

*Н.Н. Штыкова – доц. кафедры государственных  
и международно-правовых дисциплин Муромского института (филиала)  
Владимирского государственного университета*

## **ОБЫКНОВЕНИЯ КАК СПОСОБЫ РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА В ПРАВОВОМ ГОСУДАРСТВЕ**

Известно, что по мере развития социальной жизни происходит усложнение, уточнение и совершенствование регулятивных средств и механизмов, их нарастающая дифференциация и интеграция. Правовая категория “обыкновение” имеет исторические корни в римском праве, где выдающийся юрист II в. Юлиан определил, что: “Укоренившийся обычай вполне справедливо защищаем как закон, и это есть право, которое устанавливает обыкновение”. Воззрения российских цивилистов и правоприменителей, касающиеся понятия “торговые обыкновения”, интегрированно раскрываются в следующих его признаках: это не правовые обычаи, а факты, дающие основание для заключения о том, как стороны предполагали определить свои отношения, а, следовательно, не санкционируемые государством, не могущие отменить закон в диспозитивных нормах, и при этом не противоречащие положениям закона и договора; диспозитивность: стороны сами определяют их применение, согласуясь со своими намерениями, но в то же время они могут повлечь наступление юридической ответственности в случае нарушения, что подразумевает достаточную определенность их содержания и единообразие в использовании; они имеют характер личной, частной инициативы одной стороны сделки (или каждой из сторон в отдельности) и носят в значительной мере технологический характер; примыкают к договору, являются его неотъемлемой частью в качестве обычных условий, в силу чего входят в состав волеизъявления сторон по сделке в случае соответствия их намерениям, но прямо в договоре не отражаются, а иногда выступают средством толкования договора, исходя из предшествующего поведения участников договорных отношений. Следовательно, торговые обыкновения – это отличающиеся личной инициативой и носящие технологический характер правила поведения, входящие в состав волеизъявления сторон по сделке при условии соответствия их намерениям, выступающие иногда средством толкования заключенного договора и могущие повлечь наступление юридической ответственности при нарушении. Как правило, торговые обыкновения отражают специфическое в поведении субъекта, направлены на оптимизацию его деятельности.

Тенденцией современного государственного (конституционного) права выступает признание обыкновений в качестве регулятора соответствующих общественных отношений, где, в частности, А.А. Белкин определяет за ними статус “пара-юридических норм”, не являющихся источниками права, не порождающих прав и обязанностей и лишь организационно дополняющих собственно правовое регулирование. Особенности этих норм: подтверждение

обыкновения воспроизводством ситуации (массовость, систематичность, распространенность); консенсус участников указанных общественных отношений; “бесконфликтная” рациональность обыкновения как формы регламентации; непротиворечие закону и восполнение его пробелов; фиксация в письменной форме (протоколах, соглашениях, административных и иных организационных решениях и т.д.), что подразумевает обращение к обыкновению как к устной традиции лишь как воспоминание о задокументированном явлении.

Признание обыкновений в качестве средства регулирования общественных отношений несколькими отраслями права, основными по отношению друг к другу, дает основание рассматривать обыкновения в качестве общеправовой категории и, как следствие, ставит задачу выработки общеправового понятия и выделения его основных признаков. Предлагается выбрать для характеристики этой общеправовой категории следующие признаки:

- 1) признание обыкновений неправовыми обычаями, как типичных правил поведения, лежащих в основе “структур повседневности” конкретных социальных групп (регулирующих отношения между их участниками);
- 2) диспозитивность применения и зависимость от согласия (наличие консенсуса) участников правоотношений (“бесконфликтная рациональность”);
- 3) подтверждение воспроизводством подобных ситуаций (массовость, периодичность или регулярность, широта применения или распространенность);
- 4) отсутствие санкционирования государством;
- 5) фиксирование в письменной форме (договорах, соглашениях, иных актах) и устное употребление лишь как воспоминание о задокументированном явлении;
- 6) отражение технологической и организационной сторон правовых отношений;
- 7) непротиворечие закону и восполнение его пробелов.

Таким образом, под обыкновениями нами предлагается понимать зафиксированные документально неправовые обычаи, правила поведения, регламентирующие поведение участников правовых отношений, применяемых ими по соглашению между собой и при соответствии их потребностям и намерениям, не противоречащие положениям закона и восполняющие его пробелы.