

Ю.К. Краснов

Правовая политика России на современном этапе

Учебное пособие

ИЗДАТЕЛЬСТВО
Прометей

Юрий Константинович Краснов

Правовая политика России

на современном этапе

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=43253811

*Правовая политика России на современном этапе Учебное пособие :
ISBN 978-5-907166-12-7*

Аннотация

Учебное пособие составлено в соответствии с требованиями к обязательному минимуму и уровню подготовки бакалавра федерального государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования и образовательного стандарта высшего профессионального образования по направлению подготовки 38.04.04 «Государственное и муниципальное управление»; 41.03.04 «Политология»; 41.03.05 «Международные отношения».

Публикуется в авторской редакции.

В формате a4.pdf сохранен издательский макет.

Содержание

Предисловие	4
Раздел 1. Теоретические основы правовой политики	9
Тема 1.1. Понятие и структура правовой политики	9
Тема 1.2. Правовая политика как наука и учебная дисциплина	51
Раздел 2. Политика в сфере права	96
Тема 2.1. Правопонимание в юридической науке	96
Конец ознакомительного фрагмента.	170

Ю.К. Краснов

Правовая политика

России на современном

этапе Учебное пособие

Предисловие

Основой регулирования общественной жизни в XXI в. является право. Оно фундамент развития всех сфер общественной жизни. А механизм его использования – правовая политика. Она определяет вектор развития самого права, экономики, социальной и духовной сфер, поведение государства на международной арене. Правовая политика, таким образом, упорядочивает общественные процессы, повышает и совершенствует организованность развития страны.

Необходимость изучения правовой политики связана с практической потребностью в знании процессов в сфере правового регулирования всех сторон общественного развития в современных условиях, когда именно с правом связывается возможность усовершенствования нашего общества и практически, а не декларативно, создания эффективно функционирующего правового государства.

Развитие правовой политики как науки уже позволило предложить обществу ряд важных конкретных рекомендаций для практической политики, а также создало фундамент для ее дальнейшего совершенствования и внедрения научных достижений в сфере правовой политики в учебный процесс. Для этого необходимо создание новых учебных программ, а также учебных пособий по курсу, которые можно рекомендовать для использования как на юридических, так и других гуманитарных факультетах.

Очевидна также потребность дальнейшего углубленного научного изучения проблем собственно правовой политики, их коллективного обсуждения в рамках научных конференций, симпозиумов, семинаров.

Заслуживает также поддержки предложение А. В. Малько и В. А. Затонского об «открытии научно-образовательных центров, исследующих правовую политику и осуществляющих «доставку» полученных научных данных до образовательных учреждений и обучающихся в них студентов»¹.

Решение этой задачи в учебном процессе становится возможным именно в результате научных достижений, ученых изучающих теорию и практику правовой политики в последние годы.

Какое место занимает курс правовой политики в учебном процессе? Представляется, что являясь по существу спец-

¹ Малько А. В., Затонский В. А. Правовая политика. Основы теории и практики: Учебно-методический комплекс. М., Проспект, 2015.

курсом ТГП, он способствует, во-первых, лучшему пониманию права, его возможностей в решении проблем возникающих во всех сферах общественной жизни, во-вторых, помогает лучше представить характер и тенденции общественного развития страны, в-третьих, формирует мировоззрение студентов.

Разработка учебно-методической базы курса «Правовая политика» успешно ведется в ряде научных и учебных центров.

Среди них стоит назвать Саратовский филиал Российской академии наук Институт государства и права РАН, Саратовскую государственную академию права, Саратовский Научно-образовательный центр федеральных и региональных проблем правовой политики, разработавших Проект концепции правовой политики в Российской Федерации до 2020 года².

В распоряжении студентов есть ряд учебных пособий. Назовем некоторые из них. Это:

- 1) Правовая политика. Основы теории и практики: учебно-методический комплекс³;
- 2) Правовая политика: словарь и проект концепции / под

² Проект концепции правовой политики в Российской Федерации до 2020 года. / Под ред. А. В. Малько. – Саратов, 2010.

³ Малько А. В., Затонский В. А. Правовая политика. Основы теории и практики: Учебно-методический комплекс. М., Проспект, 2015.

ред. А. В. Малько⁴;

3) Правовая политика: учебное пособие / под ред. А. В. Малько, Р. В. Пузикова⁵;

4) Правовая политика: учебное пособие / Ю. М. Горяч-ковская⁶ и ряд других.

Естественно, что вряд ли это количество учебных пособий можно признать достаточным. В связи с этим А. В. Малько и В. А. Затонский справедливо отмечают, что «одни из них изданы давно (5 и более лет назад), другие – малыми тиражами и проч. Но главное в том, что многие пособия по правовой политике не учитывают современную (двухуровневую) систему высшего профессионального образования»⁷.

Программа данного учебного курса и пособия «Правовая политика» предполагает сочетание несколько видов учебных занятий: лекционных, семинарских, практических и самостоятельных.

Цель курса – изучить комплекс вопросов по проблемам государственного и муниципального управления, политических наук, знание которых необходимо в профессиональной

⁴ Правовая политика: Словарь и проект концепции / Под ред. А. В. Малько. Саратов, 2010.

⁵ Правовая политика: Учебное пособие / Под ред. А. В. Малько, Р. В. Пузикова. Тамбов, 2012.

⁶ Правовая политика: учебное пособие / Ю. М. Горячковская. – Белгород: Изд-во Белгородского ун-та кооперации, экономики и права, 2016.

⁷ Малько А. В., Затонский В. А. Правовая политика. Основы теории и практики: учебно-методический комплекс. М., Проспект, 2015.

деятельности современных управленцев и политологов.

Особо следует обратить внимание читателя на то, что перед вами не только конспект курса лекций, предназначенный для подготовки студентов к семинарам и экзамену. Это учебно-методический комплекс. Его содержание должно помочь решить несколько задач.

Прежде всего, конечно, дать базовый блок систематизированных знаний в сфере правовой политики, раскрыть основы категориального аппарата правовой политики, без чего любому студенту невозможно продвигаться в изучении современной правовой политики.

Именно поэтому базовый блок содержит в каждой теме курса определения ключевых понятий и категорий правовой политики, а также углубленную интерпретацию основных подходов к важнейшим ее проблемам, которые уже рассмотрены специалистами и представлены в научной литературе.

Для лучшего усвоения материала даются различные точки зрения на основные теоретические проблемы курса, они иллюстрируются фактическим материалом, интересными сведениями об этой сфере правовой политики.

В пособии имеется также большой объем дополнительной исторической, фактографической, методологической, информации по широкому кругу вопросов, связанных с основными рассматриваемыми темами.

Раздел 1. Теоретические основы правовой политики

Тема 1.1. Понятие и структура правовой политики

В результате изучения материалов данной главы студент должен:

1) знать:

научное определение правовой политики. Общие и специальные признаки правовой политики, ее структуру (ОК-1-ОК-8).

2) уметь:

оперировать юридическими понятиями и категориями права, политики, правовой политики, анализировать, толковать и правильно применять понятия правовой политики для трактовки правовой действительности на разных этапах ее исторического развития (ПК-2-ПК-4; ПК-8-ПК-9).

3) владеть:

политологической и юридической терминологией; навыками работы с правовыми, политическими документами; навыками анализа различных правовых и политологических концепций, правовых теорий и концепций правовой полити-

ки (ПК-2-ПК-7).

Программные вопросы

- Правовая политика, ее самостоятельное значение в общественной жизни. Три подхода к пониманию правовой политики: идеологический, идеолого-деятельностный, деятельностьный.
- Научное определение правовой политики. Общие признаки правовой политики: государственно-волевой и властно-императивный характер; интегративный и официальный характер; системность; фундаментальность; концептуальность; реалистичность; публичность; динамичность и стабильность; плановость; зависимость от факторов внешней и внутренней среды и др.
- Специальные признаки правовой политики: как характеристики разных видов юридической деятельности.
- Структура правовой политики. Во-первых, это политика, основанная на праве. Во-вторых, это право, используемое, как средство: а) властвования и управления; б) ограничения власти воздействия на нее правовыми средствами.

План лекции

1. Понятие правовой политики.

2. Структура и формы реализации правовой политики.
3. Признаки и принципы правовой политики.

Ключевые понятия темы

Социальные нормы – это правила поведения человека в обществе, которые установились благодаря общественным отношениям и сознательной человеческой деятельности.

Технические нормы – это правила взаимодействия людей с силами и объектами природы, техникой, орудиями и инструментами труда.

Обычаи – такие правила поведения, которые сложились на протяжении жизни многих поколений и вошли в привычку в результате многократного повторения.

Религиозные нормы – правила, установленные различными церковными конфессиями и обязательные для верующих. Они содержатся в религиозных книгах (Библия, Талмуд, Коран, Сунна, Законы Ману и др.).

Нормы общественных объединений (корпоративные нормы) регулируют права и обязанности членов партий, профсоюзов, добровольных обществ (молодежных, женских, творческих, научных, культурно-просветительских, спортивно-оздоровительных и других объединений), порядок их создания и функционирования (структура, порядок управления).

Право – совокупность правил поведения, установленных

государством и обеспеченных его принудительной силой.

Политика – это искусство управления государством.

Политика – это отношения между государствами, классами, социальными группами, нациями, возникающие по поводу захвата, осуществления и удержания политической власти в обществе, а также отношения между государствами на международной арене.

Правовая политика есть обусловленная системой основополагающих политико-правовых идей и принципов сознательно-волевая, последовательная деятельность субъектов правовой действительности, направленная на научно обоснованное использование права для надлежащей организации общественной жизни.

1. ПОНЯТИЕ ПРАВОВОЙ ПОЛИТИКИ

Понятие правовой политики объединяет в своем названии три широчайшие самостоятельные сферы общественной жизни: государство, право и политику.

В связи с этим прежде всего следует подчеркнуть, что каждое из этих явлений многозначно и в настоящее время представляют из себя крупные блоки научных дисциплин.

Рассмотрим в начале кратко суть этих явлений.

Итак, что же такое право?

Мыслители самых различных эпох отмечали у человека тяготение к совместной жизни. Самые основные влечения

и интересы заставляют человека искать постоянного общения с другими людьми. С момента рождения человек нуждается в помощи других людей и неминуемо погибает, если не находит ее. Совместная деятельность, сначала помогает людям выживать в борьбе с природой. Затем союз людей их объединенный труд позволяют им создавать лучшее качество жизни, противостоять капризам природы во время стихийных бедствий – землетрясений, наводнений, неурожаев и эпидемий. Такова естественная борьба человека за существование.

При этом люди часто противостоят другим людям, больше того ведут с ними постоянную борьбу за ресурсы, за территорию, за лучшую среду обитания. Для успеха в этой борьбе им приходится объединяться с другими людьми. Вместе ходить на охоту, защищать свою территорию, помогать друг другу во время бедствий.

В самом деле, люди могут вести совместную мирную жизнь лишь в том случае, если каждый осуществляет свои притязания и преследует свои интересы только до известных пределов.

Это важно запомнить

В теории государства и права, в социологии права отмечается, что «пределы поведения людей устанавливаются определенными правилами, существующими в

жизни. Такие правила, обусловленные определенной целью, называются нормами. Нормы могут быть очень разнообразны. Но все они сводятся к двум главным группам: нормы технические и нормы социальные.

Технические нормы – это правила взаимодействия людей с силами и объектами природы, техникой, орудиями и инструментами труда. Это правила проведения строительных работ, агротехнические нормы, технические стандарты, нормы расходования материалов, топлива и т. д. В современную эпоху научно-технической революции, усложнения производственных процессов, возрастания значения экологических проблем их роль особенно значительна.

Между тем разнообразные цели человеческой деятельности неизбежно сталкиваются между собой так, что осуществление одной цели нередко препятствует осуществлению другой. Человек ограничен и в своих силах, и во внешних средствах, и во времени, и потому для него невозможно полное осуществление всех его целей. Ему приходится ограничивать осуществление отдельных целей ради возможности их совместного осуществления. Это приводит к возникновению наряду с техническими еще и других норм – *социальных*⁸.

«Отличие норм технических от социальных может быть сформулировано таким образом: нормы технические – это

⁸ Подробнее см.: Краснов Ю. К., Надвикова В. В., Шкатулла В. И. Социология права: Учебник для магистров. М.: Прометей, 2017.

правила осуществления отдельных целей человеческой деятельности; нормы социальные – правила совместного осуществления всех людских целей.

Существенными различиями между социальными и техническими нормами являются различия по их содержанию, конструкции, способам фиксации, степени общности, формальной определенности и некоторым другим параметрам. Общим у технических и социальных норм является то, что они имеют дело с человеческой деятельностью, различаются они по объектам и методам регулирования»⁹.

Социальные нормы необходимы для поддержания мирного сотрудничества людей. Ограничивая непомерные притязания каждого отдельного человека, они дают возможность установить общественный порядок, защитить слабого от притеснений сильного и приучить людей к обдуманному, выдержанному поведению; повинаясь этим правилам, люди постепенно привыкают не нарушать чужих интересов, считаться с правами других людей. Именно поэтому люди давно уже признали в них могучее средство для усовершенствования личного характера и общественного строя; сознательная и устойчивая привычка подчиняться этим правилам не без оснований считается признаком духовной зрелости.

«В современной теории государства и права все социальные нормы обычно подразделяются на следующие виды: обычаи; традиции; деловые обыкновения; религи-

⁹ Там же.

*озные; нормы общественных объединений (корпоративные); моральные; правовые»*¹⁰.

Краткий комментарий к теме

Для того чтобы усвоить различие между этими видами норм, необходимо иметь в виду следующее. Каждая норма предполагает, во-первых, что некоторое разумное существо установило известное предписание. Норма, которая «никем» не была установлена, невозможна и нелепа. Всякая норма есть обязательное правило, придуманное разумным существом и выраженное в словах. Всякая норма устанавливается в известной последовательности: придумать норму может один человек, придать ей окончательную формулу – другой, а сделать ее обязательным правилом не может иногда ни первый, ни второй, а только третий. Таким образом, для всякой нормы характерна та последовательность или тот порядок, в котором она устанавливается.

Поскольку норма это правило поведения, то она устанавливается для определенного круга людей, которые должны соблюдать установленный в ней порядок взаимоотношений между людьми.

В случае неисполнения нормы законодатель устанавливает определенное наказание для нарушителя, которые назы-

¹⁰ См: *Енгибарян Р. В., Краснов Ю. К. Теория государства и права: Учебное пособие. М.: Норма, 2018.*

вается санкцией.

Поскольку существуют различные виды норм, то возникает вопрос, чем они отличаются друг от друга?

В теории права предлагают оценивать эти отличия на основе пяти критериев: «кто предписывает? В каком порядке устанавливается предписание? Кому предписывается? Что предписывается? И какова санкция нормы».

Рассмотрим с этих позиций основные группы социальных норм.

Самой ранней исторически группой социальных норм считаются обычаи.

Обычаи – это исторически сложившиеся правила поведения, которые в жизни той или иной общности повторялись много раз и вошли в привычку большинства людей, проживающих на определенной территории. Как правило они регулируют наиболее распространенные бытовые ситуации и предлагаемые ими разрешения ситуации понятны людям и принимаются ими. Они опираются на силу общественного мнения.

Традиции – обычаи, которые возникают и используются для того, чтобы продемонстрировать верность сложившимся в обществе главным ценностям, например, память о героях войны. Основа традиций тоже поддержка общественного мнения. Иногда следование традиции привлекает очень много людей. Например, шествие бессмертного полка.

Деловые обыкновения – это те же обычаи, которые исполь-

зуются в производственной, научной, учебной сферах и направлены на упрощение решения тех или иных профессиональных задач.

Еще один вид социальных норм – религиозные нормы. В современном мире существует множество религиозных верований, которые разделяются сотнями миллионов людей в самых разных частях земного шара. Среди них три религии являются мировыми, потому что они разделяются народами нескольких стран. Это буддизм, христианство, ислам. Каждая религия устанавливает свои обряды, свои запреты и другие правила поведения для верующих, они записаны в священных религиозных книгах: Библия, Талмуд, Коран, Сунна, Законы Ману и др. Такие нормы разъясняются также в многочисленных комментариях богословов, священников, актах, принятых духовенством. Большинство верующих соблюдают эти нормы в силу существующих в жизни народов религиозных традиций, праздников, обрядов и т. д.

Важная группа социальных норм – нормы общественных объединений. Таких объединений довольно много, в каждой стране они свои, но существуют и международные объединения таких организаций. К наиболее влиятельным общественным объединениям относятся профсоюзы, политические партии, другие добровольные общества – спортивные, культурно-просветительские и т. д. Каждое общественное объединение устанавливает для своих членов ряд прав, обязанностей, традиций, которые необходимо соблюдать. Эти

правила и называются *нормами общественных объединений*. К документам, которые содержат такие нормы следует отнести уставы, программы таких организаций, различные другие документы, регулирующие их деятельность, порядок их создания и функционирования, полномочие органов объединения, размер членских взносов и т. д.

Одной из древнейших, но по-прежнему очень влиятельной группой норм являются *моральные нормы*. Они отражают представления людей о добре и зле, справедливости и несправедливости. Не лги, уважай старших, помогай слабым, не завидуй – вот некоторые примеры таких норм. Как правило, они не фиксируются в каких-то обязательных для всех документах, но их соблюдение, иногда строго контролируется общественным мнением.

На моральные нормы оказывают влияние множество факторов: религия, национальные традиции, историческое прошлое, особенности социальной структуры и экономического развития и т. д.

Это важно запомнить

Еще одна группа социальных норм – право. Само это понятие довольно многозначно. Но юридическое его содержание означает «совокупность правил поведения, установленных государством и обеспеченных его принудительной силой».

Краткий комментарий к теме

Для детальной характеристики права в юридической науке используется группа признаков этого явления.

В большинстве учебников по теории государства и права, как правило, речь идет о таких признаках как:

- «установленность и гарантированность государством, обеспеченность его принудительной силой;
- формализм, означающий, что своим предписаниям государство придает определенную форму – закона, указа, постановления, распоряжения, устава, положения и т. д.;
- нормативность, предполагающую, что право это не благие рекомендации, а совокупность правил поведения, обязательных для исполнения теми, для кого они предназначены;
- системность, под которой подразумевается, что право имеет определенную структуру, его элементы взаимосвязаны и находятся в определенной иерархии;
- общеобязательность, которая требует соблюдения права всеми находящимися на территории данного государства;
- многократность применения, означающая, что нормы права применяются столько раз, сколько требует жизнь»¹¹.

Ряд авторов среди признаков права называют неперсонифицированность, процедурность и некоторые другие.

¹¹ См.: *Енгигбарян Р. В., Краснов Ю. К.* Теория государства и права. М.: Норма, 2018.

Правовая политика основана именно на правовых нормах, регулирующих политическую жизнь.

Теперь поговорим о политике.

Политика – это очень многозначное понятие. Рассмотрим хотя бы некоторые подходы.

Во-первых, само слово «политика» происходит от древнегреческого полис – город-государство. В трактате Аристотеля «Политика» – это слово обозначает, то что относится к государству, государственное дело, искусство управления государством.

Во-вторых, политика – это отношения между государствами, классами, социальными группами, нациями, возникающие по поводу захвата, осуществления и удержания политической власти в обществе, а также отношения между государствами на международной арене.

В-третьих, в самом общем виде политика понимается как борьба за организацию человеческих возможностей, как явление всеобщей взаимосвязи (внутренней и внешней) социальных групп, институтов и обществ, обусловленное всеми видами жизнедеятельности людей в их общественной и частной форме.

Такова, например, точка зрения британского политолога, автора нескольких научных монографий и учебников Дэвида Хелда.

Есть и десятки других трактовок и определений политики, но главное уже сказано.

Интересный факт

В английском языке существуют как минимум четыре термина, разграничивающих разные стороны политики как таковой: 1) собственно политическая сфера (англ. politics); 2) политический строй (polity), что близко к понятиям политической системы и политического сообщества; 3) политический курс, сознательно выработанная стратегия в этой области (policy); 4) сфера политического управления, подконтрольная общественности (public policy¹²).

Распространенный термин характеризующий политический блок дисциплин называется **политические науки**. Этот термин изобретен Лассуэллом в 1951 г.

Сегодня группа дисциплин, входящих в этот блок, довольно многочисленна. Охарактеризуем некоторые из них.

Политическая социология – изучение политической жизни в социологическом контексте (с соответствующими методиками). Эта дисциплина рассматривает то, каким образом политические явления и события влияют на общество и, наоборот, какому воздействию со стороны общества, составляющих его групп и отдельных индивидов подвергается сама политика. Макросоциологический (т. е. общесоцио-

¹² Политология: Учеб. / А. Ю. Мельвиль [и др.]. М.: Московский государственный институт международных отношений (Университет) МИД России, ТК Велби; Проспект, 2008. С. 18.

логический) подход предполагает изучение социальных оснований власти, влияние социальных или групповых конфликтов на политические институты и процессы и обратное воздействие последних на общество, его конкретные слои и группы. Микросоциологический подход сосредоточен на конкретных политических структурах как социальных организациях (формальных и неформальных), на типах руководства, способах урегулирования конфликтов.

Политическая психология – одна из наиболее быстро-развивающихся ныне дисциплин, исследующих прежде всего роль личности, ее установок, убеждений в политике. По отношению к ней политология и психология (особенно в части бихевиоризма) – «материнские» науки. Современная политическая психология служит важным инструментом моделирования политических процессов, включая прогнозы. Она исходит из того, что политическое участие, как и другие разновидности поведения человека вообще, есть следствие его взаимодействия со средой. Потому данная дисциплина обращается к психологическим факторам – восприятию, ожиданиям, мотивациям (фр. *motif* – побуждение), познавательным процессам. Главные разделы политической психологии – изучение отношения человека к власти, механики политического поведения в целом, политической социализации, природы лидерства, конфликта и сотрудничества.

