

М.М.Есіркепова

Ұжымдық еңбек дауларды салыстырмалы түрде шешу

Мақала авторы шетелдегі еңбек дауы бойынша (ұжымдық және жеке) заңды жетілдіру жүйесінің негізгі сұрақтарын зерттеуге талпыныс жасаған. Батыс елдерінің еңбек дауын шешудегі механизмдері және тәжірибесі жете талданып, біздің заңнамаға енгізу мәселелері қарастырылған. Бұл елдердің еңбек дауларын шешудегі құқықтық реттеулерінің салыстырмалы талдауына жүгінсек, осы елдердің дауларды шешудің қазіргі заманғы механизмдерін құру процесінде олардың осы салада айналысатын органдардың іс-әрекеттерін салыстыруда қызметкерлердің, жұмыс берушілердің және мемлекеттің өкілеттік деңгейіндегі кемшіліктері ғана емес, сонымен қатар тарихи және мәдени жағдайлар орын алғанын байқаймыз.

М.М.Есіркепова

Сравнительный анализ разрешения коллективных трудовых споров

Автором сделана попытка изучить систему разрешения трудовых споров за рубежом (как коллективных, так и индивидуальных). Проанализированы механизмы их разрешения, а также возможности заимствования данных систем с тем, чтобы в максимальной степени использовать опыт зарубежных стран для совершенствования законодательства РК. Определено, что сравнительный анализ правового регулирования разрешения трудовых споров в рассматриваемых странах интересен не столько сопоставлением деятельности того или иного органа, наличием или отсутствием полномочий у работников, работодателей или государств, сколько тем, как отразились традиции и исторические условия в этих странах на процесс формирования современного механизма разрешения споров.

УДК 342 (574)+(438)

Р.М.Тушиев

*Карагандинский государственный университет им. Е.А.Букетова (E-mail: rizvan_84@mail.ru)***Правовые основы конституционного строя Республики Казахстан и Республики Польша**

Показано, что данная статья представляет часть большой научной работы, проводимой автором в целях изучения и сравнения опыта построения современных Конституций двух государств — Республики Казахстан и Республики Польша. Отмечено, что у обоих государств последние десятилетия наблюдаются схожие условия для развития, но пути реализации разные. Автором проведен сравнительный анализ правовых основ конституционного строя Республики Казахстан и Республики Польша.

Ключевые слова: Конституция; нормативно-правовой акт; закон; конституционный строй; Республика Казахстан; Республика Польша.

Тема «Источники права» уже давно и фундаментально освоена в отечественной юридической науке. Общегеоретические и специально-конституционные вопросы источников права глубоко исследованы в трудах Г.С.Сапарғалиева, С.К.Амандыковой, А.Т.Ащеуловым, А.Тусуповой и других. Данную тему также рассматривают и российские ученые С.А.Авакьян, С.С.Алексеева, А.А.Белкина, Ю.П.Еременко, С.Л.Зивс, Е.В.Колесникова, Е.А.Лукьянова и ряд других авторов.

И все же надо констатировать, что с позиции нынешнего времени тема источников конституционного права получает новое звучание, а ее изучение стимулируется новыми факторами.

Во-первых, сегодня во многом изменились, хотя и не достигли консенсуса, взгляды на право, а от этих взглядов зависит и подход к определению источников права, их системе.

Во-вторых, предлагаются новые взгляды на понимание закона как источника права.

В-третьих, определенное влияние на национальную правовую систему, в том числе подходы к источникам права, сегодня оказывают зарубежные концепции и практика.

В-четвертых, самое главное, не раскрыт потенциал источников международного права в национальной правовой системе.

Термин «источник права» науке известен давно. Римский историк Тит Ливий назвал законы XII таблиц источником всего публичного и частного права. Слово «источник» в этой фразе употреблено в смысле корня, из которого выросла система римского права. Принято выделять:

- а) источник права в материальном смысле;
- б) источник права в идеальном (ранее называли «идеологическом») смысле;
- в) источник права в юридическом (формальном) смысле.

Источником права в материальном смысле являются развивающиеся общественные отношения. К ним относятся: способ производства материальной жизни, материальные условия жизни общества, система экономико-хозяйственных связей, формы собственности как конечная причина возникновения и действия права. Названная категория выражает социальную обусловленность права.

Под источником права в идеальном (идеологическом) смысле понимают правовое сознание. Речь идет о концепциях, идеях, теориях, представлениях людей о праве, о юридической деятельности, под воздействием которых создается, изменяется и действует право. Господствующая правовая идеология, ведущие национальные идеи — главный источник формирования права.

