

Источники права

Источник (форма) права - способ, с помощью которого закрепляются (находят внешнее выражение) нормы права.

Учёные: отождествляют **источник и форму выражения права**, различают определяя источник как явление, порождающее нормы права, форма выражения - как некий «контейнер норм», не совпадающий по своей сути с источником.

В теории выделяются источники права в формальном смысле:

- **нормативный правовой акт;**
- **нормативный договор;**
- **правовой прецедент (судебный или административный прецедент);**
- **правовой обычай;**
- **религиозные догмы;**
- **правовая доктрина;**
- **принцип права;**
- **правосознание.**

Состав и система источников права, существующих в той или иной стране определяется историческими особенностями и принадлежностью правовой системы этой страны к той или иной правовой семье (англосаксонской, романо-германской, социалистической).

В **англосаксонской** правовой системе в отличие от **романо-германской** существенное значение имеют правовые прецеденты (судебные или административные). При решении судебных споров английскими судами требуется доказательство древних обычаев существующих в данной местности.

В **религиозных** правовых семьях правовое значение могут иметь богословские доктрины.

Нормативный правовой акт - официальный документ установленной формы, принятый (изданный) в пределах компетенции уполномоченного государственного органа (должностного лица) или путем референдума с соблюдением установленной законодательством процедуры, содержащий общеобязательные правила поведения, рассчитанные на неопределенный круг лиц и неоднократное применение.

Нормативно-правовой акт-это **акт правотворчества**, который принимается в особом порядке, строго определёнными субъектами и содержит норму права.

Нормативный правовой акт в России является основным источником права.

Нормативные правовые акты принимаются только уполномоченными государственными органами в пределах их компетенции, имеют определённый вид и облекаются в документальную форму (они составляются по правилам юридической техники).

Нормативные правовые акты, действующие в стране, образуют единую систему.

- По порядку принятия и юридической силе нормативные правовые акты подразделяются на **законы** и **подзаконные акты**.

Признаки нормативных правовых актов

- нормативный характер
- это правовой акт
- является результатом правотворчества
- общеобязательность
- оформление в виде официального документа
- определённый порядок группировки правовых норм

Нормативный договор - один из видов источников права, представляет собой соглашение (как правило, хотя бы одной из сторон в котором выступает государство или его часть), из которого вытекают общеобязательные правила поведения (нормы права).

Сущностным признаком, отличающим договор от правового акта, является его **санкционирование несколькими субъектами правотворчества**.

Нормативный договор может быть международным, договор в рамках одного государства - между федерацией и её субъектами.

Судебный прецедент (от лат. praecedens - предшествующий) - решение определённого суда по конкретному делу, имеющее силу источника права (устанавливающее, изменяющее или отменяющее правовые нормы).

Прецедентом являются решения, вынесенные по аналогичному делу, разрешенному в рамках аналогичного судопроизводства.

Правовой обычай - исторически сложившееся и санкционированное государством правило поведения, включенное в систему правовых норм и признаваемое источником права.

Обычное право представляет собой одно из древнейших явлений в истории человечества.

Проблемы возникновения, формирования и развития обычного права носят многоплановый характер, его нормы являются элементами национальной культуры.

Изучение обычаев, их соотношения с другими источниками права важно для понимания исторического процесса возникновения права, преемственности в развитии правовых норм.

Обычаи (обычные нормы) признаются источниками права не во всех государствах, и лишь в ограниченном круге правовых отношений.

Особая роль **обычного права** отмечается в неотдифференцированных правовых системах, где правовой обычай, доктрина и закон нередко конкурируют между собой. Обнаруживается тенденция к закреплению государством разделения сфер влияния, нормирования общественных отношений со стороны указанных источников права. Особенно велика значимость обычно-правовых норм в национальных правовых системах Африки и Мадагаскара.

В развитых правовых системах правовой обычай выступает в качестве дополнительного источника права, когда норма правового обычая восполняет пробел, образовавшийся в результате неурегулированности того или иного условия в договоре или пробелы законодательства.

Значительную роль правовой обычай играет в международном праве.

Религиозные нормы – правила поведения, регулирующие отношения между людьми, возникающие на основе их религиозных представлений. Они представляют собой своды правил, обычаев, направляющих человека к формированию **«правильного»**, **проповедуемого конкретной религией образа жизни** – соблюдению религиозных ритуалов и обрядов (поста, молитвенного распорядка дня).

- Религиозные тексты как **источник права** имеют ограниченное применение в мировой практике и обладают юридической силой в арабских и некоторых других странах, входящих в систему мусульманского права.

Основные источники

мусульманского права: Коран и Сунна, которые не содержат в себе ясно выраженных правил поведения, указаний на права и обязанности сторон.

- **Коран** – главная священная книга мусульман. Представляет собой фундаментальный богословский труд, выступающий моральной и религиозно-философской основой мусульманского государства и права, отправным пунктом их возникновения и развития.
- **Сунна** - сборник адатов, традиций, касающихся действий и высказываний самого Мухаммеда, воспроизведенных рядом богословов и юристов. Содержание Сунны составляют признанные достоверными **хадисы**, каждый из которых является преданием о поступках и изречениях Мухаммеда.

- Другим источником права выступает *иджма* – согласованное заключение древних правоведов и знатоков ислама об обязанностях правоверных.
- **Иджма** служит средством преодоления пробелов в мусульманском праве в случаях, когда Коран и Сунна не дают ответ на возникающие проблемы.

Правовая доктрина - используемые в некоторых странах при наличии пробела в законодательстве, отсутствии соответствующего прецедента, положения из работ известных учёных для юридического решения возникшего спора, имеющего правовое значение.

Правовая доктрина подкреплена авторитетом традиции.

Правовая доктрина - считалась и считается в течение длительного времени характерным источником права для англосаксонской правовой семьи.

В Великобритании к мнениям наиболее известных ученых-юристов обращаются в случае, когда пробел в праве не может быть заполнен статутом или судебным прецедентом.

Доктринами являются труды:

Блэкстона («Комментарии законов Англии», 1765), Коука («Правовые институты Англии», 1628), Фостера («Решения королевских судов», 1763), различные труды Дж. Локка, Дж. Милля, Э. Берка, А. Дайси и др.

- **Принципы права** - основные идеи, руководящие положения, определяющие содержание и направления правового регулирования. С одной стороны, они выражают **закономерности права**, а с другой - представляют собой наиболее **общие нормы**, которые действуют во всей сфере правового регулирования и распространяются на всех субъектов. Эти нормы либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из общего смысла законов.

- Принципы права определяют пути совершенствования правовых норм, выступая в качестве руководящих идей для законодателя.
- Связующее звено между основными закономерностями развития и функционирования общества и правовой системой.
- Благодаря принципам, правовая система адаптируется к важнейшим интересам и потребностям человека и общества, становится совместимой с ними.

Правосознание - это отношение людей к праву, основанное на знаниях о праве и чувствах, то есть субъективное восприятие правовых явлений.

Это одна из форм общественного сознания, представляющая собой **систему** правовых взглядов, теорий, идей, представлений, убеждений, оценок, настроений, чувств, в которых выражается отношение индивидов, социальных групп, всего общества к существующему и желаемому праву, к правовым явлениям, к поведению людей в сфере права.