

Адыгезалова Гюльназ Эльдаровна

**СПЕЦИФИКА ПОНИМАНИЯ ПРАВА И ЕГО ЭЛЕМЕНТОВ В ТЕОРИИ Р. ПАУНДА**

В статье анализируются особенности понимания права и его элементов в социолого-правовой теории Р. Паунда. Автором выявлено, что в основе теории американского ученого лежит утверждение наличия трех элементов в праве. Это правовые предписания, включая принципы, стандарты, постулаты; юридическая техника, представляющая собой правовую практику, искусство юристов; идеальный элемент с меняющимся содержанием, определяемым условиями конкретного места и времени. Такое понимание права, в котором переработаны идеи европейских правоведов, способствует эффективному формированию и действию права в обществе.

Адрес статьи: [www.gramota.net/materials/3/2012/6-2/2.html](http://www.gramota.net/materials/3/2012/6-2/2.html)

Источник

**Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики**

Тамбов: Грамота, 2012. № 6 (20): в 2-х ч. Ч. II. С. 13-15. ISSN 1997-292X.

Адрес журнала: [www.gramota.net/editions/3.html](http://www.gramota.net/editions/3.html)

Содержание данного номера журнала: [www.gramota.net/materials/3/2012/6-2/](http://www.gramota.net/materials/3/2012/6-2/)

**© Издательство "Грамота"**

Информация о возможности публикации статей в журнале размещена на Интернет сайте издательства: [www.gramota.net](http://www.gramota.net)  
Вопросы, связанные с публикациями научных материалов, редакция просит направлять на адрес: [voprosy\\_hist@gramota.net](mailto:voprosy_hist@gramota.net)

## MODERN CHINESE CULTURE INNOVATIVE DEVELOPMENT

**Natal'ya Andreevna Abramova**, Doctor in Philosophy, Professor  
*Department of Oriental Studies*  
*Trans-Baikal State University*  
*abramova3@mail.ru*

The author considers the mechanisms of modern Chinese culture innovative development, characterizes social-cultural practices aimed at cultural traditions reproduction and nation cultural heritage conservation, and gives the examples of the best innovative presentation models of traditional material and non-material cultural heritage of China.

*Key words and phrases:* Chinese culture; innovation; tradition; social-cultural practices; cultural heritage; "cultural eco-protective zone"; continuity.

УДК 340.111; 340.114; 340.125

*В статье анализируются особенности понимания права и его элементов в социолого-правовой теории Р. Паунда. Автором выявлено, что в основе теории американского ученого лежит утверждение наличия трех элементов в праве. Это правовые предписания, включая принципы, стандарты, постулаты; юридическая техника, представляющая собой правовую практику, искусство юристов; идеальный элемент с меняющимся содержанием, определяемым условиями конкретного места и времени. Такое понимание права, в котором переработаны идеи европейских правоведов, способствует эффективному формированию и действию права в обществе.*

*Ключевые слова и фразы:* социологическая юриспруденция; правовые предписания; мораль; юридическая практика; элементы права; правовые постулаты; социальный контроль; социальная инженерия.

**Гюльназ Эльдаровна Адыгезалова**, к.ю.н., доцент  
*Кафедра теории и истории государства и права*  
*Кубанский государственный университет*  
*gyulnaz\_2000@mail.ru*

**СПЕЦИФИКА ПОНИМАНИЯ ПРАВА И ЕГО ЭЛЕМЕНТОВ В ТЕОРИИ Р. ПАУНДА**®

Вопрос о том, что такое право, был всегда дискуссионным и довольно сложным. Основоположник американской социологической юриспруденции Р. Паунд отмечал, что одна из главных проблем состоит в том, что термином «право» всегда пытались охватить различные явления.

