

**КОНСТИТУЦИОННЫЙ ПРИНЦИП ЗАКОННОСТИ ЧЕРЕЗ ПРИЗМУ
ПРИМЕНЕНИЯ ОБЫЧНОГО ПРАВА**

**The constitutional principle of legitimacy through a prism of application of a common
law**

Верещак Д. Д.

Научный руководитель: Петров Александр Александрович

Кандидат юридических наук ЮИ СФУ, кафедра ТГП

ЮИ СФУ

Аннотация: Принцип законности включает в себя точное неуклонное соблюдение, исполнение и применение не только законов, но и норм обычного права.

Ключевые слова: законность, принцип законности, норма права, обычное право, знание, запоминание, правоприменение.

Summary: The principle of legitimacy includes exact steady observance, execution and application not only laws, but also norms of a common law.

Key words: legitimacy, principle of the rule of law, rule of law, common law, knowledge, storing, law enforcement.

Одним из конституционных принципов осуществления правосудия является принцип законности. В п. 2 ст. 15 Конституции РФ сказано, что органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы.¹ Эта формулировка вряд ли является юридически точной и недвусмысленной и актуализирует следующий вопрос: что же понимать под содержанием принципа законности, и как он соотносится с понятием законности?

Подходы к пониманию законности в учебной и научной литературе неоднозначны, выделяются различные аспекты данного феномена.²

Во-первых, законность сводят к реализации правовой нормы³, то есть к соблюдению, исполнению, использованию и применению всеми субъектами права требований закона и иных источников права.

Во-вторых, законность рассматривается и как принцип реализации правовых предписаний, и как метод государственного управления обществом, и как режим общественной жизни.⁴

В-третьих, законность представляется как режим обеспечения жизни общества, общественно-политический режим, режим господства закона, или же требования общества и государства.⁵

Обобщая вышесказанное, можно попытаться сформулировать универсальное определение понятия законности. Законность – это такое состояние

¹ Конституция РФ. М.: Юридическая литература. 1993. С. 8.

² Шамаров В.М. Учебная литература по теории государства и права о содержании понятия «законность» и ее принципах. Вестник Екатеринбургского Института № 4 (16) 2011 . С. 73.

³ Комаров С.А. Общая теория государства и права: Курс лекций. 2-е изд. М., 1996. С. 278.

⁴ (Теория государства и права: учебник. Под ред. В.В. Лазарева. М.: Новый юрист. 1997. С. 209.

⁵ Теория государства и права: Учебное пособие. Под ред. В.П. Малахова, В.Н. Казакова. М.: Академический проект. 2002. С. 343.

общества, в котором, во-первых, существует качественное непротиворечивое законодательство и, во-вторых, принятые нормы уважаются, а также исполняются всеми органами власти, должностными лицами, гражданами.⁶ По мнению Н.Н. Вопленко, действующее законодательство, представленное в виде системы законов и подзаконных нормативных актов и дополненное формами права, санкционированными государством (правовые обычаи, судебная практика, юридическая доктрина и т.д.), составляет нормативную основу, юридическую почву для режима законности, хотя в обыденной жизни понятия законности и законодательства довольно часто отождествляются.⁷

Термины «законность» и «принцип законности» чаще всего используются как синонимы. Однако некоторые ученые, например, А.Т. Боннер, утверждают, что понятие законности шире, и включает в себя в качестве одной из составляющих принцип законности.⁸

В общем виде данный принцип представляет собой точное неуклонное соблюдение, исполнение и применение законов. Т.В. Сахнова, в свою очередь, утверждает, что принцип законности является всеобщим, поскольку его элементы «вкрапливаются» в содержание иных принципов, а каждый элемент гражданской процессуальной формы соотносим с принципом законности и должен ему соответствовать.⁹

В процессуальном законодательстве принцип законности конкретизируется в ст. 6 Арбитражного процессуального кодекса РФ, в которой установлено, что законность при рассмотрении дел арбитражным судом обеспечивается правильным применением законов и иных нормативных правовых актов, а также соблюдением всеми судьями арбитражных судов правил, установленных законодательством о судопроизводстве в арбитражных судах.¹⁰

