

Санкт-Петербургская юридическая академия

**Лекция по теме № 3:
«Правотворческая техника»**

Кафедра теории и истории государства и права

Санкт-Петербург

2016 г.



Учебные вопросы:

1. Правотворчество
2. Основные правила формирования содержания правовых актов
3. Внутренняя форма формирования нормативных актов: структура, языковые правила, символические приемы
4. Правотворческая процедура.

Вопрос 1. Правотворчество

Правотворчество – это деятельность по принятию (изданию, изменению или отмене) норм права.

Правотворчество **является сложным и разносторонним процессом**, результаты которого различаются как **по кругу субъектов**, участвующих в создании норм права, так и **по своей юридической силе**.

Правовые предписания создаются довольно широким кругом субъектов, к которым в тех или иных случаях относится народ, специально уполномоченные на то государственные органы, должностные лица.

В зависимости от субъектов правотворчества выделяются **следующие его виды:**

1) непосредственное правотворчество народа, которое происходит в процессе референдума, т.е. всенародного голосования по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни;

2) правотворческая деятельность государственных органов, являющаяся основным видом правотворчества, которым занимается достаточно широкий круг различных государственных органов;

3) правотворчество органов местного самоуправления в рамках их компетенции.

4) корпоративное (локальное) правотворчество.

Правотворчество выполняет **следующие функции:**

- обновление нормативного материала;
- восполнение пробелов в праве;
- упорядочение, систематизация нормативно – правовых актов.

Принципами правотворчества выступают:

- *научность;*
- *демократизм;*
- *законность;*
- *профессионализм;*
- *системность;*
- *дифференциация правотворческих полномочий*
- *гласность;*
- *оперативность.*

Законотворческий процесс – главная *составляющая часть правотворческого процесса*, его сердцевина.

Совокупность нормативных актов, издаваемых федеральными органами власти, образует широко распространенное в юридической литературе понятие – **законодательство**.

К требованиям, непосредственно влияющим на *качество законодательства*, относятся следующие:

- отражение воли государства;
- стремление к минимальному количеству нормативных актов;
- стабильность;
- своевременное обновление;
- полнота;
- конкретность;
- демократичность.

Правотворческая техника – это совокупность способов, методов, приемов и правил, обеспечивающих успешное ведение юридической работы в области издания нормативных актов.

Вопрос 2. Основные правила формирования содержания правовых актов

К содержанию нормативных актов предъявляются **следующие требования:**

- законность;*
- соответствие нормам морали;*
- целесообразность;*
- обоснованность;*
- эффективность;*
- своевременность;*
- стабильность;*
- экономичность;*
- реальность.*

Основные способы и приёмы формирования нормативных актов:

Юридическая терминология – это словесное обозначение понятий, используемых при изложении содержания нормативного акта.

В текстах НПА используются **три вида терминов**:

- **общеупотребляемые** (свидетель, беженец и т.д.);
- **специально-технические** (правила техники безопасности, депозит и т.д.);
- **специально-юридические** (необходимая оборона, соучастие, залог и т.д.).

К юридическим терминам предъявляются довольно строгие **требования**, в числе которых наиболее важными являются: **единство, однозначность, общепризнанность и устойчивость употребления, стилистическая нейтральность, стабильность, доступность, предельная ясность и т.п.**

Запреты, предписания, дозволения.

Запреты – суть норм запретительного характера заключается в установлении обязанностей воздерживаться от определенных действий.

Предписание – это требование от субъектов права совершения определённых действий.

Дозволение – это прием, связанный с предоставлением субъектами права возможности совершать те или иные действия.

Правовые дефиниции – это краткие определения каких-либо понятий, отражающие существенные признаки явлений, предметов (алиби – нахождение подозреваемого или обвиняемого в момент совершения преступления в другом месте. (Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации)).

Принципы права - это основные исходные положения права, юридически закрепляющие объективные закономерности общественной жизни.

Существуют следующие **виды принципов**:

- ▣ **общие** – исходные нормативно-руководящие начала, характеризующие сущность и социальную природу права в целом (принцип демократизма, принцип гуманизма, принцип законности, принцип равноправия);
- ▣ **межотраслевые** – исходные положения, которые подчеркивают общность и специфику нескольких смежных отраслей права (принцип личной ответственности);
- ▣ **отраслевые** – исходные положения, которые отражают отношения в той или иной отрасли права (принцип разделения властей);
- ▣ **принципы отдельных институтов права** (принципы назначения наказания, заключение договора и др.).

