

© Осипов М.Ю., ПараГраф, 2011

Осипов Михаил Юрьевич, научный сотрудник Негосударственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Институт законовещения и управления Всероссийской Полицейской Ассоциации», кандидат юридических наук



### **О методике определения эффективности правовых процессов**

#### Аннотация

Одной из актуальных проблем в теории права является проблема соотношения эффективности правотворчества, реализации права и правоприменения.

В предлагаемой статье анализируются методики оценки эффективности правотворчества, реализации и применения права, а также факторы, влияющие на нее.

Ключевые слова. Эффективность правотворчества, эффективность реализации права, эффективность правоприменения, методика оценки, теория права.

#### The summary

One of actual problems in the right theory is the problem of a parity of efficiency create of law, realisations of the right and правоприменения. In offered article techniques of an estimation of efficiency create of law , realisations and right applications, and also the factors influencing it are analyzed.

Keywords. Efficiency правотворчества, efficiency of realisation of the right, efficiency of application of right, an estimation technique, the right theory.

Одной из актуальных проблем в теории права является проблема выработки методики определения эффективности правовых процессов, в частности методики определения эффективности правотворчества, реализации и применения права. Для того, чтобы выработать подобного рода методику необходимо выяснить, а что же собой представляет эффективность правовых процессов? Наиболее распространенной точкой зрения на проблему эффективности тех или иных правовых явлений является следующая: «Эффективность – это соотношение между

целями данного правового явления и результатом действия данного правового явления».<sup>1</sup> Однако подобная точка зрения не позволяет учесть тот факт, что правовое явление является составной частью правовой системы, активно взаимодействует с другими социальными явлениями; изменяется с течением времени. Все вышеизложенное затрудняет понимание эффективности как соотношения между целями данного правового явления и результатом его действия.<sup>2</sup> Возникает необходимость пересмотра традиционного понятия эффективность действия норм права, эффективность правового регулирования, эффективность реализации права, эффективность правоприменения. Иными словами возникает необходимость выработки отечественной юридической наукой иных критериев эффективности тех или иных правовых явлений, нежели, чем простое соотношение цель – результат.<sup>3</sup> Каким же образом необходимо выработать иные критерии эффективности тех или иных правовых явлений.

Для ответа на данный вопрос необходимо исследовать то или иное явление не с позиции: цель – результат, а с несколько иной позиции, которая предполагает: а) раскрытие смысла и назначения того или иного правового явления в правовой системе общества; б) анализ функций данного правового явления в правовой системе; в) оценка значимости данных функций для общества в целом, для субъектов права; г) выявления последствий взаимодействия данного правового явления с иными правовыми явлениями, образующими правовую систему; д) оценка значимости последствий взаимодействия данного правового явления, с иными правовыми явлениями, образующими правовую систему; е) качественно – количественная оценка последствий взаимодействия данного правового явления, с иными правовыми явлениями, образующими правовую систему; ж) выявление и оценка возможных ошибок и неточностей при конструировании и осуществлении того или иного правового явления; з) учет ошибок, допущенных при конструировании и осуществлении того или иного правового явления; и) составление многомерных шкал эффективности действующих правовых явлений; к) осуществление хронологического мониторинга динамических элементов правовой системы, к которым относятся: правовое регулирование, правотворчество, правореализация, правоприменение;<sup>4</sup> л) учет всех независимых от сознания человека факторов, влияющих на содержание динамических элементов правовой системы: на правовое регулирование, правотворчество, реализацию права, правоприменение.<sup>5</sup>

Кроме того, следует отметить, что в юридической литературе обычно рассматривается проблема эффективности норм права.<sup>6</sup> Однако на наш взгляд так проблема ставится не может, поскольку право воздействует на социальную действительность через ряд правовых процессов к числу которых в частности можно отнести: а) правовое регулирование; б) правотворчество; в) реализация права; г) применение права.

Необходимо различать понятия «эффективность правотворчества» и «эффективность правового регулирования». Если под эффективностью правового регулирования следует понимать

---

<sup>1</sup> Сырых В.М. Логические основания общей теории государства и права в 3-х т. Т.2. М., 2004. С. 265  
*Кудрявцев В.И. Самощенко И.С. Никитинский В.Н.. Глазырин В.В. Эффективность правовых норм.* М., 1980. С.36-37. *Лапаева В.В. Эффективность действия права. Проблемы общей теории права и государства: Учебник для вузов / Под общ. ред. академика РАН, докт. юрид. наук, проф. В.С. Нерсесянца. М.: Норма, 2004. С. 499 ; Гаврилов О.А. Математические методы и модели в социально – правовом исследовании М., 1984; *Спектор Е.И. Проблемы реализации закона о государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр. Да здравствует подполье?//Адвокат 2007 №2.**

