

## **ЭКОНОМИЧЕСКИЙ АНАЛИЗ ПРАВА: ИСТОРИЯ, ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА**

Экономический анализ правовых норм и институтов, как одно из наиболее активно развивающихся направлений современной юридической науки, предполагает эффективное использование учеными инструментария микроэкономической теории. Основоположниками данного направления научных исследований являются Рональд Коуз и Гвидо Калабреззи, хотя интерес к изучению права с позиций экономики возникает в зарубежной юридической науке на заре XIX в. Можно сказать, что одним из пионеров экономического анализа права был Дж. Бентам, который систематически исследовал влияние юридических стимулов на поведение экономических акторов и оценивал результаты этого влияния с точки зрения общественного благоденствия (теория утилитаризма). В письмах Дж. Бентама содержится глубокий анализ положений уголовного и процессуального права, а также права собственности с точки зрения актуальных проблем экономики. Но его идеи оставались не востребованными вплоть до 1960-х - начала 1970-х, когда зарубежные юристы обратились к экономическому анализу права.

В тот период на смену индустриальному обществу приходит новое, постиндустриальное, которое оказывается в центре внимания правоведов и экономистов. Одна за другой появляются интересные статьи Р. Коуза о юридической ответственности и Г. Калабреззи, посвященная исследованию законодательства о несчастных случаях. Последней по времени и наиболее значимой из обсуждаемых сегодня юристами и экономистами концепций экономического анализа права стала концепция выпускника Гарвардской школы права Ричарда Познера, автора таких фундаментальных работ как «Экономический анализ права», «Экономика правосудия», «Закон, прагматизм и демократия». Впрочем, вплоть до настоящего времени экономический анализ права представляет собой сложное, многогранное явление, которое интегрирует различные интеллектуальные традиции в

юриспруденции и экономике. При этом ни одна из ведущих концепций экономического анализа права не была принята научным сообществом и практикующими юристами безоговорочно.

Как правило, дискуссии разворачиваются по поводу теоретических оснований и целей экономического анализа права. По утверждениям его сторонников, они стремятся ответить на два основных вопроса о правовых нормах: 1) каковы последствия влияния правовых норм на поведение участников экономических отношений; 2) являются ли такие последствия желательными для общества? Отвечая на эти вопросы в своих работах, юристы обычно придерживаются того же подхода, который характерен для экономического анализа: описание поведения людей и фирм предполагается прогнозируемым и рациональным, а структура экономики благосостояния – позволяющей оценить социальную желательность результатов влияния на участников экономических отношений правовых стимулов.

Экономический анализ права условно можно разделить на два вида: позитивный и нормативный. Позитивный экономический анализ права имеет своей целью предсказание последствий влияния различных правовых норм на поведение экономических акторов. При этом он ограничивается исследованием правовых стимулов, поскольку его сторонники полагают, что эффективные правовые нормы возникают и развиваются естественным путем. Напротив, нормативная школа экономического анализа права рассматривает закон как инструмент для исправления «неудач», с которыми сталкивается рынок. Если позитивный экономический анализ положений деликтного права позволяет предсказать последствия выбора между строгой и мягкой формами ответственности, то нормативный экономический анализ этих же правовых положений нацелен на выработку рекомендаций, которые основываются на учете экономических последствий такого выбора.

По мере развития концепций экономического анализа права они становятся все более влиятельными. Сегодня суды, преподаватели права и даже адвокаты часто применяют экономические принципы к исследованию и

прогнозированию результатов правоприменительной деятельности, чтобы достичь в правовом споре наиболее объективного результата, в том числе экономически выгодного для общества, целесообразного, и лучше понять социально-экономические издержки конкретных юридических решений. Тем не менее, некоторые концепции экономического анализа права имеют очевидные негативные стороны.

Например, в конце 1970-х Р. Познер начал утверждать, что закон не должен защищать права человека и гражданина (как полагают либералы) или делать людей счастливыми (как полагают прагматики). Вместо этого законодатель должен максимизировать богатство общества. Однако идея «максимизации общественного богатства» приводит ее автора к спорным утверждениям о том, что не занятых в производстве следует рассматривать как нравственно неполноценных, а средства, израсходованные на бедных, - как потраченные впустую. Примечательно, что Р. Познер сформулировал основные положения теории максимизации богатства в тот период, когда сторонники рыночной экономики усилили свои позиции в органах государственной власти и начали проводить политику, направленную на усугубление социально-экономического неравенства в обществе.

Принимая во внимание негативные стороны экономического анализа права, отметим, что его грамотное и ответственное применение позволяет решать такие важные теоретические и практические проблемы как природа, основания и меры юридической ответственности, в том числе за вред, причиненный в результате несчастного случая; социальное назначение собственности в постиндустриальном обществе; достоинства и недостатки состязательного судебного процесса. В конечном счете, правовед выходит за рамки традиционного предмета своего исследования – позитивного права – и пытается ответить на вопросы о целесообразности, эффективности и полезности для общества принимаемых им решений.