

341
к 48

КЛЕМИН А. В.

ЕВРОПЕЙСКОЕ ПРАВО

И ГЕРМАНИЯ

БАЛАНС НАЦИОНАЛЬНОГО
И НАДНАЦИОНАЛЬНОГО



Education and Culture

Tempus

А.В.КЛЁМИН

ЕВРОПЕЙСКОЕ ПРАВО
И ГЕРМАНИЯ

Баланс национального
и наднационального

Европейское Сообщество, Германия,
право: национальный консерватизм,
коллизии и единство



Издательство
Казанского университета
2004

УДК 341
ББК 67.412.1
К48

*Печатается по рекомендации
Редакционно-издательского совета Казанского университета*

Научный редактор профессор Л.Х.Мингазов

Рецензенты профессор В.Н.Лихачев, профессор Г.И.Курдюков

Клемин А.В.

К48 Европейское право и Германия: баланс национального и наднационального. Европейское Сообщество, Германия, право: национальный консерватизм, коллизии и единство.—Казань: Изд-во Казанск. ун-та, 2004.—588 с.

ISBN 5-7464-0546-9

Книга подготовлена в рамках проекта Темпус CD JEP-21209-2000, реализуемого консорциумом Казанского государственного университета, Лёвенского католического университета и рядом западноевропейских университетов и институтов.

Взаимоотношения Евросообщества и ФРГ исследуются на уровне права. Политика и экономика их взаимодействия освещены в России намного больше, чем право. Монография частично восполняет этот пробел.

В фокусе книги - Федеративная Германия, где противоречие по линии *национальное — наднациональное* проявляется сравнительно болезненно. Под влиянием ФРГ и её национально-правовых концепций сформирован не только европейский каталог основных прав, но и ряд основополагающих принципов, институтов и норм права ЕС.

Где проходят основные поля трений двух правопорядков, как они проявляются и в чём их коренная причина, каково предполагаемое воздействие на них будущей Евроконституции, в чём немецкое созидательное влияние на единый правопорядок, каков баланс национального и наднационального в правовой интеграции - эти аспекты рассмотрены в общепонятном и систематизированном виде, что позволяет пользоваться изданием как учебной и рабочей книгой. Она рассчитана на учёных, практиков, студентов и аспирантов, специализирующихся на европейском и международном праве, а также законодательстве Германии и политологии международных отношений.

**УДК 341
ББК 67.412.1**

ISBN 5-7464-0546-9

© Клемин А.В., 2004

А.В.Клёмин

СОКРАЩЕННОЕ ОГЛАВЛЕНИЕ

<i>ПРЕДИСЛОВИЕ</i>	19
<i>ВВЕДЕНИЕ</i>	22
Ч А С Т Ь I	
<i>ЕС И ГЕРМАНИЯ КАК ЦЕНТРЫ ПРИНЯТИЯ ЕВРОРЕШЕНИЙ</i>	51
ГЛАВА I	
ЕВРОПЕЙСКОЕ СООБЩЕСТВО КАК ОСНОВА ЕВРОСОЮЗА	54
ГЛАВА II	
ПЕРЕДАЧА ПОЛНОМОЧИЙ ИЛИ СУВЕРЕНИТЕТА	77
ГЛАВА III	
ХАРАКТЕРИСТИКА ЕВРОРЕШЕНИЙ	105
ГЛАВА IV	
ПРЕДЕЛЫ ЕВРОПЕЙСКИХ КОМПЕТЕНЦИЙ	128
ГЛАВА V	
КОМПЕТЕНЦИИ ЕС: ПЕРЕЧЕНЬ ИЛИ ДИНАМИКА	145
ГЛАВА VI	
ЕВРОПЕИЗАЦИЯ НАЦИОНАЛЬНЫХ КОМПЕТЕНЦИЙ	156
ГЛАВА VII	
НАДНАЦИОНАЛЬНОЕ ПРАВОТВОРЧЕСТВО: РАСПРЕДЕЛЕНИЕ КОМПЕТЕНЦИЙ	175
ГЛАВА VIII	
КОНСТИТУЦИЯ ЕС ИЛИ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ДОГОВОР	251
Ч А С Т Ь II	
<i>ЧЛЕНСТВО В ЕС И НАЦИОНАЛЬНО-ПРАВОВОЙ КОНСЕРВАТИЗМ</i>	275
ГЛАВА IX	
РАЗЛИЧИЯ И ПРИВЕРЖЕННОСТЬ НАЦИОНАЛЬНО-ПРАВОВЫМ СТАНДАРТАМ	278

