

ЮРИДИЧЕСКАЯ ГЕРМЕНЕВТИКА КАК НАУЧНОЕ НАПРАВЛЕНИЕ ПРАВОВЕДЕНИЯ

Центральным вопросом юридической герменевтики является вопрос о том, как возможно понимание человеком смыслов сущего и должного и каковы пределы интерпретационной свободы. Особую значимость этот вопрос обрел в сфере юридической герменевтики. Центральным вопросом юридической герменевтики является вопрос о том, как возможно понимание человеком смыслов сущего и должного и каковы пределы интерпретационной свободы. Особую значимость этот вопрос обрел в сфере юридической герменевтики. С конца XX века в российской юридической науке происходит процесс формирования нового, активно развивающегося направления правоведения с тенденцией к формированию интегративной концепции герменевтического правопонимания.

Ключевые слова: герменевтика, юридическая наука, интерпретация, правопонимание, постижение смысла, правосознание.

Герменевтика является одним из направлений философии нашего времени. Предметом пристального внимания современной герменевтики являются вопросы социального познания и его методов. В герменевтической методологии центральным является вопрос о том, как возможно понимание человеком смыслов сущего и должного и каковы пределы интерпретационной свободы. Г.-Г. Гадамер выразил ее суть следующим образом: «Герменевтика – это практика... Фундаментальная истина герменевтики такова: истину не может познать и сообщить кто-то один. Всемерно поддерживать диалог, давать сказать свое слово и инакомыслящему, уметь усваивать произносимое им – вот в чем душа герменевтики»².

Современная философская герменевтика возникла на основе искусства истолкования литературных текстов (филологическая

¹©Анастасия Владимировна Васюк, Старший преподаватель публичного права Института права и управления Владивостокского государственного университета экономика и сервиса, ул. Гоголя, 41, г. Владивосток, Приморский край, 690014, Россия, E-mail: anastasiya.vasyuk@vvsu.ru.

²Гадамер Г.Г. Актуальность прекрасного. М., 1991. С.7-8.

герменевтика), священного писания (теологическая герменевтика), правовых текстов (юридическая герменевтика). На современном этапе развития герменевтика в юриспруденции, языкознании и философии трактуется как наука о понимании смысла текста, и имеет различные степени развития. Термин «герменевтика» употребляется также и в теоретическом смысле: герменевтика – это теория понимания, постижения смысла. Такое толкование мы находим в некоторых современных (по отношению к давним герменевтическим традициям) философских контекстах. С герменевтикой связывают методологические подходы, видят в ней универсальный метод или методологию гуманитарных наук¹, ассоциируют с ней и философию в собственном смысле слова, как новую онтологию². Здесь герменевтика выходит на несколько иной уровень, где она приобретает уже функции онтологические и социально-философские, т.е. претендует на роль философской дисциплины.

Актуальность и значимость герменевтической проблематики в философии определяется усилением интереса к связанным с нею проблемам истолкования, интерпретации, понимания в практической жизни, политике, морали, праве, искусстве, религии, коммуникативной деятельности, образовании. Герменевтика имеет дело со смыслом суждений. Во многих герменевтических концепциях язык является сосредоточием всех герменевтических проблем. Центральной проблемой герменевтики является идея языка и ориентированные на язык понятия: «значение», «интерпретация», «толкование», «понимание».

В XX веке герменевтика, по мнению Е.Б. Ивушкиной, стала принципом философского подхода к действительности³. Центральной категорией герменевтики как искусства интерпретации «текстов» является категория понимания. Философская теория интерпретации бытия в целом и мира гуманитарной культуры в частности, представляет средства для понимания гуманитарных явлений, для проникновения в их смысл. В ней ставится вопрос о человеке понимающем – понимающим себя, свое место в мире, правовую реальность и другого человека. Значительный рост популярности юридической герменевтики среди западных правоведов связан с трудами Г.Г. Гадамера, П. Рикера, Э. Бетти, особо обратившим внимание на общность исторической, теологической, филологической и юридической герменевтики. Подход Г.Г. Гадамера к проблеме понимания и толкования закона посредством герменевтической

¹ См.: Кузнецов В.Г. Герменевтика и гуманитарное познание. М.: Изд-во МГУ. 1991.

