

На правах рукописи

Шавеко Николай Александрович

ПРАВОВОЕ УЧЕНИЕ РУДОЛЬФА ШТАММЛЕРА

Специальность: 12.00.01 Теория и история права и государства; история
учений о праве и государстве

Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата
юридических наук

Москва - 2016

Диссертация выполнена в федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего образования "Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова" (юридический факультет)

Научный руководитель: **Фролова Елизавета Александровна,**
доктор юридических наук, доцент

Официальные оппоненты: **Липень Сергей Васильевич,**
доктор юридических наук, доцент, ФГБОУ ВО "Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)", кафедра теории государства и права, профессор.

Борщ Ирина Валерьевна,
кандидат юридических наук, ФГБУН "Институт государства и права Российской академии наук", сектор истории государства, права и политических учений, научный сотрудник.

Ведущая организация: Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования "Российский государственный университет правосудия".

Защита состоится 13 апреля 2017 года в 16:00 ч. на заседании диссертационного совета Д501.001.74 на базе федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова» по адресу: 119991, Москва, ГСП-1, Ленинские горы, д. 1, строение 13 (4-й учебный корпус), юридический факультет, ауд. 535 а.

С диссертацией можно ознакомиться в отделе диссертаций научной библиотеки федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова» по адресу: Москва, 119992, Ломоносовский проспект, 27, Фундаментальная библиотека, сектор А, 8 этаж, комната 812 и на сайте www.istina.msu.ru.

Автореферат разослан " ____ " _____ 2017 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета

П.Л. Полянский

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Стремительное развитие социально-гуманитарных наук вновь и вновь ставит на повестку дня вопрос об их собственном предмете и методе, и в этой связи ученые не прекращают обращаться к неокантианской философии, впервые поставившей данную проблематику. Одним из представителей данной философии является Р. Штаммлер, также предложивший собственную классификацию наук. В юридической науке, в свою очередь, не прекращаются дискуссии о соотношении теории, философии и социологии права и других дисциплин. Распространение Р. Штаммлером неокантианской методологии на сферу права, в свою очередь, показывает особый статус и задачи теоретической юриспруденции, через призму которой возможно осмысление вышеуказанных дисциплин. В рамках философии права активно обсуждается проблема справедливости, при разрешении которой очень важно придерживаться строгих научных методов, в связи с чем отечественные авторы уделяют особое внимание изучению неокантианской методологии, раскрытой в трудах дореволюционных юристов (П.И. Новгородцева, Б.А. Кистяковского, И.А. Ильина и др.). И поскольку учение Р. Штаммлера оказало существенное влияние на дореволюционную правовую мысль России, изучение взглядов данного мыслителя, раскрытие их системной взаимосвязи имеет особое значение. Для отечественной науки актуально исследование марксизма, в том числе в рамках теории, философии и социологии права, в связи с чем исследованию подлежит предпринятая Р. Штаммлером методологическая критика материалистического понимания истории. Важным вопросом в современной теории права представляется разграничение права и неправа, выявление собственной ценности права. Понятие права, выработанное Р. Штаммлером с помощью неокантианской методологии, открывает возможность новых подходов к этому вопросу. Таким образом, правовое учение Р. Штаммлера освещает и детально разрабатывает вопросы, чрезвычайно актуальные и в современной науке. Между тем, творческое наследие Штаммлера остается

практически не изученным в отечественной науке. Обращение к идеям немецкого ученого способно показать их существенное влияние на последующую правовую мысль, восполнить пробел в изучении истории и эволюции правовых учений.

Научная новизна работы. Научная новизна настоящей работы обусловлена тем, что в советской и постсоветской отечественной научной литературе отсутствуют какие-либо работы, посвященные правовому учению Рудольфа Штамmlера, а в дореволюционной науке данной теме известные российские юристы уделяли внимание только в рамках отдельных научных статей, не посвящая ей крупных научных исследований. Таким образом, настоящая диссертация представляет собой первое в отечественной юридической науке монографическое исследование правового учения Р. Штамmlера. Кроме того, нельзя ни обратить внимание на то, что большинство научных трудов Р. Штамmlера остается непереуведенным на русский язык, поэтому в настоящей работе автор обращается к таким произведениям мыслителя, и к таким аспектам его учения, которые ранее вообще не освещались в отечественной научной литературе. На основе анализа многочисленных источников выявлен существенный вклад Р. Штамmlера в развитие философии права. Настоящая работа, таким образом, посредством изложения, анализа и критики правового учения Р. Штамmlера, исследования его влияния на дальнейшее развитие правовых взглядов, представляет особую новизну для науки истории политических и правовых учений.

Теоретическая и практическая значимость работы. В работе раскрыт один из подходов к проблеме правового идеала, который может быть применен при оценке действующего законодательства Российской Федерации, а также особый подход к понятию права, который может быть использован для дальнейших теоретических разработок по проблеме правопонимания. Наконец, в работе представлен разработанный на основе систематического метода подход к предмету теоретической науки о праве, по образцу которого возможно развивать существующую науку – теорию государства и права.

