



6. Valikaramov D.D., Nigmatullin O.B. Kontseptual'nyye podkhody k opredeleniyu soderzha-tel'noy kharakteristiki ponyatiya «demokratiya» ili «kak eto dolzhno byt' u nas?» (Conceptual approaches to the definition of a meaningful description of the concept of “democracy” or “how should we have it?”). *Nauka i tekhnologii v sovremennom obshchestve*, 2015, No. 1 (2), pp. 184-187.

Дата поступления: 25.01.2019

Received: 25.01.2019

УДК 340.1+34(091)

КОНВЕРГЕНЦИЯ НОРМ ПРАВА И ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО

ЗАХАРЦЕВ Сергей Иванович

доктор юридических наук, доцент, ведущий научный сотрудник Института государства и права Российской академии наук, г. Санкт-Петербург, Россия.

E-mail: Sergeyivz@yandex.ru

САЛЬНИКОВ Виктор Петрович

доктор юридических наук, профессор, главный редактор журнала «Юридическая наука: история и современность», г. Санкт-Петербург, Россия. E-mail: Fonduniver@bk.ru

CONVERGENCE OF LEGAL AND NORMS THE RULE-OF-LAW STATE

ZAKHARTSEV Sergey Ivanovich

Doctor of Law, Associate Professor, Leading Researcher of the Institute of State and Law of the Russian Academy of Sciences, St. Petersburg, Russia.

E-mail: Sergeyivz@yandex.ru

SALNIKOV Viktor Petrovich

Doctor of Law, Professor, Editor-in-Chief of the journal “Legal Science: Past and Present”, St. Petersburg, Russia. E-mail: Fonduniver@bk.ru

Необходимость научного исследования такой проблемы, как конвергенция норм права между государствами, обусловлена появлением электронных баз данных, электронного общения по социальным сетям, Интернета и всеобщей компьютеризации современного общества. В сегодняшних условиях для получения ответа по правовому вопросу иногда достаточно задать вопрос в поисковой системе. Большинство правовых норм те или иные страны содержат в электронном виде и в свободном доступе, обеспечивая ориентирующую нормативную информацию. Несмотря на наличие определенных препятствий для конвергенции норм права между государствами, конвергенция норм права все равно постепенно осуществляется. Исследование проблем, связанных с конвергенцией правовых норм между государствами позволяет говорить о том, что ее динамика будет во многом зависеть от политической и экономической обстановки в мире, поливариативный характер которой очевиден.

The need for a scientific study of such a problem as the convergence of legal norms between states is due to the emergence of electronic databases, electronic communication on social networks, the Internet and the general computerization of modern society. In today's conditions, in order to get a legal question answered, sometimes it is enough to ask a question in a search system. Most of the laws of these or other countries are kept electronically and freely available, providing guidance or regulatory information. Despite the presence of certain obstacles to the convergence of legal norms between states, the convergence of legal norms is still gradually being implemented. The study of the problems associated with the convergence of legal norms between states suggests that its dynamics will largely depend on the political and economic situation in the world, whose polyvariant nature is obvious.



Ключевые слова: философия права, право, **Key words:** philosophy of law, law, comprehensive theory of law, convergence.

Правовая система практически любого современного государства характеризуется открытостью и доступностью для жителей других стран. До XX века такого не было в принципе. В XX веке правовые системы разных государств начали раскрываться друг перед другом, хотя этому препятствовали такие моменты, как идеологический фактор, взаимные претензии государств и многие другие проблемы. Однако в XXI веке все стало по-другому. Правовые системы большинства стран стали открытыми для изучения и рассмотрения. Этому способствовало несколько причин.

Начнем с того, что на сегодня получили развитие электронные базы данных, электронное общение по социальным сетям, Интернет и всеобщая компьютеризация. Для получения ответа по правовому вопросу достаточно задать вопрос в поисковой системе и ответ последует незамедлительно. Большинство правовых норм можно найти в электронном виде и в свободном доступе. Нужны правила посещения США – пожалуйста! Требуется Уголовный кодекс Беларуси – читайте! Понадобилось узнать требования к упаковке грузов в портах Гвинеи – изучайте. Бесспорно, для понимания законов требуются комментарии, которые в электронных системах, если быть объективным, далеко не всегда правильны и точны, а иногда противоречивы и даже взаимоисключают друг друга. Тем не менее, ориентирующая информация в этих системах есть. Дальше уже вопрос к пользователю – как этой нормативной информацией он распорядится.