² Гадамер Г.Г. Истина и метод: Основы философской герменевтики М., 1988; Рикер П. Конфликт интерпретаций. Очерки о герменевтике. М., 1995.

³ Ивушкина Е.Б. Герменевтические традиции: учебн. пособие. Шахты: Изд-во ЮРГУЭС, 2006. С. 58.

II. ПРАВО И УПРАВЛЕНИЕ

перспективы породил особое направление современной западной философии права – юридическую герменевтику. Так, например, А. Кауфман указывает, что реальное право должно соединять в себе взаимодополняющие моменты сущности (справедливости) и существования (позитивности), исследовать которое необходимо в развитии, в процессе конкретизации права, соединении сущности и существования¹. Представляется, что именно осознание этих правовых проблем приводит к концу XX века к переориентации ряда исследователей от позитивизма к юридической герменевтике.

Современное герменевтическое исследование не ограничивается формулированием правил, с помощью которых могут быть произведены корректные интерпретации, но также охватывает изучение самих условий человеческого понимания². «Любой опыт осуществляется так, что в постоянном коммуникативном обмене наше познание мира непрестанно складывается. Опыт как таковой – это всегда «познание познанного»... Познаваемый в коммуникативном опыте мир... передается нам как постоянно открытая бесконечности задача. Никогда он, этот мир, не бывает первозаданным миром первого дня. Повсюду, где мир испытывается нами, где происходит преодоление чуждости, где совершается усвоение, усмотрение, постижение, где устраняется незнание и незнакомство, повсюду совершается герменевтический процесс»³.

Герменевтика как научное направление, занимающееся познанием закономерностей понимания языка, позволяет разработать систему правил вербальной коммуникации и создает предпосылки эффективности правового регулирования. При вербальном (письменном) формулировании правового текста понимание языка закона имеет особое значение в правотворчестве и реализации права. Проблемы толкования и применения правовых норм являются актуальнейшими проблемами юриспруденции. Так, Н.В. Малиновская отмечает, что процессы глобализации и интеграции в мировое сообщество, изменения ценностной составляющей мышления современного человека находят свое отражение в юридической науке. «Получившие новый импульс представления о праве как о чем-то большем, нежели государственное установление, оставляют вопрос о понимании сущности права принципиально «незакрытым», ориентированным на плюрализм мнений, непрекращающийся поисковый характер и свободу научной инициативы. Отражением этих тенденций, в том числе, является проникновение с

¹ Цит. по: Четвернин В.А. Современные концепции естественного права. М., 1988. С. 133.

² Leyh G. Toward a Constitutional Hermeneutics // American Journal of Political Science. 1988. Vol. 32. P. 372.

³ Гадамер Г.Г. Актуальность прекрасного. М., 1991. С.14-15.

сферу правовых исследований идей такого современного направления философской мысли, углубляющего и переосмысливающего традиционные взгляды на феномен интерпретации, как философская герменевтика. Она поднимает представления об интерпретации на качественно новый уровень и позволяет по-иному взглянуть на проблемы сущности и назначения права»¹.

В конце XX – начале XXI века все более проявляется необходимость дополнительной разработки социально-философской методологии толкования норм права. Так, например, по мнению А.Е. Писаревского необходима «целостная общетеоретическая концепция, которая объединила бы в себе достижения двух научных направлений: социально-философской методологии философии права и теории толкования»².

Взаимосвязь юриспруденции и герменевтики проявляется, прежде всего, в истолковании различных форм и источников права, относящихся как к историческим правовым документам, так и к действующим в современный период различным видам правовых актов³. Термин «юридическая герменевтика» в настоящее время достаточно распространен и применяется обычно для характеристики интерпретации различных правовых текстов. Ряд вопросов реализации права связан с юридической герменевтикой. Рассмотрение правового мышления в соотнесении с проблемой понимания придает особую актуальность теории правового мышления и использования герменевтической методологии.

