Глазатова Татьяна Сергеевна. Современные тенденции развития права в условиях глобализации: диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.01 / Глазатова Татьяна Сергеевна;[Место защиты: ФГБОУ ВПО «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ»].- Москва, 2015.- 206 с.

**Содержание к диссертации**

Введение

**ГЛАВА 1 Генезис права и факторы, обусловившие его динамику**

1. Теоретико-методологические основы исследования права в современных

условиях 14

2. Внешние факторы, влияющие на развитие права 35

3. Глобализация, как фактор, влияющий на изменение права 58

**ГЛАВА 2 Основные направления воздействия глобализации на право**

1. Особенности динамики права в условиях глобализирующегося мира..84

2. Влияние глобализационных процессов на развитие права в России 110

3. Проблемы и перспективы развития российского права в условиях современной глобализации 144

Заключение 172

Список используемых источников и научной

Литературы

## Внешние факторы, влияющие на развитие права

Понятие права является одной из основополагающих категорий общей теории права. Правильное понимание права, его сущности ведет к пониманию многих правовых и других социальных явлений, решению наиболее важных теоретических и практических задач общественной жизни. И, неслучайно, на протяжении многих столетий вопросами исследования происхождения и сущности права занимались философы, политики, правоведы, появлялись, прекращали свое действие, подвергались трансформации многочисленные правовые учения, направления и школы.

Юридическую науку в России и на Западе сближает огромное количество определений и общность основных типов правовых школ, но это вовсе не исключает серьезного разичия некоторых положений.

Право - категория многозначная, имеющая богатое разностороннее содержание, в связи с чем, в теории сформировались несколько позиций по ее определению: 1. Правом в общесоциальном смысле считаются нравственные, политические, культурные и иные возможности поведения субъектов (моральное право руководителя; право на совершение поступка по совести; право на изменение своего внешнего вида; право члена общественного объединения и т.п.). 2. Право в субъективном смысле представляет собой принадлежащие личности определенные возможности и зависящие от его воли желания (право на образование, труд, пользование культурными ценностями, право на судебную защиту, на неприкосновенность и т.д.). 3. Правом в объективном смысле является юридический инструмент, связанный с государством и включающий нормы, институты и отрасли права (конституция, законы, подзаконные акты, правовые обычаи, нормативные договоры), которые представляют собой целую систему.

Формирование права - длительный сложный исторический процесс, прошедший ряд периодов, который осложнен особенностями определенных исторических цивилизаций, спецификой развития народа, культуры, науки, в том или ином государстве на определенном отрезке исторического развития1.

Историческое формирование права определено потребностями общества в переходе от первобытнообщинного строя к новой ступени экономической формации - цивилизации, которая породила новые, не существовавшие ранее источники социального и духовного прогресса.

Среди таких потребностей, породивших право можно выделить: - необходимость господства общепризнанного порядка отношений нового общества, населяющего ту или иную территорию в конкретный исторический период; - необходимость поддержания данного порядка в условиях расслоения общества на социальные группы (слои, касты, сословия, классы), имущественное и социальное положение которых стало существенно отличаться от ранее существовавшего, вызывала неустранимые противоречия и конфликты; необходимость ограничения военного противостояния народов, нуждавшихся в постоянном обмене и развитии внешних взаимоотношений и защите своих интересов мирными средствами. Основным средством удовлетворения общественный потребностей и выступило право, как особый вид социальных норм поведения, а также взаимосвязанных с ними прав и обязанностей участников общественных отношений и правового сознания общества1. Сфера права обладает лишь относительной самостоятельностью по отношению к социуму. Справедливо утверждение, что какая природа общества, такое же содержание и права в целом.

Право, как одно из направлений духовной деятельности людей, образуется как внутреннее, идеальное стремление к совершенствованию отношений в обществе и в этом стремлении оно направляется с помощью идеала, представления о том, что сущность права идеальна. Это позволяет воспринимать право не как инструмент для реализации политической программы преобразований в обществе, а как объективно сформировавшуюся социальную потребность в достижении наилучшего его качественного состояния2.

Эту идею обосновывает в своей работе Ж.-Л. Бержель. Право, функция которого сводится к упорядочению общественных отношений, считает он, «соединяет данные реальности с наблюдениями психологического, морального, религиозного, экономического, политического порядка и конструирует на такой основе желаемые социальные отношения. То есть право дополняет данные реальной жизни необходимой долей идеализма»3.

Объективной закономерностью развития современного человечества является увеличение роли и значения права во всех сферах общественной жизнедеятельности, что в свою очередь связано с большой сложностью социальных отношений, увеличением их числа и направленности, повышением уровня демократических начал в различных сферах, возрастанием роли государственной заботы о личности, ее благополучии и безопасности, об обеспечении и охране основных прав и свобод, об обеспечении экологической и национальной безопасности государства в целом.

