



Источники права (формы права)



Источники права

- Тесная связь государства и права отражена в понятии источники (формы) права.
- **Источники (формы) права** - это государственно-официальные способы выражения и закрепления (а также изменения или отмены) норм права, придания общим правилам поведения общеобязательного юридического значения.



Источники права

- Современные правовые системы основываются на нескольких источниках права, среди которых выделяют:
 - правовой обычай,
 - судебный прецедент,
 - судебную практику,
 - нормативный договор,
 - правовую доктрину,
 - религиозные тексты,
 - нормативно-правовой акт.

Источники права

- **Правовой обычай** - это устойчивые, сложившиеся в результате многократного их применения правила общественного поведения людей, которые санкционированы государством, и соблюдение которых гарантируется государственным принуждением.
 - Государство санкционирует только те обычаи, которые отвечают его интересам.
 - Обычное право играло огромную роль на ранних этапах правового развития, регулируя, прежде всего семейно-брачные, поземельные, имущественные отношения.

Гражданский Кодекс РФ признал в общей форме, а не для отдельных правоотношений, возможность применения обычаев делового оборота, не противоречащих закону или договору (ст. 5 и 6 ГК РФ).

Источники права

- **Судебный (административный) прецедент** – это придание нормативной силы решению органа государства по конкретному делу, которое принимается за правило при разрешении других аналогичных дел.
 - Законы и иные нормативно-правовые акты регулируют общественные отношения в обобщенной, абстрактной форме. Применяя закон, суд зачастую не находит правовой нормы для решения данного дела. Отказаться от рассмотрения спора на этом основании суд не может, поэтому у него остаются два варианта действий: либо, исходя из общих принципов той или иной правовой системы, установить новую норму, либо так истолковать сходную действующую норму, чтобы распространить ее на рассматриваемый случай и положить в основу своего решения. Так создаются новые нормы, которые применяются на практике другими судами, получая обязательную силу и становясь судебным прецедентом.



Источники права

- Под **судебной практикой** понимают такую деятельность судебных органов, в результате которой детализируются и конкретизируются законы, вырабатываются правовоположения.
 - Судебная практика как система результатов, итогов судебной деятельности обобщается и закрепляется в тех или иных руководящих разъяснениях высших судов.

Однако признание судебной практики судов общей юрисдикции по-прежнему остается на уровне половинчатого решения о роли «руководящих разъяснений» Верховного Суда, а также Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ. Хотя в теории и на практике признано, что суды вправе решать конкретные дела, применяя эти самые разъяснения.



Источники права



- **Нормативный договор** – это соглашение двух или более субъектов права, которому государство придает общеобязательный характер.
- В нормативных договорах выражается согласованная воля:
 - нескольких государств (**международные договоры**) или
 - нескольких организаций внутри государства (**внутригосударственные договоры**).

Источники права

- **Правовая доктрина** — теоретическое положение, которое выражено в трудах ученого-юриста и используется в качестве источника права.
 - Правовая доктрина признаётся источником права в некоторых правовых системах.
 - Английские юристы обращаются к доктринам, выраженным, например, в трудах Блэкстона, Коука, Фостера, Дж.Локка, Дж.Милля, Э.Берка, А.Дайси и др.
 - В США нередко даются ссылки на отцов Конституции США — Гамильтона, Мэдисона, Адамса, Джефферсона, Франклина, Пейна.
 - Во Франции ссылаются на Ш.Монтескье.
 - К доктрине прибегают при наличии пробела в законодательстве, отсутствии соответствующего прецедента, для юридического решения возникшего спора.
- В России юридическая практика не признаёт правовую доктрину официальным источником права.

Источники права

- **Религиозные тексты** являются источниками права в правовых системах религиозно-традиционной правовой семьи.
- **Библия** — основной источник права в средневековой Европе. Фома Аквинский называл Священное Писание — Вечным законом.
 - До сих пор Библия остаётся источником права в Ватикане.
- **Талмуд** — важный источник еврейского права. Еврейское право — совокупность религиозных норм иудаизма, которая имеет правовой характер. Еврейское право действует в Израиле, в США, в отдельных религиозных еврейских общинах по всему миру. Особенность правовой системы современного государства Израиль — включение в неё элементов еврейского религиозного права. Важнейшим источником еврейского права является **Ветхий Завет** — часть Библии.
- **Коран, Сунна, иджма, кияс** — основные источники мусульманского права. Коран и нормы шариата действуют в Иране, Саудовской Аравии, Судане, Пакистане, Сомали и некоторых других странах. Принимаемые в этих странах законы не могут противоречить Корану.