Современная юридическая герменевтика как самостоятельное научное направление в российской юридической науке явление относительно молодое и нуждающееся в признании. В науке существовали различные точки зрения относительно места и роли герменевтической традиции. Ряд авторов, М.Хайдеггер, П.Рикер считают герменевтику единственной и универсальной наукой, в рамках которой только и возможно правильное понимание и объяснение реальной действительности. Ф. Регельсбергер, напротив, считает, что юридическая герменевтика «потеряла кредит» в силу неопределенности своих границ; безжизненного, шаблонного способа ее отношения к материалу; отставания теории от практики⁴. Г.Ф. Шершеневич относительно

¹ Малиновская Н.В. Интерпретация в праве: генезис, эволюция, актуализация. Автореф. дисс. к.ю.н. –М., 2010. С. 3-4.

² Писаревский А.Е. Юридическая герменевтика. Социально-философская методология интерпретации и толкования правовых норм. Автореф. дисс. к.ф.н., Краснодар, 2004. С.3.

³ Сулов В.В. Герменевтика и юридическое толкование // Государство и право. 1997. № 6. С.115-118.

⁴ Регельсбергер Ф. Общее учение о праве. -СПб., 1897. С.137-138.

II. ПРАВО И УПРАВЛЕНИЕ

юридической герменевтики отмечал, что «этот род искусства, вследствие своего схоластического оттенка, усвоенного от средних веков, потерял в XIX веке свой престиж, но это не говорит против его возможности и целесообразности. Утрачено доверие не к задаче, а к способу ее разрешения. Не все уничтожено из того, что составляло некогда сложное издание юридической герменевтики. Оставшееся все же представляет собой нечто, способное облегчить уяснение смысла нормы права»¹.

В отечественных исследованиях, как правило, герменевтику связывают с общим процессом толкования права. Толкование права – форма познания, которая включает в себя «когнитивную и эмоциональную составляющие, т.е. рациональный и иррациональный уровни, объяснение и понимание»². Юридическая герменевтика является «одним из видов познания, в результате которого происходит процесс от понимания к объяснению. Ее следует отнести к специальному познанию, так называемому юридическому анализу: анализу буквального текста, догматическому анализу и культурологическому. Под юридической герменевтикой понимают также интерпретацию и выявление значения писаного права, поэтому ее можно определять как текстуальную дисциплину, ведущую начало от классических кодификаций греческого и римского права»³.

В целом проблема толкования свойственна правовым системам, в которых норма права понимается как общее правило поведения и сущность ее истолкования видится в подведении конкретного случая под всеобщий закон. Правовым нормам присущ общий характер; в источниках права все чаще встречаются нормы-принципы, нормы-цели, нормы-задачи – все они имеют общерегулятивный характер.

Современная теоретико-правовая наука в эпоху постмодерна стремится найти единый подход к осмыслению права и «подвести под общий знаменатель» многочисленные концепции правопонимания все чаще обращается к интегративной юриспруденции – феноменологии, экзистенциализму, коммуникативной теории права и герменевтике. Именно герменевтический подход согласно позиции Е.Н. Атарщиковой, позволяет разрешить многие спорные положения в теории толкования, точнее определить его природу, место и роль в правовой системе общества, правильно выявить основные компоненты интерпретационной практики и связи между ними. Герменевтический способ понимания и

¹ Шершеневич Г.Ф. Общая теория права. -М., 1995. Т.2. С.297.

² Поляков А.В. Общая теория права: феноменолого-коммуникативный подход. Курс лекций. -СПб.: Юридический центр Пресс. 2003. С.783.

³ Goodrich P. Legal hermeneutics // Routledge Encyclopedia of Philosophy CD-ROM; Legal Hermeneutics: History, Theory, and Practice / Ed. by G. Leyh. Los Angeles; Berkeley (CA), 2008.

истолкования реальной действительности по ее мнению основан на проникновении не только во внешне выраженный (объективный), но и субъективный мир, когда толкование происходит с учетом позиций интерпретатора и индивидуальных особенностей языка автора.

Ссылаясь на Ф. Шлеермахера, который указывал на то, что главная задача герменевта заключается в том, чтобы «суметь исходя из собственных умонастроений проникнуть в умонастроение автора, которого собираешься понять», автор отмечает особое значение роли человека (человеческого фактора) в познании вообще и интерпретационной деятельности в частности; необходимости выяснения мотивов, целей и намерений авторов текста, а также исторической обусловленности и подготовки написания данного текста. Е.Н. Атарщикова важное значение в герменевтике придает идее о понимании и объяснении как реконструктивном процессе, в ходе которого для правильного уяснения смысла и значения текста интерпретатор реконструирует его и логически преобразует¹.