Политическая философия – та область интеллектуальной активности, где разъясняются и/или разрабатываются

идеи, относящиеся к политике, преимущественно – к истории мысли, сущности и ценностям политической действительности, умственным предпосылкам ее анализа. Эта дисциплина предоставляет ученым средства и методы для абстрактного познания тех сторон политики, которые трудно или пока невозможно изучить опытным путем. В содержание предметов и классической политологии и политической философии (в качестве их субдисциплин) обычно включают политическую теорию – исследования, оценки, объяснение и прогнозирование явлений в политике (в т. ч. поведения, ценностей и пр.).

В этой сфере создаются политические концепции двух основных типов: *нормативные* (кратко говоря, устанавливающие определенные правила) и *эмпирические*, формулирующие поддающиеся научной проверке предположения.

Это важно запомнить

Как видно из вышеперечисленного содержания отдельных дисциплин и направлений изучения в политической науке, все их можно разделить на две большие группы: 1) теоретико-аналитические и 2) эмпирико-описательные исследования.

В первой из них идет работа главным образом с концепциями и моделями, во второй – с непосредственно наблюдаемой политической практикой и анализом резуль-

татов таких наблюдений.

Краткий комментарий к теме

Особо следует обратить внимание на такую мощную по достижениям и по научным возможностям дисциплину, как сравнительная политика (англ. *comparative politics*). Она – своего рода связующее звено между эмпирическими изысканиями и политической теорией, а ее возникновение относят ко временам Аристотеля. Многие считают сравнительную политологию – ее еще именуют политической компаративистикой (лат. *comparativus* – сравнительный) – едва ли не центром политической науки вообще.

Классическое содержание предмета сравнительной политологии сводится к трем основным и обычно взаимосвязанным составляющим.

- Изучение одной или ряда зарубежных стран; однако здесь метод сравнения выражен пока довольно слабо. Вместе с тем данный компонент компаративистики полезен для начальных стадий учебного процесса.

- Систематизированное сравнение разных стран для выявления и истолкования сходств и различий явлений, событий, процессов в политическом мире. В этом подходе большее значение придается построению и проверке моделей (теоретических схем), нежели собственно результатам наблюдений над конкретными вариантами страновой политики.

- Постоянное обновление набора методов исследований (правил и стандартов сравнения) и выяснения их перспектив и пределов. Компаративный научный материал приобретает особую ценность, когда в процесс сравнения включены исследования по такой неизменно присутствующей в политологии каждой страны субдисциплине, как теория и практика национальной политической системы.

Политика может быть очень разнообразной в зависимости от того в какой сфере общественной жизни она проводится. В связи с этим политика может быть экономическая, социальная, национальная, внешняя и т. п.

В данном курсе рассматривается правовая политика, т. е. политика в различных сферах общественной жизни, опирающаяся на право, на совокупность юридических средств, применяемых государством для достижения определенных результатов.

Такая политика требует четких ориентиров и приоритетов, должна опираться на развитую, не противоречивую систему законодательства и осуществляться системой государственных органов с ясными полномочиями, высокопрофессиональным аппаратом. Без этого правовая политика не приведет к нужным результатам, а напротив, в функционировании государственного аппарата возникнут сбои и серьезные недостатки.

Это особенно важно в ситуации при которой физические и юридические лица активно используют право для решения

своих задач, для разрешения разного рода конфликтов.

Это важно запомнить

Таким образом, «правовая политика – это научно обоснованная, последовательная и системная деятельность государственных и муниципальных органов по применению юридических средств во всех сферах общественной жизни для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, укрепления дисциплины, законности и правопорядка в обществе».

Краткий комментарий к теме

При изучении правовой политики надо иметь в виду несколько моментов.

Во-первых, цель такой политики. Она заключается в том, чтобы повышать степень упорядоченности и организации юридической и политической жизни в стране.

Во-вторых, систему приоритетов правовой политики страны на современном этапе. Такая система основана на принципах Конституции нашей страны, общепризнанных нормах международного права и формулируется в конкретных правовых документах государства: программах, концепциях, законах. При этом надо иметь в виду, что в каждой

сфере общественной жизни эти приоритеты весьма конкретны и отличаются от приоритетов в других сферах.

При этом неизменными для всех сфер остаются главные цели правовой политики:

- *защита прав и законных интересов субъектов,*
- *дальнейшее правовое развитие страны,*
- *совершенствование ее законодательства и всех грани механизмов правового регулирования.*

В-третьих, важным элементом содержания правовой политики является система основополагающих политико-правовых идей и принципов на которой строится деятельность субъектов правовой политики, цель которой использование права для надлежащей организации общественной жизни.

В современных условиях всесторонних реформ в обществе важной задачей исследователей правовой политики является разработка обоснованных рекомендаций по ее совершенствованию, оценка качества правовой базы и эффективности механизма правового регулирования. Именно на такой основе можно обеспечить легитимный характер реформ и их проведение в правовом поле.

Это надо знать

Для понимания содержания правовой политики нужно знать, какие субъекты участвуют в ее формировании и реализации на практике. Самый общий ответ на этот вопрос

гласит: все субъекты политико-правовой жизни.

Решающую роль среди этих субъектов играют высшие представительные органы государства. Они определяют стратегию правовой политики.

Органы исполнительной власти, органы управления, реализуют установки стратегических документов на практике.

Важную роль среди субъектов играют граждане страны. Они рассматривают правовую политику как средство реализации и защиты своих интересов.

Особая роль в реализации правовой политики у правоприменительных органов. Именно они на основе законов создают конкретные правовые предписания и добиваются их претворения в жизнь, используя различные комбинации юридических средств.

Процедура разработки правовой политики включает в себя несколько стадий:

- определение видов общественных отношений, которые требуют правового регулирования;
- планирование правотворческой деятельности;
- формулирование задач правоприменительным органам;
- разработка мер по борьбе с преступностью и т. д.

Обратите внимание

Проблемы и кризисные явления в развитии россий-

ского общества ставят перед правовой политикой ряд важных задач и приоритетов:

- преодоление слабости власти и усиление ее координирующей роли на основе общенационального представительства и консенсуса;
- борьба с бюрократизмом и коррупцией, минимизация отчуждения власти от насущных интересов населения;
- выравнивание баланса в разделении властей и разрешение проблем федерального устройства;
- поиск оптимального взаимодействия государства, права и общества;
- улучшение качества принимаемых правовых актов и повышение профессионализма законодателей и правоприменителей;
- устранение разрыва между декларацией прав человека и практикой их реального использования, усиление нравственных основ в правовой политике и стимулирование социальной активности личности;
- укрепление законности, правопорядка и реальной демократии.

В зависимости от сферы осуществления правовой политики будут разными и проблемы, которые решаются с ее помощью.

Они будут разными в зависимости от нескольких характеристик правовой политики.

Во-первых, от содержания правовой политики – законо-

дательной, исполнительной, судебной и т. д.;

Во-вторых, в зависимости от ее целей – текущих и перспективных;

В-третьих, в зависимости от функций правовой политики. Среди этих функций главными являются две: праворегулятивная и правоохранительная.

2. СТРУКТУРА И ФОРМЫ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВОВОЙ ПОЛИТИКИ

В практике современного государства существует несколько направлений его деятельности по формированию и реализации правовой политики. В научной литературе главными такими направлениями называются:
доктринальная,
правотворческая,
правоприменительная,
правоинтерпретационная,
правообучающая.

Краткий комментарий к теме

Рассмотрим кратко содержание этих направлений дея-

тельности государства в сфере правовой политики.

Итак, в чем проявляется доктринальная форма деятельности государства? Как известно, доктрина – это «правовая теория, идеологическая концепция, учение, система воззрений, руководящий теоретический или политический принцип»¹³. Она – результат достижений юридической и политической науки. В доктринах, как правило, содержатся принципиальные оценки состояния дел в той или иной сфере общественной жизни, анализируются перспективы и тенденции развития права и политики.

В науке выделяются три составных элемента политико-правовой доктрины.

Во-первых, это теоретическая основа доктрины, логически завершенная совокупность взглядов авторов доктрины на право и политику, их сущность и задачи.

Во-вторых, понятийный аппарат – определения основных понятий и категорий, используемых в документе, принципы доктрины, характеристика важнейших закономерностей развития политико-правовых явлений.

В-третьих, важнейшая часть любой доктрины – это четко сформулированные оценки состояния дел в политико-правовой сфере, конкретные цели и задачи, которые необходимо решить для повышения эффективности управления.

Именно на основе доктрин разрабатываются проекты пра-

¹³ Словарь русского языка: В 4-х т. / РАН, Ин-т лингвистич. исследований. 4-е изд., стер. М.: Рус. яз.; Полиграфресурсы, 1999. Т. 1. А—Й. С. 421.

вовых актов, в которых характеризуются то или иное направление правовой политики, модель правового регулирования политико-правовых проблем.

Правотворческая форма правовой политики позволяет создавать нормативную базу политики в любой сфере общественной жизни.

Процесс создания правовых норм называется правотворчеством. Для повышения его качества он организуется на основе ряда принципов. Стоит вспомнить, что принцип означает начало, основное положение, на базе которого строится та или иная деятельность. Принципы правотворчества – фундамент организации деятельности по созданию новых правовых норм, уточнению действующих или отмене устаревших. В правоведении разработана разветвленная система таких принципов.

В эту систему входят такие принципы, как:

научность. Этот принцип предполагает, что разработка правовых актов ведется на основе теоретического анализа ситуации во всех сферах общественной жизни и учета объективных потребностей развития общества;

профессионализм, который требует, чтобы решающую роль в правотворчестве играли специалисты, в первую очередь, юристы, управленцы, экономисты и др.;

законность, означающая, что новые нормативные акты и внесение в них изменений не должны противоречить основополагающим существующим законам, учитывать нормы

Конституции и не ущемлять права и свободы граждан;

демократизм. Важнейший принцип правотворчества, требующий обеспечить максимальную степень участия граждан в обсуждении нормативного акта, и учет пожеланий граждан по решению существующих проблем;

гласность. Принцип предполагающий широкую информированность населения о существе принимаемых нормативных актов, возможность участия в их обсуждении всех заинтересованных граждан;

оперативность, требующая своевременного реагирования законодателя на существующие проблемы.

В современной юридической практике существует несколько основных разновидностей подготовки и утверждения правовых норм.

Во-первых, это правотворчество народа в форме референдума.

Во-вторых, правотворчество государственных органов, как федеральных, так и субъектов федерации.

В-третьих, корпоративное правотворчество – санкционированная правотворческая деятельность некоторых учреждений и должностных лиц в рамках их компетенции.

Принципиально важным из этих видов правотворчества является правотворчество народа в форме референдума.

В ч. 1 ст. 3 Конституции РФ 1993 г. четко зафиксировано, что «многонациональный народ Российской Федерации яв-

ляется единственным носителем суверенитета и единственным источником государственной власти в стране». На практике это предполагает, что все органы государственной власти (законодательной, исполнительной, судебной) и местного самоуправления имеют полномочия, которые исходят от народа. Важно при этом подчеркнуть, что это требование справедливо для всех уровней власти: федерального, субъектов Российской Федерации и местного самоуправления.

Свою власть народ реализует путем волеизъявления граждан в форме всеобщего голосования (референдума).

Референдумом была принята действующая Конституция России 1993 г. И это не уникальный опыт. Такая процедура была в 1958 году использована при принятии Конституции Франции, на референдуме принималось решение Великобритании о вступлении в состав Европейского экономического сообщества (1972 г.), решение о создании Союзного государства России с Белоруссией (1995 г.).

Организация референдумов в России регламентируется Федеральным конституционным законом от 28 июня 2004 г. № 5-ФКЗ «О референдуме Российской Федерации»¹⁴.

Согласно этому закону инициатива проведения референдума Российской Федерации может принадлежать:

«1) не менее чем двум миллионам граждан Российской Федерации, имеющих право на участие в референдуме Российской Федерации, при условии, что на территории одно-

¹⁴ СЗ РФ. 2004. № 27. Ст. 2710.

го субъекта Российской Федерации или в совокупности за пределами территории Российской Федерации проживают не более 50 тысяч из них;

2) Конституционному Собранию в случае, предусмотренном ч. 3 ст. 135 Конституции РФ, т. е. при необходимости утвердить новую Конституцию;

3) федеральным органа государственной власти – в некоторых случаях».

Отдавая должное высокому авторитету народного правотворчества путем референдума, многие юристы высказывают ряд серьезных сомнений в целесообразности применения референдума для решения сложных правовых вопросов.

Во-первых, очевидна трудность принятия гражданином решения по сложному вопросу, например о проекте Конституции, состоящем из множества предписаний, каждое из которых он может оценивать по-разному, а ответить вправе только «да» или «нет» один раз обо всем проекте, полагаясь, как правило, на свое общее впечатление о нем, на мнения и авторитет парламентариев, позиции политических партий и т. д.

Во-вторых, как работа над текстом законопроекта, так и компетентное голосование по вопросу о его принятии очень часто требуют специальных знаний в различных областях, что часто бывает затруднительно для обычного гражданина. Поэтому во многих странах референдумы либо вовсе не проводятся, либо проводятся по важным, но сравнительно про-

стым вопросам, на которые может быть дан односложный ответ. На этом основана распространенная практика решения вопросов о принятии новой конституции, законов о бюджете, о налогах, о правах человека и многих других не референдумом, а в порядке текущего законотворчества.

Правотворчество государственных органов

Правотворчество государственных органов можно разделить на правотворчество представительных органов власти и правотворчество органов исполнительной власти. Решающая роль в правотворчестве, однако, принадлежит представительным органам власти, которые принимают важнейшие нормативные акты — законы.

Основы законодательного процесса, участниками которого являются субъекты права законодательной инициативы, Федеральное Собрание и Президент России, регулируют ст. 104 и четыре последующие статьи Конституции РФ. Существует очевидная потребность в законодательном урегулировании многих важных деталей этого процесса, однако пока такой федеральный закон отсутствует. Законодательная процедура в палатах Федерального Собрания урегулирована их соответствующими регламентами.

Из Конституции с очевидностью следует, что главная нагрузка по разработке проектов и принятию федеральных законов ложится на Государственную Думу.

За годы после принятия Конституции РФ 1993 г. сделано немало по созданию правовой базы, регулирующей законодательный процесс.

Во-первых, вслед за Конституцией РФ приняты федеральные конституционные законы, регламенты законотворческих органов. Окончательно сформировались все ступени правотворческих органов как в Российской Федерации, так и в субъектах РФ. Четко разделена законотворческая деятельность Федерации и ее субъектов.

Созданы общие черты законотворческой концепции, которые находят отражение в ряде нормативных актов.

Так, в 2000 г. принимается постановление Правительства РФ от 15 апреля 2000 г. № 347 «О совершенствовании законопроектной деятельности Правительства Российской Федерации» (с изменениями от 2 августа 2001 г.).

В целях реализации вышеназванного постановления в августе 2001 г. были сформулированы Основные требования к концепции и разработке проектов федеральных законов (утв. постановлением Правительства РФ от 2 августа 2001 г. № 576).

Впоследствии были разработаны:

- регламент законопроектной деятельности Минюста России (утв. приказом Минюста России от 19 января 2001 г. № 14);
- приказ Минюста России о взаимодействии Министерства юстиции РФ и Института законодательства и сравни-

тельного правоведения при Правительстве РФ от 10 января 2001 г. № 2/52;

- методические правила по организации законопроектной работы федеральных органов исполнительной власти (утв. приказом Минюста России и Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ от 10 января 2001 г. № 3/51).

Правоприменительная форма правовой политики реализуется документах индивидуального, персонифицированного характера, которые называются **правоприменительными актами**. Такой акт издается на основе правовых норм и юридических фактов. Он определяет права и обязанности конкретных субъектов в различных ситуациях.

В юридической литературе существует разработанная классификация правоприменительных актов.

В этой классификации выделяются несколько групп.

Во-первых, в зависимости от субъектов, применяющих право. На базе этого критерия выделяются акты органов законодательной власти, акты органов исполнительной власти, акты органов правосудия, акты контрольно-надзорных органов.

Во-вторых, по отраслевой принадлежности выделяют акты применения норм в зависимости от отрасли права: административного, гражданского, уголовного права и т. д.

В-третьих, по характеру решения. На базе этого критерия правоприменительные акты подразделяются на «запре-

щающие, обязывающие, уполномочивающие (поощрительные, удостоверяющие)».

В-четвертых, по значению в правоприменительном процессе. В юридической науке принято на базе этого критерия делить правоприменительные акты на основные и вспомогательные. В качестве примера, к основным можно отнести приговор суда. А например, постановление об избрании меры пресечения обвиняемому – это вспомогательный акт.

В-пятых, очень важный критерий по целям правоприменения акта.

В этом случае выделяются акты двух видов правоустановительные акты. К ним можно отнести, например, разрешение на право хранения и ношения охотничьего огнестрельного гладкоствольного оружия) и правоохранительные акты (например, постановление по делу об административном правонарушении).

В-шестых, по способу выражения выделяются следующие правоприменительные акты: акты-документы, акты-действия и акты-символы.

Наконец, *в-седьмых*, по наименованию все правоприменительные акты делятся на «приказы, постановления, указания, представления, резолюции, указы президента о награждении, помиловании, протоколы, решения, разрешения, предупреждения, предписания, приговоры».

Еще одна форма деятельности государства в сфере реализации правовой политики – **правоинтерпретационная**

форма.

Это деятельность, направленная на установление содержания юридических норм. Она называется толкованием норм права. Его цель – уяснение смысла нормативного предписания, его места в системе правового регулирования и т. п. Толкование связано с абстрактностью некоторых юридических норм и терминов, их неясностью и т. д. Толкование правовых норм обеспечивает правильное и единообразное понимание юридических предписаний и их единообразное применение.

В зависимости от субъектов выделяются следующие виды толкования:

- *официальное, которое влечет юридические последствия, дается уполномоченными на то субъектами и содержится в специальном акте;*
- *не имеющее юридически обязательного значения и лишённое властной силы.*

Официальное толкование бывает *нормативным* и *казуальным*. В первом случае оно распространяется на большой круг лиц и случаев. Во втором – обязательно только для данного конкретного случая.

Кроме того, нормативное толкование бывает *аутентичное*, т. е. дается тем же органом, который издал нормативный акт, и *легальное*, которое исходит от уполномоченных на то субъектов.

Свою классификацию имеет *неофициальное* толкование.

Когда оно дается любым гражданином и не основано на специальных знаниях, оно называется обыденным, *профессиональное* толкование принадлежит юристам, а научное разъяснение юридических норм учеными называется *доктринальным*.

Совокупность приемов и средств, направленных на установление содержания правовых норм, называется *способом толкования правовых норм*.

В юридической практике сложилось несколько основных способов толкования:

- грамматический – толкование с помощью языковых средств и грамматики;
- логический – толкование закона на основе правил логики;
- систематический – толкование с помощью анализа связей одной нормы с другими нормами, их роли в системе права;
- историко-политический – толкование с помощью анализа конкретных исторических условий принятия правовой нормы;
- телеологический – толкование с помощью установления целей издания нормативного акта;
- специально-юридический – толкование на основе раскрытия содержания юридических терминов, используемых в законодательстве.

Исходя из соотношения текста и действительного содер-

жания юридических норм, различают три вида толкования: буквальное, ограничительное и распространительное.

Буквальное толкование означает, что действительный смысл нормы права и ее текстуальное выражение совпадают.

Ограничительное толкование применяется тогда, когда действительный смысл нормы права уже ее текстуального выражения.

Распространительное толкование необходимо тогда, когда действительный смысл нормы права шире ее текстуального выражения.

Правовой акт, содержащий разъяснение смысла юридических норм, называется *актом толкования права*.

Акты толкования права могут включать в себя различный по правовому характеру материал: разъяснение смысла юридических норм, конкретизирующие предписания, действовать только в единстве с теми нормами, которые толкуют.

В зависимости от критерия выделяются следующие виды актов толкования права:

- акты нормативного и казуального толкования – в зависимости от типов официального толкования;
- акты органов государственной власти, управления, судебных и прокурорских органов и т. п. – в зависимости от органов, дающих толкование;
- акты толкования уголовного права, административного, гражданского и т. д. – в зависимости от предмета правового регулирования;

- материальные и процессуальные акты – в зависимости от характера;
- указы, постановления, приказы, инструкции и т. п. – в зависимости от формы;
- интерпретационные акты правотворчества и интерпретационные акты правоприменения – в зависимости от юридической природы.

Наконец, еще одна форма правообучающая заключается в **подготовке юристов и политологов**. В современной России – это очень важная задача. Стране нужны специалисты, которые готовы творчески действовать в новой политико-правовой ситуации.

3. ПРИЗНАКИ И ПРИНЦИПЫ ПРАВОВОЙ ПОЛИТИКИ

Как всякое явление, правовая политика имеет свои, характеризующие ее признаки. В учебной литературе выделяются как общие, так и специальные признаки правовой политики.

Общие признаки правовой политики:

- государственно-волевой и властно-императивный характер;

- интегративный и официальный характер;
- системность;
- фундаментальность;
- концептуальность;
- реалистичность;
- публичность;
- динамичность и стабильность;
- плановость;
- зависимость от факторов внешней и внутренней среды

и др.¹⁵

Специальные признаки правовой политики. В научной литературе принято выделять следующие специальные признаки правовой политики:

Во-первых, «правовая политика как деятельность в сфере правовой жизни общества, направленная на усовершенствование права, на прогрессивное изменение правовой системы, на соответствующее правовое развитие общества, на повышение правовой культуры граждан и должностных лиц и т. д.

