

## КАТЕГОРИЯ «ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ» В ПОНИМАНИИ ОТЕЧЕСТВЕННЫХ ЮРИСТОВ

Рассматривается процесс развития одной из фундаментальных категорий юридической науки – правовое регулирование. Анализ работ выдающихся юристов отечественной научной юриспруденции позволил выделить несколько этапов формирования и развития данного понятия и обозначить специфику каждого из этапов. Сделан вывод о необходимости дальнейшего исследования указанного явления и поиска более полного и точного определения.

**Ключевые слова:** правовое регулирование; правовое воздействие.

Правовое регулирование в современном понимании – это система правовых средств, упорядочивающих общественные отношения. С одной стороны, данное определение имеет большую общетеоретическую ценность, выступая юридической конструкцией, позволяющей понять механизм регулирования общественных отношений посредством права. С другой – оно не достаточно полно раскрывает формы и содержание данного процесса. Несмотря на большой интерес исследователей к проблемам правового регулирования остаются и другие пробелы и окончательно не решенные вопросы в этой сфере. Вместе с тем эти вопросы имеют большое значение для дальнейшего развития как науки о праве, так и для юридической практики.

Для того чтобы выяснить содержание понятия «правовое регулирование», представляется важным и необходимым обратиться к трудам отечественных правоведов. Анализ юридических исследований позволит охарактеризовать процесс формирования понятия «правовое регулирование», выделить его этапы и основные черты, что, в конечном счете, будет способствовать более основательному изучению проблем правового регулирования.

Развитие отечественной юридической науки является исторически длительным и имеющим глубокую преемственность процессом теоретического описания и объяснения сущности права как важнейшего социального регулятора. В процессе формирования и развития понятия «правовое регулирование» можно выделить четыре этапа. Данная периодизация носит достаточно условный характер и основывается на степени четкости и ясности понимания и употребления исследуемого понятия. В рамках этапов сосуществуют разные, часто противоположные подходы к пониманию права, а соответственно, к его регулирующей роли.

*Первый этап* начинается со второй половины XIX в. и связан с активным развитием общей теории права. Это период повышенного внимания исследователей (не только юристов-практиков, но и философов, социологов) к проблемам правового воздействия на общественную жизнь. Данный этап характеризуется отсутствием научного понятия «правовое регулирование». Но через призму понимания права можно обозначить некоторые характерные черты самого правового регулирования.

Представители социологического подхода определяли право как часть социальной системы, из которой оно заимствует и свое содержание, и основание своего действия [1. С. 29]. С.А. Муромцев считал, что право – это норма должного поведения людей в общественной среде и его основное отличительное свойство, опреде-

ляющее другие его характерные черты, заключается в юридической (организованной) защите, которая не может быть сведена к государственной защите и не может исчерпываться ею [2. С. 118]. Созвучна с мнением С.А. Муромцева и точка зрения Б.А. Кистяковского, который продолжает эту мысль: «Истинное существование права не в статьях и параграфах законов, напечатанных в кодексах, не в судебных решениях и не в других постановлениях органов власти, касающихся правовых вопросов, а в сознании как всего общества, так и отдельных членов его» [3. С. 258], т.е. право – это основной инструмент регулирования, это социальная дисциплинирующая система норм, доминирующая над всеми частными интересами, обеспечивающих и формальный правовой порядок (когда правовые нормы неуклонно осуществляются), и материальное усовершенствование данного правопорядка [3. С. 615, 641, 656].

В.Ф. Тарановский процесс регулирующего воздействия права определял как предъявление определенных требований ко всем участникам общежития и, следовательно, непосредственное руководство их деятельностью, направляющее ее к цели, признаваемой в данном общественном союзе [4. С. 102]. Однако, по мнению Н.К. Ренненкампа, право формирует общественные отношения людей и не входит в личный мир человека, касаясь последнего лишь в том случае, когда личные отношения оказывают прямое действие на общий порядок или свободу других [5. С. 20]. Иными словами, процесс правового регулирования – это выполнение требований норм права с целью сохранения и совершенствования порядка в общественных отношениях.