Потребность в интерпретации правовых положений обуславливается возможностью неодинакового понимания правовых норм и неадекватной их реализации в процессе правотворчества или правоприменения. Герменевтические усилия призваны устранять подобную многозначность. Вместе с тем чисто техническое понимание юридической герменевтики как имеющей «своей целью исключительно поддержку узаконенного правопорядка»² является, по-видимому, односторонним. Герменевтика возникла, по мнению Я.Г. Фогера, «вместе и вслед за появлением письменности и с тех пор имеет право на существование, ибо проблема правильного или искажающего понимания и толкования письменных источников была всегда и остается в наше время актуальной для каждого грамотного человека»³.

Профессиональное предназначение современной юридической герменевтики – поиск и реализация смысла правовой нормы, изучение проблемы множественности смыслов. Цель герменевтики не только в том, чтобы уяснить смысл нормы, но и перевести этот смысл на язык более конкретных высказываний, приближенных к практическим ситуациям настолько, чтобы не возникало сомнений в их относимости к толкуемой норме, тем самым облегчалось бы ее применение. Так, герменевтика, по В. Дильтею – наука смыслового понимания, понимания высказываний, «теория понимания зафиксированных в письменном виде

¹ См. Атарщикова Е.Н. Герменевтика в праве (историко-правовой анализ). Дисс. д.ю.н. - СПб., 1999.

² Гадамер Г. Г. Актуальность прекрасного. -М., 1991. С.191.

³ Фогер Я.Г. История возникновения и этапы эволюции философской герменевтики // Герменевтика: история и современность (Критические очерки). –М., 1985. С.11.

II. ПРАВО И УПРАВЛЕНИЕ

жизненных высказываний», «основополагающий метод всех дальнейших операций гуманитарных наук»¹. По мнению С.С. Алексеева, юридическая герменевтика – наука (и искусство) толкования юридических терминов и понятий, вершина юридического мастерства, кульминационный пункт юридической деятельности².

Юридическая герменевтика рассматривается чаще всего именно в контексте понимания и толкования правовых норм. Так, например И.А. Кравец, применяя герменевтический подход к конституционным нормам, под конституционной герменевтикой понимает – искусство и теорию истолкования норм конституции в процессе ее реализации и осуществления различных функций органом конституционного правосудия или органом судебного надзора, а также философское и теоретико-правовое обоснование и выявление конституционного смысла и значения различных нормативно-правовых актов, попадающих в сферу деятельности конституционной юстиции³.

В.И. Крусс юридической герменевтикой называет юридическую технику в широком значении, имеющую своими общими задачами осмысление и объективирование права⁴. «В конституционном государстве юридическая герменевтика (включая технику конструирования и применения норм позитивного права) выступает как сумма (система) технологий осмысления конституционно-выраженных идеалов и принципов и объективирования – на этой основе – отраслевых принципов, нормативных установлений правил правоприменительной практики»⁵.

И.П. Малинова, Н.И. Хабибулина понимают юридическую герменевтику как основополагающий метод «толкования скрытого смысла текста». По мнению Н.И. Хабибуллиной теоретический интерес к герменевтике, как к «основному среди всех до сих пор существовавших методов осмысления текста, особенно возрос в последнее время в связи с бурным развитием нового, когнитивного направления в изучении языка. Считается, что феномен герменевтики помогает вскрыть сложный процесс взаимодействия языка и мышления... герменевтика, с учетом влияния на нее аналитической методологии составляет один из

¹ Цит. по: Герменевтика: история и концепции: Учебн. пособие / В.Н. Сузи. – Петрозаводск: Изд-во ПетрГУ, 2005. С.15-17.

² Алексеев С.С. Право: азбука-теория-философия. –М., 1999. С.130; Алексеев С.С. Государство и право: учебное пособие. -М.: Проспект. 2009. С.134.

³ Кравец И.А. Конституция и герменевтика: вопросы и теории // Правоведение. 2003. №5. С.38-49.

⁴ Крусс В.И. Юридическая техника – юридическая герменевтика – конституционный порядок / Проблемы юридической техники: Сб. статей / Под ред. В.М. Баранова. Н.Новгород. 2000. С.86.

