

**С. В. Ткаченко**

**СТАНОВЛЕНИЕ РОССИЙСКОЙ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ  
(1990-2000 гг. XX века):  
РЕЦЕПЦИЯ ЗАПАДНОЙ ТРАДИЦИИ ПРАВА**

**монография**

**B&M Publishing  
San Francisco, California, USA**

*Рецензенты:*

*Афанасьев Владимир Сергеевич*, заслуженный юрист Российской Федерации, доктор юридических наук, профессор;

*Шамаров Вячеслав Матвеевич*, доктор юридических наук, профессор.

Представленная работа рассматривает процесс становления российской правовой системы в 1990-2000 гг. XX века, когда за основу была взята западная традиция права. Особое внимание уделяется механизму рецепции, как важному инструменту модернизации права. Рассмотрены цели и задачи рецепции западной традиции права в современной России, а также те проблемы, которые были заложены в период становления и не решены по настоящее время.

Copyright

© 2014 by S. Tkachenko

All rights reserved.

Published by B&M Publishing

For permission to use material from this text,  
please contact the publisher at  
2076 -16th Ave., Suite A,  
San Francisco, California 94116,  
Tel (415) 682 2550

ISBN-13: 978-0-9915171-0-7

ISBN-10: 0991517105

## ОГЛАВЛЕНИЕ

<b>ВВЕДЕНИЕ</b>	4
<b>Глава 1. СОДЕРЖАНИЕ РЕЦЕПЦИИ</b>	
§ 1.1. Рецепция права: история и современность	12
§ 1.2. Деструктивная роль рецепции права в правовой жизни общества	29
§ 1.3. Особенности механизма рецепции права	41
<b>Глава 2. СТАНОВЛЕНИЕ РОССИЙСКОЙ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ</b>	
§ 2.1. Взаимоотношения России и Запада в процессах становления российской правовой системы	64
§ 2.2. Западное право как объект рецепции права в российских правовых реформах	92
§ 2.3. Цели и задачи рецепции западного права в правовых реформах 90-х годов в России	114
<b>Глава 3. ВНЕДРЕНИЕ ПРАВОВЫХ ЗАИМСТВОВАНИЙ В ОТЕЧЕСТВЕННУЮ ПРАВОВУЮ МЕНТАЛЬНОСТЬ</b>	
§ 3.1. Правовое сознание населения как необходимый фактор успешности проведения правовых реформ с использованием рецепции западного права	140
§ 3.2. Правовая культура России в свете западной традиции права	155
<b>ЗАКЛЮЧЕНИЕ</b>	171
<b>БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК</b>	174

*С благодарностью посвящается  
Владимиру Сергеевичу Афанасьеву, всем  
своим сердцем помогающим становлению  
русских ученых.*

## **ВВЕДЕНИЕ**

К демократическим достижениям современной России относится формирование правовой системы на основе западного права. Проблемы ее становления предоставляют возможность изучить внешние и внутренние структуры формирования российской правовой системы в период с 1990 по 2000 годы XX в. с целью ее совершенствования.

Актуальность темы настоящего исследования обусловлена и многими другими обстоятельствами:

- до сих пор не выработано единого подхода к изучению рецепции права, что порождает много ошибочных суждений при анализе этих проблем и формулирования практических выводов, вытекающих из этого анализа;

- в исследуемой литературе по этой проблеме существует большой разброс точек зрения, не позволяющий адекватно трактовать ее сущность и способ решения. Поэтому анализ этих точек зрения и разработка единой юридическо-философской концепции настоящей проблемы является актуальной задачей юридической науки;

- роль других государств в осуществлении полномасштабной рецепции права на основе западного права значительно принижается либо игнорируется, что приводит к закономерным ошибкам в прогнозировании целей, задач и результатов правовых реформ, основанных на такой рецепции;

- анализ факторов, приводящих к полномасштабной рецепции права, приобретает особое значение. Само собой разумеется, что сущность современной рецепции права нельзя объяснять только исходя из факторов прошлых эпох;