Теоретическое решение проблемы правового идеала имеет важное практическое значение для утверждения и развития справедливого общественного устройства. Предложенный Р. Штаммлером неокантианский подход к указанной проблеме позволяет законодателю и правоприменителю руководствоваться объективно правильной идеей права, одновременно учитывая национальные особенности, а также особенности конкретной ситуации, что, в свою очередь, дает возможность продуктивно, а не бездумно, заимствовать опыт других стран, посредством умеренной гибкости регулирования повышать ценность и справедливость права.

Степень научной разработанности темы исследования. Степень разработанности темы исследования на сегодняшний день является достаточно низкой. Отдельные научные статьи и рецензии творчеству Рудольфа Штаммлера в дореволюционной России посвящали Н.Н. Алексеев, Л.И. Петражицкий, С.Н. Булгаков, И.А. Ильин, И.А. Покровский, П. Струве, В.А. Савальский, И. Давыдов, А.А. Кролик, значительное внимание рассматриваемой тематике уделяли П.И. Новгородцев, Б.А. Кистяковский, многие идеи Штаммлера использовали в своих трудах Ю.С. Гамбаров, В.М. Гессен. Однако крупных научных трудов, посвященных творчеству Р. Штаммлера, ни в тот период, ни позднее в нашей науке издано не было.

Главное внимание отечественных ученых было обращено на методологию исследований Р. Штаммлера и на формулу правового идеала "общество свободно желающих людей", впервые упомянутую в первом фундаментальном труде "Хозяйство и право с точки зрения материалистического понимания истории", однако подробное развитие учения о правовом идеале, представленное Р. Штаммлером в последующих фундаментальных трудах, дореволюционными авторами не исследовалось. В советское же время основная идея Р. Штаммлера "естественного права с изменяющимся содержанием" вообще не подвергалась научному анализу. Лишь в 1988 г. монография В.А. Четвернина "Современные концепции естественного права" вновь обратила внимание на неокантианскую

философию права, и, в частности, на правовое учение ее основателя – Р. Штаммлера.

В зарубежной литературе творчеству Р. Штаммлера в конце XIX – первой трети XX вв. посвящались научные статьи, в том числе за авторством М. Вебера, Г. Зиммеля, Р. Паунда, Ф. Тённиса, В. Зомбарта и других известных ученых. Некоторые из этих работ характеризуются достаточно большим объемом и подробным анализом взглядов немецкого философа права. В настоящее время в зарубежной науке творчеству Р. Штаммлера также посвящаются отдельные статьи. Монографические исследования на указанную тематику издали I. Breuer (1912), G.A. Wielikowski (1913), J. Binder (1915), H. Claessen (1968), B. Kotowitz (1973), M. Wenn (2003); также имеются монографии, анализирующие соотношение взглядов Р. Штаммлера и других мыслителей (R. Strüh, 1953; C. Müller, 1994), и предложенное Р. Штаммлером понятие "объективно правильного" (L. Cohn, 1978). Ни одна из указанных работ не переведена на русский язык.

В отечественной научной литературе творчеству Р. Штаммлера сегодня уделяется крайне мало внимания. В трудах ряда авторов анализируется неокантианская философия права и "возрожденное" естественное право в России, в том числе в ее связи с правовыми взглядами Р. Штаммлера и Г. Радбруха (А.В. Поляков, С.А. Пяткина, Е.А. Фролова, В.Н. Жуков и др.). Краткое изложение взглядов Р. Штаммлера встречается в учебной литературе по истории политических и правовых учений и по философии права (О.Э. Лейст, В.С. Нерсесянц). В целом неокантианская философия, в том числе философия Марбургской школы неокантианства, рассматривается во многих философских научных статьях, однако правовое учение Р. Штаммлера как специальное приложение неокантианской методологии в них не упоминается.

Цель и задачи исследования. Целью настоящей работы является выявление основных положений и особенностей правового учения Рудольфа Штаммлера, определение связи указанного учения с предшествующими и современными ему правовыми учениями и его значимости для последующего развития теории и философии права, в связи с чем выделяются задачи:

- 1) Изучение неокантианской методологии правовых исследований и ее проявления в трудах Р. Штаммлера
- 2) Рассмотрение специфики неокантианского подхода к проблеме социального идеала
- 3) Исследование данного Р. Штаммлером понятия права и раскрытие места, отведенного ученым юриспруденции в системе наук
- 4) Анализ предложенной Р. Штаммлером формулы правового (социального) идеала "общество свободно хотящих людей" ("чистого общества") и соответствующего ей понятия "правильного права" ("естественного права с меняющимся содержанием")
- 5) Ответить на вопрос о том, какую роль правовое учение Р. Штаммлера играет для современной теории и философии права

Объект и предмет исследования. Объектом данного исследования является все изданное творческое наследие Р. Штаммлера. Предметом выступает учение Р. Штаммлера о праве, правоведении и правовом идеале.

