

Impact Factor:

ISRA (India) = 1.344
ISI (Dubai, UAE) = 0.829
GIF (Australia) = 0.564
JIF = 1.500

SIS (USA) = 0.912
ПИИИ (Russia) = 0.156
ESJI (KZ) = 4.102
SJIF (Morocco) = 5.667

ICV (Poland) = 6.630
PIF (India) = 1.940
IBI (India) = 4.260

SOI: [1.1/TAS](#) DOI: [10.15863/TAS](#)

International Scientific Journal Theoretical & Applied Science

p-ISSN: 2308-4944 (print) e-ISSN: 2409-0085 (online)

Year: 2018 Issue: 10 Volume: 66

Published: 30.10.2018 <http://T-Science.org>

QR – Issue



QR – Article



SECTION 32. Jurisprudence.

UDC: 340.12

K.Ch. Berdaliev

Head of the Department of legal support and international cooperation of the Ministry of internal Affairs of the Kyrgyz Republic, Candidate of legal science

A.M. Djorobekova

Deputy head of the Academy of the Ministry of internal Affairs of the Kyrgyz Republic, Doctor of legal science, professor

Z.M. Djorobekov

Professor of the Department of criminal procedure of the Academy of the Ministry of internal Affairs of the Kyrgyz Republic, Candidate of legal science, associate professor

THE ROLE OF CUSTOMS IN FORMATION OF CONTEMPORARY LEGAL SYSTEM OF THE KYRGYZ REPUBLIC

Abstract: The role and place of traditions and customs in formation of contemporary legal system of the Kyrgyz Republic has been analyzed in the context of global integration processes. The focus has been done on use of historic and traditional components in technogenic and civilizational development of society.

Key words: National legal system, history, contemporary threats and challenges, technogenic society, traditional society, tradition, custom, values, culture, people (nation).

Language: Russian

Citation: Berdaliev, K.C., Djorobekova, A.M., & Djorobekov, Z.M. (2018). The role of customs in formation of contemporary legal system of the Kyrgyz Republic. *ISJ Theoretical & Applied Science*, 10 (66), 488-492.

Soi: <http://s-o-i.org/1.1/TAS-10-66-58> **Doi:**  <https://dx.doi.org/10.15863/TAS.2018.10.66.58>

РОЛЬ ТРАДИЦИЙ И ОБЫЧАЕВ В ФОРМИРОВАНИИ СОВРЕМЕННОЙ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

Аннотация: В статье рассматривается роль и место традиций и обычаев в формировании национальной правовой системы Кыргызской Республики в условиях мировых интеграционных процессов. Актуализируется использование историко-традиционного компонента в рамках техногенного типа цивилизационного развития общества.

Ключевые слова: Национальная правовая система, история, современные угрозы и вызовы, техногенное общество, традиционалистское общество, традиция, обычай, ценности, культура, народ.

Введение

Формирование национальной правовой системы в Кыргызской Республике в условиях вхождения в мировые интеграционные процессы, при этом сохранив фундаментальные национальные историко-культурные особенности, на мой взгляд, невозможно без всестороннего и полного исследования процессов

регулирования жизнедеятельности кыргызов, которые долгое время развивались в условиях действия обычного (адатного) права.

До вхождения Кыргызстана в состав Российской Империи (во второй половине XIX-го века) жизнедеятельность кыргызов, в основном, регулировались обычаями и традициями. После вхождения в состав империи на территории



Impact Factor:

ISRA (India) = 1.344	SIS (USA) = 0.912	ICV (Poland) = 6.630
ISI (Dubai, UAE) = 0.829	ПИИЦ (Russia) = 0.156	PIF (India) = 1.940
GIF (Australia) = 0.564	ESJI (KZ) = 4.102	IBI (India) = 4.260
JIF = 1.500	SJIF (Morocco) = 5.667	

Кыргызстана наравне с обычаями действовали и законы России, однако, после октябрьской революции 1917 года, законы Советского государства [1, с. 86].

В современный период правовая система Кыргызской Республики основывается на романо-германской правовой семье, соединяющей правовые системы стран-участников СНГ.

Правовая система Кыргызской Республики – сложная многоаспектная система [2], исследование которой исключительно с нормативистских позиций ограничивает возможности ее научного познания.

