



MNU Annual Legal Conference – 2024

**атты Республикалық ғылыми-практикалық
конференциясының материалдар жинағы**

**сборник материалов республиканской
научно-практической конференции**

**Астана
12 апреля 2024 года**

ISBN 978-601-7450-72-4

УДК 34

ББК 67

М77

Рекомендовано к изданию решением Комитета по науке
Университета КАЗГЮУ имени М.С. Нарикбаева (протокол № _ от 1 июня 2024 г.)

Ответственные редакторы:

Абдель Мотгалёб М., м.ю.н., Teaching & Research Assistant

Айменов Н., м.ю.н., PhD doctorate, Senior Lecturer

Әлекбай Ж.Қ., м.ю.н., PhD doctorate, Senior Lecturer

Котерлин О., м.ю.н., Senior Lecturer

Редакционная коллегия:

Абылайұлы А., PhD, Assistant Professor

Аубакирова И.У., д.ю.н., Associate Professor

Бабаджаниян Е.Л., м.ю.н., PhD candidate, Adjunct Assistant Professor

Дидикин А.Б., д.фил.н., Associate Professor

Мельник Р.С., д.ю.н., Professor

Люттов Н.Л., д.ю.н., Associate Professor

Жұмағали А.Қ., PhD, Assistant Professor

Хасенов М.Х., PhD, Associate Professor

Материалы Республиканской научно-практической конференции «MNU Annual Legal Conference – 2024», представляющей собой возрождение научно-практических конференций, традиционно проводимых в стенах Университета КАЗГЮУ, посвящены тридцатилетию со дня основания Maqsut Narikbayev University.

Доклады конференции охватывают актуальные проблемы следующих отраслей права:

1. Общее и специальное административное право;
2. Гражданское право и процесс;
3. Трудовое право;
4. Конституционное право;
5. Теория и философия права;
6. Уголовное право и процесс;
7. Международное право и право конкуренции.

Издание предназначено для широкого круга читателей, проявляющих интерес к актуальным проблемам развития юридической науки, новым методологическим подходам к современным вопросам и текущим тенденциям правовой реальности.

СОДЕРЖАНИЕ

ОБЩЕЕ И СПЕЦИАЛЬНОЕ АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО	5
ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ СИСТЕМЫ УПРАВЛЕНИЯ РИСКАМИ В НАЛОГОВОМ АДМИНИСТРИРОВАНИИ РК	5
БЫТОВОЕ НАСИЛИЕ В КОНТЕКСТЕ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ГЕНДЕРНОГО РАВЕНСТВА В КАЗАХСТАНЕ: ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ И НОРМАТИВНО - ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ.....	12
ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ПРАВО	22
ЧАСТИЧНЫЙ ОТКАЗ ОТ НАСЛЕДСТВА: ПРАВОВАЯ ПРОБЛЕМАТИКА И ПОСЛЕДСТВИЯ	22
КРИПТОТОКЕНЫ КАК ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ	31
ЮРИДИЧЕСКИЕ И ЛИНГВИСТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ РЕБРЕНДИНГА В КАЗАХСТАНЕ	42
ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРЕДДОГОВОРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН.....	48
УКЛОНЕНИЕ ОТ ОБЯЗАННОСТЕЙ ПО СОДЕРЖАНИЮ	59
КАК ОСНОВАНИЕ ДЛЯ ОТСТРАНЕНИЯ ОТ НАСЛЕДОВАНИЯ.....	59
ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ВИРТУАЛЬНЫХ ОБЪЕКТОВ. АНАЛИЗ СКВОЗЬ ПРИЗНАК БЕСТЕЛЕСНОСТИ	69
КРИТЕРИИ ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ УСЛОВИЙ В СДЕЛКАХ ПОД УСЛОВИЯМИ	79
ЭФФЕКТИВНОСТЬ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ТЕХНИЧЕСКИХ СРЕДСТВ СВЯЗИ В СУДЕБНЫХ ЗАСЕДАНИЯХ В КОНТЕКСТЕ ПРИНЦИПОВ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА	86
АДАПТАЦИЯ ИНСТИТУТА НАСЛЕДОВАНИЯ К ЦИФРОВОЙ РЕАЛЬНОСТИ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН: ПРАВОВЫЕ ВЫЗОВЫ И ПУТИ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА.....	94
ОДНОСТОРОННИЕ ВОЛЕИЗЪЯВЛЕНИЯ В НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЯХ	103
ТРУДОВОЕ ПРАВО	109
АНАЛИЗ РЕШЕНИЙ МЕЖДУНАРОДНЫХ СУДЕБНЫХ ОРГАНОВ ПО ЗАЩИТЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА ПО ВОПРОСУ ДИСКРИМИНАЦИИ В ОБЛАСТИ ТРУДА И ЗАНЯТИЙ	109
КОНСТРУКЦИЯ РАСТОРЖЕНИЯ ТРУДОВОГО ДОГОВОРА И КОНЦЕПТУАЛЬНОСТЬ ДИСЦИПЛИНАРНЫХ ВЗЫСКАНИЙ.....	116
ПРАВОВОЙ СТАТУС ПЛАТФОРМЕННЫХ ТРУДЯЩИХСЯ В КАЗАХСТАНЕ.....	125
ЮРИДИЧЕСКИЙ ПОНЯТИЙНЫЙ АППАРАТ, СВЯЗАННЫЙ С НАСИЛИЕМ И ДОМОГАТЕЛЬСТВАМИ В СФЕРЕ ТРУДА	132
ПРОБЛЕМЫ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ ПРИ УВОЛЬНЕНИИ РАБОТНИКА ПО ПП.2 П.1 СТАТЬИ 52 ТРУДОВОГО КОДЕКСА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН.....	144

СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА О ПРИЗНАНИИ ЗАКОННОСТИ ЗАБАСТОВОК В КАЗАХСТАНЕ: СООТНОШЕНИЕ С МЕЖДУНАРОДНЫМИ ТРУДОВЫМИ СТАНДАРТАМИ.....	155
ПРОБЛЕМЫ ГОСУДАРСТВЕННОГО КОНТРОЛЯ ЗА СОБЛЮДЕНИЕМ ТРУДОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН	164
КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО	180
ПРОБЛЕМЫ РЕАЛИЗАЦИИ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА НА СВОБОДУ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН ...	180
ИНСТИТУЦИОНАЛИЗАЦИЯ ПАРЛАМЕНТСКИХ РАССЛЕДОВАНИЙ: ЗАРУБЕЖНЫЙ ОПЫТ И ВОЗМОЖНОСТИ РЕАЛИЗАЦИИ В КАЗАХСТАНЕ	186
ОСОБЕННОСТИ КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНСТИТУТА ИЗБИРАТЕЛЬНОГО ЦЕНЗА В РК	195
ОПЫТ ЭСТОНИИ В СТАНОВЛЕНИИ И РАЗВИТИИ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ И ЕГО ПРИМЕНИМОСТЬ К КАЗАХСТАНУ	204
СУЩНОСТЬ И СОДЕРЖАНИЕ КУЛЬТУРНЫХ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА	215
ПРОБЛЕМЫ КОНВЕРГЕНЦИИ ПРАВОВЫХ СИСТЕМ.....	225
ТЕОРИЯ И ФИЛОСОФИЯ ПРАВА	232
ЭФФЕКТИВНЫЕ СПОСОБЫ ФОРМИРОВАНИЯ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ	232
ЕДИНСТВО ПЕРВИЧНЫХ И ВТОРИЧНЫХ ПРАВИЛ КАК НЕОБХОДИМОЕ УСЛОВИЕ ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ.....	246
ПРАВОВЫЕ АКСИОМЫ И СМЕЖНЫЕ ПРАВОВЫЕ ИНСТИТУТЫ: СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ.....	253
УГОЛОВНОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС	263
ҚАУІПТІ ЖАҒДАЙДА ҚАЛДЫРУ ҚҰРАМЫ: ЭВОЛЮЦИЯСЫ ЖӘНЕ СУБЪЕКТ МӘСЕЛЕСІ	263
ТҰРМЫСТЫҚ ЗОРЛЫҚ-ЗОМБЫЛЫҚТЫҢ ЖАЛПЫ АСПЕКТІЛЕРІ.....	270
ОТБАСЫНДАҒЫ БАЛАЛАРҒА ҚАТЫСТЫ ЗОРЛЫҚ-ЗОМБЫЛЫҚ.....	276
МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО И ПРАВО КОНКУРЕНЦИИ.....	283
ДОСТУПНОСТЬ ТЕКСТОВ МЕЖДУНАРОДНЫХ ДОГОВОРОВ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН: АНАЛИЗ, ОЦЕНКА И ПРЕДЛОЖЕНИЕ	283
АГЕНТСТВО ПО ЗАЩИТЕ И РАЗВИТИЮ КОНКУРЕНЦИИ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН КАК ОРГАН РАЗВИТИЯ КОНКУРЕНТНОГО ПРАВА В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН: ВЫЗОВЫ И ПУТИ РЕШЕНИЯ	293
ВЛИЯНИЕ ПРАВОВОГО РЕЖИМА СЭЗ «АСТАНА-НОВЫЙ ГОРОД» НА КОНКУРЕНТНУЮ СРЕДУ НА РЫНКЕ СТРОИТЕЛЬСТВА.....	305
ЗАЩИТА ОКРУЖАЮЩЕЙ СРЕДЫ: МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ	318

