

РЕЦЕНЗИЯ

на курсовую работу студента 1 курса ОГО

направление 40.03.01 Юриспруденция

филиала ФГБОУ ВО «Кубанский государственный университет» в г. Армавире

Богородской К.И.

(ф.и.о. студента)

на тему: Бровы обознач

Рецензируемая курсовая работа включает в себя введение, два раздела, заключение, список используемых источников и библиографию

По своему содержанию курсовая работа соответствует (не соответствует) теме курсовой работы и утвержденному плану.

Основные результаты, положенные в основу курсовой работы:

В работе дан анализ исторического географического аспекта природы различных обозов как первоисточника для

Замечания по курсовой работе: В работе не подается по полной программеработка приложения из задуманных страниц

Изложенное позволяет сделать вывод, что рецензируемая курсовая работа

составлена и выполнена

РЕЦЕНЗЕНТ 3

«29» мая 2017г.

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«КУБАНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»
(ФГБОУ ВО «КубГУ»)

Кафедра правовых дисциплин

КУРСОВАЯ РАБОТА

ПРАВО И ОБЫЧАИ

Работу выполнил К.И. Погорелова
Подпись _____ (инициалы, фамилия)

Филиал ФГБОУ ВО «КубГУ» в г. Армавире курс 1 ОФО

Направление 40.03.01 Юриспруденция

Научный руководитель Е.Н. Ярмонова
канд. юрид. наук 3 1.06.17
(подпись, дата) (инициалы, фамилия)

Нормоконтролер Е.Н. Ярмонова
канд. юрид. наук 3 1.06.17
(подпись, дата) (инициалы, фамилия)

Краснодар 2017

СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	3
1 Исторический и теоретический аспекты права	5
1.1 Возникновение права	5
1.2 Понятие и характеристика права.....	9
1.3 Соотношение права и законодательства.....	16
2 Обычай как первоисточник права.....	22
2.1 Взаимосвязь обычая и права	22
2.2 Современное положение правового обычая и его применение в Российской Федерации.....	31
Заключение.....	36
Список использованных источников.....	38

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность исследования обусловлена тем, что с момента зарождения человеческого общества в нем стали появляться социальные нормы, т.е. определенные необходимые правила совместного человеческого бытия. Социальные нормы вырабатывались ирабатываются человечеством, а само их появление стало необходимостью, так как любая система, стремится к саморегуляции и упорядочению своей деятельности, иначе ее ждет хаос и разрушение. Процесс их появления и развития, напрямую связанный с переходом человека к стадии общественного сосуществования, который продолжается до сих пор.

Право, в современном мире выступает, как регулятор отношений в обществе между людьми, закрепляя свою силу в конституции и различного рода юридических актах.

В своей эволюции термин «право» формировался из неписанных правил, которые назывались обычаями. Обычаи, употребляемые в правовом смысле, назывались правовыми обычаями.

Правовой обычай – это норма правил, которая определена самим обществом и отвечает его требованиям.

Правовой обычай возникал из обычного только в таких случаях, когда:

- общество нуждалось, в регулировании своих отношений;
- общество начало осознавать свою потребность в правовом обычай и наказании за несоблюдение интересов по отношению к обществу.

Право и обычай неотъемлемо связаны друг с другом, так как правовой обычай является первоисточником нашего права. Следует понимать, что в правовом обычай присутствовало немало консервативного и неприемлемого. Но в связи с развитием в России рыночных отношений и переходом от запретительных методов правового регулирования к

дозволительным роль юридических обычаев возрастает. Следовательно, рассматриваемая тема является актуальной.

Объектом курсового исследования являются: право и обычай, как нормы взаимодействующие и взаимообусловливающие. Взаимоотношение права и обычая как активное взаимодействие двух нормативно-ценостных систем.

Предметом исследования являются: право и обычай , их социальное предназначение в обществе и характер взаимодействия.

Целью данной курсовой работы является рассмотрение взаимодействия таких социальных норм как право и обычай.

Реализация поставленной цели и определила решение следующих задач:

- рассмотреть исторический и теоретический аспекты права;
- изучить обычай как первоисточник права.

Методологическую основу исследования составляют общенаучные, и специальные методы познания социально-правовых явлений: диалектический, социологический, сравнительно-правовой, формально-юридический, системно-структурный, анализ, синтез, системный метод и др.

Структурно работа состоит из введения, двух разделов, пяти подразделов и списка использованных источников.

1 Исторический и теоретический аспекты права

1.1 Возникновение права

Проблема становления и развития права в первобытном обществе является более сложной, чем проблема возникновения государства.

В значительной мере решение этой проблемы осложнялось установившимся в течении многих десятилетий, особенно в российском правоведении, непреложным тезисом о том, что право является порождением государства, имеет классовый характер и становится обязательным благодаря принудительной силе государства. Право рассматривалось как инструмент государственной власти, которая выражала в нем свою волю. В соответствии с этой распространённой точкой зрения право не могло возникнуть в условиях первобытного общества.

Однако право имеет и свою, самобытную, догосударственную историю. Оно складывалось до образования первых государств в условиях родоплеменного строя. Его становление и функционирование обеспечивалось несложной системой органов родоплеменной власти. Среди этих органов постепенно обосновывается суд, который представляет собой общую сходку членов рода или же созываемое время от времени собрание представителей отдельных родов (вождей, жрецов)¹.

Всё более усложнявшиеся внутриобщинные и надобщинные отношения (семейные, производственные, управлеческие) требовали определенных правил поведения, запретов, религиозных установок. Правовые нормы первобытного общества складывались в тесной связи с другими социальными нормами, религиозными верованиями, моральными установками.

Общинно-родовые нормы имели синкретический характер и

¹ Поляков А.В. Введение в общую теорию права и государства // СПС «КонсультантПлюс», 2017.

содержали в себе одновременно религиозные, моральные, и социальные императивы.

Тесное взаимодействие и фактическое слияние права с другими регуляторами общественной жизни, т.е. синкретичность этих регуляторов, послужило основанием для рассмотрения их рядом современных ученых в качестве своеобразных мононорм.

Очевидно, что на различных этапах развития правовых начал в первобытном обществе они отличались различной степенью зрелости.

Семейно-клановые нормы выступали нередко в виде мифов, выражались в форме тотемических ритуалов. При всём разнообразии этих норм они рассматривались как обычай данной локальной семейно-родовой группы, восходящие к богам и предкам.

Эти нормы-обычаи отражали повседневные условия жизни семейно-родовой общины, основывались на естественно сложившемся родовом коллективизме, предполагали взаимную поддержку членов родовой общины. Они складывались спонтанно, регулировали хозяйственную деятельность и брачные отношения, устанавливали различные табу(запреты) и жесткие рамки поведения членов общины.

Нормы и правила первобытного общества, которые были исходным моментом правового регулирования, существенным образом отличались от права современной эпохи.

При родовом строе правовое регулирование было направлено на удовлетворение жизненно важных потребностей семейно-кланового коллектива, а не на предоставление свободы действия отдельным индивидам, членам первобытного коллектива. Поэтому основное содержание сводилось, прежде всего, к установлению обязанностей членов данной группы. Таким образом, право в древнейшем обществе зарождалось не как мера свободы, а как степень связанности членов родоплеменного коллектива принятыми в нем правилами и установками. Вместе с тем

древнейшее право защищало жизнь, безопасность, достоинство членов семейно-клановой общинны от обидчиков из других родоплеменных групп.

