

Імперия права

Подивитись анотацію та купити на jurkniga.ua

АННОТАЦІЯ

С присущей ему проницательностью и ясностью стиля Рональд Дворкин написал мастерское объяснение работы англо-американской правовой системы и принципов, на которых она основана. Он утверждает, что главная задача права состоит в обеспечении того, чтобы политическое сообщество действовало последовательным и принципиальным образом по отношению ко всем его членам.

В свете этой точки зрения он анализирует дела, подлежащие рассмотрению по нормам общего права, дела, возникающие в рамках статутного права, и значимые дела, связанные с положениями Конституции, решения по которым принимал Верховный суд США. Дворкин систематически демонстрирует, что его концепция политической и правовой целостности является ключом к англо-американской правовой системе.

«Империя права» — это полномасштабное изложение его теории права, которое будет изучаться и обсуждаться — учеными и теоретиками, юристами и судьями, студентами и политическими активистами — в течение многих последующих лет.

Рональд ДВОРКИН

ИМПЕРИЯ ПРАВА

Перевод с английского
И. И. Кабушкин

Издательство
«КНТ»
Киев – 2021

УДК 340.12
Д 24

Перевод с английского
И. И. Кабушкин

Дворкин, Рональд
Д 24 Империя права / Рональд Дворкин. — Киев: Изд. «КНТ», 2021. — 544 с.

ISBN 978-611-01-2414-0

С присущей ему проницательностью и ясностью стиля Рональд Дворкин написал мастерское объяснение работы англо-американской правовой системы и принципов, на которых она основана. Он утверждает, что главная задача права состоит в обеспечении того, чтобы политическое сообщество действовало последовательным и принципиальным образом по отношению ко всем его членам. В свете этой точки зрения он анализирует дела, подлежащие рассмотрению по нормам общего права, дела, возникающие в рамках статутного права, и значимые дела, связанные с положениями Конституции, решения по которым принимал Верховный суд США. Дворкин систематически демонстрирует, что его концепция политической и правовой целостности является ключом к англо-американской правовой системе.

«Империя права» — это полномасштабное изложение его теории права, которое будет изучаться и обсуждаться — учеными и теоретиками, юристами и судьями, студентами и политическими активистами — в течение многих последующих лет.

УДК 340.12

ISBN 978-611-01-2414-0

Copyright ©1986 by Ronald Dworkin.
© Издательство «КНТ», 2021.

СОДЕРЖАНИЕ

| | |
|--|-----|
| ПРЕДИСЛОВИЕ | 6 |
| ГЛАВА 1. ЧТО ЕСТЬ ПРАВО? | |
| Почему это важно | 10 |
| Разногласия относительно права | 12 |
| Точка зрения «простого факта» | 16 |
| Пороговое возражение | 22 |
| Реальный мир | 26 |
| Семантические теории права | 44 |
| Настоящий аргумент в пользу семантических теорий | 58 |
| ГЛАВА 2. ИНТЕРПРЕТАТИВНЫЕ ПОНЯТИЯ. | |
| Семантическое жало | 60 |
| Воображаемый пример | 61 |
| Интерпретация и авторская интенция | 70 |
| Искусство и природа интенции | 72 |
| Интенции и практики | 80 |
| Стадии интерпретации | 84 |
| Философы учтивости | 87 |
| Отступление: справедливость | 93 |
| Скептицизм по поводу интерпретации | 97 |
| ГЛАВА 3. ПЕРЕСМОТРЕННАЯ ЮРИСПРУДЕНЦИЯ. | |
| Новая картина | 110 |
| Концепты и концепции права | 113 |
| Скептические концепции и порочное право | 127 |
| Основания и сила права | 136 |
| ГЛАВА 4. КОНВЕНЦИОНАЛИЗМ | |
| Его структура | 143 |
| Привлекательность конвенционализма | 147 |
| Правовые конвенции | 150 |
| Два вида конвенционализма | 155 |

