

УДК 165:343.2/.7

ББК 87.22:67.408

Б86

Автор:

Бочкарёв С. А., доктор юридических наук, научный сотрудник Института государства и права РАН, почетный работник прокуратуры РФ.

Рецензенты:

Лекторский В. А., доктор философских наук, профессор, академик РАН;

Лисицын-Светланов А. Г., доктор юридических наук, профессор, академик РАН.

Бочкарёв С. А.

Б86 Гносеология уголовного права : монография. — Москва : Блок-Принт, 2021. — 664 с.

ISBN 978-5-6045698-5-6

Настоящая работа является продолжением изданной в 2019 г. монографии «Философия уголовного права: постановка вопроса». Если в предыдущем произведении объектом исследования являлась уголовно-правовая мысль, то объектом данной книги уже стало само отраслевое знание, имеющее собственные законы бытия. Автор исследовал генезис знания, его состав, связь с познанием и сознанием. Выделил субъекты знания, оценил их приоритеты. Определил объекты знания, их состояние и влияющие на их формирование факторы. В завершение сформулировал причины кризиса уголовного права и попытался очертить траекторию появления нового в науке и практике этой отрасли.

Гносеология уголовного права рассмотрена как часть социальной эпистемологии — одной из современных областей исследования знания, занимающейся изучением основных способов познания социальной реальности, в том числе уголовно-правовой.

Материалы исследования могут быть применены в выработке рекомендаций для мониторинга социально-правовых процессов, предотвращения негативных последствий использования современных технологий социального управления и манипулирования.

УДК 165:343.2/.7

ББК 87.22:67.408

Научное издание

БОЧКАРЁВ СЕРГЕЙ АЛЕКСАНДРОВИЧ

ГНОСЕОЛОГИЯ УГОЛОВНОГО ПРАВА

Монография

Подписано в печать 13.04.2021. Формат 60×90 ¹/₁₆.

Печать цифровая. Печ. л. 41,5. Тираж 1000 (1-й завод 200) экз. Заказ №

ISBN 978-5-6045698-5-6

© Бочкарёв С. А., 2021

Author:

Bochkarev S. A., Doctor of Law, Researcher of the Institute of State and Law of the Russian Academy of Sciences, Honorary Employee of the General Prosecutor's Office of the Russian Federation.

Reviewers:

Lectorsky V. A., Doctor of Philosophy, Professor, Academician of the Russian Academy of Sciences;

Lisitsyn-Svetlanov A. G., Doctor of Law, Professor, Academician of the Russian Academy of Sciences.

Bochkarev S. A.

Gnoseology of Criminal Law : Monograph. — Moscow : Blok-Print, 2021. — 664 p.

ISBN 978-5-6045698-5-6

In this monograph, Sergey Bochkarev continues his research “Philosophy of Criminal Law: Addressing the Question” published in 2019. Whereas the previous research focused on the criminal law philosophy in general, this monograph deals with gnoseology of criminal law as a branch of science subduced to peculiar rules of existence. The author has studied the genesis of criminal law knowledge, elements thereof and relations to cognition and consciousness. He has described subjects of criminal law knowledge and evaluated their priorities. He has also defined objects of criminal law knowledge, their state and factors that influence their development. In conclusion, Sergey Bochkarev has determined what causes the crisis of the criminal law science and has attempted to outline the course of innovations in the theory and practice of this branch of law.

The author views gnoseology of criminal law as a part of social epistemology, a modern field of research that studies the primary ways of perception of social reality including criminal law reality.

A researcher may use these research materials to develop recommendations for monitoring social and legal processes and preventing negative consequences of the use of modern social management and manipulation technologies.