Во-вторых, правовая политика как деятельность, направленная на повышение качества государственного управления во всех сферах общественной жизни,

В-третьих, правовая политика как деятельность, выражающая отношение субъектов правовой политики к важней-

¹⁵ См.: Правовая политика: Учебное пособие / Под ред. А. В. Малько, Р. В. Пузикова. Тамбов, 2012.

шим проблемам развития всех сторон жизни общества, изменения и обновления ее наиболее значимых сегментов»¹⁶.

Для проведения эффективной правовой политики необходимо учитывать ряд условий и принципов. В научной литературе они формулируются так:

- четкое обозначение приоритетов юридической деятельности, которые должны вытекать из целей и задач Российского государства;
- предвидение будущих юридических «ходов» субъектов политики и соответствующее их воплощение в жизнь;
- ориентация на достижимые в данной ситуации цели и применение реальных юридических средств;
- комплексное и взаимообеспечивающее использование форм реализации правовой политики (правотворческой, правоприменительной, правоинтерпретационной, доктринальной, правообучающей);
- формирование в обществе уверенности граждан, в гарантировании их статуса, в возможности планировать свою жизнедеятельность на перспективу, в согласованности и предсказуемости действий власти¹⁷.

¹⁶ Там же.

¹⁷ Там же.

СЕМИНАР ПО ТЕМЕ

«Понятие и сущность правовой политики»

Основные вопросы

1. Понятие правовой политики.
2. Общие признаки правовой политики.
3. Специальные признаки правовой политики.
4. Структура и основные сферы реализации правовой политики.

Тема реферата

«Признаки и принципы правовой политики»

Примерный план

1. Понятие признаков в правовой политике.

2. Общие признаки правовой политики.
3. Специальные признаки правовой политики.
4. Принципы реализации правовой политики.

Литература

Краснов Ю. К. Правовая политика: Учебное пособие [Электронный ресурс] / Ю. К. Краснов. – М.: МГИМО.ру Университет., 2018. – 30 августа.

Правовая политика: Учебное пособие / Ю. М. Горячкова. – Белгород: Изд-во Белгородского ун-та кооперации, экономики и права, 2016.

Панченко В. Ю. Правовая политика. Базовый курс: Учебное пособие / В. Ю. Панченко, А. А. Петров, А. В. Деминин. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2015.

Енгибарян Р. В., Краснов Ю. К. Теория государства и права: Учебное пособие. – М., 2018.

ЗАДАНИЯ ДЛЯ ПОВТОРЕНИЯ ТЕМЫ

ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ ТЕМЫ

Проверьте себя, знаете ли вы значение следующих понятий:

социальное регулирование общественной жизни, технические нормы, социальные нормы, мораль, обычаи, традиции, религиозные нормы, право, системность права, формализм права, многократность применения права, политика, политические науки, правовая политика, виды правовой политики, признаки правовой политики.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

Что такое право?

Каковы признаки права?

Что такое политика?

Охарактеризуйте виды научных дисциплин, входящих в блок «политические науки».

Что такое правовая политика?

Назовите общие признаки правовой политики.

Каковы специальные признаки правовой политики?

Перечислите принципы выстраивания правовой политики в современной России.

ПРАКТИЧЕСКИЕ ЗАДАНИЯ

1. Подготовьте обзор новой литературы по теме «Понятие и структура правовой политики».

2. Заполните таблицу «Некоторые формы реализации

правовой политики»:

Правотворческая форма	Правоприменительная форма	Доктринальная форма

3. Нарисуйте схему «Структура правовой политики».

Тема 1.2. Правовая политика как наука и учебная дисциплина

В результате изучения материалов данной главы студент должен:

1) знать:

понятие правовой политики как науки и учебной дисциплины, понятие методов правовой политики, основные виды методов правовой политики, основные типы анализа документов (ОК-1-ОК-8).

2) уметь:

использовать различные методы правовой политики в конкретных исследованиях; анализировать, толковать и правильно оценивать результаты исследований правовой политики для трактовки правовой действительности (ПК-2-ПК-4; ПК-8-ПК-9).

3) владеть:

политологической и юридической терминологией; навыками работы с правовыми, политическим документами;

навыками анализа различных правовых концепций и юридических фактов, правовых теорий и концепций правовой политики (ПК-2-ПК-7).

Программные вопросы

- Правовая политика как совокупность юридических средств, используемых государством для достижения определенных целей во всех сферах общественной жизни. Правовая политика как наука- теоретическая база для дальнейшего развития исследований юридических методов и способов государственной политики на основе права и внедрения научных разработок в реальную политику. Главным субъектом правовой политики является государство и его органы. Предметом правовой политики являются правовое обеспечение основных направлений государственного управления.
- Правовая политика в системе общественных наук. Связь с философией, политологией, социологией и другими общественными науками. Правовая политика как наука на стыке юридических и политических наук. Принцип историзма в изучении правовой политики. Значение правовой политики для юридической практики в правотворческой и правоприменительной сферах.
- Методология правовой политики. Диалектические, формально-логические, социологические, сравнительные и другие методы. Системный, структурно-функциональный анализ правовой политики.
- Соотношение правовых и политических наук при формировании правовой политики. Научные подходы к изуче-

нию правовой политики в рамках государственного управления: «public administration» и «public policy».

- Важнейшие задачи правовой политики: исследование роли политической науки в осмыслении значения права в системе государственного управления, а также анализ правового регулирования деятельности государственных органов и связанных с ними учреждений по удовлетворению общественных интересов.

- Исследования правовой политики в России и за рубежом.

- Правовые доктрины как теоретический фундамент правовой политики.

- Зарождение учения о правовой политике. Политическое направление в правоведении («политика права»). Б. Констан и его работа «Курс конституционной политики» (1816—1820).

- Политика права как особая научная дисциплина в юридической литературе XIX – начала XX в. Политика права – научная концепция, отразившая закономерные стороны становления и развития отечественной юридической науки в целом. С. А. Муромцев. Политика права в трудах Л. И. Петражицкого. П. А. Сорокин и политика права как практическая наука. Г. Ф. Шершеневич о сущности политики права. Развитие учения о правовой политике в трудах Б. А. Кистяковского, Ф. В. Тарановского, И. А. Ильина, Г. А. Ландау, И. В. Михайловского, Б. Н. Чичерина и др.

- Исследование правовой политики в XX в. западной юриспруденция: Г. Кельзен, Т. Майер-Малы, В. Кубеш, Р. Циппелиус и др.
- Исследования правовой (юридической) политики в советской науке (В. Н. Кудрявцев, К. Д. Крылов, Н. П. Колдаева, Е. В. Куманин, Н. В. Федоров, Л. С. Явич и др.). Труды С. С. Алексеева.
- Правовая политика как учебная дисциплина. Преподавание правовой политики в зарубежных странах и в России. Основные темы и проблемы в изучении правовой политики: роль правопонимания в правовой политике. Законотворчество как основа нормативной базы правовой политики. Правоприменение правовой политики в различных сферах общественной жизни»¹⁸.

План лекции

1. Предмет науки «правовая политика».
2. Правовая политика в системе общественных наук.
3. Правовая политика в системе юридических наук.
4. Методология правовой политики.

¹⁸ См.: Рабочая Программа курса «Правовая политика» для бакалавров. М.: МГИМО, 2018.

Ключевые понятия темы

Предмет науки – это то, что изучает наука, это круг тех явлений, исследованием которых она занимается.

Общенаучные методы – это самые общие подходы к исследованию, всеобщие принципы познания, используемые всеми науками.

Материализм – это философское направление, которое исходит из того, что мир материален, существует объективно, вне и независимо от сознания, что материя первична, никем не сотворена, существует вечно.

Диалектика – это наука о наиболее общих законах развития природы, общества и мышления. Диалектика является всеобщим методом познания и требует учитывать в процессе познания окружающей действительности всеобщую взаимосвязь и постоянное развитие явлений.

Частнонаучные методы исследования – это правила, приемы, способы непосредственного получения конкретного знания.

Логика – это наука о приемах и способах мышления. Разнообразные логические операции (анализ, синтез, индукция, дедукция, аналогия, сравнение, моделирование и др.

Анализ представляет собой расчленение целого на составные элементы, их изучение в отдельности (например, деление права на отрасли, исследование особенностей каждой

отрасли права).

Синтез – это логический прием, противоположный анализу, заключающийся в обобщении в рамках целого знания, полученного в результате исследования отдельных элементов этого целого (например, синтезируя знания об отдельных отраслях права, мы получаем знание о праве в целом).

Индукция – это форма умозаключения от частного к общему. Индукция – метод получения общего знания о классе объектов на основании исследования отдельных представителей этого класса (лат. *inductio* – введение).

Дедукция – это такой логический прием, при помощи которого на основании знания общего приходят к знанию частному.

Моделирование – мыслительное, идеальное воспроизведение исследуемых объектов.

Метод – (греч. «*methodos*» – исследование) это способ познания, исследования явлений природы и общественной жизни.

Методология – учение о методах; совокупность применяемых в исследовании методов.

1. ПРЕДМЕТ НАУКИ «ПРАВОВАЯ ПОЛИТИКА»

Что такое научная деятельность? Самое общее определение понятия – это процесс познания действительности. В на-

учной и учебной литературе эта категория определяется так:

Это важно запомнить

«Предмет науки – это те аспекты действительности, которые исследует данная наука». Понятно, что у каждой науки свой предмет.

Краткий комментарий к теме

Что же является предметом науки «правовая политика»? Разобраться в этом можно опираясь на основные принципы научного анализа существующие в науке.

Первый такой принцип требует признать, что изучаемый предмет объективно существует.

На основе этого принципа делаем вывод, что правовая политика – это объективная реальность современного общества. Без политики, в том числе правовой политики, невозможно представить себе жизнь современного общества.

Второй принцип исследования предмета правовой политики требует понимания, что это относительно самостоятельное социальное явление, которое обладает собственными признаками. Необходимость знать объективные свойства правовой политики, отличающие их от всех других общественных явлений диктуется объективными потребностями

общества.

При это надо обращать внимание как на общие признаки, распространяющимися на все разновидности правовой политики, так и на частные, относящимися лишь к их отдельным ее разновидностям.

Третий принцип исследования предмета правовой политики требует обратить внимание на то, что правовая политика- это сложное явление, имеющее несколько уровней и граней. Первый уровень – правопонимание, т. е. понимание сущности права и его возможностей регулировать ту или иную сферу общественной жизни. Второй – правотворчество, т. е. процесс создания правовой основы регулирования политической жизни. Что касается третьего уровня – то это сама жизнь, т. е. общественные отношения, которые нуждаются в правовом регулировании.

Исследователи правовой политики должны учитывать все три аспекта правовой политики. Поскольку только комплексный подход, учет при анализе адекватности правопонимания, качества правотворчества, последствий реализации права в различных сферах общественной жизни могут повысить эффективность правовой политики в сфере государственного управления.

Анализ правовой политики необходим для того, чтобы устранять ее недостатки. На этой основе законодатель получает новые предложения по совершенствованию законодательства, ликвидации пробелов в праве, устранению проти-

воречий.

Для рядового гражданина страны главное в правовой политике создание такого правопорядка, при котором соблюдается законность, идет борьба с преступностью, защищаются права и свободы гражданина во всех сферах общественной жизни.

Для того, чтобы повысить эффективность правового регулирования общественной жизни, реализация права изучается комплексом юридических наук.

Особое место среди них занимает наука «правовая политика». Ее роль заключается в том, что она комплексно исследует содержание и сущность права в регулировании политики в сфере государственного управления. Правовая политика анализирует его структуру, механизм действия права при решении тех или иных управленческих проблем.

Юридических наук, так или иначе, изучающих государственное управление много.

История государства и права изучает эволюцию государственного управления в разных странах и у разных народов на разных исторических этапах. Сравнительное право сопоставляет механизмы государственного управления различных стран. Конституционное право анализирует правовой фундамент государственного управления в той или иной стране. Наконец, история политических учений изучает развитие теоретической государственно-правовой мысли, ее особенности в разных странах и на различных историче-

ских этапах. Студент изучает все эти дисциплины, формируя на этой основе правовой фундамент своего образования. Правовая политика в этом процессе расставляет ориентиры, помогая сумму знаний превратить в систему мировоззрения, выступая своеобразным компасом.

Это важно запомнить

В научной и учебной литературе предмет правовой политики определяется неодинаково, это, однако, не мешает в этой работе содержание предмета этой науки разделить на четыре основные части:

Теоретические основы правовой политики;

Политика в сфере права;

Политика правового регулирования в различных сферах общественной жизни;

Мировой опыт правовой политики.

Краткий комментарий к теме

В первый блок входят такие аспекты дисциплины как понятие правовой политики и ее структура, анализ правовой политики как науки и учебной дисциплины.

Второй блок состоит из проблем политики государства собственно в сфере права. Ключевыми аспектами в этом бло-

ке будут важнейшие темы теории права: правопонимание в юридической науке; правотворчество как механизм создания нормативной базы правовой политики; реализация права как способ осуществления правовой политики; формирование механизма правового регулирования общественной жизни.

В *третьем блоке* правовая политика рассматривается как совокупность юридических средств, используемых государством для регулирования общественных отношений в различных сферах общественной жизни, за исключением права.

В блок входят такие темы как правовая политика в сфере государственного управления; правовая политика в сфере экономики; правовая политика в социальной сфере; правовая политика в сфере культуры, науки, духовной жизни России; правовая политика в сфере национальной безопасности; правовая политика в сфере международных отношений.

Наконец, *последний блок* включает проблемы, связанные с мировым опытом правовой политики.

Кроме названных существуют и другие блоки вопросов, которые непосредственно связаны с государственно-правовой жизнью и входят в содержание предмета правовой политики. Их много, и они весьма разнообразны.

В частности, заслуживают внимания концепции влияния правовой политики в рамках «правового государства», «социального государства», а также правовая политика в госу-

дарствах различных типов, например, в мусульманском.

Все перечисленные составные части правовой политики в разных странах и на разных исторических этапах имеют отличающееся содержание. Факторы, определяющие это отличие многообразны: состояние и уровень экономики, тип культуры, качество социального развития, особенности общественного сознания – все это влияет на развитие правовой политики, а также на представление о характере ее места и роли в жизни общества.

Оценивая правовую политику нельзя не учитывать и субъективные факторы: активность различных политических сил, их организованность, позиции различных общественных слоев.

Особое значение имеет профессионализм власти, тип политического режима, осознание элитой проблем страны и готовность к модернизации общества, механизма государственного управления.

В связи с этим, прямо в предмет правовой политики входит задача исследования особенной ее формирования в зависимости от формы государства и права. Как известно, в разных государствах, в зависимости от степени их демократичности аппарат публичной власти имеет различную организационную структуру. Разумеется, и методы, которые использует государственный аппарат при осуществлении власти будут разными. Естественно, формы и пределы воздействия государства и права на общественную жизнь так же

существенно различаются.

Большинство специалистов по правовой политике считают, что «в предмет науки входят также особые свойства, черты, признаки правовой политики, их взаимосвязь и взаимодействие, правовые и государственно-властные отношения, категории и понятия, которые позволяют познать сущность, содержание и формы правовой политики.

Особый этаж категорий правовой политики составляют представления людей о государстве и праве. Другими словами, в предмет правовой политики включена та часть общественного сознания, которая связана с политикой и правом, опосредуется ими.

Расположенные в определенном логическом порядке, скрепленные причинно-следственной связью, все эти понятия и категории, собственно, и образуют систему научно-теоретических знаний о правовой политике»¹⁹.

Сумма знаний в этой области позволяет:

во-первых, понять роль правовой политики в общественной жизни;

во-вторых, совершенствовать ее функции в обществе;

наконец, в-третьих, и это главное, использовать правовую политику для модернизации общественно-политических процессов в стране, выработки демократических ориентиров и ценностей.

¹⁹ См.: Правовая политика: Словарь и проект концепции / Под ред. А. В. Малько. Саратов, 2010.

Как и в предмет любой другой науки в предмете правовой политики характеризуются методы науки, место ее в системе других юридических и общественных наук, генезис правовой политики, связь правовой политики с теорией государства и права и ряд других.

Это важно запомнить

Таким образом, самое общее определение содержание предмета правовой политики таково:

во-первых, это закономерности ее возникновения и функционирования;

во-вторых, ее социальная и политическая сущность;

в-третьих, ее содержание и формы, в-четвертых, характерные черты правовой политики в различных государствах и различных сферах общественной жизни.

Важно также иметь в виду, в каком ракурсе рассматриваются эти проблемы?

Стержнем этого ракурса является динамика развития этих граней правовой политики. Жизнь стремительно меняется, возникают новые процессы и проблемы. Нормативная основа правовой политики не может быть создана раз и навсегда. Чтобы она не устарела и не стала сдерживать решение задач, которые стоят перед правовой политикой, нормативные акты надо обновлять. Учитывая огромные масштабы страны, разнообразие условий ее реализации модернизация

законодательства должна вестись непрерывно, с учетом новых проблем, новых направлений деятельности государства.

Жизнь свидетельствует, что новое в правовой политике появляется «на стыке» и во взаимодействии с другими науками, изучающими состояние дел в экономике, политике, в сфере общественного сознания и т. п.

Ученые разных отраслей науки отмечают, что «в настоящее время идет процесс взаимопроникновения, гибридизация естественных, и общественных наук». Неудивительно, что наиболее значительные достижения в развитии правовой науки в «пограничных» с другими науками районах. И понятно, почему так происходит: политические процессы взаимосвязаны со всеми гранями общественной жизни и перемены в одной сфере требует немедленной реакции в политике.

2. ПРАВОВАЯ ПОЛИТИКА В СИСТЕМЕ ОБЩЕСТВЕННЫХ НАУК

Жизнь человечества очень многогранна, и неудивительно, что она является предметом исследования десятков наук.

Окружающий человечество материальный мир, его взаимосвязи и законы изучает одна группа наук, которая называ-

ются естественные науки. Среди них известные всем физика, химия, математика и т. п.

Использование материального мира и его законов в интересах людей предмет десятков других наук – *технических*: сопротивление материалов, информатика, космонавтика и др.

Наконец, жизнь собственно общества, взаимоотношения между людьми – еще одна сфера научного внимания, которая входит в сферу *общественных наук* – философия, история, социология и т. д. Это не единственная классификация наук в современном мире. Но в этой классификации находит свое место и правовая политика.

Согласно этой классификации правовая политика – общественная наука, одна из системы наук, изучающих общество.

Это важно запомнить

Итак, правовая политика входит в группу общественных наук, изучающих социальные отношения в обществе.

Как всякая наука, она имеет ряд характеристик, отмечаемых в научной литературе.

Во-первых, правовая политика – это общественная наука, потому что изучает общественные явления.

Во-вторых, правовая политика – это политико-юри-

дическая наука. Ее политико-юридический характер вытекает из того, что она изучает два явления: политику и право.

В-третьих, правовая политика – это единая наука о политике и праве.

Большое значение в уяснении роли правовой политики имеет понимание того, как она соотносится с другими общественными науками.

Как известно, любое здание, в том числе и здание науки, начинается с фундамента.

Фундамент правовой политики – *философия*. Она, как известно, изучает «наиболее общие закономерности общественного развития»²⁰. Именно знание общих закономерностей позволяет понять сущность правовой политики, формы ее проявления, некоторые механизмы ее функционирования и трансформации.

Среди других общественных явлений философия изучает закономерности развития права и государство, а значит тенденции их эволюции. А это в свою очередь позволяет уточнить дальнейшие перспективы юридических наук. Речь идет о формировании с помощью философии определенных методологических ориентиров для всех наук, в том числе и правовой политики.

Из других общественных наук заслуживает внимания

²⁰ См. более подробно: Краснов Ю. К., Надвикова В. В., Шкатулла В. И. Философия права: Учебник для магистров. М.: Юстиция, 2017.

связь правовой политики с *социологией*.

Как известно, «социология – это наука об обществе как о целостной системе и о взаимодействии различных социальных институтов, процессов и групп. Разумеется, она не может обойти такие важнейшие элементы общественной жизни, как взаимодействие политики и права. Ее отличие от правовой политики – в уровне конкретизации познания, в различии подходов к изучению права и государства»²¹.

С методологической точки зрения необходимо проследить связь правовой политики с *политологией*. Однако если главная задача политологии «в изучении сущности и форм политики, политических процессов, политических партий, движений и т. д.», то правовая политика исследует правовой статус этих общественных явлений.

Заслуживает внимания и анализа взаимодействие правовой политики и экономической науки. Как известно, «экономическая наука – это наука об экономических отношениях людей, об отношениях производства, обмена, распределения и потребления материальных благ». Предмет правовой политики в этой сфере – только закономерности правового регулирования таких отношений.

А как строятся взаимоотношения правовой политики с историей? Как известно, для истории главное «развитие событий во времени и на этой основе выделение этапов раз-

²¹ См.: Краснов Ю. К., Надвикова В. В., Шкатулла В. И. Социология права: Учебник для магистров. М.: Прометей, 2017.

вития общества». В центре истории – конкретные события и люди, анализ причин событий и их последствий, анализ мотивов и поведения людей. Для правовой политики в истории – главное изучение процесса формирования той или иной политической линии, ее основное дело – выявить закономерности политического развития в определенной конкретно-исторической практике.