Асет Абдакимов
Магистрант 2 курса специальности «Юриспруденция»
Высшая школа права Maqsut Narikbayev University
г. Астана, Республика Казахстан
Email: a_abdakimov@kazguu.kz

ЕДИНСТВО ПЕРВИЧНЫХ И ВТОРИЧНЫХ ПРАВИЛ КАК НЕОБХОДИМОЕ УСЛОВИЕ ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ

Аннотация

Герберт Харт - важная фигура в современной философии права, широко известный своей работой «Понятие права», опубликованной в 1961 году. Хотя в его работе рассматривается правовая система во всей ее полноте, данная статья будет посвящена исключительно части этой работы, его системе первичных и вторичных правил. Система первичных и вторичных правил Харта была предметом многочисленных дискуссий и занимает в анналах юриспруденции одновременно надежное и выдающееся место. Это также дает основу для сравнения современного права и его развития с правом первобытных обществ и формирующихся государств. Статья дает общее представление о том, что представляет собой правовая система и могут ли современные государства, лишенные определенных элементов, на самом деле обладать сочетанием права и чего-то вроде «анархии с нерегулируемым принуждением» - важного понятия, поскольку оно может подразумевать, что современные общества, лишенные каких-либо элементов, не имеют правовой системы и фактически являются сообществом, управляемым простыми обязательственными правилами.

Ключевые слова: теория права, идея обязательства, правопонимание, правовая система, Герберт Л. А. Харт, первичные и вторичные правила, правила признания.

Введение

Герберт Харт широко известен своим вкладом в юриспруденцию в контексте теории права. Его самая известная работа «Понятие права»⁴⁵⁵ вызвала большой отклик и критику для разработки дальнейших теорий права. Важным аспектом его правовой теории является предложенное разделение первичных и вторичных правил, к которому он пришел благодаря методологии, которая рассматривается с точки зрения проблематизации (критики) ее оснований. К примеру, По мнению Харта, «главный недостаток всех предыдущих теорий заключается в их трактовке права как повеления суверена». Это определение права является синонимом «господства приказа», за которое выступает Джон Остин. Хотя Харт согласен с тем, что любой закон является формой социального контроля, подкрепленной угрозой санкций, он утверждает, что приказ суверена ни в коем случае не является единственной формой принуждения. Бандит, например, может приказывать кому-то убить другого. Это было бы приказом, но это не закон в общепринятом понимании этого термина. Правовые нормы

⁴⁵⁵ Н. Hart. The Concept of Law (Oxford: Clarendon Press 1961) <https://discoversocialsciences.com/wp-content/uploads/2018/08/The-Concept-of-Law-Second-Edition.-H.L.A.-Hart.pdf>

могут напоминать приказы, но они также регулируют способ осуществления власти и часто ограничивают свободу действий тех, кто облечен властью. Концепция первичных и вторичных правил в теории права Герберта Харта помогает понять, как правовая система функционирует и какие механизмы определяют ее эффективность и легитимность. Методология, внесенная Гербертом Хартом, которая служит для разъяснения правовых понятий и их неопределенности представляется весомым и важным инструментом теории права. На сегодняшний день, философия запада активно исследует и отталкивается от данного учения, в то время как, наука в странах постсоветского пространства пока еще в целом мало обращает внимания данному направлению.⁴⁵⁶

