



Statut Publishers
ИЗДАТЕЛЬСТВО СТАТУТ

ПРАВОВАЯ ПОЛИТИКА КАК НАУЧНАЯ ТЕОРИЯ В ИСТОРИКО-ПРАВОВЫХ ИССЛЕДОВАНИЯХ

Под редакцией профессора О.Ю. Рыбакова



КонсультантПлюс
надежная правовая поддержка



СТАТУТ



Statut Publishers

ИЗДАТЕЛЬСТВО СТАТУТ

ПРАВОВАЯ ПОЛИТИКА

КАК НАУЧНАЯ ТЕОРИЯ

В ИСТОРИКО-ПРАВОВЫХ ИССЛЕДОВАНИЯХ

*Под редакцией
доктора юридических наук,
доктора философских наук, профессора
Олега Юрьевича Рыбакова*



СТАТУТ
МОСКВА 2011

УДК 34
ББК 67.0
П 68

Авторский коллектив

Введение — докт. юрид. наук, докт. филос. наук, проф. О.Ю. Рыбаков; глава 1 — докт. юрид. наук, докт. филос. наук, проф. О.Ю. Рыбаков, докт. филос. наук, проф. С.В. Тихонова; § 1 главы 2 — канд. юрид. наук, ст. преп. Т.А. Желдыбина; § 2 главы 2 — канд. юрид. наук, доц. Ю.А. Музыканкина; § 1 главы 3 — канд. юрид. наук, доц. М.Н. Лядшева-Ильичева; § 2 главы 3 — канд. юрид. наук, доц. С.В. Ворошилова; § 3 главы 3 — канд. полит. наук О.А. Калугин; § 1 главы 4 — канд. юрид. наук, доц. Д.Ю. Туманов; § 2 главы 4 — канд. юрид. наук, доц. О.С. Ростова; § 3 главы 4 — канд. юрид. наук Н.А. Максимова; § 4 главы 4 — канд. юрид. наук, доц. З.С. Байниязова; глава 5 — канд. юрид. наук, доц. К.В. Чилькина; заключение — докт. филос. наук, проф. С.В. Тихонова

Рецензенты:

докт. юрид. наук, проф., Заслуженный деятель науки Российской Федерации, руководитель отдела теории и истории права и судебной власти Российской академии правосудия В.М. Сырых;

докт. юрид. наук, докт. истор. наук, проф., заведующий кафедрой «Теория государства и права и политология», руководитель Научно-образовательного центра сравнительной правовой политики Пензенского государственного университета А.Ю. Саломатин

Редактор-координатор С.В. Тихонова

П 68 Правовая политика как научная теория в историко-правовых исследованиях / Под ред. докт. юрид. наук, докт. филос. наук, проф. О.Ю. Рыбакова. — М.: Статут, 2011. — 408 с.

ISBN 978-5-8354-0797-2 (в пер.)

В монографии обосновывается методологический статус теории правовой политики в историко-правовых исследованиях, рассматриваются доктринальные основания правовой политики дореволюционной России и анализируются доминирующие направления правовой политики XIX и XX вв.

Для научных работников, аспирантов, студентов, преподавателей и всех, кто интересуется историей права и государства, политических и правовых учений.

УДК 34
ББК 67.0

ISBN 978-5-8354-0797-2

© Коллектив авторов, 2011
© Издательство «Статут» (редподготовка, оформление), 2011

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	4
Глава 1. Методологические проблемы теории правовой политики	9
§ 1. Формирование проблемного поля исследований правовой политики в отечественной юридической науке	9
§ 2. Теория правовой политики и проблемы правопонимания	15
§ 3. Методология теории правовой политики	25
Глава 2. Правовая политика в истории правовой мысли	42
§ 1. Политика права и история сравнительного правоведения.....	42
§ 2. Значение доктрины о юридической ответственности государства перед личностью в его правовой политике.....	60
Глава 3. Правовая политика дореволюционной России	92
§ 1. Основные направления правовой политики в сфере регулирования гражданско-правовых отношений в России в 1649—октябре 1917 г.	92
§ 2. Правовая политика и правовое положение женщин в Российском государстве (XIX—начало XX в.)	160
§ 3. Правовая политика российского абсолютизма в сфере создания системы выборов в местные представительные органы власти	195
Глава 4. Правовая политика в Советском государстве и постсоветской России	268
§ 1. Конституционно-правовая политика Советского государства в отношении прав и свобод граждан	268
§ 2. Правовая политика в сфере охраны материнства и детства в Советском государстве	290
§ 3. Основы формирования советской государственной службы (1917—1920 гг.)	347
§ 4. Консолидация правовой системы как фактор развития российской правовой политики	373
Глава 5. Правовая политика зарубежных государств	390
§ 1. Понятие «правовая политика» и развитие научной теории правовой политики в Германии	390
§ 2. Правовая политика Германии в социальной сфере	398
Заключение	407