Осознание непопустительности игнорирования исторических, традиционных и культурных факторов, исторически влиявших и продолжающих оказывать влияние на развитие права, правосознания и правопонимания в Кыргызстане, привело к острой необходимости исследованию проблемы путем раскрытия всей совокупности вышеуказанных факторов, влияющих на процесс становления национальной правовой системы, что позволит увидеть перспективу развития и действующую ситуацию в более широком аспекте.

Основная часть

В данном контексте следует обратить внимание к анализу роли и места народных обычаев и традиций в формировании правовой культуры.

Во-первых, обычай передает генеральное убеждение народа, его общие духовно-нравственные и коллективные взгляды и устремления [3, с. 25].

Обычай разделяется всеми субъектами общества, принимается как свое, родное и непереносимое для сохранения жизни. А.С. Хомяков указывал: «Обычай – сила внутренняя, проникающая во внутреннюю жизнь народа, в мораль и совесть членов общества» [4, с. 667].

Во-вторых, обычай – неписанное, хранящееся в общественном сознании и передаваемая устно и через поступки из поколения в следующее поколение феномен. Исторически, нормативные акты в форме правил и предписаний в Кыргызстане специально не сочинялись кем-либо, они само собою образовывались в понятиях и мыслях народа и мало-помалу, взошли в народную мораль и нравы.

В-третьих, обычай – чрезвычайно конкретная, бытовая и жизненная основа права. Как отмечал А.С. Хомяков: «Обычаи народа состоят из мелочей, которые не имеют видимой важности, но кремнистые твердыни построены из микроскопических подробностей быта и этим строится громада обычая, уникальный твердый

фундамент народного устройства» [4, с. 666].

В-четвертых, возникновение обычая происходит стихийно и алогично, выражая подсознательные базисы культуры. Поэтому иногда отдельные обычаи пробуждают чувство некоторой абсурдности, иррациональности, но соблюдение им обеспечивает устойчивость народного быта [3, с. 24].

В-пятых, обычай является силой традиции, сохранения типового уклада, придающая определенность и преемственность развития народной культуры. Обычай не приемлет скачки и революции в развитии, в нем выражается повторяющееся поведение.

В-шестых, обычай органично выходит из народной практики, естественно укладываясь в жизнедеятельность людей и основываясь на авторитете предков.

Наконец, специфичен механизм реализации обычая. В жизни, человек какую-либо жизненную ситуацию соотносит с зовом совести, общественными формами поведения. Поэтому, действует сообразно с ними не сколько по принуждению, а добровольно. Очевидно, что обычай можно отнести к феноменам морали и нравственности.

Игнорирование народных обычаев влечет за собой разрушение основы, базиса ценностей народа, оберегающих общество от распада. Если закон вступает в конфликт с народными традициями и обычаями, то такой закон непременно будет отвергнут обществом и останется декларативным.

Древнеримский политик, оратор и философ Цицерон высказывал мнение, что законы, которые принимаются в государстве должны соответствовать не только принципам справедливости, но и должны сочетаться имеющимся традициям и обычаям предков [5, с. 154].

История показывает, что кодекс правовых норм можно воспроизвести различными способами — от написания на медных досках, демонстрируемых на форуме в период Римской республики, до записей на электронных носителях информации. Вместе с тем, материя права, со слов И. Канта, не смешанное с нравственными основами, есть только голова, которая может быть прекрасной, но, увы, не имеющей мозга [6, с. 201]. «Мозгом» в данном контексте обозначается «дух» закона — все то, что не всегда может иметь внешнее текстуальное проявление, но позволяющее четко различать правильное от неправильного, руководствуясь при этом, этическими основами добра и справедливости.

Таким образом, духовный фундамент права — это свод взаимообусловленных нравственных начал, на которую часто опирается право - как

Impact Factor:

ISRA (India) = 1.344	SIS (USA) = 0.912	ICV (Poland) = 6.630
ISI (Dubai, UAE) = 0.829	ПИИЦ (Russia) = 0.156	PIF (India) = 1.940
GIF (Australia) = 0.564	ESJI (KZ) = 4.102	IBI (India) = 4.260
JIF = 1.500	SJIF (Morocco) = 5.667	

формальный, определенный государством регулятор общественных отношений.