⁵ Крусс В.И. Указ.соч. С.86.

важнейших источников современной методологии в области теории права, основанной на признании принципиальной роли языка для адекватной интерпретации и понимания правовых явлений»¹.

Особое значение в контексте юридической герменевтики приобретают вопросы, связанные с результатами интерпретации осуществляемой Конституционным Судом РФ. Проблема понимания и отражения результатов интерпретации Основного закона получила название конституционной герменевтики. Так, А.И. Бобылев пишет: «Потребность в интерпретации конституционных положений обуславливается возможностью неодинакового понимание норм конституции и неадекватной их реализации в процессе правотворчества или правоприменения» Герменевтические усилия призваны устранять подобную многозначность...»².

По мнению И.А. Кравец «конституционная герменевтика, является разновидностью юридической герменевтики, существуют особые, только ей присущие свойства или качества благодаря применяемой процедуре, влиянию, оказываемому на правовую систему страны, и юридическим последствиям. Выходящим далеко за пределы конституционного права и вторгающимся в сферы других отраслей права»³.

Именно аспектом толкования права обычно ограничиваются и исследования, посвященные юридической герменевтике. А.И. Овчинников понимает юридическую герменевтику шире. Согласно его мнению, наиболее важными вопросами герменевтики права помимо проблем толкования, являются следующие: каковы особенности познавательной функции правосознания, каким образом ценности влияют на выбор специфически значимого решения, какова природа правовой интуиции, в чем специфика правовой логики и другие⁴.

Согласно А.И. Овчинникову «право по своей сути является герменевтическим феноменом. Само состояние правосубъектности, представляя собой сочетание индивидуальности, неповторимости и уникальности со всеобщностью, интерсубъективностью, всеохватностью уже по своей природе герменевтично»⁵. Развитию современной науки, по мнению А.В. Бочкарева, свойственна «весьма примечательная тенденция: чем разнообразнее знание об изучаемом объекте, тем насыщеннее

¹ Хабибулина Н.И. Толкование права: новые подходы к методологии исследования. СПб., 2001. С.45.

² Бобылев А.И. Современное толкование системы права и системы законодательства // Государство и право. 1998. №2. С.27.

³ Кравец И.А. Конституция и герменевтика: вопросы и теории // Правоведение. 2003. №5. С.38.

⁴ Овчинников А.И. Правовое мышление. Дисс. д.ю.н., Ростов-на-Дону. 2004, С.260.

⁵ Овчинников А.И. Указ. соч. С. 271.

II. ПРАВО И УПРАВЛЕНИЕ

необходимость концептуального его обобщения в тех или иных теориях интегративного характера. Наиболее очевидным образом эта тенденция проявляется в эпистемологически ориентированных исследованиях, призванных установить, дабы перейти от «меньшего к большему», как соотносятся между собой разные методы и способы познания, как преломляются в контексте знания научные факты и как вообще совершается в науке прирост знания»¹.

Именно герменевтический подход к соотношению права, справедливости и закона интегрирует достижения позитивного, естественно-правового и социологического типов правопонимания, подчеркивая роль закона, правосознания и конкретного правоотношения как необходимых условий герменевтического круга. Категория справедливости понимается как цель, а формализм права – как средство ее достижения.

Таким образом, в период с конца 90 гг. XX века по настоящее время, в российской правовой науке значительно актуализируется применение идей философской герменевтики в праве. Юридическая герменевтика получает свое обоснование в трудах российских ученых. Признавая актуальность применения к правовой действительности герменевтического подхода, обосновывая его значение и необходимость, современные исследователи, однако не пришли к единому выводу относительно значения юридической герменевтики в правовой науке. К настоящему времени под юридической герменевтикой понимается конкретный метод интерпретации правовой действительности²; самостоятельное методологическое направление³, а в трудах ряда авторов она рассматривается уже как «столь нужный сегодня интегрирующий тип правопонимания, в контексте которого природа права, его корни располагаются в коммуникативных глубинах человеческого духа, а закон, культурно-историческая основа права и естественно-правовая справедливость представлены в той самой органической целостности, которую ищет современное правоведение»⁴.