Основная часть

Правовая система состоит из установленных правил поведения, которые служат для управления действиями людей. Для обеспечения действенности законов необходим соответствующий механизм социального контроля. Этот механизм, представленный нормативной основой права, устанавливает рамки приемлемого поведения для индивидуумов с целью улучшения социальных условий. Основным средством этого контроля являются правила поведения, которые определяют нормы и образцы поведения, подлежащие обязательному выполнению.

Независимо от формулировки, правовые нормы представляют собой авторитетное указание государства относительно того, что является допустимым или запрещенным поведением людей. Обязанности, будучи как разрешениями, так и запретами, служат руководством для соответствия действий социальным нормам. Герберт Харт определил их как правила, которые подкреплены социальным давлением, необходимы для сохранения общественного порядка и предполагают благо других, иногда противореча интересам обязывающегося. Это выделяет обязанность как социальный императив, где ее выполнение может противоречить личным интересам, возможно создавая дилемму для человека.⁴⁵⁷

По мнению Герберта Харта, обязательные правила - это «оковы», связывающие людей, которые им следуют. Такие «оковы» являются социальным давлением, которое заставляет обязанных людей действовать в соответствии со своими обязанностями.

Важно отметить, что связь между понятием обязанности и «оковами» не предполагает, что выполнение обязанностей происходит только под давлением или угрозой негативных последствий. Императивные правила требуют действий от субъекта, а не только чувства обязанности. Хотя статус «обязанного» может вызывать чувство принуждения, это не должно путаться с самой сутью обязанности как психологического феномена.⁴⁵⁸ Как отмечено в книге «Понятие права», идея обязанности является основной для действия социальных норм и составляет основу права по мнению Герберта Харта.

Наличие социальных правил в обществе само по себе не делает их правовыми, поскольку для формирования правовой системы требуется наличие законодательства и судебных органов. Автор книги «Понятие права» подчеркивает, что основой общества

⁴⁵⁶ С.Н. Касаткин, 'Судебное решение в спорных случаях: методология объяснения неопределенности в аналитической юриспруденции Г Харта' №1(10) (Российский журнал правовых исследований, 2017) <https://journals.eco-vector.com/2410-7522/article/view/18251/14658>

⁴⁵⁷ Г.Л.А Харт, Понятие права (перевод с английского Е.В. Афонасина, М.В. Бабака, А.Б. Дидикина и С.В. Моисеева), (Санкт-Петербург: Издательство Санкт-Петербургского университета, 2007) <https://coollib.net/b/321656-gerbert-hart-ponyatie-prava>

⁴⁵⁸ Там же.

являются первичные правила обязательств, которые не только необходимы для предотвращения произвола и насилия, но и для установления позитивных норм поведения в интересах общества в целом. Эти правила обязательств служат не только средством контроля за поведением граждан, но и способствуют формированию гармоничных отношений и справедливости в обществе, обеспечивая доверие и стабильность в его функционировании.

Первичные нормы устанавливают непосредственные правила поведения, определяют основы взаимодействия и создают предсказуемые границы действий в обществе. Они являются стержнем цивилизованного общества, обеспечивают согласованность и порядок во взаимодействиях между его членами. Эти правила не только ограничивают возможность нарушения социальной гармонии, но и способствуют формированию устойчивых и здоровых отношений внутри общества. В целом, первичные правила обязательств являются фундаментальным строительным блоком справедливого и функционирующего общества.