ГЛАВА X ЕВРОПА РЕГИОНОВ И ЗЕМЛИ КАК СУБЪЕКТЫ ПРАВА ЕС.....	297
ГЛАВА XI СОХРАНЕНИЕ ГЕРМАНСКОГО ФЕДЕРАЛИЗМА - НАЦИОНАЛЬНЫЙ ПРИОРИТЕТ ЗЕМЕЛЬ В ЕС.....	343
ГЛАВА XII ИМПЛЕМЕНТАЦИЯ ЕВРОПРАВА: НАДНАЦИОНАЛЬНАЯ И НЕМЕЦКАЯ КОНЦЕПЦИИ.....	372
ГЛАВА XIII ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ СУД: ТИХАЯ ДЕЗИНТЕГ- РАЦИЯ?.....	408
Ч А С Т Ь III <i>ФРГ И ЕС: ПРАВОВЫЕ КОНФЛИКТЫ И ЕДИНСТВО.....</i>	414
ГЛАВА XIV КОНФЛИКТ КОМПЕТЕНЦИЙ ЕС И ГЕРМАНИИ.....	415
ГЛАВА XV ИСПОЛНЕНИЕ ПРАВА ЕС: ПРИОРИТЕТ «НАЦИОНАЛЬНОГО».....	468
Ч А С Т Ь IV <i>ГЕРМАНСКИЕ ПРАВОВЫЕ КОНСТРУКЦИИ В ПРАВЕ ЕС.....</i>	493
ГЛАВА XVI ГЕРМАНСКИЙ ФЕДЕРАЛИЗМ - АРХИТЕКТУРНЫЙ ПРИНЦИП ЕС.....	496
ГЛАВА XVII ПРИНЦИПЫ СУБСИДИАРНОСТИ И ПРОПОРЦИОНАЛЬНОСТИ.....	505
ГЛАВА XVIII ПРИНЦИП ВЕРНОСТИ.....	523
ГЛАВА XIX ВЛИЯНИЕ ФРГ НА РАЗВИТИЕ ЕВРОПРАВА.....	560
<i>ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ОПРЕДЕЛЕНИЯ.....</i>	571
<i>ПРИЛОЖЕНИЕ.....</i>	583
<i>СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ.....</i>	585

ОГЛАВЛЕНИЕ

<i>ПРЕДИСЛОВИЕ</i>	19
<i>ВВЕДЕНИЕ</i>	22
I. К выбору темы.....	22
II. Основные тезисы.....	40
III. Цель книги.....	41
IV. Основные понятия.....	42
V. Содержание и порядок изложения материала.....	47
<i>ЧАСТЬ I. ЕС И ГЕРМАНИЯ КАК ЦЕНТРЫ ПРИНЯТИЯ ЕВРОРЕШЕНИЙ</i>	51
<i>ГЛАВА I. ЕВРОПЕЙСКОЕ СООБЩЕСТВО КАК ОСНОВА ЕВРОСОЮЗА</i>	54
§ 1. Цели и задачи Сообщества.....	55
§ 2. Правовое своеобразие ЕС.....	58
§ 3. Интеграция или кооперация.....	69
3.1. Факультативность ЕС в Германо-Французских проектах.....	74
3.2. Бегство в кооперацию при возникновении нестандартной ситуации.....	75
<i>ГЛАВА II. ПЕРЕДАЧА ПОЛНОМОЧИЙ ИЛИ СУВЕРЕНИТЕТА</i>	77
§ 1. Компетенции ЕС: к понятию.....	79
§ 2. Делегирование полномочий или жертвование суверенитетом.....	81
2.1. ФРГ: особенности делегирования полномочий ЕС.....	81
а) «Передача» полномочий.....	84
2.2. ФРГ: статья 24 (1) конституции — правовая основа «передачи».....	84
а) Статья 24 (1) в комментариях немецких юристов.....	85
б) Конституционный суд ФРГ о содержании ст. 24 (1).....	86
2.3. Компетенции ЕС: строгий перечень или динамика.....	88
2.4. Виды полномочий по Проекту Евроконституции.....	89
а) Исключительные полномочия ЕС.....	89
§ 3. Суверенитет государств после вступления в ЕС.....	90
3.1. ЕС: право на независимое правотворчество.....	93
3.2. Роль Еврокомиссии.....	93
3.3. ЕС: финансовая автономия.....	94
3.4. ЕС: обязывающая юрисдикция Люксембургского суда.....	94
3.5. ЕС: голосование в Совете.....	94