<sup>2</sup> *Спектор Е.И. Проблемы реализации закона о государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр. Да здравствует подполье?//Адвокат 2007 №2.*

<sup>3</sup> Сырых В.М. Логические основания общей теории государства и права в 3-х т. Т.2. М., 2004. С.265.  
*Кудрявцев В.И. Самощенко И.С. Никитинский В.Н.. Глазырин В.В. Эффективность правовых норм.* М., 1980. С.36-37. *Лапаева В.В. Эффективность действия права. Проблемы общей теории права и государства: Учебник для вузов / Под общ. ред. академика РАН, докт. юрид. наук, проф. В.С. Нерсесянца. М.: Норма, 2004. С. 499;*

<sup>4</sup> Алексеев С.С. Общая теория права в 2-х т. Т.1 М., 1984 С. 322.

<sup>5</sup> Осипов М.Ю. Понятие эффективности правовых процессов и проблемы ее определения// Ленинградский юридический журнал 2009 № 3 С.35-37.

<sup>6</sup> Сырых В.М. Логические основания общей теории государства и права в 3-х т. Т.2. М., 2004. С.265.  
*Кудрявцев В.И. Самощенко И.С. Никитинский В.Н.. Глазырин В.В. Эффективность правовых норм.* М., 1980. С.36-37. *Лапаева В.В. Эффективность действия права. Проблемы общей теории права и государства: Учебник для вузов / Под общ. ред. академика РАН, докт. юрид. наук, проф. В.С. Нерсесянца. М.: Норма, 2004. С. 499; Никитинский В.И. Эффективность норм трудового права М., 1973.*

соотношение между реально достигнутым и максимально возможным потенциальным результатом осуществления тех или иных функций правового регулирования, то под эффективностью правотворчества следует понимать соотношение между фактическим результатом правотворчества и предполагаемым результатом (целью) на достижение которого данный процесс правотворчества был направлен.<sup>7</sup>

Кроме того, необходимость различать понятия «эффективность правотворчества и «эффективность правового регулирования» обусловлена следующими обстоятельствами. Во – первых с помощью правового регулирования устраняются рассогласования между должным и сущим в правовой сфере, тогда как при помощи правотворчества всего лишь вносятся определенные изменения в систему правового регулирования с целью способствовать более эффективному устранению рассогласования между должным и сущим. Таким образом, можно сказать, что эффективность правотворчества производна от эффективности правового регулирования. Во – вторых, правовое регулирование может осуществляться на индивидуальном уровне, то есть на уровне соглашения сторон, где правотворчество не осуществляется.<sup>8</sup> В-третьих методика оценки эффективности правотворчества и методика оценки правового регулирования различаются между собой. Рассмотрим более подробно методику оценки эффективности правотворчества и его отличие от методики оценки правового регулирования. Для анализа оценки эффективности правотворчества следует учитывать, что правотворчество представляет собой процесс, направленный на установление, изменение или отмену норм права. Кроме того, следует учитывать тот факт, что правотворчество вносит определенные изменения в систему правового регулирования. Следовательно, эффективность процесса правотворчества может быть определена как функция времени от эффективности того или иного правотворческого акта, поскольку сам процесс правотворчества в действительности представляет собой так называемый пучок правотворческих потоков, направленных на принятие изменение или отмену норм права и вносящие определенные изменения в систему правового регулирования общественных отношений. Каким же образом можно оценить эффективность правотворчества: правотворческого акта. Для этого необходимо воспользоваться гипотезой о том, что эффективность любого правотворческого акта эквивалента эффективности изменений внесенных в систему правового регулирования данным правотворческим актом. В основу данной гипотезы эквивалентности положены следующие обстоятельства.

Во – первых, акт правотворчества вносит определенные изменения в систему правового регулирования благодаря тому, что посредством него изменяются нормы права, при помощи которых и осуществляется правовое регулирование общественных отношений. Во – вторых, чтобы оценить эффективность правотворчества необходимо оценить вначале эффект правотворчества, чтобы затем сравнить с максимально возможным эффектом, который мог бы быть достигнут в результате правотворчества. В – третьих, под эффектом того или иного явления понимается тот результат, которое данное явление вызывает в окружающей его среде благодаря его наличию. Поскольку правотворчество вызывает определенные изменения в системе правового регулирования общественных отношений, то следовательно для того, чтобы оценить эффект правотворчества необходимо оценить эффект изменений вносимых правотворчеством в систему правового регулирования общественных отношений. Каким же образом можно оценить эффект изменений в правовом регулировании общественных отношений.

