

Формы (источники) права

- 1. Понятие и виды форм (источников) права***
- 2. Источники права в Российской Федерации***

Формы (источники) права

ВНЕШНЕЕ ВЫРАЖЕНИЕ ПРАВА

В литературе:

- В одних случаях именуют «формами права»
- В других – «источниками права»
- большинство авторов рассматривают как **СИНОНИМЫ**

С одной стороны,
ту силу, которые образуют правовые нормы (народ, общество, государство)

С другой,
указывает, где именно (в каком официальном документе) содержатся правовые нормы

Источник права

Право имеет строго определенные формы своего выражения и существования.
Это понятие показывает:

А.Ф Шершеневич,

известный теоретик права к.19-н.20 в.

Силы, творящие
право (воля Бога,
народ, идея
справедливости и
пр.)

Материалы,
положенные в
основу
законодатель-
ства

Исторические
памятники
(Русская
правда)

Материальные
условия жизни
общества



Источники (формы) права

- Это государственно-официальные способы выражения и закрепления его норм, придания общим правилам поведения общеобязательного, юридического значения, способы закрепления государственной воли и установления правовых велений

**Какие формы
права
существуют?**

- *исторических
этапов*
- *особенностей
национального
права*
- *отрасли права,
о которой идет
речь*

- Разнообразие форм (источников) права
- Каждая система права обычно признает одновременно несколько источников права, их набор и количество может изменяться и зависит от:

Виды форм (источников права)

ОСНОВНЫЕ

Норматив-
ный
правовой
акт

Судебный
прецедент

Правовой
обычай

Норма-
тивный
договор

Идеи и
доктрины

Религиозные
тексты

Принципы
права

Правовой обычай

это правило поведения, сложившееся вследствие его фактического применения в течение длительного времени и признаваемое государством в качестве общеобязательного правила

Обычай был основным источником права на ранних этапах развития рабовладельческого и феодального строя. Известны были, например, такие перешедшие из родового строя обычаи, как талион (причинение виновному такого же вреда, который причинен им), вира (штраф за убийство человека) и т.д. Ряд юридических источников того времени представляли собой, главным образом, систематизированные записи наиболее важных правовых обычаев (Русская Правда, Законы XII таблиц, Саллическая правда, Законы Ману, Судебник Хаммурапи и др.).

СВОДЫ ОБЫЧНОГО ПРАВА

Обычай, включенный в нормативный акт либо положенный в основу судебного прецедента, становится частью законодательства или прецедентного права и **перестает быть самостоятельным юридическим источником права.**

В современных условиях роль обычая невелика. Как источник права он сохраняет значимость лишь в той мере, в какой он полезен для применения закона (т.е. в **дополнение к закону**) или в тех немногочисленных случаях, когда сам **закон отсылает к обычаю**, отводя ему определенную сферу.

Нормативно-правовой акт

- исходящий от компетентных государственных органов акт правотворчества, устанавливающий или же отменяющий правовые нормы
- он рассчитан на регулирование неопределенного числа случаев, неперсонифицирован и действует непрерывно

Виды **правовых** актов (опред. степень обязательности)

НПА

Содержат
нормы права

- неопределенное количество случаев
- неопределенный круг лиц

Акты
толкования
права
(интерпрета-
ционные)

Разъясняю
т нормы
права,
новые не

Акты
применения
права
(индивидуальны
)

Индивидуальные
предписания
- определенный
случай
- определенные
лица
- на основе НПА

Достоинства НПА

**(по сравнению с
другими
источниками права)**

- в силу определенных установленных правил его изложения он является лучшим способом оформления устоявшихся норм;
- на него легко ссылаться при разрешении дела, легко вносить необходимые коррективы, осуществлять контроль за его исполнением;
- они удобны для учета и систематизации.

наиболее распространенным и даже **классическим** источником права для всех стран, объединяемых в систему **«писаного права»**. В этих странах нормативные акты составляют определенную иерархическую систему, на верхней ступени которой стоят конституции и

законы

Романо-германская правовая семья (континентальная,

Бразил)

Юридическая сила НПА

Юридическая сила и сфера действия нормативного акта обусловлены местом издавшего его органа в системе органов государства или в политической системе в целом.

Правовой прецедент

- решение по конкретному делу, используемое в качестве образца при рассмотрении аналогичных споров и ситуаций.

Виды прецедентов

• СУДЕБНЫ Й

Решение

выносится
судом (как
правило,
вышестоящим)

• АДМИНИ- СТРАТИВН ЫЙ

Решение выносит
орган власти
(как правило,
исполнительной
)

Судебный прецедент –
один из источников права
в **Англии, США, Канаде, Австралии,**
т.е. там, где воспринята система **общего** права.

