

---

## КОГНИТИВНАЯ ЮРИСПРУДЕНЦИЯ: ПУТИ ФОРМИРОВАНИЯ И РАЗВИТИЯ

© 2013 Пономаренков Виталий Анатольевич

кандидат юридических наук, доцент

©2013 Курушин Сергей Анатольевич

кандидат юридических наук

© 2013 Бордакова Анна Геннадьевна

Самарский государственный экономический университет

E-mail: sseu.process@mail.ru

Раскрываются понятие и сущность когнитивной юриспруденции, определяются возможности и направления ее развития как целостного научного междисциплинарного направления, предметом исследования которых являются приобретение, хранение, преобразование и использование знания.

*Ключевые слова:* когнитивистика, юриспруденция, судебная (правовая) этнология, метод познания.

Бесконечная череда реформ в сфере образования и науки, отсутствие стратегии развития юридической науки и государственной поддержки, а порой и откровенная некомпетентность “юристов”, принимающих решения, привели отечественную юридическую науку к глубокому системному кризису, который ни власть, ни общество в целом стараются не замечать.

Наиболее серьезно пострадали фундаментальные отрасли правоведения, такие как теория и история государства и права, представляющие теоретическую основу для существования и развития отраслевых наук, выполняющие по отношению к ним определенную методологическую основу. Конечно же, в этом есть и вина самих ученых-юристов, которые замкнулись в собственных отраслях науки, “придумывают” ново-старые правовые механизмы, отказались от фундаментальных исследований и, по сути, просто тормозят появление и развитие новых направлений юридической науки. Сегодня вообще не стоит вопрос об интеграции отечественной юридической науки на мировом уровне.

Одним из направлений вывода отечественной юридической науки из “застоя” является обращение к когнитивистике.

Традиционно под когнитивистикой, когнитивными науками (cognitive science) понимают целостные научные междисциплинарные направления, предметом исследования которых выступают приобретение, хранение, преобразование и использование знания.

Современные когнитивные науки включают в себя исследования, проводимые в различных областях, таких как: философия сознания, эпистемология и эволюционная эпистемология; когнитивная психология; лингвистика и психолингвистика; психофизиология и нейробиология; антропология, этнология и социобиология, психиатрия и др.

Предметом когнитивистики являются различные аспекты познания и мышления: законы восприятия, обработки, хранения передачи и воспроизведения информации, проблемы понимания и интерпретации, роль эволюционных механизмов в социуме, специфика особых типов мышления и др.

Когнитивистика может рассматриваться как единое исследовательское междисциплинарное пространство и как совокупность отдельных наук. При этом входящие в их состав отдельные науки сохраняют свою самостоятельность, в то же время когнитивистика задействует методологические подходы и результаты сразу нескольких наук.

Область когнитивной юриспруденции в современной отечественной юридической науке нашла свое воплощение в таком научно-юридическом направлении, как “Судебная (правовая) этнология”, в которой, наряду с юридическими науками (теорией государства и права, конституционным правом, международным правом, уголовным процессуальным правом и др.), используются знания в области психолингвистики (в вопросах употребления языка, хранения языковой информации

и других аспектах языковой деятельности и др.). В названном научно-юридическом направлении исследования направлены на познание процессов производства и понимания естественного языка в юридическом процессе; на изучение разных аспектов связи знаний, заложенных в языке, с субъектом восприятия, познания, мышления, поведения и практической деятельности; на преломление реального мира - его видения, понимания и структурирования - в сознании субъекта и на фиксирование его в языке в виде этнически ориентированных представлений, образов, понятий, концептов и моделей.

Сегодня важнейшими задачами государства являются: защита прав коренных народов, этнических групп от уничтожения и искусственной унификации в процессе формирования нового миропорядка; развитие федерализма на принципах гармоничного сосуществования этносов и народностей в рамках единого политического и экономического пространства; усиление влияния этнической правовой культуры, менталитета, этнического правосознания на правоприменительные процессы в регионах России; задача гуманизации права и юридической науки, децентрализации правового регулирования<sup>1</sup>.