- интересы стабильного развития современного мира, необходимости защиты и сохранения уникальных культур, в том числе и российской, диктуют, что, в современных условиях нет более актуальной темы, чем разработка механизма защиты от правовой экспансии зарубежного права;

- недостаточно исследован вопрос о рецепции римского права, признанной одной из основ западной традиции права, которое в

исследовательской литературе связывается исключительно с рабовладельческим характером. При этом упускается из виду идеологическая подоплека такой формы рецепции, которая является ключевой для снятия противоречия;

Актуальность темы исследования усиливается тем, что на рубеже XX и XXI вв. проблемы рецепции западного права стали одними из важнейших как для отдельных государств, так и для мирового сообщества в целом. Это объясняется масштабами и характером правовой экспансии последнего времени, свидетельствующей о том, что рецепция права изменив свою сущность, из способа улучшения правовой системы реципиента превратилась в общечеловеческое и общепланетарное явление. В связи с этим необходимо четко выявить сущность современных форм, моделей рецепции права, чтобы выработать адекватные методы преодоления негативности этих явлений, найти пути сохранения правовых культур населения.

Наличие указанных проблем, отсутствие комплексных исследований, в которых прослеживалось бы влияние рецепции права на развитие правовой системы, необходимость разработки теоретических вопросов проблем рецепции права, а также насущная потребность в оценке достаточности действующей правовой системы Российской Федерации и практики его применения предопределили актуальность и выбор темы настоящего исследования.

Вопросы рецепции права, как правило, рассматриваются в рамках рецепции римского права, оставляя за полем рассмотрения современные аспекты правовых реформ, основанных на рецепции права. В силу чего объясним факт, что специальных монографических исследований на данную тему крайне мало, работанность обозначенной проблематики далека от своей полноты. Весьма немногочисленны работы, в которых представлен строго сфокусированный взгляд на проблему осуществления рецепции права. Так, вышла единственная монография В.А. Рыбакова «Рецепция права: общетеоретические вопросы» (2009 г.).

В рамках диссертационных работ вопросы рецепции права с разных позиций рассматривались Г.М. Азнагуловой (2003 г.), А.И. Дудко (2010 г.), Е.Ю. Курьшевым (2005 г.), С.А. Сафроновой (2003 г.), И.В. Скасырским (2002 г.), В.Н. Синюковым (1995 г.), Е.А. Тверяковой (2002 г.) и др. Вместе с тем, проблемы рецепции римского права изучались достаточно подробно и широко как в России, так и за рубежом. Среди таких исследователей ученые как прошлого, так и современности: Э. Аннэрс, Д. Азаревич, Г.Дж. Берман, А.И. Бойко, П.Г. Виноградов, Р.Ф. Иеринг, В.А. Рогов, В.В. Рогов, Е.В. Салогубова, Е.А. Скрипилев, Н.С. Суворов, Б.Н. Фрезе, И.Я. Фроянов, Р.А. Хачатуров, Я.Н. Шапов и др.

Вместе с тем до настоящего времени в доктрине отсутствовал целостный подход к изучению механизма рецепции права, в том числе и римского права. Специального исследования, посвященного рецепции права в 90-е годы XX в. не проводилось. Вышесказанное свидетельствует о необходимости формирования подобного подхода, актуального для российской юридической науки.

Изучением общих проблем модернизации правовых систем, основанных на рецепции права, занимались И.А. Василенко, А.В. Виноградов, А.Г. Гузнов, И.Е. Дискин, В.С. Комаровский, В.Н. Синюков, Г.Х. Шахназаров и др. На сегодня практически нет литературы, рассматривающей вопросы модернизации отдельных стран на основе рецепции западной традиции права. Отдельные аспекты такой рецепции, ее процесс в послевоенной Германии рассматривали С.Н. Дрожжин, А.Е. Каплан, Н. Кляйн, И.Н. Панарин, Н.Н. Платошкин, С.Б. Попов, В.Ф. Титов и др. Модернизацию послевоенной Японии рассматривали Дж. Беллами, Дж. Голдгейр, Дж.М. Китагава, М. Макфол, В.Г. Орлов, К.П. Сагоян, М. Такахаси, С.В. Чугров, А.И. Шейнфельд, А.Б. Широкоград и др.