§ 4. Кто господин европейских договоров?.....	95
§ 5. Суверенное равенство государств — <i>Jus Cogens</i>	98
§ 6. Проект Евроконституции — добровольность выхода из ЕС: Ст. 59_100	
§ 7. Суверенитет остается, но не применяется: правовая позиция ФРГ.....	101
7.1. Если ЕС не реализует делегированные компетенции.....	102
7.2. ФРГ: доктрина о суверенитете государств в рамках ЕС.....	102
7.3. Национальные суды независимы, но их "неевропейские" решения не должны исполняться.....	104
ГЛАВА III. ХАРАКТЕРИСТИКА ЕВРОРЕШЕНИЙ	105
§ 1. Примерное право ЕС.....	107
§ 2. Вторичные акты ЕС.....	109
2.1. О специфике создания вторичных актов ЕС.....	111
2.2. Консенсус достигается заранее.....	113
2.3. Конкретизирующая функция вторичных актов.....	114
2.4. Качество <i>hard law & soft law EC</i>	115
2.5. Иные формы еврорешений.....	117
2.6. Виды актов ЕС по Проекту Евроконституции.....	119
2.7. Статистика.....	119
§ 3. Регламент, директива, решение.....	120
3.1. Регламент ЕС.....	120
а) Различие между регламентом и директивой.....	121
б) Прямое действие регламента не бывает без исключений.....	122
с) Регламент ЕС воздействует на права граждан.....	123
3.2. Директива ЕС.....	123
а) ФРГ: директива не оставляет свободы выбора.....	125
3.3. Решение ЕС.....	126
а) Суд ЕС о «решении».....	126
б) Примеры «решений».....	126
3.4. Рекомендации и заключения.....	127
ГЛАВА IV. ПРЕДЕЛЫ ЕВРОПЕЙСКИХ КОМПЕТЕНЦИЙ	128
§ 1. Договорная основа принципа отдельных ограниченных компетенций.....	129
§ 2. ФРГ: доктрина принципа ограниченных компетенций.....	132
§ 3. ФКС ¹ : толкование принципа ограниченных компетенций.....	133
§ 4. Сферы компетенций Сообщества.....	134
4.1. Понятие исключительных полномочий ЕС.....	135
§ 5. Превышение наднациональных компетенций.....	136
5.1. ФРГ: немецкие границы европейскому праву.....	136
5.2. ФРГ: последствия превышения наднациональных компетенций.....	139
5.3. Принцип ограниченных компетенций в Хартии основных прав ЕС.....	141
5.4. Текущая границ наднациональных компетенций.....	142
5.5. Принцип ограниченных компетенций в Проекте Евроконституции.....	143

¹ Ф[едеральный] К[онституционный] С[уд].

ГЛАВА V. КОМПЕТЕНЦИИ ЕС: ПЕРЕЧЕНЬ ИЛИ ДИНАМИКА.....	145
§ 1. Собственные полномочия ЕС: статьи 308 и 95 ЕС.....	145
1.1. Куда европраво «пришло», отсюда уже не уходит.....	149
§ 2. Договоры — правовая основа расширения компетенций ЕС.....	149
а) Единый Европейский Акт 1986 г.....	150
б) Маастрихтский договор 1992 г.....	150
в) 31 янв. 1997 г. Европарламент.....	150
г) Амстердамский договор 1997 г.....	151
д) Ниццкий договор 2000 г.....	151
§ 3. Ползучее расширение наднациональных полномочий.....	151
3.1. Суд ЕС: некоторые данные.....	152
3.2. Эрозия национальных полномочий.....	152
3.3. ФКС о праве на самостоятельное расширение задач и полномо- чий ЕС.....	153
3.4. Проект Евроконституции.....	155
ГЛАВА VI. ЕВРОПЕИЗАЦИЯ НАЦИОНАЛЬНЫХ КОМПЕТЕНЦИЙ.....	156
§ 1. Европеизация в широком смысле.....	158
§ 2. Европеизация — единый ориентир и рамки.....	159
2.1. Сближение национальных норм.....	161
2.2. Директива — наиболее эффективный инструмент гармонизации	162
§ 3. Отрасли, затронутые европеизацией.....	164
3.1. Административное право под европейским влиянием.....	164
3.2. Трудовое право.....	168
3.3. Гражданское право.....	169
3.4. В основе евроакта — нормы общие для всех правопорядков.....	170
3.5. Суд ЕС: обобщения и гармонизация.....	171
§ 4. Европеизация национальных институтов и правотворческих процедур	173
ГЛАВА VII. НАДНАЦИОНАЛЬНОЕ ПРАВОТВОРЧЕСТВО: РАСПРЕДЕ- ЛЕНИЕ КОМПЕТЕНЦИЙ.....	175
§ 1. Метод европейского правотворчества.....	176
1.1. Европейские акты — короткий путь к унификации законов.....	177
§ 2. Основная задача Еврокомиссии.....	181
2.1. "Soft Law" Еврокомиссии. Основные методы работы.....	182
а) Готовность к компромиссу.....	182
б) Метод открытой координации.....	183
в) Право Комиссии на запросы и получение справок.....	183
г) Консультации, публикации; обосновывать, убеждать.....	183
2.2. У Комиссии должна расти независимость.....	184
2.3. Консультации до принятия евроакта.....	185
а) Commission notice on agreements.....	185
2.4. Право инициативы Комиссии.....	186
2.5. Проект Евроконституции о задачах Комиссии.....	187
2.6. Компетенции Комиссии в исключительных сферах.....	187

