

УДК 34

DOI: 10.34670/AR.2025.66.19.002

Обычное право, правовой обычай и закон как источник права: исторический и теоретический аспекты

Кагазежев Рустам Байзетович

Кандидат исторических наук, доцент,
кафедра государственно-правовых и финансово-правовых дисциплин,
Московский финансово-юридический университет МФЮА,
115191, Российская Федерация, Москва, ул. Серпуховский Вал, 17/1;
e-mail: rustamkagazhehev@mail.ru

Дзыбова Саида Гиссовна

Кандидат юридических наук, доцент,
кафедра теории и истории государства и права, конституционного
строительства и политологии,
Научно-образовательный кластер «Институт права»,
Адыгейский государственный университет,
385000, Российская Федерация, Майкоп, ул. Первомайская, 208;
e-mail: dzibova.s@mail.ru

Поддубный Алексей Олегович

Старший преподаватель,
кафедра теории и истории государства и права, конституционного
строительства и политологии,
Научно-образовательный кластер «Институт права»,
Адыгейский государственный университет,
385000, Российская Федерация, Майкоп, ул. Первомайская, 208;
e-mail: agu-urfak@yandex.ru

Аннотация

В статье авторы анализируют исторические этапы становления обычного права, правового обычая и закона как источников права. Рассматривают и характеризуют теоретические основы обычного права, правового обычая и закона. В заключении показано, что термин «источник права» имеет долгую историю развития и подвергался значительным изменениям в своем значении. Сегодня это понятие рассматривается как важная категория юридической науки, отражающая процесс образования и реализации правовых норм. Источники права обеспечивают законность и порядок в обществе, регулируя отношения между гражданами и государством. Современные исследователи продолжают развивать теорию источников права, стремясь учесть всю сложность и многообразие современного мира. Путь развития правового обычая показывает эволюцию от спонтанных народных установлений до элемента современной правовой системы,

имеющего определённое, хотя и ограниченное, значение. Несмотря на значительную модернизацию и интеграцию в современную правовую систему, обычное право сохранилось как источник права, способствующий стабильному функционированию общества и дополняющее официально установленное законодательство. Анализ исторических этапов и теоретических основ правового закона позволяет сделать вывод о значимости этого феномена для нормального функционирования государства и общества. Дальнейшее изучение должно способствовать повышению эффективности действующего законодательства и укреплению доверия граждан к судебной системе.

Для цитирования в научных исследованиях

Кагазежев Р.Б., Дзыбова С.Г., Поддубный А.О. Обычное право, правовой обычай и закон как источник права: исторический и теоретический аспекты // Вопросы российского и международного права. 2025. Том 15. № 9А. С. 12-19. DOI: 10.34670/AR.2025.66.19.002

Ключевые слова

Правовой обычай, обычное право, источник права, правовые нормы, государственный аппарат, правовой закон, обычай, закон.

Введение

Правовые системы государств складывались веками и включают разнообразные источники права. Одним из старейших и исторически значимых является обычное право, которое основано на традициях и устоявшихся практиках.

Правовой обычай - это исторически сложившееся правило поведения, которое получило признание и защиту со стороны государства. Он формируется в результате длительного и однородного применения в определённой сфере общественных отношений. Для того чтобы обычай стал правовым, необходимо его санкционирование государством, которое придаёт ему юридическую силу и обеспечивает его соблюдение мерами государственного принуждения.

Правовой закон является фундаментальной основой любого современного государства. Его происхождение уходит корнями в далекое прошлое, отражая процессы эволюции человеческого общества и формирование государственности. Этот процесс сопровождался различными этапами, начиная от примитивных обычаев и заканчивая сложными законодательными системами.

Термин «источник права» появился около двух тысячелетий назад. Его впервые использовал древнеримский историк Тит Ливий в своей работе «Римская история». Говоря о Законах XII таблиц, он подчеркивал их фундаментальное значение для формирования всей правовой системы Древнего Рима, называя их «источником всего публичного и частного права».

Современная наука демонстрирует разнообразие взглядов на этот вопрос. Например, профессор О.Е. Кутафин подчеркивает сложность понимания самой категории источников права и разногласия среди исследователей относительно их классификации и взаимосвязи. По мнению ученого, существует значительное количество трактовок и интерпретаций, что затрудняет формирование единого подхода. [Кутафин, 2016, с.9].