| | |
|--|-----|
| Соответствует ли конвенционализм нашей практике? | 162 |
| Является ли конвенционализм обоснованием нашей практики? | 173 |
| ГЛАВА 5. ПРАГМАТИЗМ И ПЕРСОНИФИКАЦИЯ 187 | |
| Скептическая концепция | 187 |
| Соответствует ли прагматизм? | 190 |
| Право без прав | 198 |
| Утверждения целостности | 202 |
| Персонифицированное сообщество | 207 |
| ГЛАВА 6. ЦЕЛОСТНОСТЬ 217 | |
| Повестка дня | 217 |
| Соответствует ли целостность? | 217 |
| Привлекательна ли целостность? | 230 |
| Загадка легитимности | 235 |
| Обязанности сообщества | 241 |
| Братство и политическое сообщество | 254 |
| Неряшливые примечания | 266 |
| ГЛАВА 7. ЦЕЛОСТНОСТЬ В ПРАВЕ 276 | |
| Крупный план. | 276 |
| Цепь права | 280 |
| Право: вопрос о компенсациях морального вреда | 292 |
| Предварительные итоги | 312 |
| Некоторые известные возражения. | 317 |
| Скептицизм в праве | 326 |
| ГЛАВА 8. ОБЩЕЕ ПРАВО 338 | |
| Экономическая интерпретация | 338 |
| Сложности | 343 |
| Вопрос о справедливости | 349 |
| Утилитаристская обязанность. | 352 |
| Эгалитарная интерпретация | 361 |
| Равенство и сравнительные издержки | 368 |
| Частные лица и органы государственной власти | 378 |

| | |
|--|-----|
| ГЛАВА 9. СТАТУТЫ | 383 |
| Законодательная интенция. | 383 |
| Смысл, вкладываемый говорящим | 388 |
| Убеждения | 400 |
| Метод Геркулеса | 411 |
| Законодательная история. | 417 |
| Статуты с течением времени | 424 |
| Когда язык ясен? | 427 |
| ГЛАВА 10. КОНСТИТУЦИЯ | 433 |
| Основывается ли конституционное право на ошибке? | 433 |
| Либералы и консерваторы | 436 |
| Историцизм | 438 |
| Пассивизм | 449 |
| Геркулес на Олимпе | 462 |
| Теории расового равенства | 464 |
| Решения по делу Брауна | 471 |
| Решение по делу Бэка | 478 |
| Является ли Геркулес тираном? | 484 |
| ГЛАВА 11. ПРАВО ВНЕ ПРАВА | 487 |
| Самоочищение права | 487 |
| Мечты права | 496 |
| ЭПИЛОГ: ЧТО ЕСТЬ ПРАВО? | 500 |
| ПРИМЕЧАНИЯ | 505 |

Посвящается Бетси

ПРЕДИСЛОВИЕ

Мы живем в праве и правом. Оно делает нас теми, кто мы есть: гражданами и наемными работниками, врачами и супругами и обладателями вещей. Оно-меч, щит и угроза: мы настойчиво требуем выплаты заработной платы, отказываемся платить за съемное жилье, вынуждены отказаться от права на взыскание, оказываемся в тюрьме - все из-за того, что так повелел наш абстрактный и бесплотный суверен-закон. И мы спорим о том, что он повелел, даже тогда, когда книги, которым полагается содержать его веления и указания, молчат; мы действуем тогда так, как если бы закон пробормотал свое веление слишком тихо, чтобы быть расслышанным. Мы — подданные империи права, вассалы его методов и идеалов, связанные духовно, когда спорим о том, что мы должны в связи с этим делать.

