

мостоятельность и правовая идеология определяются на основе отечественной правовой традиции и в соответствии с системой внутренних и внешних интеграционных связей стратегического характера.

*В. Б. Исаков**

Анализ и аналитика в юридической деятельности

Государство, право и политика относятся к областям человеческой деятельности, требующим знания истории, трезвой оценки момента, понимания мотивов человеческих поступков, умения прогнозировать последствия принимаемых решений и отвечать за них. Но на практике мы очень часто видим совершенно иное: ответственные правовые решения принимаются поспешно, на волне эмоций, популизма, без учета комплекса возможных последствий. Не будем уходить в глубокую историю, приведем несколько примеров из современной жизни. К числу недостаточно проработанных в аналитическом плане правовых решений можно отнести:

переход от выборного к полувывборному (1995 г.), а затем невыборному (2000 г.) порядку формирования Совета Федерации, возвращение отдельных элементов выборности в 2012 г.;

отмену в 2004 г. выборов глав субъектов Российской Федерации, а затем возвращение к выборам;

исключение в 2006 г. из бюллетеней для голосования графы «Против всех». В 2014 г. Государственная Дума была вынуждена восстановить эту графу на выборах муниципального уровня;

отмену в 2007 г. смешанной избирательной системы (переход к выборам по партийным спискам) и возвращение к ней в 2011 г.;

ограничение в 2007 г. автономии РАН: президент РАН стал утверждаться Президентом РФ. В 2013 г. данное положение было отменено Федеральным законом о РАН;

ограничение в 2009 г. независимости Конституционного Суда РФ: его председатель и заместители председателя стали назначаться Советом Федерации;

отмену в 2011 г. зимнего времени, а затем возвращение к нему;

бесконечные реформы ВАК, которые только ухудшают состояние системы государственной аттестации, и т. д.

* Доктор юридических наук, профессор Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики».

Все приведенные примеры объединяет поспешность, субъективизм, отсутствие или недостаток аналитической проработки крупных государственно-правовых решений.

Для того чтобы понять место и роль аналитики в государственном управлении, в юридической профессии и юридическом образовании, надо хотя бы кратко коснуться истории вопроса. Очевидно, что аналитическая функция возникла одновременно с человеческим мышлением и развивалась параллельно развитию человеческой деятельности. Аналитическая составляющая проявилась на заре человеческой истории в самых простых действиях человека. Например, охота на зверя требует минимальной организации, которая выражается в системе осмысленных последовательных действий («Заходи справа», «Заходи слева», «Гони!» и т. д.).

Следующий шаг развития мы видим в греческой философской мысли, которая вычленила аналитику из взаимосвязи вещей и явлений и дала ей имя. Сочинения Аристотеля так и назывались «Аналитиками». По мере развития человеческой деятельности развивалась и обеспечивающая ее аналитика. Это особенно заметно в таких областях, как дипломатия, военное дело, разведка, банковский бизнес, финансы и т. д. Успех в этих сферах стал в значительной степени зависеть от уровня развития аналитических функций. Обособление аналитики, выделение ее в самостоятельную профессиональную сферу деятельности относится, на мой взгляд, ко второй половине XX в. и связано со следующими обстоятельствами:

возникновение сфер деятельности, явно превышающих возможности отдельного человеческого мозга: ядерная энергетика, ракетно-ядерное оружие, промышленные империи, глобализация, оборонные, экологические проблемы и т. д.;

резкое увеличение потоков информации, обеспечивающих жизнь человека и общества;

появление современных средств накопления и анализа информации – компьютеров;

внедрение системного анализа и его многочисленных приложений в различных сферах деятельности.

В результате сегодня рядовой управленец, юрист, предприниматель постоянно сталкивается с решением аналитических задач. Стало расти количество людей, для которых аналитическая деятельность является основной, – профессиональных аналитиков. Наиболее заметно это в обороне, разведке, дипломатии, крупном бизнесе, СМИ и т. д.

В любой серьезной дискуссии необходимо определить базовые понятия. Что мы понимаем под аналитикой? В современных условиях за этим термином закрепились по крайней мере три разных смысла.

