

Aspects of Improving the Legislation of the Republic of Moldova in the Context of Eurointegration

Associate Professor Botnari Elena, PhD
State University „A. Russo” from Balti, Republic of Moldova
egbotnari@mail.ru

Abstract: The law system, expressed in the legislation system, is a part of the juridical system of the society. The Law system is the logical, static and dynamic unit of the juridical norms, juridical institutions and branches of law. The Legislation system reflects the dynamism of social relations, set up under the action of political, economical, cultural, international, regional and other factors. The process of configuration and strengthening of law system started with the declaration of independence of the Republic of Moldova, especially the adjustment of Moldova's legislation to EU legislation. It is a process founded on general and branch principles of national and EU law. In this context, we point out some theoretical and practical aspects of improvement of the legislation of the Republic of Moldova: a) naming, enunciation and legal interpretation of general principles of law; b) naming and suitable enunciation, legal interpretation of branch principles of law; c) consistent and continuous using of juridical terms, according to the norms of legislative technique etc.

Keywords: legislation; law system; general principles of law; branch principles of law; harmonization of legislation

В рамках правовой системы общества центральная роль отводится системе права. Как известно, система права это подсистема и нормообразующий элемент правовой системы общества. Система права это логически сложное единство норм права, правовых институтов и отраслей права. Подсистемами системы права являются нормы права - первичный и необходимый элемент, правовые институты - вторичный структурный элемент, а также отрасли права - третичный макроэлемент системы права.

Отрасли права отвечают потребностям систематизации норм права в составе правовых институтов. Отрасль права это совокупность норм права и правовых институтов, имеющих общий предмет и метод правового регулирования, а также связующие основополагающие принципы права. В качестве предмета правового регулирования отрасли права выступают строго очерченные общественные отношения, например, трудовые, семейные, имущественные. Метод правового регулирования отрасли права это практический способ правового воздействия на общественные отношения, выступающие в качестве предмета отрасли права. Отраслевые принципы права это основополагающие начала отрасли права, т.е. норм и правовых

институтов, составляющих содержание отрасли права. Если предмет отрасли права и отраслевые принципы признаются в общей теории права объективными критериями строения отрасли права, тогда метод правового регулирования отрасли права признается субъективным критерием.

Система законодательства отражает динамику развития общественных отношений, а также воздействие на нее политического, экономического, международного, регионального и др. факторов. Среди данных факторов следует выделить региональный фактор, в частности вектор внешней политики государства Р. Молдова – интеграция в Европейский Союз. Партнерство Р. Молдова и ЕС началось в 1994 г., с момента подписания Соглашения о партнерстве и сотрудничестве между Европейскими Сообществами и государствами - членами, с одной стороны, и Р. Молдова с другой стороны. Поступательный прогресс в развитии отношений между Р. Молдова и Евросоюзом прослеживается на протяжении последующего периода и выражается, в частности, в подписании 15.09.2011 г. Европарламентом Резолюции о переговорах по поводу ассоциирования Р. Молдова в ЕС.

Следует отметить что в Р. Молдова действует при Министерстве Юстиции Центр по гармонизации национального законодательства с законодательством Евросоюза. Начиная с 2007 года, в Р. Молдова реализуются Планы по гармонизации национального законодательства с законодательством Евросоюза. На данном этапе развития отношения между Р. Молдова и Евросоюзом квалифицируются как отношения добрососедства. В рамках Политики добрососедства, Евросоюз оказывает поддержку Р. Молдова в следующих направлениях: - прогрессивное развитие демократии, предполагающее консолидацию правового государства, в том числе и национального законодательства; - партнерство с гражданским обществом; - усиление политического сотрудничества и сотрудничества в сфере безопасности; - поддержка экономического и социального развития и др.

После провозглашения независимости Р. Молдова в 1991 г. начался тернистый процесс становления национальной системы права и законодательства, который немислим вне основополагающих начал, т.е. вне общеправовых и отраслевых принципов права.

В связи с вышесказанным, можно выделить некоторые общетеоретические и практические вопросы совершенствования системы законодательства Р. Молдова: а) *легальное закрепление и толкование общих принципов права*; б) *легальное закрепление и адекватное толкование, согласно их названию, отраслевых принципов права*; в) *последовательное и стабильное употребление в законодательстве Р. Молдова юридических терминов и выражений, согласно правилам и требованиям законодательной техники*, и др. вопросы.