Что это означает? Как право может повелевать, когда книги законов молчат, когда они неясны или неоднозначны? Эта книга дает в пространной форме ответ, который я разрабатывал постепенно, урывками, на протяжении нескольких лет: юридическая аргументация — это упражнение в конструктивной интерпретации; наше право состоит в наилучшем обосновании наших юридических практик в целом; оно состоит в нарративном повествовании, делающем из этих практик лучшее, чем они могут быть. Отчетливая структура и ограничения юридической аргументации возникают с этой точки зрения только тогда, когда мы идентифицируем и распознаем многообразные и часто конкурирующие измерения политической ценности, различные нити, сплетенные вместе в сложном суждении о том, что одна интерпретация при прочих равных условиях делает повествование права в целом лучше, чем любая другая. Эта книга совершенствует, расширяет и иллюстрирует данную концепцию права. Она выявля-

ет (*excavates*) ее основания в более общей политике целостности, сообщества и братства. Она прослеживает ее последствия для абстрактной теории права, а затем для ряда конкретных случаев, возникающих в рамках общего права, статутов и Конституции.

Я использую некоторые аргументы, приемы и примеры, которые применял раньше, хотя в каждом случае их форма отличается и, я надеюсь, становится лучшей. Это повторение -намеренное. Оно позволяет сделать многие обсуждения и примеры короче, поскольку читатели, желающие изучить их более детально, чем это требуется для аргументации в данной книге, могут обратиться к ссылкам на работы, содержащие более полное рассмотрение этих вопросов, которые я даю здесь (многие из этих более детальных обсуждений можно найти в книге «Дело принципа»). В настоящей работе затрагиваются, как и должно быть в любой общей книге по теории права, некоторые сложные и интенсивно изучаемые общефилософские проблемы. Я не хотел прерывать общую аргументацию экскурсами в эти проблемы и поэтому, где это было возможно, перенес такой текст в сноски. Подробное рассмотрение некоторых аргументов тех или иных правоведов также делается в тексте сносок.

Я не предпринимал никаких усилий для того, чтобы выяснить, насколько в этой книге изменяются позиции, которые я отстаивал в более ранних работах. Однако сразу скажу о том, как в ней рассматриваются две позиции, ставшие основанием для многих комментариев. В работе «О правах все-рьез» я предложил аргументы против правового позитивизма, в которых акцентировалась феноменология вынесения судебного решения. Я утверждал, что судьи обычно чувствуют обязанность придавать прошлым решениям то, что было названо мной «силой притяжения»; это ощущаемая обязанность противоречит позитивистской доктрине судебского усмоктования¹. В данной книге, особенно в главе 4, подчеркиваются скорее интерпретативные, чем феноменологические дефекты позитивизма, но они, по сути, те же провалы. Также в течение многих лет я возражаю против утверждения пози-

тивизма, согласно которому на спорные юридические вопросы не может быть «правильных» ответов, но только «разные» ответы. Я настаиваю на том, что в большинстве сложных судебных дел² имеются правильные ответы, которые надо искать с помощью разума и воображения. По мнению некоторых критиков, я имел в виду, что в этих случаях единственный ответ может быть *доказан* в качестве правильного, к удовлетворению каждого. Но я с самого начала настаивал, что не это имею в виду и что вопрос о том, есть ли у нас основание считать ответ правильным, отличен от вопроса о том, можно ли продемонстрировать, что он правилен. В настоящей книге я утверждаю, что критики не смогли понять, в чем на самом деле состоит спор о правильных ответах, — в чем он должен состоять, если скептический тезис об отсутствии правильных ответов заслуживает того, чтобы считаться аргументом против отстаиваемой мной теории права. Я утверждаю, что на самом деле это спор о морали, а не о метафизике, и тезис «нет правильных ответов», понятый как моральное высказывание, крайне неубедителен и в морали, и в праве.