Без права не может существовать ни одно современное цивилизованное общество. В первую очередь, оно является важным регулятором экономических отношений, обеспечивающим нормальное функционирование хозяйственной деятельности внутри страны, а также нормальной организации экономического международного сотрудничества.

Кроме того, в условиях развивающейся рыночной экономики право, как гарант свободы предпринимательства и частной собственности, суверенитета предпринимателя, выполняет несколько иные функции, такие как представление общих условий нормального функционирования хозяйственного механизма, обеспечение согласованной работы всех звеньев его системы.

Право, как основной регулятор общественных отношений, необходимо для обеспечения подлинного народовластия в стране, установления и охраны демократических институтов. Без развернутой правовой системы невозможно установление, обеспечение и эффективная охрана прав и свобод человека, забота о его благополучии, удовлетворение материальных и нематериальных благ общества.

Право в условиях развития современного общества является действенным инструментом расширения границ политического, экономического, культурного и иного сотрудничества между странами, гарантирования мира между народами, разоружения, предотвращения военных конфликтов в разных точках мира, установления единого мирового правопорядка.

Вопрос о том, что представляет собой право и в чем заключается его сущность, как правило, рассматривается в общей теории права в качестве основного1.

В настоящее время право воспринимается учеными как многоплановое, противоречивое явление с постоянно меняющейся сущностью. Общее представление о праве прошлого века уступает место гораздо более универсальной его модели. Современная реальность вынуждает переосмыслить давно существующие основные подходы к пониманию права, среди которых теория естественного права, юридический позитивизм, социология и философия права.

## Глобализация, как фактор, влияющий на изменение права

Человеческая цивилизация входит в новую эпоху своего существования -эпоху формирования единых планетарных социальных процессов, ставших результатом общечеловеческой деятельности и получивших в современной науке название «глобализация».

Реальностью конца XX века стала глобализация, как ведущая тенденция мирового развития настоящего времени. Глобализационные процессы в той или иной мере касаются как отдельных индивидов, так и целых народов, государств, цивилизаций. Соответственно, с конца прошлого века глобализация становится одной из самых модных и обсуждаемых тем в рамках различных общественных наук.

К проблеме глобализации приковано внимание ученых многих стран, проводящих изыскания в различных отраслях человеческой деятельности. В современной науке глобализация изучается с различных точек зрения: экономической1, философской2, культурологической3, политологической4, социологической5 и юридической6. Представители разных специальностей, анализирующие влияние глобализации на объект и предмет их исследования, объединяются в рамках новой отрасли знаний - глобалистике.

Новый век в большей мере характеризуется развитием процесса глобализации, которая сегодня охватывает все стороны жизнедеятельности мирового сообщества. В докладе Генерального секретаря ООН Б. Бутроса-Гали «Повестка дня для мира» говорилось: «Мы вступили в период глобального перехода...» Весьма распространено мнение, согласно которому глобализация касается лишь экономики. Несостоятельность этого мнения достаточно очевидна, она отмечается и в международных актах. В Резолюции Генеральной Ассамблеи ООН 55/102 2000 г. говорится, что «глобализация является не только экономическим процессом, она имеет также социальные, политические, экологические, культурные и правовые аспекты»2. Меняется сама концепция цивилизации под воздействием глобализации3.

Наиболее распространенным является определение глобализации М. Делягина, согласно которому, глобализация представляет собой объективный процесс сближения, интернационализации, взаимозависимости во всех сферах жизни стран и народов нашей планеты

Юридическое содержание термина «глобализация» ни в одной из российских отраслей права, а также в международном праве не определено. Даже исследователи, изучавшие феномен глобализации5, не заостряли особого внимания на формулировке определения термина «глобализация» с юридической

В теории существуют различные позиции относительно того, в какой период начались глобализационные процессы: в древние времена, в момент функционирования Ганзейского союза, после Второй мировой войны, при всеобъемлющей демократизации международной торговли. Так, с позиции Стегера М. первый период глобализации существовал с V по III тысячелетие до нашей эры (доисторический период); второй период (ранняя глобализация) охватывает пятнадцать столетий после Рождества Христова; третий период охватил 1500 - 1750 гг. (глобализация предмодерна); четвертый период возник в 1750 - 1770-е годы XX в. (глобализация модерна) и пятый (современный) период захватил временной отрезок с 1970-х годов прошлого столетия по сегодняшний день.