Н.М. Коркунов, И.В. Михайловский, Е.Н. Трубецкой и др. указывали на зависимость государства от права и рассматривали правовое регулирование через призму их взаимодействия [6–8]. К примеру, Е.Н. Трубецкой утверждал, что «право может существовать и помимо государства, оно предшествует государству и обуславливает его собою» [8. С. 30–36]. Однако факт тесной взаимосвязи между правом и государством как явлениями социальной жизни правоведами под сомнение не ставился.

Представители развивающегося нормативистского подхода, напротив, приписывали праву полную зависимость от государства. Например, Г.Ф. Шершеневич утверждал, что важнейшей сферой проявления права является государство как властвующий союз, которое посредством своих органов устанавливает право и охраняет его [9. С. 280–284]. А право выступает «не только нормативным началом государственной жизни, относящимся к категории долженствования, но, как действующее право, реализуется в сфере фактических от-

ношений, организует бытие государства, его строй и деятельность» [10. С. 283–284]. Эта связь права с государством и все более возрастающее его значение в регулировании социальной жизни выдвинули на первый план изучение тех норм, которыми определяется государственная жизнь и которые устанавливаются самим государством. Понимание того, что право не может быть вне политики, что оно обязательно выражает интерес элиты, привело к тому, что изучение права, не обусловленного государством, постепенно заняло второстепенное место в юриспруденции.

В этой связи важно отметить, что, несмотря на отсутствие самого термина «правовое регулирование» в трудах исследователей данного периода, вполне отчетливо просматриваются предпосылки к его формулированию. Право как основной регулятор общественных отношений представляется в виде нормативной системы, призванной упорядочивать эти отношения. Оно взаимодополняет и взаимодействует с другими социальными регуляторами и не может действовать изолированно от них; тесно связано с государством, которое формирует эту нормативную систему и посредством ее охраняет общественный порядок.

*Второй этап* тесно связан с развитием новой российской государственности. М. Козловский писал, что переходный период в процессе социалистической революции создает особое право, «право не в подлинном его смысле (системы угнетения большинства меньшинством), а право пролетарское, которое все же право, в смысле средства подавления сопротивления меньшинства трудящимися классами» [11. С. 24]. Правовое регулирование стало мыслиться как процесс подчинения меньшинства большинством.

Отказавшись от дореволюционных идей о праве как норме должного поведения всех членов общества, как феномена культуры, советские юристы видели право как форму политики пролетариата. Е. Пашуканис писал, что «право есть форма политики господствующего класса, которая проводится через аппарат государственной власти, так как в период диктатуры пролетариата активно-сознательное воздействие со стороны государства приобретает решающее значение» [12. С. 26–27]. Д.И. Курский определял право как орудие пролетариата [13. С. 642], П.И. Стучка расценивал его как порядок общественных отношений, установленный господствующим классом [13. С. 644]. Теоретически оправдывалась ярко выраженная этатистская трактовка права.

Одним из основных идеологов подобной точки зрения на право, преобладавшей с конца 1930-х гг. в СССР, являлся А.Я. Вышинский. Согласно его определению, право – это «совокупность правил поведения, выражающих волю господствующего класса, установленных в законодательном порядке, а также обычаев и правил общежития, санкционированных государственной властью, применение которых обеспечивается принудительной силой государства в целях охраны, закрепления и развития общественных отношений и порядков, выгодных и удобных господствующему классу» [14. С. 183].

Государство в этот период стремилось сосредоточить в своих руках все средства воздействия и управ-

ления на общественные отношения. Вероятно, такой подход к пониманию права, а соответственно, и к его роли в упорядочении общественных отношений, обусловил стремление советских юристов ограничиваться исследованием только текстов законов.

Политические реформы середины 1950-х гг. положили начало новому, *третьему, этапу* и способствовали усилению внимания юристов к механизму правового регулирования. Термин «правовое регулирование» вводится в научный оборот и предпринимаются попытки дать его научное обоснование.

Первым в советской юридической литературе исследованием, в котором общетеоретические вопросы правового регулирования подвергнуты тщательному и всестороннему анализу, является монография Л.С. Явича [15]. Под правовым регулированием он понимал «все формы юридического воздействия государства на сознательную деятельность людей» [15. С. 35]. Аналогично определяли правовое регулирование Н.Г. Александров [16. С. 57], И. Быстрихина, М. Лакаш [17. С. 15], Б.В. Шейндлин [18. С. 79].