Другая точка зрения представлена профессором О.В. Маловой, которая обращает внимание на важность анализа общей концепции права перед обсуждением его источников. Согласно ей, признание многообразия аспектов права позволяет говорить о существовании множества его

источников, имеющих различную природу и назначение. Такой подход способствует углублению исследований и пониманию структуры и содержания права. [Малова, 2006, с.28].

Основная часть

Рассмотрим подробнее эволюцию обычного права и его роль в современном обществе.

Обычное право прошло долгий путь развития, постепенно теряя свою самостоятельность и интегрируясь в государственную правовую систему. Первоначально, обычные нормы играли ведущую роль в регулировании общественных отношений, поскольку отсутствовала развитая государственная власть и законодательство. [Абесалашвили, Мамий, 2020, с.60].

Обычное право представляет собой важный элемент исторического наследия человечества. Изучение и понимание обычного права помогает лучше осознать культурное разнообразие и механизмы правового регулирования в разных странах.

Обычное право определяется как система правовых норм, основанных на обычаях и переданных из поколения в поколение. Оно формируется под воздействием культурных, социальных и экономических условий конкретного региона или сообщества. Основные характеристики обычного права включают:

- Устная передача традиций.
- Отсутствие официального закрепления в законодательстве.
- Широкая применимость в определенных сферах общественной жизни.

Исторически обычное право играло ключевую роль в формировании обществ и поддержании порядка. Оно регулировало многие важные аспекты жизни, включая семейные отношения, собственность и коммерческие сделки.

Однако с укреплением центральной власти необходимость опоры на традиционные обычаи уменьшилась, и государство начало вырабатывать собственные принципы правотворчества.

Государственный аппарат начал активно применять санкции и легализовать существующие обычаи, превращая их в обязательные нормы права. Таким образом, изменилось само понятие обычного права: теперь оно стало частью официальной правовой системы, а не автономным источником регулирования.

Даже после включения обычных норм в государственные акты они продолжали сохранять ряд признаков, позволяющих отличать их от иных видов источников права. Рассмотрим некоторые ключевые черты обычного права:

1. **Правило поведения.** Обычаи представляют собой установившиеся модели поведения, признанные обществом.
2. **Длительность и определённость.** Признание получают только устойчивые, проверенные временем и чётко сформулированные обычаи.
3. **Широта применения.** Обычно обычаи применяются в конкретной области гражданских правоотношений, таких как договорные обязательства, наследование или семейный уклад.
4. **Восполнение пробелов.** Если законодательство не регулирует какую-то сферу, именно обычаи выступают дополнительным регулятором.
5. **Независимость от документа.** Действие обычая не зависит от наличия какого-либо акта, подтверждающего его существование.
6. **Общественное признание.** Обязательность обычая обеспечивается общим признанием среди участников соответствующих отношений.
7. **Соответствие нравственным нормам.** Обычай должен соответствовать основным ценностям и порядкам российского общества.

Эти признаки подчёркивают важность обычного права как гибкого инструмента регулирования там, где официальное законодательство недостаточно детализировано или неприменимо.

В современном мире правовой обычай остается наиболее сильным источником права в странах Латинской Америки, Юго-Восточной Азии и Африки. В странах Европы он наиболее заметен в консервативных странах, к примеру, в Соединенном Королевстве, а также в международной торговле и международных сделках.[Дзыбова, 2023, с. 227]

Таким образом, несмотря на значительную модернизацию и интеграцию в современную правовую систему, обычное право сохранилось как источник права, способствующий стабильному функционированию общества и дополняющее официально установленное законодательство.

Рассмотрим историческое развитие правового обычая.

Правовой обычай прошел несколько ключевых этапов:

1. Архаический этап. Первобытные времена и ранние цивилизации. На данном этапе правовые нормы формируются стихийно, как реакции на потребности общин и групповых коллективов. Правила носят ритуализованный характер и передаются устно от поколения к поколению.

Пример: Древние племенные обычаи славянских народов регулировали порядок кровной мести, форму раздела наследства, организацию семейных союзов и т.п.