Судебная (правовая) этнология как когнитивная область научно-правового познания изучает и разрабатывает вопросы этносоциального (этнического, психологического, регионально-климатического, этологического, генетико-физиологического и др.) характера, явления правовой жизни этнических сообществ, закономерности возникновения, функционирования и взаимодействия этнических правовых систем, особенности правовой культуры этносов, соотнося их с запросами правоприменительной деятельности.

Задачами судебной (правовой) этнологии являются: исследование особенностей правовой самоорганизации этнических групп и разработка моделей сохранения и развития правовой самобытности народов, принципов и механизмов сочетаемости правовой системы этнических групп и правовой системы государства; изучение процессов становления права на ранних этапах развития народов, обоснования принципов правотворческой деятельности с учетом особенностей этнокультурного атласа государства; исследование

и описание правовой культуры, норм обычного права и других юридических аспектов жизни этнических сообществ; разработка концептуальных моделей правового обеспечения этнокультурной идентичности, государственной этнической правовой политики, правового регулирования межнациональных и межэтнических отношений; и др.

Объектом изучения судебной (правовой) этнологии выступают этносы (народы) и этнические общности.

Предмет судебной (правовой) этнологии - разнообразные социально-правовые аспекты жизнедеятельности этносов, формы их самоорганизации, закономерности их индивидуального и коллективного поведения и взаимодействия, взаимосвязь личности и социальной среды; этносоциальные, этнопсихологические, этологические особенности формирования делинквентного поведения личности, меры предотвращения, раскрытия и расследования преступлений, имеющих этносоциальные признаки; причины межэтнических конфликтов и способы их разрешения; формирование толерантных отношений и предотвращение расизма, национализма, ксенофобии, сепаратизма и т.д.

Представляя собой самостоятельное, когнитивное научное направление в юриспруденции, судебная (правовая) этнология заимствует многие методы исследования различных наук<sup>2</sup>: этнологии<sup>3</sup>, этологии, социологии, психологии, ряда юридических дисциплин (юридической антропологии, теории права, криминологии, криминалистики, юридической психологии, оперативно-розыскной деятельности и т.д.) и др.

Основными методами судебной (правовой) этнологии являются: системный метод - позволяет вскрыть адаптивные характеристики и механизмы устойчивости этнических правовых систем; сравнительно-правовой метод - выявляет особенности нормативной регуляции этнической группы; эволюционно-исторический метод - раскрывает особенности правогенеза этнической группы на разных этапах ее развития.

Правовая (судебная) этнология и юридическая антропология долгие годы развивались в тесной взаимосвязи, как одна наука. Как самостоятельное направление научного познания юридическая антропология сложилась в 1890 г., когда

вышла в свет работа Г. Поста “Основы этнологической юриспруденции”. Хотя справедливости ради надо отметить, что формированию этнологической юриспруденции как науки предшествовали значительные в научном плане исследования И.Я. Баховена “Материнское право” (1861), Н. Фюстель де Куланжа “Античный полис” (1864), Дж. Мак-Леннана “Первобытный брак” (1865), Э.Б. Тайлора “Первобытная культура” (1871), Л.Г. Моргана “Система кровного родства и родственные связи в семье”, Г.Дж. Самнер-Мэна “Древнейшая история учреждений” (1875), Ф. Энгельса “Происхождение семьи, частной собственности и государства” (1884) и др. По справедливому мнению Н. Руланд, юридическая антропология появилась и развивалась как “дочь истории права”<sup>74</sup>.

Как когнитивное научное направление в судебной (правовой) этнологии сформировались различные методологические подходы. Так, юридическая антропология по своей природе нацелена на межкультурный (географический и исторический) подход, а судебная (правовая) этнология зародилась в рамках когнитивного подхода в праве, использует свои специфические методы, при этом чаще всего проводит свои исследования на материале одного или нескольких (чаще всего близких друг другу) этносов<sup>75</sup>. Тем не менее обе данные науки продолжают развиваться, дополняя и обогащая друг друга, и имеют и при этом общие методологические исходные позиции.