Источники исследования. Источники настоящей диссертационной работы представлены как отечественной, так и зарубежной монографической и периодической научной литературой, среди которой наибольшее значение имеют фундаментальные работы Штаммлера "Хозяйство и право с точки зрения материалистического понимания истории", "Учение о правильном праве" (Die Lehre von dem richtigen Rechte), "Теория юриспруденции" (Theorie der Rechtswissenschaft), а также научные статьи, рецензии, доклады, брошюры за авторством Р. Штаммлера. Теоретической основой исследования являются работы дореволюционных отечественных ученых Н.Н. Алексева, Л.И. Петражицкого, С.Н. Булгакова, И.А. Ильина, И.А. Покровского, П. Струве, В.А. Савальского, И. Давыдова, А.А. Кролика, П.И. Новгородцева, Б.А. Кистяковского, Ю.С. Гамбарова, В.М. Гессена. Используются работы современных специалистов в области философии права и истории правовых учений, в частности Е.А. Фроловой, В.Н. Жукова, В.А. Четвернина, В.С. Нерсесянца. Анализируются труды зарубежных авторов, таких как М. Вебер, Р. Паунд, Г. Радбрух, Дж. Ролз,

H. Kramer, J. G. Sabine, I. Breuer, G.A. Wielikowski, H. Claessen, B. Kotowitz, J. Binder, M. Wenn, R. Strüh, C. Müller, L. Cohn.

Методологические основы исследования. Настоящее исследование проведено в соответствии с такими общенаучными принципами историко-правового анализа, как историзм, объективность и всесторонность, критичность в восприятии материала. Принцип историзма потребовал рассматривать правовое учение Р. Штаммлера в общем контексте развития юридической науки от классических естественно-правовых воззрений, через историческую школу права и юридический позитивизм к "возрождению" естественного права. При изучении научных трудов необходимо было воспроизводить идейные конструкции максимально точно и объективно, выделяя не одну, а все стороны учения, предотвращая тем самым искажение авторской позиции. В работе использованы важнейшие методы историко-правового познания: историко-генетический, историко-сравнительный, логический, системный. Для объяснения возникновения отдельных положений учения Р. Штаммлера автор прибегает к историко-генетическому методу. Автор сопоставляет идеи Штаммлера с идеями его предшественников, а также с идеями последующих мыслителей, используя историко-сравнительный метод. В целях осуществления интерпретации идей Р. Штаммлера проводится их реконструкция на основе логического и системного анализа первоисточников. Помимо названных принципов и методов в работе нашли применение другие общенаучные и специальные приемы, свойственные историко-правовым исследованиям.

Положения, выносимые на защиту:

1) Рудольф Штаммлер – основоположник и выдающийся представитель неокантианской философии права и научного течения "возрожденного" естественного права. Благодаря различению систематического и генетического методов исследования он показал необходимость общезначимых определений права и правового идеала.

2) Социальная закономерность по Рудольфу Штаммлеру возможна только как телеологическая закономерность, то есть как оценка явлений с точки зрения

социального идеала. Это не означает отрицания наук, занимающихся описанием социальных явлений, или догматических наук типа юриспруденции, но показывает, что данные науки не могут иметь собственных закономерностей. В этой связи одно из важнейших мест в системе наук занимает учение о "правильном праве".

3) Право, определяемое ученым как ненарушимое самовластное связующее воление, по Рудольфу Штаммлеру необходимо отличать от произвола, конвенциональных норм и нравственности; понятие общества логически подразумевает понятие права, поэтому, вопреки анархизму, не существует общества без права. Ученому не удалось убедительно показать превосходство данного им определения права над другими определениями, полученными путем отнесения явлений к другим ценностям, что не отрицает значимости проведенного им анализа отдельных характеристик права.

4) Рудольф Штаммлер сыграл ключевую роль в развитии естественно-правовой доктрины. Ученый вводит в науку понятие "правильного права", под которым понимает позитивное право, соответствующее формальному регулятивному критерию правового идеала. В зависимости от обстоятельств места и времени правильными могут быть самые различные нормы права, поэтому "правильное право" можно обозначить как "естественное право с изменяющимся содержанием". Посредством введения в науку данного понятия преодолеваются недостатки классической теории естественного права и исторической школы правопонимания.

5) Правовым идеалом Рудольф Штаммлер называет "общество свободно желающих людей" ("чистое общество"), которое нельзя смешивать с нравственным идеалом. Идея "чистого общества" конкретизируется автором в четырех принципах "правильного права", которые применяются по отношению к определенному "концентрическому кругу" лиц. Тем самым автор показывает, как абстрактная идея правового идеала может быть успешно применена на практике. Сформулированный Рудольфом Штаммлером правовой идеал до сих пор сохраняет научную значимость.

б) Рудольф Штаммлер одним из первых выступил с глубоко проработанной научной критикой марксизма. Понятие социального регулирования, по Штаммлеру, логически предшествует понятию экономической деятельности. Следовательно, право нельзя рассматривать как надстройку над экономическим базисом, так как оно представляет собой форму, в которой только и существуют экономические явления: отношение между правом и экономикой это отношение формы и материи, а не следствия и причины. Данная точка зрения Рудольфа Штаммлера является, однако, лишь одним из возможных взглядов на соотношение права и экономики.

7) Рудольф Штаммлер оказал существенное влияние на развитие российской философии права. В полемике с ним формировали и отстаивали свои взгляды такие отечественные мыслители, как П.И. Новгородцев, Б.А. Кистяковский, Н.Н. Алексеев, Л.И. Петражицкий, С.Н. Булгаков и другие, заимствуя из учения Штаммлера те или иные положения.

