

Мельник Светлана Борисовна

*Национальный университет «Одесская юридическая академия»,
профессор кафедры хозяйственного права и процесса,
кандидат юридических наук, доцент*

**КАТЕГОРИЯ «ОГРАНИЧЕНИЕ»: ОТ ТЕОРЕТИКО-
К ПРЕДМЕТНО-ПРАВОВОМУ,
АНТИМОНОПОЛЬНО-КОНКУРЕНТНОМУ ОСМЫСЛЕНИЮ**

В юриспруденции «ограничение (я)» упоминается, как правило, в контексте прав и свобод, при этом чаще со ссылкой на международно-правовые стандарты. В национальном отраслевом законодательстве можно встретить категорию «ограничение» и в других словосочетаниях, например: «ограничение деятельности», «ограничение доступа», «ограничение государственного регулирования», «ограничение в формировании», «ограничение совмещения», «ограничение предоставления» и ряде других.

В установлении юридико-сущностной (содержательной) характеристики данного понятия необходимо обратиться, как представляется, и к этимологии «ограничения». Кроме этого, - к пониманию данной категории в общеправовом смысле, а также специфике правоотраслевого ее осмысления. Конечной целью такого исследования является установление данного понятия наукой хозяйственного права, в частности, антимонопольно-конкурентного права Украины, так как в их арсенале довольно часто встречается данная категория, а действие, сопряженное с нею, имеет и весьма существенную практическую реализацию.

Т.Ф. Ефремова в толково-словообразовательном словаре указывает, что ограничение - процесс действия, правило, установление, ограничивающее чьи-л. права или действия [1]. В словаре Д.Н. Ушакова, например, - ограничение, ограничения, ср. (книж.). Действие по гл. ограничить-ограничивать; стеснение, ограничивающее права, возможности [2].

Юридическая энциклопедия под редакцией Б.Н. Топорнина не содержит данную категорию как таковую, а рассматривает ее применительно к устоявшимся, по мнению авторов, правовым конструкциям: «ограничение конституционных прав», «ограничение по военной службе», ограничение родительских прав», «ограничение свободы», а также «ограничительная деловая практика». Во всех этих случаях ограничение представлено либо через саму категорию «ограничение», либо как способ защиты, либо как вид наказания (уголовного наказания, например, в случае «ограничения свободы») [3, с. 662-664]. В Юридической энциклопедии под ред. Ю.С. Шемшученко категория «ограничение» отсутствует, но упоминается об ограничении в статье о свободе, в том понимании, что свобода не может быть абсолютной [4, с. 441]. В Большом энциклопедическом юридическом словаре представлена категория «ограничение свободы», в контексте вида наказания сферы уголовной юстиции. Кроме этого в тексте статьи о понятии «свобода» [5, с.с. 565; 830-831]. Общая теория права (Т. 3) Большой украинской юридической энциклопедии содержит статью об ограничении прав человека, а в статье о свободе рассматривает и вопрос ее ограничения. В контексте ограничения прав человека ограничение связывается с пониманием границы осуществления прав человека, проблематикой правоограничения [6, с.с. 375–377; 697–705]. А.В. Малько дает определение понятию «правовое ограничение»: это правовое сдерживание противозаконного деяния, создающее условия для удовлетворения интересов контрсубъекта и общественных интересов в охране и защите [7, с. 215].

В отраслевом хозяйственном законодательстве можно встретить использование категории «ограничение (я)» в контексте действия и в понимании явления, то есть фактически как глагола («ограничивать») и как существительного («ограничение», «ограничения»), Чаще, конечно, в первой смысловой нагрузке. Что касается второго варианта использования, то можно привести пример п. 8 ст.1 Закона Украины «О регулировании

градостроительной деятельности»: градостроительные условия и ограничения застройки земельного участка (далее – градостроительные условия и ограничения) – документ, который содержит комплекс планировочных и архитектурных требований к проектированию и строительству относительно... [8]. В ч. 1 ст. 19 Хозяйственного кодекса Украины: «Субъекты хозяйствования имеют право без ограничений самостоятельно осуществлять хозяйственную деятельность, которая не противоречит законодательству» [9] (далее – ХК Украины). Также в хозяйственном законодательстве Украины можно найти и другие примеры использования категории «ограничение (я)». Например, ст. 48 Закона Украины «О банках и банковской деятельности» называется «Ограничения относительно деятельности банков» [10]. Содержание же статьи указывает на случаи запрета в банковской деятельности, кроме установленного ею ограничения относительно недвижимости банков. То есть, во-первых, ограничения и запреты отождествляются, во-вторых, «ограничение» устанавливается через ограничение. Аналогичная ситуация со ст. 27 Закона Украины «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» [11]: ст. 27 «Ограничения выплаты дивидендов», - однако, содержание статьи устанавливает правила о запрете выплаты дивидендов. Следовательно, запрет и ограничение указаны как синонимы. Обновленная, в связи с принятием выше указанного Закона, редакция ст. 86 ХК Украины в своем названии также содержит категорию «ограничение», а в тексте устанавливает запрет. «Ограничение по предоставлению услуг» - название ст. 27 Закона Украины «Об аудите финансовой деятельности и аудиторской деятельности» [12], в которой законодатель указал на отсутствие права субъекта аудиторской деятельности на предоставление услуг с соответствующими оговорками. Закон Украины № 2376-VIII от 22.03.2018 г. [13] устанавливает ограничения (категория названия законодательного акта) через запрет, например, предложенный новый п. 44-1 ч. 1

ст. 26 Закона Украины «О местном самоуправлении в Украине» определяет установление запрета продажи...