Судебная (правовая) этнология значительно шире и по своему предметному полю, чем юридическая антропология, что не позволяет говорить об их тождестве. Так, в судебной (правовой) этнологии, в отличие от юридической антропологии, в качестве предмета исследования выступает правовая жизнь этноса, а не правовое измерение человеческого бытия.

В конечном итоге этноправовые научные исследования различных народов позволяют выстроить единую систему, позволяющую использовать полученные знания для реализации целей в правоприменительной практике.

Достаточно близкими друг другу по задачам являются отдельные разделы судебной (правовой) этнологии с этнопсихологией (психологическая антропология) и когнитивная антропология,

одной из которых является объяснение, как и почему формируется специфическое восприятие народом себя самого и внешнего мира и как это восприятие влияет на поступки и поведение людей, в том числе и в делинквентном поведении.

Одной из целей судебной (правовой) этнологии и целью когнитивной антропологии выступит решение близкой задачи - изучение структуры картины мира (видение мироздания, характерное для того или иного народа, это представления членов общества о самих себе и о своих действиях, своем поведении в социуме), которое необходимо для юриспруденции при конструировании возможного поведения субъекта или группы лиц в юридически значимых ситуациях.

Обращение к данным этнологической науки позволило когнитивной юриспруденции обогатиться новым видением инстинктивных, врожденных, природно-обусловленных компонентов человеческого поведения. Из этнологической практики такие науки, как социобиология, заимствовали методы многоаспектного изучения поведения, что, в свою очередь, позволило поставить перед изучением процесса познания ряд новых задач: изучение распознавания природных сигналов и конвенциональных знаков, эмоциональная регуляция познавательной активности, гипотеза конкурентной организации когнитивных процессов. Аналогично данные психиатрии позволяют обогатить видение познавательного процесса рядом его особых типов, благодаря чему оказывается возможной постановка вопроса о природных механизмах формирования установки, интерпретации и конструктивной деятельности познания.

Таким образом, сегодня в судебной (правовой) этнологии сложился комплекс частно-научных методов исследования, который включает в себя:

1. *Метод полевого исследования*, позволяющий ученым получить сведения о внешней и внутренней жизни этносов (народов). С помощью современных технических средств (аудио- и видеоаппаратуры) в традиционных полевых записях запечатляются объекты и явления социальной жизни народов (традиции, обряды, обычаи, ритуалы), социальная жизнедеятельность конкретных этнических групп, особенности организации социального управления внутри этнической

общности и т.д. Метод полевого исследования предполагает длительное пребывание исследователя в изучаемой этнической среде, вживание в нее. Плодотворность метода возрастает с увеличением срока пребывания исследователя в изучаемом этносе. В настоящее время полевые исследования существуют в виде срочных и сезонных выездов на место, причем маршрутный вариант строится так, чтобы в отведенные сроки охватить возможно больше населения или большую этническую территорию.

2. *Метод изучения письменных источников*, в ходе которого изучаются и анализируются опубликованные материалы по интересующим вопросам жизнедеятельности того или иного этноса.

3. *Сравнительное языкознание* как один из важнейших методов исследования в судебной (правовой) этнологии. С его помощью можно показать точные границы соотношения близких языков и степень их родства, что является одним из элементов этноантропологической диагностики и идентификации личности неопознанных больных, трупов, а также лиц, без вести пропавших, дать научные рекомендации по подбору переводчика при проведении следственных и судебных действий.

4. *Социологический метод*, который заключается в сборе информации о социальных отношениях и истолковании обнаруженных закономерностей<sup>6</sup>. Получение информации основано на интервьюировании, анкетировании, мониторинге населения. По результатам обработки данных делается вывод об эффективности либо неэффективности проводимых социально-правовых мер, об отношении к другим этногруппам и т.д.

5. *Этологический метод*, который среди всего комплекса поведенческих актов человека выделяет инстинктивное поведение, сравнивает поведенческие схемы людей, принадлежащих самым разным популяциям, культурам, видам, и среди них выявляет однотипные.