1. Под аналитикой понимается *одна из функций человеческого мышления* – способность человека к извлечению новых, актуальных, необходимых знаний из имеющейся или специально собранной информации. Этимология слова «аналитика» (греч. *analysis* – разложение) ориентирует на процедуру разделения некоторого единого, сложного объекта на составные части. Можно согласиться с тем, что разделение на элементы – одна из необходимых процедур процесса познания. Не разобрав мотор на части, невозможно понять и устранить причину поломки. Не рассмотрев все признаки состава преступления, нельзя квалифицировать деяние и т. д. Справедливо и то, что аналитическое разделение на части не тождественно простому «разрубанию», раздроблению системы. Так, патологоанатомическое вскрытие предполагает не простое расчленение тела на куски, а выделение органов и тканей, исследование которых и позволяет установить причину смерти. Таким образом, любой анализ немыслим без последующего синтеза.

Аналитическая функция мышления не сводится, разумеется, к операциям анализа и синтеза. В ходе исторического развития в человеческом мышлении выработались и закрепились многообразные интеллектуальные процедуры, обеспечивающие решение широкого спектра задач. Примером такого рода процедур являются сформулированные в древности законы формальной логики: закон тождества, закон непротиворечия, закон исключенного третьего, закон достаточного основания¹. Соблюдение в рассуждениях законов формальной логики обеспечивает безошибочность выводов в любой сфере деятельности, в том числе правовой. Логические ошибки или намеренное введение в заблуждение (софистика) – на практике достаточно редкое явление в силу очевидности и интуитивной понятности правил формальной логики.

Так же как арифметика не исключает высшей математики, наличие законов формальной логики не исключает наличия более сложных форм мышления, используемых, в частности, в научной и аналитической деятельности. Попытки исследовать такие формы мышления ведутся в рамках различных «содержательных» логик – диалектической, многозначной, логики вопросов, оценок, норм, генетической логики и др.² Естественно, что для правовой аналитики подобные исследования представляют непосредственный интерес, поскольку в конечном сче-

¹ Кондаков Н. И. Логический словарь-справочник. М., 1975. С. 178–179, 310–312.

² Неш А. А., Никифоров А. Л. Словарь по логике. М., 1998. С. 77–79, 83–87, 199–201.

те расширяют интеллектуальные средства анализа правовых проблем и ситуаций.

По формам и способам организации аналитика наиболее близка к науке, их сближает ряд обстоятельств:

они обе принадлежат к высшим, наиболее сложным и высокоорганизованным формам интеллектуальной деятельности;

представляют собой разновидности исследовательской деятельности, направленной на получение нового знания;

носят творческий характер;

близки по методологии – используют практически одни и те же методы сбора и обработки фактов;

являются профессиональными видами деятельности – могут эффективно осуществляться лишь на постоянной, профессиональной основе.

Наконец, наука и аналитика близки по формам социальной и институциональной организации – осуществляются коллективами специалистов, действующих в условиях координации и разделения труда. И ученым, и аналитикам присущ корпоративный дух, они образуют ассоциации, издают журналы, общаются на близкие темы в Интернете и т. д. Специалисты из области науки могут легко переходить в сферу аналитики и наоборот, а также совмещать в одном лице обе ипостаси.

Вместе с тем между наукой и аналитикой не следует ставить знак равенства. Это родственные, но все же разные формы интеллектуальной деятельности. Так, целью науки является поиск истины, т. е. познание объективных закономерностей природы и общества, которые впоследствии могут быть использованы в практической деятельности, а целью аналитики – решение практических задач в сфере внутренней и внешней политики, государственного управления, бизнеса, образования и культуры. Наука организована в основном по предметному (отраслевому, дисциплинарному) принципу, аналитика же носит ярко выраженный междисциплинарный характер, свободно использует материал из различных отраслей научного знания. Кроме того, аналитика непосредственно связана с «социальным заказом» – подготовкой и реализацией экономически и социально значимых решений. Связь науки с «социальным заказом» косвенная и опосредованная. На «социальный заказ» активно работает идеология, которую не следует смешивать с наукой.

