

САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ВОСТОЧНЫЙ ФАКУЛЬТЕТ



Бочаров В.В.

Неписанный закон

Антропология права



САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

Восточный факультет

В. В. Бочаров

Неписанный закон

Антропология права

Второе издание



Академия исследований культуры
Санкт-Петербург
2013

УДК 34+39
ББК 63.5+67
Б86

*Печатается по постановлению
Ученого совета Восточного факультета
Санкт-Петербургского государственного университета*

Рецензенты:

д-р экон. наук, канд. юрид. наук А.К. Моденов (СПбГИЭУ),

д-р ист. наук А.К. Байбурин (Музей антропологии и этнографии РАН)

Бочаров В.В.

Б86 Неписанный закон: Антропология права. Научное исследование. — 2-е изд. — СПб.: Издательство АИК, 2013. — 328 с.
ISBN 978-5-94396-123-6

В книге рассматриваются вопросы, связанные с феноменом «правового нигилизма». Его суть в том, что повседневная жизнь граждан во многом, на самом деле, регулируется не государственным законодательством, а неписаными законами. В книге исследуются причины и выявляются механизмы возникновения и функционирования «неписаных законов» в традиционном и современном обществе. Данный феномен исследуется в рамках антропологии права (юридической антропологии), которая пытается отойти от отождествления права с государственными законами, что характерно для юриспруденции. Уточняется объект исследования, предлагается новая методология и понятийно-категориальный аппарат, которые призваны примирить взгляды юристов и антропологов на существо права.

Издание может представлять интерес не только для антропологов, юристов, культурологов, этнографов, но и широкого круга обществоведов.

УДК 34+39
ББК 63.5+67

ISBN 978-5-94396-123-6

© В.В. Бочаров, 2012, 2013

© Издательство «Академия исследований культуры», 2012

Оглавление

ОТ АВТОРА.....	9
ПРЕДИСЛОВИЕ.....	12
ГЛАВА I. НЕПИСАНЫЙ ЗАКОН КАК ПРОБЛЕМА.....	17
«Неписанный закон» (обычное право) в архаическом обществе.....	17
Неписанный закон в «периферийных» государствах.	
Правовой нигилизм и Восток.....	19
1. Истоки правового нигилизма. Право и Общество.	
«Плохие законы». Правовой фетишизм. Репутационная этика.....	21
2. Правовой нигилизм и Культура.....	24
3. Почему западное право не работает на Востоке.....	25
4. «Теневые» практики и правосознание акторов.....	28
5. Конфликт методологии и реальности.....	31
«Неписанный закон» в России.....	32
1. Административно-рыночная экономика позднего СССР	
и обычное право — неписанные законы.....	33
2. Позитивные стороны неформальной экономики и обычно-	
правового регулирования в реформах 90-х в России (точка зрения).....	37
3. «Теневая» экономика и неписанные законы в современной России.....	40
Неписанный закон в развитом индустриальном	
(постиндустриальном) обществе.....	44
1. Право и экономический прогресс: что первично? Культурно-	
психологические истоки правового фетишизма.....	45
2. Современная юриспруденция и неписанный закон.....	46
Неписанные законы в субкультурах.....	48
1. Исследовательские стратегии при изучении неписаного закона.....	49
Некоторые неписанные «кодексы» субкультур.....	51
1. Неписанные законы для владельцев собак.....	51
2. Неписанные законы тюрьмы.....	51
3. Неписанные законы «уличной шпаны».....	56
4. Мафия и «закон».....	58

5. Неписанные законы в армейской субкультуре	59
6. Обычно-правовые нормы субкультуры футбольных фанатов.....	60
7. Неписанные законы на современном предприятии (фирме).....	62
ГЛАВА II. АНТРОПОЛОГИЯ ПРАВА И НЕПИСАНЫЙ ЗАКОН	
(ЮРИДИЧЕСКИЕ И АНТРОПОЛОГИЧЕСКИЕ ИСТОКИ).....	66
Юридические истоки АП.....	67
1. Неписанный закон у древних и юристов Средневековья	67
2. Историческая школа права и неписанный закон	69
3. Историко-сравнительная школа права и неписанный закон.....	70
4. Неписанный закон в российской юридической традиции	75
5. Обычно-правовая проблематика в советской юриспруденции	
и современное состояние.....	79
Антропологические истоки АП. Культурный релятивизм	
в ретроспективе.....	83
1. Релятивистские взгляды от Античности до Возрождения	84
2. Релятивизм французских просветителей.....	85
3. Немецкая антропология о Культуре.....	86
4. Релятивистские взгляды Э. Дюркгейма и М. Мосса.....	87
5. Функционализм и функциональное понимание права	89
6. Постмодернизм и культурный релятивизм.....	92
7. Историческая антропология и проблема права	93
8. Российская антропологическая традиция и неписанный закон	95
ГЛАВА III. АНТРОПОЛОГИЯ ПРАВА КАК ПРИКЛАДНАЯ ДИСЦИПЛИНА.....	99
Западноевропейский опыт.....	99
Антропология права и российская общественная практика.	105
ГЛАВА IV. АНТРОПОЛОГИЯ ПРАВА КАК НАУЧНАЯ	
И УЧЕБНАЯ ДИСЦИПЛИНА.....	111
Антропология права в координатах Культура — Общество.....	111
1. Анализ существующих подходов.....	111
2. Объект и методы исследования АП.....	116
3. АП и смежные дисциплины.....	117
ГЛАВА V. МЕТОДОЛОГИЧЕСКИЕ ПРИОРИТЕТЫ	
АНТРОПОЛОГИИ ПРАВА. ПОНЯТИЯ И КАТЕГОРИИ	120
О двух подходах к пониманию социальной материи и права	120
1. Культура и Общество как относительно	
самостоятельные субстанции	127