2.7. Взаимодействие Комиссии с Судом ЕС. Процедуры.....	189
а) Санкции Комиссии.....	190
2.8. Роль Комиссии: сравнение с международным правом.....	191
§ 3. Межгосударственный подход в правотворчестве ЕС.....	192
3.1. Межгосударственный метод в антимонопольной процедуре ЕС.....	195
§ 4. Демократическая легитимация и дефицит демократии в ЕС.....	196
§ 5. ФРГ: немецкая концепция демократической легитимации.....	199
5.1. Суть конфликта между правом ЕС и немецкой концепцией.....	203
5.2. ФКС о принципе демократической легитимации в ЕС.....	204
5.3. Европарламент как вторая ступень демократической легитимации ..	205
5.4. Комиссия: интересы государств — через своих посланцев.....	207
5.5. Германская концепция Европы: федерация с сильным парламентом, прямо избираемым президентом, единым правительством.....	208
§ 6. Место Европарламента в правотворчестве ЕС.....	209
6.1. Законодательная основа правотворческих процедур.....	210
а) Консультация.....	210
б) Кооперация.....	211
в) Совместное решение.....	211
§ 7. О голосовании в Совете.....	212
7.1. Метод большинства.....	214
§ 8. Несовпадение немецких интересов с решением большинства: практика, обыкновения, конфиденциальность.....	214
8.1. К истории противоборства: « <i>большинство</i> »— « <i>единогласие</i> ».....	215
8.2. Конфиденциальность в наднациональном правотворчестве.....	218
8.3. Процедура усиленного двустороннего согласования.....	219
§ 9. Роль органов ЕС в интеграционном правотворчестве.....	219
9.1. Комиссия: право на самостоятельное правотворчество.....	220
9.2. Межинституциональное взаимодействие ЕС в правотворчестве.....	221
9.3. Европарламент: право на самостоятельное правотворчество.....	222
9.4. Совет: право на независимое правотворчество.....	222
§ 10. Участие национальных парламентов в европейском правотворчестве ..	223
10.1. Проект Евроконституции об участии национальных парламентов ..	225
а) Протокол о роли национальных парламентов в Евросоюзе.....	225
10.2. Обязанности Европейского Совета перед национальными парламентами.....	227
§ 11. Процесс германской легитимации евроактов.....	228
§ 12. Легитимация международных договоров ЕС.....	229
12.1. Роль органов ЕС в легитимации договоров о вступлении.....	230
а) Роль Комиссии.....	230
б) Парламент.....	231
в) "Тихая революция" Люксембургского Суда.....	231
12.2. Договоры об ассоциации.....	233
12.3. Договоры ЕС о торговле с третьими странами.....	233
12.4. Нормативная сила договоров ЕС.....	234
§ 13. Роль Германии в правотворческом процессе ЕС.....	234
13.1. ФКС о легитимности правотворчества ЕС.....	235

13.2. ФКС: членство Германии в ЕС должен определять Бундестаг.	236
13.3. ФКС о праве Бундестага влиять на правотворческий процесс в ЕС.	237
13.4. ФКС: передача полномочий ЕС — только с согласия Бундестага.	239
13.5. Германские регионы в правотворческом процессе.	239
а) Через Комитет регионов.	240
б) Через Бундесрат.	240
13.6. «Европейская» функция Бундесрата	242
а) Закон о сотрудничестве Федерации и земель в делах ЕС (1993 г.).	242
б) Резолюция Бундесрата от 18 декабря 1992 г.	243
13.7. Бавария против директивы ЕС « <i>Радиовещании</i> ».	245
13.8. Лоббирование национальных интересов в решениях ЕС.	246
ГЛАВА VIII. КОНСТИТУЦИЯ ЕС ИЛИ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ДОГОВОР	251
§ 1. Юрико-технический подход к конституционной реформе.	252
1.1. Задачи конституционной реформы ЕС.	253
1.2. Хартия основных прав ЕС уменьшит коллизионность право- порядка.	253
1.3. Упрощение законодательства ЕС.	253
1.4. Широкая институциональная реформа.	254
§ 2. Право ЕС — внешнее или внутреннее.	255
2.1. Предложения, которые могли бы продвинуть ЕС к супергосу- дарству.	256
§ 3. Очертить перспективу Евросоюза.	258
3.1. За 50 лет ЕС расширился не более чем список его полномочий.	261
3.2. Опасение государств — неконтролируемый отток полномочий.	262
§ 4. Настроения в Германии к Евроконституции: «союз государств вместо федеративного государства».	263
4.1. ЕС и в 2010 г. будет союзом суверенных государств.	264
4.2. ЕС будущего: универсальная или ограниченная правоспособность?	265
§ 5. Конституция для Европы — выбор по существу и по форме.	266
5.1. В основе выбора — национальный суверенитет.	267
5.2. О правовой форме документа.	268
5.3. Очередная передача национальных полномочий ЕС ожидается.	270
5.4. Новый юридический сплав?	272
§ 6. Проект Евроконституции 2003 г.: косметический ремонт или новая юридическая основа ЕС?	272
 ЧАСТЬ II. ЧЛЕНСТВО В ЕС И НАЦИОНАЛЬНО-ПРАВОВОЙ КОНСЕРВАТИЗМ.	 275
ГЛАВА IX. РАЗЛИЧИЯ И ПРИВЕРЖЕННОСТЬ НАЦИОНАЛЬНО- ПРАВОВЫМ СТАНДАРТАМ.	278
§ 1. Различия социальных систем государств.	282