Помимо этого, люди стали больше путешествовать, что связано с развитием туризма в целом, вкладыванием в него денег и получением прибыли, обеспечением комфортного уровня жизни, появлением современных средств передвижения. Полететь из Европы в Америку или в Азию сейчас не является серьезной проблемой. Этим и объясняется необходимость наличия сети международных адвокатских агентств, способных оказать помощь в любой точке Земного шара, и появление юристов, специализирующихся на законодательстве иностранных государств. В связи с этим стало актуальным изучение зарубежного законодательства в юридических высших учебных заведениях. Причем норм не только международного и международного частного права, а именно семейного, земельного, банковского, уголовного, уголовно-процессуального прав, что уже налажено во многих государствах. Знание норм этих государств поднимает престиж юриста и дает ему возможность хорошего заработка.

Таковы реалии жизни. Посмотрите, сколько россиян хранят деньги в зарубежных банках, имеют недвижимость за границей, женятся и выходят замуж за иностранцев, а многие зарубежные компании стремятся в Россию, поскольку у нас есть возможность для развития и получения прибыли. Изучение законодательства зарубежных государств подразумевает проведение международных научных семинаров, симпозиумов, конференций, где ученые обсуждают теорию и практику применения правовых норм в разных странах. Вот при таких обстоятельствах и возникают предпосылки для конвергенции правовых норм. Государства, изучив силами своих ученых иностранное законодательство, при необходимости внедряют его в свою правовую систему. Так, все более сближаются правовые системы стран, входящих в Евросоюз. Постепенно сближаются нормы права мусульманских государств. Конвергенция происходит также и в случаях, когда одно государство подавляет другое государство политическим, экономическим или военным путем.

Существенные изменения правовых норм государства под влиянием другого государства происходят также при кризисных явлениях, коренных социально-экономических преобразованиях, распаде (ликвидации) государства. Такая конвергенция чаще носит односторонний, нежели двусторонний характер. Государство, население которого удовлетворено правовым и материальным обеспечением, защищено, будет всячески оберегать законы, обеспечи-



вающие соответствующий уровень жизни. И, напротив, население страны, переживающей кризисные явления, нередко ориентировано на модель жизни преуспевающих стран. Выход из кризиса (политического, экономического, социального и пр.) обязательно предусматривает значительные изменения норм права.

Этим объясняется то, что законодательство США, начиная с Декларации прав человека и Конституции, за свою историю не терпело столь существенных изменений, которые наблюдались в России. В конце XX века в СССР произошли очередные глобальные социально-экономические преобразования, что обернулось разрушением государства. Россия отказалась от подходов к праву, имевшихся в СССР, и стала формировать новые нормы права. Такой процесс, естественно, происходил с оглядкой на США и некоторые западные страны, казавшиеся значительной части населения оплотом правопорядка. Нормы права, характерные для указанных стран, их правовая идеология заняли господствующее место в праве России.

По этому поводу Р.А. Ромашов написал, что взаимодействие правовых культур Запада и России вплоть до настоящего времени осуществляется под воздействием двух противоположных тенденций. С одной стороны, Запад воспринимается (прежде всего, на уровне политической идеологии) в качестве «врага», во все времена посягающего на территориальную целостность и национальную самоидентичность России. С другой стороны, Запад предстает в качестве «обгоняющей» цивилизации, стремление «догнать и обогнать» которую диктует необходимость заимствования западных культурных достижений и накопленного опыта. При этом в политико-правовой области зачастую такое заимствование носит характер механического копирования политико-правовых конструкций (альтернативные выборы президента, разделение властей, состязательный уголовный процесс, суд присяжных и т.п.) с последующим их перенесением на «неподготовленную социальную почву». Именно неготовностью российского социума (как на уровне простых граждан, так и на уровне властвующих элит) воспринимать копируемые модели в качестве правовых (общеобязательных) объясняется ситуация, когда перманентное реформирование политико-правовых отношений сопровождается выступлением самих реформаторов о перманентном же правовом нигилизме [11, с. 65-66].

Помимо существенных политико-правовых изменений, посмотрите, насколько глобально в результате конвергенции за последние тридцать лет поменялись нормы права, регулирующие экономические отношения. Отменена уголовная ответственность за спекуляцию, введена частная собственность, между людьми появились глобальные экономические различия. А ведь экономика – одна из основ современной жизнедеятельности.