Источники права



- **Нормативно-правовой акт** – это изданный или санкционированный компетентными государственными органами правовой акт, обладающий государственно-властным характером и имеющий официально-документальную форму, содержащий обязательные правила поведения и гарантированный принудительной силой государства.
- Является важнейшим источником права в большинстве стран мира, в том числе и в России.

Нормативно-правовой акт

□ Признаки:

- а) письменная форма;
- б) содержание составляют нормы права, т. е. правила поведения;
- в) исходят от государства: государственных органов и должностных лиц, наделенных правом принимать нормы права, изменять или дополнять их;
- г) принимаются в особом порядке, называемом «правотворческий процесс»;
- д) иерархическая подчиненность актов.



Нормативно-правовой акт

- В зависимости от юридической силы нормативно-правовые акты делятся на:
 - законы;
 - подзаконные акты.
- 

Закон

□ **Закон** – это принимаемый в особом порядке и обладающий высшей юридической силой нормативно-правовой акт, выражающий государственную волю по ключевым вопросам общественной жизни.

Признаками закона являются:

1. закон может быть принят лишь органом законодательной власти или всеми гражданами на референдуме.
2. обладает высшей юридической силой в системе нормативно-правовых актов государства.
3. порядок разработки, принятия и вступления закона в силу определяется, как правило, конституцией государства.
4. законы регулируют наиболее важные общественные отношения.

ВИДЫ ЗАКОНОВ

□ В российской правовой системе в настоящее время можно выделить следующие виды законов:

1. Конституция РФ.
2. Федеральный закон РФ, принимаемый в порядке референдума.
3. Закон РФ о поправке к Конституции РФ.
4. Федеральный конституционный закон РФ.
5. Основы законодательства РФ.
6. Кодекс РФ.
7. Федеральный обычный закон РФ.
8. Федеральный закон РФ о ратификации или денонсации международных договоров.
9. Федеральный модельный закон РФ.
10. Делегированное законодательство.
11. Закон субъекта РФ.



Подзаконные акты

- **Подзаконные акты** – правотворческие акты компетентных органов власти, которые основаны на законе и не противоречат ему.
- Подзаконные акты обладают меньшей юридической силой, чем законы, и призваны конкретизировать принципиальные положения законов применительно к своеобразию различных ситуаций и индивидуальных интересов.

Виды подзаконных актов

- В Российской Федерации выделяется много видов подзаконных актов:
- 1. Указы и распоряжения Президента РФ.
- 2. Постановления и распоряжения Правительства РФ.
- 3. Приказы, инструкции, положения, нормативные письма, уставы министерств и иных федеральных органов исполнительной власти.
- 4. Постановления и распоряжения высшего должностного лица субъекта РФ (губернатор, мэр и пр.).
- 5. Постановления высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ (Правительство, Администрация субъекта РФ).
- 6. Распоряжения, приказы отраслевого или территориального органа исполнительной власти субъекта РФ.
- 7. Акты органов местного самоуправления.
- 8. Локальные нормативно-правовые акты (акты предприятий, учреждений, организаций).

Правотворчество в РФ

- Нормы позитивного права устанавливаются в особом, установленном Конституцией или законом порядке, именуемом **правотворчеством**.
- Правотворчество в РФ осуществляется полномочными федеральными и региональными органами государственной власти:
 1. законодательными или представительными органами,
 2. органами исполнительной власти,
 3. органами местного самоуправления (на местном уровне).
- Высшим непосредственным выражением власти народа в России являются **референдум** и **свободные выборы** (ч.3 ст. 3 Конституции РФ).
- Только Конституцией, решениями государственных органов, органов местного самоуправления, а также путем народного голосования (референдума) могут устанавливаться и отменяться нормы российского права.



Виды правотворчества:

- законотворчество,
- подзаконное правотворчество,
- правотворчество органов местного самоуправления,
- непосредственное правотворчество народа (референдум),
- делегированное правотворчество,
- локальное правотворчество,
- договорное правотворчество,
- чрезвычайное правотворчество.



Стадии правотворчества

- В. В. Лазарев и С. В. Липень выделяют три основные стадии:
 1. подготовка проекта нормативного правового акта;
 2. принятие акта (прохождение его в правотворческом органе);
 3. введение его в действие.



