1. Субъект права в качестве исходной сущности (всеобщее) – предельная абстракция, которой признается и закрепляется он существующей системой права.

2. Первой формой проявления сущности субъекта права является конституционный правовой статус, в котором «положено» уже сущностное содержание «исходного» понятия.

3. Гражданская правоспособность (праводееспособность), правовой статус субъектов предпринимательской деятельности, компетенция субъектов административных отношений и др. (единичное) опосредуют их правосубъектность, сущностью которой является содержание конституционного правового статуса. А в своем содеражании она у них получает свое конкретное проявление и обогащение.

Литература

1. *Алексеев С.С.* Право, азбука-теория-философия. Опыт комплексного исследования. М., 1998.

2. *Братусь С.Н.* Субъекты гражданского права. М., 1950.

3. *Мицкевич А.В*. Субъекты советского права. М., 1962.

4. *Коркунов Н.М*. Лекции по общей теории права. 9-е изд. СПб., 1914.

5. *Чиркин В.Е*. Юридическое лицо публичного права. М., 2007.

6. *Мальцев Г.В*. Социалистическое право и свободы личности (теоретические вопросы). М. ,1966.

7. *Гегель.* Энциклопедия философских наук. М., 1974.

8. *Зинченко С.А*. Гражданские правоотношения: подходы, проблемы, решения. Ростов-на-Дону, 2011.

9. *Маркс К., Энгельс Ф*. Соч. 2-е изд. Т. 46. Ч. 1.

10. *Зинченко С.А., Шапсугов Д.Ю., Корх С.Э*. Предпринимательство и статус его субъектов в современном российском праве. Ростов-на-Дону, 1999.

11. *Кутафин О.Е*. Предмет конституционного права. М., 2001.

12. *Бондарь Н.С*. Судебный конституционализм в России. М., 2011.

УДК 347.23

Медведев С.Н.

ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ КАК СОЦИАЛЬНАЯ ФУНКЦИЯ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ КОЛУМБИИ*

В статье рассматривается становление и развитие социальной функции права собственности в Колумбии. Ее опыт в этом вопросе представляет интерес для российской правовой системы.

In the article formation and development of social function of the property right in Columbia is considered. Its experience in this question is of interest for the Russian legal system.

***Ключевые слова**: социальная функция права собственности, Конституция 1991 г. и Гражданский кодекс 1887 г. Колумбии*

***Keywords**: social function of the property right, the Constitution 1991 and the Civil code of 1887 Columbia*

По Конституции Колумбия – социальное и правовое государство в форме единой Республики с автономией территорий. Главой государства является президент, избираемый на 4 года. 20 июня 2010 г. победу одержал кандидат от Социальной партии национального единства Хуан Мануэль Сантос. С 1960-х годов в стране не прекращается повстанческое движение. Колумбия является членом ООН и Организации американских государств. Она входит в Латино-американскую ассоциацию интеграции

* Колумбия – государство на северо-западе Южной Америки. Столица-Богота. Граничит с Бразилией и Венесуэлой на востоке, на юге – с Эквадором и Перу. Омывается Карибским морем на севере (Атлантический океан) и Тихим океаном на западе. Население около 50 млн. чел. (2011). Территория 114748 км2. Плотность населения 40б53 чел./км2. ВВП по данным 2004 г. – 467б7 млрд. долларов. Валюта – колумбийское песо.

(ЛАИ) и Андскую группу. Колумбия делится на 32 департамента, которые состоят из муниципий. Имеется столичный округ Санта-Фе-де Богота, обладающий особым статусом.

В конце XIX – начале XX вв. перед Колумбией встали новые задачи в эпоху величайших событий: промышленной революции, глобализации экономики, Первой мировой войны и «триумфа русской революции»(“el triunfo de la Revolucion rusa”),как говорят колумбийские цивилисты Перейра и Корал Луцеро [1, с. 61]. В сущности, на это время приходится становление современного колумбийского государства.

Избранный Президентом в 1880 г. Рафаэль Нуньес стал проводить политику реформ, централизации управления страной, получивших название Регенерации, т.е. Возрождения Колумбии. Вторично избранный на пост главы государства он добился принятия Конституции Колумбии 1886 г.

Конституция 1886 г. преследовала три основные цели:

1) укрепить колумбийское государство на основе консервативной идеологии, католической религии и испанского языка, что принято называть Регенерацией;

2) обеспечить порядок и единство страны, которые подвергались испытанию в результате политического противостояния федералистов и центристов;

3) создать условия для развития нарождающейся рыночной экономики и подключения Колумбии к международным рынкам.

Исторический анализ показывает, что развитие права собственности в Колумбии прошло три этапа [2, с. 1135]. Они различаются разными формами интерпретации и соотношения оценок права собственности: автономия субъектов собственности, смешанная форма и право собственности как социальная функция [2, с. 1135].

Первый этап начинается с 1886 г. и завершается 1936 г.