Апробация результатов исследования. Основные положения диссертации и полученные результаты обсуждались с участием автора на конференциях Ломоносов-2015 и Ломоносов-2016, фестивале "Наука 0+" (2015), на различных круглых столах и научных кружках, использованы автором при проведении учебных семинаров по теории государства и права и лекций по истории политических и правовых учений, представлены публикациями в научных журналах и сборниках научных статей.

Структура работы. Диссертационная работа состоит из введения, биографической справки о Р. Штаммлере, трех глав и списка литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во "**Введении**" определяются актуальность темы диссертации, степень ее разработанности, теоретическая и практическая значимость работы, предмет, цель, задачи, методы исследования, научная новизна, положения, выносимые на

защиту, приводятся сведения об апробации результатов исследования и структуре работы.

В разделе **"Биография и творчество Рудольфа Штаммлера"** анализируются основные этапы жизни, преподавательской карьеры и творчества Рудольфа Штаммлера, дана общая характеристика его научных трудов и достижений.

Глава I "Методологические основы" раскрывает методологические основы правового учения Рудольфа Штаммлера, а именно дает общую характеристику неокантианской методологии в целом и воззрений представителей Марбургской школы неокантианства в частности, показывает, как Рудольф Штаммлер применяет указанную методологию к вопросам определения объекта, предмета и методологии наук об обществе, места юриспруденции в системе этих наук, понятия общества, права и социального (правового) идеала.

Параграф 1 главы 1 "Генетический и систематический методы исследования".

Штаммлер заимствует от И. Канта основы метафизики нравов: разграничение сущего и должного (мира природы и царства свободы), попытку рассмотреть должествование как всеобщее и независимое от опыта, идею самоценности личности и равенства людей, характер различий права и морали.

К концу XIX века в неокантианстве сложились две широко известные школы: Марбургская и Баденская. Обеим была свойственна критика Кантовой "вещи в себе", попытка уйти от "дурной метафизики", разграничить критический и генетический методы познания и решить вопрос о методологии наук.

По философским основаниям правового учения Штаммлера справедливо относят к Марбургской школе. Следуя идеям главных представителей данной школы – Г. Когену и П. Наторпу – он пытается познавать социальный мир с помощью специального категориального механизма мышления: предмет познания не дан, а задан.

В соответствии с этим положением Штаммлер выделяет генетический и систематический способы изучения явлений: если первый предполагает простое

описание феноменов и их происхождения, то второй (по существу, критический) означает объяснение их сущности, познание их общей закономерности. При этом (генетическому) описанию феноменов логически предшествует изначальное (систематическое) выделение указанных феноменов: невозможно изучать что-либо, не обозначив предмет изучения. Согласно систематическому методу, идея права не должна зависеть от того, что существует в данный момент, имело место в прошлом или появится в будущем, поскольку представляет собой лишь своеобразную мерку, с которой подходят к уже существующему, прошлому или будущему. Подобно тому, как существуют объективные идеи истины и добра, существует объективная идея права, познающаяся систематически, и те, кто не признает этого, лишают смысла собственные суждения о справедливости. Аналогично обстоит дело с разработкой понятия права как сущего (данного, а не должного): это понятие, по мнению ученого, нельзя вывести изучением разрозненных правовых явлений, поскольку оно уже предполагается, когда мы относим эти явления к правовым.

Параграф 2 главы 1 "Категории причины и цели как основа науки о правовом идеале".

Согласно Канту, "должное" - это особая доопытная (априорная) сфера, сознаваемая человеческим разумом и не зависящая от "сущего", то есть природы и общества; право, в том числе и естественное, лежит в сфере "должного", и принципиально не может быть детерминировано "сущим". Кант полагал, человек как разумное существо способно рассматривать явления окружающего мира двояким образом: во-первых, с точки зрения детерминизма, и во-вторых, с точки зрения свободы. Штаммлер придерживается указанных воззрений, отмечая, что речь идет не о том, что психика человека, испытывая влияние каких-либо факторов, сама становится фактором дальнейших событий и действий, то есть не о выделении особой психологической причинности. По мнению Штаммлера, точно так же, как причинность является условием познания всякого опыта, свобода – это условие всякого суждения о должном, всякой постановки цели.

Свобода при этом означает не отсутствие причинно-следственной связи, а возможность иной, помимо причинной, закономерности.

На фундаментальном положении о возможности и обоснованности телеологии как науки о свободном целеполагании, независящем от сущего, Штаммлер и развивает свое учение о правильном праве (социальную телеологию), то есть применяет вышеизложенную идею "мира свободы" не к логике, эстетике или этике (в узком смысле), а к вопросу справедливости. Штаммлер критикует юридический позитивизм, полностью исключаящий проблему справедливости из сферы науки, полагая, что систематический метод позволяет ставить и разрешать эту проблему научно. В противном случае, в отсутствие ответа на вопрос о том, зачем вообще нужно законодательство, теряется смысл позитивистской (по Штаммлеру - технической) юриспруденции. Одновременно ученый признает, что даже несправедливое право остается правом.

Изложенный подход подвергался самой различной критике со стороны современников Р. Штаммлера (как сторонников неокантианской методологии, так и ее противников), которая подробно проанализирована в данном параграфе. Сделан вывод, что, несмотря на некоторые ошибки, Штаммлер последовательно провел неокантианскую методологию в область права, показав жизнеспособность этой методологии.

