

следовательно, при избрании другой меры пресечения в постановлении необходимо указать почему не может быть применена рекомендуемая законом мера пресечения.

В гл. 45 УПК 1999 года содержится ст. 430, которая предписывает: «Дела о преступлениях несовершеннолетних подлежат рассмотрению специальными судами по делам несовершеннолетних либо судьями, имеющими специальную подготовку». И хотя реализация вышеуказанной нормы в ближайшее время вряд ли возможна, но нормативная база для создания ювенальной юстиции в Беларуси есть, сделаны первые шаги в этом направлении.

ПРАВОВЫЕ ПОСТУЛАТЫ В УЧЕНИИ Р. ПАУНДА

Е.В. Гарбузова

В современный период развития национальной правовой системы право всё чаще рассматривается в его инструментальном аспекте, что позволяет качественнее оценивать его эффективность. Данная тенденция прослеживается в Концепции совершенствования законодательства Республики Беларусь [1]. Основной задачей совершенствования национального законодательства является повышение эффективности правового регулирования общественных отношений. Для решения этой задачи необходимо создание обоснованной практически применимой теоретической основы намеченных преобразований. При этом положительными тенденциями в развитии национальной правовой системы называются восприятие «передовых научных конструкций современных правовых систем» при сохранении «отдельных исторически оправданных положений системы права СССР», поиск «новых критериев формирования права с учётом приоритета общепризнанных принципов международного права», интеграционных процессов, глобализации всемирной экономики. Но к таким заимствованиям следует относиться с крайней осторожностью, учитывая все особенности национальной правовой системы, исторические и культурные традиции общества, национальные нравственные и правовые ценности. Исторические примеры доказывают трагичность насильственного насаждения не присущих конкретной культуре правовых постулатов. Необходимо обоснование некоего «фильтра», позволяющего не допустить проникновение в национальную правовую систему чуждых ей постулатов и ценностей [2] при активном использовании передовых достижений зарубежной правовой науки, адаптированных к правовой практике Республики Беларусь.

Таким образом, отношение к праву как к инструменту социального регулирования в нашей правовой системе требует теоретического обоснования. Инструментализм в праве на сегодняшний день характерен для юридической науки и практики США (государства, принадлежащего к иной правовой системе). Данный подход был обоснован представителем американской социологической школы права Роско Паундом. Право Паунда представляет собой высшую форму организации социального контроля, которая значительно потеснило религию и мораль как основные инструменты достижения общественного порядка. Тем не менее, недостаточность права как средства социального контроля требует поддержки домашнего воспитания, религии, морали и образования.

Для американских юристов **право** представляет собой **инструмент**, позволяющий эффективно разрешать конфликты в обществе; природа права, соответствие правовых предписаний неким идеалам не должны волновать юристов, отмечает Паунд. Он считает, что право должно обеспечивать именно **интересы**, определяемые им как требование или желание, которое человеческое существо индивидуально, через группу или ассоциацию стремится удовлетворить и с которыми поэтому социальный порядок должен считаться. То есть, право охраняет не все интересы, а только лишь те, которые оно признаёт, и в том объёме, которым оно их ограничило.

Паунд приводит собственную классификацию интересов. Индивидуальные интересы – это, прежде всего, интересы собственника, главными из которых Паунд считает возможность для лица быть субъектом права собственности и права контрактов. Публичные интересы определены Паундом как интересы государства. Социальный интерес заключается в обеспечении каждому индивиду возможности (политической, социальной, экономической) разумного минимума (по меньшей мере) достойного существования в обществе.

Паунд, оперируя понятием «социальной инженерии» посредством права, сводит его к:

- 1) раскрытию тех фактических интересов, которые на определённом этапе и в условиях определённой цивилизации оказывают влияние на людей;
- 2) установлению границ, в пределах которых эти интересы пользуются поддержкой со стороны общества;
- 3) определению того, какие понятия, какие правовые нормы и, под воздействием последних, какой механизм необходим для обеспечения этих интересов;
- 4) определению, в какой мере эти интересы могут пользоваться правовой защитой.

