовых элементов. Одновременно анализируются основные работы ученых, занимавшихся решением вопросов правовой рецепции.

Автор обозначает круг вопросов, которые остались неразрешенными теорией и практикой правового заимствования и определяет свое место в решении задач интеграционного плана, к числу которых прежде всего относит:

1) определение понятия и содержания правовой интеграции, элементы которой могут использоваться любой правовой системой, пожелавшей интегрироваться в определенное сообщество;

2) унификацию средств и способов правового интегрирования, используемых различными странами.

Обращаясь к анализу белорусской научной мысли в сфере правовой рецепции и соответствующим источникам, автор отмечает слабую разработку проблем именно правового интегрирования. Одновременно указывается на большое значение практических мероприятий по унификации национального и зарубежных законодательств, а также на важность и необходимость идеологической основы осуществления правового сближения, особенно в форме заимствования иностранных правовых элементов.

Опираясь на работы предшественников, практику правового интегрирования и современные потребности правовой жизнедеятельности сообществ, автор в настоящей главе определяет концепцию диссертационного исследования, суть которой состоит в следующем:

Объективный характер взаимодействия правовых систем порождает практику взаимопроникновения элементов различных правовых культур, которое осуществляется в форме всемирно-исторического сближения объектов правовой сферы и производит другую форму субъективного заимствования иностранных правовых элементов. Последняя реализуется с помощью определенного механизма, включающего субъекты, объекты и процедуры правовых заимствований и обладающего потенциальными возможностями интегрирования своих звеньев с аналогичными звеньями других национальных механизмов правового заимствования.

Во второй части анализируемой главы рассматриваются методология и научные методы, используемые автором в процессе исследования механизма правового заимствования и его места в системе правовой интеграции.

Вторая глава "**Правовая интеграция и ее содержание**" структурно представлена тремя разделами: "*Понятие правовой интеграции*"; "*Содержание правовой интеграции*"; "*Правовое заимствование как инструмент правовой интеграции*".

Проведенные исследования относительно обозначенных вопросов позволили определить следующие содержательные компоненты:

1. Правовая интеграция является элементом инфраструктуры международных объединительных процессов в политической и социально-экономической областях общественного развития и, таким образом, выполняет вспомогательную роль в интеграционной практике.

Правовую интеграцию необходимо рассматривать в двух аспектах - как результат сближения (статическая оценка) и как процесс сближения (динамическая оценка) правовых элементов различных систем.

С точки зрения динамики объединительных процессов правовая интеграция представляет собой объективное проявление социально-психологической потребности сообществ к сближению, существующей в двух формах - примитивной и организованной.

Примитивная форма осознания правового интегрирования состоит в механическом подражании правовой жизни других стран, которое полезно с точки

зрения предварительного заимствования элементов социальной практики, но не преждевременного или даже одновременного переноса правовых звеньев, регулирующих эти явления

Организованная форма осознания правовой интеграции представлена двумя видами - примитивно-организованной и высокоорганизованной формами. Первая форма предполагает правовую интеграцию посредством создания общих стандартов в виде наднационального права. Вторая форма основание интеграции видит в создании, прежде всего, самостоятельных организационных структур, деятельность которых будет направлена на научное обоснование правовых интеграционных процессов, исходя из условий места и времени существования конкретных правовых систем.

С точки зрения статической оценки интеграционных явлений правовая интеграция представляет собой результат гармонизации правовых элементов различных стран, а не полную идентификацию, что привело бы к стагнации правовой сферы. Оптимальным уровнем правовой гармонизации является правовой институт, внедрение которого в иную среду позволяет постепенно изменить характер национального законодательства и правовой системы в целом.

2. Содержание правовой интеграции представляет собой взаимодействие трех компонентов: сферы интегрирования; субъектов интеграции; юридического инструментария интегрирования.

Правовую сферу интегрирования образуют три компонента:

- нормативный (сближение правовых стандартов и мер поведения);
- доктринальный (сближение правовых взглядов на ту или иную проблемы);
- юридико-технический (сближение элементов, обеспечивающих технологию правового процесса жизнедеятельности общества).

