

## **ОБЫЧАИ В РОЛИ ПРОБЕЛОВ В ЗАКОНЕ**

**Каюмова Асаля Султонмуродовна**

преподаватель кафедры «Гражданское право» в Ташкентском государственном  
юридическом университете

ORCID: 0009-0006-7609-6223

e-mail: [asalyakyumova@gmail.com](mailto:asalyakyumova@gmail.com)

### **АННОТАЦИЯ**

*В данной статье раскрываются истоки признания обычаев как источников права, их правовой статус и применение в Республике Узбекистан как на законодательном уровне, так и дан анализ с теоретической точки зрения.*

*Ключевые слова: обычаи, право, закон, предпринимательство, обычаи делового оборота, местные обычаи и традиции, обыкновения.*

## **CUSTOMS IN THE ROLE OF GAPS IN THE LAW**

**Kayumova Asalya Sultonmurodovna,**

Teacher of the Department of Civil Law at Tashkent State University of Law

ORCID: 0009-0006-7609-6223

e-mail: [asalyakyumova@gmail.com](mailto:asalyakyumova@gmail.com)

### **ABSTRACT**

*This article devotes the origins of the recognition of customs as sources of law, their legal status and application in the Republic of Uzbekistan both at the legislative level, and provides an analysis from a theoretical point of view.*

*Key words: customs, law, entrepreneurship, business customs, local customs and traditions.*

### **ВВЕДЕНИЕ**

Еще со времен институции Юстиниана обычаи входили в право выраженной в устной форме, которые применялись, когда не было ни единого закона, ни определённого права. Когда существовали только обычаи и религиозные предписания. Свое первое отражение обычаи устанавливают в законах XII таблиц (V в. до н.э.), до этого момента обычае представляли собой неизвестность права. Опубликование XII таблиц государственной властью превратили сборник обычаев и новых распоряжений в свод законов гражданского права (норм, укрепивших и охватывающих полноту отцовской власти, регулировавшей отношения между супругами, порядка опеки и наследования и

т.д.), который в дальнейшем стал исходным пунктом дальнейшего развития римского права.

В последующем наряду с прежними обычаями наблюдается внедрение новых судебных, и судебных практик.

Значение обычая в эпоху принципата, как подлинный источник права, признано Юлианом (римский император в течение двух месяцев 193 года), таким же обладающим силу и основание, как и законы. Он выражал это следующим образом: «Установившийся издревле обычай заслуженно соблюдается, как закон, и это есть право, о котором говорится, что оно установлено нравами. Ведь самые законы, связывают нас не по какой-либо другой причине, как по той, что они приняты по решению народа. Заслуженно соблюдается и то, что народ без всякой записи выражает свою волю на самом деле и фактами. Поэтому совершенно правильно принято даже такое правило, что законы отменяются не только по решению законодателя, но также и в силу молчаливого согласия всех путем неприменения.» - по сказанным словам, можем сделать вывод, что обычаи обладают такими признаками как давнее применение и молчаливое согласие народа<sup>1</sup>. В традициях римских юристов было признание обычаев источниками права в случаях, не урегулированных законом. Также имело место и специальное право, которое гласило: «В тех делах, в которых мы не пользуемся писанными законами, нужно соблюдать то, что указано нравами и обычаями».

На ранних этапах развития государственности правовые обычаи занимали господствующее значение в системе нормативного регулирования. Они же и явились прообразом писаного права. Все без исключения древнейшие памятники права представляли собой своды правовых обычаев. По мере развития государства оно переходит к систематической нормотворческой деятельности. Обычное право уступает дорогу закону и иным актам, т. е. «продукту» этой деятельности.

Обычаи это один из источников права, который совершил значительную эволюцию с древнейших времен, и который сохранился в правовой системе и на сегодняшний день. Обычаи в свою очередь могут делиться на упорядоченные и неупорядоченные, местные (на уровне отдельных общин/сообществ) и региональные, общие (на уровне нации и народа) и локальные и т.д.

Изначально, в праве внедрялось то, что приемлемо для всех членов общества – общесоциальная справедливость, т.к. именно данный пункт

---

<sup>1</sup> В.А. Рыбаков «Правовой обычай как исторически устойчивый источник права». Вестник Омского университета. Серия «Право». 2007. Электронный ресурс: <https://cyberleninka.ru/article/n/pravovoy-obyчай-kak-istoricheski-ustoychivyy-istochnik-prava>

проверен временем и обоснован нормами поведения. Естественно, законодатель делает это с целью придать устойчивость своим решениям.