Выделив такое поведение, исследователь пытается понять, в чем его нынешняя или бывшая целесообразность для человека, уяснить, как он возник и как будет действовать в современных условиях. Такое обобщенно-типичное, видоцелесообразное поведение признается инстинктив-

ным. Сравнивая между собой поведение представителей самых различных этнорасовых групп людей и видов высших приматов, обнаруживают параллели и закономерности, свидетельствующие о существовании общих поведенческих принципов человека как представителя животного царства.

Этологический метод исследования поведения человека очень плодотворен в правоповедении, поскольку дает возможность понять поведение субъектов правовых отношений, прогнозировать их возможные последствия. Причем этот метод не простой. Помимо объективных трудностей, вытекающих из мощного влияния рассудка, маскирующего и модифицирующего многие инстинктивные проявления, исследователи регулярно сталкиваются с общественным неприятием самого этологического метода применительно к человеку. Многим людям кажется неприемлемым и даже оскорбительным сам факт сопоставления поведения человека с животными. И этому тоже есть этологическое объяснение. Заключается оно в действии инстинкта этологической изоляции видов<sup>7</sup>. Сущность этого инстинкта можно выразить в виде девиза “возлюби своего - возненаюби чужого”; “чужими” в нашем случае являются обезьяны, неприязненное отношение к которым распространяется и на тезис о родстве нашего поведения с их поведением. Казалось бы, теория Дарвина, несмотря на непрекращающиеся (в силу той же неприязни) и по сей день попытки ее опровергнуть, прочно и бесповоротно принята научным сообществом, и со своим происхождением от обезьян большинство образованных людей вполне согласно. Однако мысль о том, что то или иное чувство является голосом инстинкта, по-прежнему вызывает у многих людей резкие протесты, по большей части, не находящие рационального объяснения. А между тем корень этой неприязни - как раз в подсознательном неприятии нашего родства с обезьянами<sup>8</sup>.

Следует также тщательно подчеркнуть тот факт, что этологический метод не претендует на всеохватное и всестороннее объяснение всех особенностей поведения человека. Он распаивает очень мощный, очень важный и доселе почти нетронутый пласт глубоко подсознательных процессов инстинктивного поведения. Но он не рассмат-

ривает ни физиологических тонкостей функционирования нервной системы, ни закономерностей функционирования рассудка или неглубоких слоев подсознания, рассматривая их лишь в меру минимальной необходимости - все это сфера компетенции других наук.

6. *Антропометрический метод* (греч. anthropos - человек + metreo - мерить, измерять) - совокупность методов и приемов измерения, применяемых при описании (осмотре) тела человека в целом и отдельных его частей, а также при научных исследованиях. Антропометрические измерения позволяют судить о развитии тех или иных органов, их соответствии общепринятой норме, позволяющих дать количественную характеристику их изменчивости. Выявленные отклонения указывают на наличие у человека тех или иных признаков, позволяющих произвести его этноантропологическую идентификацию и диагностику.

Массовость антропометрических исследований дает возможность оценивать и сравнивать изменчивость признаков различных расовых, возрастных, профессиональных, половых групп на основе измерений большого числа индивидуумов. Возникновение антропометрии как научной методики относится к XIX в. и связано с именем французского антрополога П. Брока. Значительный вклад в ее дальнейшее развитие внесли иностранные (Р. Мартин и др.) и отечественные антропологи (В.В. Бунак, А.И. Ярхо и др.)<sup>9</sup>. Различают признаки измерительные и описательные. Первые определяются с помощью антропологических инструментов (антропометр, толстотные и скользящие циркули, ленты и др.). Измерение производится между строго локализуемыми антропометрическими точками, которые представляют сравнительно легкодоступные для наблюдения элементы внешнего строения тела. Выделяют тотальные (длина тела, масса, обхват груди) и частные (ширина стопы, длина кисти и т.п.) размеры тела. Определение описательных признаков (формы частей тела, частей лица, пигментации кожи, волос и глаз, формы волос и т.д.) производится с помощью шкал, муляжей, схем, построенных на основе точных разграничительных критериев. Например, шкала цвета глаз В.В. Бунака учитывает 12 вариантов окраски радужины,

шкала окраски волос Фишера - Заллера - 40 оттенков.

