



УДК 340.11
ББК 67.0

ПРАВОВАЯ ДИСФУНКЦИЯ: ПОНЯТИЕ, ВИДЫ, ПРОЯВЛЕНИЯ, ПРИЧИНЫ И ПУТИ ПРЕОДОЛЕНИЯ¹

М.А. Дамирли

В статье выдвигается и аргументируется гипотеза относительно стратегии познания права через измерение нарушений в функционировании права, иначе говоря, через проблемы дисфункции в правовой сфере. Автором вводится в научный оборот понятие «правовая дисфункция», предлагается ее дефиниция, классифицируются разновидности правовой дисфункции, раскрываются ее причины и пути преодоления, обосновывается необходимость сравнительного исследования правовой дисфункции в современных правовых порядках.

Ключевые слова: правовая дисфункция, виды правовой дисфункции, правовой порядок, правовые системы, сравнительно-правовое исследование.

Проблема, обсуждаемая в рамках настоящей работы, связана, скорее всего, со стратегией познания права вообще. Как известно, до сих пор преобладающей стратегией изучения проблем права и правовой реальности в целом является исследование правовых явлений как позитивных ценностей. При этом зачастую забывается, что существует другая альтернатива, а именно исследование отсутствия определенного качества через измерение нарушений в функционировании права, иначе говоря, через проблемы дисфункции в правовой сфере. Если первая стратегия предполагает изучение права больше с точки зрения идеального, должного, то вторая – больше с точки зрения реального, сущего. Конечно, я не утверждаю, что в таком русле вообще не проводились и не проводятся исследования. Дело в том, что такие исследования до сих пор ограничивались лишь анализом несовершенства законодательства, тогда как, не умаляя их значение, отмечу, что здесь перед учеными непочтительный край для систематических поисков.

Итак, главная гипотеза, выдвигаемая в рамках настоящей работы, состоит в том, что предлагаемая стратегия изучения права (че-

рез проблемы дисфункции в правовой сфере) не менее эффективна, чем традиционная. Из положительного результата ее проверки вытекает и необходимость решения некоторых теоретических задач: разработка понятия «правовая дисфункция», классификация разновидностей правовой дисфункции, раскрытие ее причин и путей преодоления, обоснование необходимости сравнительного исследования правовой дисфункции в современных правовых порядках как важного аспекта предмета сравнительного правоведения и т. д.

Дисфункция, являющаяся по происхождению иностранным словом, означает нарушение, расстройство функций какого-либо органа, системы, преимущественно качественного характера [3, с. 174]. В этой связи применительно к правовой сфере правомерно употребить выражение «правовая дисфункция». При этом под ним подразумевается нарушение не просто и не столько норм права, а нарушение в функционировании права, такое его состояние, когда оно не может реализовывать свое социальное назначение, свои функции и роль. Через измерение этих нарушений и состояний может быть выявлено отсутствие определенного качества в социально-правовой жизни. Упрощенно и с определенной долей условности можно сказать: правовая дисфункция – это правовая функция со знаком минус.

Как известно, основное социальное назначение права – упорядочивать общественные отношения и обеспечивать их стабильность и устойчивость. Оно реализуется посредством как общесоциальных, так и собственно юридических (регулятивной и охранительной) функций права. Следовательно, правовая дисфункция проявляется в нарушениях, связанных как с общесоциальными, так и с собственно юридическими функциями права.

В сфере общесоциальных функций права дисфункция проявляется, например, в непригодности права для общественного прогресса, в неспособности обеспечить социальное взаимодействие, стабильность и устойчивость социальной системы.

Что касается собственно юридических функций права, то в сфере регулятивной функции дисфункция находит свое отражение, в частности, в несоответствии права уровню развития общественных отношений, в его неспособности адекватно реагировать на вызовы текущего момента и все новых возрастающих требований, в неэффективности правовых норм, в несовершенстве законодательства, в ее неоднозначных, неточных формулировках, в частых пробелах и противоречиях в нормативно-правовом массиве по значительным для жизни общества вопросам. А в сфере охранительной функции права дисфункция проявляется в его неспособности обеспечить охрану и защиту социально-правовых ценностей и основных прав и свобод человека, в неэффективности работы суда, прокуратуры и других правоохранительных органов и т. д.