В сфере антимонопольно-конкурентного правового регулирования категория «ограничение (я)» упоминается как: «неправомерное ограничение конкуренции» (ст. 42 Конституции Украины), «ограничение монополизма» (ст. 18, раздел 3, ст. 27 ХК Украины), «ограничение конкуренции» (ст. 31 ХК Украины), «ограничение конкурентоспособности» (ст. 13 Закона Украины «О защите экономической конкуренции» [14]), «какие-либо ограничения, связанные с существованием на соответствующем рынке патентов, ноу-хау и других интеллектуальных прав, а также ограничения, связанные с лицензированием указанных прав» (п.п.3 п. 22 Экономического обоснования концентрации и расчета совокупных долей на задействованных товарных рынках [15]), «ограничения по спросу», «административные ограничения», «экономические и организационные ограничения», «экологические ограничения» (п. 9.2 Методики определения монопольного (доминирующего) положения субъектов хозяйствования на рынке [16]) и т.п. Определение же как самой категории, так и ее интерпретаций не приводится в данной нормативно-правовой сфере.

Следовательно, вывод, который можно сделать, с одной стороны, позволяет обозначить проблематику и определить направления ее исследования с целью получения соответствующих результатов, с другой, - является промежуточным, изначальным в формировании правовой конструкции ограничения экономической конкуренции. В данном случае, хотя и бегло, но хотелось бы отметить, что, очевидно, требуются соответствующие соединения научных материй (имеющих и прагматическую свою реализацию), а потому усложняющих достижение обозначенных целей: ограничения в правовом осмыслении и правовое понимание экономической конкуренции. Ни первое, ни второе не являются устоявшимися правовыми конструкциями, что, безусловно, затрудняет разрешение поставленной научной задачи. Как представляется,

достаточно сложно согласиться с отождествлением категорий «ограничение (я)» и «запрет (ы)», а также способов (путей) достижения (реализации) применительно к ограничению, что, на самом деле, довольно часто «проделывает» законодатель. Также трактование экономической конкуренции как рыночной ситуации, как поведения, как отношений (или в правовом опосредовании - правоотношений) в разрезе ограничений затрудняет унифицированное понимание, хотя довольно активно используется в антимонопольно-конкурентном законодательстве без соответствующего пояснения, установления сущностно-правовой характеристики, как было указано выше.

Список использованной литературы:

1. Ефремова Т.Ф. Новый словарь русского языка. Толково-словообразовательный / Т.Ф. Ефремова [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.classes.ru/all-russian/russian-dictionary-Efremova-term-60128.htm>
2. Ушаков Д.Н. Большой толковый словарь современного русского языка / Д.Н. Ушаков [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.classes.ru/all-russian/russian-dictionary-Ushakov-term-38435.htm>).
3. Юридическая энциклопедия / Отв. ред. Б.Н. Топорнин. – М.: Юристъ, 2001. – 1272 с.
4. Юридична енциклопедія: в 6 т. / Редкол.: Ю.С. Шемшученко (голова редкол.) та ін. – К.: «Укр. енцикл.», 1998. – Т. 5: П-С. – 2003. – 736 с.: іл.
5. Великий енциклопедичний юридичний словник / За ред. акад. НАН України Ю.С. Шемшученка. – 2-ге вид., переробл. і доповн. . – К.: Вид-во «Юридична думка», 2012. – 1020 с.
6. Велика українська юридична енциклопедія : у 20 т. – Х. : Право, 2016. – Т. 3 : Загальна теорія права / редкол.: О.В. Петришин (голова) та ін.. ; Нац. акад. прав. наук України ; Ін-т держави і права імені В.М. Корецького НАН України ; Нац. юрид. ун-т імені Ярослава Мудрого. – 2017. – 952 с. : іл.
7. Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах: Учебно-методическое пособие / А.В. Малько. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ, 1999. – 272 с.
8. Про регулювання містобудівної діяльності: Закон України від 17.02.2011р. № 3038-VI // Відомості Верховної Ради України. – 2011. - № 34.- Ст.343.
9. Господарський кодекс України // Відомості Верховної Ради України . – 2003. - № 18, № 19-20, № 21-22. - Ст. 144.

10. Про банки і банківську діяльність: Закон України від 07.12.2000 р. №2121-III // Відомості Верховної Ради України. – 2001. - № 5-6. - Ст. 30.

11. Про товариства з обмеженою та додатковою відповідальністю: Закон України від 06.02.2018 р. № 2275-VIII // Голос України. – 2018. - № 50.

12. Про аудит фінансової звітності та аудиторську діяльність: Закон України від 21.12.2017 р. № 2258-VIII // Голос України. – 2018. - № 25.

13. Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо надання органам місцевого самоврядування повноважень встановлювати обмеження продажу пива (крім безалкогольного), алкогольних, слабоалкогольних напоїв, вин столових: Закон України від 22.03.2018 р. № 2376-VIII // Голос України. – 2018. - №76.

14. Про захист економічної конкуренції: Закон України від 11.01.2001 р. // Відомості Верховної Ради України. – 2001. - № 12. - Ст. 64.

15. Положення про порядок подання та розгляду заяв про попереднє отримання дозволу Антимонопольного комітету України на концентрацію суб'єктів господарювання. Затверджено розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.02.2002 р. № 33–р [Електронний ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/z1064-16/page>

16. Про затвердження Методики визначення монопольного (домінуючого) становища суб'єктів господарювання на ринку: розпорядження Антимонопольного комітету України від 05.03.2002 р. № 49-р [Електронний ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/z0317-02>