

Эволюция права и эманация права: понятие и сущность

Аннотация. В статье поставлена цель: опираясь на концепцию интегративного правопонимания, синтезирующую онтологически однородные правовые регуляторы — принципы и нормы права, провести анализ эволюции права и эманации права, выявив их сущность. Изучение заявленной проблемы проведено на основе общенаучных (в том числе системного, исторического, сравнительного) и частноправовых методов научного познания. Исследуемые правовые явления являются сложными и многоаспектными, раскрываются как процессы развития права с точки зрения его содержания и форм внешнего выражения. Авторы приходят к аргументированным выводам, что эволюция права заключается в выработке правотворческими субъектами на основе общих принципов права таких правовых регуляторов, которые позволяют обществу перейти на качественно новую ступень правового регулирования правоотношений; в свою очередь, эманация права — это трансформация форм права, отражающая процесс понимания и внешнего выражения прежде всего общих принципов права как основы всеобщих правовых связей.

Ключевые слова: право; развитие права; эволюция права; правовые регуляторы; принципы права; нормы права; обычай права; правовой договор; эманация права; источники права; формы права.

Для цитирования: Мирошник С. В., Власова Т. В. Эволюция права и эманация права: понятие и сущность // Актуальные проблемы российского права. — 2024. — Т. 19. — № 7. — С. 11–21. — DOI: 10.17803/1994-1471.2024.164.7.011-021.

© Мирошник С. В., Власова Т. В., 2024

* *Мирошник Светлана Валентиновна*, доктор юридических наук, доцент, профессор кафедры теории права, государства и судебной власти Российского государственного университета правосудия
Новочеремушкинская ул., д. 69, г. Москва, Россия, 117418
miroshnik67@mail.ru

** *Власова Татьяна Валентиновна*, кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры теории права, государства и судебной власти Российского государственного университета правосудия
Новочеремушкинская ул., д. 69, г. Москва, Россия, 117418
t_vlasova@list.ru

The Evolution of Law and the Emanation of Law: The Concept and Essence

Svetlana V. Miroshnik, Dr. Sci. (Law), Associate Professor, Professor of the Department of Theory of Law, State and Judicial Power, Russian State University of Justice, Moscow, Russian Federation
miroshnik67@mail.ru

Tatiana V. Miroshnik, Cand. Sci. (Law), Associate Professor, Department of Theory of Law, State and Judicial Power, Russian State University of Justice, Moscow, Russian Federation
t_vlasova@list.ru

Abstract. The purpose of the paper is to analyze the evolution of law and the emanation of law, revealing their essence, based on the concept of integrative legal understanding that synthesizes ontologically homogeneous legal regulators — principles and norms of law. The study of the stated problem was carried out based on general scientific (including systemic, historical, comparative) and private law methods of scientific cognition. The legal phenomena under study are complex and multidimensional, they are revealed as processes of development of law in terms of its content and forms of external expression. The authors come to reasoned conclusions that the evolution of law consists in the development by law-making entities on the basis of general principles of law of such legal regulators that allow society to move to a qualitatively new stage of legal regulation of legal relations. In turn, the emanation of law is a transformation of forms of law, reflecting the process of understanding and external expression, first, of general principles of law as the basis universal legal relations

Keywords: law; development of law; evolution of law; legal regulators; principles of law; norms of law; custom of law; legal contract; emanation of law; sources of law; forms of law.

Cite as: Miroshnik SV, Vlasova TV. The Evolution of Law and the Emanation of Law: The Concept and Essence. *Aktual'nye problemy rossijskogo prava*. 2024;19(7):11-21. (In Russ.). DOI: 10.17803/1994-1471.2024.164.7.011-021.

Современная правовая наука характеризуется большим разнообразием используемых терминов, отражающих сложные процессы изменения права. «Генезис права», «развитие права», «трансформация права» — одни из немногих. По мнению С. Е. Чаннова, указанная терминология нередко используется бессистемно, без определений¹, что и порождает, на наш взгляд, острые теоретические дискуссии. Некоторые исследователи забывают о возможности научных правовых абстракций отражать конкретное и объективное, быть «познавательным образом правовых явлений и процессов»², позволяющим использовать их в целях достижения социально значимых целей.

Предметом нашего исследования стало содержание широко используемого в юриспруденции понятия «эволюция права» и редко встречающегося в научных работах, но постепенно формирующегося и набирающего известность понятия «эманация права».

Следует отметить, что вопросы, касающиеся эволюции права, в основном рассматриваются учеными в отраслевом либо институциональном формате, который представляется довольно узким.