Правила, предписывающие что-то делать или уклоняться от определенных действий, независимо от желания, Герберт Харт называет первичными правилами. Есть два типа первичных правил:

- 1) правила, налагающие обязанности по совершению определенных действий, либо воздержанию от действий под «угрозой санкций» (например, уголовно-правовые нормы);
- 2) правила, дающие полномочия на совершение действий и рекомендации о процедуре их совершения, несоблюдение которой влечет юридическую «недействительность» или «ничтожность» действий (например, нормы гражданского права о договорах, завещаниях).⁴⁵⁹

Простая социальная структура, опирающаяся на неформальные правила, ограничена тем, что не способна эффективно урегулировать социальные конфликты, что побуждает Герберта Харта выделить три основных недостатка такого подхода и призвать к развитию более сложных правовых правил для создания устойчивой и справедливой основы в обществе.⁴⁶⁰

- Проблема неопределенности и неоднозначности в применении и интерпретации берет свое начало исходя из того, что в условиях, где действуют только неформальные правила, неоткуда взяться четкой системе определения их содержания. Отсутствие утвержденных стандартов и процедур для формализации неформальных правил затрудняет их применение в повседневной жизни, что может приводить к разночтениям и конфликтам в интерпретации социальных норм. Для преодоления этой неопределенности необходимо установить процедуру, которая четко определит обязательные нормы.

- Неформальные правила являются неподвижными и могут изменяться лишь постепенным эволюционным путем. Любое сознательное изменение таких правил требует специальной процедуры, которая включает уникальные правила. В рамках этой процедуры старые правила передают свои функции новым правилам, замещая их.

- Система неформальных правил, которые общество навязывает друг другу, способна функционировать лишь до момента нарушения этих норм. В случае отсутствия официального органа контроля возникают ситуации споров о факте нарушения и назначении

⁴⁵⁹ В.В. Оглезнев, В.А. Суровцев, 'Правила, юридический язык и речевые акты' №2, Т.8 (Scholē. Философское антиковедение и классическая традиция, 2014) <https://vital.lib.tsu.ru/vital/access/manager/Repository/vtls:000489942>

⁴⁶⁰ Г.Л.А Харт, Понятие права (перевод с английского Е.В. Афонасина, М.В. Бабака, А.Б. Дидикина и С.В. Моисеева), (Санкт-Петербург: Издательство Санкт-Петербургского университета, 2007) <https://coollib.net/b/321656-gerbert-hart-ponyatie-prava>

соответствующего наказания. Следовательно, такой механизм оказывается неэффективным в разрешении конфликтов.

Решением вышеперечисленных трех проблем социального регулирования согласно Харту является введение вторичных правил («правил о правилах») наряду с первичными. «Правила о правилах» представляют собой косвенные правила, которые служат для обеспечения жизнедеятельности первичных обязательных. Этот механизм позволяет перейти от неформального способа управления к системе законов, где все правила обязательны к исполнению.

Если же первичные правила устанавливают социальные отношения, то вторичные правила созданы для того, чтобы регулировать процедуры в отношении самих первичных правил. Вторичные правила устанавливают процедуры внедрения, изменения и аннулирования первичных норм в правовой системе, а также определяют их критерии нарушения. А для того, чтобы набор первичных правил превратить в единую взаимодополняющую систему необходимо ввести правила признания, изменения и судебного рассмотрения, которые в свою очередь будут залогом исключения недостатков, которые присущи правовым режимам.

Введение вторичного правила «правила признания» способствует исключению неопределенности в доправовой системе. Это нормативное правило определяет условия, по которым конкретная норма становится обязательной для социальной группы под угрозой наказания. Форма такого правила может изменяться в зависимости от уровня развития системы права. Например, простейшей формой может быть ссылка на текст, созданный ученым, для определения нормы. В современных правовых системах такое правило может включать в себя критерии и признаки правовой нормы, процедуры вступления первичной нормы в силу, а также коллизионные нормы для разрешения противоречий между указанными условиями.⁴⁶¹

Введение в правовую систему «правила изменения» позволяет адаптировать первичные нормы к изменяющимся условиям и преодолеть их статичность. Правило изменения - это инструмент в правовой системе, который позволяет определенным лицам или группам вносить изменения в первичные правила, действующие для остальных членов их социальной группы. Эти изменения могут касаться установления новых правил, изменения существующих или отмены устаревших норм. Важно, чтобы процедуры внесения этих изменений были четко установлены и соблюдались, чтобы обеспечить справедливость и стабильность в системе. По мнению Герберта Харта, внедрение правила изменения тесно связано с основными принципами законодательства. Это связано с тем, что возможность изменения правил дает возможность адаптировать их к изменяющимся обстоятельствам и потребностям общества. Правило изменения коррелирует с правилом признания, поскольку эти два аспекта взаимосвязаны и взаимозависимы для эффективного функционирования правовой системы. Правило признания определяет условия, при которых норма становится обязательной, в то время как правило изменения предоставляет механизм внесения изменений в эти обязательные нормы, обеспечивая гибкость и актуальность правовой системы.⁴⁶² Правило признания опирается на законодательную процедуру установления

⁴⁶¹ Там же.