§ 2. Источник тревоги — угроза размывания национальной самобытности.....	284
§ 3. Нежелание корректировать внутренние законы.....	284
§ 4. Проблема различий национально — правовых традиций.....	287
§ 5. ФРГ: приверженность национальному праву.....	288
§ 6. ФРГ: приверженность национальному суверенитету.....	290
§ 7. ФРГ: консервативна не только Федерация, но и земли.....	292
§ 8. Национальная идентичность: позиция Баварии, Саксонии, Северного Рейна-Вестфалии.....	293
ГЛАВА X. ЕВРОПА РЕГИОНОВ И ЗЕМЛИ КАК СУБЪЕКТЫ ПРАВА ЕС.....	
§ 1. 0 международной правосубъектности немецких земель.....	297
1.1. В Венских конвенциях о праве международных договоров.....	298
1.2. В федеративных государствах.....	298
1.3. В законодательстве Германии.....	299
a) В Основном законе ФРГ.....	299
b) «Европейские» статьи Основного закона — о землях.....	300
c) Трансграничное сотрудничество земель.....	300
aa) Практика.....	302
bb) Новейшие инициативы ФРГ и Франции в сфере трансграничной межрегиональной кооперации.....	303
c) Право сотрудничества Федерации и земель в делах ЕС.....	304
e) ФКС о праве земель на заключение международных договоров... ..	304
0 Баварский административный суд о международной правосубъектности земель.....	305
Я) Высказывания ученых.....	306
§ 2. Европейская правосубъектность земель — опосредованна.....	307
2.1. Комитет регионов — попытка расширения европейских возможностей регионов.....	309
§ 3. Европейское право регионов на самостоятельную европейскую деятельность.....	311
3.1. По договору о ЕС.....	311
3.2. Комитет регионов о правах земель.....	312
3.3. Право регионов по договору о Евросоюзе 1992 г.....	312
a) Субсидиарность: регионы.....	313
b) Комитет регионов — орган региональной политики ЕС.....	314
aa) Акты Комитета регионов.....	315
c) Влияние на европейское правотворчество через Европарламент... ..	316
d) Информационные офисы регионов в Брюсселе.....	316
e) Контакты земель с Комиссией.....	317
aa) Консультации Комиссии с регионами и коммунами.....	317
§ 4. Самостоятельное вступление регионов в ЕС?.....	320
§ 5. Суд ЕС о статусе регионов в ЕС.....	321

§ 6. Идея многоуровневого правительства в ЕС.....	322
6.1. Идея «Европы регионов».....	322
а) Субнациональное влияние на регионализацию ЕС.....	325
б) Супранациональное влияние на регионализацию ЕС.....	327
6.2. Регионы уступили инициативу регионализации Сообществу.....	328
6.3. Проблема доноров-бенефициаров.....	330
6.4. Роль земель в национальной процедуре формирования актов ЕС ...	332
6.5. Государство — (ЕС) — регион.....	332
6.6. Коммуны: компетенции на участие в делах ЕС.....	334
6.7. Проект Евроконституции: Комитет регионов одобрил признание регионов как уровней власти в ЕС.....	338
ГЛАВА XI. СОХРАНЕНИЕ ГЕРМАНСКОГО ФЕДЕРАЛИЗМА - НАЦИОНАЛЬНЫЙ ПРИОРИТЕТ ЗЕМЕЛЬ В ЕС.....	343
§ 1. Право ЕС и компетенции земель.....	343
1.1. Ущемление полномочий земельных правительств членством в ЕС.....	344
1.2. Наиболее чувствительные зоны к вторжению европрава.....	346
а) Особенно страдают сфера культуры и управленческая.....	346
б) Финансы — самая чувствительная зона.....	349
с) Верховенство земель в области культуры.....	349
1.3. Законодательная база для вторжения ЕС в компетенции земель ...	351
1.4. ЕС — угроза германскому федерализму.....	351
а) <i>Acquis federa</i> — статья 79 ч.3 Основного закона.....	351
б) Статья 20 Основного закона ФРГ.....	354
1.5. Земли не вовлечены в процесс принятия решений ЕС.....	355
а) Интеграция усиливает федеральный центр за счет полномо- чий земель.....	356
1.6. Членство в ЕС требует от ФРГ корректив федеративной структуры ...	358
1.7. Право земель на обращение в Суд ЕС.....	359
1.8. <i>Landes-Blindheit</i> . Попытки избавиться от «земельной слепоты» ...	360
§ 2. Взаимодействие Федерации и земель в вопросах ЕС.....	361
2.1. Бундесрат.....	362
а) «Европейская» функция Бундесрата.....	362
2.2. Законодательство ФРГ о сотрудничестве федерации и земель во внешней и европейской политике.....	363
а) Законы о ЕС.....	363
аа) Закон о сотрудничестве Федерации и земель в делах ЕС ...	363
bb) Закон от 25 июля 1957 г. «к договорам от 25 марта 1957 г.	363
cc) Закон к имплементации EEA ²	363
б) Другие акты.....	364
аа) Соглашение о сотрудничестве.....	364

