

*Калинина Эльза Алексеевна,  
профессор кафедры международного права Международного уни-  
верситета «МИТСО», кандидат юридических наук, доцент*

## **ИСТОЧНИКИ (ФОРМЫ) ПРАВА КАК ПРЕДМЕТ ИССЛЕДОВАНИЯ ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ПРАВА В БЕЛОРУССКОМ ОБЩЕСТВЕ: ИСТОРИЯ И СОВРЕМЕННОСТЬ**

Известный белорусский правовед, живший на рубеже XIX-XX вв., в своём научном труде «Теория права и государства в связи с теорией нравственности» утверждал, что наука о праве появилась одновременно с появлением государства и права. Он установил, что наука о праве появилась раньше римской юриспруденции, у народов Востока (Ассирия, Египет, еврейские царства) [1, с. 355].

Современные белорусские историки-правоведы также полагают, что наука о праве появилась одновременно с государством и правом (И.А. Юхо, Т.И. Довнар и др.). Поддерживая точку зрения о том, что государство и право появились одновременно, полагаем, однако, что наука и учебная дисциплина под названием «общая теория права» появилась значительно позднее, в России – в конце XIX- начале XX вв., в Беларуси – в начале XX в. Это не означает, что до этого времени в Беларуси не проводились исследования в сфере права.

Первые государства-княжества в Беларуси (Полоцкое, Туровское, Минское) появились до образования Киевской Руси и Великого Княжества Литовского (далее – ВКЛ). С их появлением неизбежно возникали вопросы, где искать источник, тот резервуар, в котором содержится информация, на основе которой можно бы было «взвешивать» взаимоотношения между людьми и разрешать возникающие между ними конфликты. Такими источниками права в то время выступали древние обычаи, постановления

народного вече, княжеский договор, заключаемый с согласия народного вече с другими князьями.

После вхождения белорусских княжеств на договорных началах в состав Киевской Руси на территории княжеств распространила своё влияние первая кодификация славянских обычаев – Русская правда, известная в то время в Западной Европе как «Закон русский» и с принятием христианства – церковное право, т.е. право Православной церкви. Иноверцы, проживавшие на территории Киевской Руси, при заключении гражданско-правовых, семейно-брачных сделок руководствовались своим обычным правом, евреи – Талмудом, татары – мусульманским правом.

Обучение юридическому ремеслу в Киевской Руси осуществлялось в церковных школах. Оно велось на староцерковном, славянском языке, понятном всем ветвям восточных славян, на языке русов.<sup>2</sup>

В период феодальной раздробленности Киевской Руси белорусские княжества некоторое время действовали как независимые суверенные государства, собирая дань с эстов и латов, но в XIII в. под угрозой нашествия с Запада – крестоносцев, с востока – татаро-монголов, объединились с сильными в то время государствами – польским и литовским в единое союзное государство – ВКЛ.

Это объединение имело положительные и негативные стороны. Положительной стороной в отличие от многих других русских княжеств, явилось сохранение своей территориальной целостности и закрепление незыблемости своих древних обычаев в статутах ВКЛ (1529, 1566, 1588 г.г. и др.).<sup>3</sup> Активное участие в разработке этих статутов принимали белорусские правоведы Скорина Георгий (Франциск), Андрей Волан и др.

---

<sup>2</sup> В древних арабских, византийских, среднеазиатских рукописях русами, росами, урусами называли всё население проживающее на территории Киевской Руси, владения которой простирались от гор Северного Кавказа до Балтийского моря, т.е. не только белорусов, украинцев, но и татар, евреев и др.

<sup>3</sup> Большинство русских княжеств, включая город Киев, из-за их постоянных междоусобиц оказались легкой добычей татаро-монголов, они платили им дань в течение трех столетий и половина населения

Негативной стороной объединения в ВКЛ явился запрет народных вече и преследование православия. Как справедливо отмечается в статьях-комментариях к Статуту ВКЛ 1588 г., польско-литовская правящая элита и примыкавшая к ней часть ополяченной и окатоличенной верхушки белорусской знати, не отождествляла себя с большинством народа, проживавшим на белорусских землях, называя всех по-прежнему, как в Киевской Руси, русскими. [2, с. 522].

Польско-литовская элита неоднократно нарушала взятые на себя союзнические обязательства. С течением времени белорусские княжества стали превращаться в польские воеводства [2, с. 514].

Общая теория права как наука и учебная дисциплина в ВКЛ еще не сформировалась, однако исследования в сфере права, включая источники права, осуществлялись в рамках учебных дисциплин церковного права, римского права, философии и др., которые преподавались в различных образовательных учреждениях Беларуси того времени. Об этом говорит профессор Т.И. Довнар в статье «Историко-правовая наука: проблемы, перспективы развития» [3, с. 29-55].

Исследования в сфере права белорусскими правоведами продолжались после присоединения Беларуси к России (1801). Среди научных трудов белорусских правоведов в этот период времени были работы И.Н. Даниловича, читавшего лекции по русскому и местному (Беларусь, Литва) праву в Виленском университете в 1819 – 1829 г.г. Он выявил, изучил и опубликовал ряд документов, среди которых «Скарбень дипломатов» Беларуси, где описаны 2383 акта по истории государства и права. И.Н. Данилович был приглашен М.М. Сперанским для участия в подготовке «Свода

---

трех государств полабских славян была истреблена крестоносцами. Другой же половине было запрещено селиться в городах, заниматься ремеслами, что повлекло вымирание значительной части полабских славян. Оставшиеся в живых были онемечены и память о них сохранилась лишь в названиях рек, островов, рощ, городов Германии. Например, некогда славянский город Бранибор ныне называется Бранденбургом.

