ОБРАЗЕЦ

УДК 340.15

**Регулирование на основе данных: от верховенства права к публичным программам лояльности**

**Роман Зиновьевич Рувинский**

Нижегородский институт управления – филиал РАНХиГС

г. Нижний Новгород, Россия

E-mail: ruvinskiy-rz@ranepa.ru

*Поступила в редакцию* *00.00.2023, поступила после рецензирования 00.00.2023,*

*принята к публикации 00.00.2023*

В центре внимания статьи – долгосрочные тенденции развития системы регулирования общественных отношений, определяемые внедрением в сферу публичного управления цифровых технологий обработки репутационных данных о поведении и характеристиках индивидов и организаций. В первой части работы рассматривается сложившийся в эпоху модерна режим верховенства права, подчеркиваются его уязвимые стороны и сложность поддержания в условиях современных вызовов, заставляющих мировые элиты коренным образом реформировать социальные институты и подсистемы (экономику, энергетику, здравоохранение и т.д.). Вторая часть посвящена характеристике существующих технологий регулирования на основе данных, рассмотрению их трансформирующего воздействия на режим верховенства права. В третьей части представлена прогнозная характеристика формирующейся системы социальной регуляции; особое внимание уделено роли этических норм в конструировании новой системы социального регулирования поверх и вместо институтов правового государства. Подчеркивается, что механизмы регулирования и контроля, основанные на интеллектуальном анализе данных и нередко предполагающие оценку поведения субъектов, надстраиваются над системами позитивного права, однако легко могут быть использованы для расширения контроля органов власти в общественных отношениях, выходящих за пределы сферы правового регулирования. Такие механизмы могут включать повышенные требования для доступа к социальным благам, требовать соблюдения не только правовых, но и морально-этических норм, профессиональных стандартов и произвольным образом истолкованных обычаев. Делается вывод, что итогом датафикации регулирования является фактическое замещение механизма правового регулирования расширенными системами комплаенса, зачастую основанными на непрозрачных нормах неясного происхождения. Институты правового государства и режим верховенства права, предполагающие определенность нормоустановления и демократический контроль за правотворчеством, заменяются программами лояльности, воспитывающими лишь послушание.

*Ключевые слова:* правовое государство, правовое регулирование, система социального кредита, цифровая трансформация, цифровой профиль, этика, комплаенс, большие данные

*Благодарности:* Исследование выполнено при финансовой поддержке РФФИ в рамках научного проекта №…

**Data-Driven Regulation: From the Rule of Law to Public Loyalty Programs**

**Roman Z. Ruvinskiy**

Nizhny Novgorod Institute of Management – Branch of RANEPA

Nizhny Novgorod, Russia

E-mail: ruvinskiy-rz@ranepa.ru

*Received 00.00.2023, revised 00.00.2023, accepted 00.00.2023*

*Abstract.* The article focuses on the long-term trends in the development of a regulatory mechanism of social relations, determined by the introduction of digital technologies for processing reputational data on the behavior and characteristics of individuals and organizations into the public administration. The first part of the research examines the regime of the rule of law established in the age of modernity, highlights its vulnerabilities and the difficulty of maintaining it in the face of specific modern challenges forcing the world elites to fundamentally reform social institutions and subsystems (economy, energy, healthcare, etc.). The second part is devoted to the characterization of existing data-driven regulation technologies, considering their transformative impact on the rule of law regime. The third part presents predictive characteristics of the emerging system of social regulation; special attention is paid to the role of ethical norms in constructing a new system of social regulation over and instead of the institutions of the rule of law. It is emphasized that modern mechanisms of regulation and control, based on intelligent data analysis and often involving some form of assessment of the behavior of subjects, are super-structured over existing systems of positive law, but can easily be used to expand the control of authorities in public relations that go beyond the scope of legal regulation. Such mechanisms may include increased requirements for access to social goods and require compliance not only with legal, but also with moral and ethical norms, professional standards, and arbitrarily interpreted customs. The author concludes that the regulatory datafication results in the actual replacement of the mechanism of legal regulation by extended compliance systems, often based on opaque norms of unclear origin. The institutions of the rule of law and the regime of the supremacy of law, presupposing the certainty of norm-setting and democratic control over lawmaking, are being replaced by loyalty programs fostering only obedience.