ВВЕДЕНИЕ

Правовая политика как научная теория все более занимает умы исследователей. Действительно, существует объективная необходимость в осмыслении теории, вполне сложившейся в современных условиях.

Вместе с тем есть мнение, что правовая политика едва ли не придумана современными авторами. И опасность правовой политики в том и состоит, что она может подменить или даже заменить право, правовое регулирование, правотворческую и правоприменительную деятельность. Правовая политика ничего этого заменить не может; она по содержанию и по форме есть разновидность государственной политики в области создания и применения норм права, это политика правового развития государства, его юридический облик. Она сродни правовой идеологии, но отлична от нее. Правовая политика призвана закладывать основные начала, стратегию и тактику формирования законодательных актов, как способствовать созданию условий применения законов, так и направлять данный процесс в русло адаптации правовых норм к реальным условиям функционирования субъектов права.

Иногда говорят о том, что правовой политики вовсе не было, например, в условиях Советского государства, а имела место лишь государственная политика. Очевидно, что государственная политика доминировала в условиях советской действительности. Однако возможно ли отрицать тот факт, что цель, задачи, принципы советского законодательства были реальностью? Именно они направляли подход правоприменителя в конкретно-исторических условиях, обозначали стратегию и тактику применения норм права в разные периоды функционирования советской государственности. Например, в области уголовно-правовой политики одним из основных приоритетов была защита социалистической собственности и социалистической системы хозяйства. Направленность, содержание законов задавались не случайно, они служили определенным политическим и государственным целям. И политика в сфере создания и применения законов была.

В дореволюционной России к теме правовой политики обращались известные исследователи. Вряд ли дореволюционные ученые-юристы обращали бы свое внимание на явления и понятия, которые им не представлялись актуальными. Они абсолютно адекватно оценивали правовую действительность как сопряженную характеристику столкновения

и разрешения различных многоуровневых интересов. Правовая реальность дореволюционного прошлого отражала наличие частной собственности и ее охрану, эксплуатацию человека человеком как факт бытия; отсюда возникло социально-дифференцированное понятие справедливости. Все это нашло отражение в праве, правотворчестве, правоприменении и правовой политике. Понималась она С.А. Муромцевым, Л.И. Петражицким, Н.М. Коркуновым, Г.Ф. Шершеневичем, Н.Н. Алексеевым и другими учеными не одинаково. Это и политика права — политика в области права, и гражданская политика — политика в области гражданского (цивильного) права как доминирующей отрасли законодательства и отрасли права, а также направление деятельности, связанное с созданием законов. Политика права как наука, научное направление, научная теория в XIX в. не определялась. Во всяком случае каких-либо специальных системных исследований в связи с этим не проводилось.

Теперь хорошо известно, что Б.Н. Чичерин крайне негативно относился к правовой политике, опасаясь той самой (теперь уже более века назад) подмены права правовой политикой. Полагаю, что сомнения известного ученого оказались, как говорится, напрасны. Право в позитивном смысле незаменимо как социальная ценность, как ценность и необходимость воды, земли и огня в природе. Право в естественно-правовом осмыслении недостижимо пока для правовой политики, иначе мы с помощью политических приемов давно уже жили бы не только в постиндустриальном обществе, но и в обществе тотального благородства, благоденствия и справедливости. Человечество, цивилизационно находясь на разных этапах развития, не обрело пока всеобщего благоденствия, унифицированной справедливости, фактического равенства людей, хотя последнее вообще малодостижимо. Неравенство воли, характеров, устремлений людей, умноженное на счастливые или неудачные совпадения внешних обстоятельств, не позволяет человеку как существу родовому выстроить жизнь на основе естественно-правовых предписаний. Как бы ни хотелось, но стремиться к идеалу естественно-правового конструирования правовой реальности нужно.