Источники в юридическом смысле — это различные формы (способы) выражения, объективизации правовых норм.

Иными словами, под источником права в юридическом смысле понимаются формы выражения, объективизации нормативной государственной воли. Это и есть внешняя форма права в истинном значении термина. Форма права показывает, каким способом государство создает, фиксирует правовую норму и в каком виде (реальном образе) эта норма, принявшая объективный характер, доводится до сознания общества и его индивидов. «Следовательно, внешнюю форму права можно определить как способ выражения, существования и преобразования (изменения или отмены) правовых норм, действующих в определенном государстве» [1].

Говоря об источниках права, следует помнить, что право получило свое название от выражения «юстиция», т.е. «правда, справедливость». Различают естественное и позитивное право:

1. «Естественное право — в теории государства и права понятие, означающее совокупность принципов, прав и ценностей, продиктованных самой природой человека, и в силу этого не зависящих от законодательного признания или непризнания их в конкретном государстве. ЕСТЕСТВЕННОЕ право — понятие политической и правовой мысли, означающее совокупность неотъемлемых принципов и прав, вытекающих из природы человека и независимых от социальных условий. Идея естественного права получила развитие в античном мире (Аристотель, Цицерон). Особое социальное значение естественное право приобрело в 17–18 вв. как идеология социальных революций. Развивалось в произведениях Дж. Локка, Ж.Ж. Руссо, Ш.Монтескье, Д. Дидро, А.Н.Радищева и др.» [2].

2. «Позитивное право — действующие нормативные правовые акты, право, установленное государством, волей законодателя, в отличие от естественного права (англ. positive law), — действующее право как совокупность нормативных правовых актов. П.п. называют также положительным правом. От П.п. отличают правовые воззрения и представления о желательном праве, распространенные в обществе, правовые требования, проекты правовых актов и т.п., не являющиеся действующими юридическими нормами. Если вопрос, возникший в практике, рассматривается с точки зрения П.п., то говорят: *de lege lata* (по существующему закону); если вопрос рассматривается с точки зрения желательного, проектируемого закона, который на момент его рассмотрения не издан, то говорят: *de lege ferenda* (по будущему предлагаемому закону)» [3].

В работе (при систематизации) используется такой вид систематизации, как инкорпорация, с применением позиции позитивного права, исходя из Конституций Республики Казахстан и Республики Польша.

В связи с интеграцией в мировое сообщество наши государства применяют нормы международного права и относят их к источникам. В результате имплементации норм международного права мы выявили влияние норм международного права на национальное законодательство.

Рассмотрим мнение наших ведущих ученых об источниках конституционного права, которые составляют основу национальной системы права.

С.К.Амандыкова к источникам конституционного права относит «международные договоры, ратифицированные Республикой, которые имеют приоритет перед ее законами и применяются непосредственно» [4].

Г.Сапаргалиев считает, что «к источникам конституционного права относятся нормы международно-правовых актов, признанных Республикой Казахстан. В них могут содержаться правовые нормы конституционного значения: о правах человека, общественных образованиях и др.» [5].

А.Ащеулов к источникам конституционного права относит «прежде всего... акты, содержащие общепризнанные конституционные принципы и нормы международного права, акты общего права СНГ» [6].

А.Тусупова отмечает, «что источниками конституционного права Республики Казахстан могут быть только международные договоры Казахстана, надлежащим образом оформленные, заключенные, ратифицированные и тем самым введенные в ее правовую систему» [7].

Итак, перейдем к анализу данного вопроса. В Конституции Республики Казахстан сказано, что действующим правом являются международно-договорные и иные обязательства Республики, т.е. те нормативные акты, в которых Республика Казахстан как субъект международных отношений взяла на себя какие-либо обязательства. В Конституции Польши также имеется схожая статья по смыслу. В ст. 9 говорится о том, что Польша соблюдает обязывающее ее международное право. Хотелось бы отметить что в Конституции Республики Польша имеется отдельная глава, содержащая источники права, что, несомненно, является отличным логическим решением.

В статье 4 Конституции Республики Казахстан также говорится о приоритете международных норм перед нормами национального права и применяются они непосредственно. Также существует оговорка — если международный договор должен быть ратифицирован, где в данном контексте понимается утверждение его высшим органом государственной власти. В Республике Казахстан данная функция принадлежит Парламенту. Закреплено также положение о том, что необходимо принятие закона, если это вытекает из международного договора.