3. ПРАВОВАЯ ПОЛИТИКА В СИСТЕМЕ

ЮРИДИЧЕСКИХ НАУК

Большое разнообразие юридических наук требует, чтобы не утонуть в этом многообразии, их классификации. Анализ существа права и различных предметов его изучения позволяет все юридические науки разделить на несколько вполне самостоятельных групп.

Первая группа – это такие науки как теория права и государства, история политических и правовых учений, политология, т. е. науки, изучающие исторические и теоретические аспекты развития права и политики. Они так и называются «общетеоретические и исторические науки», их предмет в основном – это общие закономерности развития права и политики.

Вторая группа юридических наук – науки, исследующие конкретные проблемы регулирования общественной жизни: государственное устройство, механизмы государственного управления, имущественные отношения, борьбу с преступностью и т. д. Эти науки называют отраслевыми и сюда входят конституционное право, административное право, государственное и муниципальное управление, гражданское, уголовное, трудовое право и т. д.

Наконец, в общественной жизни немало задач и проблем, которые так или иначе требуется регулировать и решать. Этим занимаются специальные юридические дисциплины, Например, организация суда и прокуратуры, криминология, прокурорский надзор»²².

Разберемся теперь, где же место в системе юридических наук правовой политики?

Оно определяется спецификой подхода правовой политики к изучению государственно-правовых явлений.

Большинство юридических наук, за исключением, пожалуй, теории государства и права, исследуют деятельность государства в соответствии со своим весьма конкретным предметом. Например, для конституционного права представляет интерес правовой статус различных институтов государства, права и свободы личности, различных общественных групп и т. д. Для науки гражданского права главное изучить

²² См: Енгибарян Р. В., Краснов Ю. К. Теория государства и права: Учебное пособие. М.: Норма, 2018.

правовые основы имущественных отношений, а для административного – в центре внимания правовое регулирование управленческих отношений и т. д. Какой из этого напрашивается вывод? Большинство юридических наук изучает государство и право только в сфере своего предмета регулирования.

В отличие от них правовая политика анализирует использование юридических средств для регулирования всего комплекса государственно-правовых явлений.

Таким образом, правовая политика формирует основы как юридического, так и политологического мировоззрения.

4. МЕТОДОЛОГИЯ ПРАВОВОЙ ПОЛИТИКИ

Важной задачей всякого научного исследования является, во-первых, выбор его темы, который осуществляется исходя из предмета наук;

во-вторых, определение приемов, средств и способов решения поставленной научной задачи.

Это важно запомнить

«Метод, как определяется в Кратком словаре философских терминов, – путь исследования, способ достижения цели, совокупность приемов и операций практического и тео-

ретического освоения действительности». Это понятие ввели в научный оборот мыслители еще Древней Греции. Они хотели подчеркнуть важность способа исследования тех или иных явлений окружающего мира и человеческого общества.

Учение о методах научного познания называется методологией.

В XVI веке Фрэнсис Бэкон, английский мыслитель и разработчик новаторских методик для исследования живой природы сравнивал метод с фонарем. Он справедливо утверждал, «что даже хромой, идущий с фонарем по дороге, опередит того, кто бежит без дороги».

В XXI веке уже никого не надо убеждать, в том, что успех научного поиска зависит в значительной степени от выбора методов исследования. А совокупность методов, используемых в той или иной науке, называется методологией.

В современном мире методология уже самостоятельная наука. Рекомендуя методы, методология требует, что они были подлинно научными, т. е. отражали объективные законы бытия, опирались на достижения практики, обязательно учитывали особенность предмета изучения, адекватно понимались сознанием субъекта.

Все это в полной мере относится к методологии правовой политики. Разумеется, методология этой науки не собрание готовых истин. Она требует творчества, постоянного поиска новых инструментов овладения истиной. Только это поз-

волит правовой политике свести в единую систему знание о своем предмете, пополнить копилку практики новыми методами поиска истины и новыми открытиями.

При этом важно подчеркнуть, что поиск новых инструментов поиска истины, обогащение методологической копилки правовой политики идет не только в рамках правовой политики, но в ходе исследовательского поиска отраслевых дисциплин результаты которого не раз обогащали методологию правовой политики.

В ходе научных исследований нередко происходит обмен методологическими приемами различных наук. Правовая политика, которая ведет свои исследования широким фронтом охотно предоставляет другим наукам и результаты собственных исследований, и свои методические находки. Такой обмен опытом различных мировоззренческих общественных наук помогает лучше осмысливать свой предмет изучения и самое главное делать это с единых теоретико-методологических позиций.

Разумеется, выбор методов исследований, как и методологии в целом, зависит от предмета самой науки. Это объективная реальность. Однако способности конкретного исследователя, его право самому выбрать методы исследования предмета нередко существенно обогащают результаты исследования.

Это важно запомнить

Строгие рамки любому исследованию придают не только выбор методов, но и опора на исследовательские принципы. Кстати, они являются общими для всех общественных наук, в том числе и для правовой политики.

В науке принято относить к этим принципам следующие:

принцип всесторонности, принцип историзма, принцип комплексности.

Краткий комментарий к теме

Рассмотрим, что значит каждый из этих принципов. Принцип *всесторонности* исследования правовой политики наиболее понятный принцип. Он требует исследовать правовую политику с разных сторон, во взаимосвязи и взаимодействии ее с другими науками и явлениями общественной жизни. Без этого невозможно обеспечить полноту исследования, оценить все факторы, воздействующие на поведение субъектов политики, предсказать ее результаты.

Принцип *историзма* в исследовании правовой политики требует выявления генезиса явления, его причин, действующих сил, основных этапов развития и разумеется перспек-

тив.

Кстати сказать, зарождение учения о правовой политике произошло еще в 19 веке²³. Политическое направление в правоведении («политика права») в частности, было связано с Б. Констан и его работой «Курс конституционной политики» (1816—1820).

Политика права как особая научная дисциплина в юридической литературе XIX – начала XX в. нашла свое отражение в работах С. А. Муромцева, Л. И. Петражицкого. П. А. Сорокина. Г. Ф. Шершеневича. Дальнейшее развитие учения о правовой политике в можно найти в трудах Б. А. Кистяковского, Ф. В. Тарановского, И. А. Ильина, Г. А. Ландау, В. Михайловского, Б. Н. Чичерина и др. В западной юриспруденции этими проблемами занимались: Г. Кельзен, Т. Майер-Малы, В. Кубеш, Р. Циппелиус и др.

Исследования правовой (юридической) политики в советской науке связано с именами В. Н. Кудрявцева, К. Д. Крылова, Н. П. Колдаева, Е. В. Куманина, Н. В. Федорова, Л. С. Явича и др. Большой вклад в развитии правовой политики вносит Саратовский филиал Института государства и права Российской академии науки.

Что касается комплексности в изучении правовой политики, то этот принцип предполагает исследование ее про-

²³ См.: Ветютнев Ю. Ю. Развитие представлений о правовой политике в России. Правовая политика России: теория и практика: Монография / Под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. М., 2006. С. 126.

блем с позиций разных общественных наук. Среди них особое значение имеют философия, социология, политэкономия и обязательно политология. В юридической литературе в связи с широким использованием категорий этих наук справедливо указывалось, что «философизация» или «социологизация» правовой политики вполне оправдана, так как способствуют более объемному пониманию явлений. Разумеется, это не значит, что можно подменять юридическое исследование философским, социологическим или любым другим исследованием²⁴.

Важной проблемой любой науки является соотношение понятий предмет науки и метод. Его суть – может ли старая методологическая база быть основой для решения новых задач? Или всякая новая проблема требует использования нового инструмента изучения, новых методов и даже новой методологии в целом? Жизнь, практика исследований показывают, что в развитии науки бывают крутые повороты, требующие радикального обновления научного аппарата, поиска новых методов и приемов исследований, но это происходит не каждый день. Обычно систематический научный труд опирается в основном на испытанную и проверенную практикой методологию, хотя логика развития науки нередко складывается так, что вновь открытые явления, и законы науки становятся принципами исследования, позволяющими добиться нового научного результата.

²⁴ См.: Марченко М. Н. Указ. соч. С. 9.

Основные методы в изучении правовой политики

Любое научное исследование требует целой совокупности исследовательских способов изучения действительности. В этой связи методологи выделяют несколько групп уже сложившихся методов исследования.

Первая группа методов *общенаучные методы исследования*.

Эти методы называются общенаучными, потому что они используются всеми науками. Эти методы дают ответы на главные вопросы бытия: существует ли объективный мир реально, определяют ли ход его развития какие-либо закономерности, может ли человек их познать т. п.

В основе этих методов лежит то или иное философское учение. Для большинства современных ученых – это *материализм* и *диалектика*. Что касается *материализма* то в философии – «это направление мысли, которое исходит из того, что мир материален, существует объективно, вне и независимо от сознания, что материя первична, никем не сотворена, существует вечно, что сознание, мышление свойство материи, что мир и его закономерности познаваемы»²⁵.

Диалектика – это «философское учение о наиболее об-

²⁵ Современная энциклопедия// <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc1p/29054>

щих закономерностях становления, развития, внутренний источник которых видится в единстве и борьбе противоположностей».

В диалектике сформулированы законы, которые дают ответ на вопрос как работает этот источник развития. Таких основных законов в диалектике три: «единства и борьбы противоположностей, перехода количества в качество, отрицания отрицания».

Общепринятыми в современной науке выступают категории диалектики. Они заслуживают того, чтобы их знать и использовать в своих исследованиях. Вот эти категории: «сущность и явление, содержание и форма, необходимость и случайность, возможность и действительность, единичное, особенное и общее» и др. Эти категории являются понятиями, отражающими всеобщие связи бытия.

Разумеется, кроме материализма и диалектики, методологической основой исследования правовой политики могут быть и другие философские направления, кроме того религиозная идеология и т. д. Господствующими, однако, в современной правовой политике являются материалистический и диалектический подходы.

На их основе можно утверждать, что «правовая политика – это реальное, объективное явление, которое находится в постоянном развитии, существует в тесной связи с экономическими, политическими, духовными условиями жизни общества, с природой человека. Правовая политика име-

ет свои закономерности возникновения и развития, и эти закономерности можно познавать».

Таким образом, самые общие методологические предпосылки для исследования политико-правовых явлений сводятся к следующему:

- правовая политика как реально существующее явление может и должна быть объектом научного анализа;*
- изучая правовую политику, следует учитывать ее постоянное развитие, момент изменчивости. Следовательно, одним из основополагающих принципов любого научного исследования правовой политики является исторический подход.*
- изучая правовую политику, надо учитывать многообразные связи, существующие между различными сферами общественной жизни, между экономическими, политическими, правовыми, культурными, демографическими, национальными процессами. В отдельных случаях эта связь становится определяющей для развития юридической сферы общества.*

Поскольку любое научное исследование должно быть всесторонним; следует изучать политико-правовые явления, ориентируясь на политическую и юридическую практику, на политико-правовую действительность. Кроме того, надо иметь в виду, что наука важна не сама по себе, она необходима прежде всего для обслуживания потребностей практики. В связи с этим научной аксиомой является утвержде-

ние, что «в конечном счете истинность теории проверяется практикой. С этой точки зрения любое научное исследование должно быть объективным»²⁶. Лучше всего этого позволяет добиться *исторический метод*. Почему? Во-первых, потому что он раскрывает конкретные условия и формы развития тех или иных явлений.

Во-вторых, именно исторический метод наглядно характеризует причины возникновения и показывает последовательность переходов явлений от одних исторических стадий к другим, а также их современное состояние.

Исторический метод всегда широко использовался в исследованиях всех общественных наук. В правоведении его обоснование ярко и глубоко представлено в трудах ученых исторической школы права (Гуго, Савиньи, Пухта). Они решительно выступили против взглядов теоретиков естественного права. Сторонники естественного права утверждали, что «все принципы права могут быть чисто логически выведены из природы человека вообще».

Изучение практики формирования и реализации правовой политики показывает, что этот процесс проходит стадии возникновения и развития. Переходит из одного качественного состояния в другое. Признание этого факта делает логичным вывод, что «нынешние свойства, признаки и особенности правовой политики есть наследие предшеству-

²⁶ См.: Лазарев В. В., Липень С. В. Теория государства и права. М., 2000. С. 14—15.

ющих эпох»²⁷.

Понять эти особенности можно только выделив пружины перехода одной стадии правовой политики в другую определив этапы в ее развитии и проанализировав ведущие направления научной мысли, выявив новые элементы в структуре²⁸.

Жизнь заставляет ученых, занимающихся изучением правовой политики делать такой анализ поскольку динамичные общественные перемены, важные политико-правовые события приводят к тому, что меняются общественные отношения, их сущность, строение и содержание.

В научной литературе выделяются три этапа правой политики в ходе исторического развития России. Это дореволюционный, советский и современный период. Развитие правовой политики на современном этапе привело к важнейшим изменениям в сфере закрепления и гарантированности прав и свобод человека. Изменилось отношение государства к личности. Возросли возможности граждан оказывать воздействие на общественные и межгосударственные отношения. Все это требует дальнейшего изменения содержания и задач правовой политики.

Современная жизнь требует от правовой политики действий по нескольким направлениям.

²⁷ Рысина Е. П. Специально-исторические методы исследования правовой политики // <https://wiselawyer.ru/poleznoe/46354-specialno-istoricheskie-metody-issledovaniya-pravovoj-politiki>

²⁸ См.: Сидоренко О. В. Историография IX – нач. XX в. отечественной истории: Учебное пособие. Владивосток, 2004. С. 7.

Во-первых, требуется продолжение активного курса на всемерное обеспечение и защиту прав и свобод человека, которые признаются высшей ценностью в нашей стране.

Во-вторых, необходимо скорейшее завершение создания правового демократического государства.

В-третьих, сложившаяся международная обстановка сделал актуальным сохранение суверенитета страны в условиях мировой глобализации и санкционной войны, развитие международного сотрудничества на взаимовыгодных условиях.

В-четвертых, необходимо создание правовыми средствами условий для экономического, научного, технического прогресса в нашей стране²⁹.

Важную роль в решении задач правовой политики играет группа *частнонаучных* методов.

Дело в том, что методологически очень важные философские школы не дают ответов на многие частные вопросы правовой политики. Они указывают лишь самые общие подходы к разрешению проблем. Для решения конкретных вопросов нужны другие методы их изучения, сбора, обработки, осмысления научной информации. Это правила, приемы, способы непосредственного получения конкретного знания. Они многообразны и зависят от уровня и направленности процесса исследования. Важно подчеркнуть, что они применяются не только в общественных науках, но и во многих технических.

²⁹ Рысина Е. П. Указ. Соч.

Почему же эти методы исследования называются частно-научными?

Ответ на этот вопрос надо искать в соотношении этих методов с общенаучными: диалектикой и материализмом, которые являются методологической основой всех методов, своего рода прочным фундаментом мировоззрения всех наук. Другими словами, частными эти методы являются по отношению к всеобщим.

Надо также иметь в виду, что кроме приведенной классификации методов существуют и другие подходы. Например, популярной является классификация, разделяющая методы «на всеобщие, общенаучные, частнонаучные и специальные». В юридических науках – это частноправовые методы³⁰. Среди них чаще всего используют сравнительно-правовой и формально-юридический.

При анализе правовой политики часто используются *конкретно-социологические* методы исследования. Речь идет о наблюдении, другими словами постоянном мониторинге деятельности государственных учреждений, политических партий, общественных организаций и т. д. Для сбора информации применяются также опрос, анкетирование, интервьюирование, эксперимент и т. д.

Стоит также обратить внимание на одну особенность подхода исследователей правовой политики к изучению полити-

³⁰ См: Краснов Ю. К., Надвикова В. В., Шкатулла В. И. Социология права: Учебник для магистров. М.: Прометей, 2017.

ческой реальности. Эта особенность заключается в том, что исследователи очень часто обращаются к абстракции.

Что такое *абстракция*? В словарях она определена как «определенный мысленный образ, который является результатом анализа действительности и синтеза, т. е. конструирования из полученных элементов нового образа».

В любой общественной науке при изложении материала обязательно требуется логика. «Логика – это наука о приемах и способах мышления. Разнообразные логические операции (анализ, синтез, индукция, дедукция, аналогия, сравнение, моделирование и др.), законы логики (тождества, противоречия, исключенного третьего, достаточного основания и др.) являются инструментальной базой и при исследовании правовой политики».

Рассмотрим, что обозначают наиболее распространенные логические понятия.

Начнем с *анализа*, без которого немислимо ни одно исследование. Анализ предполагает выделение из целого, составляющих его элементов. Например, при анализе политики выделяют политические отношения, политическое сознание и т. д.

Синтез – это противоположный анализу логический прием. В ходе синтеза из различных элементов, полученных в ходе анализа складывается кубик нового понятия. Скажем, объединяя в праве правило поведения, условия его применения и санкции за невыполнение правило получаем новое

понятие – норма права.

Если в ходе исследования, опираясь на частные выводы, мы пытаемся построить общую картину, то такой логический прием называется *индукция* – «умозаключения от частного к общему».

Логический прием, при помощи которого на основании знания общего ищут существо частного явления, называется *дедукция*.

В современной науке очень широко используется и такой метод как *моделирование*.

В чем суть этого метода? В словарях *моделирование* определяется как «мыслительное, идеальное воспроизведение исследуемых объектов. Эта операция позволяет формулировать научные понятия, отражающие общие свойства явлений, абстрагироваться от их конкретных, случайных свойств». В правовой политике разработка общих понятий помогает постижению сущности политических процессов, поиску оптимального варианта развития государственно-правовых институтов.

А поскольку любое явление или процесс проходят определенные стадии, т. е. имеют свою историю развития становится необходимым и использование исторического метода, позволяющего увидеть это развитие динамике и во всех деталях.

Изучая современную правовую политику не обойтись еще без одного метода исследования – структурно-функционального

нального. Дело в том, что все государственно-правовые явления состоят из определенных составных частей, составляющих каркас внутренней структуры. При этом каждое отдельно взятое явление входит в качестве составного элемента в другую, более общую структуру. Задача структурно-функционального анализа проанализировать эту структуру, т. е. выделить ее отдельные элементы, понять их взаимосвязи, дать характеристику их функций.

Особую роль в изучении политико-правовых явлений играет *системный подход*. Его суть в том, что объекты правовой политики при таком походе рассматриваются как элементы системы – группы с определенными связями и взаимозависимостями, а также определенной иерархией. Другими словами, задача системного подхода раскрытие целостности объекта, изучение в нем различных типов связей и создание на этой основе единой теоретической картины явления.

При этом понятие «системы» при использовании этого метода рассматривается как определенная форма организации.

В правовой политике системами будут государственные органы или их составные части. Например, парламентские системы, системы судебных органов и т. д. Системами являются также правовые институты и понятия: избирательное право, институт гражданства и другие.

Исследователи, использующие системный подход, выяв-

ляют особенности и функции различных элементов объектов.

В современном мире со стремительным развитием цифровых технологий практически во всех гуманитарных науках исследователь правовой политики для изучения фактического состояния определенных явлений, процессов, выявления тенденций их развития в своей сфере неизбежно опирается на *статистические методы* сбора информации. Ему уже трудно обойтись без математических методов обработки данных, которые характеризуют количественные изменения в политической и юридической сферах.

Важно еще раз подчеркнуть, что все частнонаучные методы исследования, связаны между собой. Естественно они применяются, как правило, не по отдельности, а в различных комбинациях друг с другом. Какой будет набор этих методов зависит от объекта исследования, а также от мировоззрения исследователя и традиций конкретной науки.

В методологии изучения правовой политики, кроме общих методов и приемов существуют и частные методики изучения правовой политики. Они диктуются спецификой теоретического знания, в сфере правовой политики, особенностями общих понятий, структурой юридических политических конструкций, концепций и т. д.

Важнейшей проблемой методологии правовой политики является необходимость обеспечить эффективность политико-правовых исследований. Часто это зависит от эффектив-

ности конкретных, используемых в исследовании приемов. Однако большую роль играет и качество изучаемого материала.

Дело в том, что в современном мире уже создан широкий спектр политико-правовых доктрин и теорий. В рамках различных научных направлений проведены сотни эмпирических и теоретических исследований. В правовой политике накоплен настоящий клад методов исследований: диалектика и метафизика, материализм и идеализм, гностицизм и агностицизм, монизм, дуализм или плюрализм и т. д.

Исследователю важно ясно представлять особенности и возможности наиболее распространенных исследовательских приемов.

Рассмотрим это на примере диалектического метода. Его суть выражается в нескольких аспектах.

Во-первых, в «рассмотрение явлений в их взаимной связи и обусловленности»;

во-вторых, «в движении и изменении, обновлении и развитии»;

в-третьих, «в превращении постепенных количественных изменений в коренные качественные изменения, наступающие путем закономерного скачкообразного перехода из одного состояния в другое»;

в-четвертых, «в свойственных явлениям внутренних противоречиях, в борьбе противоположностей, в борьбе между старым и новым, отживающим и нарождающимся».

По-прежнему, проверенными и базовыми методами изучения правовой политики остаются *анализ*, который позволяет выделить составные части политико-правовых явлений, чтобы глубже понять их существо, и дающий картину целостного явления в единстве и взаимосвязи его частей.

Из других категорий диалектики исследователь правовой политики опирается на категории: «качество и количество, форма и содержание, сущность и явление». Они позволяют лучше понять существо политических и правовых процессов и их специфику.

Несколько замечаний следует сделать в связи с необходимостью методологического обновления исследовательского инструментария. В последние годы необходимость такого обновления обострилась в связи с глубокими изменениями существа государственности и политической системы. Характер этих изменений требует, с одной стороны, критической оценки достигнутого, а с другой – разработки новых подходов на основе сохранения достигнутых успехов в анализе процессов развития государственности и политической системы.