Однако до настоящего времени обобщающего исследования целей и задач рецепции западного права не проводилось.

Существует немного работ, отмечавших особенности западной правовой традиции, которая в идеях, институтах, в опыте их применения стала объектом рецепции в российских правовых реформах современности. Это труды зарубежных исследователей Э. Аннерса, Г.Дж. Бермана, Т. Вудса, С. Хантингтона, и ряда российских исследователей: Г.М. Азнагуловой, О.Н. Братусевой, М.Ю. Кузьминой, А.Н. Маслова, В.А. Морозова, В.М. Розина, О.В. Сазанова и др. Однако полученные ими результаты не объясняют значимость западного права для современного мира.

Приходится констатировать отсутствие исследований, предметом которых выступают причины и закономерности рецепции западного права в правовых реформах российской современности. Указание на использование западного права в российских правовых реформах находим лишь у А.Г. Дудко, Д.Я. Малешина, В.А. Рыбакова, Ю.А. Тихомирова, С.Н. Шишкарева.

Автор использовал мемуарную литературу таких авторов как П.О. Авен, Е.Т. Гайдар, М.С. Горбачев, Г. Э. Бурбулис, Б.Н. Ельцин, А.Р. Кох, А.В. Коржаков, Н.С. Леонов, Б.Е. Немцов, В.П. Полеванов, Е.Н. Примаков, Дж. Сакс, Дж. Сорос, Ю.И. Скуратов, Л.Е. Суханов, С.М. Шахрай, В.С. Широнин, Р.И. Хасбулатов, А.Б. Чубайс, Б.Г. Федоров, А.Н. Яковлев и др., что позволяет оценить цели и задачи рецепции западной традиции права в 90-е годы XX века в России с позиции их участников. В рамках гума-

нитарных наук такие причины косвенно затрагивались такими исследователями как В.Э. Багдасарян, Э.Я. Баталов, О.В. Вольтер, Г.Б. Гавриш, С.Г. Кара-Мурза, Ю.Б. Кашлев, Т.Н. Коряковская, В.В. Лапкин, Н.Н. Нарочницкая, В.С. Овчинский, В.И. Пантин, Ю.В. Соколов, В.П. Стародубов, С.С. Сулакшин, В.Ф. Титов, И.Я. Фроянов, А.В. Чумак, А.П. Шевякин, В.И. Якунин, и др.

Феномен развития Западной цивилизации, особенности ее существования и формирования западной правовой традиции рассматривали в своих работах как российские, так и зарубежные ученые: С. Амин, А.В. Афанасьев, Т. Грэм, С.В. Дубровицкая, И.Е. Задорожнюк, Е.П. Золотницкий, А.В. Кива, С.Г. Киселев, С.В. Козлов, А.И. Косарев, С. Коэн, В.Ю. Крашенинникова, В.Л. Мальков, А.В. Манойло, В.В. Обрежа, П.В. Островский, Е.О. Савченко, К.П. Сагоян, Дж. Сакс, В.П. Стародубов, С.В. Ткачев, А.А. Фитуни и др.

Несмотря на то, что в литературе достаточно широко рассматривались проблемы внедрения западных правовых идей, институтов в российскую правовую культуру Н.А. Бобровой, А.Б. Венгеровым, И.Н. Гуледани, А.И.-О. Гусейновым, Е.П. Золотницким, А.Ю. Калинин, В.О. Кротковым, В.В. Куликовым, Л.Б. Лукьяновой, С.А. Степановым, А.В. Хаванской, Е.А. Шаталиным, С.А. Шестаковым и др., приходится признать, что изучение проблем усвоения российским обществом западной правовой традиции до сих пор себя не исчерпало. Достаточно поверхностно затронута освещена проблема негативных последствий использования рецепции правовой традиции, противоречащей ментальности общества. В области юриспруденции такого исследования не проводилось, но в других отраслях знаний высказывались на эту тему Г.К. Варданянц, С.Г. Кара-Мурза, Ж. Карбонье, С.И. Кривцов, А.С. Панарин, Н. Рулан, В.В. Чемеринская и др.