Я в общем и целом не пытался сравнивать мои взгляды со взглядами других политических философов и философов права, как классических, так и современных, или указывать, насколько сильное влияние с их стороны я испытал либо в какой степени основывался на их работах. Не является эта книга и обзором современных идей в юриспруденции. Я не подвергаю подробному рассмотрению некоторые модные идеи в теории права, включая «мягкий» правовой позитивизм, экономический анализ права, движение критических правовых исследований и такие теории американского конституционного права, как «пассивная» теория и теория «намерений авторов». Однако я рассматриваю их, потому что данные утверждения входят в сферу моей аргументации, и полностью пренебрегаю многими философами права, чьи работы имеют равное или большее значение.

Фрэнк Кермуд, Шелдон Лидер, Рой МакЛис и Джон Оукли прочли черновик или значительную часть книги и дали об-

ширные комментарии. Их помощь была бесценной: каждый из них уберег меня от серьезных ошибок, дал важные примеры, указал на не замеченные мной проблемы и заставил переосмыслить некоторые аргументы. Джереми Уолдрон про чел и улучшил главу 6, а Том Грей сделал это для главы 2. Большая часть сносок (за исключением длинных текстовых) была подготовлена Уильямом Ивалдом, Уильямом Рисменом и особенно Роем МакЛисом; все ценное в книге как источнике ссылок- полностью их заслуга. Я выражаю признательность за щедрую поддержку Исследовательскому фонду им. Филомена д'Агостино и Макса Е. Гринберга Школы права Нью-Йоркского университета. Я благодарен Дэвиду Эриксону из Xyquest, Inc., который добровольно вызвался специально адаптировать замечательный текстовой процессор этой фирмы, XyWrite III, так чтобы я мог использовать его для написания этой книги. Пег Андерсон из издательства Гарвардского университета оказала исключительную помощь на этапе внесения в текст последних изменений.

Я в долгую у намного более обширного круга людей. Мои коллеги по юридическому сообществу Великобритании, в особенности Джон Финнис, Г.Л.А.Харт, Нил МакКормик, Джозеф Раз и Уильям Твайнинг, были терпеливыми учителями малоспособного ученика, а мои друзья по Школе права Нью-Йоркского университета, особенно Льюис Корнхаузер, Уильям Нелсон, Дэвид Ричардс и Лоуренс Сэйджер, явились постоянным источником советов и творческих прозрений. Более всего я благодарен влиятельным критикам, чье внимание мне посчастливилось привлечь в прошлом; эта книга могла бы быть посвящена им. Отвечать на критику – самый продуктивный для меня вид работы. Надеюсь, что мне с этим повезет снова.

Книги, які можуть вас зацікавити



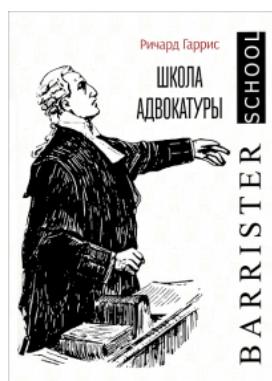
Моїми словами:
біографія



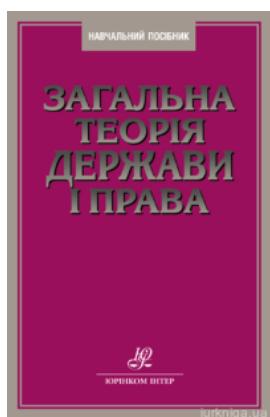
Суды и верховенство
права: взгляд из
Нидерландов



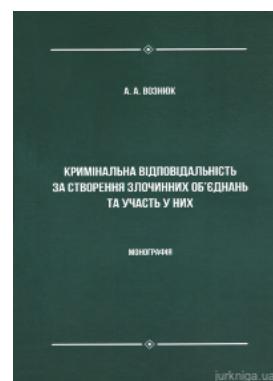
Сущность права.
Проблемы теории и
философии права



Школа адвокатуры.
Руководство к ведению
гражданских и
уголовных дел



Загальна теорія
держави і права:
стереотипне видання



Кримінальна
відповідальність за
створення злочинних
об'єднань та участь у
них

Перейти до галузі права
Теорія держави і права



Перейти на сайт →