Для антропометрии характерна тенденция к замене описательных признаков более точными измерительными и внедрению современных методов анализа (рентген, ультразвук, меченые соединения). Выбор антропометрической методики, точек и признаков диктуется задачами конкретного антропологического исследования. В судебной (правовой) этнологии, судебной медицине, этнической антропологии для выделения расовых типов измеряют голову, лицо, череп, длину тела, пользуются шкалами цвета глаз, кожи, волос и др. В морфологии человека в особенности в учении о физическом развитии учитываются масса, длина тела (рост) и другие продольные, поперечные и обхватные размеры. На их основе построены шкалы, позволяющие определять степень физического развития у отдельных индивидуумов и различных групп населения.

Собранные в процессе антропометрического обследования данные подвергают вариационно-статистической (биометрической) экспертизе и оформляют в виде таблиц, графиков и схем. На антропометрических материалах основаны также стандартизация предметов массового производства (одежда, обувь) и рациональное устройство рабочих мест. Антропометрическими данными пользуются и в криминалистике для описания и опознания преступников.

7. *Антропоскопический метод* (греч. anthropos - человек + skopeo - рассматривать, исследовать) - совокупность методических приемов описания особенностей строения тела человека, основанная на оценке в баллах степени выраженности отдельных признаков.

Признаки описательного характера в антропоскопии оценивают баллами, характеризующими степень выраженности признака. Это относится, например, к описанию пигментации кожи, радужки, волос, особенностям осанки, форме отдельных частей тела, вторичных половых признаков.

Антропоскопия широко используется при судебно-медицинских и дерматоглифических, одонтологических и иных исследованиях. Конечно, в судебной (правовой) этнологии могут применяться и другие методы, свойственные классической этнологии, например, археологический метод и др.

Поскольку за последнее время существенно расширились методологические возможности разных наук и сблизились применяемые при исследовательской работе методики, теперь при проведении правовых исследований широко используются методы психологического тестирования, эксперимента и др.

Так, при рассмотрении общих вопросов преступности используется статистический метод, заключающийся в накапливании и обработке (анализе) статистических материалов (прежде всего, материалов следственно-судебной и административной практики, различного рода отчетов, итогов переписей населения и др.), объективно отражающих состояние, динамику и тенденции развития этносоциальных процессов и явлений. В числе вопросов, устанавливаемых по средствам данного метода в судебной (правовой) этнологии, главным является социально-демографический блок: возраст, социальное положение, образование, профессия, тип жилища, время проживания в данной местности и т.д. Блок вопросов о национальности и родном языке, прежде всего, отражает самоидентификацию человека с той или иной этнической или языковой группой, позволяет установить общую этническую картину, определить динамику этнических процессов путем сравнения материалов нескольких переписей, разрабатывать и реализовывать этносоциальную и этноправовую, миграционную и правотворческую политику региона и государства, прогнозировать обострения межэтнических отношений и предпринимать меры по их недопущению и разрешению и т.д.

При изучении этнопсихологических особенностей поведения личности в условиях межэтнического конфликта, формирования делинквентного поведения и других вопросов в судебной (правовой) этнологии активно используются методы юридической психологии.

В рамках социально-антропологического метода изучения жизни современного общества, взаимоотношений его субъектов основное внимание акцентируется, во-первых, на выявлении и описании “высших” родовых сил человека как основы его вне институциональных изменений и процессов, коренящихся в глубинах человеческой природы. Во-вторых, антропологический ракурс

изучения жизни современного общества, его институциональных и вне институциональных элементов означает рассмотрение культуры как способа саморегуляции и самореализации. Поскольку человек выражает и реализует свою родовую сущность при помощи универсальных способов и образцов деятельности, понять социальную организацию определенного народа, его обычаи и социальные институты можно только путем выявления и изучения вне институциональных феноменов человеческой жизни.

Конечно же, в судебной (правовой) этнологии могут использоваться и многие другие научные методы, применение которых обусловлено целями и задачами научных исследований.

