

ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ
ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ УКРЕПЛЕНИЯ РОССИЙСКОЙ ГОСУДАРСТВЕННОСТИ

Часть 25

Под редакцией доктора юридических наук
В. Ф. Воловича

ИЗДАТЕЛЬСТВО
ТОМСКОГО
УНИВЕРСИТЕТА
2005

ностной ориентации, способных создать законодательную базу, адекватную объективности права, стремлению использовать правовую систему, чтобы помочь всем, кто нуждается в помощи права в целях установления справедливости и равноправия. Такие критерии формирования правовой системы предполагают не методы шоковой терапии, а методы рационального и поэтапного конструирования элементов правовой системы.

Таким образом, выяснение особенностей переходного периода включает теоретико-методологические аспекты, познание которых позволяет более эффективно формировать основы правового государства и правовую систему.

ПРАВО И СПРАВЕДЛИВОСТЬ: ОСОБЕННОСТИ ИХ СООТНОШЕНИЯ В ОСНОВНЫХ ПРАВОВЫХ СИСТЕМАХ МИРА

В.В. Тихонова

Одна из древнейших идей юриспруденции - идея единства права и справедливости, их взаимодействия и взаимообусловленности - выдвинутая учеными Древнего Рима и Древней Греции, пройдя сложный и противоречивый путь развития и реализации как на уровне доктрины, так и юридической практики, приобрела в современных условиях кардинальных социальных преобразований особое теоретическое и практическое значение, поскольку от форм ее осуществления во многом зависит качество правового регулирования и, следовательно, укрепление правовых основ Российского государства.

Сложность научного и практического решения проблемы соотношения права и справедливости обусловлена, прежде всего, многообразием подходов к понятиям сравниваемых социальных явлений. При этом, как показывает история правовых учений, в высшей степени динамично понятие справедливости. Оно самоизменяется с изменениями общественных отношений, требований нравственности и права и тем самым приобретает на каждом этапе социального развития новое содержание, новые формы. Исторические особенности соотношения права и справедливости обусловлены, кроме того, своеобразием генезиса основных правовых систем мира.

В наибольшей степени востребованность выводов античной науки о праве и справедливости проявилась в романо-германской правовой семье, что объясняется ведущей ролью естественно-правовой доктрины, лежащей в основе правопонимания, признания справедливости

как генерального принципа всей правовой системы: законодательства и практики его применения, правовой культуры во всех ее аспектах и основных частях. Идеология естественных и неотчуждаемых прав человека, обеспечиваемых равной защитой со стороны государственных и общественных институтов, включает в себя фундаментальное требование - воплощать естественное право в «позитивном» праве, в законах государства, которые должны быть справедливыми. Закон должен быть не просто выражением общей воли по приданию общеобязательного характера естественным правам человека, но воли просвещенной и основанной на требованиях общесоциальной справедливости¹. «Всякий закон, нарушающий неотъемлемые права человека, - говорил Робеспьер, - является несправедливым и тираническим, и по самому своему существу он не является законным»².

Постепенно в романо-германской правовой семье Нового и Новейшего времени в представлениях о справедливости права утверждаются как фундаментальные и общепризнанные следующие положения:

- Справедливость - отражение общей воли.
- Право как творение человеческого разума должно формироваться с учетом общих интересов.
- В конечном счете выводы о справедливости обосновывает сам народ.
- Закон как основной источник права, воплощая общие требования и интересы, должен быть справедливым.

Законодатель должен предусматривать все жизненные ситуации, в которых будет применяться закон, и находить компромиссные формулировки справедливости, учитывающие интересы разных людей, социальных групп. Но поскольку законы и подзаконные акты, как свидетельствует практика, бывают несправедливыми, необходима авторитетная инстанция, суждения которой о справедливости в конкретной ситуации будут общеобязательными. И практика романо-германских правовых систем пришла к единому и обоснованному выводу, что такой инстанцией должен быть суд - в виде особой системы конституционных судов, обязанность которого применять закон так, чтобы решение было справедливым.

Обобщая практику решения вопроса о единстве права и справедливости, Рене Давид приходит к обоснованному выводу: «Характерным

¹ См.: Четвернин В.А. Понятия права и государства. М., 1997. С. 54 - 57.

² Робеспьер М. Революционная законность и правосудие. М., 1959. С. 172.

для гибкости юридических концепций в романо-германской правовой семье является то обстоятельство, что справедливость там во все времена включалась в право, и в связи с этим никогда не возникало необходимости исправлять специальными нормами справедливости систему юридических правил»³.

Своеобразие взаимосвязи права и справедливости в англо-саксонской правовой семье обусловлено исторически сложившимся дуализмом права, в котором наряду с общим правом возникло и длительное время существовало в качестве правовой системы-соперницы право справедливости. Из-за пробелов и недостатков общего права частные лица, не имея возможности добиться решения в судах общего права или в случае неудовлетворенности вынесенным по делу решением, начиная с XIV в., обращались к королю как носителю высшей мудрости и совести, чтобы добиться справедливости. Такое обращение обычно проходило через лорда-канцлера, который постепенно становился все более и более автономным судьей, единолично решавшим дела от имени короля и Совета, делегировавших ему соответствующие полномочия. В результате решения, первоначально принимавшиеся с учетом «справедливости в данном случае», стали систематически выноситься на основе применения доктрин справедливости, представлявших собой добавления или коррективы к правовым принципам и решениям судей общего права. Положения, применяемые лордом-канцлером по делам частного характера, были в значительной степени заимствованы из римского частного права и из канонического права, они гораздо больше, чем многие устаревавшие нормы общего права, соответствовали представлениям о справедливости эпохи Возрождения.