Так, под правом понимали, во-первых, правовой порядок, режим правового поведения, контролируемого систематически и в установленном порядке силой политически организованного общества. Во-вторых, свод предписаний (административных или судебных), т.е. тот властный, опорный материал, на основе которого разрешаются социальные противоречия. И, в-третьих, судебный процесс, который американский правовед Бенджамин Натан Кардозо назвал «судебной кухней» [3, р. 906]. К нему можно добавить и административный процесс – процесс выявления противоречий и установления причин рассматриваемых споров в соответствии с законом с целью поддержания правового порядка. Именно этот смысл вкладывался в понятие «право» многими представителями реалистической школы права.

Эти три подхода приводили к спорам. Р. Паунд утверждал, что все перечисленные понятия необходимо объединить в единое целое и назвать одним термином – «право», и возможно это только при помощи идеи о социальном контроле. Таким образом можно представить состояние общества, являющееся высокоспециализированной формой социального контроля, обеспечиваемой сводом властных предписаний, получающих свое применение в ходе судебного и административного процесса.

Много споров между правоведами возникало по поводу природы права в его втором понимании (как свода властных предписаний). В этом смысле Р. Паунд выделял в праве три элемента:

- 1) сами предписания;
- 2) техническую сторону;
- 3) идеалы.

В предписаниях Р. Паунд различал правовые нормы, принципы, «предписания, описывающие концепции» (существующие понятия), и «предписания, устанавливающие стандарты» [5, р. 45].

Правовая норма (в узком понимании, поэтому её можно назвать правилом) – это предписание, состоящее из конкретных последствий, которые наступают при наличии определенных фактов. Это наиболее простой тип правовых предписаний.

Принципы, будучи значимым элементом предписания, выступают в качестве одного из важнейших исходных пунктов для вынесения судебного решения. Они вырабатываются в ходе деятельности юристов. При

изучении и обобщении судебной практики выявляются сходные дела и вырабатываются общие принципы для их разрешения. Эти принципы являются исходными для осуществления правосудия [Ibidem, p. 46].

Принципы обладают свойством распространять свое действие на более широкий круг отношений, чем тот, который существовал изначально. Например, принципы, касающиеся обязанностей обычного перевозчика, в дальнейшем распространились на перевозку автобусом, трамваем, железной дорогой, самолетом. Таким образом, они устойчивы и имеют большое значение при вынесении правовых решений.

В отношении определенных категорий дел существуют выработанные концепции, определенные понятия, на основе которых применяются нормы, принципы и стандарты. Принципы и концепции делают возможным разрешение любых дел, в том числе и тогда, когда нет конкретных правовых норм для этого.

Стандарт – это такое поведение, которое предписано законом, и от которого человек не должен уклоняться под страхом наступления правовых последствий и ответственности за причинение вреда. Надо отметить, что в стандартах присутствует элемент разумности или честности, что создает некоторые трудности. Нет определения разумности, и, по мнению Р. Паунда, было бы неправильно пытаться сформулировать его. В конце концов, это должно вытекать из существующего в обществе идеала. «Стандарты» необходимы для контроля над поведением человека.

Р. Паунд попытался сформулировать правовые постулаты (стандарты) цивилизованного общества применительно к обстоятельствам места и времени в целях систематизации изложения частного права (т. е. права, регламентирующего индивидуальные интересы частных лиц и их отношения между собой), выделив пять положений.

В цивилизованном обществе любой человек должен быть уверен в том, что:

1. «...Другие не будут допускать посягательств [на его интересы].
2. Блага, созданные его трудом и приобретенные в соответствии с правилами, существующими в данном обществе, будут находиться в его распоряжении, и он может использовать их по своему усмотрению.
3. Окружающие его люди, с которыми он вступает в признанные обществом отношения, будут действовать добросовестно, а следовательно:
  - а) их действия будут соответствовать тому, что разумно ожидать, исходя из их обещаний и поведения;
  - б) они будут руководствоваться в своих поступках представлениями, диктуемыми общественной моралью;
  - в) возмещать причиненный ими ущерб, который в данных условиях не может быть признан разумным и неизбежным.
4. Каждый будет проявлять должную осмотрительность и осторожность при осуществлении своих действий, чтобы не подвергнуть других лиц неразумно высокому риску причинения вреда.
5. Тот, кто владеет вещами, способными выйти из-под контроля и причинить вред, не допустит утраты над ними разумного контроля» [2, с. 679].