С. В. Курзанов пытается осмыслить эволюцию права, опираясь на идеи синергетики. С его точки зрения, право, как и любая другая система, в своем становлении проходит несколько стадий — «хаос, порядок, переход к хаосу, выход

¹ См.: Чаннов С. Е. Изменения, эволюция, трансформация права: соотношение понятий // Государство и право. 2021. № 3. С. 25.

² Васильев А. М. Правовые категории: методологические аспекты разработки системы категорий теории права : монография. Репр. изд. М. : Норма : Инфра-М, 2021. С. 89.

из него (самоорганизация»)³. Синергетическое развитие права исследуется в «системе шкал времени (развития цивилизаций и технологий) и количества пользователей права»⁴. При этом точкой отсчета для ученого становится свод религиозных правил государства Шумера (почему избрана данная точка, остается непонятным). Закат шумерской цивилизации, по мнению автора, является стадией порядка, поскольку «законотворческая работа стала правилом для государств Шумера уже к середине 3 тыс. до н. э.»⁵, она пришла на смену хаосу, обозначенному как период бесправия и произвола. Формы передачи правовой информации были простыми. Например, всемирно известные законы Хаммурапи были высечены на черном базальтовом столбе, а их дубликаты были размещены на всей территории царства. В дальнейшем, с развитием цивилизаций и технологий, появляются новые способы внешнего выражения принципов и норм права. Знания о праве постепенно становятся всё более доступными, количество их носителей неуклонно возрастает. На основании этого С. В. Курзанов делает вывод о синергетическом взаимодействии права и технологического развития человечества. Он признает, что данные системы разные по своей сути, но это не мешает им взаимопроникать и поступательно саморазвиваться.

При этом автор не учитывает, что поступательное развитие, в том числе и поступательное саморазвитие, может осуществляться как вперед, так и назад, быть как прогрессивным, так и регрессивным. Более того, обращаясь к понятию «саморазвитие», следует отметить, что оно объясняется как развитие, «происходящее силой внутренних причин, независимо от внешних факторов, самодвижение»⁶. Но право не мо-

жет развиваться автономно. На генезис права влияют экономические, социальные, политические и иные факторы. Возникающие в обществе фактические правоотношения порождают необходимость выработки принципов и норм права, которые будут «официально» регулировать те взаимосвязи, которые уже объективно сложились.

В. А. Витушко исследует эволюцию единого цивилизационного права, представленного сегодня общепризнанными принципами международного права, системой прав человека⁷. Он исходит из того, что все народы и государства исторически прошли единые цивилизационные этапы развития. Для него процесс эволюции единого права прошлого и настоящего начинается с появления человекоподобных существ — гоминид.

Опираясь на исследования археологов и антропологов, ученый приводит ряд доказательств, указывая, в частности, на то, что гоминиды были существами разумными, выработавшими первые универсальные, обязательные, рассчитанные на многократное применение социально-правовые нормативы жизни⁸.

Скорее всего, по мнению автора, право и религия начали формироваться одновременно. И первоначально на низших ступенях развития человеческого общества составляли единое целое. Об этом писал еще известный дореволюционный правовед Д. И. Майер. Появившиеся обряды носили правовой характер. Их дальнейшее развитие привело к появлению канонического права, действующего до настоящего времени.

В. А. Витушко обращает внимание на единые у всех народов направления развития искусства, особенности ментальности и

³ Курзанов С. В. Синергетические процессы в эволюции права // Локус: люди, общество, культуры, смыслы. 2015. № 4. С. 79.

⁴ Курзанов С. В. Указ. соч. С. 80.

⁵ Курзанов С. В. Указ. соч. С. 80.

⁶ Толковый словарь русского языка : в 4 т. М. : Гос. изд-во иностр. и нац. слов., 1940. Т. 4. Стб. 39–40.

⁷ См.: Витушко В. А. Эволюция права // Право и демократия : сборник науч. трудов. Вып. 24 (2013). Разд. I : Политическая и правовая система общества / БГУ, Юридический фак. ; [редкол.: В. Н. Бибило (гл. ред.) [и др.]]. Минск : Изд. центр БГУ, 2013. С. 47–68.

⁸ См.: Витушко В. А. Указ. соч. С. 47–48.

психологии ведения коллективного хозяйства. Исторические факты убедительно говорят о том, что на смену политеистической религии пришел монотеизм, власть канонического права уступила место светской власти абсолютных монархий.