² E[диньй] E[вропейский] A[кт].

bb) Соглашение в г. Линдау от 14 ноября 1957 г. (Lindauer Abkommen).....	364
ee) Резолюция Бундесрата о ЕС.....	365
2.4. Практика. "Табачные директивы: отклонение Бундесрата	366
2.5. Федеральный конституционный суд.....	368
a) Право земель на участие в ЕС через ФКС.....	368
aa) Пример реализации права земель на участие в ЕС через Бундесрат и ФКС.....	369
b) Бавария обжаловала в ФКС позицию правительства по проекту директивы.....	369
2.6. Учреждения земель по делам ЕС.....	370
2.7. Самокоординация земель по вопросам ЕС.....	371
ГЛАВА XII. ИМПЛЕМЕНТАЦИЯ ЕВРОПРАВА: НАДНАЦИОНАЛЬНАЯ И НЕМЕЦКАЯ КОНЦЕПЦИИ.....	372
§ 1. К доктрине имплементации европейского права.....	373
1.1. Акты ЕС: особенности имплементации.....	374
1.2. Конституция не должна нарушаться.....	376
1.3. Роль парламента в имплементации: «до» голосования в ЕС.....	377
1.4. Германская концепция дуализма — верховенство немецкого права.....	378
1.5. Малозначительность — основание для отступления от правил трансформации.....	380
1.6. Возможность гибкости.....	382
§ 2. Нормативная основа германской имплементации.....	382
2.1. Конституция.....	382
a) "Европейский приказ" или "немецкий приказ": статьи 24 и 25....	382
b) Европейская статья 23 Основного закона.....	384
c) Другие «европейские статьи» Основного закона.....	386
2.2. Zustimmungsgesetze. Имплементационные законы ФРГ.....	386
2.3. Договор между ФРГ и ГДР 1990 г. о действии европрава.....	388
§ 3. ФКС: правовая концепция членства ФРГ в ЕС.....	389
§ 4. Земли в имплементации актов ЕС.....	393
4.1. «Земельный приказ» на имплементацию актов ЕС.....	393
4.2. Надзор за исполнением: ведомства.....	394
4.3. Федеральное правительство претендует на расширение компетенции по имплементации директив.....	396
4.4. Проект Евроконституции 2003 г.: имплементационные акты.....	396
4.5. Формы участия регионов в имплементации евроактов.....	397
§ 5. Особенности имплементации «прямых» директив.....	399
5.1. Концепция ЕС о «прямых директивах» и роль ФРГ в ее легализации	400
5.2. Позиция Суда ЕС о «прямых директивах».....	401
a) Практика одного решения.....	402
5.3. Суд ЕС: другие аспекты прямого действия директив.....	403
5.4. ФКС признал прямое действие директив.....	405

- 5.5. Прямые директивы: дополнительные сложности для государств. 406
 5.6. Прямые директивы в немецкой доктрине. 406

ГЛАВА XIII. ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ СУД:

- ТИХАЯ ДЕЗИНТЕГРАЦИЯ? 408
 § 1. Роль ФКС в определении соотношения правопорядков 408
 § 2. Суд ЕС — тихая «революция»; ФКС — тихая «контрреволюция». 413

