

ИСТОРИКО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ПОНЯТИЯ НОРМОТВОРЧЕСТВА

Аннотация: В данной статье автор исследует подходы ученых дореволюционного, советского и современного времени к определению и признакам нормотворчества, приводит собственное видение нормотворчества, указывает его связь с правотворчеством.

На протяжении всего времени существования юридической науки многие понятия видоизменялись, открывались новые определения, другие термины, в связи с развитием общества, становления новых политических систем, смены идеологии и течения времени, теряли свою актуальность.

Процесс образования норм всегда был важнейшим элементом социальной структуры общества с давнейших времен и по сегодняшний день. За последнее время неоднократно делались попытки привести к общему знаменателю понятие нормотворчества, включить или исключить его из понятия правотворчества, установить субъект и объект нормотворчества. Ученые давали различные определения понятию нормотворчества исходя из контекста его приобщенности к понятию правотворчества.

Рассматривая нормотворчество в историческом контексте, было бы немислимо не обратиться к ученым и авторам дореволюционной России. Таковым служит З.А. Горюшкин, который являлся профессором русского практического законоискусства в Московском университете в начале 19 века. В руководстве к познанию русского законоискусства, он приводит определение нормотворчества как образование законов и правил на Руси из пословиц. Примером же служит его описание «1-й части Духовного устава», «где на обороте 3 го листа сказано: «Древнее пословие есть Греческое: другие помысла мудрейшие суть и паче первых». Равную сему находим и между Российскими: «Ум хорошо, а два лучше того»». Из данного описания следует, что пословицы были в той или иной мере нормой, правилом

поведения в обществе, а санкцией за нарушение этой нормы было всеобщее порицание¹.

В дальнейшем, нормотворчество не отошло от заимствования норм из пословиц. К примеру, в указе от 13 января 1720 года об издании морского устава сказано, что необходимо учесть при принятии устава одну пословицу, а именно «едино войско сухопутное имеет, одну руку имеет, а которой флот имеет, обе руки имеет», тем самым закрепив данную пословицу как один из элементов нормативно-правового акта².

В советское время исследование понятия нормотворчества началось в 60-е года. Нормотворчество в понимании советских ученых раскрывается в понятиях связанных с реализацией права в социалистическом (далее коммунистическом) обществе³. Оно непосредственно связано с формой выражения государственной воли рабочего класса в переходный период и воли всего народа в период развернутого строительства коммунизма. Выражается же оно не только в принятии государством нормативно-правовых актов, отражающих волю народа, но и в других нормах, так или иначе регулирующих общественные отношения, такие как нормы морали и др.

Как справедливо заметили советские ученые, нормотворчество - это не всегда процесс преобразования воли властвующего класса в правовую норму, обязательную для исполнения и, в случае нарушения предписаний, имеющую аппарат принуждения в виде государственных органов. По мнению Ю.Г. Ткаченко, таковыми могут быть и обычные нормы (нормы нравственности, обычаи), которые не являются правовыми, но при этом являющимися результатом нормотворчества⁴.

¹ Горюшкин З.А. Руководство к познанию российского законоискусства / сочиненное коллежским советником Захарием Горюшкиным, преподавателем сея науки в Императорском Московском университете и Благородном пансионе, при нем учрежденном. // - Москва: в Унив. тип., 1811. -XII, 364, VI с.). С. 7

² См.: там же. С. 44.

³ Александров Н.Г., Калинычев Ф.И., Мицкевич А.В., Недавний А.Л. и др. // Отв. ред.: Александров Н.Г. Теория государства и права. Учебник // - М.: Юрид.лит., 1968. – С. 616

⁴ Давидович А. Теория государства и права. Под ред. К.А. Мокичева. - М.: Юрид. лит., 1965. - С. 94.

Например, советские ученые, такие как О.С. Иоффе и М.Д. Шаргородский, определяли не только правовые нормы, но и технические, и социальные⁵. Названные нормы не являлись общеобязательными и не обладали принуждением со стороны государства (нормы этики и морали, правила организационного характера в деятельности государственного и общественного аппарата), но в случае нарушения имели под собой не меру государственного принуждения, а иную меру ответственности⁶.

Следует заметить, что и в современной юридической литературе помимо правовых обычаев, безусловно, относящихся к официальным источникам права, выделяют другие разновидности обычаев, имеющих место быть в нормотворческой жизни некоторых национальных правовых систем⁷.