¹ Бочкарев А.Е. Эпистемологические основания теории значения. Автореф. дисс. на соис. д.ф.н. -М., 2009 С.1.

² Малинова И.П. Философия права (от метафизики к герменевтике). –Екатеринбург, 1995; Хабибулина Н.И. Толкование права: новые подходы к методологии исследования. СПб., 2001. С.45.

³ Синюков В.Н. Российская правовая система: введение в общую теорию. –Саратов. 1994. С. 35; Крусс В.И. Указ. соч. С.80.

⁴ Овчинников А.И. Правовое мышление в герменевтической парадигме. -Ростов н/Д, 2002. С.5; Писаревский А.Е. Юридическая герменевтика. Социально-философская методология интерпретации и толкования правовых норм. Автореф. дисс. к.ф.н., Краснодар, 2004.

Представляется, что на современном этапе развития происходит процесс формирования нового, активно развивающегося направления юридической науки с тенденцией к формированию новой интегративной концепции герменевтического правопонимания. Этот тип правопонимания обязан дать цельное представление о праве, преодолев ограниченность социологических, исторических, юридических и иных подходов к нему. С помощью герменевтических способов мы сможем «согласовать единичное и всеобщее, личное и социальное, иррациональное и рациональное», а в этом и состоит предназначение правового мышления.

Библиография

- Goodrich P. Legal hermeneutics // Routledge Encyclopedia of Philosophy CD-ROM; Legal Hermeneutics: History, Theory, and Practice / Ed. by G. Leyh. Los Angeles; Berkeley (CA), 2008.
- Алексеев С.С. Государство и право: учебное пособие. -М.: Проспект, 2009. -152с.
- Алексеев С.С. Право: азбука-теория-философия. -М., 1999. -712с.
- Атарщикова Е.Н. Герменевтика в праве (историко-правовой анализ). Дисс. д.ю.н. -СПб., 1999. -400с.
- Бобылев А.И. Современное толкование системы права и системы законодательства // Государство и право. 1998. №2. С.22-27.
- Бочкарев А.Е. Эпистемологические основания теории значения. Автореф. дисс. на соис. д.ф.н. -М., 2009. -40с.
- Гадамер Г. Г. Актуальность прекрасного. -М., 1991. -288с.
- Герменевтика: история и концепции: Учебн. пособие / В.Н. Сузи. – Петрозаводск: Изд-во ПетрГУ, 2005. -89с.
- Кравец И.А. Конституция и герменевтика: вопросы и теории // Правоведение. 2003. №5. С.38-49.
- Крусс В.И. Юридическая техника – юридическая герменевтика – конституционный порядок / Проблемы юридической техники: Сб. статей / Под ред. В.М. Баранова. Н.Новгород. 2000. С.80-87.
- Малинова И.П. Философия права (от метафизики к герменевтике). – Екатеринбург, 1995. -128с.
- Малиновская Н.В. Интерпретация в праве: генезис, эволюция, актуализация. Автореф. дисс. к.ю.н. –М., 2010. -29с.
- Овчинников А.И. Правовое мышление в герменевтической парадигме. - Ростов н/Д, 2002. -285с.
- Писаревский А.Е. Юридическая герменевтика. Социально-философская методология интерпретации и толкования правовых норм. Автореф. дисс. к.ф.н., Краснодар, 2004. -29с.

II. ПРАВО И УПРАВЛЕНИЕ

- Поляков А.В. Общая теория права: феноменолого-коммуникативный подход. Курс лекций. -СПб.: Юридический центр Пресс. 2003. -845с.
- Регельсбергер Ф. Общее учение о праве. -СПб., 1897. -240с.
- Синюков В.Н. Российская правовая система: введение в общую теорию. – Саратов. 1994. -496с.
- Суслов В.В. Герменевтика и юридическое толкование // Государство и право. 1997. № 6. С. 115-118.
- Фогер Я.Г. История возникновения и этапы эволюции философской герменевтики // Герменевтика: история и современность (Критические очерки). –М., 1985. –303с.
- Хабибулина Н.И. Толкование права: новые подходы к методологии исследования. СПб., 2001. -92с.
- Шершеневич Г.Ф. Общая теория права. -М.: Статут, 1995. Т.2. -462с.