Оглавление

Summary	5
Предисловие чл.-корр. РАН А.Н. Савенкова.....	9
Слово рецензента акад. РАН В.А. Лекторского.....	14
Слово рецензента акад. РАН А.Г. Лисицына-Светланова	16
Пролог	21
Введение	24
Глава 1. Предпосылочное знание	34
1.1. Актуализация философии отраслей права.....	34
■ О возможности философского осмысления отраслей права ■ Опыт философской рефлексии отраслей права ■ Пределы философского вмешательства в право ■ «Философия права» как нечто и вечно пограничное ■ История философского осмысления отраслей права ■ «Каноны бытия» и «законы жизни» как сфера компетенции философии права	
1.2. Философия уголовно-правового знания	46
■ Специфика гносеологического ■ «Разное знание» как предпосылка гносеологической рефлексии ■ Два вида мышления и их независимость как условие истинности знания ■ Истина и ее положение в уголовно-правовом знании ■ Мораль и ее влияние на формирование правового знания ■ «Внутренний взгляд» как орган гносеологии ■ Междисциплинарность эпистемологии	
1.3. Сознание, познание и знание уголовного права	63
■ Ключевые категории гносеологии ■ Наука и ее место в составе познания ■ «Смысл» и «значение» в уголовном праве ■ Наука права в контексте сознания и самосознания ■ Правоведение и знание о праве ■ Эпистемологические задачи науки уголовного права	
Глава 2. Генезис уголовно-правового знания	77
2.1. Формирование уголовно-правовой науки	78
в царской России	
■ Императорские указы и уставы ■ А.Ф. Кистяковский и двуликость права ■ Н.Д. Сергеевский и уголовное право как юридическая наука ■ Н.С. Таганцев и пересмотр сакраментальных представлений о науке ■ М.В. Духовской, В.В. Есипов и их расширенный взгляд на науку ■ М.П. Чубинский и П.П. Пусторослев — компромиссный подход ■ С.П. Мокринский о науке с позиции самой науки ■ В.Д. Набоков и А.А. Жижиленко о Первой мировой войне и ее влиянии на уголовно-правовую науку ■ П.И. Люблинский о живой природе знания и заимствованиях ■ Институализация уголовно-правового знания	

2.2. Идеологизация теории уголовного права в Советской России	105
<ul style="list-style-type: none"> ■ Революция и ее последствия для науки ■ Наука и ее классовый характер ■ Марксистско-ленинские идеалы и последствия их введения в правоведение ■ Партийное вмешательство и администрирование институтов ■ Реальное положение науки уголовного права в трудах советских ученых ■ Политизация уголовно-правового знания 	
2.3. Плюрализация уголовно-правового знания в современной России.....	129
<ul style="list-style-type: none"> ■ Смена конституционного строя и условий научной деятельности ■ Наука как совокупность внешних атрибутов ■ Наука как уголовно-правовая мысль и уголовно-правовое знание ■ Современные представления о науке и знании, их взаимосвязи и составе ■ Позитивизм и другие учения в составе знания об уголовном праве 	
Глава 3. Состояние субъектов уголовно-правового знания....	155
3.1. Состав субъектов познания и его трансформация	156
<ul style="list-style-type: none"> ■ Социальный контекст и его значение для знания ■ «Вызовы времени» и их влияние на научное знание ■ Право в контексте национальных и транснациональных интересов ■ Консервативность субъектов знания и ее последствия ■ Глобализация и ее воздействие на появление новых субъектов уголовно-правового знания 	
3.2. Пределы научного познания уголовно-правовой реальности	167
<ul style="list-style-type: none"> ■ Кризис уголовного права в научном понимании ■ «Пороги» научного осмысления криминальной обстановки ■ «Пороки» научного восприятия уголовно-правовой действительности ■ Кризис науки или научности? ■ Стагнация правоведения или науки в целом? ■ «Легистский стандарт» как эталон научного подхода 	
3.3. Границы практического понимания уголовно-правовой действительности	188
<ul style="list-style-type: none"> ■ Двойственность в понимании современной криминальной реальности ■ Теоретики и практики о причинах различий во взглядах на состояние борьбы с преступностью ■ Уголовно-правовой мониторинг и его дефекты ■ Социальная обусловленность и ее дефицит во взглядах правоприменителя ■ Институты власти и дихотомия их оценок правопорядка ■ Релятивизм и его влияние на правоприменение 	
3.4. Ограничения профессионального восприятия преступности.....	210
<ul style="list-style-type: none"> ■ Субъекты профессии и профессионального знания ■ Порядок формирования профессионального знания ■ Независимость правоприменителя и достоверность знания ■ Непроцессуальные факторы формирования знания ■ Структура органов юстиции и ее влияние на независимость субъектов профессионального знания 	

3.5. Издержки общественного сознания в поддержании уголовного правопорядка	233
■ Право как объект посягательства ■ Правопорядок как хранитель социальной целостности ■ Трансформация целого в мире социального ■ Феномен целого и его положение в правоведении ■ Антропологические предпосылки правопорядка ■ Опыт русской революции	