В содержании принципа законности выделяются материальная и процессуальная стороны. Материальная сторона законности означает правильное применение норм материального права (Гражданского кодекса, Земельного кодекса и других норм материального права). Процессуальная сторона законности включает в себя правильность применения процессуальных кодексов, в частности АПК, ГПК, УПК, а именно, соблюдение процессуального порядка при рассмотрении гражданских дел: соблюдение сроков рассмотрения, истребование доказательств, обязательность подготовки, извещение заинтересованных лиц и привлечение их в судебный процесс, ряд других вопросов.¹¹

При рассмотрении содержания принципа законности необходимо уделить внимание проблеме распространения принципа законности на обычное право.

Правовой обычай – это исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям.¹² В советской юридической

⁶ См.: Казанцев В.И., Казанцев С.Я. Гражданский процесс: учебник для студенческих учреждений среднего профессионального образования. М.: Академия, 2003. С. 18.

⁷ Вопленко Н.Н. Законность и правовой порядок. Волгоград: Изд-во ВолГУ. 2006. С.10.

⁸ Боннер А.Т. Законность и справедливость в правоприменительной практике. М., 1992. С. 48.

⁹ Сахнова Т.В. Курс гражданского процесса: теоретические начала и основные институты. М.: Волтерс Клувер. 2008. С. 91.

¹⁰ Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24.07.2002 № 95-ФЗ // СПС «КонсультантПлюс».

¹¹ Гражданский процесс: Учебник / Под ред. А.Г. Коваленко, А.А. Мохова, П.М. Фмлиппова. М.: Юридическая фирма «Контракт»: Издательский Дом «ИНФРА-М». 2011. С. 26.

¹² Малько А.В. Теория государства и права, М.: Кнорус, 2010, С. 160.

литературе под ним понимают правило поведения, сложившееся вследствие фактического его применения в течение длительного периода времени. Правовой обычай определяется как обычай, получивший официальное одобрение государства.¹³ А государство, в свою очередь, санкционирует только такие обычаи, которые отвечают его интересам.

Таким образом, правовой обычай – это общее правило, которое:

- санкционируется и обеспечивается государством;
- не предусмотрено другими источниками права;
- имеет юридическую силу и влечет юридические последствия;
- не противоречит Конституции, законодательству.

Как источник права правовой обычай содержит нормы права, то есть признаваемые и обеспечиваемые государством общеобязательные правила, из которых вытекают права и обязанности участников общественных отношений, чьи действия призваны регулировать данные правила в качестве образцов, эталонов, масштабов поведения.¹⁴

Специфика норм обычного права состоит в том, что формально данные нормы не закреплены. Они существуют лишь в сознании людей и, наряду с этим, санкционируются государством. В связи с этим следует определить, должен ли судья знать обычное право? И какое содержание вкладывается в значение слова «знать»? В действующем праве существует презумпция «судьи знают право». Истоки данная сентенция берет еще в Древнем Риме – римские юристы утверждали – *juris cog im legas*¹⁵, что в дословном переводе означает «судьи знают законы». Перед нами стоит задача определить наличие необходимости знания законов судьями? Охватывается ли это рамками принципа законности? Ведь для вынесения объективного и справедливого решения судье часто требуется применение специальных познаний. По мнению В.И. Шиканова, специальными познаниями являются знания и практический опыт, оказавшиеся необходимыми для всестороннего, полного и объективного выяснения обстоятельств, входящих в предмет доказывания.¹⁶ Причем общеизвестные и правовые знания не включаются в понятие специальных знаний. Необходимо также провести границу между термином «знание» и другими смежными понятиями. Одно из лингвистических толкований значения знания – это совокупность сведений в какой-нибудь области.¹⁷ С точки зрения логического подхода знание – это необходимый элемент и предпосылка практической деятельности людей.¹⁸ Важно дифференцировать термины знание и запоминание. Последнее представляет собой обобщенное название процессов, обеспечивающих удержание материала в памяти.¹⁹ Таким образом, удержание материала в памяти, в отличие от осведомленности в какой-либо области, не является предпосылкой возможности пользоваться материалом на практике. В то время как о знаниях мы можем говорить лишь тогда, когда субъект осведомлен о способах применения предмета его познания и готов культурно и квалифицированно их применять.

