

Бреднева Валентина Сергеевна

### **ИНСТРУМЕНТАЛЬНАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА В РОССИЙСКОМ ПРАВОВЕДЕНИИ**

В статье рассматривается эволюция инструментальной теории права (инструментального подхода) в отечественной юриспруденции на протяжении более 100 лет. Инструментализм нацелен на исследование правовых средств, правил их эффективного применения в процессе юридической деятельности. Рассмотрены специфические черты инструментальной теории, ее место и роль в системе научных знаний, развитие в ряде отраслевых наук (гражданское, уголовное, трудовое право). Инструментальное учение базируется на практическом (праксиологическом) предназначении права, позволяет изменить представление о правовых явлениях.

Адрес статьи: [www.gramota.net/materials/3/2015/10-3/7.html](http://www.gramota.net/materials/3/2015/10-3/7.html)

Источник

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

Тамбов: Грамота, 2015. № 10 (60): в 3-х ч. Ч. III. С. 32-34. 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/3/2015/10-3/](http://www.gramota.net/materials/3/2015/10-3/)

### **© 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: [hist@gramota.net](mailto:hist@gramota.net)

УДК 34

**Юридические науки**

*В статье рассматривается эволюция инструментальной теории права (инструментального подхода) в отечественной юриспруденции на протяжении более 100 лет. Инструментализм нацелен на исследование правовых средств, правил их эффективного применения в процессе юридической деятельности. Рассмотрены специфические черты инструментальной теории, ее место и роль в системе научных знаний, развитие в ряде отраслевых наук (гражданское, уголовное, трудовое право). Инструментальное учение базируется на практическом (праксиологическом) предназначении права, позволяет изменить представление о правовых явлениях.*

**Ключевые слова и фразы:** инструментальный подход; инструментальная теория права; правовые средства; юридическая деятельность; правовое регулирование; юридическая наука.

**Бреднева Валентина Сергеевна**, к.ю.н., доцент  
Сахалинский государственный университет  
v-bredneva@mail.ru

**ИНСТРУМЕНТАЛЬНАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА В РОССИЙСКОМ ПРАВОВЕДЕНИИ**®

В науке сложились различные теории понимания права: естественнонаучная, социологическая, историческая, нормативистская, коммуникативная, интегративная, инструментальная.

Каждая акцентирует внимание на важных аспектах права, раскрывая его ценность, сущность и социальное назначение.

Инструментальная теория ориентируется на практическое (праксиологическое) предназначение права, особое внимание уделяется правовым средствам, различным видам юридической деятельности. Современная парадигма становится более практикоориентированной. Меняются представления о правовых явлениях. Инструментальная теория права является одной из интегративных теорий права.

Существуют различные точки зрения о том, когда начала формироваться инструментальная теория права в отечественной науке.

В конце XIX века в научной литературе уже можно встретить взгляд на право как регулятор, инструмент для достижения субъектами хозяйственной деятельности определенных целей, например в трудах Е. А. Нефедьева право рассматривается как инструмент для примирения сторон в судебном процессе [15, с. 92].

В начале XX века Л. И. Петражицкий и Г. Ф. Шершеневич разрабатывали категорию правовых средств.

Л. И. Петражицкий исследовал юридические средства во взаимосвязи с психологией, мотивацией человека к деятельности: «основным методом правополитического мышления являются психологическая дедукция, умозаключения на основании подлежащих психологических посылок относительно тех психическо-мотивационных и педагогических последствий, которые должны получаться в результате действия известных начал и институтов права, или относительно тех законодательных средств, которые способны вызвать известные желательные психические – мотивационные и педагогические – эффекты» [10, с. 4].

Г. Ф. Шершеневич акцентировал внимание на волевой характер выбора таких средств: «юридические средства обеспечения интересов предполагают именно наличность воли, способной усвоить угрозу и воздержаться от нарушения» [19, с. 639].