В ракурсе восприятия западной правовой традиции отечественным правосознанием, существует немало работ, в которых анализируется российская правовая культура. Можно отметить исследования В.С. Афанасьева, В.Л. Афанасьевского, Г.К. Варданянца, А.Л. Вязова, Ж. Карбонье, В.И. Костина, А.В. Манастырского, О.В. Орловой, Т.Н. Радько, Н. Рулана, А.В. Скорнякова, М.Б. Смоленского, С.В. Трегубенко, О.И. Цыбулевской, А.Т. Янкова и др.

Отдельные особенности российской правовой культуры, препятствующие полноценному восприятию западной традиции права, освещаются в работах Р.С. Байниязова, Д.Н. Вороненкова, И.В. Головиной, В.А. Громыко, А.Н. Зрячкина, Л.А. Лушиной, Д.В. Меняйло, М.Е. Панкратовой, В.В. Попова, О.С. Радькова, О.П. Сауляк, В.Г. Сафонова, К.Г. Федоренко и др.

Поскольку отношения государства и общества в строительстве правовой системы неразрывно связаны с общеполитическим процессом, они представляют интерес для исследований в области политологии и социологии.

Здесь были использованы работы Е.В. Бондаренко, А.Г. Булака, М.И. Кодина, В.С. Кота, А.П. Кочеткова, О.В. Крыштановской, И.В. Лихачева, А.Г. Наронской, А.С. Панарина, Е.Н.Самойловой, И.И. Сампиева, Ж.Т. Тощенко, Н.В. Федоренко, В.Э. Хажмуратова, С. Хантингтона, которые рассматривают ход российских общественно-политических и правовых реформ 90-х годов XX века, что позволяет выявить общие тенденции политико-правовой политики государства.

Для юридической науки особый интерес в рамках рецепции западной традиции права представляет изучение прозападных настроений российской политической элиты. Здесь автор опирается на работы таких авторов как Е.В. Алексеева, Е.В. Бондаренко, А.Г. Булак, И.А. Василенко, М.Ю. Гаранин, И.И. Глебова, И.А. Иванников, И.Б. Кабыткина, Л.В. Карнаушенко, М.И. Кодин, А.П. Кочетков, О.В. Крыштановская, И.В. Лихачев, А.А. Макаренко, А.Г. Наронская, С.Б. Попов, А.Н. Савельев, Е.Н. Самойлова, И.И. Сампиев, Е.В. Сусименко, Н.В. Федоренко и др.

В исследованиях по данному вопросу требуется комплексное видение и концептуальность подходов к проблемам теории и практики использования рецепции права, что в значительной мере предопределило цели, задачи и методологические основы настоящего исследования.

Цель исследования состоит в том, что бы выявить основополагающие тенденции рецепции западного права в современных российских правовых реформах 1990–2000 гг. XX века и на этой основе сформулировать оптимальную теоретическую модель развития правовой системы России.

Реализация указанной цели потребовала решения следующих взаимосвязанных задач:

- установить цели и назначение рецепции права, определить ее идею и сущность;
- выявить роль и значение рецепции права как необходимого элемента и признака правовых реформ;
- определить понятие рецепции права и выяснить его правовую природу и содержание;
- установить основные особенности организации и осуществления рецепции права;
- рассмотреть особенности западной традиции права как объекта правовых реформ 90-х годов;
- показать роль и значение рецепции римского права в современной России;



-проанализировать основные направления и тенденции развития правовых реформ, основанных на рецепции западного права в современной России;

- рассмотреть особенности правовой ментальности населения в связи с восприятием иностранного правового элемента в правовую систему государства.