Именно поэтому не стоит преувеличивать значение правовой политики как фактора развития и применения правовых норм, и в то же время не следует игнорировать ее роль в современном обществе и значение в истории.

Безусловно, правовая политика не одномерна, обладает различными вариантами своего воплощения. Во-первых, правовая политика — это явление политико-правовой действительности; во-вторых, это юридическая категория; в-третьих, это системная, целенаправленная, правомерная, научно обоснованная деятельность; в-четвертых, это комплекс мероприятий как совокупность действий, объединенных единой соци-

ально значимой целью и влекущих юридические последствия; в-пятых, это научная теория — форма организации научного знания.

Исходя из вышеприведенных соображений, коллектив авторов монографии предлагает свое видение проблем теории правовой политики в ее связи с историко-правовыми исследованиями. Нам хотелось бы впервые в отечественном правоведении определить значение теории правовой политики, ее ценность, место, роль, назначение для истории права и государства, ее связь с правовыми и политическими учениями. Сегодня у нас есть основания констатировать факт состоявшейся научной школы¹, отражающей в своих основоположениях проблематику правовой политики; основной предмет ее исследований — «Личность, государство, правовая политика в государственно-правовой мысли России и Запада». Эта школа имеет три направления: 1) «Правовая политика в сфере защиты прав и свобод личности и ее взаимодействия с государством»; 2) «Государственно-правовые институты и юридическая мысль России»; 3) «Государственно-правовые институты и юридическая мысль Западной Европы эпохи разложения феодализма и развития капитализма». Фактически первому направлению нашей научной школы мы и посвящаем данную работу.

Важно, что именно проблемы методологии теории правовой политики открывают нашу монографию (их рассматривают доктор юридических наук, доктор философских наук О.Ю. Рыбаков и доктор философских наук С.В. Тихонова). Отмечается, что предмет теории правовой политики лежит в плоскости взаимодействия и взаимопроникновения двух сложных социальных объектов — политики и права. То есть идеализированный объект рассматриваемой теории соединяет в себе два элемента из разных универсумов, которые, взаимодействуя между собой, конструируют свойства, отсутствующие у политики и права в отдельности. При этом для понимания специфики таких эмерджентных свойств требуется междисциплинарный синтез, который в принципе не может быть осуществлен в отрыве от общенаучных методологических оснований путем простого суммирования знаний из разных научных дисциплин. Такое решение требует от ученого как широкой научной эрудиции, так и серьезной методологической работы.

Историко-методологический аспект представлен в изучении проблем соотношения политики права и сравнительно-исторического правоведения (автор соответствующего параграфа — кандидат юридических наук Т.А. Желдыбина). Следует отметить, что современная юриспруденция, несмотря на обширные и фундаментальные разработки ученых, так и не выработала единого подхода к пониманию право-

¹ Речь идет о научной школе проф. О.Ю. Рыбакова. — *Примеч. ред.*

вой политики и сравнительного правоведения. Между тем специального рассмотрения заслуживает вопрос об указанных направлениях исследования, их соотношении и взаимосвязи в исторической ретроспективе в сложный и интересный период государственно-правового развития России второй половины XIX—начала XX в. В этот отрезок времени, несмотря на отсутствие четкой терминологии, общепринятым было применение дефиниций: «политика права» и «сравнительно-историческое правоведение» (или «сравнительное правоведение»).

В монографии сделан акцент на значении доктрины о юридической ответственности государства перед личностью как фактора, определяющего правовую политику (данный вопрос рассматривает кандидат юридических наук Ю.А. Музыканкина). На анализе конкретно-исторического материала и правовых учений разных эпох делается вывод о том, что указанная доктрина не только предлагает теоретическое обоснование возникающих проблем, но и имеет реальную возможность непосредственным образом влиять на государственно-правовое строительство, поскольку доктрина о юридической ответственности государства перед личностью имеет сугубо практическую направленность.