Общие принципы права, как основополагающие начала всей системы права и системы законодательства, как правило, находят свое доктринальное обоснование и толкование. В порядке исключения, общие принципы права названы и легально закреплены в нормах права, либо в порядке текстовой и логической интерпретации выводятся из нормативных положений. В законодательстве Р. Молдова общие принципы права приобретают фундаментальный характер благодаря положениям основного закона государства - Конституции Р. Молдова. Прямое закрепление общих принципов права мы находим лишь в нескольких статьях Основного закона Р. Молдова. Например, в ст. 16, ч. (2) Конституции, которая называется «Равенство» выражен общий принцип равенства всех перед законом; в ст. 15 «Универсальность» того же закона закреплен общий принцип единства прав и юридических обязанностей. К сожалению, другие общие принципы права, такие как справедливость, свобода, ответственность, гуманизм не имеют прямого закрепления в Конституции Р. Молдова, но могут быть прослежены как основополагающие идеи во многих конституционных нормах, а также в общих положениях УК, УПК, КоАП Р. Молдова и др. законах. Считаем целесообразным и оправдывающим запросы юридической и судебной практики, прямое и полное конституционное закрепление общих принципов права, а не их частичное легальное закрепление, с целью использования легальных названий и дефиниций общих принципов права, не ограничиваясь их научными названиями и толкованием.

Конечно, не следует сводить фундаментальные принципы права к общеправовым. В Конституции Р. Молдова выражены ряд фундаментальных политических принципов суверенитета, территориальной неделимости, политического плюрализма, демократизма, разделения и взаимодействия властей, единства народа и национальной идентичности и др.

Далее остановимся подробнее на отраслевых принципах права, которые осуществляют ряд функций: а) *связующая*, которая выражается в объединении норм и институтов в составе отрасли права; в) *консолидирующая*, которая выражается в обособлении определенной отрасли в рамках системы права; с) *ориентирующая* правовые отношения, которые возникают, либо изменяются, либо прекращаются на основании определенной отрасли права; д) *развивающая* функция, которая обеспечивает эволюцию отрасли права в рамках системы права.

Отраслевые принципы права могут быть систематизированы согласно предложенным нами критериям: а) *разделение права на публичное и частное* (принципы отраслей публичного и принципы отраслей частного права); б) *взаимосвязь с общими принципами права* (отраслевые принципы, находящиеся в субординации общих принципов права и отраслевые принципы, находящиеся в отношениях координации с общими принципами

права); в) *природа (субстанция) правовых положений* (отраслевые принципы материального права и отраслевые принципы процессуального права); г) *степень обоснования норм права внутри отрасли права* (внутриотраслевые фундаментальные принципы и внутриотраслевые принципы правовых институтов).

Известно, что отрасли права сформировались не одновременно (например: гражданское право имеет свои истоки в римском праве, уголовное право обособилось как отрасль права в XVII в., административное право становится автономной отраслью в XIX в.). Подобно эволюции отраслей права, развивались и отраслевые принципы права.

Принципы гражданского права, которые разъясняют в общем эволюцию гражданских правоотношений и способы защиты и реализации субъективных прав и законных интересов в рамках соответствующих правоотношений, известны как равенство контрагентов, защита и гарантирование гражданских субъективных прав, защита права собственности, сочетание индивидуальных интересов с общественными и др.

Отраслевые принципы гражданского права не имеют прямого законодательного закрепления и косвенно обозначены законодателем в ст. 1, ч. (1) ГК Р. Молдова под названием «Основы гражданского законодательства». Основами гражданского законодательства, т.е. отраслевыми принципами гражданского права, признаны равенство участников гражданских правоотношений, неприкосновенность собственности, свобода договорных отношений, невмешательство в частные дела, свобода реализации субъективных гражданских прав, защита гражданских прав и законных интересов. По нашему мнению, логически и с точки зрения законодательной техники оправдано словосочетание «*принципы гражданского права*», которых следовало бы назвать соответственно, легально закрепить адекватное название основ гражданского права, а также дать легальное определение соответствующих принципов в тексте действующего Гражданского Кодекса Р. Молдова.

По аналогии с принципами гражданского права, определены принципы семейного права в Семейном кодексе Р. Молдова, таким образом, в ст. 2, ч. (3) названы основные принципы семейного законодательства, которые, по нашему мнению, следовало бы назвать адекватно *принципами семейного права* (моногамия, свобода заключения брака между мужчиной и женщиной, равенство в правах между супругами, взаимная моральная и материальная поддержка между супругами, преданность супругов, приоритет воспитания детей в семье, недопустимость вмешательства в семейные отношения, свободный доступ к правосудию с целью защиты законных прав и интересов членов семьи и др.