Наличие системного, хорошо организованного мышления – огромное достоинство не только аналитика, но и любого человека. Очевидно, что способность к аналитическому мышлению закладывается генетически, но столь же очевидно, что аналитические способности носят

социальный характер, поддаются формированию и развитию. Хорошо тренированное мышление – такое же значимое преимущество человека, как и хорошо тренированные мускулы. В определенных ситуациях оно может обеспечить решающий перевес и даже спасти жизнь, когда нужно подавить страх, справиться с растерянностью и паникой, наметить ясные, реалистичные цели, выработать на их основе четкий план действий, разделить обязанности между исполнителями, проконтролировать исполнение, обеспечить эффективную координацию коллективных действий и т. д. Подобные ситуации нередко возникают на военной и гражданской службе, в государственном управлении, бизнесе, спорте, в жизни вообще. В некоторых видах деятельности стресс – острый дефицит времени, информации, ресурсов – постоянное рабочее состояние специалиста.

Любое средство защиты служит, как правило, и средством нападения. Наличие гибкого эффективного мышления дает возможность быстрее ориентироваться в ситуации, точнее оценивать опасности и угрозы, оперативнее менять планы и средства борьбы, уходить от ответных ударов, быстрее находить «уязвимые точки» противника, причинять ему наибольший урон. Вряд ли правильно наделять такими способностями всех без разбора. Аналитик ни в коем случае не должен превращаться в слепой инструмент достижения недобрых целей, тем более противоправной антиобщественной деятельности.

2. Аналитика может рассматриваться как *вид деятельности*. Деятельность – чрезвычайно емкое понятие, ставшее в последнее время предметом изучения самых разных наук¹. Под деятельностью нами понимается процесс активного, осмысленного, целенаправленного взаимодействия человека с миром, в ходе которого человек удовлетворяет свои потребности. Для целей настоящей работы существенно то, что жизнь общества может быть представлена как непрерывное взаимодействие и обмен деятельностью: одни люди строят жилье, другие производят продукты питания, третьи обеспечивают энергией, четвертые лечат, пятые производят интеллектуальные продукты (научные знания, художественные образы) и т. д. Чем более развита общественная система, тем более разветвлены и дифференцированы виды деятельности, тем в большей степени они зависят друг от друга. Даже небольшой сбой в этом непрерывном обмене (например, перепроизводство од-

¹ Закомлисов А. Ф. Юридическая философия. СПб., 2003; Анисимов О. С. Организационные онтологии и анализ систем деятельности (А. А. Богданов и современная методология). М., 2002; Телемтаев М. М. Системная технология (системная философия деятельности). Алматы, 1999; Карташов В. Н. Юридическая деятельность: понятие, структура, ценность. Саратов, 1989.

них специалистов и недопроизводство других) вызывает социальные дисфункции, похожие на сбой в обмене веществ в человеческом организме.

Одна из очевидных тенденций современности – повышение роли информации в государственном управлении, бизнесе, личной жизни каждого гражданина. В системе обмена деятельностью начала формироваться и активно расширяться новая – информационная – компонента. Под информацией (не вдаваясь в тонкости этого сложного понятия) мы будем понимать совокупность данных, представленных в знаковой, графической или иной форме, находящихся на определенном материальном носителе, важных для принятия социально значимых (в том числе правовых) решений. Наличие информации позволяет человеку ориентироваться во внешнем мире, правильно оценивать ситуацию, в которой он находится, имеющиеся возможности и средства, ставить правильные цели, принимать эффективные, обоснованные решения.