Правовые нормы, формализованные в письменных текстах, взаимодействуя с различными формами социальной регуляции (обычаи, ритуалы, нравственные заповеди, образцы поступков и т.д.) должны запускать, с одной стороны, отдельные ограничения в сложившиеся обычаи и ритуалы, а с другой, наоборот корректировки самих правовых норм.

Взаимное влияние, обусловленность как правовых, так и иных регуляторов жизнедеятельности человека формируют базисные принципы и маяки, транслирующие от поколения к поколению правовую культуру и традицию общества. Выступившие принципы и идеалы всегда должны соответствовать интересам и жизненным смыслом народа. Следует отметить, что в советское время, из правовой системы практически полностью были исключены национальные интересы и традиции.

Следует обозначить, что в правоприменительной практике общечеловеческие компоненты правовой культуры не функционируют вне их связи со спецификой национальной культурной традиции. Они имеют достаточно крепкую связь. Оценивая правовую систему республики только через призму официального законодательства, исследователь рискует пропустить многие реальные факторы, влияющие на процесс развития правовой системы и определяющие дальнейшее развитие. Вместе с тем, нельзя не отметить то обстоятельство, что законодатель не должен навязывать национальной правовой системе любые нормы обычного «традиционного» права исходя из его этнографических свойств. Он должен содействовать встраивать в правовую систему исключительно те нормы, которые фактически отвечают требованиям и реалиям времени.

Любая национальная культура исторична и включающая в себя два аспекта. Первое это - традиция, передающаяся от одного поколения к следующему. Второе выражено в трансмутации традиций, в их изменении. Все социальные системы, в том числе социум, как категория, являются саморазвивающимися системами. Устойчивость состояния подобных систем (порядок) время от времени нарушаются и сменяются качественно новой устойчивостью. Этот переход проявляется через динамический хаос, имеющий свои принципы и закономерности, которые в настоящее время представлены в категориях синергетики и нелинейной динамики. В социальных системах ценность порядка относительна, поскольку в современных техногенных обществах ценностью считается только в случае если переход создает

условия для развития. Но если устоявшийся порядок правового регулирования, тянет вниз к стагнации, то ценностью является как эволюционное, так и революционное изменение порядка (реформа, революция).

Термином «техногенное общество» в данном контексте выступает особый тип развития, который абсолютно полярен консерватизму традиционалистского общества. Его в литературе отмечает «западным», по источнику его возникновения, но на сегодня он реализуется практически по всему миру [7, с. 14]. Данный тип развития так обозначен, поскольку в ее основе выступает научно-технический прогресс, который может в период жизни одного поколения радикально изменить полный уклад жизни. Начиная от экономики, политики, систему социальных связей заканчивая человеческой коммуникацией.

Различие техногенного и традиционалистского типов цивилизационного развития заключается в системе жизненных ценностей и смыслов, составляющих генетический код указанных типов развития. Этот код охватывает понимание места человека в социуме, природы, традиций и инноваций, личности и власти, рациональности [8, с. 14].

Например, в традиционалистских культурах личность определяется принадлежностью к определенному клану, касте или сословию. В техногенном типе общества личность выступает индивидуальная, суверенная единица, имеющая возможность путем собственного выбора и коммуникационных отношений подключаться в те или иные социальные группы. В техногенном обществе отсутствует господство человека над человеком, но включает в себя идею господства власти над объектами (социальными и природными).

Социальная целостность ценностей в указанных обществах иерархична, и их историческая изменчивость определяется разными динамическими ритмами на различных уровнях иерархии ценностей. В традиционных типах общества ценности воспроизводятся тысячелетиями, а в техногенных могут длиться столетиями. Это базисный уровень системы ценностей как регуляторов социальной жизни. Выше, к нему надстраивается следующий уровень - национально-этнические ценности отдельных цивилизаций. В третьем последнем уровне, в рамках национально-этнических ценностей особенностей конкретизируются корпоративные и личностные ценностные ориентиры, определяющие поведение и деятельность людей.