В связи с этим принципиальной оценки требует такой методологический прием как *классовый подход к оценке политико-правовых явлений*.

Как известно, классовый подход, основанный на марксизме-ленинизме, требовал понимания государства как классовой организации подавления трудящихся и защиты инте-

ресов экономически господствующего класса. Такой подход упрощал политико-правовые процессы и отношения в обществе и затушевывал главную функцию государства как средства управления, целью которого почти всегда было устранение или, по крайней мере, смягчение общественных противоречий и даже гармонизации общественных отношений.

Классовый подход к праву формулировал его суть, как «возведенную в закон волю господствующего класса». По этой причине его понимание как средства согласования противоречивых интересов различных социальных групп на основе компромисса исключалось, что на практике означало обострение общественных противоречий, борьбы классов и социальных групп друг с другом.

Отказ от классового подхода к праву существенно расширил возможности интеграции нашей страны в мировое сообщество на основе приведения отечественного законодательства в соответствие с международными государственно-правовыми стандартами.

В изучении правовой политики это означает широкое использование такого метода как *метод комплексного исследования*.

При таком подходе исследования политико-правовых явлений ведутся как с предметной, так и с методологической сторон.

На практике это приводит к существенному расширению предмета науки. Задача ученого при комплексном подходе

требует рассматривать в ходе анализа общественных явлений не только основные проблемы, но и весь комплекс возникающих в ходе общественного развития задач, связанных с основными проблемами. Например, решение важнейшей в политико-правовой сфере задачи обеспечения прав и свобод граждан невозможно без согласования вектора совершенствования целого ряда отраслей права: конституционно-го, административного, трудового и даже уголовного.

Использование метода комплексного исследования с методологической стороны требует исследования политико-правовых явлений не одной, а ряда наук. В частности, стремительное развитие точных наук обязывает и исследователя правовой политики использовать в своей работе математические, математико-статистические, кибернетические и т. п. методики. Что не просто, так как требует не только оснащения ученого –гуманитария компьютерной техникой, но и овладение им развернутым математическим аппаратом, без которого просто невозможна быстрая обработка, как правило, довольно значительного количественного материала. Современный исследователь правовой политики должен, в частности, хорошо ориентироваться в статистических закономерностях, информационных технологиях, методах обработки больших массивов информации, опираться на современные электронные базы правовой, политической, социологической, статистической информации.

Разумеется, выбор конкретной методологии как совокуп-

ности методов в каждом конкретном случае определяется задачами исследования. Но при этом очевидно, однако, что уровень развития науки сегодня таков, а инструментарий научного поиска так богат, что решение практически любой научной задачи зависит только от опыта исследователя, его умения собрать, систематизировать и оценить накопленные фактические данные, и на этой основе сделать прогноз на будущее.

СЕМИНАР ПО ТЕМЕ

«Правовая политика как наука и учебная дисциплина»

Основные вопросы

1. Формирование категории «правовая политика» в юридической и политической науке.
2. Задачи правовой политики как науки.
3. Политика права как особая научная дисциплина в юридической литературе XIX – начала XX в.
4. Исследование правовой политики в XX в. западной юриспруденция: Г. Кельзен, Т. Майер-Малы, В. Кубеш, Р.

Циппелиус и др.

5. Исследования правовой (юридической) политики в советской науке (В. Н. Кудрявцев, К. Д. Крылов, Н. П. Колдаева, Е. В. Куманин, Н. В. Федоров, Л. С. Явич и др.

6. Исследования правовой политики на современном этапе.

Тема реферата

«Методология правовой политики»

Примерный план

1. Понятие методологии в правовой политике.
2. Основные методы исследования политико-правовых явлений.
3. Значение методологии в правовой политике.

Литература

Краснов Ю.К. Правовая политика: Учебное пособие [Электронный ресурс] / Ю. К. Краснов. – М.: MGIMO.ru Университет, 2018. – 28 августа.

Правовая политика: Учебное пособие / Ю. М. Горячкова. – Белгород: Изд-во Белгородского ун-та кооперации, экономики и права, 2016.

Правовая политика: Учебное пособие / Под ред. А. В. Малько, Р. В. Пузикова. – Тамбов, 2012.

Панченко В. Ю. Правовая политика. Базовый курс: Учебное пособие / В. Ю. Панченко, А. А. Петров, А. В. Деминшин. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2015.

ЗАДАНИЯ ДЛЯ ПОВТОРЕНИЯ ТЕМЫ

ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ ТЕМЫ

Проверьте себя, знаете ли вы значение следующих понятий:

предмет правовой политики, метод правовой политики, методология, диалектический метод, метафизика, историзм, системный анализ, метод формально-логического исследования, метод комплексного исследования.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

Что такое предмет правовой политики?

Какие группы наук существуют в настоящее время?

Как соотносятся между собой правовая политика и другие общественные науки?

Какая общественная наука является методологическим фундаментом правовой политики?

Что такое метод научного исследования?

Назовите основные методы в изучении правовой политики.

Что представляет из себя метод комплексного анализа?

Что представляет из себя метод системного анализа?

Что представляет из себя метод формально-логического исследования?

ПРАКТИЧЕСКИЕ ЗАДАНИЯ

Подготовьте короткий реферат концепции Л. И. Петражицкого.

Подготовьте схему основных методов в изучении правовой политики.

Подготовьте краткий обзор «Специально-исторические методы исследования правовой политики».

Подготовьте обзор новейшей литературы на тему «Исследования правовой политики на современном этапе»

Раздел 2. Политика в сфере права

Тема 2.1. Правопонимание в юридической науке

В результате изучения материалов данной главы студент должен:

1) знать:

понятие и основные концепции правопонимания, значение принципов права, особенности понимания права в России (ОК-1-ОК-8).

2) уметь:

обобщать результаты исторического развития политики и права России, оценивать уроки исторического развития правовой политики и права России для современности (ПК-2-ПК-4; ПК-8-ПК-9).

3) владеть:

юридической терминологией; навыками работы с правовыми, политическими документами; навыками анализа различных правовых концепций и юридических фактов и концепций правовой политики (ПК-2-ПК-7).

Программные вопросы

- Типы правопонимания – подходы к категории права, осмыслению правовой реальности, поиску оснований права.
- Основные типы правопонимания: Юридический позитивизм (легизм). Право как процесс и результат деятельности государства. Воззрения Дж. Остина: право – приказ суверена. Нормативизм Г. Кельзена: право – система норм, логически проистекающих из Основной нормы (Grundnorm). Значение нормативного правового акта в позитивистских доктринах. Теории естественного права (юс натурализм). Первичность естественного права перед позитивным.
- Внезаконодательные источники права. Значение принципов права. Неотчуждаемость естественных прав человека. Социологическая юриспруденция. Р. Паунд: право в книгах и право в жизни. Связь права и иных социальных регуляторов. Роль судебного правотворчества. Правовой реализм. Субъективные пристрастия судьи как фактор, влияющий на принятие решений.
- Марксистско-ленинское правопонимание (право – возведенная в закон воля господствующего класса) как «ветвь» социологической юриспруденции. Психологическая теория права. Л. Петражицкий: первичность правовых эмоций, вторичность юридических норм. Императивно-атрибутивный (предоставительно-обязывающий) характер права.

- Историческая школа права. Ф. Савиньи: право как проявление народного духа. Развитие права не насильственно, а органично: оно схоже с развитием языка. Значение правового обычая. Роль германской науки в формировании исторической школы права.
- Либертарно-юридическая теория права. «Право – математика свободы» (В. С. Нерсисянц). Свобода, формальное равенство, справедливость как принципы права. Современный юридический либертаризм (В. А. Четвернин), его связь с идеями европейского и американского либертаризма середины XX в.
- Интегративный (комплексный, системный) подход к правопониманию. Связь правопонимания с юридической практикой.

План лекции

1. Понятие правопонимания.
2. Основные концепции правопонимания.
3. Понимание права в России.

Ключевые понятия темы

Правопонимание – это процесс и результат целенаправленной мыслительной деятельности человека, включающей

в себя познание права, его восприятие (оценку) и отношение к нему как к целостному социальному явлению (В. И. Леушин, В. Д. Перевалов).

Тип правопонимания – это определенный образ права, характеризующий совокупностью наиболее общих теоретических признаков права и наиболее общих признаков практического (ценностного) к нему отношения (А. В. Поляков).

Субъектом правопонимания всегда выступает конкретный человек. Это может быть: гражданин, обладающий минимальным правовым кругозором; или юрист-профессионал, способный толковать и применять правовые нормы; или ученый-правовед, занимающийся изучением права, владеющий определенной методологией исследования. Правопонимание всегда субъективно, хотя представления о праве могут совпадать у группы лиц и у целых слоев населения, классов.

Объектом правопонимания могут быть право в планетарном масштабе, право конкретного государства и общества, отрасль, институт права, отдельные правовые нормы. Важную познавательную нагрузку в данном случае несут среда и взаимодействующие с правом общественные явления.

Содержание правопонимания составляют знания субъекта о его правах и обязанностях, конкретных и общих правовых дозволениях, запретах, а также оценка и отношение к ним как справедливым или несправедливым. Правопо-

нимание может быть полным или ограниченным, правильным или искаженным, положительным или отрицательным.

Естественно-правовая концепция. Она приобрела завершенную форму в период буржуазных революций XVII – XVIII вв. Представителями этого направления являлись Гоббс, Локк, Монтескье, Радищев и др. Основной тезис этого учения состоит в том, что наряду с правовыми нормами, установленными государством, право состоит также из совокупности неотчуждаемых прав, принадлежащих человеку от рождения.

Историческая школа права. Наибольшее развитие получила в конце XVIII – начале XIX вв. в трудах представителей немецкой исторической школы права (Гуго, Савиньи, Пухта и др.). Эта школа возникла как антитеза естественно-правовому учению. Представители этого направления рассматривают право как историческое явление, которое развивается постепенно, стихийно из «недр национального Духа» Известной идеологической формулой данной школы был тезис о том, что «Дух народа определяет право народа». Право здесь выступает в виде исторически сложившихся правил поведения, законы производны от права обычного. Правовые обычаи признаются в качестве основного источника права.

Нормативистская теория права. Данная теория получила распространение в XX в. Представителями данного направления являлись Новгородцев, Штаммлер, Кельзен и др.

В рамках данного учения государство отождествлялось с правом, с правовой формой, с результатом действия права. Само право представляло собой совокупность общеобязательных норм, содержащих правила должного поведения. Общеобязательность права выводилась не из нравственности, а из авторитета верховной нормы, как нормы, исходящей от суверена (государства). Нормы права при этом выстраиваются в определенную пирамиду, на вершине которой находится основная, верховная норма. Все остальные нормы как бы берут силу от нее. Основанием пирамиды норм являются индивидуальные, правоприменительные акты, прежде всего решения судов, договоры, предписания администрации, которые должны соответствовать основной норме.

Марксистская теория права. Эта теория приобрела завершенную форму в XIX—XX вв. в трудах Маркса, Энгельса, Ленина и др. Право здесь рассматривалось как возведенная в закон воля господствующего класса. Право, как и государство трактуются как надстроечные образования по отношению к экономической структуре общества. Под содержанием права понимается прежде всего его классовая сущность. Для марксистской теории характерно рассмотрение понятия права в тесной взаимосвязи с понятием государства, которое не только его формирует, но и поддерживает в процессе реализации.

Психологическая теория права. Данная теория получила распространение в XX в. Представителями этой школы

являются Росс, Рейснер, Петражицкий и др. Право здесь рассматривается как совокупность элементов субъективной человеческой психики. Понятие и сущность права выводится не через деятельность, а через психологические закономерности – правовые эмоции людей, которые носят императивно-атрибутивный характер, т. е. являются переживаниями чувства правомочия на что-то (атрибутивная норма) и чувства обязанности сделать что-то (императивная норма). Психика объявляется фактором, определяющим развитие общества. Все правовые переживания делятся на два вида – переживания позитивного (установленного государством) и интуитивного (лично-автономного) права. Интуитивное право в отличие от позитивного выступает настоящим регулятором поведения и рассматривается как действительное право.

Социологическая теория права. Эта теория получила наибольшее распространение в XX в. в трудах Эрлиха, Жени, Муромцева, Котляревского, Ковалевского и др. Она основывается на эмпирических исследованиях, связана с развитием и функционированием правовых институтов. Под правом здесь понимаются прежде всего юридические действия, юридическая практика, применение права, правопорядок. Таким образом, право выступает как порядок общественных отношений, выраженный в деятельности субъектов правоотношений.

Современное правопонимание связано прежде всего с двумя распространенными подходами к пониманию

права: в широком (философском) и узком (узонормативном) смыслах. В рамках узконормативного подхода право рассматривается как система формально-определенных, общеобязательных норм, санкционированных государством и обеспечиваемых его принудительной силой.

Сторонники «широкого» понимания права исходят из того, что право не тождественно законодательству, данный подход прежде всего направлен на познание сущностной (философско-ценностной) основы права, на изучение смысла права, общеправовых начал и принципов. Право здесь рассматривается как форма свободы, например, в либертарной теории права: право как форма свободы, формальная свобода. В понятие права включаются такие правовые элементы, как правоотношения, правосознание, субъективные права. Источником и целью права признаются общественные отношения, соответствующие естественно-правовым принципам справедливости.

1. ПОНЯТИЕ ПРАВОПОНИМАНИЯ

Правовая политика – это не механическое соединение политики и права. Это творческий процесс применения права для решения политических и управленческих задач во всех сферах общественной жизни. Для успеха этого процесса необходимо ясно представлять какие факторы права влияют на его эффективность. И важнейший аспект здесь – это

четкое представление, что такое право, какова его роль в общественной жизни и как лучше всего его использовать. Это не простая проблема. Уже несколько тысяч лет люди размышляют над нею.

В теории права выделяют несколько аспектов этого явления, позволяющих сформулировать определение правопонимания: 1) познание права, 2) восприятие права, 3) оценка права, 4) отношение к праву как к «целостному социальному явлению».

Субъектом правопонимания всегда выступает конкретный человек. Это может быть: гражданин, обладающий минимальным правовым кругозором; или юрист-профессионал, способный толковать и применять правовые нормы; или ученый-правовед, занимающийся изучением права, владеющий определенной методологией исследования. Правопонимание всегда субъективно, хотя представления о праве могут совпадать у группы лиц и у целых слоев населения, классов.

Объектом правопонимания могут быть право в планетарном масштабе, право конкретного государства и общества, отрасль, институт права, отдельные правовые нормы. Важную познавательную нагрузку в данном случае несут среда и взаимодействующие с правом общественные явления.

Содержание правопонимания составляют знания субъекта о его правах и обязанностях, конкретных и общих правовых дозволениях, запретах, а также оценка и отношение к ним как справедливым или несправедливым. Правопони-

вание может быть полным или ограниченным, правильным или искаженным, положительным или отрицательным.

При рассмотрении различных теорий и взглядов о праве необходимо учитывать следующие обстоятельства:

- исторические условия функционирования права и культуры, в которых право создавалось;
- философскую, нравственную, религиозную, идеологическую позиции познающего его субъекта;
- что понимается под источником права (человек, Бог, Природа или Разум) и под его сущностью (воля класса, мера свободы человека или природный эгоизм индивида);
- устойчивость и неизменность концепций в одних случаях, и их динамичность, способность адаптироваться к развивающимся общественным отношениям – в других.

2. ОСНОВНЫЕ КОНЦЕПЦИИ ПРАВОПОНИМАНИЯ

Существует много теорий правопонимания. Рассмотрим некоторые из них.

Исторически первой концепцией правопонимания является *теологическая теория права*. Эта теория рассматривает право, как результат божественного промысла, а его суть видит в выражении божьей воли, в Боге данном искусстве добра и справедливости. При таком подходе роль природных и человеческих начал вторична. Однако связь права

в этой теории с добром и справедливостью это важнейшее гуманистическое открытие и заслуга ее создателей Аврелия Августина и Фомы Аквинского.

Теологическая теория довольно многоаспектна, что, несомненно, объясняется особыми историческими и материальными реалиями Древнего Востока и Древнего Запада (Греция, Рим).

У древних народов политико-правовая мысль восходит к мифологическим истокам и развивает представление о том, что земные порядки есть часть общемировых, космических, имеющих божественное происхождение. В русле такого понимания и освещаются в мифах темы земной жизни людей, общественного и государственного строя, их взаимоотношения между собой, права и обязанности.

Законы, правосудие, справедливость по-египетски олицетворяет богиня *Маат* (*Ma-at*).

Согласно теологической теории власть фараонов, жрецов и чиновников признавалась священной. Священными считались и официально одобренные правила поведения, в том числе и основные источники тогдашнего права (обычаи, законы, судебные решения). В теологической теории подчеркивается, что все они соответствуют или должны соответствовать *маат* – естественно-божественному порядку справедливости. Такой подход находит свое выражение в Ригведе (священных гимнах индоариев) дао (в древнекитайской мифологии), дике (у древних греков). Эта идея о божественной

правде – справедливости, в трудах мыслителей превратилась в естественно-правовую концепцию правопонимания, которая рассматривала право как естественное или естественнo-божественное право.

Религиозный взгляд на содержание законов и права, на общественную жизнь в целом, господствовал в общественной мысли почти тысячелетие. Свидетельство этого судьба учения средневекового теолога Фомы Аквинского, и сегодня весьма влиятельного в религиозных кругах. До сих пор сохраняет значение его стройное и логичное учение о законах. Ф. Аквинский предложил свою классификация их видов, построив их иерархическую лестницу, определив их соподчиненность.

Это важно запомнить

Закон, согласно теологической концепции правопонимания, определяется «как общее правило достижения цели, правило, которым кто-либо побуждается к действию или к воздержанию».

Краткий комментарий к теме

Предложив определенную структуру законов, Фома Аквинский сформулировал свое видение их соотношения и

взаимозависимости.

В мире, где религия господствовала во всех сферах жизни, решающее влияние она оказывала на трактовку и понимание права. Бог, согласно теологической концепции создал мир по своему плану, этот план неизвестен людям. Его определяет божественное провидение в соответствии с вечным законом, который и определяет судьбы мира и человечества. Однако планы Бога не доступны людям на земле, как и вечный закон. Но для того, чтобы люди следовали его воле, Бог наделил их внутренним пониманием, осознанием добра и зла, справедливости и несправедливости, должного и не должного поведения.

Это внутреннее осознание, по мнению Ф. Аквинского, есть проявление *божественного закона*, который является частью вечного закона. Основные ценности этого закона сформулированы в библии, в откровениях пророков, в мечтах людей, их представлениях о счастье.

В практической жизни для решения своих проблем и конфликтов люди, опираясь на божественный закон, разрабатывают определенные принципы поведения людей в тех или иных житейских ситуациях. Эти принципы составляют то, что Аквинский называл *естественным законом*.

В отличие от вечного закона, созданного божественным разумом, естественный закон – это творение людей.

Естественный закон Фома Аквинский определяет как «общие принципы, лежащие в основе принятых обычаев (не

делай то, чего не хочешь, чтобы делали тебе)». Принятый людьми добровольно, позитивный естественный закон призывает людей преодолевать свои инстинкты, стремится к добродетели, избегать зла.

Человеческий закон, по Фоме Аквинскому, в отличие от закона естественного, отражает реалии жизни людей, меняются реалии меняются и нормы поведения людей. Именно поэтому в разных странах существуют разные законы. Ту часть человеческих законов, которые в разных странах совпадают Аквинский называет «правом народов» Не совпадающие нормы разных государств являются «правом граждан» каждого государства. Эти рассуждения во многом заимствованы у римских юристов.

Роль божественного, естественного, человеческого законов, сформулированных Аквинским заключается в том, что приблизить людей к пониманию вечного закона. Соответствие человеческих законов естественному и божественному законам Фома Аквинский предлагает устанавливать на основе религиозного сознания, нравственного долга.

Из такого подхода вытекают очень важные практические выводы.

Во-первых, что «закону, не соответствующему естественным установлениям, можно не подчиняться».

Во-вторых, «принудительное осуществление такого закона является признаком тирании». Провозглашая религиозную нравственность как критерий качества закона, Фома

Аквинский считает «неповиновение тиранам вплоть до восстания, естественным поведением людей, если тиран заставляет совершать акты, противоречащие вере».

Еще одна известная концепция правопонимания – это концепция естественного права.

Это важно запомнить

Естественное право – одно из широко распространенных понятий политической и правовой мысли, обозначающее совокупность или свод принципов, правил, прав, ценностей, продиктованных естественной природой человека и тем самым как бы независимых от конкретных социальных условий и государства.

Краткий комментарий к теме

Идея естественного права возникла уже в древности, в античном мире; она использовалась греческими софистами, Аристотелем и особенно активно стоиками. В Риме идея естественного права была также подхвачена юристами. В римском праве право делилось на гражданское, право народов, а также естественное право (*jus naturale*.) При этом естественное право считалось отражением законов природы, которое проявлялось в естественном порядке вещей. «За-

кон государства, противоречащий естественному праву, писал Цицерон, не может рассматриваться как закон».

В Средние века естественное право носило по преимуществу теологическую форму, являясь составной частью религиозных учений (например, в учении Фомы Аквинского естественное право – конкретизация божественного разума, управляющего миром, основа права, создаваемого государством). И в современный период католическая церковь идею естественного права считает частью своей официальной теологической и политической доктрины.