2. Этап формирования первых государственных образований. Возникают первые государства и централизованные власти начинают активно влиять на формирование норм. Обычаи получают дополнительное значение как средство укрепления власти правителей и обеспечение порядка внутри обществ.

Пример: Русская Правда (XI век) включала элементы обычного права древних славян, однако были зафиксированы также и решения князя Ярослава Мудрого и его преемников.[Абесалашвили, Мамий, 2020, с. 25]

3. Средневековый период феодализма. Становление сложных социальных структур, возникновение сословий и корпораций приводит к появлению множества локальных правовых обычаев, регулирующих отношения между различными группами населения. Государства стремятся систематизировать обычаи путем издания специальных сборников.

Пример: Судебники русских князей XV-XVI веков фиксировали местные обычаи и применяли их как основу судебного разбирательства.

4. Эпоха абсолютизма и Нового времени. Развитие национальных государств и появление идеи верховенства закона ослабляет роль правовых обычаев, хотя многие из них сохраняются в форме законов и судебных решений. Важным становится фиксация обычаев в кодифицированных источниках права.

Пример: Французские юристы XVIII века проводили исследования местных обычаев ("Coutumes"), выявляя различия в праве разных регионов Франции.

5. Современный этап. Сегодня правовые обычаи играют меньшую роль в развитых странах, уступив место писаным законам и международным договорам. Однако в некоторых областях они продолжают существовать, например, в международном морском праве, торговом обороте, отдельных традиционных сообществах.

Таким образом, исторический путь развития правового обычая показывает эволюцию от спонтанных народных установлений до элемента современной правовой системы, имеющего определенное, хотя и ограниченное, значение.

Правовой обычай является важным элементом правовой культуры и способствует устойчивости правопорядка, особенно там, где отсутствуют четкие письменные законы.

Рассмотрим исторические этапы становления правового закона и его теоретические основы.

Первоначальные формы правопорядка возникали задолго до появления первых государственных образований. Это были нормы поведения, определяемые обычаем и религиозными верованиями. Постепенно с ростом численности населения и усложнением общественных отношений возникла необходимость в создании специальных органов власти, обладающих возможностью регулировать поведение членов общества посредством нормативных актов.

1. Первобытное общество. На ранних этапах развития человеческое сообщество управлялось общими нормами морали и религии. Эти правила имели характер обязательных предписаний, нарушение которых могло привести к суровым наказаниям. Однако отсутствовали четкие процедуры принятия решений и разделения властей.

2. Древнее государство. С возникновением первых цивилизаций, таких как Египет, Междуречье и Греция, появились первые письменные законы. Например, знаменитые кодексы Хаммурапи и Солона стали первыми попытками систематизации норм права. Они содержали строгие регуляции различных сфер жизни, включая имущественные отношения, преступления и административные дела.

II. Теоретические концепции правового закона. Теория правового закона развивалась параллельно с историей. Ученые пытались объяснить природу права, его цели и способы реализации. Среди основных концепций выделяют следующие направления:

1. Естественно-правовая теория. Эта концепция утверждает, что существует некий естественный закон, установленный природой или Богом, который определяет справедливые принципы взаимоотношений между людьми. Законодатели обязаны учитывать этот высший принцип при разработке законов.

2. Нормативизм. Нормативисты считают, что правовые нормы существуют сами по себе и являются объективными правилами, независимо от этики или морали. Их задача заключается лишь в обеспечении общественного порядка и стабильности.

3. Инструментализм. Согласно этому направлению, закон рассматривается как инструмент достижения конкретных целей общества. Законодательные органы используют право для регулирования экономики, защиты окружающей среды, обеспечения справедливости и социального равенства.

III. Современные подходы к понятию правового закона. Современная наука признает многообразие подходов к определению правового закона. Выделяют три уровня понимания права:

- Формально-юридический уровень: сосредоточенность на правилах и процедурах принятия и исполнения законов.

- Социально-политический уровень: учет политических и социальных реалий, влияющих на принятие решений.

- Философско-культурологический уровень: рассмотрение права как части культуры народа, включающей нравственные ценности и мировоззрение.

Таким образом, современный взгляд на правовой закон включает комплексный подход, учитывающий не только юридические нормы, но и социально-экономические условия, морально-нравственные ориентиры и философские идеи.