Для этого необходимо ответить на вопрос, для чего вообще необходимо внесение изменений в систему правового регулирования общественных отношений. Для того чтобы ответить на данный вопрос необходимо рассмотреть причины внесения изменений и дополнений в систему правового регулирования общественных отношений. На наш взгляд такой причиной может быть недостаточная эффективность существующей системы правового регулирования общественных отношений. Таким образом эффект правотворчества должен выражаться в повышении эффективности правового регулирования общественных отношений. Отсюда можно легко вывести методику оценки эффективности правотворческого акта. Вначале измеряется эффективность

---

<sup>7</sup> см. подробнее об этом *Сырых В.М.* Изучение эффективности норм права// Общая теория государства и права. Академический курс в 3 – х т. Т.3. М., 2007 С.116 – 120 и другие.

<sup>8</sup> об индивидуальном регулировании см. *Гойман В.И.* Действие права (методологический анализ). М., 1992 С.153. *Кашанина Т.В.* Предпринимательство: правовые основы. М., 1994. С. 109; *Минникес И.А.* О преподавании теории государства и права в современных условиях// Право и образование. 2007, № 7. С.69; *Марченко М.Н.* Индивидуальный договор в механизме правового регулирования// Общая теория государства и права. Академический курс в 3-х Т. Т.2 М., 2007 С.364-378 *Пьянов Н.А.* Государственно – правовое регулирование: понятие и стадии// Сибирский юридический вестник 1999 №2 и другие

правового регулирования до принятия правотворческого акта, затем определяется эффективность правового регулирования после принятия правотворческого акта. После чего определяется эффект данного правотворческого акта как разность между эффективностью системы правового регулирования после принятия правотворческого акта и эффективностью системы правового регулирования после принятия правотворческого акта. Затем полученный результат соотносится с максимально возможным эффектом правотворчества.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что эффективность правотворчества и эффективность правового регулирования являются различными категориями, которые, однако, взаимосвязаны между собой.

Мы рассмотрели эффективность правотворчества и ее соотношение с динамикой эффективности правового регулирования. Далее рассмотрим особенности эффективности реализации норм права и правоприменения.

Для того, чтобы оценить что представляет собой эффективность реализации права, необходимо вначале рассмотреть сущность реализации права. Отвесить на данный вопрос не так то просто, поскольку существуют различные формы и виды реализации права, к числу которых можно отнести: активную и пассивную форму реализации права; добровольную и принудительную формы реализации права, а также способы реализации права, такие как соблюдение, исполнение, использование норм права.

При этом когда мы говорим об эффективности какого либо правового явления вначале следует оценить сам эффект данного правового явления, то есть с позиции системного подхода тот фактический (наличный) результат, который возникает в результате взаимодействия данного явления с другими явлениями правовой действительности. Реализация права представляет собой деяние (действие или бездействие) направленное на воплощение предписания норм права в жизнь, в поведении субъектов права.<sup>9</sup> Однако важнейшим элементом любой человеческой деятельности является цель, ради достижения которой осуществляется та или иная человеческая деятельность. Поэтому говорить каким-либо образом об эффективности реализации норм права невозможно, без анализа той цели, ради которого осуществляется реализация норм права.

На наш взгляд, такой целью может быть удовлетворение интересов субъектов права, но не любых интересов субъектов права, но так называемых законных интересов. Что же представляют собой категория законные интересы субъектов права и чем они отличаются от просто интересов субъектов права. На наш взгляд законные интересы, это такие интересы субъектов права, которые не противоречат закону, реализация которых невозможна без реализации норм права. Следовательно, для того чтобы оценить эффективность реализации норм права необходимо ответить на вопрос, насколько реализация норм права способствует удовлетворению законных интересов субъектов права.

Каким же образом можно оценить эффективность реализации норм права. Оценить эффективность реализации норм права намного сложнее, нежели чем оценить эффективность правотворчества и правового регулирования.

Для того чтобы оценить эффективность реализации норм права необходимо учитывать следующие обстоятельства: 1) реализация норм права осуществляется в активной или пассивной форме; 2) реализация норм права может быть осуществлена в добровольном или в принудительном порядке; 3) реализация норм права может быть осуществлена путем соблюдения, использования, исполнения и применения правовых норм. Следовательно, когда мы говорим об эффективности правовых норм, мы должны различать эффективность соблюдения норм права, эффективность исполнения норм права и эффективность использования норм права. При этом следует иметь в виду, что некоторые способы реализации норм права формальной эффективности не имеют, а имеют только социальную эффективность, в отличие от правового регулирования, которое имеет и формальную и социальную эффективность.

Более подробно соотношение формальной и социальной эффективности и способа реализации норм права представлено в таблице.

**Таблица.** Соотношение способа реализации права и вида эффективности реализации права.

---

<sup>9</sup> Лазарев В.В. Понятие реализации права, ее формы и методы обеспечения// Общая теория государства и права под ред. Бабаева В.К. Нижний Новгород, 1995 С. 355.

