

# РЕАЛИЗАЦИЯ ОБЫЧАЯ ЧЕРЕЗ ПРАВООТНОШЕНИЕ

Дадашев А.С.

*Дадашев Адам Сайталиевич – магистрант,  
Направление: гражданское право,  
Чеченский государственный университет, г. Грозный*

**Аннотация:** в статье анализируются проблемы реализации правового обычая через правоотношение. Обращается внимание на генезис обычно-правовых норм, исторические особенности зарождения обычного права. Дается классификация обычно-правовых отношений, рассматриваются субъекты и механизм обычно-правовых отношений. Обращается внимание на связь обычно-правовых норм, с такими феноменами, как правосознание, государство, значимые в обществе социальные группы. Данные феномены, в конечном счете, носят определяющий характер для формирования обычая, как источника права.

**Ключевые слова:** правовой обычай, правоотношения, обычно-правовые нормы, обычное право.

УДК347

Применительно к механизму действия правового обычая речь идет об обычно-правовых отношениях – социально значимых, индивидуализированных общественных отношениях, участники которых связаны взаимными, корреспондирующими юридическим правами и обязанностями, установленными правовыми обычаями. В правоотношении конкретизируется предписание обычно-правовой нормы. Последней создается типовой масштаб поведения, который направлен на общее регулирование [1, с. 27]. Поведение участников фактических общественных отношений может соответствовать обычно-правовым отношениям и обычаю или отклоняться от них. Поэтому реализация обычая через правоотношение показывает, насколько он отвечает социальным требованиям, насколько он реален. В правоотношении наиболее полно проявляется творческий потенциал правового обычая.

Обычно-правовые отношения можно классифицировать по различным основаниям: по отраслевой принадлежности (конституционные, торговые); по субъектному составу (абсолютные и относительные); по составу участников (простые и сложные); по функциональным особенностям (регулятивные и охранительные) [2, с. 58].

Также могут быть выделены материальные и процессуальные, публичные и частные обычно – правовые отношения. Данная классификация подробно дополняется иными видами обычно-правовых отношений И. Б. Ломакиной, которая предлагает разделить указанные правоотношения на:

- партикулярные и непартикулярные,
- официальные и неофициальные,
- санкционированные (органами государственной власти) и несанкционированные;
- по предмету правового регулирования (родовые, экономические и духовные);
- в зависимости от сферы действия (сакральные и несакральные);
- в зависимости от продолжительности (долговременные и недолговременные);
- по характеру (централизованные и децентрализованные);
- в зависимости от времени формирования (ретроспективные и новые перспективные) [1, с. 62].

Важное значение имеет вопрос о содержании правоотношения на субъектном уровне. Под субъектом правоотношения рассматривают субъект права, который реализовал свою правосубъектность и стал участником конкретного правоотношения [1, с. 113]. Субъекты права (и субъекты правоотношений) делятся на коллективные (юридические лица, общественные образования) и индивидуальные (физические лица).

Исторически первым субъектом обычно-правовых отношений был коллективный субъект – община. На стадии раннепервобытного общества обычным правом регулировались отношения между общинами, поэтому субъектами обычного права, следовательно, и обычно-правовых отношений, выступали родовые общины. Позднее на смену им пришли общины, связанные с определённой территорией – территориальные общины. На стадии позднепервобытной общины, когда возникает частная собственность, социальное и имущественное неравенство, появляется необходимость контролирования усложнившихся отношений (отношений обмена) внутри общины. В данном случае субъектами обычно-правовых отношений стали родственные группы, из которых состоял род.

Таким образом, в условиях родового общества индивидуальный субъект обычно-правовых отношений подчиняется доминирующему положению коллективного субъекта.

Проявилось это также в коллективной ответственности за нарушение обычно-правовых предписаний, в отсутствии идеи субъективного права в современном понимании, в преобладании обязанностей над правами [2, с. 59]. Только в пределах общины мог реализоваться статус индивидуального субъекта обычно-правовых отношений. Механизм действия правового обычая регулятивен, поэтому значимым

является вопрос о том, каким образом в нём осуществляется правовое воздействие на субъектов. Здесь можно выделить императивный и диспозитивный методы; в большей степени общедозволительный тип правового регулирования, нежели разрешительный [3, с. 230].

Все процессы, происходящие в механизме действия правового обычая, преломляются через коллективное и индивидуальное сознание субъектов, а также интерпретируются через призму общей культуры и правовой культуры. Благодаря правосознанию обнаруживаются и осмысливаются, подвергаются оценке правовые явления, связанные с правовым обычаем, а также то, что подлежит обычно-правовому регулированию. Под его влиянием субъектами интеллектуально и эмоционально осознаются и реализуются действия согласно требованиям правового обычая или противно им. Механизм правосознания не только способствует созданию правовых обычаев, но и понуждает субъектов определять своё место и свою роль в правовой действительности, выбрав конкретную модель поведения [3, с. 238].

Из сказанного следует, что состав механизма действия правового обычая образуют такие элементы, как социальные группы, общество, государственные органы, фактические общественные отношения как сложная система, обычно-правовые нормы, основанные на них правоотношения, юридические факты, правосознание, правовая культура (как часть общей культуры). Данные элементы и вышеописанные связи между ними образуют строение механизма действия правового обычая.

#### ***Список литературы***

1. *Ломакина И.Б.* Обычное право: институциональный аспект. Теоретико-правовой анализ. Санкт-Петербург, 2005. 322 с.
2. *Протасов В.Н.* Теория права и государства. Проблемы теории права и государства. Москва: Юрайт-М, 2001. 346 с.
3. *Рулан Н.* Юридическая антропология: учебник для вузов пер. с фр. Москва: Норма, 2000. 310 с.