На стадии образования протогосударств процесс формирования новых правовых норм проходил, как и в предыдущий период, эволюционно, без каких-либо значительных и быстрых изменений. Сама природа формирующегося права не допускала каких-либо потрясений, скачков в организации правового порядка общества. Именно поэтому многие институты первобытности сохранились и на ранних стадиях цивилизации.

Но неолитическая революция привела, в конечном счете, к большим социальным потрясениям. Эти перемены отразились и на сфере правового регулирования. Эволюция правил и норм семейно-родовой общинны вела к появлению в них некоторых новых тенденций, четко проявившихся уже в эпоху цивилизации.

Так, ещё в рамках древнейших государств проявилась тенденция, которую можно назвать «государствлением права». Право начинает все чаще использоваться для достижения определенных политических целей. Новая государственная власть, прежде всего жреческая и военная верхушка, соблюдая в принципе коллективистские обычаи, порядки прошлого, все откровеннее использовала право в своих и политических и личных целях. Так в праве зарождается вечный конфликт между общественным и частным интересом, который имеет место и в настоящее время.

Новым явлением в жизни права становится его постепенное выделение из общей системы социальных регуляторов. Синкретизм в праве сохраняется долгое время, даже в XXI в. В ряде государств продолжают действовать, по крайней мере частично, религиозные правовые системы. Но разделение религиозных установок и правовых норм стало проявляться еще на рубеже варварства и цивилизации.

Итогом формирования правовых начал в позднем родовом обществе является создание комплекса норм, которые в литературе иногда

рассматриваются как «предправо»¹.

Большую роль в этом процессе играли суды, детальность которых способствовала проникновению в право светских начал и подрывала представление о божественном характере первобытных норм. Судебные решения, вынесенные по отдельным конкретным делам, нередко становились судебным прецедентом, т.е. нормой права, используемой в последующей судебной практике по аналогичным делам. Суды, как позднее и государственное законодательство, способствовали унификации правовых обычаев, их приспособлению к новым экономическим и социальным условиям. Тем самым они создали основу для образования целостных правовых систем.

Российское право возникает в период формирования Киевской Руси. Главным источником русского права является – Русская правда. Это первый письменный свод законов в правовой системе России. В дальнейшем нормы, данного памятника права были кодифицированы князьями на основе устного племенного права, так иже туда были включены некоторые моменты скандинавского и византийского права, а также церковного влияния.

Первый законодательный кодекс Российского государства, который был принят в 1497г. Кодекс назывался – Судебником. Источниками Судебника 1497 г. были:

1. Русская правда;
2. Псковская судная грамота;
3. Уставные грамоты;
4. Судные грамоты;
5. Судебные решения по отдельным вопросам.

Содержание Судебника 1497г. было феодального склада, не было четкой системы права, открыто определялись привилегии господствующего слоя, но была намечена систематизация, чего не было ранее.

¹ Бахрах Д.Н. Очерки теории российского права. М., 2014. С.128.

В 1649г. было принято Соборное Уложение. Данный документ можно охарактеризовать, как попытку сформировать общий свод законов для Русской империи и разделить на отрасли.

Соборное уложение — это документ, который на государственном уровне подтверждал права и привилегии высших сословий. Таким образом царь Алексей Михайлович Романов хотел заручиться поддержкой феодалов и церкви, так как православие играло не малую роль в государстве. Данный документ не отражал никаких полномочий и прав низшего населения, т.е. крестьян. Простой люд остался навсегда закрепощенным. Соборное уложение было юридический закрепляющим документом, содержащим феодально-крепостнические порядки Русской империи XVI века.

В начале XX века началось активное развитие права в Российской Империи. Николай II зафиксировал основные права и свободы, так же позволяя принимать участие в управлении государством. Вскоре начали создавать Основные государственные законы, содержащие приложения.

Результатом стало то, что управление в государстве и все его органы оказались в строгом подчинении закону.

1.2 Понятие и характеристика права

Право в наше время играет важную роль в жизни каждого человека. С помощью прав общество существует, реализует свою деятельность, обеспечивает развитие государства.

Для полного понимания что такое право, необходимо знать его свойства и уметь отличать его от иных регуляторов действительности.

Итак, право – это система общебязательных правил, которые устанавливаются и охраняются государством. Также выступает, как регулятор отношений в обществе и обеспечивает защиту прав человека и государства.

Правовая система обеспечивает должное и упорядоченное функционирование государства и общества в целом. Любая деятельность современного, демократического государства не может осуществляться, не опираясь на систему общеобязательных правил. В обязанности права входит регулирование внутренних взаимоотношений в государственном механизме и оформление структуры государства.

При помощи права определяется форма правления государства, политический режим и форма государственного устройства. Право определяет компетенцию государственных органов и компетенцию должностных лиц, которые и представляют государственные органы¹.

Правом определяется, как должен быть организован госаппарат и общеобязательные права и обязанности граждан конкретного государства.

С помощью права осуществляется правотворческая деятельность, которая определяет регламент отношений. Таким образом с помощью правотворческой деятельности создаются законы, указы и иные документы юридического характера.

Право регламентирует государственную деятельность, придавая ей юридическую форму и вводит ее в рамки требований юридического характера. Все функции, так же реализуются при помощи права как внутренние, так и внешние. И во многом успешность реализации той или функции государства зависит от того, насколько она полномерно закреплена правом.

Право же осуществляет свои функции с двух сторон: и со стороны граждан, и со стороны государства. На государство право воздействует при взаимоотношениях с населением, а само государство осуществляет воздействие через правовую систему. И именно правом определены пределы вмешательства государства в жизнь граждан.

Праву так же, как и другим каким-либо определениям присуще

¹ Теория государства и права: курс лекций / Под ред. М.Н. Марченко. М., 2014. С.475.

свойства, которые отличают его от других регуляторов общественных отношений.

Свойства права – качества, характеристики, отличающие это явление от иных, сходных с ним. Значит, объективные свойства права - это то, что отличает право от иных регуляторов поведения. Эти свойства называются объективными потому, что от конкретного человека не зависят.

Выделяют следующие свойства права: нормативность, общеобязательность, принудительность, формальная определенность, системность, динамизм и стабильность, реальная применимость.

Нормативность показывает, что право фиксирует и контролирует отношения, принятые в данном обществе. Нормативность, означает нормы права – общеобязательные правила поведения в обществе.

Общеобязательность означает, что нормы права распространяются на всех лиц, попавших в сферу действия права, независимо от того, как они к этим нормам относятся. Если бы нормы права не были обязательными, то не было бы порядка, т.к. люди следовали бы праву по своему усмотрению.

Принудительное свойство применяется к лицам, не желающим соблюдать права. В данном случае они подвергаются наказанию или принудительному воздействию для соблюдения права.

Формальная определенность, это фиксатор поведения людей в праве, определяя его границы. Право должно быть выражено в четкой форме. Именно формальная определенность помогает устанавливать границы права. Системность в праве показывает, что все правовые явления связаны между собой, действия одних правовых норм, влекут за собой другие. Все правила разделимы, но при этом должны быть согласованный между собой¹.