№	Вид эффективности	Соблюдение	Исполнение	Использование
1	Формальная	Да	Да	Нет
2	Социальная	Да	Да	Да (косвенным путем)

Анализ приведенной таблицы показывает, что когда рассматривается эффективность реализации права, осуществляемая путем соблюдения этих норм, то может быть определена как формальная, так и социальная эффективность реализации норм права. Точно также может быть определена и формальная и социальная эффективность реализации норм права, осуществляемая в форме исполнения правовых норм. Что же касается эффективности использования правовых норм, то формальная эффективность использования правовых норм определена быть не может, поскольку использование правовых норм не предполагает, обязательность данной формы реализации права, а, следовательно, представляется невозможным формально оценить, насколько эффективно осуществляется использование норм права. Напротив, реализация норм права путем исполнения и соблюдения правовых норм предполагают обязательную реализацию норм права, а, следовательно, возможно оценить их формальную эффективность.

Каким же образом, возможно, оценить формальную эффективность реализации норм права. Для этого необходимо вначале рассмотреть число случаев, когда норма права не была реализована, затем разделить число случаев, когда норма права не была реализована на общее число рассмотренных случаев, затем полученный результат вычесть из единицы.

Таким образом, формальную эффективность реализации норм права можно оценить по формуле:

Эреал. прав. =  $1 - N_i/Q_i$ ; где Эреал. прав – эффективность реализации норм права;  $N_i$  – число случаев, когда норма права не была реализована,  $Q_i$  – общее число проанализированных случаев;  $i$  – заданная норма права. Что касается социальной эффективности реализации норм права, то методика здесь довольно таки сложная, ибо предполагает анализ той пользы, которая приносит обществу реализация норм права, а также анализ того вреда, который был получен, в результате того, что та или иная норма права не была реализована. Затем производится сопоставление с тем максимально возможным результатом, который бы мог быть достигнут, если бы норма права была бы реализована. Поскольку максимально возможный эффект состоит в наличии максимальной пользы и отсутствии всякого вреда, то соответственно социальная эффективность реализации норм права будет определяться по формуле Эреал. прав. соц =  $(U - D)/U_{max}$  (1) где  $U$  – польза принесенная обществу от реализации норм права;  $D$  – вред причиненный обществу от реализации норм права;  $U_{max}$  – та максимальная польза, которая могла бы наступить в результате реализации норм права. Анализ полученной формулы позволяет сделать вывод, о том, что социальная эффективность реализации норм права может колебаться от +1 до величины  $-D/U_{max}$ ; если размер причиненного в результате нормы права вреда меньше чем максимальная польза, однако если причиненный в результате реализации нормы права вред больше чем максимальная польза, то в этом случае нижняя граница эффективности реализации норм права будет определяться по другой формуле  $-D/U_{max} - D_{min}$ ; где  $D_{min}$  – минимальный вред, который был причинен в результате реализаций норм права. Таким образом полная формула эффективности норм права равна Эреал. прав. соц =  $(U - D)/U_{max} - D_{min}$  (2); которая легко преобразуется в формулу (1) если принять во внимание, что  $D_{min} = 0$ . Кроме того, для анализа эффективности реализации права необходимо выделить факторы, которые влияют на нее.

При анализе факторов, влияющих на эффективность реализации права, следует все факторы, которые влияют или могут влиять на эффективность реализации права подразделить на две большие группы: факторы, влияющие на формальную эффективность реализации норм права и факторы, влияющие на социальную эффективность реализации норм права. Но прежде чем рассматривать факторы, влияющие на эффективность реализации норм права необходимо дать определение понятия фактор, влияющий на эффективность реализации норм права. На наш взгляд под фактором, влияющим на эффективность реализации норм права, следует понимать конкретное обстоятельство либо явление правовой действительности которое способствует повышению либо понижению эффективности реализации права (формальной или социальной). Таким образом, все факторы, которые влияют на эффективность реализации норм права можно подразделить на две большие группы: факторы, позитивно влияющие на эффективность