Ученый выделяет четыре единых (цивилизационных) этапа эволюции единого (цивилизационного) права, а именно:

— первый, в ходе которого началось формирование права в среде гоминид;

— второй, начавшийся с появления человека современного типа, отличался тем, что выработались первобытные принципы и обычаи; человек научился осознанно применять накопленные знания; возникла межличностная интеллектуальная конкуренция, дополнившая имущественное и иное социальное расслоение в обществе; сформировалась потребность увековечить обычаи — письменность позволила народам выбивать их на камнях, записывать на папирусах (появились первые формы фиксации правового материала);

— третий этап ознаменовал появление государства «как наиболее приспособленной формы сообщества людей для оперативного управления такой социальной энергией, как право»; начинается постепенный процесс изменения соотношения сил между государством и другими социальными институтами, прежде всего семьей; развивается правотворческая деятельность государства; отношения между личностью и обществом усложняются, формируются представления о публичных и частных интересах, всё это сопровождается «губительной для духовного единства народа борьбой религий»⁹;

— четвертый этап становления цивилизационного права начался с буржуазных революций XVII в. и продолжается до настоящего времени; его отличительными чертами являются установление формального и абсолютного равен-

ства всех людей, признание принципов права самостоятельной ценностью (при этом автор подчеркивает, что принципы права начали формироваться еще в глубокой древности, например, законы Хаммурапи строились на принципе равенства защиты участников правоотношений).

В. А. Витушко делает вывод, с которым трудно не согласиться: право нельзя сводить к нормам, созданным государством. «Право есть хотя и динамичная, но вечная и устойчивая система, созданная всем обществом. Оно неотъемлемый атрибут общества, равно как клеточная составляющая является основой высокоразвитой живой материи»¹⁰.

С. Г. Проскурин, исследуя эволюционные ступени развития концепта суда, затрагивает общие вопросы эволюции права в свете семантики. Он исходит из того, что «по своей природе право — семиотическая система. Ему присущи все черты эволюции знаков. Большинство знаковых символов переживают трансформацию от сильного символа к ослабленному и затем — совсем слабому. Это своего рода семиотическая закономерность»¹¹. По мнению ученого, современное право — это слоевое образование, исторически сложившееся из естественного права, позитивного права и сакрального (божественного) права. Именно в них и выражается глубинная знаковая природа права. «Коррелятами видов права на семиотическом уровне являются знаки: естественные, конвенциональные и сакральные»¹². Изучение эволюции ряда институтов позволяет автору сделать вывод о том, что эволюция права шла по общей закономерности семиотического ослабления. Анализ генезиса терминологического аппарата правовых систем также говорит о том, что «физическое воздействие в эволюции права ослабевает, однако интеллектуальное, духовное возрастает. Полученные данные свидетельствуют о тенденции тяготения терминов права к слабому знаку»¹³.

⁹ См.: Витушко В. А. Указ. соч. С. 56.

¹⁰ Витушко В. А. Указ. соч. С. 67.

¹¹ Проскурин С. Г. Эволюция права в свете семиотики // Вопросы филологии. 2010. № 3 (36). С. 106.

¹² Проскурин С. Г. Указ. соч. С. 106.

¹³ Проскурин С. Г. Указ. соч. С. 110.

В. Б. Романовская, Л. Р. Романовская эволюцию права рассматривают в контексте процессов сакрализации и секуляризации. Они исходят из того, что «на ранних этапах развития общества и государства нормы права не отделялись от религиозных и были с ними тесно связаны. Все древние системы писаного права имели религиозную основу»¹⁴.

Соответственно, первоначально право развивалось преимущественно в сакральной форме. С развитием государственности ситуация стала меняться, постепенно сакральная форма права стала вытесняться светским правом, сохраняя при этом в ряде случаев весьма почетное место.

По мнению исследователей, значительную роль в эволюции права сыграло средневековое каноническое право и римская юриспруденция в интерпретации средневековых юристов. В отличие от права, действующего в рамках определенных территориальных единиц (городское право средневековых городов, в том числе местные обычаи права), каноническое право, несмотря на его широкую юрисдикцию, было единым, оно одинаково применялось, создавая тем самым прообраз единого правового пространства, формируя условия для развития профессионального юридического канонического образования и упрочения новой правовой идеологии¹⁵.

Раскол католицизма и появление протестантской идеологии, приведшие к кризису религиозного сознания, нашли отражение и в праве, начался процесс его десакрализации и секуляризации. Таким образом, эволюция права выразилась в его переходе от сакрализации к секуляризации.

Т. В. Кашанина, исследуя регулируемые правом общественные отношения в историко-правовом разрезе, выделяет 10 закономерностей права, приобретенных им в процессе

исторического развития: «Увеличение удельного веса (плотности) правового регулирования, расширение сферы правового регулирования, усиление специализации правового регулирования, повышение детализации права, ускорение динамизма права, повышение степени абстрактности права, наращивание доли общих интересов в праве, разрастание массива регулятивных норм, повышение юридико-технической оснащенности права и унификации права»¹⁶. Автор рассматривает эволюционное развитие права как позитивный процесс, в ходе которого повышается значимость права и его регулятивная сила.