С середины 1980-х – 1990-х гг. в мире началась «информационная революция», связанная с появлением современных средств хранения, обработки и передачи информации – компьютеров, сетей, электронных баз данных, Интернета, мобильной связи и т. д. Эти средства существенно расширили возможности человека в накоплении и переработке информации. Поиск данных, который раньше занимал недели, месяцы, годы, стал осуществляться за считанные секунды. В современной экономической теории информацию признают фактором производства, не меньшим по значению, чем традиционные общепризнанные факторы – земля, труд, капитал¹. Однако информационная достаточность и даже избыточность не должны скрывать того обстоятельства, что сама по себе информация ничего не решает. Можно накопить гигантские массивы данных, но не уметь их использовать для того, чтобы принять на их основе своевременные, точные, эффективные решения. Очень часто доступность и многообразие информации никак не влияли на качество управления, эффективность предпринимательской деятельности.

Можно высказать общее предположение (как гипотезу, подлежащую проверке), что средства мышления, аналитики, интеллектуальные технологии превращения информации в социальные решения пока «не подтянулись» на тот уровень, которого достигли средства хранения и передачи данных, и в целом остались на старом, «докомпьютерном» уровне. Оказалось, что в современной «человечно-машинной системе»

¹ Станковская И. К., Стрелец И. А. Экономическая теория для бизнес-школ: учеб. М., 2010. С. 22–23; Степанов Е. Б. Информация как фактор производства: дис. ... канд. экон. наук. Кострома, 2000; Друкер П. Эффективное управление. Экономические задачи и оптимальные решения. М., 1998. С. 67.

управления существует «слабое звено» – человек. Как представляется, страна, которая не на словах, а на деле доведет практическую аналитику и интеллектуальные технологии принятия решений до уровня современных средств хранения и передачи данных, – заложит основу для мощного рывка в экономике, политике, культуре, обороне, т. е. во всех значимых сферах общественной жизни.

Будучи одним из видов исследовательской интеллектуальной деятельности, аналитика носит сложный, дифференцированный характер, представлена множеством форм и разновидностей. Самым общим образом, по сферам деятельности ее можно подразделить на *аналитику в сфере внешней политики* (включая дипломатическую аналитику) и *аналитику в сфере внутренней политики* (экономики, социальной политики, экологии, энергетики, труда, социальной защиты, образования, здравоохранения, науки, образования, физкультуры и спорта и т. д.). Выделим также *аналитику в сфере обороны и безопасности* (включая разведку). Закрепление в Конституции России принципа разделения властей привело к формированию своеобразной *парламентской аналитики*. Формирование в экономике негосударственного сектора послужило основой возникновения *бизнес-аналитики*: финансовой, банковской, рынка недвижимости, рынка ценных бумаг, рынка продовольствия и т. д. Появление в России элементов плюралистической политической системы дало толчок независимой от государства *аналитике гражданского общества*: политических партий, СМИ, правозащитных организаций и т. п. В настоящее время в стране действует сеть независимых аналитических центров разного назначения и направленности.

С точки зрения *глубины анализа* необходимо различать экспресс-анализ ситуации, среднесрочный анализ (как правило, тактический по выводам и рекомендациям), долгосрочный анализ (как правило, стратегический по содержанию). В зависимости от *основного объекта* аналитическая деятельность может включать анализ причин ситуации или проблемы, возможных вариантов развития, прогноз последствий, анализ средств и методов деятельности, а также комплексный анализ ситуации, включающий перечисленные и многие другие аспекты. В качестве особого вида аналитической деятельности может быть выделена также *правовая аналитика*, связанная с созданием и реализацией норм права. В той или иной степени правовая аналитика касается и других звеньев правовой системы общества: правового образования и воспитания (перевоспитания), правосознания, общественного мнения о государстве, праве, законности, деятельности правоприменительных органов, правовой культуры.

С точки зрения бизнеса право выступает важнейшим фактором, устанавливающим правила доступа на рынок и правила деятельности на рынке: регистрацию, лицензирование, налогообложение, таможенные тарифы, программы господдержки, уровень административных барьеров, — и таким образом активно влияет на формирование бизнес-планов и программ субъектов экономической деятельности. Обеспечить объективный учет этого фактора — основная задача правовой аналитики в сфере бизнеса. Право — основа существования и деятельности гражданского общества в России, которое пытается влиять на правовую политику, высказывает, подчас в самой острой форме, свое мнение о действующем законодательстве, законопроектах, находящихся на рассмотрении, правоприменительной практике судов и административных органов. В этом смысле правовая аналитика — неотъемлемая часть аналитики институтов гражданского общества.