Правовая дисфункция как важная юридическая категория неразрывно связана с категорией «правопорядок». Общеизвестно, что правопорядок есть реализованная система права. Поскольку право существует через правопорядок, который является целью существования правовой системы, правовая дисфункция непосредственно проявляется в правопорядке. Более того, так как в формировании правопорядка участвуют все элементы механизма правового регулирования общественных отношений (нормы права, правоотношения, акты реализации юридических прав и обязанностей), постольку правовая дисфункция может охватывать их всех. Действительно, какой резон, если закон хорош, но он не исполняется? В этой

связи вспомним слова Ш. Монтескье: «Когда я отправляюсь в какую-либо страну, я проверяю не то, хороши ли там законы, а то, как они осуществляются, ибо хорошие законы встречаются везде» [2, с. 318].

Именно через проявление в правопорядке правовая дисфункция отрицательно влияет (по крайней мере, способно влиять) на качество и степень правоупорядоченности общественной жизни. В условиях нестабильного правопорядка не может эффективно функционировать экономика, достигаться гармония в отношениях законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти, реально гарантироваться свободное развитие человека, удовлетворяться должным образом его материальные и духовные потребности. Такая обусловленность вытекает из того положения, что «конструкция правового порядка отражает структурные взаимосвязи экономического, политико-идеологического, нравственного, культурного и национального характера, которые могут быть в полной мере упорядочены и организованы... на основе права. А его фактическое состояние – проявление уровня и эффективности правового регулирования общественных отношений» [1, с. 521].

Таким образом, правовая дисфункция может быть связана как с качеством правовых норм, так и с состоянием дел в сфере правоприменения, точнее, *она может охватить все стороны юридической деятельности*. К тому же, как нетрудно заметить, проявления правовой дисфункции во всех вышеупомянутых сферах *так или иначе связаны с несовершенством юридической техники и могут затрывать все ее составляющие*.

Правовая дисфункция, как важный срез социальной дисфункции, находится с ней в тесной взаимосвязи. Она является продуктом действия многих объективных и субъективных факторов, связанных как с сугубо правовой сферой, так и со социокультурной средой, со всеми элементами этой среды (политическими, экономическими, духовно-культурными и т. д.). Таким образом, причины правовой дисфункции могут быть политические, экономические, социальные, идеологические, духовно-культурные и юридические. Последние могут проявляться в разных областях юридической деятельности. В частности, в сфе-

ре правотворчества это нестабильность, противоречивость, непоследовательность, неконкретность, неполнота, несовершенство, дефектность, казуистичность и т. д. принимаемых законов и подзаконных актов, а в сфере правоприменения это неотлаженность механизма приведения в действие принимаемых законов, коррумпированность органов, их ошибки и злоупотребления, неэффективность деятельности по непосредственному исполнению предписаний норм права и процедур рассмотрения споров, недостаточность квалификации субъектов правоприменения и т. д.

Основными направлениями преодоления правовой дисфункции могут быть ликвидация негативных явлений в различных сферах общества: политике, государственной власти, экономике и т. д.; модернизация юридической техники, применение новейших технологий в юридической деятельности (правотворческой, правоприменительной и правозащитной), совершенствование законодательства, обеспечение должного качества принимаемых законов, стабильности и единообразия в регулировании общественных отношений, подготовка высококвалифицированных кадров – юристов, повышение профессионализма юристов, а также общей и правовой культуры граждан, уважительное отношение к личности человека, обеспечение его прав и свобод, повышение эффективности в деятельности правоохранительных органов, проведение правовой реформы и т. д.

Итак, правовая дисфункция – это отсутствие определенных качественных характеристик в социально-правовой жизни общества, в правопорядке в частности, выявляемое через измерение нарушений в функционировании права, когда право не может полностью или частично реализовать свое социальное назначение, свои функции и роль в социальной системе.

Правовую дисфункцию можно классифицировать на основе различных критериев. Так, по сферам общественной жизни можно различать политико-правовую, экономико-правовую, социально-правовую, экологически-правовую и другие разновидности правовой дисфункции. По объему можно выделить полную и частичную правовую дисфункцию, а по степени устойчивости – системную и фрагмен-

тарную. В зависимости от темпоральных (временных) характеристик можно различать постоянную, временную и чрезвычайную правовую дисфункцию. В спатальном (пространственном) аспекте можно различать общую и локальную правовую дисфункцию. По субъектам государственной власти правовую дисфункцию можно подразделить на законодательную, исполнительную и судебную, по формам юридической деятельности – на правотворческую, правоприменительную и правоохранительную, а по отраслям права – на конституционно-правовую, административно-правовую, гражданско-правовую, уголовно-правовую и т. д.