В.М. Горшенев определял правовое регулирование как «особого рода государственную деятельность по упорядочиванию общественных отношений с помощью норм права» [29. С. 5].

С.И. Братусь вкладывал в содержание правового регулирования установление «границ» поведения и внесения «порядка» в общественные отношения [20. С. 12].

В правовое регулирование включались не только нормы, но и правоотношения и правосознание [21. С. 32]. Идея единства права и правоотношений выражала стремление найти комплексный подход к трактовке права не только в объективном, но и в субъективном смысле. Соглашаясь с данным положением, Ю.К. Толстой под правовым регулированием понимал воздействие права на поведение людей в процессе реализации норм права в правоотношениях [22. С. 6–7].

В середине 60-х гг. XX в. С.С. Алексеевым была предложена теоретическая конструкция правового регулирования, не претерпевшая, по существу, никаких изменений до настоящего времени. С.С. Алексеев фактически обобщил научный опыт советских юристов и предложил под правовым регулированием понимать «осуществляемое при помощи системы правовых средств (юридических норм, правоотношений, индивидуальных предписаний и др.) результативное, нормативно-организационное воздействие на общественные отношения с целью их упорядочения, охраны и развития в соответствии с общественными потребностями» [23. С. 5]. Регулирование связывалось с действием единого, согласованно функционирующего механизма, состоящего не только из норм права, но и из индивидуальных государственных велений, правовых отношений, актов психического отношения к праву тех или иных лиц [23. С. 7].

Исследования советского периода являются фундаментом в осознании правового регулирования как такового и одновременно предметом критики и источником дискуссий современных юристов.

Этот процесс принимает свою активную форму в последние двадцать лет, которые и следует определить

как *четвертый*, современный *этап*. Данный этап характеризуется плюрализмом мнений и научных подходов к пониманию сущности права и особенностям его воздействия на общественные отношения. В попытках переосмыслить фундаментальные положения юридической науки исследователи не только обращаются к достижениям своих предшественников, но и развивают их, создавая новые подходы и концепции.

Социологический подход, разрабатываемый правоведами во второй половине XIX в., в настоящее время позволяет рассматривать правовое регулирование как многофакторный процесс, разворачивающийся в контексте всей социальной действительности, где преобладает взаимосвязь общественной практики и реальной юридической жизни [24]. Продолжающийся развиваться естественно-правовой подход способствует исследованию правового регулирования, опираясь на двойственную природу права – его абсолютную и законодательную стороны [25, 26].

На современном этапе активно развивается информационная теория права, в рамках которой раскрывается специфика правового регулирования как процесса передачи и обработки информации. Правовое регулирование понимается как воплощение в доступном восприятии виде для адресатов права информации в той или иной форме единого масштаба (в законах, постановлениях и других нормативных актах) о возможном и должном поведении, о последствиях нарушения этого масштаба [27. С. 50–52].

Культурологический или аксиологический подход способствует пониманию права как общесоциальной ценности, а правового регулирования как феномена культуры, исторически сложившегося механизма распределения и обеспечения социальных интересов, защиты теми или иными нормативными актами (законы, постановления) имущественных и иных интересов определенных социальных групп [28, 29].

На самостоятельное место претендует либертарно-юридическая концепция, сторонники которой рассматривают правовое регулирование сквозь призму сущностных свойств права: формального равенства, свободы и

справедливости [30]. Правовое регулирование определяется как нормативное обеспечение (в виде дозволений и запретов) всех членов общества максимально возможной на данном этапе его развития абстрактно равной, одинаково справедливой для всех меры свободы.

В современной юридической науке все большее распространение получает подход, получивший название «инструментальный» или «специально-юридический». Представители этого направления связывают процесс правового регулирования с формированием комплекса юридических средств и правового инструментария [31, 32]. С этой точки зрения правовое регулирование – это использование в практической деятельности системы правовых средств, инструментов, юридических механизмов для решения стоящих перед людьми задач.

Вместе с тем проявляется стремление ученых к интеграции процесса познания, реализуемого через диалог различных концепций, школ и направлений. В этой связи разрабатываются коммуникативная [33] и интегративная [34] концепции права.