С. Е. Чаннов рассматривает эволюцию права и развитие права как равнозначные понятия. Эволюция права предстает в его понимании как процесс изменения, перехода права из одного состояния в другое, как правило более совершенное. По мнению исследователя, эволюция (развитие) права есть «непрерывное качественное его изменение, характеризующееся возникновением новых правовых явлений и /или исчезновением старых»¹⁷. Эволюция права имеет место только в случае появления новых, ранее неизвестных правовых явлений либо исчезновения привычных.

Следует согласиться с позицией ученого, отмечающего, что эволюция права — процесс постоянный, не может быть статичного права. По общему правилу эволюция права «есть усложнение, оптимизация правового регулирования и правоприменения»¹⁸, повышение их качества и эффективности. В то же время эволюция права может идти и по пути деградации, выражающейся, в частности, в нивелировании прав и свобод человека и гражданина, пренебрежении принципами и нормами международного права.

От чего зависит эволюция права, правовой системы? Ж.-Л. Бержель считает, что наиболее

¹⁴ Романовская В. Б., Романовская Л. Р. Эволюция права: от сакрализации к секуляризации // Вестник Нижегородского университета имени Н.И. Лобачевского. Серия «Право». 2014. № 3 (2). С. 191.

¹⁵ Романовская В. Б., Романовская Л. Р. Указ. соч. С. 192–193.

¹⁶ Кашанина Т. В. Эволюционные закономерности права // Актуальные проблемы российского права. 2017. № 12 (85). С. 44.

¹⁷ Чаннов С. Е. Указ. соч. С. 29.

¹⁸ Ершов В. В. Регулирование правоотношений : монография. М. : РГУП, 2020. С. 29.

эффективным катализатором эволюционного процесса являются общие принципы права. На их основе вырабатываются новые юридические правила. Французский ученый подчеркивает, что «эволюция права тоже имеет свои внутренние законы, и эти законы юридической эволюции задают определенное направление новаторским усилиям наиболее смелых юристов»¹⁹. Великие политические, экономические и социальные революции «вызывают к жизни новые и низвергают устоявшиеся, традиционные принципы»²⁰. Ж.-Л. Бержель обращает внимание на разные последствия изменений принципов и норм права. Трансформация первых неизбежно влечет за собой пересмотр «большого числа юридических правил»²¹. При этом Ж.-Л. Бержель подчеркивает, что эволюция права не затрагивает основу — общие принципы права, она остается неизменной. «Юридический феномен развивается и эволюционирует во временном, географическом и социальном контексте и не может рассматриваться в отрыве от него»²².

Как мы видим, в правовой науке сложились разные подходы к пониманию категории «эволюция права». На наш взгляд, следует различать понятия «изменения права» и «эволюция права», поскольку не всякое изменение является эволюцией. Право, с одной стороны, имеет объективный характер, поскольку без него не может существовать ни одно общество, а с другой — субъективный, поскольку является результатом интеллектуальной деятельности человека, осуществляемой в процессе правотворчества.

Эволюция права — это не просто процесс его изменения. Эволюция права имеет место, только когда количественные изменения переходят в качественные, означающие расширение правовых возможностей человека и гражданина, повышение гарантий реализации его прав и свобод. При этом очевидно, что выделение этапов эволюции права всегда будет достаточ-

но условным, поскольку нельзя точно сказать, когда завершился старый (несовершенный) период жизни права и начался новый (более совершенный, право стало более определенным).

Эволюции права предшествует эволюция общества, характеризующаяся множеством элементов, среди которых наиболее важным применительно к предмету нашего исследования является повышение уровня правовой культуры, позволяющее выработать и реализовать такие правовые регуляторы, которые отражают потребности общества, позволяют удовлетворить их и двигаться дальше по пути прогресса.

Признанные сегодня общие или основополагающие принципы права являются, на наш взгляд, самым значимым результатом развития права. Дальнейшая эволюция права (видимо, это процесс бесконечный) будет характеризоваться качественными изменениями отраслевых и институциональных принципов и норм права, выражаться в исчезновении старых и появлении новых правовых регуляторов. Но вряд ли общество сможет выработать новые общие принципы права, поскольку они выступают начальной точкой отсчета, незыблемой основой, сформировавшейся в результате обобщения многовекового опыта правового регулирования правоотношений. Отказ или отступление от них будет означать не эволюцию, а инэволюцию права — движение назад (регресс права). В данном случае важно не забывать, что «нынешнее право создавалось на основе права вчерашнего дня, так же как право завтрашнего времени будет проистекать из современного»²³.