IV. Практическое применение правового закона. Практическое применение правового закона осуществляется через судебную практику, деятельность правоохранительных органов и

соблюдение гражданами установленных норм. Важнейшими инструментами реализации права выступают суды, прокуратура, полиция и адвокатура.

V. Проблемы современной теории и практики правового закона. Несмотря на значительные успехи в развитии правовой науки, остаются нерешенными проблемы, касающиеся эффективности применения законов, соответствия правовых норм современным требованиям и защиты прав граждан. Одной из ключевых проблем является несоответствие между официальным законом и реальной жизнью, когда формально установленные нормы не соответствуют действительности.

Перспективы дальнейшего развития. Будущие исследования должны сосредоточиться на совершенствовании механизмов контроля над соблюдением законов, повышении качества подготовки юристов и судей, а также усилении роли гражданского общества в процессе разработки и принятия законов.

Заключение

Термин «источник права» имеет долгую историю развития и подвергался значительным изменениям в своем значении. Сегодня это понятие рассматривается как важная категория юридической науки, отражающая процесс образования и реализации правовых норм. Источники права обеспечивают законность и порядок в обществе, регулируя отношения между гражданами и государством. Современные исследователи продолжают развивать теорию источников права, стремясь учесть всю сложность и многообразие современного мира.

Путь развития правового обычая показывает эволюцию от спонтанных народных установлений до элемента современной правовой системы, имеющего определенное, хотя и ограниченное, значение.

Несмотря на значительную модернизацию и интеграцию в современную правовую систему, обычное право сохранилось как источник права, способствующий стабильному функционированию общества и дополняющее официально установленное законодательство.

Анализ исторических этапов и теоретических основ правового закона позволяет сделать вывод о значимости этого феномена для нормального функционирования государства и общества. Дальнейшее изучение должно способствовать повышению эффективности действующего законодательства и укреплению доверия граждан к судебной системе.

Библиография

1. Кутафин, О.Е. Источники конституционного права Российской Федерации / О.Е. Кутафин. М. Проспект, 2016. 521 с.
2. Малова О.В. Правовой обычай как источник права основных правовых систем современности. Иркутск, 2006. 182 с.
3. Максимова, И. М. Правовой обычай как источник права: исторический и теоретический аспекты // Право: история и современность. 2021. № 4 (17). С. 59 - 64.
4. Дзыбова С.Г. Исторический и теоретический аспекты правового обычая и закона как источника права //Вопросы российского и международного права. 2023. Т. 13. № 9-1. С. 227-232.
5. Абесалашвили М.З., Мамий И.Р. Русская правда - как древнерусский правовой документ. В сборнике: Эволюция государства и права: проблемы и перспективы. сборник научных трудов 2-й Международной научной конференции. 2020. С. 25-27.
6. Шабаетова О. А. Правовой обычай: теоретические и информационно-правовые аспекты //Сибирский юридический вестник. – 2022. – №. 2 (97). – С. 9-14.
7. Дашин А. В. Обычное право: генезис, эволюция, современное состояние (историография проблемы) //Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. – 2006. – №. 1. – С. 85-89.

8. Сорокина Ю. В. Правовой обычай как источник права //Северо-Кавказский юридический вестник. – 2022. – №. 1. – С. 35-44.
9. Ельчанинова О. Ю. Дореволюционная правовая доктрина о критериях универсальности, конкретности и классификационной структуры понятия " источник права" //Пробелы в российском законодательстве. Юридический журнал. – 2016. – №. 2. – С. 47-52.
10. Смирнова М. Г. Правовой обычай в системе источников российского права //Ленинградский юридический журнал. – 2007. – №. 1. – С. 34-54.

