

ISSN 2410-7522



РОССИЙСКИЙ ЖУРНАЛ
ПРАВОВЫХ ИССЛЕДОВАНИЙ

◆
RUSSIAN JOURNAL
OF LEGAL STUDIES

Тема выпуска
«Вопросы гражданского права»

Том 7 ◆ № 1 ◆ 2020
Volume 7 ◆ No. 1 ◆ 2020

РОССИЙСКИЙ ЖУРНАЛ ПРАВОВЫХ ИССЛЕДОВАНИЙ

НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКИЙ МЕЖОТРАСЛЕВОЙ ЖУРНАЛ

Свидетельство о регистрации средства массовой коммуникации пи № фс 77-58635 от 21.07.2014
119002, г. Москва, Староконоюшенный пер., 19/31; E-mail: rjls@bk.ru
www.russianjls.ru

Журнал включен ВАК Минобрнауки России в Перечень рецензируемых научных изданий,
в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций
на соискание ученой степени кандидата наук, на соискание ученой степени доктора наук
по специальности 12.00.00 (Юридические науки)

ГЛАВНЫЙ РЕДАКТОР

Керимов Александр Джангирович
Доктор юридических наук,
профессор кафедры конституционного права
Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ

ЗАМЕСТИТЕЛИ ГЛАВНОГО РЕДАКТОРА

Бочкарёв С.А.
Кандидат юридических наук, заведующий лабораторией
политико-правовых исследований
МГУ имени М.В. Ломоносова

Тимошенко А.А.
Кандидат юридических наук, доцент,
профессор Университета прокуратуры
Российской Федерации

РЕДАКЦИОННЫЙ СОВЕТ

Голиченков А. К.	Доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки РФ, декан юридического факультета Московского государственного университета имени М.В. Ломоносова
Лекторский В. А.	Доктор философских наук, профессор, академик РАН, главный научный сотрудник Института философии РАН, главный редактор журнала «Философия науки и техники», председатель Международного редакционного совета журнала Президиума РАН «Вопросы философии»
Лисицын-Светланов А. Г.	Доктор юридических наук, профессор, академик РАН
Степашин С. В.	Доктор юридических наук, профессор, сопредседатель Ассоциации юристов России, государственный советник юстиции РФ
Тощенко Ж. Т.	Доктор философских наук, профессор, член-корреспондент РАН, научный руководитель социологического факультета Российского государственного гуманитарного университета, заведующий кафедрой теории и истории социологии Российского государственного гуманитарного университета
Шульц В. Л.	Доктор философских наук, профессор, член-корреспондент РАН, руководитель отдела социальных индикаторов и показателей развития российского общества Институт социально-политических исследований РАН
Шутов А. Ю.	Доктор исторических наук, профессор, декан факультета политологии Московского государственного университета имени М.В. Ломоносова, заведующий кафедрой истории и теории политики, председатель предметной комиссии ВАК при Минобрнауки РФ по политологии
Эбзеев Б. С.	Доктор юридических наук, профессор, член Центральной избирательной комиссии РФ, заслуженный деятель науки РФ, заслуженный юрист РФ
Якунин В. И.	Доктор политических наук, профессор, заведующий кафедрой государственной политики факультета политологии МГУ имени М.В. Ломоносова, лауреат государственной премии Правительства РФ в области науки и техники

Игровой генезис правосудия в учении Хёйзинги

Цветков Юрий Анатольевич,
заведующий научно-исследовательским отделом
Московской академии СК России,
кандидат юридических наук, доцент
г. Москва, Российская Федерация
E-mail: Yutsvet@yandex.ru

Аннотация. В статье излагается концепция игрового происхождения правосудия в контексте общего учения нидерландского историка и философа Йохана Хёйзинги о человеческой культуре как игре. Из работы историка выделяются признаки игры и формулируется определение ее понятия. Выделенные признаки игры соотносятся с признаками правосудия. Трактовка некоторых протоправовых феноменов и утверждения об их игровом происхождении сопоставляются с точками зрения других историков права: Ж. Дави и В. Эренберга; предлагается их авторская трактовка в связи с современными явлениями в праве. Приводится объяснение того, почему теория игрового происхождения правосудия не получила поддержки и развития в трудах юристов. Проводится тождество правосудия с религиозным культом через посредство схожих игровых практик. Делается вывод о том, что между игрой, правосудием и религиозным культом есть прямая генетическая связь. Высказывается гипотеза о том, что теория игрового происхождения правосудия может рассматриваться как частный случай теории более высокого уровня о происхождении государства и права из игры. **Ключевые слова:** игра, суд, правосудие, состязательность, происхождение права и государства.

Человек как биологический вид называется *homo sapiens* (человек разумный) и *homo faber* (человек делающий). Нидерландский историк Йохан Хёйзинга (1872–1945) ввел третье определение: *homo ludens* (человек играющий). Он делает оговорку, что играют не только люди, но и животные. К признакам игры ничего нового человек не добавил, а значит игра старше культуры. Однако сама культура не только содержит в себе игровой элемент, но возникает в игре и разворачивается как игра. Свою объемлющую концепцию историк изложил в работе «*Homo ludens. Опыт определения игрового элемента культуры*» [1, с. 416]. Она издана в 1938 г. в канун Второй мировой войны и оккупации нацистами Нидерландов. Тревожная историческая ситуация создания книги отразилась в его размышлениях о трансформациях игры в мировой политике. Это повлекло конфискацию немецкого издания книги и арест автора.

Юристы всегда пытаются найти рациональное объяснение тем институтам, чье возникновение столь туманно, что в принципе невозможно с достоверностью раскрыть их генезис. В этих настойчивых попытках проявляется основной источник когнитивных искажений в исторической науке — открытый Б. Фишхофом эффект обратного мышления. Человек «задним

умом» склонен подводить логические основания под принципиально непредсказуемые события [2, с. 349–358]. Авторитетные ученые, защитившие по теме судебной власти докторские диссертации, генезис суда привязывают к происхождению государства. «Неизбежность» его появления они доказывают необходимостью наличия независимого арбитра для разрешения споров [3, с. 94–99; 4, с. 163–186; 5, с. 13–26]. В силу того же эффекта эти ученые и мысли не допускают, что правосудие могло родиться случайно как «побочное дитя» какого-либо несерьезного занятия, например, игры. Даже Ричард Познер, выделяя девять концепций поведения судей, упоминает лишь теорию игр в ее сугубо математической плоскости выбора выигрышных стратегий в судопроизводстве, но ничего не говорит о взаимосвязи правосудия с игрой в ее традиционном понимании [6, с. 29–31].

Хёйзинга подчеркивает, что понятие игры, при всей кажущейся его очевидности, никто четко не определил. Бесспорно лишь то, что игра противостоит серьезности. В то же время игра не глупа, а дети и профессионалы участвуют в ней с большой серьезностью. Историк, последовательно отыскивая признаки игры, приходит к своему авторскому определению этого феномена. Хотя он не использует термина «признаки» и не выделяет их структурно, все