*Keywords:* rule of law, legal regulation, social credit system, digital transformation, digital profile, ethics, compliance, big data

*Acknowledgements:* The reported study was funded by RFBR, project number …

**Введение**

Очередной номер журнала “The Economist” вышел 6 мая 2017 г. с недвусмысленной иллюстрацией на обложке: несколько нефтяных платформ, подписанных наименованиями американских техгигантов *Google*, *Microsoft*, *Facebook[[1]](#footnote-1)* и др., с исходящим от них дымом в виде нулей и единиц – составляющих двоичного кода[[2]](#footnote-2). Прозрачный посыл редакции издания: данные – важнейший ресурс в наше время, своего рода «новая нефть». С этой мыслью нельзя не согласиться, ведь за последние годы информация о нашем повседневном поведении, наших привычках, интересах, потребностях сделалась источником колоссальных прибылей для коммерческих компаний, продающих эту информацию рекламодателям и оказывающих влияние на выбор товаров и услуг пользователями онлайн-сервисов. Отдельные ученые отмечают формирование нового экономического порядка, который претендует на человеческий опыт, спрессованный в информацию пользовательских профилей, как на сырье, доступное для коммерческого извлечения, прогнозирования и продажи (Зубофф 2022: 106-107).

<…>

**Хрупкий режим верховенства права**

Одной из характерных черт социального уклада, который принято именовать современным (modern), то есть относящимся к эпохе модерна, является то, что управление и осуществление власти в нем основываются на праве. Как известно, «право» является весьма неоднозначным (скорее, даже *много*значным и многогранным) явлением, относительно понимания которого до сих пор не утихают философские и научные споры. Участие в этой дискуссии совершенно не входит в замысел настоящей статьи. Тем не менее, вне зависимости от того, понимаем ли мы под правом лишь исходящие от государства нормы (Голунский, Строгович 1940: 154), признаем ли существование естественного, или надзаконного права (Chloros 1958; Радбрух 2004), видим ли в праве прежде всего специфичные общественные отношения, определенный социальный порядок (Romano 2017: 7-13), необходимо согласиться с тем, что право, во-первых, в любом случае не тождественно морали, во-вторых, способно выступать регулятором поведения людей и их коллективов через предписывание им определенных правил, вменение обязанностей и правомочий.

<…>

**Системы регулирования на основе данных:**

**шанс для верховенства права или его могильщики?**

<…>

С 1 июня 2022 г. в России действует федеральный закон, требующий от зрителей оформления электронной персонифицированной карты (Fan ID) для посещения спортивных соревнований и ставящий допуск болельщика к месту проведения соревнований в зависимость от содержания сведений о нем в специальной информационной системе идентификации[[3]](#footnote-3). Принцип допусков, напрямую связанных с данными цифровых профилей (причем не только физических, но и юридических лиц), может быть распространен практически на любую сферу общественных отношений.

В каком-то смысле в мире цифровой архитектуры допусков и ограничений, ранжирования субъектов и предсказания их вероятного поведения механизм юридической ответственности как ответственности за правонарушение становится даже излишним[[4]](#footnote-4).

<…>

Описанное выше вовсе не сюжет из научной фантастики, ведь основанные на обработке данных системы регуляции, контроля и при необходимости ограничения правомочий субъектов уже существуют. Наиболее масштабным из проектов, направленных на использование данных о поведении субъектов для осуществления регулирующего воздействия на них, на сегодняшний день является действующая в КНР *система социального кредита* (далее – ССК).

<…>

Необходимо признать, что китайская ССКна сегодняшний день – наиболее масштабный и, вероятно, наиболее развитый проект, предполагающий регулирование и контроль через сбор и анализ данных. Впрочем, масштабность во многом связана с тем, что под ее брендом в действительности функционирует целый ряд взаимосвязанных, но все же в значительной мере автономных проектов, относимость которых к ССК может быть весьма условной. Так, невозможно однозначно сказать, относится ли к структурным компонентам ССК китайская система видеонаблюдения, являющаяся одной из наиболее продвинутых в мире как в технологическом плане, так и в плане охвата территории и населения[[5]](#footnote-5).