Декларации формулируют в тексте нормативного акта определенные ценности и идеалы, на которые следует ориентироваться адресатам. Декларации помогают понять, почему принять тот или иной нормативный акт и убеждают в необходимости выполнения его предписаний.

Юридические конструкции – это своеобразное построение прав, обязанностей, ответственности, типовая схема, модель, «скелет» и принципы действия, на которых построен данный юридический материал.

Конструкция договора, например, состоит из *четырёх элементов*:

- стороны договора;
- предмет договора;
- права и обязанности сторон;
- санкции за невыполнение обязательств.

Правовая презумпция представляет собой закрепленное в законодательстве предположение о наличии или отсутствии определённых юридических фактов, с которыми нормы права связывают наступление юридических последствий.

По способу отражения в праве правовые презумпции могут быть **законодательными** (презумпция невиновности) и **фактическими**, выработанными юридической практикой (незнание закона не освобождает от ответственности). Презумпции, которые не могут быть опровергнуты, называются **неопровергаемыми** (например, презумпция недееспособности малолетнего).

Опровергнутыми являются такие предположения относительно определенных фактов, которые имеют юридическое значение до тех пор, пока по отношению к этому факту не будет установлено иное (к примеру, презумпция отцовства).

Правовые фикции – это признанное законодателем заведомо неистинное положение, которое вносит формальную определённую в правовое положение лиц и тем самым способствует регулированию общественных отношений с его участием.

Фикции довольно широко распространены и выполняют многочисленные вспомогательные функции в сфере правового регулирования: днём смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу соответствующего решения суда; гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, объявляется судом умершим не раньше, чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий и др.

Правовые аксиомы – это общепризнанные истины, не требующие доказательств, находящие либо прямое, либо косвенное отражение в нормах права.

Например, никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников (ст.51 Конституция Российской Федерации).

Можно выделить следующие виды правовых аксиом:

- **по характеру** – общие и отраслевые;
- **по содержанию** – утверждающие и отрицающие.

Исключения – это приём правотворческой техники, который позволяет изменить общее правило поведения, не соблюдать то, о чем гласит закон, какое – либо правило, соглашение в особых или специальных целях или интересах.

Логика правового акта – это система связей между его составными частями, характеризующая акт как единое смысловое образование, обусловленное функциональным назначением. Требования к юридической логике:

- **регулятивная направленность** – это логическая основа правового документа, его смысловое подчинение единой цели – урегулированию общественных отношений;
- **логическое единство**, т.е. правовой акт должен представлять собой единый и монолитный механизм;
- **системность и смысловая завершенность**;
- **логическая последовательность**, т.е. строго определенный порядок изложения нормативно – правовых предписаний.

Стиль нормативного акта – это система правил, приёмов и принципов изложения текста акта, совокупность характерных черт формулирования словами его смысла.

Основные требования к стилю нормативного акта:

- директивность и официальность;
- логическая полнота и законченность текста;
- точность и определенность юридической формы;
- максимальная экономичность, оптимальная емкость, компактность правотворческих формулировок;
- беспристрастность (нейтральность).

Язык правотворчества – это система словарных и грамматических средств, используемых при формировании текстов нормативно-правовых актов. Правотворческий язык выполняет важную социальную задачу:

посредством языка в нормативном акте получает всеобщее признание правообразующий интерес или общегосударственная воля;

язык является средством официального общения государственной власти и населения;

язык выступает ретранслятором между замыслом и намерениями создателей нормативного акта и восприятием акта индивидуальным и массовым правосознанием.

Языковую основу текста нормативных актов составляют **лексические единицы**: слово, словосочетания, предложения, аббревиатуры.

Правовой символ – это создаваемый или санкционируемый государством условный образ, отличительный знак представляющий собой видимое или слышимое образование которому придаётся политико-правовой смысл, используемый для передачи правовой информации адресату (Государственный флаг, Государственный гимн, сигналы светофора при регулировании дорожного движения, дорожные знаки, логотипы и т.д.).



3. Внутренняя форма формирования нормативных актов: структура, языковые правила, символические приемы

Единицы структурной организации текста нормативных актов:

- ▣ **Заголовок** – это наименование нормативного акта. Излагается заголовок официальным стилем и его задачей является краткое и точное отражение основной идеи и тематики нормативного акта.
- ▣ **Оглавление** – перечень всех основных структурных единиц нормативного акта.
- ▣ **Преамбула** – это начальная часть нормативного акта, его структурная единица, указывающая в своем содержании на обстоятельства, послужившие поводом к принятию нормативного акта, а так же цели и задачи, которые должны быть достигнуты в процессе его применения.