реализации норм права (позитивные факторы); и факторы, негативно влияющие на эффективность реализации норм права (негативные факторы). К числу позитивных факторов влияющих на эффективность реализации права можно отнести: а) адекватность действующих норм права законным интересам субъектов права; б) адекватность действующих норм права правосознанию субъектов права; в) отсутствие или минимальная величина ущерба, причиняемого в результате реализации норм права; г) направленность норм права на общее благо, которое, по словам В.С. Соловьева, не знает исключения и включает в него и самого субъекта права;<sup>10</sup> д) учет реальной возможности для субъекта права реализовать возложенные в норме права предписания, ибо к невозможному никто не обязывается и другие факторы. К числу негативных факторов, то есть факторов снижающих эффективность реализации права можно отнести: а) неадекватность существующих норм права законным интересам субъектов права; б) неадекватность действующих норм права правосознанию субъектов права; г) направленность существующих норм права на благо отдельных лиц, без учета общего блага; д) принятие правовых норм без учета возможности реализовать имеющиеся правовые предписания субъектом права; д) наличие сложной трудно преодолимой либо затратной процедуры реализации норм права; ж) отсутствие законодательно – регламентированной процедуры реализации норм права, если норма права предусматривает подобного рода процедуру и другие. Кроме того, факторы, влияющие на эффективность реализации права можно подразделить на объективные и субъективные. Объективные факторы, влияющие на эффективность реализации норм права – это факторы, которые не зависят от сознания и воли субъектов права. Например, естественная убыль населения или его массовая гибель в результате стихийных бедствий, войн или катастроф может привести к падению эффективности реализации норм права. К субъективным факторам относятся такие факторы, которые целиком зависят от личности субъектов права. В свою очередь все субъективные факторы можно разделить на две большие группы: субъективные факторы зависящие от субъекта правотворчества; субъективные факторы зависящие непосредственно от субъекта реализации норм права. К числу субъективных факторов зависящих от субъекта реализации норм права. К числу субъективных факторов зависящих от субъекта правотворчества и влияющих на эффективность реализации норм права можно отнести: уровень правосознания субъектов правотворчества, в особенности же знание им особенностей закономерностей протекания тех или иных правовых процессов в правовой системе нашей страны; особенности правовой системы той или иной страны и т.д. К субъективным факторам, влияющим на эффективность реализации права связанным с личностью субъекта реализации права можно отнести: информационные факторы, влияющие на эффективность реализации права и ценностно – мотивационные факторы. К информационным факторам влияющим на эффективность реализации права можно отнести: информированность субъектов права о своих правах, обязанностях, ответственности, о способах и сроках реализации норм права, о необходимости соблюдать и исполнять соответствующие нормы права. К ценностно – мотивационным факторам, влияющим на эффективность реализации права относятся: 1) осознание права как ценности; 2) определенное отношение субъекта права к тому, предписанию, которое предстоит ему реализовать; осознание необходимости реализовывать правовые предписания, заложенные в правовой норме; 3) наличие определенной установки: позитивной либо негативной по отношению к действующему праву. Таким образом, мы можем сделать вывод о том, что факторы, влияющие на эффективность реализации права, во многом зависят от особенностей протекания механизма информационного и ценностно – мотивационного правового воздействия. В самом деле, если субъект права не информирован о том, каковы его субъективные права и юридические обязанности, то у субъекта права не будет сформирована ориентировочная основа для его деятельности. Ориентировочная основа деятельности, как утверждают психологи, есть важнейший этап любого вида деятельности.<sup>11</sup> Поскольку реализация права осуществляется с психологической стороны в форме сложного волевого действия, а информирование субъектов права об их правах и обязанностях является важнейшим условием формирования ориентировочной основы сложного волевого действия, следовательно, к числу факторов, влияющих на эффективность реализации права можно отнести информационный фактор. Что касается ценностно – мотивационных факторов, то они также влияют на эффективность реализации норм права. Их влияние прослеживается в нескольких аспектах.

Во – первых, сложное волевое действие к коим относятся и акты реализации права, рассматриваемые в психологическом аспекте предполагают наличие у субъекта права

<sup>10</sup> Соловьев В.С. *Оправдание добра: нравственная философия*. Минск. Харвест 1999 С. 735.

<sup>11</sup> *Еникеев М.И.* Общая и социальная психология. М., 2000. *Столяренко Л. С.* Основы психологии. Ростов-на-Дону, 2000. *Лазарев В.В.* Социально психологический механизм правоприменения. Казань, 1982 и другие.

определенной мотивации, то есть обусловленной актуализированной потребностью стремление соблюдать, исполнять и использовать нормы права.<sup>12</sup> В свою очередь, формирование у индивидуума соответствующей правовой мотивации невозможно без: а) осознания права как ценности; б) осознания ценности не только своих, но и чужих прав, г) формирования оценочного отношения к действующему праву; д) формирования соответствующих правовых установок.<sup>13</sup> Поскольку реализация права невозможна без формирования позитивной правовой мотивации, которая формируется под влиянием ряда факторов, относящихся к механизму ценностно-мотивационного правового воздействия, следовательно, ценностно-мотивационные факторы можно отнести к факторам, влияющим на эффективность реализации права.

Мы рассмотрели основные факторы, влияющие на эффективность реализации права.

Поскольку реализация права может быть осуществлена не только в добровольной форме, но и в принудительной, а принудительная форма реализации права невозможна без принятия правоприменительного акта, который выступает в качестве правовой основы для принудительной реализации права, возникает необходимость рассмотреть проблему эффективности правоприменения, а также факторов влияющих на нее.