Эволюция права не тождественна эманации права. Как уже было отмечено ранее, данное явление практически не исследовано представителями современной науки. Имеющиеся немногочисленные подходы показывают сложность и многоаспектность его понимания.

¹⁹ Бержель Ж. Л. Общая теория права : пер. с фр. / под общ. ред. В. И. Даниленко. М. : Nota Bene, 2000. С. 181.

²⁰ Бержель Ж. Л. Указ. соч. С. 182.

²¹ Бержель Ж. Л. Указ. соч. С. 182.

²² Бержель Ж. Л. Указ. соч. С. 194.

²³ Бержель Ж. Л. Указ. соч. С. 196.

Понимание эманации как процесса перехода от общего к частному предложил С. И. Архипов. По его мнению, «общим основанием, из которого возникают все существующие субъекты права, является человек как правовой феномен. Юридические личности, в том числе государства, иные публичные корпорации, индивиды как субъекты права получают от него в результате эманации свои правовые качества (правовую волю, правовое сознание и т.д.), являющиеся их “субстратом”»²⁴. Индивид как субъект права лишен всего особенного, индивидуального, всё общее заполняет форму юридического лица. «Человек, не признаваясь субъектом права, является единственным источником всего правового и главной целью права»²⁵.

По мнению В. В. Ершова, М. Б. Полякова, эманация права представляет собой «процесс развития права от обычаев права к правовым договорам, в результате которого возможно достижение более высокой определенности права и правоприменительной практики и, главное, максимально эффективной защиты прав и свобод субъектов правоотношений»²⁶.

Термин «эманация» имеет латинские корни, переводится как «истечение» или «распространение». Данное философское понятие было разработано в рамках неоплатонизма для обозначения перехода от высшей, совершенной ступени развития к низшей, менее совершенной (свет, отдаляясь от источника его излучения, перестает быть ярким, становится всё более тусклым). В более поздних философских учениях эманация приобрела другой смысл — стремление от небезупречного к первоначальному совершенству.

Исходя из этого, на наш взгляд, эманация права — это такое развитие форм права, кото-

рое предполагает возврат к первоначальному, более сложному и совершенному.

При изучении эманации права, как и любых других вопросов, важно четко определить исходные методологические посылки. Их несколько:

— «право объективируется прежде всего в его принципах и нормах, содержащихся в единой, развивающейся и многоуровневой системе форм национального и (или) международного права, реализуемых в государстве»²⁷;

— право возникло раньше государства, оно присуще любому человеческому обществу — «где общество, там и право»²⁸. Определенная иерархия и порядок есть и в животном мире, но человек, выделивший из него, сумел выработать социальные законы, существенно потеснив из своей жизни биологические.

По мнению В. М. Сырых, догосударственный период возникновения и развития права включал в себя два этапа. На этапе становления права все процессы действия права — от его формирования и до защиты — были личным делом каждого индивида, отстаивающего свои интересы либо самостоятельно, либо объединившись с родственниками. Суть второго этапа выражалась в вовлеченности общества в процесс формирования права²⁹. Человек сумел понять, что единые правила, которым подчиняются все, усиливают его возможности выжить, позволяют ему удовлетворять свои потребности.

Право было создано не государством, не его органами, а обществом в условиях простого товарного производства. Как отмечает В. М. Сырых, его создатель — благочестивый частный собственник. Первый обмен товарами озаменовал начало жизни права как нового социального явления, возникшего в результате

²⁴ Архипов С. И. Субъект права (теоретическое исследование) : автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Екатеринбург, 2005. С. 11–12.

²⁵ Архипов С. И. Указ. соч. С. 12.

²⁶ Ершов В. В., Поляков М. Б. Эманация права // Российское правосудие. 2023. № 1. С. 5.

²⁷ Ершов В. В. Указ. соч. С. 17.

²⁸ Проблемы теории государства и права : учеб. пособие / под ред. М. Н. Марченко. М. : Юрист, 2002. С. 328–329.

²⁹ Сырых В. М. Основы материалистической теории права : монография : в 4 т. М. : Юрлитформ, 2022. Т. 1 : Объективное право и формы его выражения. С. 75.

развития производительных сил и изменяющегося в связи с этим общества³⁰. Право формируется как система общеобязательных достаточно абстрактных правил поведения. Оно не даровано обществу никем, оно является «результатом мыслительной деятельности конкретного общества, населения отдельной страны»³¹.