Субъекты правовой интеграции в зависимости от объема "интеграционных полномочий" делятся на основные и вспомогательные. К основным субъектам относятся государственные органы, должностные лица и народ. Данные субъекты принимают юридически значимые решения по санкционированию (внедрению) в национальную правовую среду новых регулятивно-правовых элементов. Вспомогательные субъекты выполняют роль разработчиков и экспертов готовящихся проектов, обремененных иностранными элементами. К данным субъектам относятся общественные организации, научные объединения, группы ученых и другие образования, способствующие процессу правового интегрирования.

Юридический инструментарий интегрирования составляют четыре средства: юридический режим; правовое признание; общность юридических механизмов; правовое заимствование.

Юридический режим, с точки зрения интеграции, состоит в установлении определенных стандартов поведения в части льгот или ограничений для иностранных элементов - иностранных субъектов, объектов или юридических фактов, имевших место в другой правовой системе.

Правовое признание предполагает согласие потенциальных субъектов интеграции с нормами, уже существующими в мировой (международной) практике. Правовое признание возможно в двух видах:

- признание международных стандартов;
- признание национальных правил (конвергенция национальных право-
рядков).

Общность юридических механизмов предполагает наличие одинаковых подходов в работе основных компонентов правовых систем. На сегодняшний момент речь идет об общих механизмах правотворчества и правоприменения относительно принципов, видов, стадий и результатов правотворческой и правоприменительной деятельности.

3. Характер современной эпохи в качестве основного средства правовой интеграции определил правовое заимствование, дающее возможность изменять национальные правовые компоненты в достаточно короткое время и с максимумом правового практицизма в плане решения конкретных правовых задач, а не обоснования абстрактных теорий, предлагающих выводы на будущее.

Правовое заимствование представляет собой изменение национальных правовых компонентов за счет компонентов, функционирующих в другой правовой системе (семье права).

Правовое заимствование должно иметь место лишь при наличии потребности в заимствовании, которую определяют:

1) появление в национальной сфере элемента базисных отношений, сходного с элементом, имеющимся в другой социально-экономической среде, откуда и будет проводиться правовое заимствование;

2) осуществление интеграции в других общественных сферах (особенно в экономической), что определяет правовое заимствование и регулирование сближения в данных областях;

3) качественное изменение национального правосознания во взглядах на право с точки зрения расширения или сужения масштаба и меры свободы.

4. Правовое заимствование не может осуществляться вне системы, опосредованной созданием механизма правового заимствования, включающего наряду с основным средством (правовым заимствованием) целый ряд других взаимосвязанных элементов.

Вторая глава **"Механизм правового заимствования и его элементы"** структурно представлена двумя разделами: *"Источники и предпосылки формирования механизма правового заимствования"*; *"Понятие и структура механизма правового заимствования"*.

Проведенный анализ основного предмета исследования - механизма правового заимствования - определяет следующие содержательные положения:

1. Механизм правового заимствования (МПЗ) - это теоретико-нормативная конструкция, которая в теоретическом плане представляет собой звено правовой системы, включающее объекты, субъекты и процедуры правового заимствования, а с нормативной стороны объединяет нормы, определяющие степень открытости правовой системы к заимствованию иностранных

объектов, а также нормы, закрепляющие статус субъектов и процедуры заимствования.

В основе появления модели МПЗ находятся два источника:

- глобальный всемирно-исторический процесс взаимопроникновения элементов различных правовых культур;
- праявороческая модель национальных правовых систем.

Первый источник определяет теоретическую составную МПЗ, то есть доктринальный характер объектов, субъектов и процедур заимствования. Второй источник дает нормативную характеристику механизма: закрепляет статус субъектов и их роль при использовании чужеродного объекта, определяет процедуры заимствования и выстраивает концепцию норм, свидетельствующих о степени открытости правовых систем к заимствованию.