⁴⁶² Г.Л.А. Харт, Понятие права (перевод с английского Е.В. Афонасина, М.В. Бабака, А.Б. Дидикина и С.В. Моисеева), (Санкт-Петербург: Издательство Санкт-Петербургского университета, 2007) <https://coollib.net/b/321656-gerbert-hart-ponyatie-prava>

первичных норм, регулируемых правилом изменения. Оно служит критерием для определения юридического статуса первичной нормы. Это правило также предоставляет отдельным лицам возможность действовать как «ограниченные законодатели», позволяя им выбирать и изменять свое поведение в рамках установленных первичных правил.⁴⁶³ Короче говоря, правило признания определяет статус нормы, а также дает людям возможность действовать в соответствии с этим статусом в рамках правил, установленных законодателем.

Внедрение вторичного «правила суда» способствует решению проблемы неэффективности системы первичных правил в доправовой системе. Это правило предоставляет определенным субъектам возможность устанавливать факты нарушения первичных правил и устанавливает порядок принятия решений в этом вопросе. Раскрывая факт нарушения первичного правила, суды играют ключевую роль в определении его статуса в рамках общественной системы. Взаимосвязь между правилом суда и другими вторичными правилами, особенно правилом признания, является существенной. Судебное решение обладает властью исходить значимые заключения, которые также считаются правилами признания, закрепляющими нормы через судебные акты. Совмещение первичных и вторичных правил формирует структурированную и устойчивую систему норм и институтов, обеспечивая ее эффективное функционирование в рамках правовой системы. Такая комплексная система представляет собой полноценный юридический механизм, где судебные органы играют важную роль в обеспечении соблюдения и применения правовых норм и принципов.

Герберт Харт подчеркивает, что процесс выявления и применения первичных правил через вторичные правила сложен и часто требует интерпретации судебными инстанциями. Суды, обладая авторитетом, указывают в своих решениях, какие вторичные правила они применяют, не просто основываясь на применении правила признания, а скорее на факте его существования в правовой системе.⁴⁶⁴

Как эффективно работает правило, которое не является явно установленным? Этот вопрос возникает, когда обсуждаются подразумеваемые правила признания, которые все участники правовой системы используют для определения обязательственных норм. Харт отмечает, что эти правила служат субъектам внутренним руководством, по которому они ориентируются. Это означает, что участники правовой системы могут применять данное правило, не обязательно осознавая или объясняя основания его использования. Внешний наблюдатель также может только констатировать факт применения этого правила, но не обязательно понимать его происхождение или логику применения. Это может создавать сложности в понимании механизмов и принципов работы данного правила в рамках правовой системы. Суть вторичного правила может быть обнаружена только после его фактического использования, что создает сложность в понимании механизмов работы такого правила.

Полноценное понимание юридической действительности без каких-либо несоответствий возможна путем понимания того, каков механизм действия вторичных правил в ситуации, когда при его применении обнаруживается отличие между внутренним

⁴⁶³ Н. Kelsen, *General Theory of Law and State*. (Cambridge: Harvard University Press, 1949) <https://books.google.kz/books?id=D1ERgDXEbkC&printsec=frontcover&hl=ru#v=onepage&q&f=false>

⁴⁶⁴ Г.Л.А Харт, *Понятие права* (перевод с английского Е.В. Афонасина, М.В. Бабака, А.Б. Дидикина и С.В. Моисеева), (Санкт-Петербург: Издательство Санкт-Петербургского университета, 2007) <https://coollib.net/b/321656-gerbert-hart-ponyatie-prava>

восприятием и внешним проявлением.⁴⁶⁵ Первичное правило интерпретируется как обязывающее с учетом внутренней перспективы через применение подразумеваемого правила признания, и его соответствие этому принципу определяет его действительность. Действительность обязывающего правила может быть достигнута с помощью внутреннего применения правила признания.

