

В. А. Токарев<sup>1</sup>**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 века. Одним из пионеров экономического анализа права считается Дж. Бентам, который систематически исследовал влияние юридических стимулов на поведение экономических акторов и оценивал результаты этого влияния с точки зрения общественного благодеяния (теория утилитаризма). В письмах 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 годов, когда зарубежные юристы обратились к экономическому анализу права.

В этот 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 статья Г. Калабреззи, посвященная исследованию законодательства о несчастных случаях. Последней по времени и наиболее значимой из обсуждаемых сегодня юристами и экономистами концепций экономическо-

го 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 представлял собой сложное, многогранное явление, которое интегрировало 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 приверженцев, 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 подхода, характерного для экономического анализа: поведение людей и фирм предполагается прогнозируемым и рациональным, а структура экономики благоприятной — позволяющей оценить социальную желательность результатов влияния правовых стимулов на участников экономических отношений.

Экономический анализ права условно можно разделить на два вида: позитивный и нормативный. Цель позитивного экономического анализа права — 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. Нормативная школа экономического анализа права, напротив, 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 формой ответственности, то нормативный экономический анализ этих же правовых положений нацелен на выработку рекомендаций, которые основываются на учете экономических последствий такого выбора.

<sup>1</sup> Начальник научно-исследовательского сектора, заведующий кафедрой истории государства и права Самарской государственной областной академии (Наяновой), кандидат юридических наук, доцент. Автор более 50 научных публикаций, в т. ч. монографий: «Идея законодателя во французском Просвещении: философские основания учредительной власти», «Три концепции субъекта права» (в соавт.); статей: «Ситуация формирования субъекта права», «Современная модель правосудия: преодоление насилия над субъектом права», «Современные французские юристы о конституционной ответственности», «Критика понятия “обладатель суверенитета” в современной английской и французской юридической литературе» и др. Ассоциированный исследователь Высшей школы правосудия (Париж), член Французского центра сравнительного правоведения, докторант Университета Париж X — Нантер, приглашенный профессор Университета Экс-Марсель (Франция). Ассоциированный исследователь национальной лаборатории «Демократия» (Льеж, Бельгия) и национальной лаборатории «Языки и право» (Монреаль, Канада).

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 годов 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 спорному утверждению, что не занятых в производстве следует рассматривать как нравственно неполноценных, а средства, израсходованные на помощь бедным, — как потраченные впустую. При-

мечательно, 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.