Динамизм и стабильность показывает взаимосвязь права и регулируемых общественных отношений. Жизнь общества постоянно подвергается изменениям, а право позволяет сохранять стабильность

¹ Малько А. В. Теория государства и права в вопросах и ответах. М., 2014.С.23.

отношений в обществе, тем самым показывая свою устойчивость и постоянность. Вместе с этим право проявляет свой динамизм, учитывая новые отношения и предоставляя возможность дальнейшего развития.

Динамизм выражает способность права к изменениям. Право может меняться в зависимости от условий жизни общества.

Излишние стабильность и динамизм, так же противопоказаны. В первом случае, это может послужить сковыванию человеческих отношений. Второй случай носит постоянно изменчивый характер, т.е. при постоянных правовых изменениях общественная жизнь может повлечь нестабильность. В таком случае обществу сложно планировать свою дальнейшую жизнедеятельность. Право должно гармонично сочетать в себе и стабильность, и динамизм, только в таком случае оно может выступать, как регулятор человеческих отношений и оказывать эффективное воздействие на людей.

Такое свойство права, как реальная применимость, должна соответствовать уровню жизни общества и его развитию. Если общество не будет готово к восприятию правовых норм, то самые демократические права и законы не смогут иметь никакой силы. Реальная применимость принимает такой вариант правовых предписаний, как не столь прогрессивных и совершенных, но пригодных для использования в конкретном обществе.

Содержание права должно не только устанавливать права, декларировать права и свободы, но и предусматривать механизм их воплощения в жизни. Право только в том случае будет регулятором общественных отношений, если оно реально применимо - и с организационно-технической, и с экономической, и с социальной точек зрения.

Право имеет ряд отличительных признаков:

1. Государственно–волевой характер, то есть выражение государственной воли общества, которая обусловлена различными условиями общественной жизни;
2. Нормативность, то есть выражение в правовых предписаниях, которые проявляются в реальной жизни в качестве системы официально признаваемых и действующих в государстве юридических норм;
3. Взаимосвязь права и государства, которая проявляется либо при применении мер государственного принуждения в указанных правом случаях, либо при создании, санкционировании и охраны правовых норм государством;
4. Общеобязательность, так как все принятые правовые предписания адресуются неопределенному количеству лиц и являются обязательными для исполнения всеми под страхом наказания за их нарушение;
5. Формальная определенность, то есть выражение общественной воли в форме официальных юридических актов, которые устанавливаются государственной властью и содержат предписания, определяющие границы свободы субъектов права;
6. Системность и иерархичность, так как все нормативные предписания применяются не изолированно, а в совокупности, в которой предписания взаимодействуют и дополняют друг друга;
7. Регулирующее воздействие, осуществляемое с помощью предоставления субъектам определенных субъективных прав и возложения на них юридических обязанностей;
8. Установление и обеспечение государством, так как оно обладает монополией на правотворчество, а все другие субъекты правоотношений могут принимать участие в правотворческой деятельности только с санкции государства¹.

¹ Морозова Л. А. Основы государства и права: учебное пособие. М., 2014.С.39.

Право по своей сущности является общесоциальным явлением, служащим интересам общественных отношений, выступает мерой свободы и ответственности субъектов правоотношений и их объединений, средством удовлетворения различных интересов и потребностей.

Социальная ценность права определяется:

1. Общесоциальной востребованностью – состоянием права в качестве определенного достижения цивилизации, проявления культуры и развития мысли отдельного человека;

2. Инструментальной востребованностью – использованием права в качестве инструмента особого механизма, который посредством юридических средств осуществляет регулятивное воздействие и обеспечивает точность и определенность в общественных отношениях.

Ведущую роль в правовой системе правовых норм занимает, реализация права. Реализация права – это процесс воплощения правовых норм в правомерное поведение субъектов, в достижение запланированного социально полезного результата, который зависит от ряда экономических, политических, социально-культурных, профессиональных и иных факторов.

К формам реализации права относят несколько определений: соблюдение; исполнение; использование; применение правовых норм.

Соблюдение выражается преимущественно в пассивном поведении разнообразных субъектов, состоящем в обязанности их воздержания от совершения социально вредных действий, запрещенных правом. Установление такого рода запрета связано с возможностью причинения вреда интересам общества, государства или личности. Его социальная значимость, как правило, очевидна для большинства граждан. Это естественное, проходящее вне конкретных правоотношений поведение субъектов, которые, как правило, даже не осознают, что реализуют уголовно-правовые запреты.

Исполнение состоит в активном выполнении субъектом возложенных на него обязанностей. Оно становится своеобразной преградой на пути произвола, неорганизованности, хаоса и игнорирования общезначимого интереса. Поэтому данная форма отличается персонификацией и повышенной императивностью официально закрепленных предписаний, выполняемых под страхом наказания за их невыполнение. В ней реализуются обязывающие нормы.

Использование состоит в добровольном и последовательном осуществлении субъектами права принадлежащих им субъективных прав, которое происходит в активной или пассивной форме. Реализация права в данном варианте происходит только по желанию самого субъекта, который может воспользоваться, а может и не воспользоваться своим субъективным правом. Она основана на принципах добровольности, заинтересованности, самостоятельности и социальной активности адресатов правовых норм. Элемент императивности здесь состоит в предупреждении злоупотребления правом и защите законных интересов иных субъектов права. Причем пользование правом носит последовательный, процедурный характер. Сложность этих процедур во многом зависит от содержания и степени значимости самого субъективного права. В этой форме реализуются управомочивающие нормы¹.

Все эти три способа регулирования по-разному проявляются, и по-разному обеспечиваются. Если запрет и обязывание приводят к соблюдению и исполнению, во многом опираясь на возможность принуждения, то дозволение приводит к использованию только убеждения. В отдельных случаях поведения, связанных лишь с одной из норм, каждая из них имеет самостоятельную значимость.

Существует три способа реализации права:

1. Непосредственный, который выражается в самостоятельной, добровольной реализации права самими субъектами;

¹ Морозова Л. А. Основы государства и права: учебное пособие. М., 2014. С.39.

2. Опосредованный, когда реализация права осуществляется государственно-властным правоприменительным решением;

3. Договорный, который осуществляется по взаимному соглашению равноправных субъектов без вмешательства государственных органов.

Необходимость применения права возникает в случаях, когда для реализации нормы требуется наличие третьейластной силы. Применение — права — это управленческая деятельность компетентных органов, и некоторых организаций, имеющих властную силу.

Таким образом, в жизни общества право выступает, как воплощение юридической силы законов и актов, имеющих юридическую силу. Право является рычагом управления в обществе, с помощью которого государство осуществляет свою деятельность.

1.3 Соотношение права и законодательства

Законодательство и право, являются самостоятельными аспектами, но при этом тесно взаимодействуют друг с другом, представляя одну сущность-право. Соотношение права и законодательства рассматривается как содержание и форма структуры права. Законодательственная структура, выступает как внешняя форма, выражающая систему нормативно-правовых актов, а система права представляет собой внутреннюю систему, которая соответствует его характеру регулирования отношений в обществе. Надо заметить, что право не может существовать вне законодательства, а законодательная система по своей сути и есть само право.