Параграф 3 главы 1 "Понятия общества и права как основа науки о праве".

Первоочередной задачей социальной философии является ответ на вопрос: "Что есть общество?". Штаммлер выдвигает тезис о том, что главным признаком общества является "*создаваемое* людьми *регулирование* их взаимоотношений и всей их совместной жизни"¹, иными словами - внешнее регулирование поведения людей. Только этот момент и делает возможным само понятие социума как особого объекта. В таком явлении, как общество, Штаммлер различал *форму* и *материю*. Внешнее регулирование есть неизменная формальная характеристика

¹ Штаммлер Р. Хозяйство и право с точки зрения материалистического понимания истории. Том 1. СПб., 1907. С. 90.

социума. Оно направлено ни на что иное, как на поступки и действия людей. "Поэтому материей социальной жизни служит *совместная деятельность людей, направленная к удовлетворению их потребностей*"¹ (социальное хозяйство).

По Штаммлеру, существует два основных направления человеческого сознания: восприятие (*Wahrnehmen*), связанное с категориями причины и следствия, и воление (*Wollen*), связанное с категориями цели и средств. Право, по мнению ученого, относится к волению, поэтому подчиняется телеологической закономерности. Таким образом, право принципиально определяется как вид воления, то есть полагания цели, а именно как вид социального (связующего людей в общество) воления.

В рамках социального воления ученый выделяет сначала *правовое и конвенциональное*. Различие между ними в том, что право *самовластно*: оно "имеет притязание повелевать, совершенно не считаясь с согласием тех, кому оно повелевает. Правовая норма сама решает, кто ей подчинен, при каких условиях то или иное лицо вступает в установленный ею союз и когда может из него выйти"². Одновременно Штаммлер противопоставляет *право* и *произвол*. Признак права, отличающий его от произвола, обозначается Штаммлером как *нерушимость*: право связывает также и власть, его устанавливающую.

Таким образом, посредством систематического метода право определяется Штаммлером как *ненарушимое самовластное связующее воление*. Многие критики, однако, показывали, что, вопреки данному методу, при обосновании своих взглядов ученый вынужден апеллировать к эмпирическим данным.

Параграф 4 главы 1 "Теоретическая юриспруденция".

На вершине юриспруденции находится понятие права. По мнению Штаммлера, из понятия права можно логически вывести чистые мыслеформы (*reine Denkformen*) юридической науки. Они представляют собой понятия, выступающие критерием, посредством которого опыт и расценивается нами как юридический. Использование чистых мыслеформ юриспруденции для

¹ Там же. С. 142.

² Там же. С. 135.

упорядочивания эмпирии является методологической основой юридического мышления и теоретической юриспруденции ("чистого учения о праве") как отдельной науки, построенной полностью на систематическом методе и эксплицирующей особенности юридического мышления. Позитивистская теория права представляется Штаммлеру ограниченной и неполной, поскольку сосредоточена на юридическом опыте, но не задается вопросом о фундаментальных предпосылках этого опыта.

Р. Штаммлер разрабатывает закрытую систему центральных правовых категорий (мыслеформ). Ненарушимость права предполагает категории *правомерности* и *неправомерности*; самовластность выражается в категориях *правового верховенства* и *правовой подчиненности*; объединяющий характер права позволяет выделить *правовое основание* и *правовое отношение*; воление же как таковое предполагает разграничение на *субъект* и *объект* права. С помощью этих восьми категорий мы оцениваем материю социальной жизни с точки зрения права. Их сочетания образуют так называемые "основные понятия права". Так, например, категории субъекта и правомерности соединяются в понятии правомочия, а категории верховенства и противоправности порождают вместе понятие правового запрета и т.д. Всего Штаммлер выделяет двадцать четыре основных понятия права. Все эти категории и понятия, по Штаммлеру, логически неизбежны для любой дискуссии о праве. Как обоснованно писали многие критики, предложенные Штаммлером абстрактные категории на самом деле невозможны и немислимы вне опыта, хотя и являются тем инструментом, с которым мы подходим к опыту; в итоге мы наблюдаем порочный круг.

На основе выработанных чистых понятий права Штаммлер дает систематическое описание основных видов юридического мышления: конструирования, толкования и восполнения, систематизирования, умозаключения, оценки права.

Все перечисленные виды юридического мышления, кроме последнего (оценки) не создают нового знания, а только упорядочивают имеющееся. Оценка касается проблемы правового идеала.

Параграф 5 главы 1 "Методология социальных наук".

По мнению Штаммлера, социальные науки имеют право на существование, если они обладают собственной закономерностью. Но поскольку социальные явления слишком сложны, и зависят от воли людей, мозговые процессы которых вряд ли когда-либо поддадутся точному причинно-следственному анализу, социальные дисциплины имеют скорее описательный характер, и познают не законы, а тенденции социального развития, опираясь на массовость тех или иных общественных отношений, которые, в свою очередь, немислимы без своей формы: внешнего регулирования, в том числе правового. Подлинная закономерность возможна только в отношении формы социума. В итоге социальная наука сводится у Штаммлера к оценке явлений как должных или недолжных: закономерно то, что при данных обстоятельствах соответствует правовому идеалу. Таким образом, среди социальных наук особое значение приобретает учение о правильном праве.