Будучи функцией человеческого мышления и разновидностью творческой интеллектуальной деятельности, аналитика одновременно существует в форме *социального института*. Объективное развитие экономики, управления, общественного разделения труда, дальнейшая дифференциация обмена деятельностью ведут к все более явственному выделению групп людей, в обязанности которых входят сбор, обработка и анализ информации, — профессиональных аналитиков. Например, можно считать свершившимся фактом появление групп финансовых аналитиков. Выходит журнал банковской и финансовой аналитики, создана соответствующая ассоциация, проводятся профессиональные конкурсы и т. д. Другими словами, имеется комплекс признаков формирования полноценного социального института.

Аналогичные процессы, пусть менее ярко выраженные, идут и в других сферах профессиональной деятельности. Развивается аналитическая работа в государственном управлении. Многие государственные структуры сегодня имеют или создают информационно-аналитические подразделения. Цель природных и техногенных катастроф последних лет подчеркнула необходимость образования аналитических подразделений в структурах по чрезвычайным ситуациям: прямые трансляции из ситуационных и аналитических центров стали одним из популярных сюжетов на национальном телевидении. В течение нескольких лет проводятся общероссийские конференции по проблемам аналитики. Ведется подготовка к созданию Всероссийской ассоциации аналитиков. Свои информационно-аналитические подразделения создали крупные и некоторые средние бизнес-структуры. Правда, в ряде случаев они слиты с PR-подразделениями или службами безопасности, что при-

дает информационно-аналитической деятельности соответствующий «окрас».

Разумеется, наличие информационно-аналитической структуры – департамента, отдела, группы – еще не гарантирует качества аналитической деятельности. Нередко сферу деятельности аналитиков ограничивают сбором и обобщением информации для руководства, которое «само сделает необходимые выводы». С этими выводами аналитиков, может быть, знакомят, но в их выработке они не примут никакого участия. Причины такого положения дел разные: комплекс неполноценности руководства, которое не желает раскрывать перед подчиненными реальный интеллектуальный уровень обсуждения и принятия решений, или, наоборот, чрезмерная самоуверенность руководителя, который полагает, что ни в чьих советах не нуждается, иногда элементарное невежество, незнание и непонимание современных технологий принятия решений, авторитарный стиль руководства, информационная закрытость, опасения «утечки» конфиденциальной информации и т. д. При всем разнообразии причин и поводов результат одинаков – неполноценность решений, вытекающая из невостребованности интеллектуального потенциала аналитиков.

Информационно-аналитическая поддержка принятия решений всегда направлена на «интеллектуальное усиление» лица, принимающего решения. Ничего зазорного в этом нет. Интеллектуальные возможности любого человека не безграничны. Нельзя знать и уметь все, тем более в современном быстро меняющемся мире. Способность к интеллектуальной кооперации со специалистами, аналитиками, экспертами, умение организовать их для решения конкретной задачи – важное качество руководителя, признак современного стиля управления.

Сказанное справедливо как для аналитики в целом, так и для правовой аналитики в частности. Особенность правовой аналитики заключается не только в том, что она выступает самостоятельным (хотя и находящимся в стадии формирования) социальным институтом, но и в том, что элементы правовой аналитики присутствуют практически во всех видах социальной аналитики. Можно ли представить себе финансового аналитика, который не слышал о финансовом, бюджетном, налоговом, таможенном законодательстве и соответственно не учитывает их влияния на финансовую конъюнктуру? Скажем прямо, от такого аналитика пользы будет мало.