Структура права носит объективный характер и обусловлена экономическим базисом общества. Однако, не может носить произвольный характер законодательства. Правовая структура состоит из таких элементов как: норма права, отрасль, подотрасль, институт и субинститут, которые по своей природе в совокупность всех этих элементов призвано учитывать специфику, динамизм и многообразие правовых отношений в обществе.

Обновление системы права связано прежде всего с развитием и совершенствованием общественных процессов, актуальность которых способствует появлению новых правовых институтов и отраслей.

Структура системы права не может быть раскрыта с достаточной полнотой и точностью, если не видеть органического единства с законодательной структурой. Законодательство – это форма, в которой могут существовать правовые нормы, средство придания им определенности и объективности, их организации и объединения в конкретные правовые акты. Законодательная система является не простой совокупностью правовых норм, представляет собой дифференциированную систему, которая основывается на принципах субординации и скоординированности компонентов ее структуры. За счёт взаимосвязи различных факторов обеспечивается регулирование и рациональное, комплексное построение права.

Законодательную систему обосновывает, отраслевая структура. Подобное обособление возникает при необходимости отражения особенностей содержания правового регулирования. Обособлению в законодательстве подлежат только те нормы, которые обосновываются в действительности. Строение законодательства понимается как система лишь потому, что оно является внешним выражением объективно существующей структуры права.

Правовая структура для законодательной является закономерностью. В результате которой возникает объективно обусловленная потребность в самостоятельных отраслях права, содействуя решениям в законодательной системе и строении нормативно-правовых актов. В процессе правотворчества законодатель должен учитывать все аспекты каждого из подразделений права, учитывая их соотношения.

Несмотря на то, что эти две системы тесно связаны между собой, они также имеют существенные разграничения, которые позволяют каждой системе рассматриваться самостоятельно.

Во-первых, это находит выражение элемента правовой структуры, каким является норма, а для законодательной системы таким элементом является нормативно-правовой акт. Юридические нормы отраслей права – это своего рода материал, из которого формируются конкретные отрасли законодательной структуры. В построении законодательной отрасли «строительный материал», то есть юридические нормы могут употребляться в разном сочетании определенного правового документа. Именно по этой причине отрасли законодательной структуры не совпадают с отраслями права¹.

Имеют места возникновения случаи, когда присутствует отрасль права, но законодательная при этом отсутствует. Такие отрасли права не кодифицированы, а действующий в этой сфере нормативный материал разбросан по различным правовым актам, нуждающимся в унификации. К таким отраслям относятся: финансовое, сельскохозяйственное право, право социального обеспечения.

Не исключена обратная ситуация, когда зафиксирована отрасль законодательства, а правовая при этом отсутствует. К такому примеру можно отнести: таможенное законодательство, Воздушный кодекс РСФСР и т.д.

Может возникнуть и третья, так называемая идеальная ситуация, когда и та и другая отрасль совпадают друг с другом. Таким примером может послужить гражданское, административное, уголовное, трудовое право. Такая ситуация наиболее желательна, так как соприкосновение и гармоничное развитие, способствуют эффективному развитию всего механизма в праве.

Во-вторых, законодательная система шире, чем правовая, так как по своему объему может включать в себя материалы, которые могут относиться к правовой системе.

¹ Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах: учебное пособие. М., 2014. С.234.

В-третьих, в основе деления права на отрасли и институты лежит предмет и метод правового регулирования. Поэтому нормы отрасли права отличаются высокой степенью однородности. Отрасли же законодательства, регулируя определенные сферы государственной жизни, выделяются только по предмету регулирования и не имеют единого метода. Кроме того, предмет отрасли законодательства включает в себя весьма различные отношения, в связи с чем и отрасль законодательства не является столь однородной, как отрасль права.

В-четвёртых, внутренние структуры этих двух систем не совпадают. Система законодательной структуры строится на концепции органов в системе субъектов нормотворчества, соответствующая нормативно-правовым актам, которые имеют юридическую силу. В такой ситуации система законодательства Российской Федерации демонстрирует национально-государственное устройство, в соответствии с которым осуществляется федеральное и республиканское законодательство.

Правотворческая компетенция между государственными органами на каждом из уровней позволяет выделять два субординационных среза законодательства: акты высших органов государственной власти; акты высших органов государственного управления.

Правовая же структура – это деление на отрасли, институты, нормы.

В основе горизонтальной структуры законодательства лежат горизонтальные связи между элементами системы законодательства, обычно производные от характера взаимосвязей между составными частями предмета регулирования. При таком структурном раскладе отрасли законодательства не совпадают с отраслями права и их число превышает число отраслей права.

В-пятых, система законодательства подвергается субъективным факторам и во многом выражает зависимость от законодателя, нежели право. А вот система права носит объективный характер, что обуславливается различными видами общественных отношений.

Субъективный характер относителен, так как он детерминирован определенными объектами социально-экономических процессов.

Необходимость проведения различия между системой права и системой законодательства вызывается, помимо прочего, потребностями систематизации законодательства, т.е. деятельностью государственных органов, направленной на упорядочение законодательства, приведение его в стройную, логичную систему.

Установление правильного соотношения между системой права и системой законодательства – важная теоретическая и практическая задача. Надлежащее ее решение призвано обеспечить доступность, сокращение ненужной множественности актов, их согласованность и правильное применение на практике.

Законодательная система – это объективная форма системы права.

Система права и законодательства взаимно зависимы друг от друга, но степень этой зависимости различна. Система права, формируясь под влиянием деятельности законодателя, вместе с тем носит объективный и несколько автономный от воли законодателя характер. Система законодательства - детище законодателя, хотя, безусловно, также имеет социальную обусловленность. Система права и система законодательства не совпадают по кругу источников, в которых они выражены: система законодательства воплощена в законодательстве, иных нормативно-правовых актах; система права находит воплощение не только в позитивном праве, но и отражена в обычном праве, неписанных принципах права и аксиомах, международно-правовых актах, имеющих рекомендательный характер, договорах нормативного содержания, судебных прецедентах и даже в правосознании¹.

В отличие от системы законодательства система права характеризуется высокой степенью однородности. Это обусловлено тем, что каждая отрасль в составе системы права обладает присущим ей предметом и

¹ Бахрах Д.Н. Очерки теории российского права. М., 2014. С.231.

методом правового регулирования. Отрасли же законодательства такими объединяющими началами не обладают. Анализ законодательства (прежде всего ст. 71, 72 Конституции РФ) позволяет выделить три группы отраслей законодательства:

1. одноименных с отраслями права (уголовное, гражданское, земельное и др.);

2. комплексные отрасли законодательства - отрасли, состоящие из норм различных отраслей права: административного, гражданского, уголовного. К комплексным отраслям следует отнести хозяйственное право, аграрное, или сельскохозяйственное, и некоторые другие;

3. отрасли законодательства, «привязанные» к соответствующим сферам государственного управления и сферам государственной деятельности (законодательство о водном, воздушном, железнодорожном транспорте, об образовании и т.д.).

Отсюда количество отраслей законодательства значительно превышает число отраслей права. Общеправовым классификатором отраслей российского законодательства, утвержденным Указом Президента РФ, охватывается 48 таких отраслей.

Одна из важнейших ролей, без которой не могут обойтись не одна из этих структур, предоставляется правотворчеству.

Правотворчество – это процесс по подготовке, принятию, изменению и отмене правовых актов, уполномоченными органами. Включая в себя подготовительный процесс формирования права¹.