Конечно, первые религиозные воззрения человека (как способ объяснения сущности окружающего мира) не могли не повлиять на процесс формирования права. Именно поэтому право первобытного общества носило мистический характер, обусловленный особой юридической ментальностью³². Его формой выражения становятся обычаи, а также табу (они говорят о том, что первым самостоятельно действующим способом правового регулирования был именно запрет, а дозволения и обязывания выделились позднее).

Общество на протяжении многих веков живет в соответствии с обычаями, передаваемыми из поколения в поколение и реализуемыми в абсолютном большинстве случаев добровольно (думается, что изгнание из рода как крайняя мера наказания оказывала «отрезвляющее» воздействие на отдельных индивидов). Обычаи были разумны, рациональны, формально определены. Индивид понимал смысл, значение совершаемых действий или воздержания от них, необходимость подчинения своих интересов и воли сложившимся правилам поведения.

Почему обычаи стали исторически первой формой права, действующей до настоящего времени? Что является их источником? В науке сформировались разные позиции по данным вопросам.

В. М. Сырых, рассуждая о процессе перевода объективного права в действительное, отме-

чает особую роль индивидуального права как органичной части правосознания конкретного индивида, как проводника объективного права в жизнь³³. Правила поведения, составляющие содержание обычая права, воспринимались индивидами (и воспринимаются до сих пор) в качестве собственного права, поскольку отвечали их потребностям и интересам. Отсюда высокие регулятивные возможности обычаев права.

В. В. Ершов считает, что источником обычаев права выступают единообразные, повторяющиеся действия³⁴. Фактически такую же позицию применительно к источникам обычаев трудового права занимает и Л. С. Джигоева³⁵.

На наш взгляд, при анализе обычаев права следует учитывать, что это единственная устная форма права. Именно поэтому обычай права подтверждается единообразными, многократно повторяющимися действиями или бездействием субъектов, значение которых оказывается двояким. С одной стороны, они подтверждают, что правило поведения, составляющее содержание обычая права, актуально и востребовано, а с другой — одновременно и реализуют его.

Обычаи права отличаются от иных форм права еще и тем, что являются результатом правотворческой деятельности всего общества или определенной социальной группы, нации, народности. В них воплощается воля каждого. Можно только частично согласиться с позицией Д. Г. Самхарадзе, считающего, что договор и обычай являются различными формами одной сущности, это соглашение субъектов³⁶.

В правовых договорах находит отражение воля управомоченных субъектов (договоры подписываются, субъекты вырабатывают и согласовывают общую волю), а в обычаях права — воля общества, определенной социаль-

³⁰ Сырых В. М. Указ. соч. С. 75–76.

³¹ Сырых В. М. Указ. соч. С. 77.

³² Проблемы теории государства и права. С. 330.

³³ Сырых В. М. Указ. соч. С. 81.

³⁴ Ершов В. В. Указ. соч. С. 491, 493.

³⁵ Джигоева Л. С. Возникновение и развитие обычая как формы российского трудового права // Право и государство: теория и практика. 2016. № 3 (135). С. 105.

³⁶ Самхарадзе Д. Г. Взаимодействие источников современного международного права : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. С. 8.

ной группы (выработанные принципы и нормы права воспринимаются на уровне подсознания, входят в привычку). Иными словами, источником принципов и норм права, содержащихся в обычаях права, является добровольное волеизъявление членов общества, социальных групп. В этом, на наш взгляд, заложена незыблемая сила данной формы права, ее живучесть, действенность и реальность как в прошлом, настоящем, так, думается, и будущем времени. Обычаи права выступают самой совершенной формой права, поскольку реализация содержащихся в них принципов и норм права не требует обеспеченности мерами государственного принуждения.

В догосударственный период развития право имело еще одну форму выражения — договоры. Да, они были простыми, устными, иногда сопровождались ритуалами, их субъектами выступали старейшины, вожди, выражающие волю всего рода. Благодаря им появились фратрии, племена, союзы племен. Устные договоренности лежали в основе деления племен на союзников и непримиримых врагов.

Таким образом, на первом этапе возникновения и развития право формируется как инструмент согласования воли индивидов. Может быть, именно поэтому выработанные обществом общеобязательные принципы и нормы права, опирающиеся на разум человека, силу общественного мнения, действовали не одно тысячелетие.

Право становится необходимой социальной связью в условиях развивающегося общественного производства, появляющегося государственно организованного общества. Развитие экономических отношений, усложнение в связи с этим социального взаимодействия привели к усилению социального расслоения населения, росту социальных конфликтов. В результате обычаи права оказываются недостаточными для регулирования правоотношений. В силу множества причин объективного и субъективного

характера общество утрачивает способность «формировать право на сугубо общественных началах»³⁷.