Изучение правовой дисфункции облегчает понимание проблем правовой системы и общества в целом, дает возможность познания насущных проблем правовой действительности. Плодотворность исследований проявлений правовой дисфункции, помимо всего прочего, состоит в направленности каждого такого исследования на разработку конкретных предложений и рекомендаций по преодолению этих проявлений.

Как уже отмечалось, в обозначенном здесь русле имеется широкое поле для систематических исследований. Нет никакой нужды заниматься в рамках настоящей работы составлением перечня проблем и направлений будущих исследований. Однако все же следует вкратце в порядке постановки проблемы остановиться на одном наиболее важном из этих направлений.

Совершенно очевидно, что правовая дисфункция имеет национальное, наднациональное (интеграционное) и международное измерения. Она характерна для любого общества независимо от уровня развития, где меньше, где больше, но особенно актуальна для обществ, находящихся в переходном состоянии. Не является исключением и большинство постсоветских государств. В частности, в Украине дисфункциональность стала обычным социально-правовым явлением, в результате парализовано и дискредитировано все: власть и оппозиция, судебные и другие правовые учреждения; не работают не только обычные законы, но и сама конституция; упало доверие и уважение ко всем правовым институтам. В таких условиях оказывается особенно полезным обращение к опы-

ту других стран: как для интерпретации собственной практики, так и для заимствования положительного опыта. Иными словами, наличие *необходимость в систематических компаративистских исследованиях правовой дисфункции в современных правовых системах*. Такие исследования приобретают особую актуальность в условиях глобализации, интенсивной правовой интеграции и диалога разных правовых культур.

Важно заметить, что в отличие от изучения права в позитивном ключе, материал для которого имеется в изобилии и легкодоступен, изучение проявлений правовой дисфункции связано с особыми трудностями. К тому же здесь нельзя ограничиться лишь традиционными измерениями нарушений в функционировании права и вообще социально-правовой жизни (уровень преступности, количество судебных разбирательств, самоубийств, распавшихся семей, случаев уклонения от уплаты налогов и т. д.), требуются также нетрадиционные измерения и показатели указанных нарушений. Кроме того, сравнительное изучение правовой дисфункции порой связано с множеством других проблем: недостаточностью надежных данных для многих стран и разных периодов времени, отсутствием универсальных средств для оценки качественных различий и т. д.

В заключение следует заметить, что систематические сравнительные исследования

правовой дисфункции в разных правовых системах требуют предварительного решения некоторых теоретико-методологических проблем. В частности, таковыми являются правильный выбор соответствующих стран для сравнения, выявление основных параметров и показателей правовой дисфункции в сравниваемых правовых системах, разработка примерного перечня возможных факторов, вызывавших правовую дисфункцию, и т. д.

ПРИМЕЧАНИЕ

¹ Исследование выполнено при поддержке Министерства образования и науки Российской Федерации, соглашение 14.А18.21.2003 «Модернизация технологий юридической деятельности в правовых системах современного мира».

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Лисюткин, А. Б. Законность и правопорядок / А. Б. Лисюткин // Теория государства и права : курс лекций / под ред. Н. И. Матузова и А. В. Малько. – М. : Юристъ, 1997. – С. 511–523.
2. Монтескье, Ш. Л. О духе законов / Ш. Л. Монтескье // Избранные произведения : пер. с фр. / Ш. Л. Монтескье. – М. : Госполитиздат, 1955. – С. 159–733.
3. Словарь иностранных слов. – 16-е изд., испр. – М. : Рус. яз., 1988. – 624 с.

LEGAL DYSFUNCTION: CONCEPT, TYPES, MANIFESTATIONS, CAUSES AND OVERCOMING METHODS

Mehman Alishah oglu Damirli

In the article a hypothesis is proposed and argued in relation to the strategy of cognition of law through measuring of violations in functioning of law, otherwise speaking, through the problems of dysfunction in a legal sphere. The author introduces the concept of “legal dysfunction”, the definition of which is offered, the varieties of legal dysfunction are classified, the reasons and ways of overcoming it are outlined, in form of raising the problem the necessity of comparative research of legal dysfunction is grounded for modern law orders.

Key words: *legal dysfunction, types of legal dysfunction, law order, legal systems, comparative-legal research.*