Одна из составных частей является законотворчество. Правотворческий процесс охватывает собой, только высшие законодательные органы государства. Соответственно, законотворчество порождает не всю систему нормативно-правовых актов, а только те из них, которые являются законами.

¹ Теория государства и права: курс лекций / Под ред. М.Н. Марченко. М., 2014. С.475.

Процесс правотворчества базирует на следующих принципах:

1. Демократизм. Принцип предполагающий выражение и выявление воли народа в нормах права. В данном случае правовые нормы должны создаваться с учётом общественного мнения.

2. Законность. Этот принцип означает, что правотворческая деятельность осуществляется по определенной соответствующей нормам права процедуре.

3. Профессионализм. Так как права распространяются на большие социальные группы, то предполагается, что над созданием законов должны работать профессионалы, имеющие навыки в данной структуре.

4. Принцип научности закрепляет за собой исследования на основе которых и составляются правовые акты. Для соблюдения этого принципа законопроект должен готовиться при тщательном анализе социально-экономической ситуации в стране, политической обстановки, потребностей правового регулирования тех или иных сторон общественной жизни.

5. Планомерность – предполагает создание правотворческого процесса на плановой основе.

6. Своевременность – правильное определение времени подготовки и принятия актов.

7. Исполнимость – учет финансовых, кадровых, юридических и прочих условий, наличие которых позволит актам реально действовать.

2 Обычай как первоисточник права

2.1 Взаимосвязь обычая и права

Обычай – это правило поведения общественного характера, сложившийся исторически в силу их длительного многократного соблюдения, вошедшие в привычку, ставший традицией.

Соблюдение обычаев обеспечивало общество привычками и традициями. Таким образом обычай действовал на уровне сознания древнего общества.

Обычаи не имеют единой системы, он представляет собой многочисленный акт, во многом различен, формируется в зависимости от той социальной группы, в которой они сложились, или сферы деятельности общественных отношений.

Обычай исторически первая группа норм, возникшая вместе с обществом. Из обычаев возникло первоначальное право, из обычного права, складывающегося из обычаев санкционированным самим государством. Такое санкционирование обычая называется – правовым. Правовой обычай является исторически сложившимся правилом, закрепленным за санкционированием государства. При этом санкционирование осуществляется путем отсылки к обычаю, а не текстуального закрепления его в законе. Если же содержание обычной нормы получило прямое текстуальное закрепление в законе или ином нормативном акте, то источником права в таких случаях становится нормативный акт, воспроизведший в своих статьях требования обычая¹.

Как источник права, правовой обычай может характеризоваться следующими особенностями:

¹ Ершов В.В. Правовое и индивидуальное регулирование общественных отношений как парные категории // СПС «КонсультантПлюс», 2017.

- имея локальный характер;
- тесно взаимодействовать с нормами иного характера, так же и с религиозными. Примером может послужить Индия, обычное право входит в индусское;
- применение обычаев обусловлено санкционированием государства;
- отличаются консервативным характером, придавая обязательный характер общественным отношениям, сложившимся в результате длительной общественной практики.

В международном праве обычай представляет собой не только форму выражения традиционно сложившихся норм, но и важный способ создания новых юридически обязательных правил поведения государств в различных сферах деятельности и международного общения. В данном случае обычай может рассматриваться как основание для создания новых норм международного права и как результат такого процесса.

Различаются три вида правовых обычаев, зависимо от их роли в правовой системе:

1 Обычай, в дополнении к закону. Этот вид обычая призван для понимания смысла терминов и фраз закона, или судебном решении, которые употребляются в особом качестве, отличительном от общепринятого значения. Эти обычай играют наиболее важную роль.

2 Обычай, трактуемый как, кроме закона. Применим в случае упущения в праве. Однако прогресс законодательства и развития судебного правотворчества весьма ограничивает сферу их действия

3 Обычай, против закона, поскольку в случае коллизии обычая и закона предпочтение, как правило, отдается закону. Так же играет незначительную роль, как и предыдущий вид.

Правовой обычай может оказывать свое воздействие при наличии трёх условий: признание его, обществом в котором сложился, наличие определенного «возраста» обычая, обычай должен быть разумным, либо не противоречить публичному порядку.

Государство может санкционировать только тот обычай, который соответствует его целям и задачам.

Некоторые обычаи, вошедшие в древние законы той или иной страны, действуют без изменений до сих пор. Таким примером может послужить Таиланд, там до сих пор сохраняется обычай, ставший правовым, который определяет условие развода супругов. Муж и жена в присутствии свидетелей одновременно зажигают по свече одинаковых размеров. Супруг, чья свеча догорит первой, должен покинуть дом, не взяв с собой ничего из имущества¹.

Для представления правового обычая, как источника права, можно выделить несколько составляющих:

1 1.Правовой обычай как источник права – это неоднократно и недостаточно широко применяемое правило поведения, отражающее содержание общественных отношений, которому придана форма позитивного права, то есть это обычай, санкционированный государством.

2 Неразрывная связь содержания и юридической формы позволяет сформулировать значение термина «обычное право». Это дает основание считать, что происхождение обычного права начинается с обычной нормы, которая на определенном этапе развития общества выступает индикатором важнейших, жизненно необходимых социальных ситуаций, действует в отношении всех, кто попадает под ее содержание и что в дальнейшем она переходит в разряд норм позитивного права.

3 К основным способам государственного санкционирования обычаев относятся: законодательное; договорное; «молчаливое» санкционирование посредством соблюдения обычая в деятельности государственных органов и учреждений; признание государствами международного обычая; государственное санкционирование обычаев, систематизированных и признанных организациями.

¹ Ершов В.В. Правовое и индивидуальное регулирование общественных отношений как парные категории // СПС «КонсультантПлюс», 2017.

4 Можно выделить несколько основных субъектов санкционирования правовых обычаев: государство как основной субъект, осуществляющий санкционирование через государственные органы исполнительной, судебной и законодательной власти; стороны договора; негосударственные организации; государства как субъекты международного права.

В Российской Федерации правовой обычай получил широкое распространение в области гражданского права. Нормы гражданского права нередко указывали на обычай, как на первоначальный источник права.

В ст. 309 ГК РФ установлено: «Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота»¹.

На данный момент обычай занимает довольно скромное место в правовой системе России. Между тем, усиление значения правового обычая в Российской Федерации, увеличение объема регулируемых им правоотношений и широкое применение правового обычая как формы права представляются не только положительными, но и необходимыми способами решения ряда проблем. Прежде всего, это способствует значительной разгрузке судов общей юрисдикции и арбитражных судов. Доказательством тому может служить опыт многих зарубежных государств, где обычаем регулируется колossalный объем частноправовых отношений – гражданских, брачно-семейных, трудовых и т.д. В случае возникновения конфликта из правоотношений, урегулированных обычаем, стороны зачастую не обращаются в суд, а пытаются разрешить спор определенными способами и в соответствии с укоренившимися моделями поведения, закрепленными обычаем.

Помимо того, применение обычая способствует повышению уровня правосознания и правовой культуры общества, приобретению и накоплению

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации. М., 2017.