Основными предпосылками создания МПЗ являются:

- сформировавшийся на сегодняшний день максимум нормативного содержания правовой сферы функционирования общества, что предполагает не создание новых правовых констант, а их межсистемное перераспределение;
- технократический характер современной эпохи, который порождает приоритет правовых технологий перед правовым содержанием, основанный на «юридической правоте» цивилизованных стран;
- повышение значимости внутригосударственных регуляторов, привносимых из других правовых систем;
- практицизм правовой интеграции, состоящий в том, что сближение правовых элементов должно решать конкретные вопросы и в самые кратчайшие сроки, что позволяет сделать правовое заимствование в отличие от взаимопроникновения элементов правовых культур, рассчитывающего на абстрактный результат в будущем;
- интересы суверена в лице законодателя, придерживающегося принципа упрощения формирования нормативных регуляторов за счет заимствования уже созданных.

2. Объектами правового заимствования в механизме правового заимствования являются:

- модели правового поведения (как предусмотренные, так и допускаемые варианты поведения);
- правовые формы, как заданный объем правового выражения;
- правовые связи (технология функционирования правовых элементов).

Заимствование объектов основано на принципе моделирования и проходит три стадии: изучение объекта; конструирование модели заимствуемого объекта; преобразование элементов модели исходя из потребностей национальной практики, после чего осуществляется внедрение объекта в национальную правовую среду.

При моделировании правовых объектов происходит упрощение реальности, в которой объект функционирует. Это позволяет увидеть внутренние связи элемента с другими объектами.

В аналог вносятся лишь существенные свойства моделируемого объекта исходя из его природы и целей правового заимствования.

3. В зависимости от характера объекта правовое заимствование осуществляется с помощью нормативных (жестких) или модельных процедур, принципиальная разница между которыми состоит в специфике регламентации деятельности субъектов заимствования иностранных правовых объектов.

Нормативные процедуры правового заимствования предполагают официально регламентированный порядок разработки определенной правовой модели и санкционирования ее в правовой системе определенными субъектами правотворчества.

Нормативные процедуры охватывают не только сам процесс принятия решения (закона, подзаконного акта), но и ход подготовительных работ, которые можно определить как стадию проектирования будущего правового решения, в основе которого лежит правовой опыт зарубежных стран. Процедура проектирования решения состоит из двух моментов - процедуры получения задания и процедуры предъявления проекта.

Процедуры модельного характера предполагают нормативно нерегулируемый порядок разработки и внедрения решения. Иностраный объект при этом имеет различную степень национального внедрения на уровне заключения международных модельных соглашений и на уровне принятия решений модельного характера в национальной правовой системе. На международном уровне иностранный объект имеет выражение либо в виде модельного закона, либо в форме иного совместного решения - конвенции, декларации, основ взаимоотношений и т.д. Решение модельного плана внутрисударственного характера не всегда предполагает наличие иностранного объекта. Таковым решением в свое время были основы союзного законодательства.

Модельная процедура предполагает выработку модельного проекта общего характера в отличие от нормативной процедуры, которая предусматривает санкционирование однозначно определенного варианта поведения, правовой формы, техники правовых элементов.

Проектирование предложенного и заимствуемого иностранного объекта происходит согласно модельной процедуре в достаточно свободной форме: не определяются сроки и формы предъявления проекта решения и круг субъектов, инициирующих предложенный проект правового заимствования.

4. Субъектами правового заимствования являются субъекты национального нормотворчества и субъекты, способствующие правовому заимствованию, к числу которых предлагается относить ведущие национальные центры (институты) сравнительно-правовых исследований, членов парламентской экспертизы, авторитетных ученых в области права и творческие группы таких ученых, объединенных в определенную организацию.

5. Перспектива развития национальных механизмов правового заимствования состоит в создании в будущем единого для всех правовых систем механизма правового заимствования.

Будучи конструкцией национальной, механизм правового заимствования на последующих этапах своего развития превратится в межсистемное образование, обеспечивающее потребности в заимствовании сразу нескольких правовых систем, которые в результате этого будут сближаться уже не по признаку семейной принадлежности. Отказ от устаревшего критерия классификации правовых систем позволит унифицировать как теоретические, так и нормативные компоненты национальных механизмов правового заимствования, имеющих сегодня внутрисистемную специфику в каждой правовой системе.