В Конституции Польши данное явление закреплено в п. 2 ст. 91, где говорится следующее: «Международный договор, ратифицированный с предварительного согласия, выраженного в законе, имеет приоритет перед законом, если этот закон нельзя согласовать с договором» [8]. Таким образом, подтверждается верховенство норм международных над национальными. Что касается издания закона — оно также регулируется ст. 89 Конституции: «Ратификация Республикой Польша международного договора и его денонсация требуют предварительного согласия, выраженного в законе, если договор касается:

1. мира, союзов, политических договоренностей или военных договоренностей,
2. гражданских свобод, прав или обязанностей, определенных Конституцией,
3. членства Республики Польша в международной организации,
4. значительного обременения государства в финансовом отношении,
5. вопросов, урегулированных законом, или в отношении которых Конституцией требуется издание закона» [8].

Это свидетельствует о том, что наиболее важные сферы в жизни государства и общества, вне зависимости от требований международного договора, т.е. требуется издание закона или нет, все равно должны быть урегулированы отдельным законом, так как это влияет на основы конституционного строя.

В Польше ратифицирует и денонсирует международные договоры Президент, при этом он должен уведомить Сейм и Сенат. Данная норма свидетельствует о большой роли Сейма и Сената в формировании правовой системы.

Следующим условием для обретения юридической силы международным договором является его публикация. В Конституции Республики Казахстан сказано следующее: «Все законы, международные договоры, участником которых является Республика, публикуются. Официальное опубликование нормативных правовых актов, касающихся прав, свобод и обязанностей граждан, является обязательным условием их применения» [9]. Мы видим, что законодатель специально выделил международные нормы, касающиеся прав и обязанностей гражданина, которые должны быть опубликованы, что не совсем логично, так как до этого он уже говорит об этом. В этом также можно увидеть более высокое внимание, касающееся прав и обязанностей граждан, что, несомненно, является важным шагом в становлении нашего государства как правового.

В Польше данные нормы содержатся в ст. 88 Конституции: «Международные договоры, ратифицированные с предварительного согласия, выраженного в законе, публикуются в порядке, требуемом для законов. Принципы опубликования иных международных договоров определяются законом» [10]. Там же сказано, что условием вступления в силу закона является его опубликование. Таким образом, у нас в государствах схожие условия вступления в действие международного договора, что еще раз подтверждает надобность изучения становления конституционного строя Республики Польша.

После проведенного анализа следует согласиться со словами, касающимися системы источников конституционного права, С.К. Амандыковой, А.Тусуповой.

Конституция

Конституция, являясь договором между народом и государством, регулирует основополагающие, фундаментальные отношения, возникающие в обществе. Она охватывает все сферы жизни — политическую, экономическую, социальную и духовную. Именно посредством Конституции народ учредил государство, определил формы его правления и устройства, основы социально-экономического строя, статуса человека и гражданина. Конституция, представляя собой Основной Закон, является главным источником национального права, ядром всей правовой системы и юридической базой текущего законодательства. В науке конституционного права неоднократно предпринимались попытки классифицировать конституции государств по различным основаниям:

- 1) в зависимости от формы государственного устройства — унитарные, федеративные;
- 2) в зависимости от характера политического режима — демократические, реакционные;
- 3) в зависимости от продолжительности применения — постоянные, временные;
- 4) в зависимости от структурного изложения — кодифицированные и некодифицированные;
- 5) по способу объективирования Основного Закона — писаные и неписаные;
- 6) по способу изменения — жесткие, гибкие.

М.В.Баглай определяет «конституцию как основной закон всякого государства» [11]. Р.В.Егинборян и Э.В.Тадевосян дают следующее определение: «Конституция — это важнейший и основной политико-правовой акт (или ряд, совокупность, система таких актов), имеющий высшую юридическую силу и регулирующий основы устройства государства и его взаимоотношений с обществом и личностью (человеком и гражданином)».

В.О.Лучин, Г.А.Васильевич, А.С.Прудников отметили: «Конституция является основным источником конституционного права, законом, который определяет наиболее характерные черты, особенности, свойства и другие важнейшие характеристики государства и права, закрепляет государственно-правовой уклад страны» [12].

«Конституция — собрание принципов, в соответствии с которыми регламентируется деятельность органов власти, права управляемых и отношения между ними» [13]. Такое определение дает С.Ф.Стронг.