Наступает эра государства, взявшего на себя основную функцию формирования права, породившего новые источники права (в виде правотворческой и правосогласительной деятельности органов государственной власти) и новые формы его выражения (правовые акты, правовые договоры и пр.). При этом многие обычаи права, ставшие необъемлемой частью жизни общества, сохраняют свое значение. Они дополняют и восполняют правовые ниши, не урегулированные писаным правом. Таким образом, и общество, и государство продолжают свою правотворческую деятельность, но уже в предметно-территориальных рамках.

В настоящее время общество и государство вступили в новую эпоху — сегодняшний день уже немыслим без цифровизации права, цифровизации в праве. Это позволяет говорить о новом этапе эманации права, когда на смену письменным формам права приходят цифровые, имеет место самое большое разнообразие форм права (устные, письменные, цифровые).

Но этим эманация права не завершается. Она еще далека от совершенного результата. Многие мыслители прошлого пытались создать картину прекрасного будущего, например, в виде коммунистического общества. По мнению Ф. Энгельса, когда «государство наконец-то становится действительно представителем всего общества, тогда оно само себя делает излишним... и само собой засыпает... оно отмирает»³⁸. Общество и государство сливаются воедино. Но отмирание государства не влечет и не может влечь за собой отмену правового регулирования тех видов общественных отношений, которые в этом объективно нуждаются. Ведь без права не может существовать ни одно человеческое общество. И тогда, возможно, останется одна форма права, наступит кульминационный момент эманации права. Общество вернется к

³⁷ См.: Проблемы теории государства и права. С. 24.

³⁸ Энгельс Ф. Развитие социализма от утопии к науке // Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения. Изд. 2-е. М.: Гос. изд-во полит. лит-ры, 1961. Т. 19. С. 224–225.

упорядочению правоотношений посредством исключительно обычаев права, поскольку останется только один источник права — согласованная воля его участников. Реализация обычаев права будет обеспечиваться высоким уровнем правосознания субъектов права.

Выводы

1. Эволюция права — это «движение вперед» принципов и норм права, выработка правотворческими субъектами на основе общих принципов права таких общеобязательных правовых регуляторов, которые позволяют обществу перейти на качественно новый этап жизни, новую ступень правового регулирования правоотношений.

2. Эманация права — это трансформация форм права, отражающая процесс понимания и внешнего выражения прежде всего общих принципов права как основы всеобщих правовых связей. Эманация права — это поиск идеальной формы внешнего объективирования права, выражающийся в движении от простых обычаев права, правовых актов, правовых договоров (письменных и цифровых) к обычаям права будущего идеального общества.

3. Эволюция права и эманация права — это процессы развития права с точки зрения его содержания и форм внешнего выражения.

4. Эволюция и эманация права — сложные, многоаспектные категории. Вопрос соотношения эволюции и эманации права требует дальнейшего изучения, в ходе которого, несомненно, будут открыты новые для науки грани.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. *Архипов С. И.* Субъект права (теоретическое исследование) : автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. — Екатеринбург, 2005. — 46 с.
2. *Бержель Ж. Л.* Общая теория права : пер. с фр. / под общ. ред. В. И. Даниленко. — М. : Nota Bene, 2000. — 576 с.
3. *Васильев А. М.* Правовые категории: методологические аспекты разработки системы категорий теории права : монография. Репр. изд. — М. : Норма : Инфра-М, 2021. — 264 с.
4. *Витушко В. А.* Эволюция права // Право и демократия : сборник науч. трудов. Вып. 24 (2013). Раздел I : Политическая и правовая система общества / БГУ, Юридический фак. : [редкол.: В. Н. Бибило (гл. ред.) [и др.]]. — Минск : Изд. центр БГУ, 2013. — С. 47–68.
5. *Джигоева Л. С.* Возникновение и развитие обычая как формы российского трудового права // Право и государство: теория и практика. — 2016. — № 3 (135). — С. 105–108.
6. *Ершов В. В.* Регулирование правоотношений : монография. — М. : РГУП, 2020. — 563 с.
7. *Ершов В. В., Поляков М. Б.* Эманация права // Российское правосудие. — 2023. — № 1. — С. 5–20.
8. *Кашанина Т. В.* Эволюционные закономерности права // Актуальные проблемы российского права. — 2017. — № 12 (85). — С. 44–53.
9. *Курзанов С. В.* Синергетические процессы в эволюции права // Локус: люди, общество, культуры, смыслы. — 2015. — № 4. — С. 79–87.
10. Проблемы теории государства и права : учеб. пособие / под ред. М. Н. Марченко. — М. : Юрист, 2002. — 656 с.
11. *Проскурин С. Г.* Эволюция права в свете семиотики // Вопросы филологии. — 2010. — № 3 (36). — С. 106–111.
12. *Романовская В. Б., Романовская Л. Р.* Эволюция права: от сакрализации к секуляризации // Вестник Нижегородского университета имени Н.И. Лобачевского. Серия «Право». — 2014. — № 3 (2). — С. 191–195.
13. *Самхарадзе Д. Г.* Взаимодействие источников современного международного права : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2005. — 31 с.