По мере преобразования социалистического общества в коммунистическое, советские ученые предполагали, что государство, как основной механизм претворения правовых норм в жизнь будет заменено коммунистическим самоуправлением. В нем подразумевалось, что принуждение не будет столь необходимой мерой для осуществления реализации права обществом, так как субъекты права, а именно граждане будут обладать самоконтролем и принципы коммунистической идеологии возьмут верх над побуждениями нарушить любую норму, предписанную для исполнения субъектами⁸. Также изменения состоят в том, то общественно-моральные санкции могут стать возможной альтернативой юридических санкции. Но как заметил С.С. Алексеев, существует проблема, связанная с перерастанием советского права в систему норм коммунистического общежития, которая заключается в вопросе о характере общественного регулирования в коммунистическом обществе. По его мнению, в коммунистическом обществе нормативная форма явится естественным,

⁵ Иоффе О.С., Шаргородский М.Д. «Вопросы теории права»// М., 1961. С. 124-127.

⁶ Недбайло П.Е., Применение советских правовых норм, Госюриздат, 1960. С. 46.

⁷ Маликова А.Х. Сравнительное правоведение. Краткий учебный курс // Отв.ред.акад.АН РТ, д.ю.н., проф. Ф.Т.Тахиров. Душанбе, 2008. 112 с. С.55-56.

⁸ В.И. Ленин, Полн. Собр. соч. Т. 33, С. 50

необходимым способом общественного регулирования, показателем высокой культуры организации всей общественной жизни⁹.

На современном этапе понятие нормотворчества большинство ученых относит к понятию правотворчества. Ученые-юристы делали попытки дать определение понятию нормотворчество, например, по мнению Ю.Г. Арзамасова: «Нормотворчество — это определенная форма юридической деятельности, направленная на создание, конкретизацию, дополнение или отмену норм права в целях упорядочения уже существующих либо возникновения новых отношений в социуме»¹⁰. Таким образом, Ю.Г. Арзамасов отмечает, что нормотворчество является не только формой государственной деятельности, но деятельностью других субъектов, но при этом акцентирует внимание, что основная функция нормотворчества схожа с функцией правотворчества.

Схожей точкой зрения обладает Е.В. Раздьяконова, которая при рассмотрении вопроса о понятии нормотворчества определяла его как «процесс, состоящий из отдельных этапов: подготовки, утверждения и опубликования конкретных нормативных правовых актов, то есть это ряд последовательных операций, в результате осуществления которых нормативный правовой акт оформляется и начинает официально действовать, вливаясь в общую систему права. Оно является одной из форм государственного руководства обществом и осуществляется государством независимо от его задач, типа, форм осуществления и организации государственной власти и т. п.»¹¹.

Исходя из этого, можно полагать, что нормотворчество процесс, который реализует только государство, но это не всегда так. По мнению Н.А. Глебовой, существует вид ведомственного нормотворчества. Развивая мысль Ю.Г. Арзамасова, о ведомственном нормотворчестве, Н.А. Глебова считает,

⁹ Алексеев С.С., О нормативном регулировании в коммунистическом обществе с. 282

¹⁰ Нормография: теория и технология нормотворчества : учебник для бакалавриата и магистратуры / под ред. Арзамасова Ю. Г. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — с. 35

¹¹ Раздьяконова Е.В.. Основы нормотворчества: курс лекций / Е.В. Раздьяконова; СИУ. — Новосибирск: изд - во СибАГС.—2016,— с. 14

что при его отсутствии на законодательные органы была бы возложена большая нагрузка по принятию дополнительных законов и иных нормативно правовых актов. Делегируя полномочия по принятию локальных нормативных актов отдельным ведомствам, законодательные органы получили больше свободы в нормотворчестве для повышения качества принимаемых законов¹².

После данных определений не возникает проблем со значением понятия нормотворчества, но возникает пробел, а именно то, что не все нормы, исходя из определения нормотворчества, являются правовыми. Таким образом, выходит, что нормотворчество является не только основной деятельностью государства и его органов по реализации своего права на создание, изменение и отмену правовых норм, но также процессом других различных субъектов, не обладающих такими правами как государство, на создание, изменение и отмену норм, установленных в поле деятельности субъекта, но не являющихся правовыми.

Действительно, хоть многие авторы и считают нормотворчество и правотворчество схожими понятиями, между ними все же имеется некоторое различие. Многие ученые в ходе определения понятия нормотворчества, как заметила М.А. Матвеева, во время исследования в области теории правотворчества незаметно отходят к анализу процесса принятия нормативных правовых актов. Также ее определение нормотворчества более подходит к ответу на пробел, а именно, что «нормотворчество – это процесс создания и закрепления социальных и правовых основ регулирования, правил поведения в обществе и государстве. Некоторые из этих правил утверждаются или санкционируются в законодательных актах государства, другие – признаются в качестве официально незакрепленных, но

¹² Глебова Н.А. Ведомственное нормотворчество Вестник Волжского университета им. В.Н. Татищева. 2009. № 71. С. 97-103.