Customary Law, Legal Custom and Statute as Sources of Law: Historical and Theoretical Aspects

Rustam B. Kagazhev

PhD in Historical Sciences, Associate Professor,
Department of State-Legal and Financial-Legal Disciplines,
Moscow Financial and Law University MFUA,
115191, 17/1, Serpukhovskoy Val str., Moscow, Russian Federation;
e-mail: rustamkagazhev@mail.ru

Saida G. Dzybova

PhD in Legal Sciences, Associate Professor,
Department of Theory and History of State and Law, Constitutional Development
and Political Science,
Scientific-Educational Cluster "Institute of Law",
Adyghe State University,
385000, 208, Pervomayskaya str., Maykop, Russian Federation;
e-mail: dzibova.s@mail.ru

Aleksei O. Poddubnyi

Senior Lecturer,
Department of Theory and History of State and Law, Constitutional Development
and Political Science,
Scientific-Educational Cluster "Institute of Law",
Adyghe State University,
385000, 208, Pervomayskaya str., Maykop, Russian Federation;
e-mail: agu-urfak@yandex.ru

Abstract

In the article, the authors analyze the historical stages of the formation of customary law, legal custom and statute as sources of law. They examine and characterize the theoretical foundations of customary law, legal custom and statute. In conclusion, it is shown that the term "source of law" has a long history of development and has undergone significant changes in its meaning. Today, this concept is considered as an important category of legal science, reflecting the process of formation and implementation of legal norms. Sources of law ensure legality and order in society, regulating

relations between citizens and the state. Modern researchers continue to develop the theory of sources of law, striving to account for all the complexity and diversity of the contemporary world. The development path of legal custom shows evolution from spontaneous folk establishments to an element of the modern legal system having definite, though limited, significance. Despite significant modernization and integration into the modern legal system, customary law has been preserved as a source of law, contributing to the stable functioning of society and supplementing officially established legislation. Analysis of the historical stages and theoretical foundations of the legal statute allows concluding about the significance of this phenomenon for the normal functioning of the state and society. Further study should contribute to increasing the effectiveness of current legislation and strengthening citizens' trust in the judicial system.

For citation

Kagazetchev R.B., Dzybova S.G., Poddubnyi A.O. (2025) Obychnoye pravo, pravovoy obyчай i zakon kak istochnik prava: istoricheskiy i teoreticheskiy aspekty [Customary Law, Legal Custom and Statute as Sources of Law: Historical and Theoretical Aspects]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 15 (9A), pp. 12-19. DOI: 10.34670/AR.2025.66.19.002

Keywords

Legal custom, customary law, source of law, legal norms, state apparatus, legal statute, custom, statute.

References

1. Kutafin, O.E. Sources of Constitutional Law of the Russian Federation / O.E. Kutafin. M. Prospekt, 2016. 521 p.
2. Malova O.V. Legal Custom as a Source of Law of the Main Legal Systems of the Present. Irkutsk, 2006. 182 p.
3. Maksimova, I. M. Legal Custom as a Source of Law: Historical and Theoretical Aspects // Law: History and Modernity. 2021. No. 4 (17). Pp. 59 - 64.
4. Dzybova S.G. Historical and Theoretical Aspects of Legal Custom and Law as a Source of Law // Issues of Russian and International Law. 2023. Vol. 13. No. 9-1. Pp. 227-232.
5. Abesalashvili M.Z., Mamiy I.R. Russkaya Pravda as an Old Russian Legal Document. In the collection: Evolution of the State and Law: Problems and Prospects. Collection of Scientific Papers of the 2nd International Scientific Conference. 2020. Pp. 25-27.
6. Shabaeva O.A. (2022) Pravovoi obyчай: teoreticheskie i informatsionno-pravovye aspekty. *Sibirskii yuridicheskii vestnik*. No. 2 (97). pp. 9-14.
7. Dashin A.V. (2006) Obychnoe pravo: genezis, evolyutsiya, sovremennoe sostoyanie (istoriografiya problemy). *Vestnik Sankt-Peterburgskogo universiteta MVD Rossii*. No. 1. pp. 85-89.
8. Sorokina Yu.V. (2022) Pravovoi obyчай kak istochnik prava. *Severo-Kavkazskii yuridicheskii vestnik*. No. 1. pp. 35-44.
9. El'chaninova O.Yu. (2016) Dorevolutsionnaya pravovaya doktrina o kriteriyakh universal'nosti, konkretnosti i klassifikatsionnoi struktury ponyatiya "istochnik prava". *Probely v rossiiskom zakonodatel'stve. Yuridicheskii zhurnal*. No. 2. pp. 47-52.
10. Smimova M.G. (2007) Pravovoi obyчай v sisteme istochnikov rossiiskogo prava. *Leningradskii yuridicheskii zhurnal*. No. 1. pp. 34-54.