<…>

В России, судя по сообщениям СМИ, ведется работа по созданию цифровой инфраструктуры учета и оценки поведения иностранных трудовых мигрантов. Среди возможных шагов в данном направлении в разное время назывались запуск мобильного приложения, фиксирующего «рейтинг социального доверия мигранта»[[6]](#footnote-6), а также…

<…>

**Заключение**

Основанные на интеллектуальном анализе данных системы воздействия на поведение субъектов, разумеется, не развивают и уж точно не улучшают институты правового государства и режим верховенства права. Впрочем, не совсем точным был бы и вывод, согласно которому они представляют для правового государства и верховенства права угрозу.

<…>

Впрочем, в мире программ лояльности само государство в том виде, в котором мы привыкли его знать, перестает быть нужным. Коль скоро поведение определяется в большей степени сформированной социальной привычкой, своего рода ритуалом, а не актом нормативного волеизъявления, модели поведения для членов общества могут навязываться из любого центра. Современное государство, связанное демократическими процедурами с волеизъявлением населения и ответственное перед населением, в перспективе может быть заменено цифровыми платформами. Не слишком радужная, но вполне реальная перспектива, для осознания которой придется пересмотреть ставшее за последнее столетие привычным понимание многих правовых и политических институтов.

# Библиографический список

*(не менее 10 работ)*

Бибихин В.В. 2005. Введение в философию права. Москва : Институт философии РАН. 344 с.

Виноградова Е.В., Полякова Т.А., Минбалеев А.В. 2021. Цифровой профиль: понятие, механизмы регулирования и проблемы реализации // Правоприменение. Т. 5, № 4. С. 5-19. DOI 10.52468/2542-1514.2021.5(4).5-19

Зубофф Ш. 2022. Эпоха надзорного капитализма. Битва за человеческое будущее на новых рубежах власти. Москва : Издательство Института Гайдара. 784 с.

Радбрух Г. 2004. Законное неправо и надзаконное право // Радбрух Г. Философия права. Москва : Международные отношения. С. 228-238.

Рувинский Р.З. 2021. Система социального кредита в Китае: модель конституционализма для кризисной эры // Сравнительное конституционное обозрение. № 3. С. 63-85. DOI 10.21128/1812-7126-2021-3-63-85

Bach J. 2020. The Red and the Black: China’s Social Credit Experiment as a Total Test Environment // The British Journal of Sociology. Vol. 71, iss. 3. P. 489-502. DOI 10.1111/1468-4446.12748

Ebers M. 2020. Regulating AI and Robotics: Ethical and Regulatory Challenges // Algorithms and Law / ed. by M. Ebers, S. Navas. Cambridge : Cambridge University Press. P. 37-99.

Tamanaha B.Z. 2004. On the Rule of Law: History, Politics, Theory. Cambridge : Cambridge University Press. 188 p.

Wieacker F. 1996. Privatrechtsgeschichte der Neuzeit: unter besonderer Berücksichtigung der deutschen Entwicklung. Göttingen : Vandenhoeck & Ruprecht. 659 s.

Yu Q. 2020. 算法行政:社会信用体系治理范式及其法治化 // 法学论坛. 第2期. URL: <http://fzzfyjy.cupl.edu.cn/info/1035/11847.htm> (дата обращения: 21.06.2022).

*References*

Bach J. The Red and the Black: China’s Social Credit Experiment as a Total Test Environment, *The British Journal of Sociology*, 2020, vol. 71, no. 3, pp. 489-502. DOI 10.1111/1468-4446.12748

Bibikhin V.V. *The* *Introduction to the Philosophy of Right*, Moscow, Institut filosofii RAN, 2005, 344 p. (In Russ.).

Ebers M. Regulating AI and Robotics: Ethical and Regulatory Challenges, M. Ebers, S. Navas (eds.) *Algorithms and Law*, Cambridge, Cambridge University Press, 2020, pp. 37-99.

Radbruch G. Statutory Lawlessness and Supra-Statutory Law, G. Radbruch *Filosofija prava* [The Philosophy of Right], Moscow, Mezhdunarodnye otnosheniya, 2004, pp. 228-238. (In Russ.).