положительного опыта общения с другими участниками правоотношений и даже некоторому снижению уровня коррупции, так как в данном случае участники правоотношений практически не взаимодействуют с органами и должностными лицами государственной власти. Все вышеперечисленное, бесспорно, является актуальным для Российской Федерации на нынешнем этапе ее государственно-правового и социально-политического развития.

В отличие от правовых, моральных, корпоративных норм, близких к идеологии, обычай и другие правила связаны с общественной психологией – с той частью общественного сознания, которая состоит из исторически сложившихся и в значительной части развивающихся по стихийно проявляющимся законам чувств, эмоций, иллюзий, образцов, традиций, нравов.

В узком смысле обычай представляет собой правило поведения, которое складывается в силу привычки. Это своего рода нормы, употребление которых вошли в привычку на протяжении длительного времени. В основу образования обычая входят моральные нормы (нравы-обычаи, содержащие моральное значение), нормы быта (правила поведения, приличия и др., а также некоторые правовые нормы. Как правило, обычай реализуется без размышлений, то есть на основе инстинкта. Переходя в обычай, всякая норма теряет «оценочный характер» в том смысле, что критерии «добра», «зла», «целесообразности» и «удобства», «приличия» и другие, лежащие в ее основе, отходят на второй план перед привычностью ее выполнения. Таким образом, если моральная норма регулирует поведение людей с помощью оценочных критериев («добро», «зло», «похвально», «постыдно» и т.д.), соответствующих идеологии членов общества, то та же норма, ставшая обычаем, оказывает свое регулирующее воздействие в силу ее эмоционального восприятия членами общества, привыкшими к ее соблюдению настолько, что ее реализация стала потребностью.

В своем осуществлении право опирается на массовое подчинение общества, нормам права по причине того, что неправомерное поведение выходит за рамки обычного поведения, не привлекающего внимания правоохранительных органов. В основу любого правопорядка в обществе, входит психологическая основа законопослушного большинства, при условии, если само право не вступает в конфликты с общественным правосознанием.

Санкционированный обычай являлся источником права в некоторых государствах. Так же является источником права в мусульманских странах, выступая наряду с шариатом. В нашей стране, где еще не сложилась и не просуществовала достаточно долго стабильная система права, а общественное сознание на его идеологическом и психологическом уровнях менялось и меняется, нет системы устоявшихся общеизвестных обычаев, которые могли бы стать одним из источников права.

Также к обычаям относят традиции, в меньшей мере связанные с чувствами и эмоциями. Возникновение традиций не всегда обусловлено длительным существованием нормы. Традиции возникают в связи наследования какого-либо примера, воспринятым обществом, а также закреплен желанием людей сохранить форму поведения предыдущих поколений¹.

В системе социальных норм важную роль играет обычай, правила, сложившиеся в общественной среде, передаваемые от поколения, поколению, выступая жизненно необходимой потребностью общества, которые в свою очередь на протяжении длительного использования, входят в привычку. В отличии от других моральных норм обычай более приближен к праву.

Право и обычай схожи между собой по ряду общих признаков, которые присущи всем нормам:

¹ Алексеев, С.С. Теория права. М., 1993.

- они имеют общие признаки нормативности и общеобязательности;
- государство по мере создания и развития законодательства санкционирует в качестве норм права обычай, которые отвечают интересам государства, и налагают запрет на обычай, которые являются пережитками прошлого (тормозят общественное развитие либо имеют негативный характер);

- право может быть безразлично к обычаям и традициям, но наиболее общественно опасные из них запрещает (например, существующий у горских народностей обычай кровной мести, обычай, связанные с многоженством). Эти два понятия, как и схожи, так и различимы между собой: по происхождению; по форме выражения; по способу реализации¹.

Если обычай появились с возникновением человеческого общества, то нормы права существуют в государственно-организованном обществе; если обычай не закрепляются в специальных актах, а содержится в сознании людей, то нормы права существуют в определенных формах; если обычай обеспечиваются силой общественного мнения, то нормы права могут реализовываться и с учетом возможности государственного принуждения.

Получая отражение в праве, в котором обычай становится правовым, тем самым он приобретает юридическую силу, помогая охранять и защищать права и действия человека. Одни обычай прямо закреплены в правовой системе, некоторые носят подразумительный характер, третий могут логически вытекать из различных правовых норм. Чаще всего обычай может просто упоминаться, это позволяет руководствоваться им. Так же стоит отметить, что правовой обычай должен находиться в пределах правового поля, а не за гранями правового регулирования. Правовые обычай призваны способствовать правореализационному процессу, дополнять и обогащать механизм юридического опосредованные разнообразных общественных отношений.

¹ Бабаев В.К., Бааронов В.М. Общая теория права. Краткая энциклопедия Н. Новгород, 2007. С. 32.

Примерами правовых обычаев можно привести:

Статья 5 ГК РФ, посвященная обычаям делового оборота, гласит: «Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области правоприменительной деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано оно в каком-либо документе»¹.

Статья 99 Конституции РФ, не употребляет слово «обычай», тем не менее закрепляет давно сложившееся правило, согласно которому «первое заседание Государственной Думы открывает старейший по возрасту депутат». Благодаря соответствующим обычаям изданы указы Президента РФ о Дне Государственного флага РФ, о символике России, о возвращении некоторым городам и населенным пунктам их старинных названий; введена процедура инаугурации (вступления в должность) избранных народом президентов и губернаторов, принятия ими присяги.

Обычай, который разрешается законодателем и находит применение в суде, как следствие попадает под защиту государства и обретает юридическую ценность. Государственная защита обычая находит выражение в трёх формах: принуждения, психическая и физическая. Форма принуждения подразумевает собой определенную манеру поведения, созданную государством при угрозе нарушения нормы. На сегодняшний момент взаимосвязь права и обычая рассматриваю как отношения юридических норм к обычаям, которые как правило сложились в обществе. Такие «отношения» имеют три формата:

1 Юридические нормы поддерживают обычай, полезные с точки зрения общества и государства, создают условия для их реализации.

2 Юридические нормы могут служить вытеснению вредных с точки зрения общества обычаев.

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации. М., 2017.

3 Юридические нормы безразличны к действующим обычаям. Таких обычаев большинство, и связаны они главным образом с межличностными отношениями, бытовым поведением людей.

При взаимодействии права и обычая сама обычная норма юридического значения не имеет, а значимы действия, совершенные при реализации ее требований. В правовом обычай юридическое значение придается именно обычной норме путем ее соответствующего санкционирования. Другими словами, в этом случае обычай приобретает юридический статус без его текстуальной формулировки в правовой.

2.2 Современное положение правового обычая и его применение в Российской Федерации

С принятием Конституции РФ и дальнейшем развитием законодательства, правовой обычай, как источник права, изменил своё положение. В Конституции обнаруживается ряд статей, которые допускают применение правовых обычаем в государстве. Так п. 4 ст. 15 устанавливает, что, общепризнанные принципы и нормы международного права являются составной частью российской правовой системы¹. Условием для их действия является выражение согласия со стороны государства на их обязательность. Согласно ст. 131 местное самоуправление в городских, сельских поселениях и других территориях осуществляется с учетом исторических и местных традиций.

Свое начало в развитии правоотношений в государстве, уложения правового характера возникают в сферах предпринимательства и в формах собственности. Гражданский Кодекс нашего времени был составлен в 1994г., потому многие отношения делового характера возникали на основе правового обычая, не имея законодательной основы.