В самом начале 90-х годов, пишет М.И. Клеандров, многие в нашей стране посчитали себя способными к бизнесу и с головой окунулись в предпринимательство, но редко у кого это дело оказывалось успешным и обычно оканчивалось финансовым крахом. Вскоре выяснилось, что лишь около 8% взрослых дееспособных россиян по своим индивидуальным способностям (целеустремленность с нацеленностью на успех в бизнесе, активность, энергичность, прагматичность, способность ставить перед собой все более сложные задачи и испытывать радость от их решения, особенно если при этом приходится преодолевать трудности, соревнуясь с соперниками-конкурентами) предрасположены к ведению собственной предпринимательской деятельности [10, с. 21]. Причем, как думается, из этих 8% россиян лиц славянской национальности составляет не такое уж большое количество. Указанная цифра относится скорее ко всем жителям многонациональной России. Отсюда, (с учетом зависти) у большинства населения, ранее настроенного на экономическое равенство, возникает почва для проявления национализма по отношению к евреям, кавказцам и другим народам, имеющим «коммерческую жилку».

При подавлении одного государства другим процессы конвергенции правовых норм в проигравшем государстве происходят болезненно и противоречиво для большинства населе-



ния. В этом не раз убедились жители России, и особенно доказательно можно проследить при аргументации формулирования компрекендной теории права [2; 4; 5].

Процессы конвергенции могут возникать и в случаях, когда в одном государстве произошли революционные события, характеризующиеся коренной ломкой существующего строя и, соответственно, правовой системы. Таких примеров в XX веке было не мало. Например, когда страна путем революций вставала на социалистический путь развития и заимствовала многие нормы права из СССР. И наоборот. В конце XX века в немалой части социалистических стран произошли революционные события, характеризующиеся выбором народов в пользу капиталистического развития и, соответственно, сближением с правовыми системами западных стран. Как видим, правовые системы мира диалектичны в своем развитии, им свойственны единство и борьба противоположностей [14].

Процесс конвергенции, как и любой другой процесс, может идти активно, может замедлиться, а может и превратиться в дивергенцию. Применительно к России в настоящее время процесс конвергенции норм права России и западных государств замедлился. Р.А. Ромашову в этом контексте видятся две перспективы:

1. Россия будет усиливать стремление к самоидентификации в качестве обособленной «славянско-православной» цивилизации, идущей по особому историческому пути и воспринимающей остальные цивилизации (прежде всего западную) в качестве враждебных либо зависимых от нее в военном, экономическом, культурном отношениях. Эта перспектива напрямую связана с отказом от таких «не свойственных русскому народу» западных ценностей, как права человека, разделение властей, свобода слова, культура потребления социальных благ и т.п., ради усиления державной мощи России, укрепления веры в «избранность» великого русского народа и, как следствие, формирования на уровне индивидуального и общественного правосознания чувства «великорусской гордости и патриотизма».

2. В качестве альтернативы может рассматриваться перспектива идентификации России как страны, в национальной правовой культуре которой вполне могут уживаться национальные традиции и западные материально-правовые и процессуальные конструкции. Близость (прежде всего территориальная) российской и западной культур объективирует интеграционные процессы и обуславливает возникновения «культуры пограничья», в рамках которой Россия не только заимствует технические новации Запада, но и приобщается к другим ценностям этой культуры. Такие либеральные ценности, как рыночная экономика, состязательное правосудие, гражданская инициатива, хотя и сложно, но все же приживаются на российской почве. Много зависит от того, приживутся ли у нас идеи, касающиеся незыблемости прав человека, и, прежде всего, права на жизнь, свободу, собственность. Примет ли их как ценность большинство населения, политическая и экономическая элита? Ответ на этот вопрос даст время. Ясно одно: любая вновь создаваемая и закрепляемая на вербальном (текстовом) уровне ценность приобретает практическую значимость лишь тогда, когда в глазах и простого народа и представителя власти перестает восприниматься как декларация и начинает использоваться в качестве инструмента, при помощи которого решаются конкретные жизненные проблемы [11, с. 72-73].