Свое наивысшее социальное звучание идея естественного права получила в XVII—XVIII вв. в качестве основного идеологического орудия борьбы прогрессивных сил общества с феодальным строем. Идеологи Просвещения – Дж. Локк, Ж.-Ж. Руссо, Ш. Л. Монтескьё, Д. Дидро, П. Гольбах, А. Н. Радищев и другие мыслители широко использовали идею естественного права для критики феодальных порядков как противоречащих естественной справедливости. В этих концепциях естественное право выступало в качестве неизменных принципов природы человека и его разума, которые должны быть выражены в действующих законах, что повлечет замену правления людей (т. е. абсолютизма) правлением законов. Идеи естественного права нашли отражение во французской Декларации прав человека и гражданина (1789), американской Декларации независимости (1776) и других актах. В тот же период (XVII—XVIII вв.) актив-

зировались попытки оправдания при помощи естественно-го права феодально-абсолютистских режимов (например, С. Пуффендорф в Германии).

В XX в. происходит процесс так называемого возрождения естественного права. Оно используется, с одной стороны, для отмежевания от фашистской идеологии, с другой стороны – для того, чтобы создать теоретико-правовое обоснование демонтажа социально-политических последствий марксистско-ленинского социализма.

В конце XX в., когда во многих социалистических странах возникла необходимость перейти от административно-командной, жестко централизованной, опирающейся на государственную собственность системы власти и управления к либерально-демократичным режимам, рыночной экономике, утверждению и защите прав человека, многообразия форм собственности, в том числе и частной, теория естественного права показала всю свою социальную значимость. Многие ученые-юристы встали на естественно-правовые позиции, утверждая так называемое широкое понимание права.

Что при этом имелось в виду? Прежде всего отличие права от закона, от действующего законодательства, несостоятельность этого законодательства, которое закрепляло и защищало административно-командную экономическую систему и соответствующий ей политико-правовой режим. Критика «закона», т. е. действующего права, и шла с пози-

ций естественных прав человека, в которые теперь вкладывался социальный опыт и цивилизационный уровень XX в. Таким образом, теория естественного права, или права справедливости, права моральных начал, имеет и глубокое содержание, и большое социальное значение.

Основные права и свободы как естественные права человека закреплены и в ныне действующей Конституции России 1993 г. В частности, в ст. 2 мы читаем о том, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью; признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства. В ст. 17 указывается, что в России признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с настоящей Конституцией, что основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. В ст. 20 говорится, что «каждый имеет право на жизнь», в ст. 29 – каждому гарантируется свобода мысли и слова и т. д.

Интересной концепцией правопонимания является юридический позитивизм, возникший в начале XIX в.

Позитивизм отрицал «естественное право», которое рассматривалось как заблуждение умов, ведущее к нарушению порядка.

Это важно запомнить

По теории юридического позитивизма право – это факт реальности (позитивный факт). Всякое позитивное право происходит от власти. Право – приказ власти, поддержанный санкцией принуждения. Право есть результат только правотворческой функции государства независимо от экономических и классовых отношений.

Краткий комментарий к теме

Позитивистские взгляды на право развивали ряд известных ученых разных стран. В России – это известный цивилист Г. Ф. Шершеневич, в Германии – К. Бергбом, в Англии – Дж. Остин. В конце XIX века, позитивизм становится одним из основных направлений теории права. Юридический позитивизм исходит из того, что право – это нормы, создаваемые государством для регулирования жизни общества на основе принципов справедливости, которые обязательны не только для граждан, но и для самого государства. Однако речь идет только о той справедливости, которая получает защиту государства и вследствие этого становится правом.

Сущность права с точки зрения позитивизма не нуждается в иных обоснованиях, кроме факта своего существова-

ния. Право, по мнению К. Бергбома, является основой любого строя. Позитивисты отрывают истоки права от экономических и классовых отношений. Свою задачу они видят в описании права, формально-логическом исследовании его догмы.

В рамках юридического позитивизма была создана концепция *правового государства*.

Идеи позитивизма присущи современной юриспруденции в разных вариантах. Одним из направлений современного позитивизма является **нормативизм**. Сторонники *нормативистского направления* утверждают, что государство есть лишь результат действия норм права, а само право рассматривают как совокупность норм, содержащих правила «должного поведения». Право в нормативистском понимании – это государственная воля общества, которая проявляется вовне, выступает в реальной жизни не иначе, как система официально признаваемых и действующих в данном государстве юридических норм в их материалистическом понимании. Нормативисты ограничивают задачу юридической науки формально-догматическим анализом правовой нормы, изучением лишь внешнего ее строя (структуры). Тем самым в известном смысле игнорируется содержание правовой нормы, ее связь с действительностью, с материальными условиями жизни и интересами индивидов.

Стоит подчеркнуть, что нормативизм по своему составу довольно пестрое учение, хотя и сохраняющее свое един-

ство. Истоки нормативизма надо искать в трудах Р. Штаммлера (1856—1938)³¹. Р. Штаммлер действия людей в общества называет социальной материей или хозяйством. Право по отношению к этой материи – это внешняя сила, необходимая для регулирования социальной жизни. По мнению Р. Штаммлера, целью правового регулирования является удовлетворение потребностей людей. Соотношение права и хозяйства Штаммлер видит как «отношение формы и материала общественной жизни». В развитии права он видит развитие самого общества. В своих трудах Р. Штаммлер обосновывает интересную мысль, что «закономерности социальной жизни реализуются в закономерностях развития права и люди обязаны следовать основной идее права как конечной цели человеческого общества». Очень ценно при этом его замечание, что «указанная закономерность проявляется только в такой социальной жизни, регулирование которой осуществляется в интересах свободы каждого, кто находится в сфере права». Очень современно звучит и его идеал общества – «это общество «свободно хотящих людей», в котором всякий считает своими объективно правомерные цели другого. С таким регулированием должен согласиться всякий из подчиненных праву, если уж он принял решение, свободное от чисто субъективных желаний, но соответствующее зако-

³¹ См.: История политических и правовых учений / Под ред. В. С. Нерсесянца. М., 1988. С. 602—606.

ну», считает Штаммлер³².

Из других исследователей, сторонников нормативизма стоит назвать выдающегося русского ученого П. И. Новгородцева, видевшего роль права «в удовлетворении общественных потребностей и прогрессивных социальных преобразований».

Однако ведущим идеологом нормативизма безусловно справедливо считается австрийский юрист Г. Кельзен.

Основные положения его теории нормативизма сводятся к следующему.

Во-первых, по его мнению, «юридическая наука должна изучать право «в чистом виде», вне связи с политическими, нравственными и другими оценками». Такая связь, считал Кельзен, приводит к тому, что «наука теряет объективный характер и превращается в идеологию».

Во-вторых, Кельзен пытался доказать идею о существовании «основной (суверенной) нормы», которая обосновывает эффективность и юридическую силу всех остальных норм»³³.

В-третьих, по Кельзену, «система права имеет ступенчатое строение, т. е. последовательно выводится из основной нормы, образуя иерархию норм. Поэтому задача теории состоит в том, чтобы в каждом конкретном правовом явлении вскрыть его соответствие верховной норме, обладающей

³² См.: Общая теория права и государства / Под ред. В. В. Лазарева. С. 98.

³³ Там же. С. 100.

высшей юридической силой».

В-четвертых, нормативистская теория *доказывает необходимость соподчинения правовых норм по степени их юридической силы*. В этом смысле закону как нормативному правовому акту, обладающему высшей юридической силой, должны соответствовать все подзаконные правовые акты. Без этого правовое регулирование не может достигнуть своей цели».

Наконец, в-пятых, сторонники нормативистской теории проделали очень полезную для практики работу, *вычленив формальные признаки права*, которые и составляют его юридическую сущность, что помогает главному в понимании права, как «нормативного регулятора общественных отношений».

Одно из основных направлений правоведения XX в. – социологическая школа права

С точки зрения **социологического подхода** право – это система правоотношений. Право понимается как форма и порядок общественных отношений.

В отличие от юридического позитивизма, сводившего задачи юридической науки к формально-логическому изучению действующего права, социологическая школа перемещает центр тяжести на изучение «живого права», т. е. *системы правоотношений, поведения людей в сфере права*.

Основателем социологического направления в юриспруденции является Е. Эрлих, книга которого «Основы социологии права» (1913) представляет собой систематическое изложение основных идей этого направления. Хотя сам термин «социология права» впервые был введен итальянским юристом и дипломатом, профессором международного права в Флорентийском, Палермском, Болонском и Римском университетах; действительным членом Итальянской АН (1929), института международного права, Международной академии сравнительного правоведения Дионисио Анцилотти в 1892 году.

Взгляды социологической школы права в России представлял С. А. Муромцев.

Это интересно

Муромцев Сергей Андреевич (1850—1910), известный российский юрист, родился в дворянской семье. В 10 лет придумал игру в государство, в котором существовали либеральные порядки, выходила рукописная газета.

После окончания с золотой медалью гимназии поступил на юридический факультет Московского университета. В университете на него большое влияние оказали лекции выдающегося историка С. М. Соловьева. Завершив в 1871 году обучение в Московском университете С. А. Муромцев продолжил образование в Германии. В 1874 г., после возвраще-

ния в Россию, он занялся магистерской диссертацией не тему «О консерватизме в римской юриспруденции». В октябре-декабре 1874 г. он блестяще сдал экзамены на степень магистра. С этого момента его жизнь была тесно связана с наукой, преподаванием, политической деятельностью. Осенью 1875 г. – получил звание доцента Университета, а в 1877 г. – профессора римского права. В 1877 г. вышла в свет его работа «Очерки общей теории гражданского права».

В 1905 году С. А. Муромцев принимал участие в создании Конституционно-демократической партии России и стал членом ее ЦК. Партия защищала левые либеральные взгляды и за высокий уровень образования ее членов партию называли в народе «профессорской партией».

В своей программе партия провозглашала равноправие всех граждан, независимо от национальности, сословия, пола и вероисповедания. выступала за неприкосновенность личности, свободу передвижения, совести, слова, собраний, печати и вероисповедания³⁴.

Бурные политические события 1905 года привели к созданию в России первого парламента – Государственной Думы. Активная политическая позиция С. А. Муромцева сначала привела его в депутатское кресло, а потом сделала Председателем первой Государственной Думы.

Роспуск Государственной Думы вызвал резкий протест С. А. Муромцева. За подписание Выборгского воззвания, в ко-

³⁴ <http://fb.ru/article/67297/partiya-kadetov-istoriya-i-programma>

тором содержался этот протест. его приговорили к трехмесячному тюремному заключению.

В российской юридической науке С. А. Муромцев одним из первых в юридическом анализе стал опираться на позитивистскую философию и социологию О. Конта. Общество он рассматривал как совокупность людей, функционально между собой связанных. Важнейшее свойство общества – отношение, благодаря которому индивиды и среда связываются в единое целое. По мнению Муромцева, синтез социальных наук представляет социология основной задачей которой является изучение законов общественной жизни, для удовлетворения с их помощью человеческих потребностей. Правоведение есть часть социологии и должно заниматься не поиском абсолютных норм, способных стать эффективным регулятором в любых общественных условиях а анализом, исчезновения и функционирования конкретных правовых явлений. Краеугольным камнем социологии права Муромцева стало понятие фактического социального отношения, определяемого им как «выражение естественных законов материальной и духовной природы» и состоящего из субъекта, объекта и окружающей их среды.

Видными учеными социологической школы являются также в России Г. Ф. Шершеневич, в США Р. Паунд.

Очень интересным направлением социологической школы является теория солидаризма. Одним из ее разработчиков был Леон Дюги (1859—1928) – французский социолог,

профессор права университета г. Бордо.

Он исходил из того, что индивиды – это социальные существа. Их связывают друг с другом общность потребностей и общественного разделения труда. Эта общность рождает солидарность людей, которая является законом функционирования общества.

В трактовке Дюги, социальная норма – это правило поведения, которое обеспечивает человеческое благополучие. По его мнению, «государство подчинено нормам права, как и сами индивиды; воля властвующих является правовой волей, способной прибегать к принуждению только в том случае, если она проявляется в границах, начертанных нормой права»³⁵. Суть теории солидаризма в том, что правила социальной солидарности – это объективное право. Оно не подчинено государству, наоборот оно выше государства, которое обязано ему подчиняться.

Социологическая теория наполняет право социальным содержанием, исходя из того, что оно уравнивающая сила в жизни общества. Идеи солидаризма лежат в основе теории правового государства, которая требует, чтобы и государство, и его граждане подчинялись правовым нормам, что необходимо для достижения общего блага.

В России в течение практически всего XX в. господствовала материалистическая теория права, которая представлена в работах основоположников марксиз-

³⁵ Цит. по: Хропанюк В. Н. Теория государства и права. М., 1998. С. 191.

Это важно запомнить

*В основе материалистической теории лежит тезис о том, что право есть выражение и закрепление в законе воли экономически господствующего класса. Как и государство, оно является продуктом классового общества. Его содержание носит классово-волевой характер. «Помимо того, – писали К. Маркс и Ф. Энгельс, – что господствующие индивиды при данных отношениях должны конституировать свою силу в виде государства, они должны придать своей воле, обусловленной этими определенными отношениями, всеобщее выражение в виде государственной воли, в виде закона»*³⁶. Таким образом, возникновение и существование права объясняется необходимостью нормативного регулирования общественных отношений в интересах экономически господствующего класса.

Краткий комментарий к теме

Марксистско-ленинское учение видит *сущность права в его классовости и материальной обусловленности*. Отвер-

³⁶ Цит. по: История правовых и политических учений / Под ред. О. Э. Лейста. М., 1997. С. 135.

гая буржуазные представления о праве, К. Маркс и Ф. Энгельс писали: «Ваше право есть лишь возведенная в закон воля вашего класса, воля, содержание которой определяется материальными условиями жизни вашего класса». Экономическая обусловленность права является важнейшим принципиальным положением марксистской теории. Критикуя П. Ж. Прудона, считавшего произвол, усмотрение правителя решающей причиной экономической жизни, К. Маркс отмечал: «Поистине нужно не иметь никаких исторических сведений, чтобы не знать того факта, что во все времена правители вынуждены были подчиняться экономическим условиям и никогда не могли предписывать им закона. Как политическое, так и гражданское законодательство всегда лишь выражало, заносило в протокол требования экономических отношений»³⁷.

Впоследствии положение марксизма о классово-волевом содержании права было перенесено нашей юридической наукой на отечественное право. Утверждалось, что в обществе, где отсутствуют антагонистические классы, в праве выражается воля всех дружественных классов и слоев общества, руководимых рабочим классом. Тем самым подтверждалась идея, что классовость права есть его постоянный и объективный признак.

Конкретизируя положения К. Маркса, В. И. Ленин пишет,

³⁷ Цит. по: История правовых и политических учений / Под ред. О. Э. Лейста. С. 156.

что в первой фазе коммунистического общества «буржуазное право» отменяется не вполне, а лишь отчасти, в меру уже достигнутого экономического переворота, т. е. лишь по отношению к средствам производства. «Буржуазное право» признает их частной собственностью отдельных лиц, а социализм делает их общей собственностью, и только в этой части «буржуазное право» отпадает. Но оно остается в своей другой части: в качестве регулятора распределения труда и распределения продуктов между членами общества.

Такой «недостаток» марксистско-ленинская теория считает неизбежным в первой фазе коммунизма (после свержения капитализма), ибо люди сразу не научатся работать на общество без всяких норм права, поскольку для этого нет необходимых экономических условий. Других же норм, кроме «буржуазного права», нет. Право отмирает полностью тогда, когда общество осуществит правило: «от каждого по способностям, каждому по потребностям», т. е. когда люди настолько привыкнут к соблюдению основных правил общежития и когда их труд будет настолько производителен, что они добровольно будут трудиться по способностям³⁸.

Таким образом, в соответствии с марксистско-ленинской концепцией в основе сущности права, его функционирования и неизбежного отмирания лежат классово-экономические причины.

Классово-экономическая теория ограничивает жизнь

³⁸ См.: Ленин В. И. Полн. собр. соч. Т. 33. С. 96—98.

права (как и государства) историческими рамками классового общества. Она считает, что право – исторически преходящее явление, которое необходимо обществу лишь на определенном этапе его развития. С исчезновением классов оно утратит полностью свою социальную ценность.

Марксистско-ленинская теория утверждает, что право – явление, производное от государства, в полной мере определяемое его волей. Провозглашая примат государства над правом, марксизм вступает в противоречие с теорией правового государства, которая не отрицает ведущей роли в правотворчестве, однако считает, что само государство должно подчиняться законам, а не стоять над ними.

Несомненной заслугой марксистской теории является вывод о том, что право *не может быть выше, чем экономический и культурный строй общества.* Тем не менее ее понимание права ограничено лишь классовым обществом, в котором государство является единственным творцом права, отвергающим естественные права человека и его активное участие в формировании правовой жизни общества. Современная наука и практика общественного развития подтверждают, что в цивилизованном обществе право «господствует» над государством, определяет его структуру и формы деятельности, выступает постоянным объективным средством консолидации общества. Вне правового регулирования общество существовать не может.

Значительное распространение в начале XX в. полу-

чила психологическая теория права.

Она изложена в фундаментальных работах видного русского ученого Л. И. Петражицкого, а затем и в работах зарубежных авторов: Дж. Дьюи, Дж. Мэрилла, А. Росса и других.

Это важно запомнить

Л. И. Петражицкий считал, что эмпирическая наука изучает два вида бытия – физическое и психическое. Право, как одно из явлений этого бытия, принадлежит миру психики и представляет собой императивно-атрибутивное (обязательно-притязательное) переживание людей. Человеческие поступки могут быть свободными и связанными. Сознание внутренней связанности воли, поведения человека Петражицкий именует этическим сознанием. Это сознание этического долженствования. В основе его лежат особые эмоции, которые переживаются как внутренняя помеха свободе и которые побуждают человека к какому-либо действию. Нормы как авторитарные запреты и веления есть лишь отражение этих переживаний.

Краткий комментарий к теме

Психологическая теория различает этический долг как правовую обязанность и этический долг как нравственную

обязанность. Если наш долг в этическом сознании представляется связанным по отношению к другому человеку, психически закреплён за ним как принадлежащий ему, а этот другой имеет притязание на наш долг, на исполнение нами обязанности, то в этом случае речь идет о юридическом долге. Если же обязанность не представляется нам принадлежащей другому, а этот другой не имеет притязания на исполнение нами нашего долга, то в этом случае налицо нравственная обязанность. Юридические связи между двумя сторонами, состоящие в долгах, лежащих на одной стороне и закрепленных за другой стороной, *суть правовые отношения*.

В основе правовых переживаний лежат *атрибутивные* (притязательные) эмоции долга, а в основе нравственных – только императивные (обязательные, но беспритязательные) этические эмоции. Если в правовой сфере нормальна продажа прав, то в сфере нравственности она немыслима. Если в правовой сфере следует различать парный характер субъектов и объектов (кто обязан и к чему обязан, кто имеет притязание на исполнение обязанности и на что он имеет право), то в сфере нравственности важно знать, кто обязан (субъект) и к чему обязан (объект). Поэтому право отличается также доказуемостью и поддается контролю.

Петражицкий подразделяет право на автономное (или интуитивное) и позитивное (или гетерономное). Автономное право образует переживания, исполняющиеся по зову внутреннего «голоса» совести. Позитивное правовое представле-

ние имеет место тогда, когда оно основано на чужом авторитете, на внешнем нормативном акте. Интуитивное право носит индивидуально-свободный и изменчиво-разнообразный характер. Позитивное же право способно создавать правовые предписания, обязательные для всех субъектов права³⁹.

Петражицкий обосновывает, что право выполняет *распределительную и организационную общественные функции*. Содержание распределительной функции выражается в том, что правовая психика распределяет различные материальные блага между индивидами и их объединениями; она также наделяет граждан идеальными благами: неприкосновенностью личности, свободой совести, свободой слова и другими. Наделение субъектов властными полномочиями составляет суть организационной функции права.

Несмотря на известную теоретическую сложность и «замкнутость» на психологической стороне правовых явлений общественной жизни, многие принципиальные положения теории Петражицкого, в том числе и созданный им понятийный аппарат, восприняты и довольно широко используются современной теорией государства и права.

Итак, право – одно из самых многозначных научных понятий. Мы говорим «право», когда речь идет о системе юридических норм. Этим же термином характеризуется допустимая законом, обычаем или нравственностью мера поведения, например, право на труд, право на свобо-

³⁹ См.: Общая теория права и государства / Под ред. В. В. Лазарева. С. 96.

ду и личную неприкосновенность и т. д. Корень «прав» в основе слов «справедливый», «правый», «правда». Собственно говоря, на протяжении веков общество стремилось реализовать в праве свои представления о справедливости.

На первых стадиях государственного развития моральные и правовые нормы как бы сливались воедино. Так было в древних Египте, Индии и Китае, позднее в древней Греции. На следующей стадии исторического развития, при феодализме источники права также назывались правдами: Русская Правда, Салическая правда франков, Вестготская и Польская и др.

В современных конституциях многих стран также записано стремление воплотить в праве справедливость. Разумеется, понятие справедливости зависит от многих факторов: традиций общества, господствующей религии, типа государства, целей господствующих общественных слоев и т. д. Однако важнейшей целью права всегда была защита интересов всего общества. Таким оно было в Древнем мире, в Средние века, в Новое время. Эта цель составляет стержень права и в настоящее время. При этом всегда право выражало господствующие представления о справедливости. Другое дело, каким представлялся источник этой справедливости, а следовательно, и права.

О чем свидетельствует многообразие подходов к сущности права? Прежде всего о динамизме жизни, ее много-

образии и многовариантности. Роль права существенно меняется в различных обществах и в различные исторические периоды. Оно обслуживает разные общества, имеющие разные цели, различные социальные структуры, разные типы цивилизаций, и неудивительно, что конкретно-историческое содержание права является бесконечно разнообразным, не теряя при этом своих главных сущностных характеристик.