Глава II "Проблема правового идеала" посвящена знаменитой штаммлеровской идее "естественного права и с изменяющимся содержанием" ("правильного права"). Проблема правового идеала является центральной в научном творчестве Р. Штаммлера. Именно знание формальной регулятивной идеи права позволяет нам постигать социальные закономерности, то есть находить правильное (естественное) для конкретных условий право.

Параграф 1 главы 2 "Критика классической теории естественного права и исторической школы правоведения".

Р. Штаммлера в научной литературе справедливо называют основоположником теории "возрожденного" естественного права. Классическое естественно-правовое учение исходит из того, что подлинное право, соответствующее устройству мироздания и природе человека, может быть познано чисто умозрительно. Р. Штаммлер, в познании правового идеала также прибегает к умозрению, но абстрагируется, в том числе, и от самой природы, концентрируя внимание на априорных положениях человеческого разума. При таких обстоятельствах правовой идеал уже не может быть своеобразным

"идеальным кодексом", то есть набором идеальных правовых норм, одинаково применимых ко всем странам и эпохам. Содержание потребностей, а также эффективные способы их удовлетворения меняются в зависимости от конкретных обстоятельств времени и места, поэтому нельзя вывести конкретных общезначимых правил человеческого общежития. Все ссылки на природу человека, по Штаммлеру, упираются в констатацию тривиального факта эгоистичности людей, из которого ничего более не следует. Кроме того, если бы из природы человека необходимо следовали некоторые нормы, учение о естественном праве как праве должном стало бы излишним.

Отсутствие четкого разграничения сущего и должного характеризует, по Штаммлеру, также историческую школу правоведения. Эта школа, с одной стороны, не показывает, является "народный дух" в праве необходимым или только желаемым, а с другой, не предоставляет общезначимый критерий для оценки и изучения исторических фактов. Неверно полагать, что обычаи необходимы, а законодательные установления – свободны; также неправильно думать, что соответствующее обычаям право есть здоровое, а противоречащее им – больное право: мир природы и мир свободы принципиально не должны смешиваться воедино. Кроме того, остается неясным, как мы должны определить, в чем именно состоит "дух народа", и как он, будучи надэмпирическим, влияет на эмпирию, не поддаваясь обратному влиянию. Таким образом, нельзя, пишет Штаммлер, согласиться с тем мнением, что историческая школа права опровергла естественно-правовую. Положительная черта учений историков состоит разве что в том, что они показали изменчивое содержание естественного права, и не так далеко от истины был Савиньи, который писал, что существует единая задача, которая решается у различных народов по-разному. Второй аспект критики Штаммлером исторической школы правоведения состоит в том, что данная школа не отвечает на вопрос, как обосновать образование нового правопорядка через разрушение старого, если оно представляет собой неоправданное вмешательство в естественный ход вещей, и как отражается "народный дух" в действующих

правопорядках, уходящих своими корнями в свержение прежнего правового строя посредством непредусмотренных этим строем, то есть противоправных процедур.

Параграф 2 главы 2 "Идея и методы "правильного права" ("естественного права с меняющимся содержанием")".

Штаммлер подчеркивал, что теоретическое правоведение должно познавать лишь формальный метод, которым можно разграничить правильное право от неправильного по критерию соответствия безусловной конечной цели: в его задачи не входит разработка проекта "идеального кодекса". Рассматриваемый подход стал впоследствии характерным для многих других представителей неокантианской философии права. По Штаммлеру, ошибка предшествующих представителей школы естественного права состояла в том, что они уделяли внимание не методу (оценке существующего законодательства), а предмету (разработке идеального законодательства). Ученый сравнивает правовой идеал с "путеводной звездой", которая указывает кораблям направление, но сама остается в любом случае недостижимой. Одновременно вопрос о конкретных шагах на пути к этому идеалу предполагает учет обстоятельств места и времени. Более того, при определенных обстоятельствах некоторое правовое регулирование с очевидностью предстает как правильное, однако в силу тех или иных причин не может быть осуществлено (Штаммлер называет этот феномен "умышленно неправильным правом" – "bewusst unrichtiges Recht").

Законодатель может прямо установить правильное право в законе, но может предоставить возможность правоприменителю самостоятельно искать правильное право для конкретной ситуации, чему и служат "каучуковые нормы" Германского гражданского уложения (по Штаммлеру – "кроткое" (gelindes) право), институт помилования и т.д. При реализации "кроткого права" судья должен руководствоваться объективной формальной идеей правильного, а не такими критериями, как общественное мнение, моральные устои общества, позиция юридического сообщества, классовая мораль, индивидуальное чувство справедливости, народный дух: Штаммлер аргументирует неправильность использования указанных критериев в вопросе идеального права. Так или иначе,

обосновав творческую роль судей, Штаммлер оказал существенное влияние на социологическую юриспруденцию.

В юридической литературе единодушно отмечается, что идея Р. Штаммлера о "естественном праве с меняющимся содержанием" была активно воспринята последующей правовой мыслью. В то же время, необходимо особо подчеркнуть значительную разнородность взглядов на естественное право, как предшествующих Р. Штаммлеру, так и развитых после него. Существенное влияние Р. Штаммлер оказал на С.Н. Булгакова, П.И. Новгородцева и других отечественных мыслителей. После Штаммлера теоретические разработки в области естественного права стали более чуткими к изменяющейся действительности, к реалиям правовой практики, усилились позиции формального, а не содержательного подхода к естественному праву.