На сегодняшнем этапе особенность механизма правового заимствования, состоящая в его способности функционировать безотносительно к характеру правовых семей, позволяет осуществлять правовое заимствование, преодолевая сопротивление традиционного законодательного консерватизма романо-германских, англо-американских и религиозно-общинных правовых систем.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Результаты проведенного исследования позволяют сделать следующие выводы и предложения

1. Правовая интеграция представляет собой элемент инфраструктуры объединительных процессов политического и социально-экономического характера, но оказывающий при этом существенное влияние на качество процесса и результата интегрирования сообществ в названных сферах.

О существовании правовой интеграции можно говорить при наличии трех интеграционных компонентов: правовой сферы интегрирования, субъектов интеграции и юридического инструментария интегрирования. Правовой интеграции подлежат правовые стандарты и меры поведения (нормативный компонент), правовые взгляды (доктринальный компонент) и элементы, обеспечивающие технологию процесса жизнедеятельности правовой системы (юридико-технический компонент).

Основную роль в практике правового интегрирования выполняют официальные субъекты нормотворчества. Вместе с тем, предлагается повысить роль другой группы субъектов правовой интеграции, а именно: разработчиков и экспертов проекта, обремененного иностранным элементом. Эта роль может быть повышена путем принятия закона "О правилах и процедурах нормотворчества", где предлагается придать официальный статус субъектам, способствующим правовому заимствованию, к числу которых предлагается отнести ведущие национальные центры (институты) сравнительно-правовых исследований, членов парламентской экспертизы, авторитетных ученых в области права и группы таких ученых, объединенных в определенную организацию [1, 4].

2. Развитие интеграционных процессов и практики взаимопроникновения элементов различных правовых культур привело к необходимости создания в каждой правовой системе механизма правового заимствования в качестве

самостоятельного звена в инфраструктуре международных объединительных процессов. Создание данного механизма, с одной стороны, позволит избежать необоснованно глубокой идентификации национальных законодательств, ведущей к стагнации правовой системы и появлению унитарного правового образования, с другой стороны, обеспечит необходимое рациональное заимствование иностранных правовых элементов по определенной научно обоснованной схеме [1, 6].

3. В условиях правовой интеграции механизм правового заимствования представляет собой теоретико-нормативную модель одного из средств правового интегрирования - правового заимствования иностранных элементов.

Под правовым заимствованием понимаются процесс и результат изменения национальных правовых элементов за счет элементов других правовых систем при использовании механизма правового заимствования. Рецепция иностранных правовых элементов должна осуществляться с учетом социально-психологической погребности определенного сообщества к правовому сближению с другими странами и народами. Причем, наиболее приемлема высокоорганизованная форма правового интегрирования, выражающаяся в осознании обществом научно обоснованной необходимости к сближению с определенными правовыми системами. Показателем данной формы социально-психологического восприятия интеграционных процессов является создание самостоятельных организационных структур, предметом деятельности которых является научное обоснование правовых интеграционных процессов. К числу таких структур предлагается относить институт парламентской экспертизы и научные сообщества компаративистской направленности.

Практика заимствования иностранных правовых элементов (иностранного правового опыта) должна являться одним из главных приоритетов, используемых в ходе реформирования национальной правовой системы [1, 2].

4. Создание механизма правового заимствования предполагает разработку и внедрение теоретических и нормативных компонентов, определяющих доктринальную и нормативную основы существования механизма правового заимствования.