Что касается Конституции Республики Казахстан, то можно её охарактеризовать так: Конституция Республики Казахстан — это нормативно-правовой документ, регулирующий основные виды деятельности человека и гражданина, государства и его органов и их взаимоотношения, представляет собой волеизъявление казахстанского народа.

Что же касается Конституции Республики Польша, то в определении следует акцентировать внимание на особое отношение к религии в польской истории. Поэтому в самой Конституции дается такое понятие, «как верующие, так и не верующие в бога граждане». Это связано, на наш взгляд, с неразрывной связью польского народа с церковью.

В Конституции Республики Казахстан сказано, что Конституция имеет высшую юридическую силу и прямое действие на территории всего государства. Символом и гарантом незыблемости Конституции является Президент, контрольную функцию выполняет Парламент, так как он заслушивает ежегодные послания о конституционной законности в Республике. Суды обеспечивают исполнение Конституции, прокуратура также осуществляет надзор за нормативно-правовыми актами на предмет их соответствия нормам Конституции, в случае несоответствия опротестовывает их. Нормативно-правовые акты, от конституционных законов и международных договоров до решений маслихатов, не должны противоречить нормам Конституции. В случае их противоречия нормам Конституции они признаются недействительными.

В Конституции Республики Польша также говорится, что Конституция есть верховное право, ее положения применяются непосредственно, если иное не предусмотрено ею. Президент следит за со-

блюдением Конституции. Очень интересной является ст. 79 Конституции Республики Польша, где закреплено следующее: «Каждый, чьи конституционные свободы или права были нарушены, имеет право на определенных законом принципах обратиться с жалобой в Конституционный Трибунал по вопросу о соответствии Конституции, закона или иного нормативного акта, на основании которого суд или орган публичной администрации вынес окончательное решение о его свободах и правах либо о его обязанностях, определенных Конституцией» [8]. Таким образом, каждый гражданин получает возможность следить за соответствием всех нормативно-правовых актов нормам Конституции, что, безусловно, является лучшим мониторингом национальной системы права. На наш взгляд, подобная норма необходима и нам. Это даст гражданам возможность больше участвовать в контроле над правотворческой деятельностью органов, уполномоченных Конституцией.

Нужно также сделать вывод, что Конституция Республики Казахстан является основой государственного строительства и национальной системы законодательства, исходя из раздела первого Конституции Республики Казахстан.

Признание народа творцом Конституций наших государств выражает ее сущностную черту. Из признания того, что народ является единственным субъектом, принимающим Конституцию, вытекает ее учредительный характер. Народ является источником государственной власти в стране и носителем суверенитета. Поэтому он обладает учредительной властью.

Законодательные акты

Законодательный акт — это норма права, принятая уполномоченным на то органом, регулирующая определенные сферы деятельности.

В современном научном мире существует множество классификаций законодательных актов, но основная классификация проводится по юридической силе.

Система нормативно-правовых актов в каждом государстве определяется Конституцией, а также изданными на ее основе законами, положениями о тех или иных государственных органах, правительственными постановлениями. Законодательством определяется порядок издания, изменения, отмены и дополнения нормативно-правовых актов. Указывается, какой орган, в соответствии с какой процедурой издает тот или иной нормативный акт.

В Конституции Республики Казахстан сказано, что действующим правом являются законы, иные нормативно-правовые акты, соответствующие Конституции, при этом обязательным условием их применения является официальное опубликование. Также сказано, что законы Республики вступают в силу после их подписания Президентом.

В Конституции Республики Польша закреплено следующее:

«1. Источниками общеобязательного права Республики Польша являются: Конституция, законы, ратифицированные международные договоры, а также распоряжения» [8]. Для вступления в силу закона также необходимо соблюсти правило, а именно отдать его на подпись Президенту, который, в свою очередь, отдает приказ об опубликовании данного закона.

«Как справедливо замечает доктор Р.Мояк, акт подписания не сводится к простой формальности и автоматическому утверждению закона. Польская Конституция предусматривает два различных варианта действий Президента, которые он может предпринять в случае несогласия с принятием акта: инициирование предварительного конституционного контроля и право отлагательного вето» [10]. В Республике Казахстан у Президента также есть полномочие отправить закон или его отдельные элементы на повторное рассмотрение, обсуждение в Парламент.

Согласно Конституции Республики Казахстан, Парламент является высшим представительным органом Республики, осуществляющим законодательные функции.

В Казахстане, в отличие от Польши, у Президента более широкий спектр полномочий, так как он наделен правом осуществлять законодательную функцию.