Нам думается, что процесс сближения российских и западных норм, внедрение последних (при необходимости) в нашу правовую жизнь при любых обстоятельствах должен быть плавным, взвешенным, не стихийным. При резких движениях законодателя может сработать хорошо известный в России эффект маятника. Важно видеть и перспективы конвергенции. Что произойдет в результате перенятия норм права? Во-первых, будут ли востребованы эти перенимаемые нормы права, во-вторых, будут ли реализовываться, а если будут реализовываться, то, в-третьих, не приведет ли это к краху нашего государства, национальной идентификации, нравственных устоев, порядка? Французский мыслитель Ж. Местр в интерпретации И.В. Смольковой весьма точно сказал, что Конституция, составленная для всех



народов, не годится ни для одного [12, с. 81]. «Мы живем в России, – пишет В.Д. Зорькин, – как и Индия, Китай и другие страны, как, впрочем, и Германия или Англия – имеет свою специфику. Но наша задача, мне кажется, заключается в том, чтобы осознать, что мы живем в универсальном глобальном мире, и сочетать этот универсализм с этой спецификой, для того, чтобы не оторваться от корней. Я не за то, чтобы противопоставлять универсализм и традиционализм, а за то, чтобы в мире был и универсализм – по-другому жить сейчас невозможно, и уважались традиции. На этот вопрос и призвана ответить философия права – исходя из природы, сущности и ценностных аспектов права» [9, с. 44].

В наших предыдущих работах по философии права и конвергенции мы много внимания уделяли российской ментальности, положительным и отрицательным сторонам русского характера [1; 3; 6; 7; 8; 13; 14]. Данная работа носит скорее общетеоретический характер. Вслед за рассмотрением основных случаев конвергенции, мы обратим внимание и на ситуации, когда такие процессы невозможны. Конвергенция обычно не происходит или происходит в очень небольшой области, если у государств господствуют разные религии. Христианские и мусульманские государства сильно разнятся по подходам к правам человека, по разделению на «верный» и «иноверец», по гуманизму и жестокости, по отношению к женщинам и детям и т.д. Конвергенцию по определению ограничивает и форма правления. Естественно, что даже строгая конституционная монархия имеет свои яркие особенности по отношению к республиканским формам правления, которые невозможно преодолеть. Помимо того, имеет значение и форма государственного устройства. Названные причины являются серьезным препятствием для конвергенции норм права между государствами. Вместе с тем, конвергенция норм права все равно постепенно осуществляется. Ее динамика будет во многом зависеть от политической и экономической обстановки в мире, которая сейчас поливариативна как никогда.

Библиографические ссылки

1. Захарцев С.И., Сальников В.П. Конвергенция в праве, русская ментальность и психология нищенства: философская и философско-правовая проблема // Мир политики и социологии. 2015. № 1. С. 166-179.
2. Захарцев С.И., Сальников В.П. О заблуждениях в понимании права и важности комплексного подхода для его познания // Правовое поле современной экономики. 2016. № 5. С. 83-88.
3. Захарцев С.И., Сальников В.П. О конвергенции уголовно-процессуального права России и зарубежных государств // Библиотека криминалиста. Научный журнал. 2015. № 2 (19). С. 29-33.
4. Захарцев С.И., Сальников В.П. Предлагаем Вашему вниманию комплексную теорию познания права // Мир политики и социологии. 2016. № 3. С. 170-183.
5. Захарцев С.И., Сальников В.П. Размышляем о сущности права: комплексный подход // Правовое государство: теория и практика. 2017. № 1(47). С. 13-30.
6. Захарцев С.И., Сальников В.П. Русский менталитет и право // Правовое государство: теория и практика. 2018. № 4. С. 41-47.
7. Захарцев С.И., Сальников В.П. Философия. Философия права. Юридическая наука. М. : Юрлитинформ, 2015.
8. Захарцев С.И., Сальников В.П. Что отличает человека русской культуры от любого другого: философско-правовой взгляд // Юридическая наука: история и современность. 2016. № 1. С. 23-40.
9. Зорькин В.Д. Философия права: прошлое, настоящее, будущее // Философия права в начале XXI столетия через призму конституционализма и конституционной экономики / под ред. В.В. Миронова и Ю.Н. Солонина; сост. П.Д. Баренбойм, А.В. Захаров; издание Московско-Петербургского философского клуба. М. : Летний Сад, 2010. С 28-45.
10. Клеандров М.И. Кандидатская диссертация юриста: первые шаги исследователя. 2-е изд., перераб. и доп. М. : МЗ-Пресс. 2004.



11. Ромашов Р.А. Правовые культуры России и Запада: существует ли двусторонняя интеграция? // *Философия права в России: история и современность* : материалы третьих философ.-правовых чтений памяти акад. В.С. Нерсесянца. М. : Норма, 2009. С. 59-74.
12. Смолькова И.В. Юридические афоризмы. М. : Юрлитинформ, 2013.
13. Захарцев С.І. Філософія і теорія права / передмова О.М. Ключева. Харків: Панов А.М., 2015.
14. Zakhartsev S.I., Salnikov V.P. *The Philosophy of Law and Legal Science*. Newcastle upon Tyne : Cambridge Scholars Publishing, 2018.