Конституция и Гражданский кодекс Колумбии 1887 г. определяли право собственности как абсолютную категорию в духе Гражданского кодекса Франции 1804 г. и Гражданского кодекса Чили 1857 г. [3, с. 179].

Конституция Колумбии 1886 г. закрепляла, что право собственности, приобретенное на законном основании, не может быть нарушено будущими законами. Но в то же самое время, если общественный интерес того требует, допускалась экспроприация с полной компенсацией [4]. На этом этапе происходит формирование современного колумбийского государства.

Второй этап (1936–1991 гг.) представляет собой смешанную систему, которая признает социальную функцию права собственности в Конституции, но сохраняет индивидуалистское определение права собственности в Гражданском кодексе. В этих правовых рамках была попытка сохранить принцип автономии, с одной стороны, а с другой – укрепить идею солидарности.

Изменив Конституцию 1886 г., Законодательный акт 1936 г. установил, что право собственности имеет социальную функцию и включает социальный интерес, чтобы оправдать справедливую экспроприацию. Но Гражданский кодекс продолжал сохранять принцип автономии права собственности. Напряженность в отношениях между принципами солидарности и автономии проявлялась в различных определениях права собственности. Ст.10 Законодательного акта определяла право собственности как индивидуальное право и как социальную функцию [5].

Такая концепция собственности как права и собственности как социальной функции противоречила конституционной реформе 1936 г. Это несоответствие проявилось в Законодательном акте № 200 от 1936 г. об аграрной реформе [6] и в Законе № 9 от 1989 г. о городской реформе [7]. Оба Закона определяли право собственности как социальную функцию. Эти положения законов были основаны на воззрениях Леона Дюги и его критике либеральной концепции права собственности. Однако Конгресс Колумбии не понял существенной разницы в определении права собственности, которое давала классическая теория права и теория Леона Дюги. Хотя Верховный суд защищал конституционное положение о том, что право собственности есть социальная функция, он в то же самое время поддерживал конституционность ст. 669 Гражданского кодекса, которая определяла право собственности на основе классических принципов.

Третья и последняя форма собственности, утвержденная в Конституции 1991 г., определялась на основе принципов солидарности и справедливости. Следовательно, в этой третьей форме права собственности принцип автономии должен быть подчинен принципам солидарности и справедливости.

Конституция 1991 г. в ст. 58 устанавливает, что собственность является социальной функцией, что государство должно защищать права на справедливое приобретение имущества и что государство может экспроприировать собственность по причинам общественной пользы и общественного интереса [8]. Таким образом, новая Конституция воспроизводит содержание Законодательного Акта 1936 г. Кроме того, Конституция сохранила статью 669 Гражданского кодекса и, следовательно, противоречия между индивидуалисткой концепцией права собственности и правом собственности, основанном на идее солидарности, продолжали существовать. Спустя только восемь лет Конституционный суд признал неконституционной статью 669 Гражданского кодекса [9]. Суд также отметил противоречия в ст. 58 Конституции и констатировал, что собственность является индивидуальным правом, которое имеет внутренние и внешние ограничения. По мнению Суда, положение о социальной функции права собственности не является несовместимым с понятием субъективного индивидуального права. Суд рассматривает собственность как правообязанность, которая накладывает социальные обязательства на собственника.

Конституция 1991 г. не только воспроизводит текст Конституционной реформы 1936 г., но и идет гораздо дальше в деле защиты принципа солидарности.

Ст. 58 Конституции 1991 г. гласит, что право собственности имеет еще экологическую функцию, что государство может экспроприировать собственность в административном порядке (не только в судебном) и что государство обязано защищать ассоциативные и коллективные формы собственности [10]. Кроме того, Конституция прямо устанавливает, что Колумбия является «социальным и правовым государством» [11] и что принцип солидарности является одним из столпов колумбийского государства

В Конституции четко говорится, что социальная функция права собственности не является изолированной правовой формой, а составляет часть организационной и идеологической структуры, разработанной Национальной учредительной ассамблеей в1990 г.. Конституционный суд Колумбии придерживается такого же понимания. В длинном ряду решений Конституционный суд развивает идею социальной функции права собственности и защищает государство в его стремлении регулировать и ограничивать права собственников.

Три формы собственности, существовавшие в Колумбии, не были построены на пустом месте. Они явились результатом политической борьбы, начиная с XIX в., когда решались судьбы колумбийского государства.

Классическая система права собственности была создана авторитарным государством и закреплена в Конституции 1886 г. и в Гражданском кодексе 1887 г. Появление этой правовой базы было связано с победой политического движения Регенерации во главе с Рафаэлем Нуньесом.

Смешанная система собственности, основанная на признании социальной функции права собственности и автономии собственника, которая была введена Законом 1936 г., внесшим поправки в Конституцию 1886 г., связывается с приходом к власти либеральной партии, возглавляемой Лопесом Пумарехо. Его государственная программа «Революция на марше» предусматривала более или менее справедливое распределение материальных благ и самое широкое регулирование экономики. Поэтому не удивительно, что право собственности стало истолковываться при нем как социальная функция. Это было необходимо для решения основной проблемы Колумбии – несправедливого распределения земли. Собственность как социальная функция позволила произвести экспроприацию той земли у собственников, которая не обрабатывалась.