действующих нормативов, имеющих важное место во внутригосударственной общественной жизни»¹³.

Исходя из него, можно констатировать, что правотворчество – это разновидность процесса создания социальных норм в целях упорядочения общественных отношений, связанного с официальным оформлением и возведением в общеобязательный ранг таких правил поведения, которые признаются правильными и справедливыми обществом и государством и становятся благодаря этому юридически защищенной сферой свободы. Это позволяет исследовать правотворчество в более широком социальном контексте, а также уточнить теоретические представления о соотношении таких взаимосвязанных понятий, как «нормотворчество» и «правотворчество», недостаточно разработанные в отечественной юридической науке.

В заключение стоит сказать, что понятие нормотворчества широко используется учеными для определения понятия процесса претворения правовых норм в жизнь, что в той или иной мере подходит к определению правотворчества. При историко-правовом анализе выходит, что не каждая норма является правовой и соответственно не каждый процесс по ее созданию является правотворчеством. По нашему мнению, понятие нормотворчества требует большего изучения и конкретизации. Также, исходя из вышесказанного, можно предположить, что нормотворчество - это более широкое определение, чем правотворчество и является процессом, благодаря которому происходит образование норм (правил, положения вещей, законов). По характеру такие нормы могут быть выражены как от лица государства (нормативно-правовые акты, иные правила и нормы), так и исходить от других субъектов, но при этом не обладать признаками нормативно-правового акта (традиции, обычаи и т.п.). При этом такие нормы неосознанно соблюдаются в обычной жизни и не всегда требуют правового закрепления,

¹³ Матвеева М.А. Нормотворчество и правотворчество: теоретические проблемы соотношения понятий. // Ученые труды Российской академии адвокатуры и нотариата. №3 (34) 2014.

что и является основным отличительным признаком нормотворчества. Дальнейшее исследование понятия нормотворчества может расширить объяснения его структуры, принципов, решения пробелов, касающихся этого понятия.

Список литературы

1. Димитров Н.Н., Шагиева Р.В. Основы нормотворчества: учебное пособие. М., 2013.
2. Давидович А. Теория государства и права. Под ред. К.А. Мокичева. - М.: Юрид. лит., 1965. - 520 с.
3. Теория государства и права. Учебник / Александров Н.Г., Калинычев Ф.И., Мицкевич А.В., Недавний А.Л., и др.; Отв. ред.: Александров Н.Г. - М.: Юрид. лит., 1968. - 640 с.
4. Алексеев С.С. О нормативном регулировании в коммунистическом обществе, сб. «XXII съезд КПСС и вопроса государства и права», Свердловск.1962 стр 284
5. Горюшкин, З. А. Руководство к познанию российского законоискусства / сочиненное коллежским советником Захарием Горюшкиным, преподавателем сея науки в Императорском Московском университете и Благородном пансионе, при нем учрежденном. - Москва : в Унив. тип., 1811. -XII, 364, VI с.)
6. Вопросы теории права / Иоффе О.С., Шаргородский М.Д. - М.: Госюриздат, 1961. - 381 с.
7. Применение советских правовых норм / Недбайло П.Е. - М.: Госюриздат, 1960. - 511 с.
8. Ленин В.И., Полн. Собр. Соч. т. 33, издательство политической литературы. М. 1969, С. 433
9. Алексеев С.С. О нормативном регулировании в коммунистическом обществе // XXII съезд КПСС и вопросы государства и права. Сборник статей. - Свердловск, 1962. - С. 281-295
10. Нормография: теория и методология нормотворчества: учебно-методическое пособие / Под ред. Арзамасова Ю.Г. М.: Академический проспект; Трикста, 2007. 560 с.
11. Нормография: теория и технология нормотворчества : учебник для бакалавриата и магистратуры / под ред. Арзамасова Ю. Г. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 460 с.
12. Раздьяконова Е.В. Основы нормотворчества: курс лекций / Раздьяконова Е.В.; СИУ. Новосибирск: изд - во СибАГС.—2016,— 246 с. 2016
13. Глебова Н.А. Ведомственное нормотворчество Вестник Волжского университета им. В.Н. Татищева. 2009. № 71. С. 97-103.

14. Матвеева М.А. Нормотворчество и правотворчество: теоретические проблемы соотношения понятий // Ученые труды Российской академии адвокатуры и нотариата №3 (34) 2014

15. Маликова А.Х. Сравнительное правоведение. Краткий учебный курс // Отв.ред.акад.АН РТ, д.ю.н., проф. Ф.Т.Тахиров. Душанбе, 2008. 112 с. С.55-56.