Доминирующим же подходом к определению и пониманию правового регулирования в современной российской юриспруденции все-таки остается нормативно-этикологический подход, в рамках которого правовое регулирование есть деятельность государства, выступающего в качестве единственного официального критерия и определителя правомерного и неправомерного, законного и противозаконного поведения [35. С. 103]. Оно рассматривается как процесс целенаправленного воздействия системы правовых средств на общественные отношения.

Однако такой подход к определению правового регулирования не дает ответы на ряд, например, что это за воздействие? Что такое «правовые средства» и т.п. Вместе с тем усложнение общественно-политических и экономических отношений требует ответов на них. И в этой ситуации достижения отечественной юридической науки прошлых лет и комплексное их исследование могут служить основанием для более детального и углубленного изучения правового регулирования в рамках системы социальной регуляции.

## ЛИТЕРАТУРА

1. Гамбаров Ю.С. Задачи современного правоведения. СПб., 1907.
2. Муромцев С.А. Определение и основное разделение права. СПб., 2004.
3. Кистяковский Б.А. Социальные науки и право. Очерки по методологии социальных наук и общей теории права. М., 1916.
4. Тарановский В.Ф. Энциклопедия права. СПб., 1905.
5. Ренненкамф Н.К. Юридическая энциклопедия. Киев, 1913.
6. Коржунов Н.М. Лекции по общей теории права. СПб., 2003.
7. Михайловский И.В. Очерки философии права. Томск, 1914. Т. 1.
8. Трубецкой Е.Н. Лекции по энциклопедии права. М., 1917.
9. Шершеневич Г.Ф. Общая теория права. М., 1911.
10. Палиенко Н.И. Учение о существе правовой связанности государства. Харьков, 1908. 351 с.
11. Козловский М. Пролетарская революция и уголовное право // Пролетарская революция и право. 1918. № 1.
12. Паишуканис Е. Пролетарское государство и построение бесклассового общества. М., 1932.
13. История политических и правовых учений: Учеб. для вузов / Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. М., 1996.
14. Вышинский А.Я. Основные задачи науки советского социалистического права. М., 1938.
15. Явич Л.С. Советское право – регулятор общественных отношений в СССР. Сталинабад, 1957.
16. Александров Н.Г. Правовые и производственные отношения в социалистическом обществе // Вопросы философии. 1957. № 1.
17. Быстрихина И., Лакатош М. Некоторые вопросы правового регулирования в социалистическом обществе // Советское государство и право. 1964. № 2.
18. Шейндлин Б.В. Сущность советского права. Л., 1959.
19. Горшениев В.М. Возрастание роли общественных организаций и коллективов трудящихся в применении норм советского права на советском этапе // Правоведение. 1963. № 1.

20. *Братусь С.Н.* О роли советского права в развитии производственных отношений. М., 1954.
21. *Миколенко Я.Ф.* Право и формы его проявления // Советское государство и право. 1965. № 7.
22. *Толстой Ю.К.* К теории правоотношения. Л., 1959.
23. *Алексеев С.С.* Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. М., 1966.
24. *Грецов Ю.И.* Правовые отношения и осуществление права. Л., 1987.
25. *Лившиц Р.З.* О противоречивой двуединой природе права // Подготовка и принятие законов в правовом государстве: Материалы Международного семинара. М., 1998.
26. *Алексеев С.С.* Восхождение к праву. Поиски и решения. М., 2002.
27. *Венгеров А.Б.* Право и информация в условиях автоматизации управления. М., 1978.
28. *Супатаев М.А.* Культурология и право. М., 1998.
29. *Мальцев Г.В.* Понимание права. Подходы и проблемы. М., 1999.
30. *Нерсесянц В.С.* Философия права. М., 1999.
31. *Сапун В.А.* Теория правовых средств и механизм реализации права: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2003.
32. *Шундигов К.В.* Инструментальная теория права – перспективное направление научного исследования // Правоведение. 2002. № 2.
33. *Поляков А.В.* Общая теория права: проблемы интерпретации в контексте коммуникативного подхода. СПб., 2004.
34. *Графский В.Г.* Концепция интегральной (синтезированной) юриспруденции: актуальные направления дальнейшей разработки // Государство и право на рубеже веков. Проблемы истории и теории. М., 2001.
35. *Байтин М.И.* Сущность права (Современное нормативное правопонимание на грани двух веков). М., 2005.

Статья представлена научной редакцией «Право» 28 ноября 2009 г.