А.В. Малько и А.Ю. Саломатин в развитии права усматривают революционизирующий импульс, который придали ему великие революции конца XVII в. - Французская и Американская, а затем следующие процессы: появление конституционного права, дифференциация гражданских правоотношений в новом индустриализирующемся обществе, гуманизация уголовного права, оптимизация судоустройства, интернационализация права, появление сравнительно-правовых

Существует мнение, что процесс глобализации и соответственно само понятие глобализации были сформулированы впервые в 1983 г. американцем Левиттом Т. в статье «Harvard Business Review»2. В силу зависимости государств друг от друга можно предположить, что истоки процессов глобализации уходят далеко в историю, но все же глобализация является феноменом XX в., который стал объектом разносторонних научных исследований в последние десятилетия3.

Современную глобализацию можно определить как определенный этап последующей универсализации всемирной истории человечества. И для ее надлежащего осознания и оценки внутреннего содержания, проявления ее форм и тенденций развития нужно ее исследование, понимание и освещение в общем смысле всемирного исторического развития глобализационных процессов (в том числе и глобализации юридической), во взаимозависимости (выявлении общего и особенного, преемственности и новизны и т.д.) с предыдущими периодами глобализации (их достижениями и потерями) и наглядными последствиями и перспективами современных глобализационных процессов. Без такой концепции понимания на современном этапе глобализации в контексте мировых глобализационных процессов, идущих от далекого прошлого - через современность - в будущее, по мнению Хабирова Р.Ф., человечество рискует остаться во власти стихийных процессов без необходимых смысловых ориентиров и эффективных исторически проверенных форм регуляции, в хаотической ситуации постмодернистского субъективизма, произвола и

К представителям данного подхода можно отнести: 1. И.И. Лукашука, который определяет глобализацию в качестве общемирового процесса, взаимосвязывающего социально-экономические национальные образования в единую мировую экономическую и общественную систему2. При этом универсальность данного определения глобализации заключается в том, что под термином «социально-экономические образования» (т.е. субъекты глобализации) можно понимать не только государства, но и транснациональные корпорации, различные общности людей, организации и учреждения и т.д.

## Влияние глобализационных процессов на развитие права в России

Наряду с изменением национального законодательства большое значение стало приобретать правовое регулирование международных отношений, субъектами которых выступают отдельные регионы государства. В связи с чем, в процесс регионализации стали включаться и отдельные регионы государств.

В правовой сфере понятия «регион», «регионализация» трансформируются с течением времени, хотя период их активного использования в науке и законодательстве не столь длителен. Дело в том, что в глобальном измерении развития цивилизации на современном этапе наблюдаются две основные тенденции развития государственности. Одна - интеграция государств, выражающаяся в нацеленности стран на объединение, образование межгосударственных (наднациональных) формирований. Другой тенденцией развития государственности является распад или размежевание отдельных государств под влиянием политического, национального, религиозного, экономического или иных факторов либо приобретение внутригосударственными территориями особой политической автономии1. Процесс автономизации отдельных территорий единых государств связывают с явлением регионализма. Кроме того, современные тенденции развития государственности обнаруживают взаимное влияние двух этих на первый взгляд исключающих друг друга процессов - интеграции и ослабления внутригосударственных связей2.

Таким образом, понятия «регионализация», «регион» получают иное содержание в рамках этих тенденций.

Естественно, что в этих условиях вопросы международного сотрудничества приобрели актуальность и для правительств регионов - субнациональных административно-территориальных единиц второго уровня. Тем более, что во многих странах в регионах полномочия закреплены на законодательном уровне, и выходят за территориальные границы данных регионов (например, в области энергетики или охраны окружающей среды)1.

Следует подчеркнуть, что международная интеграция оказала свое влияние не только на регионы Европы или Северной Америки, как развитых федеративных и децентрализованных государств, но и стала характерной для стран Азии, Южной Америки и Австралии2.

Развивающийся субнациональный уровень международных отношений становится структурной особенностью мировой политической системы. Большое разнообразие приобретают формы международного сотрудничества регионов, осуществляемое как во взаимодействии с национальным правительством, так и самостоятельно3.

Однако имеются существенные ограничения регионов в сфере международных связей, которые осуществляются с помощью национальной внешней политики. Международная интеграция регионов вносит дополнительные аспекты в вопросы регулирования национальных отношений, требует роста и совершенствования координации в механизме взаимоотношений между регионами и центром4.

Опыт регионализации, имеющийся в западных странах, воспринимается, прежде всего, как процесс регионального структурирования пространства, а также все более полного включения регионов в экономическую, социальную и политическую жизнь на национальном и наднациональном уровнях.

Вступление в международные организации, подписание двусторонних и многосторонних договоров оказывает существенное влияние на внутригосударственные правовые взаимоотношения. Тем более этот процесс важен для определения условий и возможностей международного сотрудничества регионов, так как способствует развитию его нормативной базы и дает законные основания для изменения внешних связей между ними.