Также следует отметить, что обычай сохраняет свое значение в качестве источника права прежде всего в областях, которых нет достаточного материала для законодательных обобщений. Правила обычая представляются как «предвосхищение установленного законом права»<sup>2</sup>. Преемственность правового обычая отражает его свойства как формы права. Он возникает снизу, постепенно и поэтому способен полнее выражать волю народа, его воззрения, потребности нежели другие формы права. Также следует отметить, что по своему характеру обычай консервативен, и соотносится не с перспективой развития общества, а с его прошлым.

Республика Узбекистан делит обычаи на обычаи делового оборота и местные обычаи (и традиции). Правовой статус обычаев делового оборота и местных обычаев и традиций закрепляется далее соответственно:

Первые – признаются сложившимися и широко применимыми в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законодательством, независимо от того, зафиксированы ли оно в каком-либо документе.

Вторые – применяются к отношениям, регулируемым гражданским законодательством при отсутствии в нем соответствующих норм.

Из этого следует, что обычаям придают значение как источников права, из сложившихся в сфере обязательственных отношений и в области предпринимательской деятельности – например, на биржевых торгах.

Однако, если рассуждать с теоретической точки зрения, можно задаться вопросом относительно местных обычаев и традиций, их уместность на закреплении в законодательстве, т.к. они как чаще всего применяются в бытовом уровне, или же порой при оказании услуг, выступающих с религиозной, морально-нравственной и др. точек зрения, нежели правовой<sup>3</sup>.

Если исходить из правовой точки зрения, обычаи можно охарактеризовать как сложившиеся в имущественном обороте в связи с неоднократным и единообразным их применением, действующие при отсутствии прямых предписаний в нормативном акте или в договоре, не противоречащие при этом законодательству, санкционированные государством и закрепленные им – правовые нормы.

<sup>2</sup> М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада. - М., 1992. - С. 29.

<sup>3</sup> Х.Р. Рахманкулов Гражданское право. (Общая часть). Учебник. – Т.: Издательство ТГЮИ, 2010. 899 стр.

Е.А. Суханов в своих работах утверждает, что необходимо отличать обычаи (за исключением бытовых) от обыкновения, интерпретируя последнее следующим образом: сложившееся правило, приобретающее обязательное значение только для сторон конкретного договора в силу их прямого или подразумеваемого согласия руководствоваться им в своих отношениях, тогда как обычай применяется субсидиарно независимо от воли сторон. Тем самым, обыкновение восполняет пробел в договоре, будучи его условием, а обычай – пробел в законе<sup>4</sup>.

Резюмируя все вышесказанное, мы можем отметить, что в научной литературе даются обоснованные основания, того почему обычаи относят к источникам гражданского права, ввиду недостаточности правового регулирования гражданских отношений закрепленных в законе правовыми нормами, их регулирование относят к обычаям делового оборота, и несмотря на вид обычая, применение их (обычаи делового оборота, местные обычаи, деловые обыкновения, в различных отраслях хозяйства), и форму выражения, последними будут восполнять пробелы в законе и носить правовой характер.

#### **СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ (REFERENCES)**

1. В.А. Рыбаков «Правовой обычай как исторически устойчивый источник права». Вестник Омского университета. Серия «Право». 2007. Электронный ресурс: <https://cyberleninka.ru/article/n/pravovoy-obychay-kak-istoricheski-ustoychivyy-istochnik-prava>
2. М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада. - М., 1992. - С. 29.
3. Х.Р. Рахманкулов Гражданское право. (Общая часть). Учебник. – Т.: Издательство ТГЮИ, 2010. 899 стр.
4. A.S. Kayumova. Copyright protection on the Internet. 2024
5. Е.А. Суханов. Гражданское право: учебник; в 4 т. 2-е изд., перераб. И доп. – Москва: Статут, 2019.

<sup>4</sup> Е.А. Суханов. Гражданское право: учебник; в 4 т. 2-е изд., перераб. И доп. – Москва: Статут, 2019.