¹³ Муромцев Г.И. Источники права в развивающихся странах Азии и Африки, М.: Университета дружбы народов, 1987, С. 28.

¹⁴ Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. М.: Юристъ, 2001. С. 108.

¹⁵ Вилкут М. Л. Гражданский процесс. М.: Юрист. 2005. С. 158.

¹⁶ Шиканов В.И. Актуальные вопросы уголовного судопроизводства и криминалистики в условиях современного научно-технического прогресса. Иркутск. 1978. С. 28.

¹⁷ Ожегов С.И. Словарь русского языка. М.: Русский язык. 1989. С. 190.

¹⁸ Копнин В.П. Логические основы науки. Киев: Наукова думка. 1968. С.48.

¹⁹ Л.А. Карпенко, А.В. Петровский, М.Г. Ярошевский. Краткий психологический словарь. Ростов на Дону. «Феникс». 1998.

Таким образом, выражение «судьи знают право» в конечном итоге приводит нас к тому, что судьи знают нормы права, к которым относятся правила поведения не только формально закрепленные в статьях нормативно-правового акта, но и те, что содержатся в сознании людей и вошли в привычку в результате многократного применения, то есть нормы обычного права. Применение норм обычного права охватывается принципом законности, как в ее материальном, так и в процессуальном аспекте.

Библиографический список

1. Конституция РФ. М.: Юридическая литература. 1993. 64 с.
2. Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24.07.2002 № 95-ФЗ // СПС «КонсультантПлюс».
3. Боннер А.Т. Законность и справедливость в правоприменительной практике. М., 1992. 309 с.
4. Викут М. Л. Гражданский процесс. М.: Юрист. 2005. 480 с.
5. Вопленко Н.Н. Законность и правовой порядок. Волгоград: Изд-во ВолГУ. 2006. 136 с.
6. Казанцев В.И., Казанцев С.Я. Гражданский процесс: учебник для студенческих учреждений среднего профессионального образования. М.: Академия, 2003. 240 с.
7. Л.А. Карпенко, А.В. Петровский, М.Г. Ярошевский. Краткий психологический словарь. Ростов на Дону. «Феникс». 1998. 512 с.
8. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. А.Г. Коваленко, А.А. Мохова, П.М. Филиппова. М.: Юридическая фирма «Контракт»: Издательский Дом «ИНФРА-М». 2011. 448 с.
9. Комаров С.А. Общая теория государства и права: Курс лекций. М., 1996. 312 с.
10. Копнин В.П. Логические основы науки. Киев: Наукова думка. 1968. 284 с.
11. Теория государства и права: учебник. Под ред. В.В. Лазарева. М.: Новый юрист. 1997. 432 с.
12. Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. М.: Юристъ, 2001. 520 с.
13. Теория государства и права: Учебное пособие. Под ред. В.П. Малахова, В.Н. Казакова. М.: Академический проект. 2002. 576 с.
14. Малько А.В. Теория государства и права, М.: Кнорус. 2010. 400 с.
15. Муромцев Г.И. Источники права в развивающихся странах Азии и Африки, М.: Университета дружбы народов. 1987. 148 с.
16. Ожегов С.И. Словарь русского языка. М.: Русский язык. 1989. 750 с.
17. Сахнова Т.В. Курс гражданского процесса: теоретические начала и основные институты. М.: Волтерс Клувер. 2008. 696 с.
18. Шамаров В.М. Учебная литература по теории государства и права о содержании понятия «законность» и ее принципах. Вестник Екатеринбургского Института № 4 (16) 2011.
19. Шиканов В.И. Актуальные вопросы уголовного судопроизводства и криминалистики в условиях современного научно-технического прогресса. Иркутск. 1978. 190 с.