Отдельные идеи инструментальной теории встречались в ранний советский период. Е. Б. Пашуканис считал, что предписанная государством общеобязательная норма является действительной лишь в той мере, в какой она практически претворяется в жизнь [9, с. 160]. Ученый еще в 1924 году обнаружил недостатки нормативизма, выражающиеся в неспособности охватить понятие права в развитии. По мнению Е. Б. Пашуканиса, многие современные ему правоведы считали центральным, основным и единственно характерным признаком правовых явлений момент принудительного социального государственного регулирования. Дефиниции права, базирующиеся только на понятии императива, обращенного от лица общества к индивиду, он называет «незатейливыми конструкциями» [цит. по: 11, с. 22]. Более плодотворным ученому видится сочетание нормативизма с социологическим подходом, что привело в дальнейшем к развитию многообразных интегративных концепций (в том числе инструментальной).

Б. И. Пугинский полагает, что инструментальная теория права развилась из теории правовых средств в шестидесятых-семидесятых годах XX века, «общей предпосылкой инструментальных воззрений послужили опыты рассмотрения права не как совокупности юридических норм, а как деятельности по регулированию жизни общества при посредстве инструментария, применение которого основывается на поддержке государства» [12, с. 21-31].

В тот период было достаточно много научных работ, посвященных правовым средствам, регулятивному потенциалу права, были защищены диссертации, термин «правовые средства» стали активнее использовать в научной литературе, но дискуссии о содержании данной категории ведутся до сих пор [1, с. 13-21; 2, с. 16; 4, с. 251-260; 6, с. 160; 13, с. 18; 16, с. 52-60].

В восьмидесятых годах XX века интерес к учению о правовых средствах не угас и отразился в работах Б. И. Минца: «правовым средством, с помощью которого стороны упорядочивают свои отношения в случае

недостачи при поставках, выступает конкретный набор действий, совершаемых в определенной последовательности. Такого рода совокупность действий позитивным правом не оговорена, однако вытекает из сути правоотношения, в котором стороны участвуют» [8, с. 69-74].

В современный период концепцию правовых средств называют «инструментальной теорией права», «инструментальным подходом» (сторонниками являются А. В. Малько, К. В. Шундикова, В. А. Сапун и др.) [7, с. 20-41; 14, с. 18-20], ее действительно можно считать одним из наиболее перспективных и прогрессивных научных направлений в отечественной юриспруденции.

Такие выводы вполне обоснованы. Построение инструментальной теории (инструментального подхода) стала закономерным этапом в формировании юридической науки. Ее основные положения обусловлены ценностью права, его сущностью служить инструментом регулирования многообразной жизни общества. Если предположить возможность замены нормативизма в будущем, то инструментализм в этом отношении является вполне подходящим научным течением, философски, методологически обоснованным и продуктивным. Инструментальное учение смещает представления о праве и государстве на более высокую ступень познания, характеризуемую реальностью, практичностью, нравственной основой.

В современный период ведутся споры о том, какое место инструментальная теория права занимает в отечественной юриспруденции. Б. И. Пугинский считает, что становление инструментального воззрения происходит в обстановке противостояния идеологии позитивизма [12, с. 21-31].

К. В. Шундикова считает, что право развивается в условиях научного плюрализма, а потому все теории мирно уживаются, позволяя по-разному взглянуть на одни и те же явления, при этом ученый полагает, что понятийный аппарат инструментальной теории еще полностью не сформирован [7, с. 29-41].

По мнению В. С. Сапуна, «инструментализм не может и не должен противопоставляться уже сложившимся теоретико-правовым концепциям (в том числе нормативной концепции права). Он представляет собой лишь один из множества методологических подходов к исследованию права. Более того, жизнеспособность данной теории во многом зависит от того, насколько логично она будет увязана с другими методами правового анализа правовой материи: нормативным, аксиологическим, поведенческим, психологическим» [14, с. 20].