Связывая право с права с определёнными интересами, Паунд сформулировал так называемые **правовые постулаты**, которые должны выражать выражающие интересы **данной эпохи и данного общества**. Такие постулаты, как принципы, предшествующие созданию и применению права, должны определять содержание права и оказывать воздействие на общество через право как наиболее действенный и сознательно используемый инструмент общественного контроля. В цивилизованном обществе, полагает Паунд, каждый человек должен быть уверен в том, что:

- 1) он не станет объектом нападения;
- 2) блага, созданные его трудом и приобретённые в соответствии с правилами, существующими в условиях данного общественного и экономического строя, будут находиться в его распоряжении и могут быть использованы по его усмотрению;
- 3) окружающие его люди проявят необходимую добропорядочность, то есть:
 - а) их действия будут соответствовать тому, что разумно ожидать, исходя из их обещаний и поведения;
 - б) они будут руководствоваться в своих поступках представлениями, диктуемыми общественной моралью;
 - в) возместят причинённый ими ущерб, который в данных условиях не может быть разумным и неизбежным;
- 4) каждый будет проявлять должную осмотрительность при осуществлении тех или иных действий;
- 5) ущерб, причинённый в результате совершения действий, представляющих опасность, а также иным образом, будет возмещён.

Эти постулаты представляют собой как бы релятивное естественное право, которое должно, в соответствии с представлениями Паунда, направить формирование и применение права в американском обществе. Он отмечает, что правовые нормы, не отвечающие общественным условиям, обычно не претворяются в жизнь, во всяком случае, в буквальном смысле. Общественные отношения пробивают себе дорогу и преобразуют содержание правовой нормы.

С таким подходом нельзя не согласиться. На самом деле, если инструмент урегулирования общественных отношений не соответствует этим самым отношениям, то эффективность его действия будет сведена к нулю, даже если в иной правовой системе его действие принесло ожидаемые результаты. Но представители прагматического инструментализма в праве обходят стороной вопросы ценностного наполнения права как общественного явления. Право отражает не только конкретные интересы, но является и той сферой, в которой проявляются характерные для определённого мировоззрения ценности, моральные установки. Именно традиционные ценностные установки определяют поведение индивидов в обществе и особенности общественных отношений. Только коллективное признание определённых ценностей, закреплённых в правовых нормах, выраженное в конкретных жизненных ситуациях, в непосредственном юридическом опыте, даёт социальную гарантию эффективности правовых предписаний. Правовые нормы, правовые постулаты должны находить моральную поддержку в сознании субъекта права, чтобы быть реализованными и достичь заложенной в них цели.

Таким образом, использование научных конструкций иных правовых систем при формировании национальной теории, позволяющей максимально повысить эффективность правового регулирования общественных отношений, является одним из наиболее серьёзных и проблемных вопросов на сегодняшний день. Вместе с указанными конструкциями возможно внедрение не свойственных правовой системе Республики Беларусь правовых постулатов, которые не соответствующих традиционным ценностям белорусского общества. Инструментальный подход к праву – один из методов, имеющих иноквилизационные корни, выражающих такое отношение к праву (право как инструмент разрешения конфликтов, рассматриваемый вне всяких ценностных критериев), которое не характерно для отечественной правовой науки и практики. Данный метод может быть использован в ходе совершенствования национального законодательства, но для этого необходимо тщательное изучение его для последующего применения. Для этого необходимо максимально адаптировать его к национальным условиям с учётом национального мировоззрения, традиционных ценностей и определяемых ими общественных отношений.

Литература

1. Концепция совершенствования законодательства Республики Беларусь (Утверждена указом Президента Республики Беларусь №205 от 10 апреля 2002 г.)// Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002 . №46, 1/3636.
2. Калинин С.А. Об информационном моделировании правовой системы. С.6 / [Электронный ресурс] - [режим доступа] - <http://www.law.bsu.by/pub/11/kalinin5.pdf>.