Теоретическую основу данного механизма составляют доктринальные положения, характеризующие:

- степень открытости правовой системы к заимствованию иностранных элементов, которую определяют следующие группы внутригосударственных норм:

а) конституционные нормы, устанавливающие характер соотношения международного и внутригосударственного права;

б) коллизионные нормы отсылочного характера, определяющие возможность применения иностранных регуляторов к национальным отношениям;

в) нормы-принципы общеправового и отраслевого характера, воспринимающие или, напротив, отторгающие привносимые правовые элементы;

- объекты правового заимствования, моделируемые в процессе переноса из одной правовой системы в другую путем изучения объекта, конструирования

модели заимствуемого объекта и преобразования элементов модели, исходя из потребностей национальной практики;

- субъекты правового заимствования - традиционные субъекты нормотворчества, признанные таковыми в национальной правовой системе, и субъекты, способствующие осуществлению правового заимствования, то есть не принимающие юридически значимых решений в правотворческом процессе;

- процедуры правового заимствования, определяющие процесс подготовки проекта внедрения иностранного правового объекта и само его внедрение в национальную правовую среду.

Нормативную основу механизма правового заимствования образуют конкретные внутригосударственные нормы, определяющие характер и степень открытости правовых систем к заимствованию; нормативный статус и роль субъектов правового заимствования; нормативную сторону процедур правового заимствования. Таковыми нормами могут быть конкретные положения конституций, нормы-принципы отраслевого характера, нормы регламентов и нормы, регулирующие применение иностранного элемента в национальной сфере правоотношений (например, нормы международного частного права).

Большое влияние на формирование теоретических и нормативных компонентов механизма правового заимствования оказывают первичные конституционные нормы, определяющие характер соотношения внутренних и внешних правовых регуляторов, а также сравнительно-правовая доктрина, по сути дела определяющая систему объектов правового заимствования [3, 5].

5. Система элементов механизма правового заимствования имеет завершённый характер и, таким образом, является работоспособной при наличии следующих звеньев:

- 1) объектов правового заимствования - рабочего материала в виде моделей правового поведения, то есть предусмотренного нормами права, моделей формы правового содержания, как заданного в той или иной правовой системе объема правового выражения и моделей правовых связей, то есть технологии функционирования правовых элементов;

- 2) субъектов правового заимствования, принимающих юридически значимые решения по внедрению в национальную практику правовых элементов иностранного происхождения (субъектов нормотворчества) и способствующих правовому заимствованию - научно-исследовательских центров, субъектов парламентской экспертизы, организаций авторитетных ученых-правоведов;

- 3) процедур правового заимствования - нормативных (основанных на конкретных нормах-требованиях к субъектам, осуществляющим правовое заимствование) и модельных (предполагающих общевариативный подход к внедрению иностранных правовых объектов) [1].

6. Тенденции развития современной эпохи и функционирования звеньев механизма правового заимствования не исключают интеграции самих национальных механизмов правового заимствования в единое межсистемное звено, общее для всех правовых систем. Интеграционная судьба данных механизмов зависит от особенностей развития национальных правовых систем, что оп-

ределяется общими формами эволюционизации правовой системы, которая является сферой постоянной трансформации [2].

СПИСОК ОПУБЛИКОВАННЫХ АВТОРОМ РАБОТ ПО ТЕМЕ ДИССЕРТАЦИИ

1. Егоров А.В. Основы сравнительного правоведения: Учебное пособие для студентов, обучающихся по специальности "Правоведение". - Новополоцк: ПГУ, 1999. - 276 с.
2. Егоров А.В. Сравнительное правоведение о некоторых особенностях дальнейшего развития советской правовой системы // Радянське право. - 1992. - № 3. - С. 41-43.
3. Егоров О. Про співвідношення норм міжнародного і національного права // Право України. - 1993. - № 3. - С. 37-38.
4. Егоров А.В. Функции и цели науки сравнительного права // Правовое регулирование государственного строительства в Украине и проблемы совершенствования законодательства. Тезисы докладов межрегиональной конференции молодых ученых и аспирантов. - Харьков, 1992. - С. 8-9.
5. Егоров А.В. К вопросу о предмете сравнительного правоведения // Юридическая наука и образование в Республике Беларусь на рубеже XX-XXI веков: Материалы международной научно-практической конференции / Под ред. проф. Г.А. Зорина. - Гродно: ГрГУ, 1998. - С. 214-216.
6. Егоров А.В. Правовой интеграции Республики Беларусь - научную основу // Система права и законодательства Республики Беларусь: Материалы республик. научн.-практич. конференции / Под ред. И.В. Гущина. В 2 ч. Ч. 2. - Гродно: ГрГУ, 1999. - С. 51-55.

