

Курс лекций по экономическому анализу права в Центре частноправовых исследований

9 и 16 сентября 2021 г. в онлайн формате на платформе Zoom состоялись заседания Центра частноправовых исследований под руководством преподавателей кафедры гражданского права Юридического факультета МГУ доц. А.Н. Кучер и асс. К.А. Усачевой. С лекциями на тему «Экономический анализ права» выступил д.ю.н., директор Юридического института «М-Логос», профессор Высшей школы экономики Артем Георгиевич Карапетов.

Долгие столетия юристы занимались в основном историей и догматикой права или философией права. Только к концу XIX - началу XX века произошел перелом против господства догматического анализа и начало развиваться сравнительное правоведение, что Артем Георгиевич связывает с невозможностью юристов того периода отвечать на потребности времени только древнеримским правом и ФГК, которому к тому времени исполнилось уже более 100 лет.

К середине XX века стало общепризнанным, что политико-правовой анализ – это то, чем юристы должны заниматься. Общество бурно изменялось, и право должно было следовать за духом времени и подвижками в базисе. Правовая реформа становится центральным вопросом развития, а чем больше было потребностей в реформе, тем более востребован анализ *de lege ferenda*.

Новаторы рубежа XIX - XX веков в основном говорили о том, что право это не вещь в себя и для себя, не трансцендентальная сущность, и лишь инструмент, средство для достижения тех или иных целей общества, общественного блага, и требовались оценки интересов и ценностей, их примирении и балансировании, справедливости, свободе, экономическом благосостоянии и т.п. Однако, четкой методологии политико-правового поиска предложено так и не было. Попытка найти такую методологию стала взлетом экономического анализа права в 1960-1970-е годы.

Артем Георгиевич особое внимание уделил вопросу основных задач методологии права:

1. Позитивная программа – инструментальное обеспечение реформы;
2. Нормативная программа – определение самих целей реформы.

Люди обычно не могут сказать, что готовы пожертвовать всем остальным ради максимизации реализации одной из этих задач. Все имеет значение, поэтому и право должно развиваться в этой парадигме множественности целей реформы.

Невозможно выработать четкий алгоритм политико-правового поиска в силу невозможности нахождения общей системы координат для соизмерения указанных выше несоизмеримых ценностей и интересов.

Соответственно, попытки найти строго научный метод политики права обречены на порвал. Политика права в рамках плюралистической модели – это в конечном итоге интуитивный выбор оптимальных балансов. Однако, эта интуиция суть «практический разум», который основан на предварительной обработке максимально возможного числа аргументов, соображений, интересов и ценностей и их беспристрастного обсуждения и осмысления. Политико-правовой выбор сам по себе не является научным выводом, но является творческим решением, основанным на обработке информации, поставляемой различными

областями науки, а также моральной философии. Соответственно, требуется серьезное междисциплинарное взаимодействие, а от ученого требуется широта кругозора.

Рассмотрев на первой лекции историю и проблематику методологии политико-правового анализа, вторую лекцию Артем Георгиевич всецело посвятил экономическому анализу права и двум основным его направлениям: позитивному и нормативному.

В 1960-е годы в США стали возникать первые попытки предложить более конкретные модели политико-правового выбора и одна из них оказалась достаточно успешной. Так, это направление называлось «право и экономика» или «экономический анализ права» и связано оно с именами таких известных ученых как: Коуз, Калабреззи, Познер и Беккер.

Экономический анализ права имеет две основные цели, предопределяющие два основных направления такого анализа. Первая цель состоит в фиксации закономерностей во взаимодействии права и экономики. В этом контексте принято говорить о так называемом позитивном экономическом анализе права. Такой вариант экономического анализа права следует отличать от так называемого нормативного экономического анализа права, который нацелен на выработку конкретных предложений по изменению права с точки зрения сугубо экономических целей.

Артем Георгиевич подчеркнул, что экономическая эффективность, даже если ее можно более или менее надежно определить в денежном эквиваленте, не может стать единственной целью права. Иное противоречило бы модели политико-правового плюрализма. В итоге сейчас после долгих дискуссий признают почти все, включая Калабреззи, Познера и других отцов-основателей law of economics. Тем не менее, экономический анализ в своем нормативном проявлении очень важен, так как позволяет пролить свет на одну из возможных целей реформы, сделать более рациональным ее достижение, если правотворец решает ее достичь.

В заключении заседания дискуссионного клуба Центра частноправовых исследований состоялась дискуссия по высказанным лектором идеям и предложениям с участием студентов и преподавателей Юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова.

Обзор подготовил студент 4-го курса Юридического факультета МГУ Георгий Куренков