14. Сырых В. М. Основы материалистической теории права : монография : в 4 т. Т. 1 : Объективное право и формы его выражения. — М. : Юрлитформ, 2022. — 568 с.
15. Чаннов С. Е. Изменения, эволюция, трансформация права: соотношение понятий // Государство и право. — 2021. — № 3. — С. 24–35.
16. Энгельс Ф. Развитие социализма от утопии к науке // Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения. — Изд. 2-е. — Т. 19. — М. : Государственное издательство политической литературы, 1961. — 670 с.

Материал поступил в редакцию 11 февраля 2024 г.

REFERENCES (TRANSLITERATION)

1. Arkhipov S. I. Subekt prava (teoreticheskoe issledovanie): avtoref. dis. ... d-ra yurid. nauk. — Ekaterinburg, 2005. — 46 s.
2. Berzhel Zh. L. Obshchaya teoriya prava: per. s fr. / pod obshch. red. V. I. Danilenko. — M.: Nota Bene, 2000. — 576 s.
3. Vasilev A. M. Pravovye kategorii: metodologicheskie aspekty razrabotki sistemy kategoriy teorii prava: monografiya. Repr. izd. — M.: Norma: Infra-M, 2021. — 264 s.
4. Vitushko V. A. Evolyutsiya prava // Pravo i demokratiya: sbornik nauch. trudov. Vyp. 24 (2013). Razdel I: Politicheskaya i pravovaya sistema obshchestva / BGU, Yuridicheskiy fak.: [redkol.: V. N. Bibilo (gl. red.) [i dr.]]. — Minsk: Izd. tsentr BGU, 2013. — S. 47–68.
5. Dzhioeva L. S. Vozniknovenie i razvitie obychaya kak formy rossiyskogo trudovogo prava // Pravo i gosudarstvo: teoriya i praktika. — 2016. — № 3 (135). — S. 105–108.
6. Ershov V. V. Regulirovanie pravootnosheniy: monografiya. — M.: RGUP, 2020. — 563 s.
7. Ershov V. V., Polyakov M. B. Emanatsiya prava // Rossiyskoe pravosudie. — 2023. — № 1. — S. 5–20.
8. Kashanina T. V. Evolyutsionnye zakonomernosti prava // Aktual'nye problemy rossiyskogo prava. — 2017. — № 12 (85). — S. 44–53.
9. Kurzanov S. V. Sinergeticheskie protsessy v evolyutsii prava // Lokus: lyudi, obshchestvo, kultura, smysly. — 2015. — № 4. — S. 79–87.
10. Problemy teorii gosudarstva i prava: ucheb. posobie / pod red. M. N. Marchenko. — M.: Yurist, 2002. — 656 s.
11. Proskurin S. G. Evolyutsiya prava v svete semiotiki // Voprosy filologii. — 2010. — № 3 (36). — S. 106–111.
12. Romanovskaya V. B., Romanovskaya L. R. Evolyutsiya prava: ot sakralizatsii k sekulyarizatsii // Vestnik Nizhegorodskogo universiteta imeni N.I. Lobachevskogo. Seriya «Pravo». — 2014. — № 3 (2). — S. 191–195.
13. Samkharadze D. G. Vzaimodeystvie istochnikov sovremennogo mezhdunarodnogo prava: avtoref. dis. ... kand. yurid. nauk. — M., 2005. — 31 s.
14. Syrykh V. M. Osnovy materialisticheskoy teorii prava: monografiya: v 4 t. T. 1: Obektivnoe pravo i formy ego vyrazheniya. — M.: YurLitform, 2022. — 568 s.
15. Channov S. E. Izmeneniya, evolyutsiya, transformatsiya prava: sootnoshenie ponyatiy // Gosudarstvo i pravo. — 2021. — № 3. — S. 24–35.
16. Engels F. Razvitie sotsializma ot utopii k nauke // Marks K., Engels F. Sochineniya. — Izd. 2-e. — T. 19. — M.: Gosudarstvennoe izdatelstvo politicheskoy literatury, 1961. — 670 s.