Часть – самая крупная структура текста нормативного акта. Наличие частей уместно только при формировании ведущих отраслевых нормативных актов (например, кодексов). Для размещения в частях нормативного материала используются следующие критерии:

- функциональный – предполагает объединение нормативных предписаний по роли, которую они играют в правовом регулировании отрасли права (например, Общая часть, Особенная часть);
- предметный – нормативный материал располагается по определённому кругу вопросов связанных друг с другом;
- смешанный – одни части нормативного акта формируются по функциональному критерию, а другие – по предметному.

Раздел – структурная единица нормативного акта, которая объединяет в себе нормы подотрасли права или группы институтов. Наименования разделов пишутся в именительном падеже и нумеруются, как правило, римскими цифрами. Используются разделы в крупных нормативных актах.

Глава – представляет собой структурную единицу, оформляющую правовой институт или субинститут. Нормативные предписания включаются в главу по предметно-функциональному признаку. Главы, как правило, нумеруются (арабскими или римскими) цифрами и имеют собственное наименование.

Статья – основная структурная единица нормативного акта. Она представляет собой нечто единое, выражает единую законченную мысль в полном объеме, и именно, она является носителем правовой информации.

Параграф – структурная единица чаще всего используемая в тексте ведомственных нормативных актов и предназначенная для группировки их немногочисленных пунктов.

Пункт – это структурная единица являющаяся частью статьи. Пункты нумеруются арабскими цифрами, но не озаглавливаются. Нумерация пунктов позволяет отличать их по тексту от статей, выделяя как менее крупные структурные составляющие.

Подпункт – структурная единица, используемая в нормативных актах для градации текста больших пунктов.

Абзац – структурная единица, являющаяся органичной и неразрывной частью текста пункта.

Примечание – часть нормативного акта, которая представляет государственно-властное установление, предназначенное для специального текстового или символического подчеркивания, носящее сопроводительный характер.

Заключительные положения – это не обязательная структурная единица нормативного акта. Формулируются заключительные положения произвольно, на усмотрение правотворческого органа. К числу возможных вопросов данной структурной единицы относятся: о вступлении закона в силу, о признании нормативных актов утративших силу, о полномочиях субъектов правоотношений, о порядке рассмотрения споров и т.д.

Приложения – это структурная единица, также не обязательная для нормативного акта, которая используется для формулирования положений по смыслу отличающихся от основного нормативно-правового массива, автономных от него.

4 вопрос. Правотворческая процедура – это установленный порядок осуществления юридической деятельности по подготовке и принятию нормативно-правовых актов. Она должна отвечать следующим требованиям:

- опережающее установление правотворческих процедур,;
- согласованность правотворческой процедуры и принимаемых нормативных актов;
- многовариантность правотворческой процедуры;
- гласность принятия нормативных актов;
- надежность и простота процедуры;
- гарантированность выполнения процедуры, т.е. наличие обеспечительных мер по ее выполнению.

Процедура подготовки и принятия ведомственного нормативного акта.

- определить основания издания ведомственного акта.;
- разработать концепцию ведомственного акта;
- составить план и определить сроки подготовки ведомственного акта. В плане определяются основные этапы работы и сроки их выполнения, указываются непосредственные исполнители;
- определить (назначить) разработчиков ведомственного акта.
- собрать необходимую информацию. Источники информации: законы, указы, акты Правительства, ведомственные акты, научная литература, аналитические данные социологических и статистических исследований, материалы инспекторских проверок и т.д.;
- подготовить текст проекта нормативного акта;
- обеспечить проведение правовой экспертизы.

Экспертиза может быть официальной и частной, первоначальной, дополнительной и повторной.

По цели проведения экспертизы можно выделить ее виды:

- а. Юридическая экспертиза (с целью установления соответствия рассматриваемого проекта нормативным правовым актам более высокой юридической силы).
- б. Правовая экспертиза (направлена на установление соответствия (или несоответствия) планируемого нормативного правового акта требованиям норм права, общественному интересу, социальным потребностям).
- в. Техническая экспертиза (устанавливает факт соблюдения основополагающих принципов правотворческой деятельности).
- г. Лингвистическая экспертиза (установление значения текста нормативного акта, уяснение истинного смысла содержащихся в нем предписаний, исходя из правил русского языка и традиционного значения употребляемых слов).