Отраслевые принципы уголовного права, известные науке уголовного права, это законность деяния и наказания (*nullum crimen sine lege, nulla poena sine lege*), индивидуализация наказания, гуманизм уголовного закона, равенство перед уголовным законом, персональный характер уголовной ответственности и др. В Уголовном Кодексе Р. Молдова предусмотрены законодателем в ст. 3 – 7 принципы уголовного права, которые названы им *принципами применения уголовного закона*, которые, по нашему мнению, во-первых, являются основополагающими принципами уголовного материального права, во-вторых, являются принципами уголовного процессуального права, т. е. принципами правоприменительного характера. Таким образом, в ст. 3 «Принцип законности» выражен принцип законности деяния и наказания (*nullum crimen sine lege, nulla poena sine lege*); в ст. 4 определен принцип гуманизма (наказаний и обращений); в ст. 5 «Принцип демократизма» однако изложен принцип равенства всех лиц, совершивших преступления, перед уголовным законом, или, иначе говоря, законодатель изложил в ч. 1, ст. 5 принцип недискриминации лиц совершивших преступления. Таким образом, мы констатируем отсутствие тождественности между названием ст. 5, УК Р. Молдова и текстом данной статьи. В данном контексте, в ст. 7 УК Р. Молдова «Принцип индивидуализации уголовной ответственности и уголовного наказания», в ч. (2) изложен другой отраслевой принцип уголовного права «не дважды за одно» (*non bis in idem*), т. е. справедливости уголовной ответственности и наказания.

В результате толкования названных статьей УК Р. Молдова, констатируем отсутствие единства между «буквой» и «духом» уголовного закона. К сожалению, с момента вступления в силу УК Р. Молдова и по сей день, после множественных дополнений и изменений в УК, данные логические ошибки не исправлены органом эмитентом. Точнее, те предложения которые были поддержаны Кафедрой Публичного права нашего ВУЗа, в порядке консультирования Министерства юстиции Р. Молдова, относительно внесения изменений и дополнений в УК Р. Молдова, касающихся в частности данных статьей, не были учтены законодательным органом.

Селективно, мы затронули лишь некоторые аспекты совершенствования отраслей публичного и частного права, касающихся отраслевых принципов права. Следует отметить, что в Р. Молдова отсутствует официально утвержденный список (номенклатура) отраслей права. Поэтому на доктринальном уровне регистрируются тенденции необоснованного увеличения отраслей права, которые находятся на стадии макроправовых институтов (подотраслей права), а также пролиферация отраслевых принципов права. С целью научного изыскания и прикладного интереса, отрасли системы права Р. Молдова могут быть косвенно выведены из Закона Р. Молдова № 1325 – XIII «Об утверждении общего классификатора

законодательства» от 25. IX. 1997, будучи отождествленными с разделами системы законодательства Р. Молдова.

Исходя из требований и принципов законодательной техники, необходимо чтобы в нормативных законодательных актах была единая и однородная терминология. Например, вместо встречаемых нами в законодательстве Р. Молдова разнородных словосочетаний, выражений: «основы гражданского законодательства», «общие принципы уголовного процесса», «фундаментальные принципы гражданско-процессуального права», «принципы применения уголовного права» и т. п., мы предлагаем последовательное употребление во всей системе законодательства Р. Молдова словосочетаний «*общие принципы права*», «*принципы уголовно-процессуального права*», «*принципы гражданско-процессуального права*», «*принципы уголовного права*», «*принципы гражданского права*».

Bibliography

- The Constitution of the Republic of Moldova, adopted on 29.07.1994.
- The Civil Code of the Republic of Moldova (Law № 1107-XV from 06.06.2002).
- The Criminal Code of the Republic of Moldova (Law № 985-XV from 18.04.2002).
- The Family Code of the Republic of Moldova (Law № 1316-XIV from 26.10.2000).
- Nazarenco G. V. (2001). *Общая теория права и государства: учебный курс для ВУЗов/General Theory of Law and State: Training Course for Higher Education Institutions*. Moscow: "Osi-89"/«Ось - 89», p. 176.
- Botnari, Elena (2004). Autoreferatul tezei de doctor în drept/Report of doctor of law. *Principiile dreptului: aspecte teoretico-practice/Law Principles: Theoretical and Practical aspects*. Chişinău, p. 21.
- Botnari, Elena (2004). *Principiile dreptului: aspecte teoretico-practice. Teza de doctor în drept/ Law Principles: Theoretical and Practical aspects. Thesis of doctor of law*. Chişinău, p. 126.
- Mihai, Gh.; Motica, R. (1997). *Fundamentele dreptului: teoria și filosofia dreptului/The Bases of Law: Law Theory and Philosophy*. Bucharest: All Beck, p. 250.
- Popa, N. (1996). *Teoria generală a dreptului/ General Theory of Law*. Bucharest: Actami, p. 334.