В современной теории права оно трактуется как сложное общественное явление, имеющее свою внутреннюю структуру.

3. ПОНИМАНИЕ ПРАВА В РОССИИ

Российская политико-правовая мысль прошла нелегкий путь к пониманию сущности права. На этом пути было немало свершений отечественной юридической науки, много трудностей и заблуждений.

Как известно, российская правовая система входит в романо-германскую правовую семью. «Категории русского права, – считает Р. Давид, – это категории романской системы. Концепцией права, принятой в университетах и юристами, была романская концепция. Русское право отошло от казуистического типа права; русский юрист не считал право продуктом судебной практики; норму права он, так же, как немецкий и французский юристы, рассматривал как норму поведения, предписываемого индивидам, формули-

ровать которую надлежит доктрине или законодателю, а не судье»⁴⁰. Вряд ли это удивительно. Россия всегда была частью Европы, поэтому многие европейские проблемы и крутые повороты неизменно касались и России. Активная экономическая, культурная и духовная жизнь российского общества развивалась в значительной степени в тесной связи с ценностями западной цивилизации и культуры.

Это важно запомнить

Однако уже на заре становления отечественного права были заметны ряд особенностей развития славянского этноса, существенно сказавшихся на правовой системе. К ним следует отнести отсутствие в мифологии богов правосудия и справедливости (у греков – это Фемида – богиня правосудия, дочери ее – Эвномия – благозаконие, Дике – справедливость), а также весов – важного символа предправа. Славянские правда, кривда, суд – это символ доли – непостижимой силы, а не воплощение справедливости, что говорит о большей подчиненности славянских племен внешним факторам и слабом осознании ими своей социальной деятельности. В генезисе правовой системы ощущается и влияние таких особенностей древнерусского государства, как земское устройство государства, территориально-общинная органи-

⁴⁰ Основные правовые системы современности. М., 1967. С. 45.

зация власти, устойчивость в системе власти демократической компоненты – вече, отсутствие феодального раздробления земель по западноевропейскому образцу с сохранением в X—XII вв. внутренней целостности земель.

Краткий комментарий к теме

В Киевской Руси для системы социального регулирования было характерно сохранение во многих сферах общественной жизни мононормативного регулирования через традиции, обычаи и мифы, религию. Митрополит Иларион, автор знаменитого памятника русской политико-правовой мысли «Слово о Законе и Благодати», прямо обосновал понимание «правды» как юридического термина, включающего в свое содержание и нравственную мотивацию.

Крупные мононормативные формы сохраняются, объединяя религию, этику и другие источники, и в московский период. Характерной чертой правовой системы Московского царства было разнообразие и гибкость ее источников. Однако базой правовой системы продолжало оставаться обычное право, которое не знало письменной формы.

В правовой литературе этого периода сильное впечатление на современников произвели противопоставление Максимом Греком гражданской правды в делах государства бездеятельной вере и бесчестию и его мысль о необходимости применения закона связать с милостью. Позднее к этим мыс-

лям обращались Иван Пересветов, Андрей Курбский, Зиновий Отенский.

Крутые перемены в правовой системе произошли в результате реформ Петра I. Эти реформы привели к новому обоснованию государственности, утверждению ее самостоятельности и независимости от народа, к разрушению институтов государственного представительства территорий и замене их полицейским государством, что проявилось в уничтожении порядка законодательного формирования власти. Петр I ввел завещательный принцип передачи власти, полностью ликвидировав ее социальную обоснованность. Произошел перевод на сословные начала социальной структуры по западноевропейскому образцу.

Это важно запомнить

Эволюция права в результате Петровских реформ пошла по следующим направлениям:

- упрощение и примитивизация системы источников русского права (только акты государства);
- изменение природы права – воля земли и религиозно-нравственные начала как фундамент права были заменены на субъективную волю законодателя;
- появление формальной трактовки законности; она стала рассматриваться только как соблюдение буквы закона;
- широкая инкорпорация иностранных норм: Артикулы

воинские 1716 г. были буквальным переводом военных артикулов шведского короля Карла XII;

- деградация юридической техники, ясности, четкости; появилась расплывчатость формулировок, декларативность норм.

Краткий комментарий к теме

Преобразования Петра I находили свое обоснование в политико-правовых теориях. Некоторые из них (И. Т. Посошков, В. Н. Татищев и др.) оправдывали уже проведенные реформы, другие (С. Е. Десницкий, Я. П. Козельский и др.) формулировали и другие пути политического и экономического развития России.

В начале XIX в. в праве проявился поиск русского духа в европейских правовых формах, была сформирована официальная теория государственного патриотизма. При этом у Александра I сохранялось убеждение, что Россию можно реконструировать, не опираясь на национальные традиции. В результате сохранялась системная интервенция в систему русского права норм западного права.

Во второй половине XIX в. основные черты русского права формировались под влиянием концепций правового позитивизма. Юридический позитивизм определил характер российского правового развития, причем господствующей формой позитивизма в России была формально-догматиче-

ская юриспруденция, аналогичная германской юриспруденции понятий. В России, где государство много веков играло ведущую роль во взаимоотношениях с обществом, было инициатором почти всех социальных реформ, господство этатического позитивизма было закономерным явлением.

Тем не менее в ходе либеральных реформ 1860-х гг. было провозглашено:

- равенство всех граждан перед законом;
- отделение суда от административной власти;
- выборность и несменяемость судей;
- коллегиальность рассмотрения дел и состязательность процесса;
- гласность суда и право на защиту;
- введение института присяжных заседателей.

В начале XX в. произошло соединение национальной правовой формы с юридическими институтами романо-германского права (Манифест Николая II от 17 октября, Основные законы Российской империи 1906 г.).

Это важно запомнить

При этом сохранялись существенные особенности российского права:

- приоритет общего дела;
- слабость личного начала;
- сохранение в общественной жизни неправовых регуля-

торов – моральных, религиозных, корпоративных;

- подчиненность права государству;
- отрицательное отношение православия к ценностям правового общества, прежде всего к частной собственности.

Формально-догматической методологии к началу XX в. придерживались Е. В. Васьковский, Д. Д. Гримм, А. А. Рождественский и др. Однако она не была монопольной.

На переломе столетий российская действительность весьма способствовала формированию многочисленных и разнообразных альтернатив позитивизму.

Формирование этих альтернатив началось с того, что этатический позитивизм распался на два направления – *формально-догматическое* и *социологизированное*, сфокусированное на проблеме интереса в праве. Сторонниками второго подхода были С. А. Муромцев и Н. М. Коркунов, которые выступали с позиций, близких к юриспруденции интересов.

Н. М. Коркунов видел в праве средство разграничения социальных интересов, полагая при этом, что выбор средств защиты индивидуальных интересов остается за личностью, а не за государством.

В начале XX в. П. И. Новгородцев, Б. А. Кистяковский, Е. Н. Трубецкой, В. М. Гессен, Н. И. Палиенко и другие ученые отошли от позитивизма, образовав новое течение правовой мысли, оставившее глубокий след в новейшей истории правовой мысли. Речь идет о концепции «возрожден-

ного естественного права». Суть их позиции была предельно конкретна. Не государственное веление, не общественная воля должны выступать в качестве критерия правовой нормы, но идея личности. Сторонники этого течения указывали, что в истории русских правовых институтов личность заслонялась семьей, общиной, государством, а в результате ее правовой статус так и не сложился. Между тем «основу прочного правопорядка, – писал Б. А. Кистяковский, – составляет свобода личности и ее неприкосновенность». Путь к этой свободе и неприкосновенности, по его мнению, – создание конституционного государства.

Однако начало XX в. было для России смутным временем, полным насилия как со стороны возбужденных масс, так и со стороны правительства, подавившего революцию ценой большого кровопролития. Либеральная интеллигенция увидела беспочвенность идеалистических рекомендаций в качестве указаний для реальной жизни, осознав глубокий разрыв между нравственно автономной личностью, несущей в себе высокие общественные идеалы и бунтующей эмпирической личностью, озлобленной, склонной к разрушению и саморазрушению. В правовой науке создалась благоприятная ситуация для реванша этиатического позитивизма с его правопониманием, основанном на идеях государственного принуждения. Наиболее ярким представителем этиатического позитивизма новой волны стал Г. Ф. Шершеневич, книга которого по теории права вышла накануне Первой мировой

войны, и в то время ее положения, проникнутые пафосом этатизма, звучали очень полемично. «Право, – писал он, – есть функция государства, и потому логически оно немыслимо без государства и до государства».

При этом право прежде всего отражает интересы властвующих. «Право представляет равнодействующую двух сил, из которых одна имеет своим источником интересы властвующих, а другая – интересы подвластных», – считал Шершеневич. Он видит в праве по преимуществу насильственный институт, используемый властью в своих интересах. «Всякая норма права – приказ, – пишет он. – Нормы права не предлагают только, не советуют, не убеждают, не просят, не учат поступать известным образом, но требуют известного поведения». По Шершеневичу, «вне государства нет права», и «действие норм права ограничивается пределами власти государства».

Такова была ситуация, сложившаяся в правовой науке России к 1917 г., ознаменовавшемуся двумя революциями.

Первая из них – Февральская – усилила брожение демократической правовой мысли, стремление утвердить приоритет права над государством.

Вторая – Октябрьская – на многие десятилетия обеспечила полное господство этатизма в государственно-правовой практике и правового нигилизма в теории.

Вот что писал, например, известный деятель юстиции первых лет Советской власти А. Г. Гойхбарг: «Храм бур-

жуазного владычества – законодательство и его фетиши – закон; храм пролетарского и социалистического мирового строя – управление, а его богослужение – труд. Не случайно политические идеалы буржуазии воплощены в парламентаризме – правовом государстве. Социалистическое же общество по смыслу своему является общением для управления».

Это важно запомнить

В советский период целью права было открыто провозглашено формирование нового человека, построение нового государства и права. Что касается понимания сущности права, то советские юристы исходили из идей К. Маркса. «Ваше право, – записано в Манифесте коммунистической партии, – есть возведенная в закон воля вашего класса, содержание которой определяется материальными условиями жизни вашего класса». Развивая эту мысль, К. Маркс позднее писал в предисловии «К критике политической экономии»: «Правовые отношения, как и формы государства, не могут быть поняты ни из самих себя, ни из так называемого всеобщего развития человеческого духа; наоборот, они коренятся в материальных условиях жизни, совокупность которых Гегель, по примеру англичан и французов XVIII столетия, объединил под названием «гражданского общества», а анатомию граж-

данского общества надо искать в политической экономии»⁴¹.

В результате такого подхода к праву сложившаяся на развалинах буржуазного права России советская правовая система характеризовалась следующими особенностями.

Первая – пронизанность официальной идеологией – марксизмом, что сближало ее с религиозными правовыми системами. Это находило выражение в социально-классовом, а не юридическом подходе к субъектам права, в приверженности политическим кампаниям. В первое время после 1917 г. основным источником права было революционное правосознание. Наконец, существовало прямое вмешательство государства и компартии в юридическую практику – законотворчество, правоприменение, юридическое образование.

Вторая особенность состояла в отрицательном отношении правящего слоя к праву как вынужденному злу, подлежащему преодолению.

Третья особенность – это абсолютный примат интересов государства над интересами личности. Государственные преступления подлежали самым суровым наказаниям. Сфера частного права была резко сужена.

Советская правовая система базировалась на идее обязательства человека перед государством, негативного отношения к правам человека. Человеку разрешалось лишь то, что было разрешено государством, а государство могло запрещать все, что считало нужным. Гражданские и политические

⁴¹ Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 13. С. 6—7.

права рассматривались как второстепенные в сравнении с социально-экономическими. Широко применялся принудительный труд, ограничивалась свобода передвижения.

Четвертая особенность заключалась в зависимости судебной системы от партийного руководства, а ее деятельность отличалась карательной направленностью, инквизиционными процедурами, нарушением прав обвиняемого, объективным вменением (привлекались и члены семьи обвиняемого), уголовной ответственностью за нарушение трудовой дисциплины, возможностью расстрела для лиц с 12-летнего возраста, широким распространением внесудебной расправы и т. д.

Пятая особенность проявлялась в принижении роли закона, так как общие установки принимались партийными директивами, а детали регулировались ведомственными актами.

Краткий комментарий к теме

В основе правового нигилизма в первые годы Советской власти лежала упрощенная трактовка установок марксизма. Используя аргументы, которые К. Маркс и Ф. Энгельс выдвигали против иллюзорных идеологий вообще, некоторые советские марксисты объявляли и право пустой идеологической формой, лишенной всякого социального содержания. «Право и государство, – писал В. В. Адоратский, – вовсе не

представляют из себя самостоятельных сущностей. Понятие о них, существующее в головах юристов и практических деятелей, – это идеи, являющиеся лишь звеньями в цепи своеобразного процесса общественной жизни. Самое же явление, которое скрывается под этой идеей, под этой видимостью, есть власть, вооруженная сила».

Из этих представлений вытекала задача немедленного свертыwania всего того, что осталось от старого права и юридических отношений. «Всякий сознательный пролетарий, – писал А. Г. Гойхбарг, – знает... что религия – это опиум для народа. Но редко, кто... осознает, что право есть еще более отравляющий и дурманищий опиум для того же народа».

Другой марксист – Е. Б. Пашуканис шел еще дальше, он полагал, что отмирание категорий буржуазного права будет означать отмирание права вообще, т. е. исчезновение юридического момента в отношениях людей. Основанием для такого вывода служило понимание юридического отношения как особой стороны, разновидности отношений.

Потребности государственного строительства и задачи управления общественными процессами, однако, довольно скоро поставили перед руководителями Советского государства необходимость поворота к праву. Реальная практика функционирования государства показала, что без права невозможно вернуть жизнь общества в нормальную колею, не говоря уже о создании новых социальных форм. Первое советское определение права принадлежит П. И. Стуч-

ке. «Право – это система (порядок) общественных отношений, соответствующая интересам господствующего класса и охраняемая организованной его силой», – писал он. Это определение было включено в «Руководящие начала по уголовному праву РСФСР», утвержденные Наркомюстом в 1919 г.

Понимание права, предложенное П. И. Стучкой, сначала исходило из того, что правообразующей средой выступают общественные классы, а государство особо не выделяется среди классово-общественных факторов. Однако в более поздних работах П. И. Стучка вынужден был отвести в своей концепции определенное место и государству. Господствующий класс организует охрану и поддержку правовых отношений, действуя как через государство, так и в других формах, считал он. Интересы господствующего класса, порождающие систему общественных отношений, формируют и право. В сфере права они составляют исходный конструктивный материал; классовые отношения, отражающие эти интересы, первичны, а нормы права и законы, издаваемые государством, вторичны.

Закон, согласно теории П. И. Стучки, является просто способом организованного массового действия государства, необходимым до тех пор, пока существует само государство. Принуждение, исходящее от господствующего класса, охраняющего созданную им систему общественных отношений, есть важнейший признак права.

Таким образом, в 1920-е гг. удалось преодолеть первый барьер на пути правового развития страны – марксистское положение о праве как пережитке буржуазных общественных отношений. После этого появилось множество концепций советского права. Однако все они исходили из постулата о полной зависимости правовой системы от социальной. Любая марксистско-ленинская трактовка права подчеркивала производность правовой системы от экономических условий развития общества, определяла границы права с учетом его способности оформлять и отражать действительные процессы и явления.

Во второй половине 1920-х гг. разнообразие точек зрения и подходов к пониманию права достигло степени, сравнимой с дореволюционной.

«Все-таки право есть совокупность норм», – писал С. А. Котляревский вопреки господствующему тогда представлению о праве как системе общественных отношений. Право, полагал другой известный юрист этого периода – Н. В. Крыленко, это не система общественных отношений, а лишь отражение в писаной или неписаной форме отношений людей друг к другу. По своему содержанию право есть система норм, имеющая задачей сначала охранить (с помощью тюрем и войск), потом оправдать (с помощью университетов) существующий порядок.

К началу 1930-х гг. развитию права начинает способствовать сложившееся у руководства страны понимание решаю-

щей роли государства в осуществлении общественных преобразований. Этатистское правопонимание получает официальную поддержку. Все остальные теории подверглись резкой критике на I Всесоюзном съезде марксистов-государственников в 1931 г.

В условиях неограниченной власти И. В. Сталина, грубейших нарушений законности и формирования хорошо налаженного принудительно-репрессивного аппарата государства органы внутренних дел, суд, прокуратура, призванные стоять на страже правопорядка и законности, сами творили беззаконие. Идеологическое обоснование происходившего в это время обеспечил А. Я. Вышинский, разработавший догматическую теорию права, приспособленную к нуждам административно-командного руководства страной. «Философия права» Вышинского являлась, в сущности, крайней формой этатистского позитивизма. Она сводила все правовое к предписаниям и приказам сверху, видела в праве только инструмент государственного принуждения.

«Новое» понимание права, сформулированное Вышинским в июле 1938 г. на Всесоюзном совещании работников науки советского права, звучало так: «Советское социалистическое право есть совокупность правил поведения (норм), установленных или санкционированных социалистическим государством и выражающих волю рабочего класса и всех трудящихся, правил поведения, применение которых обеспечивается принудительной силой социалистиче-

ского государства...»

Согласно такому подходу государство устанавливает и санкционирует юридические нормы, обеспечивает их принудительное исполнение, а следовательно, определяет сущность права. Эта этатистская концепция права вытеснила все другие теоретические построения, прежде всего социологические подходы к праву. Новая правовая парадигма сводила на нет роль общества в формировании права и юридических институтов, судьба права была фактически полностью отдана государству, понимаемому как механизм управления и тотального контроля над обществом.

Государственное регулирование распространялось на все сферы общественной жизни, оставляя все меньше пространства для свободной инициативы людей. Административное стремление во все вмешиваться и везде наводить единый порядок, ломать естественноисторический ход событий в угоду придуманным схемам устройства жизни деформировали и надолго вывели из строя нормальные методы правового регулирования. Право отрывалось от общественной жизни, принимало вид так называемого регулятивного механизма. На теоретическом уровне связь права с обществом потеряла какое-либо значение, право переместилось почти исключительно в сферу государственного бытия.

Таким образом, в конце 1930-х гг. в советской юридической науке произошла смена правовой парадигмы. С этого времени ученые-юристы каждый закон и всякий под-

законный акт объявляли выражением воли трудящихся.

Вместо того, чтобы в качестве относительно самостоятельного общественно-государственного явления устраивать, упорядочивать отношения между гражданским обществом и государством, право оказалось как бы «под государством», стало средством оформления его команд.

Разрыв права и действительности логически ведет к фетишизации правовой нормы, приписыванию ей мифической способности «творить» правовую жизнь, к представлению о том, будто юридические нормы создаются законодателем, а затем привносятся в жизнь через особый механизм правовой регуляции. Правосознание постепенно выработало преувеличенное представление о зависимости всякого дела от нормы и нормативной базы. Чуть ли ни каждую неудачу практики стали объяснять несовершенством закона, а изъяны юридического регулирования относить на счет законодателя. В нашей жизни странным образом переплелись элементы правового нигилизма и правового фетишизма, беззакония и наивной веры в закон как всемогущее средство решения социальных проблем.

С середины 1950-х гг. в теории советского права начался процесс либерализации и развернулась полемика между приверженцами официального правопонимания и сторонниками его пересмотра. Дело, однако, сводилось только к столкновению между «узким», «нормативистским», и «ши-

роким» подходом к праву. Между тем попытки осудить нормативизм в праве не могли быть успешными, потому что право неизменно нормативно. Любая концепция, игнорирующая это обстоятельство, ущербна. Долгое время дискуссии обходили самое главное – этатистскую суть правопонимания.

Понятие права в советской юридической литературе практически не выходило за рамки правового позитивизма. Юридическая мысль вращалась в привычном круге идей. Одни теоретики не желали покидать почву этатистского позитивизма, а другие предлагали конструкции в духе социологического позитивизма. В этой связи следует отметить, что проблема нового понимания права до сих пор в России ждет своего решения. Российским юристам еще предстоит сделать выбор основных ориентиров и принципов правового развития, а для этого прежде всего необходим выбор правопонимания.

Информация к размышлению

Кризис в праве на современном этапе

В юридической литературе последнее время активно обсуждаются кризисные явления в развитии права. Среди ра-

бот на эту тему привлекают внимание выступление на сенатских чтениях в Конституционном Суде РФ министра юстиции РФ А. В. Коновалова⁴², ряд интересных и проблемных статей ученых юристов. Н. А. Власенко⁴³, Е. А. Войниканиса⁴⁴, Л. А. Мусаеляна⁴⁵ и ряда других. Разнообразие и противоречивость взглядов на проблему кризиса в праве в юридической науке, недостаточность разработки этой важнейшей проблемы учеными требуют дальнейшего изучения этой темы. Цель данной статьи – обобщить содержащиеся в литературе некоторые результаты изучения кризисных явлений в праве, сделать попытку проследить их генезис, основные черты, вскрыть их причины.

Понятие кризиса в праве

Разберемся, что означает понятие «кризис» вообще и понятие «кризис в праве», в частности. Большинство слова-

⁴² Коновалов А. В. Право в глобальном мире [Электронный ресурс]: офиц. сайт. – Конституционный Суд Российской Федерации. – Режим доступа: <http://www.ksrf.ru/ru/Info/Reading/Pages/PerformanceKonovalov.aspx>. – Дата доступа: 10.12.2015.

⁴³ Власенко Н. А. Кризис права: проблемы и подходы к решению // Журнал российского права. № 8. Август 2013 г.

⁴⁴ Войниканис Е. А. Право интеллектуальной собственности в цифровую эпоху: парадигма баланса и гибкости. М.: Юриспруденция, 2013.