Объектом исследования являются общественные отношения, складывающиеся в процессе формирования правовой системы Российской Федерации 1990-2000 гг. XX века. Предметом исследования выступают закономерности и тенденции формирования правовой системы с помощью рецепции и усвоения российским обществом правовых ценностей западной правовой культуры.

Методологическую основу исследования составляют общенаучные методы познания (диалектика, анализ, синтез, аналогия, функциональный, системный и структурный подходы, абстрагирование и конкретизация, лингвистический анализ), частнонаучные методы (а также специально-юридические методы исследования: формально-юридический, сравнительно-правовой, технико-юридический, правовое моделирование) и специальные (социологические, психологические, антропологические, исторические).

Использование различных методов исследования и последних достижений в области общественных наук в их сочетании позволило раскрыть объект и предмет исследования в обобщающих закономерностях их существования и развития, способствовало достижению обозначенной цели и решению поставленных задач.

Постановка проблемы роли рецепции в российских правовых реформах 1990-2000 гг. XX века обуславливает обращение к самым разноплановым теоретическим источникам. Среди них – классическая и современная, отечественная и зарубежная юридическая, философско-правовая, историческая, политологическая, социологическая, политико-экономическая, культурологическая, социально-психологическая, этическая и богословская литература. Изучение ее в значительной степени способствовало формированию теоретической позиции диссертанта по целому ряду аспектов общеправовой теории.

Теоретико-методологическую основу исследования составили научные труды отечественных и зарубежных ученых в области юриспруденции, философии, политологии, геополитики, истории, посвященные общим проблемам сущности и использования рецепции права, ее политико-правовой природы, общим вопросам правовых реформ, основанных на полномасштабной рецепции права, специфическим проблемам использования заимствованных правовых идей, принципов, институтов, терминологии.

Среди них:

- работы по общей теории права и отраслевым юридическим наукам: С.Н. Бабурина, Н.А. Бобровой, А.Б. Венгерова, Л.В. Гевелинга, В.Г. Графского, В.Д. Дзидочва, С.И. Дементьева, А.И. Косарева, В.И. Левченко, В.О. Лучина, Г.В. Мальцева, Е.Н. Мысловского, И.А. Решетникова, В.Н. Синукова, Ю.И. Стецовского, Р.А. Хачатурова, З.М. Черниловского Р.В. Шагиевой, В.С. Афанасьева и др.;

- диссертационные работы, развивающие теоретические основы рецепции права: Д.И. Авдеева, С.Б. Алексеева, Н.В. Архиповой, А.В. Бедрицкого, А.А. Васецкого, А.М. Величко, А.А. Гейдерова, И.В. Головиной, А.А. Горшколелова, С.И. Грачева, Г.Д. Гриценко, А. И-О. Гусейнова, С.В. Дубровицкой, И.Е. Задорожняка, М.А. Пшеничнова, З.Ю. Руденко, И.В. Скасырского, А.В. Скорнякова, В.В. Чемеринской, О.Г. Щедрина, Е.В. Яненко, и др.;

- работы по общей теории политологии и отраслевым политологическим наукам: М. Григорьева, В.И. Денисова, О.А. Жирнова, А. Захарова, А.А. Зиновьева, М.В. Золотарева, А.А. Кара-Мурзы, А.В. Кивы, А.Н. Кольева, Г.С. Лисисчкина, Ш.М. Мунчаева, В.В. Обрежа, А. С. Панарина и др.;

- работы зарубежных авторов: Дж. Грейя, Т. Грэма, Иманипур Мехди, Ж. Карбонье, С. Козна, Х.Г. Крила, Р. Пайпса, Н. Рулана, Дж. Сакса, Ф.А. Хайека, С. Хантингтона, И. Хезинги, К. Цвайгерта, И. Цунэо и др.;

Научная новизна исследования обусловлена теоретико-методологическим обоснованием существования самостоятельного процесса рецепции права в пространстве российской системы права и правового сознания. Общетеоретическая модель рецепции права развивает учение о механизме рецепции права и его элементах, обогащает соответствующие фундаментальные и методологические подходы к его исследованию, способствует созданию логической и эффективной системы регулирования правовых отношений, основанных на рецепции западного права.