В правовой системе существует важный вопрос об иерархии функционирования первичных и вторичных правил. Правила формируются с учетом своей значимости и подчиняются основным правилам системы, оцениваясь по различным критериям обоснованности и связанности с императивными нормами. Главным правилом в правовой системе является то, которое сохраняет силу даже при невыполнении других норм и особых критериев, которые должны быть адаптированы под это основное правило. Это главенствующее правило считается окончательным. Однако такие правила не подвергаются проверке, поскольку в юридической системе отсутствуют определенные юридические критерии для подтверждения действительности данной нормы. Если имеются такие критерии, то невозможно считать норму окончательной.

В правовой системе существует правило признания, которое определяет легитимность действующих норм. Герберт Харт подчеркивает реальное существование этого правила, а не просто его предполагаемое существование. Первичные правила подчиняются критериям, установленным правилами признания. Утверждение о наличии правила признания не только выражается как общепринятое признание, но и как внутреннее утверждение о соответствии подразумеваемым вторичным правилам, определяющее действительность в пределах установленных критериев. Тем не менее, утверждение о существовании правила признания может быть лишь внешним констатированием факта. Первичные правила и правила, определяющие критерии действительности могут существовать даже в случае их неприменения, в то время как правило признания существует только в контексте других правил и определенных критериев. Фактом наличия правила признания следует считать использование определенных критериев.

Заключение

Ряд выводов, которые можно вынести с данной статьи следующие:

- Основой правовой системы является идея обязанности, отличающаяся от других социальных предписаний своей объективной природой стандартов поведения.
- Обязанность существует в рамках социальных правил, которые представляют собой простейшую форму права.
- Социальные правила требуют строгого соблюдения и поддерживаются социальным давлением на нарушителей.
- Общество с простыми социальными нормами формирует систему первичных правил, определяющих права и обязанности его членов.
- Первичные правила устанавливают основные нормы поведения и отношений между людьми, определяя их права и обязанности. Однако без вторичных правил эти первичные нормы могут быть неэффективными или даже бесполезными.

⁴⁶⁵ Н. Kelsen, *General Theory of Law and State*. (Cambridge: Harvard University Press, 1949) <https://books.google.kz/books?id=D1ERgDXEbkC&printsec=frontcover&hl=ru#v=onepage&q&f=false>

- Вторичные правила, в свою очередь, определяют процедуры применения, изменения и соблюдения первичных норм. Они создают систему контроля за соблюдением правил, обеспечивая их стабильность и справедливость. Без вторичных правил первичные нормы могут быть подвержены произволу или неоднозначной интерпретации.

Единство первичных и вторичных правил является необходимым условием для эффективного функционирования правовой системы. Таким образом, единство первичных и вторичных правил позволяет обеспечить согласованность и целостность правовой системы.

Список использованных источников

1. Herbert Hart. The Concept of Law (Oxford: Clarendon Press 1961) <https://discoversocialsciences.com/wp-content/uploads/2018/08/The-Concept-of-Law-Second-Edition.-H.L.A.-Hart.pdf>
2. СН Касаткин, 'Судебное решение в спорных случаях: методология объяснения неопределенности в аналитической юриспруденции Г Харта' №1(10) (Российский журнал правовых исследований, 2017) <https://journals.eco-vector.com/2410-7522/article/view/18251/14658>
3. Г.Л.А Харт, Понятие права (перевод с английского Е.В. Афонасина, М.В. Бабака, А.Б. Дидикина и С.В. Моисеева), (Санкт-Петербург: Издательство Санкт-Петербургского университета, 2007) <https://coollib.net/b/321656-gerbert-hart-ponyatie-prava>
4. В.В. Оглезнев, В.А. Суровцев, 'Правила, юридический язык и речевые акты' №2, Т.8 (Scholē. Философское антиковедение и классическая традиция, 2014) <https://vital.lib.tsu.ru/vital/access/manager/Repository/vtls:000489942>
5. Hans Kelsen, General Theory of Law and State. (Cambridge: Harvard University Press, 1949) <https://books.google.kz/books?id=D1ERgDXEbkcC&printsec=frontcover&hl=ru#v=onepage&q&f=false>