Во всех этих странах публикуются судебные отчеты, где можно получить информацию о прецедентах.

Англо-саксонская правовая
семья

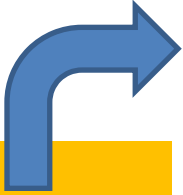
Не всякое решение суда становится прецедентом

- В **США** в каждом штате силу обязательного прецедента имеют решения, вынесенные федеральными судами и верховным судебным органом штата

- В **Англии** обязательными для других судов являются решения Палаты лордов, Апелляционного суда и Высокого суда.

В странах романо-германской системы права судебные решения, хотя и обладают известным авторитетом, но, кроме чрезвычайных случаев, они не рассматриваются как источники права.

- Решение вопроса о судебной практике как **источнике права в РФ** весьма противоречиво. Одни ученые утверждают, что судебный прецедент не является источником права, т.к. суды не создают новые нормы права, а применяют уже созданные или осуществляют их толкование (например, суды высших инстанций – Верховный суд, Высший Арбитражный суд, Конституционный суд). Другие спорят с ними и говорят о том, что тот же Конституционный суд, отменяя некоторые статьи того или иного кодекса по причине несоответствия их Конституции, тем самым по существу создает новые нормы права. Следовательно, можно сделать вывод о возможности отнесения судебной практики к числу вспомогательных источников права.



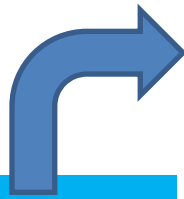
**Нормативный
договор**
(правовой
договор,
договор с
нормативным
содержанием)

содержащее юридические нормы соглашения между различными субъектами права.

Такие договоры могут быть направлены не только на установление прав и обязанностей конкретных сторон договора, но и на установление норм права, которым обязуются подчиняться его будущие участники.

Особенное значение договора как источника права проявляется в таких отраслях права, как международное (**международные договора**) , конституционное право (**федеративный договор**), а также трудовое (**коллективный трудовой договор на предприятии**)

Общие принципы права



- это отправные, исходные начала правовой системы

- юристы в отсутствие закона, прецедента или правового обычая могут ссылаться на принципы справедливости, доброй совести, социальной направленности права и др.

пробел в праве

Указание на возможность апеллировать к общим принципам права как его источнику иногда закрепляется в законодательном порядке.

ИДЕИ И ДОКТРИНЫ

В Древнем Риме при императоре **Октавиане Августе** некоторым юристам была даже предоставлена особая привилегия – их консультации имели **обязательную силу** для судей по тем или иным делам.

Папиниан, Павел, Ульпиан, Гай, Модестин

В качестве источника права использовались также комментарии **глоссаторов** – ученых, которые создавали краткие замечания и разъяснения к римским законам – **ГЛОССЫ**.

Роль доктрины в современных условиях чрезвычайно важна для совершенствования законодательства, для создания самих правовых понятий и методологии толкования закона. Наиболее же широко правовая доктрина как источник права используется сегодня в **мусульманских странах**.

Религиозные тексты

Такие источники права наиболее характерны для мусульманского права, в целом имеющего религиозную основу. В первую очередь следует назвать Коран и Сунну. Коран – это священная книга, представляющая собой собрание обрядовых и юридических установлений, речей и заповедей Мухаммеда – пророка Аллаха; Сунна – это жизнеописание пророка Мухаммеда, своего рода итог толкования Корана.

Коран, Сунна, Иджма,

Источники права в Российской Федерации

В Российской Федерации из всех известных источников права в основном применимы такие источники, как нормативный правовой акт, нормативный договор, общие принципы права и правовой обычай. Каждый из этих источников имеет разное значение, несовпадающий объем и сферу применения.

Правовой обычай

Выступает в качестве источника права лишь в порядке исключения и только в тех случаях, когда возможность его применения оговаривается действующим законодательством.

Кодекс торгового мореплавания РФ (ст.130-132) разрешает при отсутствии соглашения сторон руководствоваться обычаями порта при определении продолжительности погрузки и разгрузки судна и размер оплаты за их простой.

Гражданским кодексом РФ (ст.5) допускается применение обычаев делового оборота для регулирования гражданско-правовых отношений.

Норма- ТИВНЫ Й ДОГОВО р

Международные договоры призваны регулировать отношения государств друг с другом путем создания взаимных прав и обязанностей.

Внутрифедеральные договоры (например, Федеративный договор, подписанный 31 марта 1992 г.) в отсутствие многих четкого определения законодательным путем размежевания полномочий между Федерацией и ее субъектами позволили в свое время решить многие проблемы конституционного характера.