Научная новизна работы в целом определяется анализом ранее не исследовавшихся с общетеоретических позиций рецепции права, ее цели, функций, системы принципов.

Автор исследования предлагает оригинальное видение рецепции западного права в современной российской правовой системе, эксплицируя ее понятие, специфику и предпосылки. Научная новизна обусловлена также разработкой основных направлений оптимизации феномена рецепции западного права и определением перспектив ее использования в различных отраслях российского права.

Теоретическая и практическая значимость исследования заключается в выявлении закономерностей и тенденций правовой системы с помощью рецепции и усвоения российским обществом

правовых ценностей западной правовой культуры. Кроме того, материалы исследования способствуют углублению научных знаний в области теории и практики правовых реформ, основанных на рецепции зарубежного права в современных условиях.

Теоретические положения исследования позволяют более широко рассмотреть фундаментальные научные и практические проблемы – взаимодействия правовых систем, заимствованного инокультурного правового материала и внутреннего мира человека; взаимообусловленность правовых и психических явлений; взаимное влияние правовой системы и национального менталитета; отражение и взаимодействие в праве индивидуалистских и коллективистских начал. Новое осмысление указанных проблем, а также психологических проблем эффективности права и норм законодательства должно позитивно отразиться не только на состоянии юридической науки и теории государства и права в частности, но и на государственно-правовой практике.

Результаты, полученные в ходе исследования правовых реформ, основанных на рецепции зарубежного права, могут быть использованы не только в правовых, философских и психологических научных изысканиях, но и в совершенствовании правовой политики государства, формировании системы правового воспитания и правовой пропаганды, в правотворческой и правоприменительной деятельности, учебном процессе.

## **Глава 1. СОДЕРЖАНИЕ РЕЦЕПЦИИ**

### **§ 1.1. Рецепция права: история и современность**

Рецепция права является необходимым инструментом развития правовой системы. Применение рецепции можно найти в государствах с различным правовым режимом и в различных формациях. Даже такие одиозные «закрытые» правовые системы, как, например, право Древней Спарты, не могли обходиться без рецептированных «чужеземных» правовых институтов. История свидетельствует о критском происхождении многих спартанских институтов, включая систему воспитания и общественных обедов. Не являются исключением из правила и государства, чья идеология по каким-либо причинам полностью отрицает рецепцию иностранного права. Ее не гнушались социалистические и фашистские правовые системы, хотя декларативно и выступавшие против рецепции «буржуазного», «царистского», рабовладельческого римского права, ратуя за построение нового – «пролетарского» (РСФСР, СССР), за возвращение к национальному немецкому праву (Германия), но в действительности активно используя этот механизм усовершенствования права. И в настоящее время государства также по различным причинам либо не всегда сообщают общественности о произведенной рецепции либо, наоборот, афишируют данное явление.

Кроме того, необходимо признать, что ни один инструмент и институт права (за исключением, пожалуй, права собственности) не приковывал к себе такого внимания и не вызывал споров в самой науке и в обществе. Ведь с рецепцией связывались надежды на построение правового государства, на обретение государственного могущества, на обоснование привилегированного положения среди государств, имперские амбиции, на выход из кризиса, на упрощение подчинения колоний и оккупированных государств, на разграбление природных ресурсов и прочих богатств страны, на уничтожение вражеской державы либо стратегического противника, на установление превосходства над реципиентом. Рецепцию обвиняли и в уничтожении национального права, в его радикальном упрощении, в потере самостоятельности и самобытности общества, в уничтожении, в ухудшении его нравов, правовой ментальности.

Как правовое явление, рецепция является самым востребованным (особенно для современности) инструментом модернизации права. Это объясняется, прежде всего, тем, что правовые системы всех стран никогда не существовали и не существуют