Стадии правотворчества

В. М. Сырых называет шесть стадий:

- 1) принятие решения о внесении изменений в действующую систему норм права;
- 2) подготовка проекта нормативного правового акта;
- 3) рассмотрение его правотворческим органом;
- 4) обсуждение и согласование проекта с заинтересованными субъектами;
- 5) принятие акта;
- 6) опубликование акта.



Стадии правотворчества

Ю. А. Тихомиров насчитывает девять стадий:

- 1) выявление потребности в правовой регламентации общественных отношений;
- 2) определение субъектов, правомочных принимать правовые решения, и вида нормативного правового акта;
- 3) принятие решения о его подготовке;
- 4) разработка концепции акта;
- 5) подготовка проекта акта;
- 6) предварительное рассмотрение проекта акта;
- 7) общественное обсуждение проекта;
- 8) официальное рассмотрение проекта акта с соблюдением необходимых процедур;
- 9) принятие акта, его подписание, опубликование, вступление в силу.

Действие нормативных правовых актов во времени:

□ Вступают в действие:

- 1) **с момента опубликования.** Неопубликованные акты не имеют юридической силы и не могут применяться;
- 2) **с момента, указанного в самом акте;**
- 3) **по правилам, установленным действующим законодательном.**

Так, федеральные законы вступают в силу:

1. по истечении десяти дней после их официального опубликования;
2. указы Президента РФ и правительственные акты — по истечении семи дней после официального опубликования;
3. акты ведомственных исполнительных органов власти — при наличии **двух условий**:
 - а) после регистрации в Министерстве юстиции РФ, если имеют межведомственный характер и затрагивают права, свободы и обязанности граждан;
 - б) после опубликования по истечении десяти дней после регистрации.



Действие нормативных правовых актов во времени:

□ **Прекращает свое действие** нормативный правовой акт **после:**

- 1) истечения срока, на который был принят;
- 2) официальной отмены или признания утратившим силу;
- 3) принятия нового акта, которому противоречит ранее действовавший акт. Новый акт по общему правилу перекрывает действие предыдущего, если это акты одинаковой юридической силы;
- 4) вступления в силу международного договора, которому противоречат акты внутригосударственного значения или их части;
- 5) признания акта неконституционным;
- 6) приостановления действия акта правомочным органом.

Действие нормативных правовых актов во времени:

- К действию нормативных правовых актов во времени относится и **вопрос об обратной силе закона.**

«Закон обратной силы не имеет».

- Нормативный правовой акт распространяет свое действие на будущие общественные отношения, те, которые возникнут после вступления в силу данного акта.
- Нормы же, устанавливающие наказуемость деяния или усиливающие меры ответственности, обратной силы не имеют.

□ **«Обратная сила закона».**

- В уголовном и административном праве установлено, что устраняющие ответственность или смягчающие наказание акты имеют обратную силу.
- Но чаще всего в самом законе должно содержаться указание на его обратную силу, если законодатель предполагает распространить действие закона на отношения, существовавшие ранее, до издания данного акта.

Действие нормативных правовых актов в пространстве:

Действие актов в пространстве предполагает распространение действия акта на территорию данного государства. К ней относятся:

- земная территория, в том числе недра и континентальный шельф (подводная часть материка),
- внутренние и территориальные воды (в пределах 12 морских миль),
- воздушное пространство над земной и водной территорией и не входящее в состав другого государства,
- речные и морские суда под флагом своего государства, если они находятся в водах своего государства или в нейтральных водах,
- кабели и трубопроводы, проложенные в открытом море.



Действие нормативных правовых актов в пространстве:

- В федеративных государствах общефедеральные акты распространяют свое действие на всю территорию федерации.
- Акты субъектов федерации действуют в пределах данного субъекта.
- То же относится к актам местных органов власти и актам органов местного самоуправления.

Столкновение актов разрешается коллизионным правом.



Действие нормативных правовых актов по кругу лиц:

Действие актов по кругу лиц предполагает распространение их действия по общему правилу на всех, кто находится на территории данного государства независимо от того, временное это пребывание или постоянное.

Адресатами ряда актов выступают не все лица, а лишь:

- определенные социальные группы (пенсионеры, военнослужащие, государственные служащие);
- жители определенных регионов — Крайнего Севера, районов, где объявлено чрезвычайное положение, и др.