РЕЗЮМЕ

Егоров Алексей Владимирович

Механизм правового заимствования в правовой интеграции

Ключевые слова: правовая интеграция, правовое заимствование, механизм правового заимствования, иностранный правовой элемент, правовая система, правовая семья.

Объектом исследования является механизм заимствования иностранных правовых элементов национальными правовыми системами.

Цель диссертационного исследования - разработка теоретико-нормативной модели механизма заимствования правовых элементов, функционирующих в иных правовых системах.

Применялись общенаучные методы познания, а также логико-юридический, историко-политический, прогностический и сравнительно-правовой методы исследования.

В результате исследований определены содержание правовой интеграции и инструментарий правового интегрирования. Дано понятие правового заимствования и показана его роль в общей системе средств правовой интеграции. Определена теоретико-нормативная модель механизма правового заимствования и дана характеристика элементов данного механизма.

Научная новизна работы состоит в исследовании проблем создания механизма правового заимствования в каждой национальной правовой системе.

Материалы диссертации могут быть использованы в правотворческой деятельности, а также в учебном процессе, в частности при разработке и чтении курса сравнительного правоведения и спецкурса по теории и практике правовой интеграции.

РЭЗЮМЕ

Ягораў Аляксей Ўладзіміравіч

Механізм прававога запазычання ў прававой інтэграцыі

Ключавыя словы: *прававая інтэграцыя, прававое запазычанне, механізм прававога запазычання, замежны прававы элемент, прававая сістэма, прававая сям'я.*

Аб'ектам даследавання з'яўляецца механізм запазычання замежных прававых элементаў нацыянальнымі прававымі сістэмамі.

Мэта дысертацыйнага даследавання – распрацоўка тэарэтыка-нарматыўнай мадэлі механізма запазычання прававых элементаў, якія функцыяніруюць у іншых прававых сістэмах.

Прымяняліся агульнанавуковыя метады даследавання, а таксама логіка-юрыдычны, гісторыка-палітычны, прагнастычны і параўнальна-прававы метады даследавання.

У выніку даследавання вызначаны змест прававой інтэграцыі і інструментарый прававога інтэгравання. Дадзена паняцце прававога запазычання і паказана яго роля ў агульнай сістэме сродкаў прававой інтэграцыі. Вызначана тэарэтыка-нарматыўная мадэль механізма прававога запазычання і дадзена характарыстыка элементаў дадзенага механізма.

Навуковая навізна работы складаецца з даследавання праблем стварэння механізма прававога запазычання ў кожнай нацыянальнай прававой сістэме.

Матэрыялы дысертацыі могуць быць выкарыстаны ў правастваральнай дзейнасці, а таксама ў вучэбным працэсе, у прыватнасці пры распрацоўцы і чытанні курса параўнальнага правазнаўства і спецкурса па тэорыі і практыцы прававой інтэграцыі.

SUMMARY

Egorov Alexei Vladimirovich

The mechanism of legal adoption in the system of legal integration

Key words: *legal integration, legal adoption, mechanism of legal adoption foreign legal element, legal system, legal family.*

The object of the research is the adoption mechanism of foreign legal elements by national legal systems.

The aim of the dissertation research is to develop a theoretical and standard pattern of the adoption mechanism of legal elements functioning in other legal systems.

General scientific methods of cognition as well as logical-legal, historical-political, prognostic, and comparative-legal methods of investigation have been applied.

As a result of the research the system and instruments of legal integration are defined. The concept of legal adoption and its role in the system of legal integration means are provided. The theoretical and standard pattern of the legal adoption mechanism is determined. The characteristics of elements of this mechanism are given.

The scientific novelty of the research work lies in the investigation of the problems dealing with the creation of the legal adoption mechanism in any national legal system.

The materials of the dissertation can be used in the lawmaking activity as well as in the teaching process particularly when developing and delivering a course on comparative jurisprudence and a special course on the theory and practice of legal integration.