Международное право не вводит запреты для регионов на осуществление международной деятельности, ведение переговоров и заключение международных договоров в рамках своих полномочий в соответствии с нормами конституции своего государства. Комиссия по международному праву ООН определила возможность ответственности субъектов федерации в своем докладе 1994 г. Генеральной Ассамблее ООН: «Когда орган субъекта федерации федеративного государства действует в сфере, в которой он имеет международные обязательства, возложенные на него, а не на федеративное государство, этот субъект федерации четко выходит на международный уровень как субъект международного права, отдельный от федеративного государства, а не просто как территориальное государственное образование, подчиненное федеративному государству»1.

Источником международной правосубъектности субъекта является национальное право, определяющее распределение полномочий между центром и регионами, степень самостоятельности региона на международной арене и объем внешней компетенции. Ранее «всегда признавалось, что международное право определяло, кто является его субъектами. Теперь предполагается, что федеративное государство, просто приняв некое положение, закрепленное в конституции, может навязать международному сообществу неопределенное количество субъектов»

## Проблемы и перспективы развития российского права в условиях современной глобализации

В свою очередь С. Бабенко считает, что между правами и обязанностями не должно быть больших расхождений и несогласованностей. В связи с тем, что естественные (неотчуждаемые) права человека допускают такие же естественные обязанности, то эти две категории обязаны уравновешивать и воздействовать друг на друга5.

На российское конституционное право оказывают влияние общие идеи и принципы конституционализма. Акты Совета Европы и международные правовые акты СНГ о верховенстве права, разделении властей, о правах человека и демократических институтах все чаще находят свое выражение в национальном конституционном законодательстве. При этом на административное право данные нормы не оказали столь большого влияния по сравнению с конституционным правом. Принципы конституционализма выражаются в нормах права, которые регулируют институты государственной службы, административной юстиции и т.п. В большей степени нормы международного права подлежат применению в гражданском праве и международном частном праве 1.

При всем этом, либерализация, как процесс внедрения во внутригосударственное пространство либеральных принципов и норм не всегда направлена на общества, которые готовы принять новую систему жизненных ценностей, что является порождением различных проблем и противоречий.

Как справедливо отмечает Е.Г. Лукьянова, в условиях глобализационных процессов увеличение правового регулирования возможно в рамках тесного международного правового сотрудничества. С помощью глобализации появилась неоценимая возможность обмена и положительным, и негативным правовым опытом в рамках международного сообщества, что привело к дальнейшему увеличению правового регулирования не столько в количественном, сколько в качественном смысле 2.

На основе проведенного исследования выделенных в данном разделе основных тенденций развития права в условиях глобализации, выделим следующие обязательные внутригосударственные критерии данного процесса.

Признание суверенитета государства и его населения в качестве основного принципа международного и национального права.

В данном случае невозможно противопоставление ему доктрины о защите прав и свобод личности, бережного отношения к окружающей среде и т.п., несмотря на высокую степень развития отношений в рамках глобализационных процессов3. 2. Уделение большого внимания правоведами процессу и конкретным процедурам при имплементацни норм международного права на основе опыта других государств в национальное право, начиная с изучения конституционности проектов международных договоров, соответствия их современному законодательству, основным его принципам и перспективам развития и заканчивая их признанием в форме законов. Кроме того, по мнению Б.В. Макогона, необходимо научно разработать принятие правил выработки и формулировки оговорок при ратификации правовых актов международного права для более эффективного изменения национального права1.

По поводу изменения структуры системы права можно сказать, что структура права осталась в том же в виде, разделенная на отрасли, институты и нормы. При этом в процессе трансформации идеологического содержания структуры некоторые отрасли, институты и нормы права перестали быть актуальными, в результате чего утратили юридическую силу и появились новые правовые отрасли, институты и нормы, что оказало влияние, в первую очередь, на содержание функций правовой системы. Увеличение границы правового регулирования связано с воздействием права на новые, возникшие не так давно области отношений.

Увеличение границы правового регулирования в определенном государстве можно отнести к положительной тенденции, которая свидетельствует о развитии государства, как в правовом, так и в интеллектуально-культурном плане.

При изменении структуры правовой системы происходят некие изменения в системе законодательства, в связи с тем, что ее внутренняя структура системы законодательства образуется на основании правовой системы, которая существует на тот момент в обществе.

Глобализация, как принцип культурного, правового, технологического, финансово-экономического роста различных государств устанавливает унификацию экономической активности систем образования, способа менеджмента, научных теорий, культуры, а так же права государственных и политических институтов различных государств.

Стабильность правовой системы, включая Конституцию - залог социальной, политической, экономической и государственной устойчивости.

Таким образом, глобализация российского права оставляет как положительные, так и отрицательные последствия, при этом большая часть отрицательных последствий обусловлена изначальным, переходящим этапом при формировании полностью нового государства в современных мировых условиях и слабым воздействием государства на мировой арене, что в будущем при соблюдении определенных условий будет преодолено.