¹ Конституция Российской Федерации. М., 2017. С. 7.

В соответствии с кодексом, обычай делового оборота является сложившимся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

В Гражданском Кодексе предусмотрены такие формы как национальные и местные обычаи (ст. 19, 221). Эти нормы относятся к обычаям, как к образцу поведения.

Федеральный закон «О гарантиях прав коренных малочисленных народов Российской Федерации»¹ устанавливает, что при рассмотрении в судах дел, в которых выступают в качестве ответчиков, истцов, обвиняемых и потерпевших лица, относящиеся к малочисленным народам, могут приниматься во внимание обычай и традиции этих народов.

Пример действия международных обычаев можно найти в федеральном конституционном законе «О государственном флаге Российской Федерации». Ст. 3 гласит, что «судно под флагом иностранного государства во время плавания и стоянки в территориальном море, во внутренних водах Российской Федерации и во время стоянки в порту Российской Федерации должно в дополнение к своему флагу поднимать и нести в соответствии международными морскими обычаями также Государственный флаг Российской Федерации»².

Санкционирование обычаев в правовой системе России происходит на следующих уровнях: издание актов на федеральном уровне; уровень субъектов Российской Федерации; в муниципальных правовых актах.

¹ Федеральный закон "О гарантиях прав коренных малочисленных народов Российской Федерации" от 30.04.1999 N 82-ФЗ// СПС «КонсультантПлюс», 2017.

² Федеральный конституционный закон от 25.12.2000 N 1-ФКЗ (ред. от 12.03.2014) "О Государственном флаге Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2014) // СПС «КонсультантПлюс», 2017.

Правовой обычай в системе российского права, свою значимость оказывает в сферах гражданского, семейного, торгового, земельного, муниципального права.

Обычные нормы в системе российского, семейного права обладают своей спецификой, в которой преобладает индивидуальное начало, при помощи взаимодействия формально-юридического и нравственных начал. Регулятором отношений в семейном праве выступают не конкретные какие-либо правила, а возможность их использования для решения вопросов в предусмотренном порядке. В семейном кодексе Российской Федерации лишь один раз упоминается обычай: в п.2 ст.58, который гласит о присвоение отчества ребенку осуществляется по имени отца, если иное, не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации или не основано на национальном обычая¹. Однако на практике возникают случаи, когда обычай и традиции привносят в законодательство свои особенности. Следует учитывать и традиционные национальные различия при использовании фамилии, имени, отчества или только фамилии и имени.

Правовой обычай так же широко используется в законодательных институтах семейного права, на территории субъектов Российской Федерации. Он находит свое применение в ряде вопросов, таких как: присвоение имён, фамилий, отчества, установление брачного возраста.

В муниципальном праве субъектов правовой обычай показывает свою значимость в регулировании и утверждении муниципальных образований на территории Российской Федерации, определение наименования представительного органа муниципального образования, главу муниципального образования, администрация местного населения, которая исполняет исполнительно-распорядительные функции муниципального образования.

Государство предоставляет защиту обычаям и прописывает их в конституционном праве. Благодаря такой защите, конституция содержит

¹ Семейный Кодекс Российской Федерации. М., 2017.

нормы о государственной символике, праздничных днях и других нормах, которые основаны на обычаях.

Раскрывая роль и значение правового обычая в системе права субъектов РФ, проанализирована его роль в конституционном праве. Ряд процедурных вопросов в деятельности высших органов государственной власти субъектов Российской Федерации явно не может иметь какого-то определенного, единственно верного и целесообразного для всех решения. Это касается периодичности созыва заседаний законодательных органов государственной власти субъектов Российской Федерации, срока, в течение которого созываются их заседания, порядка ведения заседаний законодательных собраний до избрания их председателей. Объективное решение этих вопросов возможно только на основе устоявшихся традиций, общепринятых подходов, сложившейся практики. Соответственно наличие данных положений в уставах говорит о присутствии в указанных актах правовых норм, имеющих корни обычаем.

Юридическая практика доказывает, что в современном мире обычай находит своё применение во всех отраслях права.

В условиях современности правовой обычай нуждается в положительной оценке своей роли в государственной системе права. Объективная необходимость в разработке новых критерий оценки той положительной роли, которую может играть правовой обычай в законодательной системе государства, зарождается именно в условиях современной реальной действительности. Представляется весьма значимым, с этой точки зрения, осознать и оценить глубокий смысл того факта, что обычное право - это не один из пережитков прошлого, а устойчивый фактор правового развития общества в частности и государства в целом. Обычное право неизбежно развивается вместе с развитием общества, как составной компонент жизни соответствующего народа и включенных в него многочисленных сообществ. В связи с этим принципиально важным является тот факт, что обычное право - это не только основа динамичного

развития общества, но и необходимое условие стабильного и преемственного развития устойчивого государства, составляющее одно из ведущих его качественных образований.

В настоящее время с обычным правом происходит то, что происходит традиционно с общественными явлениями: после долгого реального существования и активного действия начинается их теоретическое переосмысление. В случае с обычным правом положение усложняется тем, что существенная часть правовых обычаев большинства народов пока еще научно не представлена и, следовательно, не введена в нормативно-правовой оборот. Еще одним негативным фактором является то, что не разработана структурно-теоретическая модель правового обычая, не выявлена его роль в системе нормативного регулирования государства, механизмы взаимодействия с остальными социальными регуляторами. Вместе с тем сегодня обычное право обладает достаточно мощным потенциалом, вступающим часто в противоречие с нормативно-правовыми актами государства. В связи с этим общество вынуждено все чаще обращаться к собственному обычному праву, которое ближе к реальной действительности, его социальной жизни.

Государство обязано поддерживать и развивать обычай, придавая им правовую конфигурацию, так как большинство наций и народов стремится сохранить свои прогрессивные традиции и обычай, прежде всего путем их формального закрепления. В этом смысле и правовой обычай, и обычное право выражают народное представление о справедливости и праве. Поэтому обычай следует рассматривать не только как духовное наследие народа, но и как культурно-правовой аспект, играющий существенную роль в регулятивной функции государства.

В последнее время к обычному праву, проявляется устойчивый интерес. Такой интерес не является случайным явлением. Это явление отражает проблему в правосознании современного общества, где право и его компоненты постепенно начинают утрачивать свою приспособленность

к человеку, органичность в связи с увеличением уровня абстрактности юридических норм, устанавливаемых государством, частым и не всегда обоснованным изменением основных положений законодательства.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В курсовой работе были рассмотрены такие понятия, как право и обычай, рассмотрены их признаки и исполняемые ими функции, было выявлено взаимодействие между этими нормами и определены специфические особенности и характер этого взаимодействия. Таким образом, можно сделать следующие выводы: право является важным социальным регулятором, который обладает набором специфических признаков и выполняет в обществе важные функции. Оно является неотъемлемой частью функционирования государства.

Основная задача права защита интересов и потребностей каждой личности. Право является безусловной мерой свободы, равенства и справедливости, что и помогает обеспечивать должный правопорядок в жизни общества, чем и регламентирует многообразие отношений, возникающих в системе права.