Название данного когнитивного научного направления составлено из слов “этнология” (образовано из греческих слов *ethnos* (народ) и *logos* (слово, наука)) и “судебная” (правовая), указывает на то, что получаемые знания нацелены на решение задач правоприменительного характера.

В рамках судебной (правовой) этнологии должен быть сконцентрирован теоретический и эмпирический материал, источником которого станет научное переосмысление и переоценка уже имеющихся, получение и обработка новых данных о традициях, обычаях, образе жизни и самосознании различных этнических групп, влияющих на их социальное поведение, особенностях правонарушений, характерных для их членов, с целью научного изучения и объяснения причин и содержания девиантного (социально отклоняющегося) поведения субъектов конкретного этноса и выработки мер по их преодолению; изучения особенностей совершения и сокрытия “традиционных” этнических правонарушений для определения способов и методов их раскрытия и расследования и т.д.

Сегодня систематизированные рекомендации и знания юристов, этнологов, этологов, психологов, лингвистов и представителей других наук в самых разных сферах социальной жизни различных этнических групп необходимы для решения социально-правовых проблем. Таким образом, *судебная (правовая) этнология* - это когнитивная система научных знаний о роли процессов социально-правовой жизнедеятельности этнических общностей, закономерностей правовой

жизни этнических сообществ, возникновения, функционирования и взаимодействия этнических правовых систем, особенностей правовой культуры этносов, индивидуального и коллективного поведения представителей этнических групп, направленная на решение задач правоприменительной практики.

Судебная (правовая) этнология является только одним примером развития когнитивной юриспруденции, но, безусловно, это направление имеет большой научный и практический потенциал.

Подход к праву как к установленной законодателем системе отраслей привел к узкопредметной, отраслевой изолированности научных исследований в праве и, как результат, к противоречивости представлений и выводов об одних и тех же правовых явлениях в целом и непринятии теории юридического процесса в частности. Поэтому только когнитивное восприятие права предоставляет возможность развития юридической науки, позволяющую системно взглянуть на разрозненные и по форме, и по содержанию элементы юриспруденции, предписанные правовыми установлениями.

В настоящее время отказ от позитивизма в исследовании права и правоприменительной практике подвел ученых к осмыслению и пересмотру новых методологических возможностей юридической науки, в результате чего на основе когнитивного подхода стали формироваться новые

типы правопонимания, развиваться новые методологические подходы и системы.

Развитие различных направлений когнитивной юриспруденции позволит открыть новые горизонты отечественной науки и занять подобающее ей место в мировом юридическом сообществе.

<sup>1</sup> *Фатхи В.И.* Правовая этнология: концептуальные идеи и принципы : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Ростов н/Д, 2007. С. 8-12.

<sup>2</sup> Структура научного исследования представляет собой способ научного познания или научный метод как таковой. *Метод* - это совокупность действий, призванных помочь достижению желаемого результата.

<sup>3</sup> Традиционная этнология изучает процессы формирования и развития различных этнических групп, их идентичность, формы их культурной самоорганизации, закономерности их коллективного поведения и взаимодействия, взаимосвязи личности и социальной среды (см.: *Садохин А.П.* Этнология : учебник. М., 2002. С. 18-19).

<sup>4</sup> *Руланд Н.* Юридическая антропология : учеб. для вузов / отв. ред. В.С. Нерсесянц. М., 2000. С. 24.

<sup>5</sup> *Ковлер А.И.* Антропология права : учеб. для вузов. М., 2002. С. 28.

<sup>6</sup> *Хеллевик О.* Социологический метод. М., 2002. С. 8.

<sup>7</sup> *Дольник В.* Непослушное дитя биосферы. Беседы о поведении человека в компании птиц, зверей и детей. СПб. ; М., 2007. С. 261-262.

<sup>8</sup> *Протопопов А.И.* Этология человека и ее место в науках о поведении. URL: <http://www.ethology.ru>.

<sup>9</sup> См., например: *Бунак В.В.* Антропометрия. Практический курс. М., 1941.

Поступила в редакцию 03.06.2013 г.