References

1. Zakhartsev S.I., Sal'nikov V.P. Konvergentsiya v prave, russkaya mental'nost' i psikhologiya nishchenstva: filosofskaya i filosofsko-pravovaya problema (Convergence in law, the Russian mentality and the psychology of poverty: philosophical and philosophical-legal problem). *Mir politiki i sotsiologii*, 2015, No. 1, pp. 166-179.
2. Zakhartsev S.I., Sal'nikov V.P. O zabluzhdeniyakh v ponimani prava i vazhnosti komprekhnogo podkhoda dlya yego poznaniya (On errors in understanding the law and the importance of the comprehensive approach for its knowledge). *Pravovoye pole sovremennoy ekonomiki*, 2016, No. 5, pp. 83-88.
3. Zakhartsev S.I., Sal'nikov V.P. O konvergentsii ugolovno-protsessual'nogo prava Rossii i zarubezhnykh gosudarstv (On the convergence of criminal procedural law of Russia and foreign countries). *Biblioteka kriminalista. Nauchnyy zhurnal*, 2015, No. 2 (19), pp. 29-33.
4. Zakhartsev S.I., Sal'nikov V.P. Predlagayem Vashemu vnimaniyu komprekhdnuyu teoriyu poznaniya prava (We offer to your attention comprehensive epistemology of law). *Mir politiki i sotsiologii*, 2016, No. 3, pp. 170-183.
5. Zakhartsev S.I., Sal'nikov V.P. Razmyshlyayem o sushchnosti prava: komprekhdnyy podkhod (We reflect on the essence of law: a comprehensive approach). *Pravovoye gosudarstvo: teoriya i praktika*, 2017, No. 1(47), pp. 13-30.
6. Zakhartsev S.I., Sal'nikov V.P. Russkiy mentalitet i pravo (Russian mentality and law). *Pravovoye gosudarstvo: teoriya i praktika*, 2018, No. 4, pp. 41-47.
7. Zakhartsev S.I., Sal'nikov V.P. *Filosofiya. Filosofiya prava. Yuridicheskaya nauka* (Philosophy. Philosophy of law. Legal science). Moscow, YurLitinform, 2015.
8. Zakhartsev S.I., Sal'nikov V.P. Chto otlichayet cheloveka russkoy kul'tury ot lyubogo drugogo: filosofsko-pravovoy vzglyad (What distinguishes a person of Russian culture from any other: philosophical and legal view). *Yuridicheskaya nauka: istoriya i sovremennost'*, 2016, No. 1, pp. 23-40.
9. Zor'kin V.D. *Filosofiya prava: proshloye, nastoyashcheye, budushcheye* (Philosophy of Law: Past, Present, Future). *Filosofiya prava v nachale XXI stoletiya cherez prizmu konstitutsionalizma i konstitutsionnoy ekonomiki*, pod red. V.V. Mironova i Yu.N. Solonina, sost. P.D. Barenboym, A.V. Zakharov, izdaniye Moskovsko-Peterburgskogo filosofskogo kluba. Moscow, Letniy Sad, 2010, pp 28-45.
10. Kleandrov M.I. Kandidatskaya dissertatsiya yurista: pervyye shagi issledovatelya (Dissertation of a lawyer: the first steps of the researcher), 2-ye izd., pererab. i dop. Moscow, MZ-Press. 2004.
11. Romashov R.A. Pravovyye kul'tury Rossii i Zapada: sushchestvuyet li dvustoronnyaya integratsiya? (Legal cultures of Russia and the West: is there a bilateral integration?). *Filosofiya prava v Rossii: istoriya i sovremennost'*, materialy tret'ikh filosof.-pravovykh chteniy pamyati akad. V.S. Nersesyantsa. Moscow, Norma, 2009, pp. 59-74.
12. Smol'kova I.V. *Yuridicheskiye aforizmy* (Legal aphorisms). Moscow, YurLitinform, 2013.
13. Zakhartsev S.I. *Filosofiya i teoriya prava* (Philosophy and theory of law), peredmova O.M. Klyuyeva. Kharkiv, Panov A.M., 2015.
14. Zakhartsev S.I., Salnikov V.P. *The Philosophy of Law and Legal Science*. Newcastle upon Tyne, Cambridge Scholars Publishing, 2018.