В своем социальном назначении и в соответствии с функциями современного права, позволяет находить свои ценные качества. Положительную роль права в полной мере раскрывает его ценность, оказывая положительное влияние на общество и отдельную личность. Ценность права – это способность права служить целью и средством удовлетворения социально-справедливых, прогрессивных потребностей и интересов, как граждан, так и общества в целом. Право утверждает и обеспечивает абсолютные ценности человека – свободу, справедливость, правопорядок.

В современных условиях право приобретает поистине планетарное значение. Правовые подходы являются основой и единственным возможным цивилизованным средством решения проблем международного и межнационального характера. Обладая качествами общегосударственного регулятора, право является эффективным инструментом достижения социального мира согласия, снятия напряженности в обществе. Право –

деятельный рычаг решения экологических проблем как внутри отдельно взятого государства, так и в рамках всего мирового сообщества.

Обычаи играют не маловажную роль в жизни современного общества. Как говорилось ранее, обычаи – это правила поведения, которые складывались путем многократного повторения и признанием общества. Право и обычай тесно взаимосвязаны, так как обычай является первоначальным источником развития правовых норм. При своём взаимодействии правовые нормы вытесняют обычаи, носящие негативный характер, которые наносят вред обществу. А полезные нормы наделяются правовой санкцией из чего, и образуется правовой обычай. Однако, несмотря на тесную взаимосвязь, роль правового обычая за пределами частного права не велика.

Говоря о развитии права в дальнейшем, нельзя исключать из его развития такую форму, как обычай. Возможно, следует наоборот ожидать, возникновения новых обычаев, которые будут направлены на регулирование рыночных отношений, наряду с нормативно-правовыми актами.

Обычай являлся основной формой регулирования поведения человека в догосударственном обществе в условиях родовых отношений. С развитием права обычай постепенно утратил свое значение регулятора, тем не менее, человек часто продолжает придерживаться различных обычаев в своей повседневной жизни. Взаимоотношения права и обычая имеют многолетнюю историю. Многие обычаи, получив одобрение государства, стали нормами права. Правовые обычаи реализуются в юридических нормах. К обычаям, находящимся вне правового поля, право относится по-разному, в зависимости от того, наносят или нет эти обычаи вред государству и его гражданам. Некоторые обычаи до сих пор широко распространены, однако, в своих действиях человек в первую очередь должен руководствоваться нормами права.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

Нормативные правовые акты

- 1 Конституция Российской Федерации [Текст]. – М.: Приор, 2017. – 36 с.
- 2 Гражданский кодекс Российской Федерации. Части 1, 2, 3, 4. [Текст]. – М.: Приор, 2017. – 486 с.
- 3 Семейный Кодекс Российской Федерации [Текст]. – М.: Приор, 2017. – 118 с.
- 4 Федеральный закон "О гарантиях прав коренных малочисленных народов Российской Федерации" от 30.04.1999 № 82-ФЗ [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс», 2017.
- 5 Федеральный конституционный закон от 25.12.2000 № 1-ФКЗ (ред. от 12.03.2014) "О Государственном флаге Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2014) [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс», 2017.

Литература

- 6 Алексеев, С.С. Теория права [Текст] / С.С. Алексеев. – М.: Статут, 1993. –352 с.
- 7 Алексеев, С.С. Общая теория права [Текст] / С.С. Алексеев. – М.: Статут, 2006. – 361 с.
- 8 Бабаев, В.К., Баранов, В.М., Общая теория права. Краткая энциклопедия [Текст] / В.К. Бабаев, В.М. Баранов. – М.: Прогресс, 2007. – 200 с.
- 9 Волленко, Н.Н. Источники и формы права [Текст]: учеб. пособие. – Волгоград: Изд-во ВолГУ, – 2007. –102 с.

- 10 Вышинский, А.Я. Вопросы теории и права [Текст] / А.Я. Вышинский. – М.: Прогресс, 2008. – 424 с.
- 11 Гаврилов, В.В. К вопросу о видах соотношении источников международного права [Текст] / В.В. Гаврилов // Международное публичное и частное право. – 2007. – №1. – С.56
- 12 Георгиевский, Э.В. К вопросу об обычном праве и его основных признаках [Текст] / Э.В. Георгиевский // Сибирский юридический вестник. – 2007. – №3 (46). – С. 40-55.
- 13 Гранат, Н.Л. Источники права [Текст] / Н.Л. Гранат // Юрист. – 2007. – № 9. –12 с.
- 14 Грязнов, Д.Г. Соотношение категорий обычного права и правового обычая в юридической науке [Текст]: автореф. дис.... канд. юрид. наук. – М.: Интерстиль, 2001. – 20 с.
- 15 Дробязко, С.Г., Козлов, В.С. Общая теория права [Текст] / С.Г. Дробязко, В.С. Козлов // Минск, – 2005. – 205 с.
- 16 Зивс, С.Л. Источники права. [Текст] / С.Л. Зивс. –М.: Интерстиль, 1981. – С. 152-153.
- 17 Малько, А. В. Теория государства и права в вопросах и ответах [Текст] / А. В. Малько – М.: Высшая школа, 2014. – 83с.
- 18 Марченко, М.Н. Правовые системы современности [Текст]: учебное пособие/ М.Н. Марченко. М.:«Зерцало», 2009.– 528 с.
- 19 Матузов, Н.И., Малько, А.В. Теория государства и права [Текст]: учебник / Н.И. Матузов, А.В. Малько, – М.: Юристь, –2002. – 776 с.
- 20 Молчанов, И. В. Обычай в системе источников права [Текст] / И. В. Молчанов // Системность в государственно-правовых явлениях и институтах: теоретические и исторические проблемы: материалы Всероссийской научно-теоретической конференции.– Екатеринбург, 2006. – С. 33-37.
- 21 Муравский, В.А. Санкционированные источники российского права. [Текст] / В.А. Муравский. – М.: Норма, 2013. – 73 с.

22 Наумкина, В.В. Санкционирование обычаев [Текст] / В.В. Наумкина // Вестник Российской правовой академии. – 2007. – №4. – С. 15-18.

23 Печников, А.П. Правовой обычай как источник права - развитие, современное состояние и перспективы [Текст]: пособие / А.П. Печников. – М.: Юристъ, 2006. – 121 с.

24 Поляков, А.В. Введение в общую теорию права и государства [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс», 2017.

25 Рыбаков, В.А. Правовой обычай как исторически устойчивый источник права [Текст] / В.А. Рыбаков // Вестник Омского университета. Серия «Право». - 2007. - №3. - С. 21-35.

26 Спиридовон, Л.И. Теория государства и права [Текст] / Л.И. Спиридовон, – М.: Проспект, – 2001. – 304 с.

27 Теория государства и права: курс лекций [Текст] / Под ред. М.Н. Марченко. – М.: Юристъ, 1998. – 240 с.

28 Тирских, Л.Г., Черняк, Л.Ю. Обычай: социальный и правовой регулятор общественных отношений [Текст] / Л.Г. Тирских, Л.Ю. Черняк // Академический юридический журнал. –2010. – №1. – С. 5-9.

29 Царегородская, Е. В. Структура правового обычая в истории правовой мысли [Текст] / Е. В. Царегородская //Правоведение. –2007. – № 1. – 73 с.

30 Черданцев, А.Ф. Теория государства и права [Текст]: учебник для вузов / А.Ф. Черданцев. –М.: Проспект, –2002. – 232 с.