Коллективный договор - правовой акт, регулирующий трудовые, социально-экономические, профессиональные отношения между работодателем и работниками организаций

Нормативно-правовой акт

- наиболее характерный для Российской Федерации источник права
- правом на издание нормативных правовых актов обладают управомоченные государством субъекты правотворчества
- каждый орган может издавать акты только определенного вида (закон, указ, постановление и пр.) и только по вопросам, входящим в его компетенцию

Ядром всей правовой системы является **Конституция** как основной закон государства.

Конституция обладает **высшей юридической силой** среди нормативных актов и представляет собой **юридическую базу** для всего текущего законодательства. В Конституции закреплен принцип **прямого действия** ее норм.

ЗАКОНЫ

ЗАКОН – это нормативный акт, принимаемый в особом порядке, обладающий после Конституции наибольшей юридической силой и направленный на регулирование наиболее важных общественных отношений.

Законы РФ принимаются представительными и законодательными органами как самой Федерации и ее субъектов, так и непосредственно всенародным голосованием (**референдумом**).

Виды законов в РФ

Названы в Конституции:

ФКЗ

Законы о поправках к Конституции

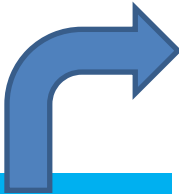
ФЗ

Законы о ратификации и денонсации международных договоров

КОДЕКСЫ,
кодифицированные законы

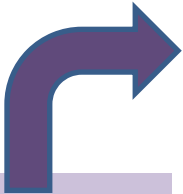
Законы субъектов РФ

Текущие




ФКЗ Федеральный конституционный закон

- предусмотрены самой Конституцией (ч.1 ст.108)
- не только названы в самой Конституции (это могут и обычные законы), но и поименованы в ней как конституционные.
- регулируют наиболее важные общественные отношения и касаются соответственно ключевых конституционных институтов
- более сложная процедура их прохождения и принятия (2/3 депутатов ГД, 3/4 членов СФ, запрет вето Президента)



**Закон о
поправке к
Конституции
РФ** (постановление
Конституционного
Суда от 31 октября
1995 г. о толковании
ст.136 Конституции
РФ)

- принимается в особом порядке, лишь отчасти совпадающим с процедурой принятия федерального конституционного закона. -
- особым условием его вступления в силу является его обязательное одобрение органами законодательной власти не менее чем $2/3$ субъектов РФ.



Законы о ратификации и денонсации международны х договоров РФ

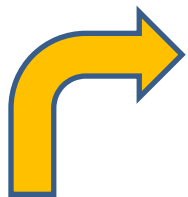
Какие договора подлежат обязательной ратификации и денонсации и специальный порядок принятия таких федеральных законов предусмотрен ФЗ от 15 июля 1995г. «О международных договорах РФ».

РАТИФИКАЦИЯ –

принятие

ДЕНОНСАЦИЯ – отмена

действия



ФЗ федеральные законы (обычные)

- для принятия обычного федерального закона (в отличие от конституционного) не требуется квалифицированного большинства в парламенте
- на них может быть наложено вето Президента РФ
- обыкновенные законы в свою очередь подразделяются на кодификационные и текущие

Виды кодифицированных актов

- **ОСНОВЫ**

федеральный закон, который устанавливает принципы и определяет общие положения регулирования определенных отраслей права и сфер общественной жизни

- **КОДЕКСЫ**

закон, в котором объединены на основе единых принципов все или основная масса норм, достаточно детально регулирующих определенную область общественных отношений

Подзаконные акты

- принимаются как правило, **исполнительными** органами власти
- обладают меньшей юридической силой, чем законы
- призваны дополнять, конкретизировать положения законов и не противоречить им

Подзаконные акты в РФ

Указы Президента
РФ

Постановления
Правительства РФ

НПА фед.органов
исп.власти

НПА орг.исп. власти
субъектов РФ

НПА органов МСУ

Локальные НПА

Унификация видов ведомственных нормативных актов была проведена **постановлением Правительства РФ от 13 августа 1997 г.**, которым установлен исчерпывающий перечень видов нормативных актов, которые могут издавать **федеральные органы исполнительной власти**. В этом перечне названы **постановления, приказы, распоряжения, правила, инструкции и положения**. Издание нормативных актов в виде **писем и телеграмм запрещено**. Не вправе издавать нормативные акты структурные подразделения и территориальные органы федеральных органов исполнительной власти.

С 15 мая 1992 г. Указом Президента РФ

введена государственная регистрация нормативных актов министерств и ведомств, затрагивающих права и законные интересы граждан или носящих межведомственный характер.

Государственная регистрация таких актов возложена на **Министерство юстиции РФ**.

Не прошедшие такую регистрацию акты не влекут правовых последствий и не вступают в законную силу, на них нельзя ссылаться при разрешении конкретных правовых споров.