

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ДОКТРИНЫ С ДРУГИМИ ИСТОЧНИКАМИ ПРАВА

Л.А. Ковалева, А.С. Сивцов

В отечественной юридической науке сложилось предубеждение относительно других источников права помимо нормативных правовых актов. Считается, что правовой обычай, правовой прецедент, правовая доктрина и другие формы выражения права отжили свой век и уступают по своим регулятивным качествам нормативно-правовому акту.

Между тем, правовая доктрина, как наука или господствующие в обществе представления о праве, обладает следующими чертами источника права:

– это теория или совокупность знаний, представлений о праве данного общества, содержания отдельных правовых норм, конкретных способах решения юридических казусов. Необходимость существования правовой доктрины предопределяется общественными потребностями в стабильности и порядке отношений между людьми. В способности правовой доктрины удовлетворять человеческие потребности в правовом регулировании общественных отношений проявляется её социальная ценность;

– правовая доктрина имеет объективированную форму в виде письменных комментариев, учебников, пособий и т. п. или устных мнений, высказываемых учёными в суде. Правовая доктрина – неписанный источник права, который обнаруживает себя в непосредственном действии права – при формировании нормативного регулятора и воплощении его в жизнь. Так, правовой системе Великобритании с XVIII столетия известен «Комментарий к английским законам» Блэкстон [1]. В устной форме правовая доктрина широко использовалась в римском частном праве, когда претор разрешал спор, основываясь на мнении, которое высказывал приглашённый в разбирательство авторитетный и уважаемый юрист;

– правовая доктрина создаётся учёными-юристами. Научные представления о праве формируются в результате проведенных исследований, направленных на познание сущности правовых явлений и практическое совершенствование права. Но не всякое учение о праве является источником права. Для того чтобы стать источником права, правовая доктрина должна быть признана обязательной для правоприменительных органов официально в нормативно-правовых актах либо неофициально юридической практикой. Придание той или иной правовой концепции юридической обязательности определяется её научным авторитетом среди учёных и практиков.

К достоинствам правовой доктрины как источника права следует отнести [2]:

– научную достоверность, выражающую соответствие представлений учёных юридической действительности и согласование их с господствующими в обществе правовыми парадигмами;

– аргументированность, обоснованность проведенными исследованиями и юридическими экспериментами – нормами положительного права, материалами юридической практики, социологическими, историческими и сравнительно-правовыми эмпирическими данными;

– гибкость к изменяющимся условиям жизни, способность предложить решение оригинального и нетипичного юридического казуса;

– предвидение перспектив эволюции права, опережение общественной жизни;

– убедительность и авторитетность, выражающиеся в следовании учёными этическим императивам служения истине, научной честности;

– общепризнанность, граничащую с общеобязательностью, и обусловленную принятием доктринальных представлений сословием юристов и общественным сознанием в качестве истинных и необходимых для установления порядка в социальной жизни;

– доступность для субъектов права и правоприменителей трудов учёных-юристов, экспертных заключений, общепринятых правовых идей в виде сентенций, принципов, аксиом;

– письменную форму выражения, позволяющую установить содержание правовой доктрины;

- добровольность соблюдения правовой доктрины в силу ее убедительности и признания в юридических кругах и обществе;
- способность дать ответ на вопросы, возникающие в практике правоприменения (пробелы в праве, неясность и противоречивость законодательства);
- способность учесть обстоятельства конкретного дела и, как следствие, найти юридически верное и справедливое решение, которое не может быть обеспечено применением «равной меры к неравным людям»;
- сохранение правовой доктриной национального юридического опыта, обеспечение его преемственности, органического развития и трансляции из поколения в поколение.

С другой стороны, правовая доктрина как источник права таит в себе опасности для правопорядка. Прежде всего, правовая доктрина, неразрывно связанная с идеологией, может стать способом для защиты групповых или личных интересов и привести к несправедливости. Кроме того, неписанный характер правовой доктрины, её неопределённость может стать причиной различного решения одинаковых, юридических случаев, то есть внести разноречивость и путаницу, неравенство в социальный порядок.

Сравнивая правовую доктрину с другими источниками права, можно обнаружить черты сходства и различия между ними [3].

1. Правовая доктрина создается учеными-юристами, представляющими общество, тогда как нормативные правовые акты и договоры, юридические прецеденты и судебная практика формируются специально уполномоченными государственными органами.

2. По форме выражения правовая доктрина может быть писаной и неписаной, в то время как нормативные правовые акты и договоры имеют лишь письменную форму закрепления, а юридические прецеденты и обычаи относятся к неписанным источникам права и передаются в устной форме.

3. Правовая доктрина возникает подобно нормативным правовым актам и договорам, юридическим прецедентам целенаправленно в ходе подчиненных разуму исследований, в то время как правовой обычай формируется стихийно, бессознательно в целях удовлетворения общественных потребностей в порядке и стабильности.

4. Правовая доктрина и правовой обычай в силу своей авторитетности и общепринятости применяются добровольно, по внутреннему убеждению, тогда как другие источники права соблюдаются под угрозой применения государственного принуждения.

5. Правовая доктрина носит универсальный характер и применяется на всей территории страны, тогда как другие источники права могут иметь локальное значение и применяться в отдельных местностях.

6. Подобно нормативным правовым актам правовая доктрина отличается системностью и упорядоченностью, в то время как другие источники права разрознены, хаотичны и лишены какой-либо логики

7. Наконец, правовая доктрина имеет своеобразные способы санкционирования – официальное признание государством в нормативных правовых актах, усвоение судебной практикой, фактическое действие.

Таким образом, правовая доктрина является самостоятельным источником права и в то же время выступает формой,местилищем для других источников права – правовых обычаев, судебной практики, нормативных правовых актах.

Библиографический список

1. Блэкстон, В. Антология мировой юридической мысли. Комментарии к законам Англии / В. Блэкстон. – М.: Зерцало, 1999. – 97 с.

2. Васильев, А.А. Правовая доктрина как источник права: вопросы истории и теории / А.А. Васильев. – Барнаул: Норма, 2008. – 189 с.

3. Бошно, С.В. Доктринальные и другие нетрадиционные формы права / С.В. Бошно // Журнал российского права. – № 1. – 2003. – С. 82–91.