Параграф 3 главы 2 "Понятие и характеристика "общества свободно хотящих людей"".

Априорной и абсолютной формальной регулятивной идеей права Штаммлер называл "общество свободно хотящих людей". Речь здесь идет не о совокупности индивидуальных свободных волей, а о внешних правилах, свободном социальном волеении. Являясь по существу правовым, этот идеал действует и в отношении других социальных норм. При этом он дает ориентир для внешних действий, в отличие от нравственного идеала, ориентированного на мотивы этих действий. Единая формула правового и нравственного идеала такова: "Имей благое намерение осуществлять правильное право".

Штаммлер обосновывает правовой идеал путем острой критики социального эвдемонизма (утилитаризма), поскольку идея общего блага сама нуждается в критериях сравнения и оценки удовольствий отдельных лиц, которые и дает неокантианская философия права. Ученый противопоставляет правовой идеал также идеям свободы и равенства, поскольку эти идеи сами нуждаются в уточнениях (каковы границы свободы и в чем именно нужно искать равенство)

Идея "общества свободно хотящих людей" нашла живой отклик в отечественной научной литературе, в частности подверглась острой и детальной

критике со стороны Л.И. Петражицкого, проанализировав которую, диссертант пришел к выводу о необоснованности данной критики.

Правовой идеал обращен, в первую очередь, к законодателю, а во вторую – к правоприменителю. Поэтому более корректным, на наш взгляд, будет использовать формулировку "общество свободно действующих людей" или "свободно волящее общество". Законодатель и правоприменитель должны поставить перед собой вопрос: "Как поступил бы в ситуации, к которой применим данный закон, индивид, если бы он руководствовался свободной волей?".

Параграф 4 главы 2 "Принципы, прообраз и политика правильного права".

Для применения абстрактной формулы социального идеала к конкретным эмпирическим задачам и неизбежно субъективным человеческим целям необходимо выработать априорные принципы правильного права. С их помощью Штаммлер предпринимает попытку решить проблему соотношения идеала и действительности, идущую еще от критики Канта Гегелем, и широко обсуждавшуюся среди философов права неокантианского направления.

Поскольку каждый человек является самоцелью ("уважается"), но должен вносить вклад существование общества ("участвовать"), принципы правильного права делятся на принципы уважения и принципы участия.

Принципы уважения гласят: а) воля одного лица не может быть предоставлена произволу другого; б) всякое правовое требование допустимо лишь под тем условием, чтобы обязанное лицо всё же могло оставаться "себе ближайшим".

Принципы участия, по Штаммлеру, в свою очередь, таковы: а) нельзя произвольно исключать человека из "правового общения" (лишать благ общества); б) всякая предоставленная законом власть может быть исключающей лишь при условии, что исключенный мог бы считать себя "себе ближайшим".

Таким образом, индивид не обязан жертвовать всем ради субъективных целей другого и чтить их, а не свои, как высшие. Никто не должен иметь только лишь обязанности, но каждый должен быть обеспечен такими правами, которые

избавили бы его от одинокой борьбы за существование, и обеспечили бы равные для всех возможности.

Называя принципы правильного права "направляющими линиями" обработки материи социальной жизни, Штаммлер считает, что они применимы только в рамках *прообраза* (Vorbild) правильного права – общезначимого метода, с помощью которого мы могли бы находить правильную норму права для конкретной ситуации. По Штаммлеру, в ситуации спора мы должны определить для сторон "концентрический круг" ("специальное общество" – *Sondergemeinschaft*), в который они входят, и в его рамках равным образом учесть интересы сторон. Например, если собственник земельного участка, располагающегося по течению реки выше мельницы, соорудил в собственных интересах плотину, чем сделал затруднительной эксплуатацию мельницы собственником последней, причиненный вред должен быть пропорционально разложен между сторонами.

Установление меры справедливого поведения в каждом конкретном случае есть задача законодателя или лиц, которым он делегировал это полномочие. Так образуется "политика права", в которой принципы правильного права преобразуются в постулаты политики права.

Глава III "Критика марксизма и анархизма" посвящена научным воззрениям Р. Штаммлера, благодаря которым он стал известен в отечественной правовой науке, и которые дополняют аргументацию ученого по вопросам, освещенным в предыдущих главах диссертации.

Параграф 1 главы 3 "Критика анархизма" призван показать, почему, согласно Штаммлеру, право является главным и неизбежным социальным регулятором, а правовой идеал, по сути, отождествляется с социальным идеалом.

Штаммлер обращает внимание на теоретические основы анархизма и показывает, что "достойная проклятия" практика анархизма, связанная со зверскими преступлениями, не имеет с этими основами ничего общего. С другой стороны, анархизм, взятый с чисто теоретической своей стороны, также является несостоятельным социальным учением. И именно через теоретическую

несостоятельность анархизма раскрывается вся значимость права. Р. Штаммлер выделяет три фундаментальных вопроса философии права: 1) вопрос о понятии права; 2) вопрос обоснованности правового принуждения; 3) вопрос о справедливом праве. Критика анархизма предоставляет ответ на второй из этих вопросов.