Третья форма права собственности, основанная на солидарности, была закреплена в Конституции Колумбии 1991 г. Эта новая форма явилась результатом широкого политического соглашения, достигнутого в Национальной Конституционной Ассамблеи (NCA) между различными политическими силами.

Собственность как социальная функция стала краеугольным камнем конституционного здания Колумбии. Она представляет собой инструмент, способствующий решению проблемы неравенства и бедности. Нельзя забывать, что поддержка NCA широкими слоями колумбийского общества является гарантией достижения мира и социальной справедливости в этой стране, что было бы основой для создания в будущем социального и правового государства.

Борьба с бедностью – одна из центральных проблем Колумбии, как и России. Отголоском этой

проблемы является партизанская борьба, продолжающаяся уже не один десяток лет в этой латиноамериканской стране.

Межамериканская комиссия по правам человека в 1993 г. отмечала: «Бедность есть отчасти результат недостаточного внимания и организации государства по защите экономических, социальных и культурных прав» [12, с. 69].

Социальная функция права собственности придумана для того, чтобы смягчить накал социальных противоречий в обществе, не дать голодному взяться за топор. Социальный мир будет тогда, когда у большинства будет маломальская собственность, которая обеспечивала бы прожиточный минимум. Право собственности лежит в основе всех современных человеческих проблем. В одном из решений Конституционного суда Колумбии сказано: «Право собственности не является чисто экономической категорией, оно лежит в основе всех человеческих проблем. Поэтому смело можно утверждать, что социальные неурядицы, которые наполняют мир, замыкаются на двух фундаментальных вопросах, а именно: собственность и работа; и если они не регулируются разумно и справедливо, то все смешивается и нарушается – политика, право, мораль» [12, с. 69].

Литература и комментарии

1. *Pereira E.B.*, Coral Lucero, J.I. La funciòn social de la propiedad: la receptiòn de Leòn Duguit en Colombia // Criterio Juridico, Santiago de Cali. 2010. V. 10

2. *Bonilla D*. Liberalism and property in Colombia: Property as a right and property as social function // Fordham Law Review. 2011. V. 80.

3. *Mirow M.C*. The Code Napoleon: Buried but Ruling in Latin America. 33 Denv. J. Int' l. L. & Pol.' Y 2005.

4. Constitution de la Republica de la Colombia (1886). Artículo 31.

Los derechos adquiridos con justo título con arreglo a las leyes civiles por personas naturales o jurídicas, no pueden ser desconocidos ni vulnerados por leyes posteriores.

Cuando de la aplicación de una ley expedida por motivos de utilidad pública, resultaren en conflicto los derechos de particulares con la necesidad reconocida por la misma ley; el interés privado deberá ceder al interés público. Pero las expropiaciones que sea preciso hacer requieren plena indemnización con arreglo al Artículo siguiente.

www.inap.mx/.../colombia/constitucion%20.

5. Legislative Act 1/36, agosto 5, 1936. Diario Oficial 23263, art. 10.

6. Legislative Act 200/36,diciembre 30,1936. Diario oficial 23388.

7. Legislative Act 9/89, enero 11, 1989. Diario Oficial 38650.

8. Constitucion Politica de Colombia, 1991.

Art. 58. Se garantizan la propiedad privada y los demás derechos adquiridos con arreglo a las leyes civiles, los cuales no pueden ser desconocidos ni vulnerados por leyes posteriores. Cuando de la aplicación de una ley expedida por motivo de utilidad pública o interés social, resultaren en conflicto los derechos de los particulares con la necesidad por ellos reconocida, el interés prievado deberá ceder al interés público o social.

La propiedad es una función social que implica obligaciones. Como tal, les es inherente una función ecológica.

El Estado protegerá y promoverá las formas asociativas y solidarias de propiedad. C:\users\1\desktop\colombia-2011.htm.

9. Corte Constitucional.18 agosto de 1999.Sentencia C-595/99. http://www.corteconstitucional.gov.co/

10. Constitucion Politica de Colombia,1991.

Art. 58 La propiedad es una función social que implica obligaciones. Como tal, les es inherente una función ecológica.

El Estado protegerá y promoverá las formas asociativas y solidarias de propiedad. C:\users\1\desktop\colombia-2011.htm

11. Constitucion Politica de Colombia, 1991.

Art. 1. Colombia es un Estado social de derecho, organizado en forma de República unitaria, descentralizada, con autonomía de sus entidades territoriales, democrática, participativa y pluralista, fundada en el respeto de la dignidad humana, en el trabajo y la solidaridad de las personas que la integran y en la prevalencia del interés general.

C:\users\1\desktop\colombia-2011.htm.

12. Цитируется по работе *A.H. Robles* Limites constitucionales y legales al derecho de dominio en Colombia. Analisis desde el derecho publico//Revista de Derecho,deciembre,numero 020, 2003. P. 69.