Важным аспектом правовой политики дореволюционной России (1649—октябрь 1917 г.) явилось изучение ее основных направлений в сфере регулирования гражданско-правовых отношений (автор соответствующего параграфа — кандидат юридических наук М.Н. Лядашева-Ильичева). Отмечается, что цель, задачи, признаки, основные направления и формы выражения правовой политики в сфере регулирования гражданско-правовых отношений проявляются и претерпевают изменения в процессе систематизации российского законодательства.

В качестве научного критерия историко-правового исследования динамики становления и развития правовой политики в сфере регулирования гражданских правоотношений в России 1649—1917 гг. предлагается использовать основные принципы действующего законодательства, определявшие форму и содержание гражданских законов в системе законодательства.

Следующим аспектом изучаемой проблемы явилась правовая политика Российского государства в отношении женщин (XIX—начало XX в.) (его исследует кандидат исторических наук С.В. Ворошилова). Здесь рассматривается правовое положение замужней женщины в России, правовая политика в сфере наследования женщин, а также относительно вовлечения женщин в профессиональную деятельность. Специальное внимание уделено особенностям положения женщин в сфере уголовно-правовых отношений, а также правовой политике Российского государства по привлечению женщин к участию в политической и общественной жизни страны.

В монографии исследована правовая политика российского абсолютизма в сфере создания и преобразований системы выборов в местные представительные органы власти (автор соответствующего параграфа — кандидат политических наук О.А. Калугин).

Правовая политика Советского государства представлена сразу несколькими аспектами. Определенное значение с учетом пройденного времени и современного осмысления советского прошлого имеет конституционно-правовая политика Советского государства в отношении прав и свобод граждан (ее рассматривает кандидат юридических наук Д.Ю. Туманов).

Представлено такое важное гуманистическое направление правовой политики советского государства, как охрана материнства и детства (кандидат юридических наук О.С. Ростова). Именно это направление является актуальным вектором будущих исследований в данной сфере.

Дан анализ основ формирования советской государственной службы (1917–1920 гг.) с учетом направлений политики в этой области (автор соответствующего параграфа — кандидат юридических наук Н.А. Максимова).

В постсоветский период важными представляются реформирование, качественное обновление, становление правовой системы России. В монографии изучена консолидация правовой системы как фактор становления российской правовой политики (кандидат юридических наук З.С. Байниязова).

Исследуется зарубежный опыт осмысления теоретической категории «правовая политика», демонстрируется устойчивый интерес к данному явлению в Германии начиная с середины XX столетия, что позволило к концу XX столетия говорить о «правовой политике» как о научной теории (кандидат юридических наук К.В. Чилькина). На разных исторических этапах развития Германии, начиная с конца XIX столетия, выявляются разнообразные соотношения категорий «право» и «политика», логически предшествовавшие появлению такого феномена, как правовая политика.

Как видно из вышеприведенного текста, в монографии выявлены самые разные стороны теории правовой политики применительно к историко-правовым исследованиям. Коллектив авторов надеется на то, что данная работа окажется весьма полезной для историков и теоретиков права и государства, для ученых, занимающихся проблемами истории правовых и политических учений, да и вообще для широкого круга читателей.

*доктор юридических наук, доктор философских наук,
профессор О.Ю. Рыбаков*

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Подводя итоги рассмотрения правовой политики как научной теории в историко-правовых исследованиях, необходимо отметить следующее. Массив историко-правового материала оставляет широкое пространство для развития теории и обогащения ее конкретными данными. В монографии на основе категории «правовая политика» осуществлен комплексный теоретический анализ исторической динамики правовой реальности. Авторы использовали категориальный аппарат, разработанный в теории правовой политики, анализируя ее элементы, формы, направления, идеологические (доктринальные) истоки. Сферы реализации правовой политики, исследовавшиеся в данной книге, определены во многом исходя из научных интересов авторов. Однако системность и всеохватность правовой политики — явление позднее, характерное не для каждого современного государства. Более того, правовая политика как историко-правовой феномен подвижна и изменчива. Эмпирический материал далеко не всегда демонстрирует наличие всех видов и структур, зафиксированных в теории. Задача историка права — проследить их генезис, выяснить факторы, установить изменения на уровне формы и содержания и — в идеале — выявить закономерности их эволюции. Авторы отдают себе отчет в том, что эта задача не может быть выполнена в рамках одной книги, и питают надежду на то, что эта книга будет не последней.