Глава 4. Состояние уголовно-правового знания как объекта познания	256
--	------------

4.1. Обыкновения теории уголовного права	256
■ Традиции и новации в знании о праве ■ Сложности в выявлении и познании традиций ■ Каноны уголовного права ■ Онтология как базис для распознания традиций и новаций в праве ■ «Преступление» и «наказание» как ключевые категории теории и философии уголовного права ■ Уголовное право между преступлением и наказанием ■ Уголовное право как право	

4.2. Предрассудки науки уголовного права в восприятии философии	284
■ Рациональное в оценке философского знания ■ Иррациональное в понимании философского опыта ■ Общественное сознание и его роль в восприятии наукой философии ■ Позитивизм как негативизм уголовно-правовой мысли ■ «Вавилон» философии и права. Условия их синергии	

4.3. Стереотипы уголовно-правового знания в отношении к истории.....	321
■ «История» в уголовно-правовом понимании ■ Историософия уголовного права ■ Историзм как характерная черта современного уголовно-правового знания	

4.4. Традиции теории уголовного права в абсолютизации политики	346
■ Уголовная политика как наука наук ■ Философский аспект темы ■ Исторические предпосылки дисциплины ■ Гносеологические проблемы уголовной политики ■ Уголовная политика и политика ■ Уголовная политика как наука о недолжном ■ Государство и должное	

4.5. Проблемы уголовно-правового понимания экономики.....	398
■ История и предыстория экономико-правового мышления ■ Предпосылки экономического анализа уголовного права ■ Механизм экономического осмысления уголовного права ■ Гносеологические тенденции и провалы в интеграции экономического и правового знания ■ Издержки уголовно-правовой оценки собственности ■ Онтология собственности и ее отражение в экономике и праве ■ Уголовная экзистенция как источник отраслевого знания о собственности ■ Парадоксы экономической теории в восприятии институтов права ■ Погрешности новой экономической теории в восприятии правосудия ■ Значение правосудия в современной экономике ■ Пределы и условия формирования экономико-правового знания	

Глава 5. Потенциал философского подхода в познании уголовного права.....	453
5.1. Метаоснование уголовно-правового знания	454
■ Знание как генеральный показатель состояния права ■ «Состояние» как универсальная категория знания ■ «Состояние права» как знание о праве ■ Метаструктура знания о праве и ее элементы	
5.2. Онтологические свойства уголовного права.....	464
■ Метафизика и позитивизм права ■ Уголовно-правовой опыт приобщения к метафизике ■ Метафизика естественных и гуманитарных наук ■ Специфика метафизического исследования уголовного права ■ Метафизика как сфера соединения науки уголовного права с наукой в целом	
5.3. Герменевтика в структуре уголовно-правового знания....	504
■ Общеправовые и уголовно-правовые представления о герменевтике ■ Вехи истории становления учения и метода ■ Психологизация герменевтики ■ Онтологизация герменевтики ■ Потенциал метода герменевтики ■ Понимание как метанорма права и его отраслей	
5.4. Синергетический подход в науке уголовного права	547
■ Синергетика и ее актуальность для уголовно-правового знания ■ Уголовное право в контексте хаоса как основной категории синергетики ■ Право между порядком и беспорядком ■ Регулярное и иррегулярное поведение в праве	
5.5. Виртуализация уголовно-правового пространства	560
■ Цифровизация и ее влияние на знание о праве ■ Уголовно-правовой концепт ■ Виртуально-правовой концепт ■ Виртуализация уголовно-правовой парадигмы	
Заключение	577
Post Scriptum, или На пороге нового в науке уголовного права?	586
■ Философия и ее урок для правоведения ■ Знание и наука: состояние их конвергенции ■ Чувство, воля и знание как формы бытия ■ Чувство и воля в праве ■ Воля или не только воля в праве? ■ Знание как новая форма права	
Библиографический список.....	617