Инструментальный подход базируется на следующих положениях:

- 1) закон является правовым средством;
- 2) применяя правовые средства для достижения цели, необходимо учитывать социальные, экономические, исторические факторы, следует полагаться не только на формальную логику, но общепризнанные правила или судебную практику;
- 3) важен контекст (детали конкретной юридической ситуации); умение отойти от устоявшихся традиций, правил, взглядов; инструментальная (праксиологическая) природа права, неизбежное присутствие альтернативных точек зрения;
- 4) право должно стремиться к социальному результату, эффекту. Закон и судебная практика должны влиять не только на участников судебного процесса, но и на жизнь других людей. Социальный и экономический эффект должен определяться общественными потребностями;
- 5) выбор правовых средств определяет эффективность юридической деятельности, зависит от уровня правосознания субъектов.

С точки зрения нормативистского подхода в результате правоприменительной деятельности судья должен разрешить правовой спор, распределив права и обязанности участников процесса. С позиции инструментального подхода задача судьи предусмотреть последствия рассмотрения дела для всей правоприменительной практики, изменение правоотношений в будущем.

Ориентация на будущее, в том числе к эмпирическим основам, означает для инструменталиста целый ряд новых причин и юридических фактов, становится важным для принятия решения. В то время как сторонник нормативизма ограничит перечень юридических фактов, доказательств и будет принимать только те, которые обычно применяются для аналогичных дел.

Инструментальный подход развивался в рамках науки теория государства и права, и параллельно – в отраслевых науках: гражданское право, уголовное право, трудовое право. Если в рамках гражданского права анализируются правовые средства для защиты нарушенного права, проводятся попытки разграничения с понятием «способы защиты гражданских прав» [17, с. 105-109; 18, с. 180], то в рамках уголовного права исследуются правовые средства для противодействия коррупции. Правовые предписания и правовые технологии обозначены как основные средства борьбы с коррупцией [3, с. 68-80; 5, с. 23-51]. В сфере трудового права рассматривались правовые средства для повышения эффективности труда, закрепления рабочей силы на местах [13, с. 18; 16, с. 52-60].

Таким образом, теоретико-методологический инструментальный уклон в сторону исследования реальной деятельности субъектов, использующих регулятивный потенциал системы правовых средств, может обнужить новые грани объекта, наиболее важные проблемы науки и практики, переключив внимание ученых с исследования классических, традиционных вопросов.

#### *Список литературы*

1. **Алексеев С. С.** Социальная ценность социалистического права как регулятора общественных отношений // Советское государство и право. 1968. № 3. С. 13-21.
2. **Ван Юй-шу.** Международно-правовые средства борьбы против колониализма на современном этапе: автореф. дисс. ... к.ю.н. М., 1960. 16 с.
3. **Власенко Н. А., Грачева С. А., Рафалюк Е. Е.** Теоретический анализ правовых средств и правовых моделей противодействия коррупции // Журнал российского права. 2012. № 11. С. 68-80.