Ruvinskiy R.Z. The Social Credit System in China: A Model of Constitutionalism for the Era of Crises, *Sravnitel'noe konstitutsionnoe obozrenie* [Comparative Constitutional Review], 2021, no. 3, pp. 63-85. (In Russ.). DOI 10.21128/1812-7126-2021-3-63-85

Tamanaha B.Z. *On the Rule of Law: History, Politics, Theory*, Cambridge, Cambridge University Press, 2004, 188 p.

Vinogradova E.V., Polyakova T.A., Minbaleev A.V. Digital Profile: The Concept, Regulatory Mechanisms and Enforcement Problems, *Pravoprimenenie* [Law Enforcement Review]*,* 2021, vol. 5, no. 4, pp. 5-19. (In Russ.). DOI 10.52468/2542-1514.2021.5(4).5-19

Wieacker F. *Privatrechtsgeschichte der Neuzeit: unter besonderer Berücksichtigung der deutschen Entwicklung* [Modern History of Private Law: With Special Consideration of German Development], Göttingen, Vandenhoeck & Ruprecht, 1996, 659 p. (In German).

Yu Q. Algorithmic Administration: The Governance Paradigm of the Social Credit System and Its Normative Grounds, *Faxue Luntan* [Legal Forum], 2020, no. 2, available at: <http://fzzfyjy.cupl.edu.cn/info/1035/11847.htm> (accessed June 21, 2022). (In Chinese).

Zuboff S. *The Age of Surveillance Capitalism: The Fight for a Human Future at the New Frontier of Power*, Moscow, Izdatel'stvo Instituta Gajdara, 2022, 784 p. (In Russ.).

|  |  |
| --- | --- |
| *ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРЕ* | *INFORMATION ABOUT THE AUTHOR* |
| **Роман Зиновьевич Рувинский** кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры истории и теории государства и права Нижегородского института управления – филиала РАНХиГС, г. Нижний Новгород, Россия; ORCID: 0000-0002-9114-1786;ResearcherID: R-3275-2018;SPIN-код: 8748-0166;E-mail: ruvinskiy-rz@ranepa.ru | **Roman Z. Ruvinskiy**Candidate of Law, Associate Professor, Department of History and Theory of State and Law, Nizhny Novgorod Institute of Management – Branch of RANEPA, Nizhny Novgorod, Russia;ORCID: 0000-0002-9114-1786;ResearcherID: R-3275-2018;SPIN-code: 8748-0166;E-mail: ruvinskiy-rz@ranepa.ru |

1. Принадлежит *Meta Platforms*, признанной в России экстремистской организацией. Запрещен и заблокирован на территории РФ. [↑](#footnote-ref-1)
2. The World’s Most Valuable Resource is no Longer Oil, but Data // The Economist. 06.05.2017. URL: <https://www.economist.com/leaders/2017/05/06/the-worlds-most-valuable-resource-is-no-longer-oil-but-data> (дата обращения: 21.06.2022). [↑](#footnote-ref-2)
3. Федеральный закон от 30.12.2021 г. № 462-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “О физической культуре и спорте в Российской Федерации”» // Президент России. URL: <http://www.kremlin.ru/acts/bank/47465> (дата обращения: 21.06.2022). [↑](#footnote-ref-3)
4. По крайней мере, благодаря цифровым инструментам управления наряду с механизмом юридической ответственности и иными традиционными средствами правового принуждения вырастает система принудительных и правоограничительных мер, основывающихся на репутационной оценке поведения и осуществляемых в автоматическом режиме. [↑](#footnote-ref-4)
5. Bischoff P. 2022. Surveillance Camera Statistics: Which Cities Have the Most CCTV Cameras? // Comparitech. 11.07.2022. URL: <https://www.comparitech.com/vpn-privacy/the-worlds-most-surveilled-cities/> (дата обращения: 21.06.2022); Polyakova A., Meserole C. 2019. Exporting Digital Authoritarianism: The Russian and Chinese Models // Brookings. URL: https://www.brookings.edu/research/exporting-digital-authoritarianism/ (дата обращения: 21.06.2022). [↑](#footnote-ref-5)
6. Мигрантов могут обязать устанавливать особое приложение на смартфонах // Вести.ру. 29.05.2020. URL: https://www.vesti.ru/finance/article/2415327 (дата обращения: 21.06.2022). [↑](#footnote-ref-6)