ЧАСТЬ III. ФРГ И ЕС: ПРАВОВЫЕ КОНФЛИКТЫ И ЕДИНСТВО. 414

ГЛАВА XIV. КОНФЛИКТ КОМПЕТЕНЦИЙ ЕС И ГЕРМАНИИ. 415

- § 1. Соотношение европейского и немецкого права 416
 1.1. ЕС: концепция и нормативное содержание принципа приоритета европрава 416
 а) Люксембург: основа приоритета ЕС — автономный правопорядок 418
 б) Суд ЕС: преюдициальное заключение в адрес административного суда г. Нойштадт 1970 г. 419
 1.2. ФРГ: немецкая концепция приоритета конституции. 420
 а) Законодательство. 421
 б) Немецкие суды о приоритете. 422
 1.3. Конституцией связаны все органы ФРГ. 422
 а) Представитель в Совете не вправе голосовать против Конституции. 422
 б) Немецкие суды. 423
 1.4. Акты ЕС — угроза Конституции. 423
 а) Договоры о ЕС. 423
 б) Директивы ЕС — основная угроза Конституции ФРГ. 424
 аа) Регламенты, решения. 425
 bb) Директивы. 425
 cc) Прямые директивы. 426
 1.5. Догматика основных прав — специфический немецкий феномен. 427
 а) ФКС: Решение от 18 октября 1967 г. 429
 б) ФКС: "Solange I": немецкий контроль актов ЕС допустим. 430
 в) Иные решения ФКС: контролировать акты ЕС или нет. 431
 г) ФКС: "Solange II": контроль права ЕС отменяется. 433
 dd) Внутригосударственный резонанс от «Solange II». 434
 e) За Германией последовала Италия и Франция. 437
 ee) Италия: аналогичное решение. 437
 f) ФКС: Решение от 8 апреля 1987г.: приоритет права ЕС подтверждается; «преюдиция» санкционирована и в Германии. 439
 г) ФКС: Wenn nicht Beschluss» 12.05.1989г.: вопрос ранга вновь открыт. 440
 gg) Немецкие комментарии. 441
 1.6. Конкретный или абстрактный контроль? 442

1.7. Порядок нормотворчества в ЕС — гарантия от нарушения конституции ФРГ.....	444
1.8. ФКС: Решение 1993г. «Маастрихт»: контроль актов ЕС вновь открыт.....	445
1.9. ФКС: Решение от 7 июня 2000 г.: гармония вновь отложена.....	449
2.0. ФРГ: законы сохранились; дискуссия о контроле продолжается.....	451
а) Нужен ли Европейский суд компетенций.....	451
б) "Контрольно-пропускные пункты" для актов ЕС.....	452
Бб) ФКС контролирует «исходящие» полномочия.....	452
2.1. Люксембургский суд — «законный и главный судья».....	453
§ 2. Отсутствие каталога основных прав у ЕС — предмет правового конфликта.....	456
2.1. История института основных прав в ЕС.....	456
2.2. История основных прав в Германии.....	459
2.3. Права человека «европейски» давно защищены.....	460
а) Договоры ЕС изначально содержат основные права.....	460
б) Суд ЕС о концепции основных прав в ЕС.....	461
2.4. ФКС: наиболее вероятные нарушения конституции.....	462
а) ЕС — угроза самому ФКС.....	463
б) Принцип большинства — потенциальная опасность основным правам.....	464
2.5. Проект Евроконституции об основных правах и ранге.....	464
2.6. Хартия основных прав ЕС о границах компетенций ЕС.....	466
ГЛАВА XV. ИСПОЛНЕНИЕ ПРАВА ЕС: ПРИОРИТЕТ «НАЦИОНАЛЬНОГО»	468
§ 1. Практика: частичная имплементация директив.....	468
§ 2. Практика: неисполнение директивы ЕС.....	469
2.1. Переписка между ЕС и ФРГ как часть процедуры.....	470
2.2. Аргументы немецкого правительства.....	471
2.3. Доводы Еврокомиссии.....	472
2.4. Заключение Суда ЕС.....	472
§ 3. Практика: затягивание с имплементацией директив.....	473
§ 4. Практика: решение Суда ЕС о нарушении Германией Договора.....	474
§ 5. Дискриминация иностранных товаров — статья 30 ЕС.....	476
5.1. «Дело о пиве». Закон о чистоте продуктов 1516 г. Reinheitsgebot.....	477
5.2. «Сыр Эдамский».....	478
5.3. «Дижонская наливка» 1979 г.....	480
§ 6. Имплементационная дисциплина государств. Статистика.....	482
6.1. Согласно мониторингу применения права ЕС.....	482
6.2. Иные нарушения права ЕС.....	483
а) Рамочное решение Совета ЕС: несвоевременная имплементация.....	485
б) Нарушения европейского права национальными судами.....	486
§ 7. К вопросу об ответственности и принудительному исполнению.....	486
§ 8. Германия осознает свою миссию в ЕС.....	489
8.1. Что хорошо для Германии — хорошо для ЕС.....	491