4. **Гаврилов В. В.** Правовые средства общего надзора прокуратуры // Ученые записки Саратовского юридического института имени Д. И. Курского: сборник работ соискателей и аспирантов. Саратов: Изд-во Саратов. юрид. ин-та, 1970. Вып. 19. Ч. 1. С. 251-260.
5. **Жалинский А. Э.** О построении общей инструментально-целевой теории уголовного права // Право. Журнал Высшей школы экономики. 2011. № 4. С. 23-51.
6. **Качество продукции и строительных работ. Гражданско-правовые средства обеспечения** / редкол.: А. Н. Романович, Е. А. Тихоненко. Минск: Наука и техника, 1966. 160 с.
7. **Малько А. В., Шундилов К. В.** Цели и средства в праве и правовой политике. Саратов: Изд-во СГАП, 2003. 296 с.
8. **Миц Б. И.** Понятие и роль правовых средств в хозяйственных отношениях // Правоведение. 1983. № 2. С. 69-74.
9. **Пашуканис Е. Б.** Общая теория права и марксизм. Опыт критики основных юридических понятий. М., 1924. 160 с.
10. **Петражицкий Л. И.** Введение в изучение права и нравственности. Основы эмоциональной психологии. СПб.: Тип. Ю. Н. Эрлих, 1908. 271 с.
11. **Протопопов Е. Е.** Политико-правовые взгляды Е. Б. Пашуканиса; автореф. дисс. ... к.ю.н. М., 2007. 22 с.
12. **Пугинский Б. И.** Инструментальная теория правового регулирования // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 2001. № 3. С. 21-31.
13. **Савич В. И.** Правовые средства обеспечения материальной и моральной заинтересованности работников в повышении качества продукции; автореф. дисс. ... к.ю.н. М., 1969. 18 с.
14. **Сапун В. А.** Инструментальная теория права в юридической науке // Современное государство и право. Вопросы теории и истории: сб. науч. трудов. Владивосток, 1992. С. 18-20.
15. **Склонение сторон к миру в гражданском процессе.** Казань: Тип. Губ. правл., 1890. 92 с.
16. **Смирнов О. В.** Текучесть рабочей силы и правовые средства борьбы с ней // Советское государство и право. 1969. № 11. С. 52-60.
17. **Файзрахманов К. Р.** Инструментальная теория права как методологическая основа исследования системы субъективных гражданских прав // Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2015. № 2 (103). С. 105-109.
18. **Филиппова С. Ю.** Инструментальный подход в науке частного права. М.: Статут, 2013. 180 с.
19. **Шершеневич Г. Ф.** Общая теория права. М.: Изд. Бр. Башмаковых, 1912. 805 с.

#### INSTRUMENTAL THEORY OF LAW IN RUSSIAN JURISPRUDENCE

**Bredneva Valentina Sergeevna**, Ph. D. in Law, Associate Professor  
*Sakhalin State University*  
*v-bredneva@mail.ru*

The article examines the evolution of the instrumental theory of law (instrumental approach) in national jurisprudence for more than 100 years. Instrumentalism is aimed at the study of legal means, the rules of their efficient application in the process of juridical activity. The specific features of instrumental theory, its place and role in the system of scientific knowledge, development in a number of sectoral sciences (civil, criminal, labour law) are examined. Instrumental doctrine is based on the practical (praxeological) destination of law, allows changing the idea about legal phenomena.

*Key words and phrases:* instrumental approach; instrumental theory of law; legal means; juridical activity; legal regulation; juridical science.

УДК 343.711

#### Юридические науки

*В статье освещены актуальные вопросы производства следственных действий по преступлениям, совершаемым с использованием банковских платежных карт, в частности допроса. Автором подробно рассмотрены особенности подготовительных действий следователя и выбор им тактических приемов при допросе сотрудников банка, потерпевшего (держателя карты), подозреваемого (обвиняемого), что поможет сотрудникам следственных органов оптимально организовать расследование указанного вида преступлений.*

*Ключевые слова и фразы:* банковская платежная карта; банк; допрос; расследование; хищение денежных средств; преступления, совершаемые с использованием платежных карт; держатель банковской карты; подозреваемый.

**Бураева Людмила Александровна**, к. ф.-м. н.

*Северо-Кавказский институт повышения квалификации (филиал) Краснодарского университета МВД России*  
*luda\_n1@mail.ru*

#### ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ДОПРОСА В ХОДЕ РАССЛЕДОВАНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ, СОВЕРШАЕМЫХ С ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ БАНКОВСКИХ ПЛАТЕЖНЫХ КАРТ<sup>©</sup>

Повсеместное внедрение банковских платежных карт сегодня является важнейшей тенденцией развития технологии безналичных расчетов в банковской деятельности. Сейчас в мире насчитывается около миллиарда