Отдельные экономические успехи техногенной цивилизации позволяют представлять их базисные жизненные ценности и

Impact Factor:

ISRA (India) = 1.344	SIS (USA) = 0.912	ICV (Poland) = 6.630
ISI (Dubai, UAE) = 0.829	ПИИЦ (Russia) = 0.156	PIF (India) = 1.940
GIF (Australia) = 0.564	ESJI (KZ) = 4.102	IBI (India) = 4.260
JIF = 1.500	SJIF (Morocco) = 5.667	

смыслы за общечеловеческие. Поскольку, в процессе модернизации они позиционируются как прогрессивно-передовые относительно к консервативным традиционалистским ценностям. Вместе с тем, во второй половине XX века возникли усложняющиеся глобальные кризисы, возникшие в результате техногенного типа развития. Важными из них являются антропологический и экологический кризисы. Они выступают барьером для определения мировоззренческих принципов техногенной культуры в качестве общечеловеческих ценностей.

В рамках развития техногенного общества человеческое давление на биосферу земли растет с каждым годом, за последние 50 лет человечество смогло потребить веществ и энергии природы больше, чем за все время своего существования [8, с. 149]. Однако, в контексте нашего исследования мы не будем развивать экологическую проблематику. Данный вопрос заслуживает отдельного исследования.

В техногенной экономической культуре рост экономики основывается на принципе роста потребления. Потребительский спрос должен постоянно расти, в том числе искусственным стимулированием, посредством воздействия на сознание людей инструментами социально-информационных технологий. Вменяет в общественное сознание необходимость постоянно менять вещи и технологии на более модные, если даже в конструкции вещей и предметов изменения небольшие, поощряя при этом, выпуск быстро изнашиваемых вещей. Наконец, формируя личность человека, таким образом, для которого главной жизненной ценностью и смыслом будет увеличение уровня потребления, превращая данный процесс в меру собственного достоинства. Данные обстоятельства кардинально меняют принципы социального регулирования общественных отношений.

Научно технический прогресс создает определенные предпосылки к биологической трансформации человека. Современная биоинженерия, генетика, а также биоинформационные технологии уже позволяют решить проблему лечения многих неизлечимых до недавнего времени болезней. Дополнительно, открывают возможности усиления многих человеческих способностей. Например, в настоящее время активно разрабатываются, программы создания идеального военного солдата, у которого посредством генетических изменений и внедрения электронных микрочипов в мозг будут улучшены зрительное и слуховое восприятие, убыстрятся мышечные реакции, со снижением порога болевой чувствительности и инстинкта самосохранения. В сфере спортивной

медицины последние несколько лет проводятся генетические исследования, обеспечивающие повышение гемоглобина в крови, а также быстрый, при этом естественный прирост мышечной массы. Данные научные исследования, могут стать прологом будущего массового генетического изменения человечества. В настоящее время уже возникают идеологические движения, обосновывающие целесообразность создания постчеловека, представляющего более высокую стадию разумной жизни, и как результат, переход от «устаревшего гуманизма» к трансгуманизму [8, с. 326]. Как отметил Ф. Фукуяма, возможности радикального изменения биологии человека подрывают принцип биологического равенства людей (вопреки индивидуальным различиям, имеется общая человеческая сущность у всех членов человеческого рода).

Указанные выше процессы требуют отдельного анализа последствий, которые непосредственно влияют на культуру и организацию жизнедеятельности человека. Возникают новые аспекты социальных рисков. И нет никакой гарантии о том, что субъектом управления будет запущен не лучший, а наихудший из имеющихся сценариев, которые могут привести к разрушению основ человеческой цивилизации.

Перед правовым регулятором общественных отношений жизнедеятельности человека, в указанном контексте все больше возникают новые проблемы.

Принципы равенства прав человека и его защиты данным случае проблематизируются. Необходимо критически подойти к анализу идей трансгуманизма, поскольку в них подчеркиваются только позитивные аспекты возможностей новых технологий и не учитываются риски и сценарии, разрушительные для человека.