Что же представляет собой эффективность правоприменения. Для того, чтобы ответить на данный вопрос необходимо помнить то, что эффективность любого правового явления складывается из двух видов эффективности: формальной и социальной. При этом формальная эффективность любого правового явления определяется исходя из соотношения реальный уровень достижения целей при помощи того или иного правового явления / потенциальный уровень достижения целей, при помощи того или иного правового явления. Если применить данную формулу к процессу правоприменения то получится, что формальная эффективность любого правоприменительного процесса будет определяться исходя из соотношения реального и потенциального уровня достижения целей правоприменения. Но для того, чтобы оценить реальный и потенциальный уровень достижения целей правоприменения, необходимо вначале рассмотреть проблему целей правоприменения, а уже потом определять реальный и потенциальный уровень достижения цели при помощи правоприменения.

Следовательно, формальная эффективность правоприменительного процесса будет определяться исходя из того, насколько вышеуказанные цели и задачи правоприменения реализуются.

Что же касается социальной эффективности применения норм права, то она определяется следующим образом. Вначале определяется та польза, которую приносит правоприменительный акт, затем определяется тот вред (ущерб) который возник в результате применения правоприменительного акта. Затем определяется максимальная польза от правоприменительного акта. После чего, определяется максимальный вред (ущерб) причиненный правоприменительным актом. Затем исходя из соотношения пользы и ущерба вызванного правоприменением определяется социальная эффективность правоприменения.

Мы рассмотрели формальную и социальную эффективность процесса правоприменения в целом. Но поскольку процесс правоприменения состоит из ряда стадий, то возникает естественно вопрос, каким образом на эффективность процесса правоприменения влияют эффективности каждой из стадий процесса правоприменения и какова роль каждой стадии процесса правоприменения в общем процессе эффективности правоприменения. Для ответа на данный вопрос нам необходимо проанализировать основные стадии или этапы правоприменительного процесса. В юридической литературе обычно выделяются следующие стадии процесса правоприменения: 1) установление и анализ фактических обстоятельств дела; 2) выбор и анализ нормы подлежащей применению в конкретном деле; 3) подготовка и принятие аргументированного решения по делу.<sup>14</sup>

---

<sup>12</sup> Подробнее о мотивации правомерного поведения см. *Мальцев Г.В.* Социальные основания права М., 2007. С. 205-227

<sup>13</sup> *Лазарев В.В.* Социально психологический механизм правоприменения. Казань, 1982

<sup>14</sup> *Лазарев В.В.* Применение советского права М. 1978. Ткаченко Ю.Г. Применение социалистического права//Теория государства и права/ Под ред. А.М. Васильева. М., 1977 С.385. см также *Общая теория государства и права. Академический курс в 3-х Т. Т.2 М., 2007 С. 718.* *Михаляк Я.С.* Применение социалистического права в период развернутого строительства коммунизма М., 1963. С.24. *Волпенко Н.Н.* Применение права. Общая теория государства и права. Академический курс в 3-х Т. Т.2 М., 2007 С. 719

Какова же роль каждой из трех видов эффективности в определении общей эффективности правоприменительного процесса. Для ответа на данный вопрос по нашему мнению необходимо проанализировать динамику изменения эффективности каждой из трех стадий процесса правоприменения, чтобы затем сравнить с динамикой эффективности правоприменения в целом. Проведенный анализ позволит определить влияние эффективности каждой из стадий процесса правоприменения на общую эффективность правоприменения. Возникает, однако вопрос, можно ли говорить о социальной эффективности каждой из стадий правоприменительного процесса? К примеру, можно ли говорить о социальной эффективности стадии установления фактических обстоятельств дела? Полагаем, что ответ должен быть в этом случае отрицательным, поскольку социальный эффект процесса правоприменения можно оценить только после завершения правоприменительного процесса. Следовательно, и социальную эффективность правоприменительного процесса можно оценить только после его завершения. Таким образом, можно сделать вывод о том, что эффективность правоприменения существенно отличается от эффективности реализации права. Если при анализе эффективности реализации права можно оценить и формальную и социальную эффективность, то при анализе процесса правоприменения можно оценить: 1) формальную эффективность процесса правоприменения по каждой из целей и задач; 2) социальную эффективность правоприменения в целом; 3) формальную эффективность каждой из стадий правоприменительного процесса; 4) влияние каждой стадии правоприменительного процесса на формальную эффективность правоприменения в целом. Возникает, однако, вопрос, какие факторы влияют на эффективность процесса правоприменения? Ответ на данный вопрос представляется очень важным, ибо знание различных факторов, влияющих на эффективность процесса правоприменения, позволит в необходимых случаях ее повысить, скорректировав в необходимых случаях законодательство и (или) правовую политику.

Что же представляют собой факторы, влияющие на эффективность процесса правоприменения. На наш взгляд под факторами, влияющими на эффективность процесса правоприменения, следует понимать те конкретные жизненные обстоятельства, другие правовые явления, которые способствуют повышению или понижению эффективности процесса правоприменения.