В Конституции Республики Казахстан в ст. 61 определен конкретный круг деятельности, по которому Парламент может издавать законы: «Парламент вправе издавать законы, которые регулируют важнейшие общественные отношения, устанавливают основополагающие принципы и нормы, касающиеся:

- 1) правосубъектности физических и юридических лиц, гражданских прав и свобод, обязательств и ответственности физических и юридических лиц;
- 2) режима собственности и иных вещных прав;

- 3) основ организации и деятельности государственных органов и органов местного самоуправления, государственной и воинской службы;
- 4) налогообложения, установления сборов и других обязательных платежей;
- 5) республиканского бюджета;
- 6) вопросов судоустройства и судопроизводства;
- 7) образования, здравоохранения и социального обеспечения;
- 8) приватизации предприятий и их имущества;
- 9) охраны окружающей среды;
- 10) административно-территориального устройства Республики;
- 11) обеспечения обороны и безопасности государства.

Все иные отношения регулируются подзаконными актами» [9].

Для принятия законодательных актов в Парламенте Казахстана существуют определенные процедуры.

Следует обратить внимание, что в Конституции Республики Польша не дается информации о видах законодательных актов, издаваемых Сеймом и Сенатом.

Анализ системы источников конституционного строя в обоих государствах показал, что его можно охарактеризовать как органически связанную систему, все элементы которой обеспечивают реализацию наших с вами прав.

Надо отметить, что источники конституционного строя характеризуются следующими особенностями: множественность и иерархия, приоритет закона, изменение соотношения национального и международного права.

References

- 1 Theory of State and Law: Textbook / edited V.K.Babaev. — Moscow: Yurist, 2004. — 592 p.
- 2 <http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/14689>
- 3 <http://jurisprudence.academic.ru/4758>
- 4 *Amandykova S.K.* Studies. Manual / Constitutional Law of the Republic of Kazakhstan [text]. — Karaganda: Bolashak-Baspa, 1998. — 212 p.
- 5 *Sapargaliyev G.S.* Constitutional Law of the Republic of Kazakhstan. Acadia. course. — Almaty: Zheti Zhargy, 2002. — 528 p.
- 6 Constitutional Law of the Republic of Kazakhstan. Textbook. Status. Doctor of Law, Professor. A.T.Ascheulov. Almaty: Kazakh State Law university, 2001. — 652 p.
- 7 <http://www.law.edu.ru/doc/document.asp?docid=1232854>
- 8 The Constitution of the Republic of Poland of 2 April 1997 (Journal of Laws of July 16, 1997 ± 78, pos. 483)
- 9 Source: IS PARAGRAPHS, 10/07/2011 10:30:21. CONSTITUTION OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN (adopted by national referendum 30 August 1995).
- 10 Foundations of Constitutional Law of the Republic of Poland: A guide for students / Alexander Vashkevich. — Minsk: Tess, 2007. — 488 p.
- 11 *Baglai M.V.* Constitutional Law of the Russian Federation. Textbook for law schools and faculties. — Moscow: NORMA INFRA-M, 1998. — 752 p.
- 12 *Lucin V.O.* Social value of the Constitution of the Russian Federation // Constitution as a symbol of the era [text]: In 2 t / Ed. prof. S.A.Avakyan. Vol. 1. — Moscow: MSU, 2004. — 527 p.
- 13 <http://www.kazedu.kz/referat/196841>

Р.М.Тушиев

Қазақстан Республикасы және Поляк Республикасы конституциялық құрылымның құқықтық негіздері

Мақалада Қазақстан Республикасы мен Поляк Республикасы арасындағы қазіргі таңдағы конституциясының құрылу тәжірибесін зерттеу мен салыстыру мақсатында автормен жүргізілген ғылыми жұмыстың басым бөлігі берілген. Екі елде соңғы он жылда даму үшін жағдайлар бірдей, бірақ оған жету жолдары әр түрлі. Қазақстан Республикасы мен Поляк Республикасының конституциялық құрылымның құқықтық негіздеріне салыстырмалы түрде талдау жүргізілді.

R.M.Tushiyev

Legal basis of the constitutional system of Kazakhstan and the Republic of Poland

This article is part of a larger research work carried out by the author in order to study and compare the experience of building modern constitutions of two states: the Republic of Kazakhstan and the Republic of Poland. Both of them, in the last decade, had similar conditions for development, but realization of planned development was different. This paper represents a comparative analysis of the law foundations of the constitutional order of the Republic of Kazakhstan and the Republic of Poland.