Эти постулаты должны направлять формирование и применение права в американском обществе, способствовать компромиссному разрешению противоречий в обществе.

По словам Р. Паунда, в праве существуют «преподаваемые традиции проверки опытом разума и разумом опыта» [5, p. 49]. В истории цивилизации, которой ученый уделял особое внимание, подобные традиции отличаются своей живучестью. Например, традиция изучения общего права при подготовке барристеров послужила дальнейшему развитию этого элемента английской правовой мысли. Она передавалась от юриста к юристу с XVII века и сейчас сохраняется в академической правовой школе. Однако не только англосаксонская, но и романо-германская правовая система основана на традиции. В частности, работа юрисконсультов времен первого Цезаря до сих пор оказывает свое действие на осуществление правосудия во многих государствах.

Возвращаясь к трем элементам права, следует отметить, что Р. Паунд считал недостаточным понимание права лишь как совокупности правовых предписаний. Очень важную роль играет техника их применения и совершенствования, искусство юристов. Именно на основе этого элемента права различают, например, две правовые системы: англосаксонскую и романо-германскую.

В первой из них (или в системе общего права) превалирует судебный прецедент; хотя закон и устанавливает общие правила, на основе которых должны разрешаться споры, но именно принципы, установленные при рассмотрении предыдущих дел, имеют решающее значение. Во второй же системе, как и в римском праве, техника совершенно иная: судебное решение здесь не рассматривается как основополагающий принцип, а лишь учитывается при рассмотрении дел, приоритет же отдается закону.

Особое внимание ученый уделял идеальному элементу в праве. Идеал определяется конкретным временем и местом, преподаваемыми правовыми традициями и показывает, что такое социальный порядок, какова цель социального контроля. На его основе происходит толкование и применение правовых предписаний, и именно он является отправной точкой для вынесения судебных решений.

В качестве примера американский правовед рассматривал различное отношение к земле, например, в Англии и США. Английская концепция исходит из того, что земля представляет собой достояние семьи, а американская – из того, что это лишь некое имущество, место для осуществления предпринимательской деятельности. Именно на основе этого представления о земле будет определяться, выходят ли действия, совершаемые на ней индивидом, из-под его контроля, причиняя ущерб владельцу соседнего участка, а также будет ли человек нести ответственность независимо от своей вины, т.е. исходя из общей безопасности, либо только при ее наличии. В этом вопросе мнения американских и английских судов разделялись, отмечал Р. Паунд. Таким образом, в обществе отправным пунктом для разрешения дела могут служить совершенно различные правовые идеалы.

Итак, в своем правовом учении Р. Паунд попытался дать такое определение понятия «право», которое объединило бы различные точки зрения на него. И ученому удалось сделать это посредством идеи о социальном контроле и о праве как основном его средстве в современном политически организованном обществе (государстве). Достоинство правовой теории Р. Паунда состоит в том, что в ней подробно рассмотрены элементы, составляющие право. При их исследовании, несомненно, можно провести определенную параллель между правовыми взглядами Р. Паунда и европейской правовой мыслью. Так, например, идеальный элемент в праве, описанный Р. Паундом, можно представить как американский вариант концепции естественного права с меняющимся содержанием, разработанной немецким юристом Рудольфом Штаммлером. Кроме того, представляется, что основные постулаты цивилизованного общества, сформулированные Р. Паундом, развивают положения, разработанные немецким юристом И. Кантом (его категорический императив) и австрийским правоведом Г. Кельзенем (его основная норма). Переосмыслив идеи европейских мыслителей, Р. Паунд сформулировал свою правовую концепцию, дал свое определение права, которое представляет особую ценность для правовой науки.