В дальнейшем право справедливости претерпело существенные изменения. Перестав быть духовником, исповедником короля после 1529 г., лорд-канцлер как лицо политическое и судья не претендовал более на суд по законам морали и все более превращался в юриста. Постепенно стирались различия между нормами общего права и права справедливости, хотя и в настоящее время английское право включает нормы этих двух разных правовых структур. «Справедливость основывается на праве» - одна из аксиом лорда-канцлера⁴.

После 1875 г. различия между общим правом и правом справедливости существенно трансформировались. Чтобы определить, к какой

³ Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1997. С. 108.

⁴ Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 1997. С. 218 - 221.

системе права относится рассматриваемое дело, исходя из того, к какой сфере регулирования оно относится. Дела публичного характера рассматривались общими судами, а в ведении права справедливости находились дела о завещаниях, наследственных спорах, о доверительной собственности и т.д.

Еще более уникальным представляется решение проблемы связи права и справедливости в правовых системах, получивших по своим качественным особенностям обобщенное название «заидеологизированных» систем. В принадлежащих к этой группе мусульманских правовых системах главный тезис, закрепленный во множестве положений Корана и других религиозно-правовых источников: справедливо все то в правовой действительности этих стран, что соответствует воле Аллаха и фундаментальным ценностям ислама, в содержание которых включены религия, жизнь, разум, собственность, продолжение рода. Таким образом, все, что участвует в механизме правового регулирования общественных отношений, в которых реализуются эти ценности и обеспечиваются необходимой правовой защитой, оценивается как высшее проявление справедливости.

В советской правовой системе - основоположнице заидеологизированной социалистической правовой семьи во всех политических и правовых документах, особенно 20 - 30-х гг. XX в., закреплена исходная идея: справедливо все то, что соответствует задачам построения социализма и его революционной идеологии. Отсюда ничем не ограниченные внесудебные и судебные репрессии, расправа над политическими противниками и инакомыслящими, обеспечение монопольного господства государственной собственности, всевластие партийных чиновников и административного аппарата - все это обосновывалось своеобразным пониманием справедливости и ее выражения в правовой системе⁵.

Наиболее заметные изменения правовой системы современного российского общества непосредственно связаны с пересмотром прежних идеологических положений о единстве права и справедливости. При этом получили наибольшее развитие и обоснование три разных подхода в решении этой проблемы. Суть первого: справедливость является одним из общесоциальных принципов всей правовой системы, от точного и всестороннего закрепления требований которого и обеспечения их реализации во всех видах юридической практики непосредственно зависит справедливый характер правового регулирования всей

⁵ См.: *Алексеев А.А.* Теория права. М., 1993. С. 206 - 211.

системы общественных отношений. Его основными элементами, как правило, называют равенство основных прав, свобод и обязанностей, равенство перед законом и судом, равный юридический масштаб поведения, максимальную соразмерность между возможным и должным поведением и его правовыми последствиями, пропорциональность социальных благ заслугам конкретного индивида или определенной социальной группы⁶.

В рамках второго подхода утверждается, что неверно рассматривать справедливость в системе общих принципов права как однопорядковый по своему значению с иными общими принципами. Это генеральный принцип («суперпринцип» права), возвышающийся в системе общих принципов права и предопределяющий их содержание, их ценность⁷.

И наконец, получившая наибольшее распространение в последнее десятилетие концепция Р.З. Лившица, согласно которой рассмотрение и оценка справедливости лишь как принципа права носит односторонний характер, поскольку само право в целом есть нормативно закрепленная и реализованная справедливость. Такой подход к пониманию права, по мнению автора этой концепции, позволяет использовать достигнутые научные результаты при различных пониманиях права. Здесь справедливость определяет содержание права, а ее нормативное закрепление - необходимую форму права⁸. В этом синтезированном понимании подчеркивается и роль норм как основного звена правового регулирования, и процесс их осуществления, и универсальная ценностная характеристика права.

Сравнение различных подходов и оценок, существующих как в современной общей теории права, так и науке современного правоведения по проблеме единства права и справедливости, убедительно свидетельствует об особой актуальности этой проблемы с точки зрения как теории, так и практики и необходимости ее дальнейшего развития. Признание справедливости универсальной, вечной, первичной ценностью современного мира позволит более точно объяснить сущность права и его содержание, тенденции развития правовых систем мира и перспективы их сближения.

⁶ См.: *Общая теория государства и права: Академический курс*. М., 1997. Т. 2. С. 85.

⁷ См.: *Бабаев В.К.* В учебнике «Общая теория права». Н. Новгород, 1993. С. 128 - 132.

⁸ См.: *Лившиц Р.З.* Теория права: Учебник. М.: БЕК, 1994. С. 66 - 69.