Анализируя взгляды П.Ж. Прудона и М. Штирнера, К. Туккера и Дж. Маккея, Р. Штаммлер приходит к выводу, что анархизм – это "организация человеческого общества только при помощи конвенциональных правил"¹.

Право по сравнению с конвенциональными нормами обосновывается вовсе не тем, что с правовым регулированием жить лучше, поскольку это далеко не всегда так (право часто закрепляет угнетение).

Безусловное, общезначимое оправдание права состоит в том, что конвенциональные нормы по своей сути предполагают взаимодействие людей дееспособных, а именно обладающих способностью вступать в договоры (*konventionsfähig*), заключать те самые конвенции, на которых основаны конвенциональные нормы, а недееспособные (дети, старики, сумасшедшие, тяжелобольные) априори исключаются из подобной коммуникации. Это означает, что конвенциональные нормы существуют не для всех членов общества, тогда как право – единственная форма регуляции, открытая для всех, и именно право устанавливает признаки, квалифицирующие субъекта как дееспособного. Таким образом, правовое принуждение может служить добру или злу, но оно оправдано уже тем, что без него не существует общество как таковое.

Параграф 2 главы 3 "Критика марксизма".

Критика Штаммлером марксизма может рассматриваться с двух позиций: во-первых, ученый оспаривает марксистский вариант материалистического понимания истории (исторический материализм); во-вторых, он не принимает коммунистический идеал. При этом второй аспект критики у Штаммлера присутствует лишь косвенно: коммунизм отвергается самой идеей естественного права с изменяющимся содержанием. Штаммлер видит в марксизме

¹ Штаммлер Р. Теоретические основы анархизма. М., 1906. С. 53.

исключительно исторический материализм, и поэтому критика марксизма сводится у него к критике социальных закономерностей по Марксу. В движениях социальной материи мы можем выявлять лишь тенденции, а не закономерности. Закономерности могут касаться лишь социальной формы. По Штаммлеру, право является неизбежной формой социальной жизни. Учение о его закономерностях есть учение о правильном праве. Социальное хозяйство (экономику) мыслитель определяет как социальную материю (совместную деятельность людей по удовлетворению потребностей). Таким образом, отношение между правом и экономикой является отношением формы и материи, а не следствия и причины. Категории причины и следствия, по Штаммлеру, здесь в принципе не применимы. Так, производственные отношения (отношения собственности на средства производства) уже логически предполагают право, так как собственность это и правовой институт. То же самое касается понятия способа производства. Право является не надстройкой, а логическим *prius'*ом экономики, при этом если форму можно изучать в отрыве от материи, то материя без формы просто немыслима, равно как без права немыслим базис общества. Очевидно, что приведенное соотношение права и экономики есть прямое следствие данных Штаммлером понятий общества, права и хозяйства, которые могут подвергаться критике.

В **"Заключении"** представлен обзор результатов исследования, сформулированы основные выводы, содержание которых созвучно положениям, вынесенным автором диссертационного исследования на защиту.

Основные положения диссертации опубликованы:**I. В рецензируемых научных изданиях, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией при Министерстве образования и науки Российской Федерации:**

1. Шавеко Н.А. Концепция "кроткого права" Рудольфа Штаммлера. // Право и государство: теория и практика. – 2015. – №12(132). - С. 49-52 (0,45 п.л.).
2. Шавеко Н.А. Социальный (правовой) идеал Рудольфа Штаммлера. // Вестник Удмуртского университета. Серия "Экономика и право". – 2016. - №1. - С. 147-157 (1 п.л.).
3. Шавеко Н.А. Критика марксизма и анархизма Рудольфом Штаммлером. // Философия права. – 2016. - №5(78). - С. 107-111 (0,4 п.л.).
4. Шавеко Н.А. Общественный идеал П.И. Новгородцева. / Кроткова Н.В. 150-летие со дня рождения П.И. Новгородцева (1866-1924) ("Круглый стол" кафедры теории государства и права и политологии юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова и кафедры теории государства и права МГЮУ им. О.Е. Кутафина (МГЮА)). // Государство и право. – 2016. - №9. - С. 120-121 (0,12 п.л.)

II. В иных научных изданиях:

1. Шавеко Н.А. Рудольф Штаммлер как основоположник теории "возрожденного" естественного права. // Вестник Московского университета. Серия 11: Право. - 2016. - № 1. С. 111-121 (0,4 п.л.)
2. Шавеко Н.А. Понятие права по Рудольфу Штаммлеру. // Научная дискуссия: вопросы юриспруденции. - 2016. - № 2 (41). - С. 28-33 (0,3 п.л.).
3. Шавеко Н.А. Неокантианский подход к проблеме правового идеала. // Социально-экономические исследования, гуманитарные науки и юриспруденция: теория и практика. - 2016. - № 5. - С. 141-149 (0,5 п.л.).
4. Шавеко Н.А. П.И. Новгородцев об общественном идеале. // Социально-экономические исследования, гуманитарные науки и юриспруденция: теория и практика. - 2016. - № 9. С. 153-162 (0,5 п.л.).