⁴⁵ Мусаелян Л. А. Кризис международного права: цивилизационный и геополитические факторы // Вестник Пермского университета. Юридические науки. Выпуск 4. Октябрь-декабрь 2014 г.

рей обозначают понятие кризиса как «состояние, при котором существующие средства достижения целей становятся неадекватными, в результате чего возникают непредсказуемые ситуации и проблемы»⁴⁶.

Характеризуя понятие «кризис права» Н. А. Власенко полагает, что «относительно права и правовой системы России корректно говорить о кризисных явлениях как тенденциях негативного характера, накапливающихся и в силу этого представляющих опасность уничтожения основного качества права – регулятивных свойств»⁴⁷.

Принципиально важным является вопрос, если кризис в праве существует, то когда он начался?

Ретроспективный анализ юридической литературы показывает, что понятие кризиса в праве появилось не сегодня. Еще в начале XX века выдающийся российский юрист П. И. Новгородцев опубликовал работу «Кризис современного правосознания». В ней он поставил перед собой задачу «выяснить, что представляет собой кризис правосознания, имевший место в начале XX в.: полное крушение старых начал или их необходимое изменение»⁴⁸.

Чтобы решить эту задачу П. И. Новгородцев обстоятельно

⁴⁶ Словарь по общественным наукам. [Электронный ресурс]: Глоссарий.ру – Режим доступа: <http://www.glossary.ru/> – Дата доступа: 10.12.2015.

⁴⁷ Власенко Н. А. Указ. соч.

⁴⁸ Новгородцев П. И. Кризис современного правосознания. М.: Типо-литография товарищества И. Н. Кушнерев и К^о, 1909.

проанализировал эволюцию основных правовых проблем, которые находились в центре внимания юристов того времени: теории правового государства и народного суверенитета Руссо, либеральные концепции индивидуализма в ведущих европейских странах: Франции, Англии, Германии. На основе этого анализа П. И. Новгородцев делает важный вывод: понятие личности, принципы равенства и свободы в праве остались в силе. Они остаются движущими и руководящими принципами и современного права, но их содержание существенно расширилось, и они получили новое определение⁴⁹.

Кризис в праве П. И. Новгородцев рассматривает как вызванное конкретными причинами «несоответствие между правовыми нормами и потребностями общественной жизни, между должным и действительным». По его мнению, он всегда проявляется как кризис идей и обозначает «период сомнений и неопределенности, которые должны смениться или безнадежной утратой старых верований, или напряженностью новых исканий и нового творчества»⁵⁰.

По мнению еще одного выдающегося российского юриста И. А. Ильина кризис в праве выступает как «конфликт между естественным и положительным правом разрешается в жизненной борьбе за право – в правотворчестве»⁵¹.

Борьба эта, полагает И. А. Ильин, имеет два вида: борьба

⁴⁹ Там же. С. 22.

⁵⁰ Там же.

⁵¹ *Ильин И. А. Теория права и государства. М.: Зерцало, 2003.*

за «право в объективном смысле» и «право в субъективном смысле».

Борьба за право в объективном смысле означает стремление к обновлению правовых норм, в то время как борьба за «право в субъективном смысле» ставит задачу поддержания и реализацию справедливых полномочий, обязанностей и запретов. Ильин считает, что эти два вида борьбы «не только не исключают друг друга, но взаимно предполагают и обосновывают одно другое»⁵².

Е. А. Войниканис в очень интересной работе о праве интеллектуальной собственности в цифровую эпоху, полагает, что, «если сводить право к корпусу норм, т. е. к позитивному праву» то дискуссия о кризисе права и его эволюции не имеет особого смысла, однако дело в том, что право это социальный институт, часть истории и культуры определенного общества и поэтому нормы права не нейтральный инструмент регулирования общественных отношений. Оно всегда зависит от мировоззрения и ценностных предпочтений как законотворцев, так и судей»⁵³.

Ряд исследователей проблемы рассматривают кризис не права в целом, а его проявление в рамках определенных правовых систем, правовых школ и традиций. В частности, Г. Дж. Берман пишет, например, о кризисе западной традиции

⁵² Ильин И. А. Указ. соч.

⁵³ Войниканис Е. А. Право интеллектуальной собственности в цифровую эпоху: парадигма баланса и гибкости. М.: Юриспруденция, 2013.

права.

В его анализе есть очень глубокое наблюдение того, что кризис права проявляется в том, что оно «не воспринимается более как целое, как *corpus juris*, а, скорее, как совокупность норм, принятых *ad hoc* и объединенных только формально с помощью приемов юридической техники»⁵⁴. Г. Дж. Берман убежден, что в условиях кризиса права «постепенно уходит в прошлое также и обращение к истории права в целях получить дополнительное объяснение и истолкование правовых феноменов». В результате такого положения дел право воспринимается как неисторическое образование, создаваемое применительно к конкретной исторической ситуации и лишенное преемственности. Лишив право истории, современное сознание видит в праве инструмент политики⁵⁵.

«Право, – утверждает Г. Дж. Берман, – становится более фрагментированным, субъективным, больше настроенным на удобство, чем на мораль, оно больше заботится о сиюминутных последствиях, чем о последовательности и преемственности. Так в XX в. размывается историческая почва западной традиции права, а сама традиция грозит обрушиться»⁵⁶.

⁵⁴ Берман Г. Дж. Западная традиция права: эпоха формирования. М.: Изд-во МГУ; ИНФРА-М – НОРМА, 1998. С. 53.

⁵⁵ Берман Г. Дж. Западная традиция права: эпоха формирования. М.: Изд-во МГУ; ИНФРА-М – НОРМА, 1998. С. 53.

⁵⁶ Там же.

Симптомы кризиса

Рассмотрим теперь, каковы же симптомы кризиса в праве?

Первым симптомом кризиса права является конфликт ценностей, когда адаптированные правом ценности вступают в противоречие с новой системой ценностей, разделяемой большей частью общества.

Второй симптом – наличие межотраслевых противоречий, которое находит свое выражение уже не только в ценностном, но и в собственно правовом конфликте между различными принципами⁵⁷.

Круг кризисных явлений в праве на современном этапе определеннее всего сформулировал А. В. Коновалов. По его мнению, в развитии права существуют три проблемы: а) проблема эффективности права; в) проблема соотношения концептуализма и инструментализма в праве; с) проблема мотивации к использованию права⁵⁸. Представляется, что это глубокая и точная характеристика кризиса, охватывающая наиболее важные аспекты роли права в общественной жизни.

Есть и другие подходы к анализу симптомов кризиса. Н. А. Власенко, например, видит проявления кризиса в чрезмерном расширении предмета правового регулирования

⁵⁷ Войничанис Е. А. Указ. соч.

⁵⁸ Коновалов А. В. Указ соч.

ния и географии кризисных явлений. Во-первых, считает он, к кризисным явлениям относятся попытки решения нравственных проблем с помощью права, что снижает доверие к праву, способствует росту правового нигилизма.

Во-вторых, развивается кризис в международном праве и международной юстиции, проявляющийся в снижении их роли при решении конфликтов на международной арене.

В-третьих, налицо кризис в юридической науке, не имеющей конкретных предложений по проблеме – как праву в современном мире отвечать на новые вызовы⁵⁹.

Причины кризиса в праве

Каковы же причины кризиса права? Представляется, что, говоря о причинах, их следует разделить на две группы.

Первая группа факторов кризиса – это внешние факторы.

Важнейший внешний фактор – влияние глобализации. Глобализация в современном мире все больше проявляется как определенная совокупность важных и устойчивых тенденций мирового развития. Среди этих тенденций постоянный и быстрый рост взаимозависимости стран в торговле, в использовании технологий, в сферах финансов, коммуникации, науки, культуры, безопасности и др. Растущая взаимо-

⁵⁹ Власенко Н. А. Указ. соч.

зависимость делает реальностью еще одну глобальную тенденцию – необходимость роста взаимодействия между государствами, различными бизнес-структурами и институтами гражданского общества. Главный результат этих процессов – размывание монопольной роли государства в правовом регулировании, в таких прежде исключительно государственных полномочиях как создание права и осуществление правосудия. Как грибы после дождя, появляются новые виды нормативного регулирования, новые виды норм которые с государством почти не связаны.

В международных экономических отношениях различного рода негосударственные субъекты все активнее занимаются созданием корпоративных правил поведения, регулированием отраслевой специализации, стандартизации, устанавливают свои правила игры на финансовых рынках, и в сфере разрешения конфликтов. Правовое регулирование, всегда бывшее монополией государства все активнее оттесняется на обочину нормативного регулирования. Важной особенностью этого процесса является фактическое признание и согласие международного сообщества на эту практику нормативного регулирования. Между тем, адекватного анализа и оценки этого процесса с точки зрения теории права и в рамках отраслевой юридической науки почти нет.

В международном праве уменьшается роль «обычаев», которые являются основой внедоговорных правовых обязательств, Их место все активнее занимают такие негосудар-

ственные нормативные акты, как стандарты и рекомендации, регламенты, создаваемые транснациональными корпорациями, независимыми от государства. Интересный анализ этих процессов представлен в трудах ряда зарубежных исследователей Г. Тюбнера⁶⁰, П. Маццакано⁶¹, Р. Мишеля⁶² и др.

В имеющихся публикациях сталкиваются самые различные точки зрения на этот процесс: от острой его критики к безоговорочной поддержке. Ярким примером таких публикаций может служить сборник «Динамика негосударственных субъектов в международном праве: от потребителей права к созидателям права», подготовленный европейскими учеными и опубликованный в 2010 году⁶³.

Еще одним свидетельством «поражения права» в сфере регулирования международных экономических отношений служит растущее влияние так называемого «мягкого права».

Эта категория охватывает уже довольно стройную и разветвленную систему рычагов воздействия на поведение тех или иных субъектов общественной жизни. Среди них стоит выделить, прежде всего, различного рода кодексы пове-

⁶⁰ *Teubner G.* Breaking Frames Economic Globalization and the Emergence of *lex mercatoria* // *European Journal of Social Theory*. 2002. Vol. 5. № 2. P. 199—217.

⁶¹ *Mazzacano P.* The *Lex Mercatoria* as Autonomous Law. Comparative Research in Law and Political Economy. 2008. Vol. 04. № 6. P. 1—14.

⁶² *Michaels R.* The True *Lex Mercatoria*: Law Beyond the State // *Indiana Journal of Global Legal Studies*. 2008. Vol. 14. № 2. P. 447—468.

⁶³ *Non-State Actor Dynamics in International Law: From Law-Takers to Law-Makers.* Edited by Math Noortmann, and Cedric Ryngaert. Ashgate, 2010.

дения, добровольные соглашения, добровольные отраслевые стандарты, новые формы саморегулирования, делегирование полномочий, внеправовая кооперация публичных субъектов с бизнесом и т. д.

В 2002 году Европейской комиссией даже был принят План действий под названием «Упрощение и улучшение регуляторной среды»⁶⁴.

В рамках реализации Плана в 2003 году Европейские парламент, совет и комиссия приняли совместное «Межинституциональное соглашение о лучшем регулировании»⁶⁵.

Возникает вопрос, на какой методологической и нормативной базе основана эта практика «лучшего регулирования» (better regulation)?

Ответ на этот вопрос достаточно наглядно демонстрирует отношение крупных корпораций и межгосударственных структур к праву.

Практика «лучшего регулирования» основана на благом принципе, что регулировать нужно только тогда, когда это необходимо, на основе принципа пропорциональности и лучше без участия государства. В остальных случаях, а их большинство в деятельности хозяйствующих субъектов, надо использовать так называемые «альтернативные методы регулирования». Среди них основными являются саморегу-

⁶⁴ European Commission, Action plan «Simplifying and improving the regulatory environment», COM(2002) 278 final.

⁶⁵ Interinstitutional Agreement on Better Lawmaking (2003/ C 321/01).

лирование и сорегулирование.

Правда, нужно отметить, что сорегулирование в рамках этой практики рассматривается как определенный механизм, который действует на основе нормативных актов, принятых законодательным органом, т. е. все-таки государством. Именно законы регулируют ответственность за достижение цели, установленной для негосударственных организаций, признанных в определенной сфере экономическими субъектами.

Идеологи этой системы нормативного регулирования исходят из того, что сорегулирование позволяет улучшить государственное регулирование без необходимости полностью передавать полномочия частному сектору. При этом уровень легитимности при такой процедуре существенно выше по сравнению с саморегулированием, надежнее и необходимые гарантии стабильности регулирования.

Исследованию вопросов применения мягкого права в рамках Европейского союза посвящена монография Линды Сенден 2004 года «Мягкое право в праве Европейского сообщества»⁶⁶. Очевидно, однако, что такого рода исследования необходимо продолжать, в частности, изучая проявление «мягкого права» в России.

А. В. Коновалов видит важный симптом, характеризующий кризис в праве, в его неспособности в современной жизни адекватно ответить на десятки новых угроз. Возникнув,

⁶⁶ *Senden L. Soft Law in European Community Law. Hart Publishing Ltd., 2004.*

они обостряются и модифицируются при бессилии правовых систем, что-то изменить к лучшему. Речь идет о вызовах, связанных с бурным развитием научно-технического прогресса. Эти вызовы, считает А. В. Коновалов, переплетаясь с проблемами, в первую очередь экономическими и социальными создают гремучую смесь проблем, правовое решение которых даже и не просматривается. Нищета, голод, тотальная беззанятость населения, войны на Ближнем Востоке, в странах «черной» Африки, Азии, Латинской Америки порождают, захлестывающие развитые страны в первую очередь Европы, волны незаконной миграции⁶⁷.

Эти проблемы и в XXI веке демонстрируют чудовищное пренебрежение к человеческой жизни и к человеческой личности, которому право просто не в состоянии противостоять. Интернациональная организованная преступность держит в цепких и грязных лапах торговлю людьми, незаконную миграцию, распространение наркотиков, обирает легальный бизнес при бессилии государственных правовых рычагов противодействия.

А. В. Коновалов справедливо обращает внимание на то, что «эффективно бороться с международной преступностью в рамках старых моделей, старых механизмов международного права, публичного права, частного права, в рамках существующих конвенционных многосторонних договорных конструкций, которые опосредуют международное сотруд-

⁶⁷ Коновалов А.В. Указ. соч.

ничество в сфере борьбы с преступностью и другими незаконными процессами не получается»⁶⁸.

В итоге это формирует еще одно яркое проявление кризиса права, а именно: подмена международной юрисдикции юрисдикциями наиболее сильных государства планеты, хозяйничающих под предлогом борьбы за права человека или борьбы с терроризмом на территориях других государств, свергающих их законные власти при явной неспособности после этого сохранить хотя бы подобие правового регулирования общественной жизни.

США, Великобритания, Турция и некоторые другие страны действуют экстерриториально на территориях других стран, на основе своего права, нисколько не считаясь с тем, что написано в национальных законодательствах этих государств.

В связи с этим В. Д. Зорькин справедливо замечает, что «ткань международного права, хоть как-то обеспечивавшего мировую военно-политическую стабильность в эпоху противостояния сверхдержавных блоков, неуклонно деформируется и расползается»⁶⁹.

В. Л. Толстых, оценивая кризис международного права, видит в этом прямой результат господства ценностей эпохи постмодернизма, отрицающей регулиющую роль права

⁶⁸ Там же.

⁶⁹ Зорькин В. Д. Верховенство права и императив безопасности // Российская газета. 2012. 16 мая.

как такового.

Кроме того важную роль в развитии кризиса в праве, по его мнению, играют такие черты международной жизни как неопределенность перспектив некоторых межгосударственных образований (ЕС, СНГ); бездействие ряда международных организаций; институциональная стагнация ООН; уязвимость некоторых институтов с точки зрения легитимности (международные уголовные трибуналы); доминирование концепции функционализма⁷⁰.

Вторая группа факторов кризиса – это внутренние факторы.

Кроме внешних факторов, определяющих кризис права, большую роль в развитии кризиса играют внутренние факторы, определяющие жизнь страны.

Развитие права в современной России, например, происходит в быстро изменяющейся общественной среде. Эта среда определяется характером и интенсивностью реформ, изменениями в экономике, реформами государственного управления, преобразованиями в устройстве власти. Особенность ситуации в обществе в настоящее время – гнетущее давление социально-экономического кризиса, международных санкций, растущее чувство неуверенности в завтрашнем дне. Растет количество проблем, которые обступают нас со всех сторон, растет ощущение нестабильности.

⁷⁰ Толстых В. Л. Международное право и постмодернизм // Российское правосудие. 2012. № 9.

Все вместе – это мощные правообразующие импульсы, постоянно идущие от общества. Однако правовая реакция на эти импульсы часто неадекватна. Проявляется это, в частности, в том, что право используется как механизм для решения проблем, которые не решаются правовыми средствами. Н. А. Власенко в связи с этим справедливо обращает внимание на попытки «превратить право в средство латания нравственных «прорех» в обществе», «закрепление в праве индивидуальных предписаний, создающих специальный режим регулирования отдельных общественных отношений или статуса конкретных субъектов»⁷¹ и ряд других, которые заведомо обречены на провал, порождая правовой нигилизм, общественное разочарование, нежелание значительной части населения страны следовать нормам права, задевающих его интересы. Все это нельзя не рассматривать как проявление кризиса не только в экономической, нравственной, социальной сферах, но и в праве.

Перспективы развития кризиса

Какой же существует выход из этой ситуации? Наиболее радикально настроенные ученые видят его в приближающейся смене парадигмы в современном праве.

Термин «парадигма» связан с древнегреческим словом

⁷¹ Власенко Н. А. Указ. соч.

«paradeigma», которое переводится как «пример, модель, образец».

Понятие «парадигма» стало особо активно использоваться после выхода в свет книги Томаса Куна «Структура научных революций» (1962). Постоянно уточняя значение понятия Т. Кун в конечном счете определяет парадигму как «модель, основанную на примерах, которая детерминирует традицию научного исследования»⁷².

С точки зрения Куна, смена парадигмы происходит тогда, когда существует ряд проблем, с которыми даже наиболее талантливые представители науки, основываясь на действующей научной парадигме, уже не могут справиться. Этот период в развитии явления Кун называет «периодом резко выраженной профессиональной неуверенности»⁷³.

Оценивая нынешнее состояние в праве можно сделать вывод, что человечество в настоящее время лицом к лицу сталкивается с этой самой «резко выраженной профессиональной неуверенностью» юристов. Разумеется, юридическая наука в этой ситуации, не безмолвствует, но как выходить из кризиса, что делать, явно не знает. Налицо кризис методологических и ценностных основ правового регулирования. При этом все более очевидно, что этот кризис тесно связан с кризисом всей современной системы общественных отноше-

⁷² Кун Т. Структура научных революций. С вводной статьей и дополнениями 1969 г. М.: Прогресс, 1977. С. 28.

⁷³ Кун Т. Указ. соч. С. 98.

ний, характеризующейся деградацией общества, неэффективным государством, тупиками в экономике.

И решения проблемы кризиса права, видимо, нет без выхода человечества именно из этого всеобъемлющего кризиса. Жизнь заставляет человечество радикально менять сами основы нашей цивилизации, принципы ее организации и функционирования. Судьба права зависит от того какими будут эти перемены.

СЕМИНАР ПО ТЕМЕ

«Правопонимание в юридической науке»

Основные вопросы

1. Понятие правопонимания.
2. Основные типы правопонимания:
 - юридический позитивизм,
 - социологическая юриспруденция.
3. Теории естественного права.
4. Историческая школа права.
5. Марксистско-ленинское правопонимание.
6. Либертарно-юридическая теория права.

Тема реферата

«Кризис права на современном этапе»

Примерный план

1. Понятие кризиса в праве.
2. Основные черты кризиса в праве.
3. Причины кризиса в праве.
4. Перспективы развития кризиса.

Литература

Енгибарян Р. В., Краснов Ю. К. Теория государства и права. – М.: Норма, 2018.

Лапаева В. В. Типы правопонимания: правовая теория и практика: Монография. – М.: Российская академия правосудия, 2012.

Краснов Ю. К. Некоторые теоретические и практические аспекты кризиса права в современном мире // Право и управление. XXI век. – 2016. – № 3. – С. 21—28.

ЗАДАНИЯ ДЛЯ ПОВТОРЕНИЯ ТЕМЫ

ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ ТЕМЫ

Проверьте себя, знаете ли значение следующих понятий:

социальная норма, мононорма, право, структура права, материальное право, процессуальное право, публичное право, частное право, позитивное право, естественное право, позитивизм, нормативизм.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

Что такое социальная норма?

Назовите основные виды социальных норм.

Дайте современное определение права.

Назовите отличия права от других социальных норм.

Назовите основные подходы к структуре права.

Что такое материальное право?

Что такое процессуальное право?

Что такое публичное право?

Что такое частное право?

Охарактеризуйте основные концепции права.

Что такое социальная норма?

Назовите основные виды социальных норм.

Дайте современное определение права.

Назовите отличия права от других социальных норм.

Назовите основные подходы к структуре права.

Что такое материальное право?

Что такое процессуальное право?

Что такое публичное право?

Что такое частное право?

Охарактеризуйте основные концепции права.

Каковы особенности развития представлений о праве в России?

В чем суть религиозной концепции правопонимания?

Что по Аквинскому означает: закон, божественный закон, вечный закон, человеческий закон?

Что такое естественное право и когда появилась его идея?

Назовите идеологов Просвещения, которые использовали идею естественного права для критики феодальных порядков как противоречащих естественной справедливости.

В каких политических и правовых документах XVIII века декларировалась идея естественного права?

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «Литрес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на Литрес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.