Таким образом, можно без сомнения согласиться с утверждением, что Р. Паунд – основатель социологической юриспруденции в США. Она возникла в начале XX века как протест против существующего порядка и неспособности правовой системы преодолевать социальные проблемы. По Р. Паунду, именно для стимулирования развития права и адаптации правовой системы к изменяющимся социальным условиям нужна социологическая юриспруденция. Ученый различал «право в книгах» и «право в действии» и приводил множество примеров, когда судьи пытались приспособить букву закона к требованиям конкретных дел, не изменяя сам закон. Это разграничение – основной предмет изучения социологии права в настоящее время. В основе учения американского правоведа лежит прагматизм. Р. Паунд разработал теорию социальных интересов и определил в качестве главной задачи права их удовлетворение, поддержание их баланса и урегулирование споров при их столкновении. Деятельность по установлению правового порядка в обществе ученый называл «социальной инженерией». Для ее успешного осуществления требуется сотрудничество правовой, политической, экономической и других социальных наук, при котором их идеи будут органично соединены.

Можно с уверенностью сказать, что разработанная Р. Паундом теория представляет определенный интерес. Он стал продолжателем концепций таких европейских ученых как Рудольф Иеринг, Евгений Эрлих, Макс Вебер, Леон Дюги, Жорж Гурвич. Идея права у Р. Паунда неразрывно связана с идеей социального контроля. Он ориентировался не на норму права, а на правоприменительную практику, где право в полной мере обнаруживает свою эффективность. Судебный и административный процессы должны быстро реагировать на изменяющиеся социальные условия.

Действия государства по установлению социального контроля ограничены идеалом, представляющим собой постоянно изменяющуюся меру ценностей, которая служит для принятия практических решений и для защиты признанных интересов, стоящих за субъективными правами. Таким образом, социальный контроль как деятельность (процесс) непрерывно направлен на воплощение идеала социального контроля как состояния.

В дальнейшем многие положения теории Р. Паунда нашли свое развитие в работах ученых, которые значительное внимание уделяли социальной природе права. Среди них можно назвать Д. Грея, К. Ллевеллина, Т. Арнольда, Дж. Фрэнка, Н. Гэрлэна и многих других.

#### *Список литературы*

1. **Адыгезалова Г. Э.** Правообразующий интерес в социолого-правовой теории Р. Паунда // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики: в 2-х ч. Тамбов: Грамота, 2012. № 3 (17). Ч. I. С. 23-25.
2. **Антология мировой правовой мысли:** в 5-ти т. М.: Мысль, 1999. Т. 3. Европа. Америка: XVII–XX вв.
3. **Cardozo B. N.** Nature of the Judicial Process // Introduction to Jurisprudence / ed. by D. Lloyd, M. Freeman. L.: Stevens, 1979.
4. **Pound R.** Law and Morals. Chapel Hill: The Univ. of North Carolina Press; L.: Humphrey Milford; Oxford Univ. Press, 1926.
5. **Pound R.** Social Control through Law. New Haven: Yale Univ. Press; Oxford Univ. Press, 1942.

#### **LAW SPECIFIC AND ITS ELEMENTS UNDERSTANDING IN R. POUND'S THEORY**

**Gyul'naz El'darovna Adygezalova**, Ph. D. in Law, Associate Professor  
*Department of State and Law Theory and History*  
*Kuban' State University*  
*gyulnaz\_2000@mail.ru*

The author analyzes the features of law and its elements understanding in R. Pound's sociological-legal theory, reveals that the assertion of three elements presence in law is the foundation of the American scientist's theory, describes them as the legal regulations including principles, standards, postulates; the legal technique, which is legal practice, the art of lawyers; the ideal element with changing content determined by the conditions of particular place and time; and substantiates that such understanding of law, where all European lawyers' ideas are reworked, contributes to the effective formation and action of law in society.

*Key words and phrases:* sociological jurisprudence; legal regulations; morality; legal practice; elements of law; legal postulates; social control; social engineering.