2. Социетальный и культуральный типы развития.	
Право в ракурсе различных типов развития	129
3. Западное право в «периферийных» обществах.....	131
Понятия и категории АП в ракурсе принятой методологии	135
1. Право и Культура.....	135
2. Право и Общество	136
3. Обычное право и Общество.....	139
4. Обычное право и Культура	141
ГЛАВА VI. ОБЫЧНО-ПРАВОВАЯ СИСТЕМА.....	161
Обычно-правовая система и самоорганизация	161
У истоков права — становление поведенческой нормы	163
1. Позитивные поведенческие нормы	164
2. Отрицательные поведенческие нормы — табу.....	167
3. Страх как источник первых идеологий	170
Обычно-правовое сознание	171
1. Культ предков — первая правовая идеология	171
2. Магическая идеология.....	180
3. Колдовство как преступление	182
4. Магическая идеология и право собственности	185
5. Вещи-преступники. Суды над животными.....	188
6. Магическая идеология и судебные доказательства	190
7. «Архаические» формы судебных доказательств в современных субкультурах	200
8. Ритуал в обычно-правовой системе.....	202
9. Магическая идеология в современных правовых системах.....	207
ГЛАВА VII. ОБЫЧНО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ВОЗРАСТА	210
Возраст как правовая категория в традиционном обществе	210
1. Распределение прав и обязанностей между возрастными когортами в традиционном обществе	211
2. Культ предков как идеологическая основа правового доминирования старших.....	213
3. Право старшинства в античной цивилизации.....	214
4. Право старшинства в христианстве и исламе	215
5. Обычно-правовые аспекты возраста на современном Востоке (Япония)	217
6. Обычно-правовые аспекты возраста на современном Кавказе.....	220
Социально-возрастной конфликт.....	226
1. Права молодежи в обычно-правовой системе.....	226

2. «Чеченская война» в возрастных координатах.....	229
3. Харизматический лидер и молодежь в авторитарных (тоталитарных) режимах	233
4. Молодежная субкультура и дискриминация стариков	234
Обычно-правовые аспекты возраста в субкультурах.....	236
ГЛАВА VIII. ОБЫЧНО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ГЕНДЕРА	239
Появление «женского вопроса» и практика его решения.....	239
1. Патриархат и мифологема матриархата	241
2. Феминистская антропология.....	242
3. О половом неравенстве. Психофизиологический аспект	243
Гендерное неравенство в обычно-правовой системе	245
1. «Внутреннее» — женское; «внешнее» — мужское.....	247
2. Иерархическое доминирование мужчин и этикет.....	253
3. Женщины во власти.....	256
4. Гендерный аспект имущественно-собственнических отношений	257
5. Идеино-психологический базис гендерной асимметрии в обычно-правовой системе	259
6. Женщины как ресурс мужского статуса	265
Отношения гендера в субкультурах.....	270
ГЛАВА IX. ОБЫЧНО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ РОДСТВА	273
Родство в традиционном обществе и современном обществе.....	273
1. Линейность счега родства и локальность брака в обычно-правовой системе.....	275
2. Родство и наследование в обычно-правовой системе.....	278
3. Термины родства	279
Кровная месть.....	282
1. Кровная месть в современных обществах.....	289
Обычно-правовые аспекты родства на Востоке	292
1. Трайбализм, непотизм (кумовство).....	292
2. Трайбализм и непотизм в политике	294
3. Кумовство (непотизм) в России: история и современность	299
Родство в субкультурах	303
1. Обычно-правовые аспекты родства в тюрьме	304
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	307
ЛИТЕРАТУРА	310