В современный период упадок ценности традиционного общества повлек за собой целый ряд социальных проблем нравственного характера. Это изменение мотивов и побуждений в вступление в брак, как результат, очень высокий процент разводов уже в первый год совместного проживания, популяризация среди молодежи идей нетрадиционных отношений между людьми, отказ родителей от содержания и воспитания детей, упадок нравственного уровня внутрисемейных взаимоотношений, обострение семейной конфликтности и др. Вышеотмеченные изменения в подсистеме общественных отношений следует рассматривать, как закономерный процесс движения эволюции от традиционной к постмодернистской модели семьи и брака, так и в качестве «кризиса традиционных взаимоотношений», связанный с

Impact Factor:

ISRA (India) = 1.344	SIS (USA) = 0.912	ICV (Poland) = 6.630
ISI (Dubai, UAE) = 0.829	ПИИЦ (Russia) = 0.156	PIF (India) = 1.940
GIF (Australia) = 0.564	ESJI (KZ) = 4.102	IBI (India) = 4.260
JIF = 1.500	SJIF (Morocco) = 5.667	

переходом к техногенному типу отношений, глобализацией и демократизацией общества.

В этой связи, в современных правовых системах различных стран наличие национальной компоненты относится не только к отдельным правовым нормам, но и к их системообразующим основаниям, которые представлены конституциями своих стран.

Следует отметить, что последние поправки Конституцию Кыргызской Республики охватывают нормы, защищающие нравственных основы и традиционные устои народа. Например, в части 5 статьи 36 Конституции Кыргызской Республики в редакции от 27-июня 2010 года, «Лица, достигшие брачного возраста, имеют право вступать в брак и создавать семью...» [9]. Данная редакция формально позволяла лицам одного пола совершать браки, что противоречило национальным, традиционным основам семьи и брака. Поправка в Конституцию Кыргызской Республики от 28 декабря 2016 года исключила подобную юридическую возможность. Теперь часть 5 статьи 36 звучит следующим образом: «Семья создается на основе добровольного союза мужчины и женщины, достигших установленного законом брачного возраста, и заключения между ними брака» [10].

Заключение

На современном этапе развития, все страны находятся в неустойчивом состоянии быстрых, динамических перемен. Идут активные поиски новых, адекватных стратегий развития, с их ценностными основаниями. И в этом аспекте немаловажную роль играет обычаи и традиции. Учитывая, двухтысячелетнюю историю кыргызов, можно смело отметить, фундаментальность традиций и обычаев кыргызского народа, которые сохранили свою самобытность и культуру, тем самым доказав необходимость использования отдельных норм, правил, предписаний исторического традиционного компонента, с учетом современных тенденций развития в рамках техногенного типа развития общества.

Таким образом, опираясь на традиции и обычаи как части правовой культуры, и в целом на культурные традиции, в Кыргызстане можно разрешить правовые нигилистические тенденции в обществе, позволив выйти из социального и культурного кризиса. Сформировав при этом сильные институты гражданского общества для быстрого и эффективного социально-экономического роста.

References:

1. Shamilov, M.S. (2011). Reformy v sisteme grazhdanskogo sudoproizvodstva v Kyrgyzstane posle ego vhozhdeniya v sostav Rossijskoj Imperii. *Vestnik KazNU. Seriya yuridicheskaya*, № 3(59), 85-88.
2. Kurmanov, Z. (2017). O reforme politicheskoy sistemy Kyrgyzstana. Retrieved 2018, from <http://www.center.kg/article/29>
3. Kireevskij, I.V. (1852). *O haraktere prosveshcheniya Evropy i ego otnoshenii k prosveshcheniyu Rossii*. Moscow.
4. Nersesyanc, V.S. (1998). *Filosofiya prava: uchebnyk dlya vuzov*. Moscow: Norma.
5. Nersesyanc, V.S. (1998). *Yurisprudenciya. Vvedenie v kurs obshchej teorii prava i gosudarstva*. Moscow.
6. Stepin, V.S. (1989). *Nauchnoe poznanie i cennosti tekhnogennoj civilizacii. Voprosy filosofii*. Moscow.
7. Stepin, V.S. (2011). *Civilizaciya i kul'tura*. Sankt-Peterburg.
8. Homjakov, A.S. (2008). *Po povodu Gumbol'dta. Vsemirnaya zadacha Rossii*. Moscow.
9. (2010) *Konstituciya Kyrgyzskoj Respubliki*. Prinyata 27 iyunya 2010 goda. Bishkek: Akademiya.
10. (2017) *Konstituciya Kyrgyzskoj Respubliki*. Prinyata 28 dekabrya 2016 goda. Bishkek: Akademiya.