Поскольку эффективность процесса правоприменения подразделяется на формальную и социальную эффективность, то к числу факторов, влияющих на процесс правоприменения можно отнести: 1) факторы, которые влияют на формальную эффективность процесса правоприменения; 2) факторы, которые влияют на социальную эффективность процесса правоприменения; 3) факторы, которые одновременно влияют и на формальную и на социальную эффективность процесса правоприменения.

В зависимости от того, каков результат влияния факторов на эффективность процесса правоприменения все факторы влияющие на процесс правоприменения можно разделить на две большие группы: 1) факторы, которые способствуют повышению эффективности процесса правоприменения; 2) факторы, которые способствуют снижению эффективности процесса правоприменения.

В зависимости от механизма влияния факторов на эффективность процесса правоприменения можно выделить: 1) прямые факторы – факторы которые непосредственно влияют на эффективность правоприменения; 2) косвенные факторы- факторы которые влияют на эффективность процесса правоприменения не непосредственно, а через другие факторы.<sup>15</sup>

В зависимости от природы все факторы, влияющие на эффективность правоприменения можно подразделить на: 1) объективные факторы; 2) субъективные факторы. К числу объективных факторов влияющих на эффективность процесса правоприменения можно отнести: наличие доказательств, подтверждающих фактические обстоятельства дела; степень загруженности правоприменительных органов юридическими делами; состояние правоприменительной базы, влияние заинтересованных в ходе процесса правоприменения лиц и т.д. К числу субъективных факторов, влияющих на процесс правоприменения можно отнести: а) особенности правосознания личности правоприменителя; б) особенности правосознания личности лиц, участвующих в процессе правоприменения, и другие.

В зависимости от стадий правоприменительного процесса можно выделить: а) факторы, влияющие на эффективность установления фактических обстоятельств дела; б) факторы, влияющие на эффективность выбора и анализа норм, подлежащих применению в конкретном деле; в) факторы, влияющие на подготовку и принятие аргументированного решения по делу; г)

---

<sup>15</sup> *Афанасьев В.С.* Проблемы укрепления законности и правопорядка // *Общая теория государства и права/ ред. Лазарева В.В. М., 1996*

факторы, влияющие на эффективность исполнения решения по делу, если оно требует исполнения.

Таким образом, налицо имеется множество факторов, которые влияют на процесс правоприменения. Рассмотрим некоторые из этих факторов более подробно.

К числу факторов, влияющих на эффективность процесса правоприменения, относятся факторы, влияющие на эффективность установления фактических обстоятельств дела. Поскольку стадия установления фактических обстоятельств дела предполагает, во-первых, наличие самого дела: главный факт, определение круга обстоятельств имеющих значение для данного дела; сбор, представление и оценка доказательств по делу, следовательно, факторами, влияющими на эффективность установления фактических обстоятельств дела будут: 1) умение правоприменителя и лиц участвующих в процессе применения права определять фактические обстоятельства дела в достаточно короткие сроки; 2) умение лиц участвующих в процессе применения собирать, представлять доказательства имеющие значение для дела; 3) умение правоприменителя оценивать доказательства, имеющие значение для дела; 4) умение правоприменителя на основе всей совокупности доказательств делать вывод о наличии или отсутствии обстоятельств, имеющих значение для дела. От того, насколько развиты данные умения, и навыки у правоприменителя во многом зависит эффективность первой стадии правоприменительного процесса: стадии установления фактических обстоятельств дела.

Следующей стадией процесса правоприменения является стадия выбора и анализа нормы, подлежащей применению в конкретном деле. К числу факторов влияющих на эффективность выбора и анализа нормы подлежащей применению в конкретном деле можно отнести: 1) умение на основе установленных фактических обстоятельств дела определять характер искомого правоотношения; 2) умение на основе определения характера спорного правоотношения определять какими нормами может быть урегулировано данное правоотношение. Это умение базируется на знании предметов правового регулирования различных отраслей и институтов права; 3) умение осуществлять поиск нужной нормы в огромном массиве нормативно – правовых актов и международных договоров; 4) умение толковать нормы права, а также акты индивидуальных предписаний; 6) обладание самой полной информацией относительно внесенных нормативно – правовую базу изменений и дополнений; 7) умение критически оценивать искомую правовую норму с позиции ее действительности, а также действий во времени, в пространстве и по кругу лиц, применительно к конкретному случаю; 8) знание правил разрешения юридических коллизий и умение их применять в правоприменительной деятельности. Также к числу факторов влияющих на эффективность выбора и анализа нормы, подлежащей применению в конкретном деле можно отнести: а) отсутствие либо наличие пробелов в праве; б) степень точности, ясности, конкретности формулировок, содержащихся в норме права; г) знание субъектом правоприменения содержания нормы права, подлежащей применению в конкретном деле; д) знание субъектом правоприменения правил применения аналогии закона и аналогии права и умение их использовать для разрешения конкретного юридического дела.