ЧАСТЬ IV. ГЕРМАНСКИЕ ПРАВОВЫЕ КОНСТРУКЦИИ В ПРАВЕ ЕС	493
ГЛАВА XVI. ГЕРМАНСКИЙ ФЕДЕРАЛИЗМ - АРХИТЕКТУРНЫЙ	
ПРИНЦИП ЕС.....	496
§ 1. ФРГ как модель федерализма для ЕС.....	496
§ 2. Федеративные критерии ЕС.....	497
2.1. Институциональное строительство ЕС.....	499
а) Комиссия.....	499
б) Европарламент.....	499
в) Правовые акты.....	500
г) Финансовая система.....	500
д) Суд ЕС.....	500
е) Распределение компетенций.....	500
ж) Материальное право.....	501
з) Автономность национальных правовых порядков.....	502
2.2. Таможенный союз ЕС 1968 г. — Германский таможенный союз 1834 г.: правовые аналогии.....	503
ГЛАВА XVII. ПРИНЦИПЫ СУБСИДИАРНОСТИ И ПРОПОРЦИОНАЛЬНОСТИ.....	505
§ 1. Субсидиарность — «чисто германский продукт»: нормативное содержание.....	506
1.1 В Конституции ФРГ.....	507
1.2 ФКС о субсидиарности ЕС.....	508
а) ФКС за строгий подход к правилам статьи 3b абз. 2 ЕС.....	510
б) О критериях применения субсидиарности.....	511
в) Субсидиарность — итог перетягивания каната.....	515
1.3 Проект Евроконституции 2003 г. о субсидиарности.....	516
1.4. Правило ошутимого коммунитарного эффекта — граница подве- домственности ЕС.....	517
а) Не направить ли средства земель и общин на более важные дела?.....	518
б) Немецкий контроль за применением субсидиарности.....	518
§ 2. Принцип пропорциональности.....	519
2.1. Проект Евроконституции 2003 г. о пропорциональности.....	519
2.2. ФКС о пропорциональности.....	521
2.3. ФРГ: ЕС субсидиарный инструмент сотрудничества.....	521
ГЛАВА XVIII. ПРИНЦИП ВЕРНОСТИ.....	523
§ 1. Концепция и нормативное содержание.....	523
§ 2. Принцип верности в законодательстве ЕС и Германии.....	524
2.1. Верность ФРГ Евросоюзу.....	524
а) В конституции.....	524
б) В законодательстве земель.....	525
в) В решениях судов ФРГ.....	526
2.2. ФКС о принципе верности ЕС или лояльного сотрудничества.....	526

2.3. ФРГ: принцип верности Германской Федерации (Bundestreue).....	527
2.4. ФКС о принципе верности Германской Федерации.....	527
2.5. Принцип верности в законодательстве ЕС.....	530
а) Суд ЕС о принципе верности Евросоюзу.....	531
§ 3. Формы реализации принципа верности.....	532
§ 4. Верность ЕС есть верность единому рынку.....	533
4.1. Европейское право конкуренции.....	533
а) Антимонопольное право ЕС.....	534
аа) Практика применения антимонопольного законода- тельства.....	535
б) Запрет на оказание государственной помощи ст. 87 ЕС.....	536
4.2. Запрет на произвольную дискриминацию или замаскированное ограничение торговли между государствами-членами ст. 30 ЕС.....	539
а) Лояльное сотрудничество.....	540
аа) Содержание нормы статьи 30 ЕС.....	541
4.3. Запрещены только абсолютно несовместимые действия госу- дарств.....	541
§ 5. Принцип верности — принцип лояльного сотрудничества.....	542
5.1. Правило уведомления-нотификации.....	542
5.2. Нотификация в конкурентном праве ЕС.....	543
а) Факультативность нотификации.....	544
б) Формы и сроки нотификации.....	546
в) Верность и сотрудничество с Комиссией учитывается при начислении штрафов.....	547
5.3. Лояльное сотрудничество со стороны Комиссии.....	548
а) Прозрачность деятельности сторон.....	549
б) Неформальное сотрудничество Комиссии с землями и регио- нами.....	550
в) Консультации.....	550
г) "Групповые освобождения".....	551
д) Правило De minimis.....	552
5.4. Правило «ощутимого коммунитарного эффекта» — форма лояль- ного сотрудничества и разделения полномочий.....	553
5.5. Практика: дело фирмы "ORGANON" — пример лояльного сот- рудничества.....	554
§ 6. Разнообразие проявлений верности ЕС.....	556
6.1. Решение "Francovich" — напоминание о верности ЕС.....	556
6.2. "Верность" ЕС требуется и от земель.....	557
6.3. Верность ЕС: национальные суды — уже коммунитарные суды? ...	557
§ 7. Через принципы ЕС к национальной идентичности.....	559
ГЛАВА XIX. ВЛИЯНИЕ ФРГ НА РАЗВИТИЕ ЕВРОПРАВА.....	560
§ 1. Регионализация ЕС.....	560
§ 2. Преюдициальная процедура ЕС.....	561
2.1. Характеристика европейской преюдиции.....	561
2.2. Европейская преюдиция признана в ФРГ только в 1986 г.....	563

2.3. Суд ЕС: преюдиция для директив.....	564
§ 3. Каталог основных прав ЕС.....	565
3.1. Европейский «Билль о правах» — влияние немецкой концепции	565
§ 4. Законы ФРГ предписывают каким быть ЕС.....	567
§ 5. ФКС косвенно направляет развитие европрава.....	568
§ 6. Коллизионная норма конституции ФРГ рецепирована правом ЕС.....	569
<i>ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ОПРЕДЕЛЕНИЯ.....</i>	<i>571</i>
<i>ПРИЛОЖЕНИЕ. Соглашение в г. Линдау от 14 ноября 1957 г.....</i>	<i>583</i>
<i>СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ.....</i>	<i>585</i>