Законодательство пронизывает все сферы общественной деятельности, существенно влияет на их состояние и динамику, поэтому должно учитываться в аналитических прогнозах, особенно среднесрочных

и долгосрочных. В бизнес-аналитике законодательство представлено в двух ипостасях: во-первых, как одно из *средств* решения бизнес-задач, одна из опор и реперных точек для формирования программ и планов и, во-вторых, как внешнее *ограничение*, которое наряду с другими ограничениями (моральными, финансовыми, экономическими, политическими) нужно учитывать при ведении бизнеса. Каждый предприниматель должен решить, начать ли «валить» правовые ограничения, или держаться в рамках правил, или даже активно искать «проходы», которые могут существовать на «минном поле» правовых запретов и ограничений. Но и в последнем случае полезно поручить правовым аналитикам разработать подробную карту «правового минного поля».

Россия имеет богатые традиции интеллектуальной культуры, в том числе аналитики. Блестящие образцы государственной *административной аналитики* содержат доклады и докладные записки царских чиновников, подаваемые на имя Его Императорского Величества. Для этих документов характерны доскональное знание авторами предмета, точность и глубина анализа, изящество и выразительность стиля изложения, разумная сдержанность выводов и предложений. Не менее интересна российская *внешнеполитическая аналитика* – депеши и сообщения послов, ноты, памятные записки, телеграммы и шифрограммы. На дипломатическую службу во все времена вербовались люди с блестящим образованием, знанием языков, литературными способностями и острым аналитическим умом. Не стала исключением и советская дипломатия. Дипломатические документы отличаются предельная сжатость информации, ясность и точность мысли, четкость позиции автора, состоящей прежде всего в служении Родине, защите ее интересов.

В российской и зарубежной литературе высоко ценится российская *военная и разведывательная аналитика*, которая с учетом специфики содержания не уступает по качеству российской дипломатической переписке. Непредвзятому читателю очевидно, что документы военной и разведывательной аналитики принадлежат перу думающих и остро чувствующих людей, настоящих патриотов и профессионалов¹. Их противниками, как правило, тоже были профессионалы, поэтому схватка умов военных и разведывательных аналитиков была и остается острой и напряженной, ставки в этой борьбе очень высокие.

Задача современной системы юридического образования заключается в том, чтобы, основываясь на историческом наследии правовой аналитики, критически взглянуть на традиционные виды юридической

¹ См., например: *Леонов Н. С.* Холодная война против России. М., 2010.

деятельности: разработку и внесение законопроектов, их обсуждение в парламентском комитете и общественное обсуждение; подготовку судьи, прокурора, адвоката к слушанию дела; прием юристом граждан, консультации по запросу гражданина или организации, самопомощь гражданина (самостоятельное изучение юридической сущности возникшей проблемы) и т. д. Какие элементы аналитики в них присутствуют и каково их состояние? Как должен выглядеть стандарт аналитической деятельности? Как повысить уровень аналитической обеспеченности юридической практики? По каким направлениям будет расширяться использование аналитических технологий в юридической практике? Каковы современные стандарты юридической практики с точки зрения аналитических технологий? Юридическое образование уже ставит перед юридическим сообществом эти вопросы.

С. И. Глушкова*

С. С. Алексеев о проблемах развития современной теории прав человека

Кризис теории прав человека, международного права прав человека, демократических ценностей уже не один год заставляет многих теоретиков, практиков, политиков пересматривать свое понимание свободы, основных и дополнительных, абсолютных и относительных прав человека, собственности, соотношения силы и права, взаимодействия власти и права, стратегии политического и правового развития многих стран мира.

Одни ищут в кризисе оправдание новых столкновений цивилизаций. В связи с этим ряд теоретиков приводит теоретические изыскания либералов и (или) радикалов прошлых лет как аргументы того, что в одни исторические периоды на смену силе неизбежно приходит право, но в другие периоды на смену праву, демократии (вольнице, безудержной свободе) вновь придет сила, прежде всего порядка, сила единства, стабильности. Другие рассматривают *кризис современной теории прав человека* как аргумент в пользу отрицания приоритета прав человека в политике, государстве и обществе и в пользу поиска новой прогрессивной (например, национальной, религиозной и др.) идеи, обсуж-

* Доктор политических наук, заведующий кафедрой прав человека Гуманитарного университета, приглашенный профессор Университета Париж X – Нантер (Франция).