Contents

Summary	5
Foreword by A.N. Savenkov, the corresponding member of the Russian Academy of Science	9
Reviewer comments V.A. Lectorsky, the member of the Russian Academy of Science	14
Reviewer comments by A. G. Lisitsyn-Svetlanov, the member of the Russian Academy of Science	16
Prologue	21
Introduction	24
Chapter 1. Background Knowledge	34
1.1. Updating the philosophy of branches of law	34
▪ Whether philosophical understanding of the branches of law is at all possible ▪ Experience of philosophical reflection of branches of law ▪ Limits of philosophical intervention in law ▪ “Philosophy of law” as something that is a borderline term ▪ History of philosophical understanding of branches of law ▪ “Canons of being” and “laws of life” as the competences of the philosophy of law	
1.2. Philosophy of criminal law knowledge	46
▪ Specifics of the gnoseological ▪ “Different knowledge” as a prerequisite to gnoseological reflection ▪ Two forms of cogitation and their independence as a criterion of true knowledge ▪ Truth and its position in criminal law knowledge ▪ Morality and its influence on the formation of legal knowledge ▪ “Internal view” as an organ of gnoseology ▪ Interdisciplinarity of epistemology	
1.3. Consciousness, cognition and knowledge of criminal law	63
▪ Key categories of gnoseology ▪ Science and its place in the structure of knowledge ▪ “Significance” and “meaning” in criminal law ▪ The science of law in the context of consciousness and self-actualization ▪ Law and knowledge of law ▪ Epistemological issues of the science of criminal law	
Chapter 2. The Genesis of the Domestic Criminal Law Knowledge	77
2.1. The development of criminal law science in tsarist Russia	78
▪ Imperial orders and statutes ▪ A.F. Kistyakovsky and the duplicity of law ▪ N.D. Sergeevsky and criminal law as a legal science ▪ N.S. Tagantsev and the revision of sacramental ideas about science ▪ M.V. Dukhovskoy, V.V. Esipov and their expanded view of science ▪ M.P. Chubinsky and P.P. Pustoroslev and their compromise approach ▪ S.P. Mokrinsky about science from the position of science itself ▪ V.D. Nabokov and A.A. Zhizhilenko about The First World War and its impact on criminal law science ▪ P.I. Lublinsky about the living nature of knowledge and borrowings ▪ Institutionalization of criminal law knowledge	
2.2. Ideologization of the theory of criminal law in the Soviet Russia	105
▪ The revolution and its consequences for science ▪ Science and its class character ▪ Marxist-Leninist ideals and the results of their introduction to law ▪ Party intervention and administration of institutions of knowledge ▪ The real situation of the science of criminal law in the Soviet scientists’ works ▪ Politicization of criminal law knowledge	

2.3. The pluralization of criminal law knowledge in modern Russia.....	129
<ul style="list-style-type: none"> ▪ Change of the constitutional system and conditions of scientific activity ▪ Science as a complex of external attributes ▪ Science as criminal law idea and criminal law knowledge ▪ Modern ideas about science and knowledge, their relationship and composition ▪ Positivism and other doctrines in the knowledge of criminal law 	
Chapter 3. State of Subjects of Criminal Law Knowledge	155
3.1. The composition of subjects of knowledge and its transformation.....	156
<ul style="list-style-type: none"> ▪ Social context and its significance for knowledge ▪ Modern challenges and their influence on scientific knowledge ▪ Law in the context of national and transnational interests ▪ Globalization and its influence on the generation of new subjects of criminal law knowledge 	
3.2. Limits of scientific knowledge of criminal law reality	167
<ul style="list-style-type: none"> ▪ The crisis of criminal law in scientific understanding ▪ “Thresholds” of scientific conceptualization of crime ▪ “Vices” of scientific perception of the criminal law reality ▪ Is it the crisis of science or scientism? Is it stagnation of law or science in general? ▪ “Legist standard” as a “benchmark” of scientific approach 	
3.3. Limits of practical understanding of criminal law reality.....	188
<ul style="list-style-type: none"> ▪ Ambivalence in the understanding of modern criminal reality ▪ “Theorists” and “practitioners” about reasons for different views on the state of crime control ▪ Criminal law monitoring and its defects ▪ Social conditionality and its deficit in the views of the law enforcement officer ▪ State institutions and the dichotomy of their assessments of the law and order ▪ Relativism and its impact on law enforcement 	
3.4. Limitations of professional perception of crime	210
<ul style="list-style-type: none"> ▪ Actors of the profession and professional knowledge ▪ Procedure for professional knowledge formation ▪ Independence of the law enforcement officer and reliability of knowledge ▪ Non-procedural factors of knowledge formation ▪ Structure of justice bodies and their influence on the independence of the subjects of professional knowledge 	
3.5. The costs of social experience in the maintenance of criminal law order	233
<ul style="list-style-type: none"> ▪ Law as an object of encroachment ▪ Law and order as a guardian of social integrity ▪ Transformation of the whole in the social world ▪ The phenomenon of the whole and its position in law ▪ Anthropological prerequisites of law and order ▪ The Russian revolution experience 	
Chapter 4. State of Criminal Law Knowledge as an Object of Knowledge	256
4.1. Customs of the criminal law theory.....	256
<ul style="list-style-type: none"> ▪ Traditions and innovations in law knowledge ▪ Difficulties in identifying and learning traditions ▪ Canons of criminal law ▪ Ontology as a basis for recognizing traditions and innovations in law ▪ “Crime” and “punishment” as key categories of the theory and philosophy of criminal law ▪ Criminal law between crime and punishment ▪ Criminal law as justice 	
4.2. Prejudices of the criminal law science in philosophy perception.....	284
<ul style="list-style-type: none"> ▪ The rational in the evaluation of philosophical knowledge ▪ The irrational in the understanding of philosophical experience ▪ Social consciousness and its role in the philosophy science perception ▪ Positivism as negativism of criminal law concept ▪ “Babylon” of philosophy and law and conditions of their synergy 	