законов Российской империи», как профессиональный знаток белорусских обычаев и традиций. Однако этому воспротивилась консервативно настроенная часть царского правительства.

Примечательно, что в конце XIX-начале XX вв. в России начали формироваться основы науки и учебной дисциплины «общая теория права», издаваться первые учебники по общей теории права. Определенный вклад в науку о праве и в юридическое образование в России внесли белорусские правоведы. В. Спасович и Л. Петражицкий, которые преподавали в Санкт-Петербургском и Московском университетах. Труд Л. Петражицкого «Теория права и государства в связи с теорией нравственности» изучается в юридических вузах и ныне не только в Беларуси, но и в Российской Федерации.

Становление общей теории права как науки и учебной дисциплины в Беларуси связано с образованием в 1921 году Белорусского государственного университета с тремя факультетами: рабочим, медицинским и общественным. В рамках последнего функционировали четыре отделения: гражданско-педагогическое, литературно-лингвистическое, экономическое и правовое [4, с. 9-10].

В послевоенный период в 1954 году в БГУ был сформирован юридический факультет, который стал научным и образовательным центром Беларуси. На факультете была образована кафедра теории государства и права, члены которой приняли активное участие в разработке Конституции БССР и других нормативных правовых актов.

В конце XX-начале XXI вв. в мире начался процесс глобализации и региональной интеграции. На этом этапе исторического развития в силу объективных и субъективных причин международного и внутринационального характера был разрушен Советский Союз. Беларусь взяла курс

на создание самостоятельного суверенного государства с социально ориентированной экономикой.

На современном этапе исторического развития в правовой жизни Беларуси наметились следующие тенденции:

– необычный рост законотворчества (принимается новая Конституция, множество кодексов, другие нормативные правовые акты);

– обновление старых и создание новых юридических, научно-исследовательских и образовательных учреждений (Институт Предпринимательства, Институт Правоведения, Международный университет «МИТСО», Институт законодательства и правовых исследований и др.), каждое из которых выпускает свой научный журнал;

– рост числа научно-практических конференций, а также круглых столов (международных, республиканских, межвузовских, вузовских), по материалам которых издаются сборники научных трудов и даже коллективные монографии;

– издание белорусскими правоведами собственных учебников и пособий по общей теории права;

В учебниках и пособиях по общей теории права, в монографиях, научных статьях наметились новые подходы к пониманию и применению источников права, их содержанию. В ныне действующей Конституции Республики Беларусь нашли отражение институт Президентства, принцип разделения властей, верховенство права, конституционного контроля и др.

Профессор Г.А. Василевич в своей монографии, используя практику Конституционного Суда Республики Беларусь, показывает, как нужно решать конкретное судебное дело в случае пробелов в праве, руководствуясь принципами права (пример иска о валюте) [5].

В.В. Подгруша в своей статье обратила внимание на то, как следует применять аналогию права и аналогию закона применительно к появившемуся в Беларуси договору франчайзинга [6].

Д.А. Лагун обратил внимание на такой источник права, как акт исполнительной власти, имеющий силу закона [7].

В ныне действующем Трудовом кодексе закреплен в качестве источника права трудовой договор между нанимателем, наемными работниками и профсоюзами, действующий в сфере трудовых отношений.

В общей теории права, как науке и учебной дисциплине, основное внимание уделяется исследованию нормативных правовых актов, действующих в белорусском обществе. Однако не остаются без внимания и особенности таковых в разных правовых семьях современности. Обращено внимание на такие виды источников права, как акт обязательства, акт признания, акт протеста, действующих в современном международном праве.

## ЛИТЕРАТУРА

1. Антология мировой правовой литературы в 5 т., т.5: Россия, конец XIX-XX вв., М., 1999.
2. Статут Вялікага Княства Літоўскага, 1588, Тэксты, Даведнік. Каментарыі. Минск, выд. Беларуская савецкая энцыклапедыя ім. Пятруся Броўкі, 1989.
3. Право и демократия. Ст. науч. тр./редкол. (В.Н. Бибило /гл. ред) и др.//: БГУ, . Минск :2009. – Вып.20.
4. Юрыдычны факультэт. Гісторыя, сучаснасць, імёны. //адказн. Рэдактар С.А. Балашенка, 2014.
5. Источники белорусского права, принципы, нормативные правовые акты, обычаи, прецеденты, доктрина /Г.А.Василевич. – М., 2005.

6. Подгруша, В.В. Теория и практика применения аналогии права и аналогии закона в гражданском обороте. //В.В. Подгруша, Право Беларуси –2003, № 2, с. 100-103, № 3 – с. 92-93.

7. Лагун, Д. А. Акты, имеющие силу закона: сравнительно-правовой анализ / Д. А. Лагун // Право и демократия. – Минск, 2006. – С. 25 – 28.