

Предисловие

*«...Les fautes des femmes, des enfants, des serviteurs,
des faibles, des indigents et des ignorants
sont la faute des maris, des pures, des maotres,
des forts, des riches et des savants...»*

V. Hugo. Les Misérables¹

Право конкретной страны невозможно рассматривать в отрыве от общемировых закономерностей и тенденций. Это в полной мере касается и вопросов, связанных с правовым регулированием труда. Интернационализация общественной жизни, глобализация экономики, активизация гуманитарных связей, региональная интеграция, а также унифицирующее воздействие международно-правового регулирования труда приводит к сближению систем трудового права различных стран, инициирует процесс гармонизации трудового права не только в региональном, но и в мировом масштабе. В этом контексте одним из наиболее интересных для изучения является трудовое право государств англосаксонского права, послужившее источником или катализатором формирования и развития некоторых теоретических и практических моделей, используемых сегодня в регулировании труда в других странах.

¹ «Проступки жен, детей, слуг, слабых, бедняков и невежд – это проступок мужей, отцов, хозяев, сильных, богатых и ученых». Гюго В. Отверженные. Париж, 1890. С. 30.

Взаимообусловленность экономических, политических и социальных процессов в современном мире предопределяет активную позицию стран-лидеров на мировой арене. В таких условиях Российская Федерация не может воздерживаться от интеграции в общемировое развитие. Изучение опыта формирования практических и доктринальных концепций, сформированных мировой практикой к текущему моменту, анализ особенностей и тенденций их развития являются необходимыми элементами совершенствования российского права, развивая критическое, объективное и конструктивное восприятие зарубежного опыта.

Использование исторического анализа первоисточников и сравнительных методов изучения современной правовой реальности призваны выявить и объяснить определенные расхождения в понимании между англосаксонским и континентальным правом, проследить закономерности их возникновения и развития, а также обеспечить возможность представителям англосаксонской и континентальной (в том числе российской) доктринальных систем сопоставить привычные трактовки трудового правоотношения с принятыми в иной правовой системе.

Данная монография впервые подробно рассматривает историю формирования и современное правовое регулирование индивидуального трудового правоотношения в англосаксонском праве на примере ведущих государств данной группы. В частности, рассмотрена специфическая доктрина «найма по желанию», характерная для трудового права США и существенно ограничивающая права работников, а также особенности трудовых отношений в Австралии, Израиле, Канаде, Новой Зеландии и ЮАР. При этом прослеживаются исторически обусловленные заимствования, а также уникальные трудовые конструкции, созданные наукой и практикой этих стран.

Монография позволяет убедиться, что статутное (законодательное, публично-правовое) регулирование в сфере труда, вопреки стереотипам, сложившимся в современной науке, представляет собой давнюю, многовековую традицию британского права, усилившуюся в последние 60–70 лет. Прецедентное право в данной сфере начало последовательно формироваться главным образом в конце XIX в. и на сегодняшний день служит в основном для конкретизации содержания трудовых терминов и понятий, использованных в законодательстве. Вопреки распространенному на сегодняшний день мнению о начале формирования представлений об индивидуальном

трудовом правоотношении одновременно с началом промышленной революции такие свойства индивидуального трудового правоотношения, как его договорный и возмездный характер, а также справедливое и обоснованное прекращение отношений по труду, начали формироваться в английском праве еще в Средние века. Примерно этим же периодом датируются и первые упоминания об «определенной работе» как сущности некоторых правоотношений по труду, а также о необходимости отдельного правового регулирования труда лиц с различной трудоспособностью и трудовой правосубъектностью (наемных работников, предоставляющих свой труд другим лицам на основании договора, самозанятых лиц, трудящихся на самих себя и (или) имеющих собственные средства существования, и нетрудоспособных лиц, не имеющих возможности трудиться по тем или иным причинам).

История развития представлений о соотношении индивидуального трудового правоотношения и индивидуального трудового договора в англосаксонском праве делится на два этапа. Первый этап охватывает период до конца XVIII в. и отличается отсутствием свободного рынка наемного труда и регулированием отношений по труду преимущественно принудительными методами публично-правового характера. Для этого периода типично признание приоритета общественных отношений по труду и вторичного характера опосредующих их договоров. Такое соотношение отношений по труду и опосредующих их договоров привело к формированию доктрины о необязательности письменной формы соответствующего договора, являющейся одной из отличительных черт англосаксонского трудового права.

Второй этап, охватывающий период с начала XIX в. по настоящее время, характеризуется окончательным формированием свободного рынка наемного труда и снижением роли принудительных механизмов в сфере его регулирования. Для этого этапа характерно признание первичности договора как основы индивидуального трудового правоотношения и, соответственно, повышение роли договорных регуляторов в сфере труда.

В трудовом праве стран англосаксонского права на сегодняшний день используется множество специфических критериев разграничения трудовых и гражданско-правовых отношений, в значительной степени сформировавших современную глобальную теорию трудового права и заимствованных многими государствами как англосак-

Предисловие

сонской, так и континентальной правовыми семьями. В странах англосаксонской правовой семьи, как и в самой Великобритании, не существует жесткой границы между гражданским и трудовым правом, характерной для российского трудового права, что позволяет эффективно интегрировать изучение трудовправовых концепций в общий процесс изучения особенностей современной российской и зарубежной правовой науки и практики. Более того, результаты подобного анализа свидетельствуют о том, что подходы российского трудового права к ключевым аспектам правового регулирования труда (определению понятий индивидуального трудового правоотношения и его сторон, установлению гарантий для работника при его прекращении, определению правомерности установления испытания при приеме на работу и проч.) эффективнее и в большей степени соответствуют современным общемировым стандартам и тенденциям, нежели конструкции, присутствующие в современном трудовом праве стран англосаксонской правовой семьи. С другой стороны, некоторые интересные концепции англосаксонской системы трудового права могут быть продуктивно использованы для совершенствования российского трудового законодательства.

Автор выражает признательность российским и зарубежным коллегам, оказавшим содействие в ознакомлении с уникальными публикациями по тематике монографии, а также благодарит библиотеку ГУ ВШЭ за высочайший уровень информационной поддержки данной работы.