
ИЗВЕСТИЯ ВЫСШИХ УЧЕБНЫХ ЗАВЕДЕНИЙ

ПРАВОВЕДЕНИЕ

2015

НАУЧНО-ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ
ОСНОВАН В ОКТЯБРЕ 1957 г.

2 (319)

ПЕЧАТНЫЙ ОРГАН УМО ПО ЮРИДИЧЕСКОМУ ОБРАЗОВАНИЮ ВУЗОВ РФ



ИЗДАТЕЛЬСТВО
САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКОГО УНИВЕРСИТЕТА

ПРАВОВОЙ ПЛЮРАЛИЗМ КАК МЕТОДОЛОГИЧЕСКОЕ ОСНОВАНИЕ ОБЫЧНОГО ПРАВА: СОЦИОЛОГО-КОММУНИКАТИВНЫЙ РАКУРС

И. Б. ЛОМАКИНА*

В данной статье анализируются различные плюралистические концепции. Констатируется, что все они в том или ином ракурсе признают факт правового плюрализма. Правовой плюрализм выступает в них в качестве идейной доминанты для построения многоуровневых моделей, демонстрирующих многообразие правовой жизни. Это позволило автору утверждать, что в обществе существуют различные правовые системы, которые могут действовать в социальных практиках на базе универсального алгоритма государственно организованного права (в случае их официального включения в нормативно-правовую систему) и на базе неуниверсального алгоритма, что, в свою очередь, предусматривает их относительную независимость от государственно организованного права. Последний вариант предполагает наличие в обществе нескольких действующих правовых подсистем, которые, сосуществуя в одном правовом поле, могут дополнять друг друга и даже эвентуально соперничать друг с другом. К числу таких полуавтономных систем относится обычно-правовая система.

В статье отмечается, что достоинством плюралистического подхода является и то, что он не выносит априори положительной или отрицательной оценки в отношении любого вида права, будь то государственно организованное или социальное (в том числе и обычное право). Его применение обуславливает признание того факта, что обычное право существует в обществе всегда. В нестабильных социально-экономических и политических условиях обычно-правовые феномены (правовые обычаи) могут «отменять» или, вернее, «замещать» недействующие законы обычно-правовыми нормами.

Правовой плюрализм также открывает новые возможности для интерпретации правового феномена, позволяет внести определенные коррективы в либеральные положения об универсализме прав и свобод, индивидуалистических ценностях, которые, безусловно, имеют важное социальное значение для цивилизаций, породивших их, но отнюдь не для тех, кому они насильно «импортируются» в качестве «универсальных».

КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА: правовой плюрализм, правовой монизм, обычное право, государственно организованное право, источники права, правопонимание, правосознание, правовая жизнь.

* Ломакина Ирина Борисовна — доктор юридических наук, профессор кафедры теории права и государства Санкт-Петербургского государственного университета аэрокосмического приборостроения.

Lomakina Irina Borisovna — doctor of legal sciences, professor of the Department of Theory of Law and State, St. Petersburg State University of Aerospace Instrumentation.

E-mail: lomakina7311@gmail.com

© Ломакина И. Б., 2015

LOMAKINA I. B. LEGAL PLURALISM AS A METHODOLOGICAL FOUNDATION OF CUSTOMARY LAW: SOCIOLOGICAL AND COMMUNICATIVE ASPECT

This article analyses different pluralistic concepts. The author states that all of them acknowledge the legal pluralism to this or that extent. The legal pluralism constitutes an ideological focus to create multi-level models demonstrating variety of the legal life. It allowed the author to state that there are different legal systems in the society which may act in social practices on the basis of a universal algorithm of the law organized by the state (if they are formally included in the legal framework) and on the basis of a non-universal algorithm. The latter, in turn, presupposes their relative independence on the law organized by the state. The latter option presupposes the existence of several applicable legal subsystems in the society which, co-existing in the same legal environment, may complement each other and even eventually compete with each other. Such semiautonomous systems include a customary legal system.

The article states that the advantage of the pluralistic approach is that it gives a priori neither positive nor negative assessment in relation to any kind of law, whether it is the law organized by the state or the social law (including the customary law). Its application determines the acknowledgement of the fact that the customary law always exists in the society. Under unstable social and economic, as well as political conditions phenomena of the customary law (legal customs) may "repeal" or, more properly, "replace" non-applicable laws with norms of the customary law.

The legal pluralism also provides new opportunities to interpret a legal phenomenon, enables to make certain amendments to liberal provisions on the universal character of rights and freedoms, individual values which certainly are of great social significance for those civilizations that have given rise to them, but not for those to which they have been "imported" by force as "universal" ones.

KEYWORDS: legal pluralism, legal monism, customary law, law organized by the state, sources of law, law understanding, legal consciousness, legal life.

В современных дискурсивных практиках правовой плюрализм представляется многоаспектной теоретической концепцией, которая включает наряду с методологическими вопросами о сущности права, источниках и формах его объективации, легитимации, функционировании ряд практических вопросов законодательной политики, нацеленной на изменение законов и системы распределения прав в пользу национальных меньшинств, ведущих традиционный образ жизни. В этом плане правовой плюрализм выступает в рамках идеологии мультикультурализма как парадигма, в которой обсуждаются варианты национальных и этнических проблем межкультурной коммуникации. Подобная система взглядов предполагает и практическое решение вопросов экономического, политического, культурного равноправия этнических групп, предоставления им определенных льгот, гарантий и прав, в том числе права на самобытное традиционное существование (инсерцию).

Одним из вариантов признания мультикультурализма в современном обществе является подход, предложенный Ю. Хабермасом. Он признает аккультурацию национальных меньшинств только в рамках политической культуры, при сохранении за другими сегментами общества культурно-этнических проявлений.¹ Ф. Хекманн, известный немецкий специалист

¹ *Habermas J. Vergangenheit als Zukunft; Das alte Deutschland im neuen Europa? Ein Gespräch mit Michael Haller. Zuerich, 1993. S. 138–139.*