4.3. Stereotypes of criminal law knowledge in relation to history	321
▪ “History” in the criminal law understanding ▪ Historiosophy of criminal law	
▪ Historicism as a characteristic feature of modern criminal law knowledge	
4.4. Traditions of the criminal law theory in the politics absolutization	346
▪ Criminal policy as a science of sciences ▪ Philosophical aspect of the topic ▪ Historical background of the discipline ▪ Gnoseological problems of criminal policy ▪ Criminal policy and politics ▪ Criminal policy as the non-due science ▪ State and due	
4.5. Problems of criminal law understanding of economy	398
▪ History and pre-history of economic and legal thinking ▪ Prerequisites for economic analysis of criminal law ▪ Mechanism of economic understanding of criminal law	
▪ Gnoseological trends and failures in the integration of economic knowledge and legal knowledge ▪ Side effects of criminal law evaluation of property ▪ Ontology of property and how it is reflected in economy and law ▪ Criminal existential as a source of a branch of knowledge about property ▪ Paradoxes of economic theory from the point of view of law institutions ▪ Faults of the new economic theory from the point of view of justice	
▪ Limits and conditions of the development of economic and legal knowledge	
Chapter 5. Potential Philosophical Approach in the Knowledge of Criminal Law	453
5.1. Metabasis of criminal law knowledge	454
▪ Knowledge as a general indicator of the state of law ▪ “State” as a universal category of knowledge ▪ “State of law” as knowledge of law ▪ Meta-structure of knowledge about law and its elements	
5.2. Ontological characteristics of criminal law	464
▪ Metaphysics and positivism of law ▪ Criminal law experience of introduction to metaphysics ▪ Metaphysics of natural sciences and humanities ▪ Specifics of criminal law metaphysical research ▪ Metaphysics as a sphere of the science of criminal law connection with science in general	
5.3. Hermeneutics in the structure of criminal law knowledge	504
▪ General criminal law perception of hermeneutics ▪ History milestones of development of doctrine and method ▪ Psychologization of hermeneutics ▪ Ontologization of hermeneutics ▪ Potential of the hermeneutics method ▪ Understanding as a meta-norm of law and its branches	
5.4. Synergetic approach to the criminal law science	547
▪ Synergetics and its relevance to criminal law knowledge ▪ Criminal law in the context of chaos as the main category of synergetics ▪ Law between order and disorder ▪ Regular and irregular behavior in law	
5.5. Virtualization of the criminal law space	560
▪ Digitalization and its impact on law knowledge ▪ Criminal law concept ▪ Virtual legal concept ▪ Virtualization of the criminal law paradigm	
Conclusion	577
Post Scriptum, or Are We on the Threshold of a New Criminal Law Science?	586
▪ Philosophy and its lesson for legal studies ▪ Knowledge and science: the state of their convergence ▪ Feeling, will and knowledge as forms of being ▪ Feeling and will in law	
▪ Is there the will or not only the will in the law? ▪ Knowledge as a new form of law	
References	617