На стадии составления и принятия аргументированного решения по делу к числу факторов, влияющих на эффективность правоприменения можно отнести: 1) независимость субъекта правоприменения от лиц участвующих в деле, как прямая так и косвенная 2) отсутствие какого – либо иного интереса у субъекта правоприменения, кроме интереса соблюдения закона; 3) наличие у субъекта правоприменения чувства справедливости; 4) умение субъекта правоприменения противостоять давлению окружающей среды (лиц участвующих в деле и иных заинтересованных в ходе правоприменительного процесса лиц); 5) умение субъекта правоприменения четко и аргументировано излагать решение по делу в точном соответствии с законом; 8) умение учитывать судебную практику при принятии решения по делу, в особенности же практику Конституционного суда РФ и Европейского суда по правам человека.

Наконец на стадии исполнения решения вынесенного в ходе правоприменения к числу факторов, влияющих на эффективность процесса правоприменения можно отнести: 1) наличие эффективно действующей службы судебных приставов – исполнителей; 2) наличие эффективных средств исполнения правовых решений по делам неимущественного характера.

Мы рассмотрели основные факторы, влияющие на эффективность процесса правоприменения. В заключение остановимся на тех рисках, которые возникают в процессе правоприменения. При этом под риском возникающим в процессе правоприменения следует понимать вероятность наступления неблагоприятных последствий в результате принятия незаконного или необоснованного решения по делу. К числу таких рисков можно отнести: 1) риск неверного определения фактических обстоятельств дела; 2) риск, связанный с тем, что количественно – качественные характеристики доказательств, представленных в судебное заседание окажутся недостаточными для вынесения законного, обоснованного и справедливого

решения по данному делу; 3) риск неверного определения нормы, подлежащей применению в конкретном деле; 4) риск неверной аргументации при принятии решения по делу; 5) риск принятия незаконного или необоснованного решения по делу вследствие заинтересованности субъекта правоприменения в исходе дела (отсутствие должной независимости) субъекта правоприменения; 6) риск, принятия несправедливого решения по делу, ввиду отсутствия у субъекта правоприменения чувства справедливости; 7) риск неисполнения решения суда.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что для определения эффективности правотворчества, реализации права и правоприменения существует своя методика, которая и позволяет их оценивать.

#### Библиография.

- Афанасьев В.С.* Проблемы укрепления законности и правопорядка // *Общая теория государства и права*/ ред. Лазарева В.В. М., 1996
- Вопленко Н.Н.* Применение права. *Общая теория государства и права. Академический курс в 3-х Т. Т.2* М., 2007 С. 719
- Гаврилов О.А. Математические методы и модели в социально – правовом исследовании М., 1984;
- Гойман В.И.* Действие права. Методологический анализ. М. 1992.
- Еникеев М.И.* *Общая и социальная психология.* М., 2000.
- Кашанина Т.В.* *Предпринимательство: правовые основы.* М., 1994.
- Кудрявцев В.И. Самощенко И.С. Никитинский В.Н.. Глазырин В.В.* Эффективность правовых норм. М., 1980. С.36-37.
- Лазарев В.В. Понятие реализации права, ее формы и методы обеспечения// *Общая теория государства и права под ред Бабаева В.К.* Нижний Новгород, 1995 С. 355.
- Лазарев В.В.* *Применение советского права* М. 1978
- Лазарев В.В.* *Социально психологический механизм правоприменения.* Казань, 1982
- Лапаева В.В.* Эффективность действия права. Проблемы общей теории права и государства: Учебник для вузов / Под общ. ред. академика РАН, докт. юрид. наук, проф. В.С. Нерсесянца. М.: Норма, 2004. С. 499 ;
- Мальцев Г.В.* Социальные основания права М., 2007. С. 205-227
- Марченко М.Н.* Индивидуальный договор в механизме правового регулирования// *Общая теория государства и права. Академический курс в 3-х Т. Т.2* М., 2007 С.364-378.
- Минникес И.А.* О преподавании теории государства и права в современных условиях// *Право и образование.* 2007, № 7.
- Михаляк Я.С. Применение социалистического права в период развернутого строительства коммунизма М., 1963
- Никитинский В.И.* Эффективность норм трудового права М., 1973
- Соловьев В.С.* *Оправдание добра: нравственная философия.* Минск. Харвест 1999 С. 735.
- Спектор Е.И.* Проблемы реализации закона о государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр. Да здравствует подполье?//*Адвокат* 2007 №2.
- Столяренко Л. С.* *Основы психологии.* Ростов-на-Дону, 2000
- Сырых В.М.* Логические основания общей теории государства и права в 3-х Т. Т.2. М., 2004. С. 265
- Ткаченко Ю.Г.* *Применение социалистического права//Теория государства и права/ Под ред. А.М. Васильева.* М., 1977

Статья направлена для опубликования в журнал «Правоведение»