

# Тема № 1 Понятие, виды и состав юридической техники

Вопросы:

1. История развития представлений о юридической технике
2. Современные подходы к понятию «юридическая техника»
3. Виды юридической техники
4. Состав юридической техники

# Источники для подготовки

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ  
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ  
«ВОЛГОГРАДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

М. А. Давыдова

**ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА:  
ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И МЕТОДОЛОГИИ**

*Монография*

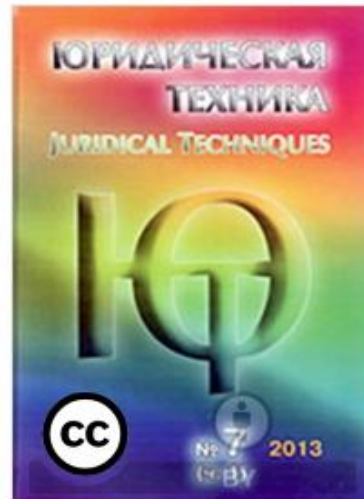
*Ю. В. и Л. Б. Лазаревым  
посвящается*



## ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА

Научный журнал на тему: Государство и право. Юридические науки

Волгоград 2009



Издательство

Федеральное государственное образовательное  
учреждение высшего профессионального  
образования «Нижегородская академия  
Министерства внутренних дел Российской  
Федерации»

Область наук

Государство и право. Юридические науки

# Интернет ресурсы

<http://cyberleninka.ru/>

<http://elibrary.ru/>

Почему бесплатный доступ к научным статьям очень важен Узнать

12+ ПОИСК... Вход Регистрация

НАУЧНАЯ ЭЛЕКТРОННАЯ БИБЛИОТЕКА «КИБЕРЛЕНИНКА»

поделиться с друзьями

3159 158 65

НАУЧНЫЕ СТАТЬИ  
НАУЧНЫЕ ЖУРНАЛЫ  
ПРОЕКТЫ  
ПОИСК  
О НАС

новинки популярное

мобильная версия



ПОИСК

Найти

Расширенный поиск

ВХОД

## НАУЧНАЯ ЭЛЕКТРОННАЯ БИБЛИОТЕКА eLIBRARY.RU

ЧИТАТЕЛЯМ | ОРГАНИЗАЦИЯМ | ИЗДАТЕЛЬСТВАМ | АВТОРАМ | БИБЛИОТЕКАМ

### ОСНОВНЫЕ ПРОЕКТЫ НА ПЛАТФОРМЕ eLIBRARY.RU

Научная электронная библиотека eLIBRARY.RU - это крупнейший российский информационно-аналитический портал в области науки, технологии, медицины и образования, содержащий рефераты и полные тексты более 22 млн научных статей и публикаций, в том числе электронные версии более 4800 российских научно-технических журналов, из которых более 3800 журналов в открытом доступе. Подробнее...

#### РОССИЙСКИЙ ИНДЕКС НАУЧНОГО ЦИТИРОВАНИЯ

Национальная библиографическая база данных научного цитирования, аккумулирующая более 9 миллионов публикаций российских ученых, а также информацию о цитировании этих публикаций из более 6000 российских журналов.

#### SCIENCE INDEX ДЛЯ ОРГАНИЗАЦИЙ

Информационно-аналитическая система Science Index для

### НОВОСТИ И ОБЪЯВЛЕНИЯ

- 16.11 Открыта регистрация на семинар 22 декабря "Использование РИНЦ и Science Index для анализа и оценки научной деятельности"
- 10.10 Открыта регистрация на семинар 31 октября "Использование РИНЦ и Science Index для анализа и оценки научной деятельности"
- 21.09 Началась подписка на 2017 год. Обращайтесь в отдел продаж
- 06.09 Открыта регистрация на семинар "Использование РИНЦ и Science Index для анализа и оценки научной деятельности"

Другие новости

### ТЕКУЩЕЕ СОСТОЯНИЕ

# **1. История развития представлений о юридической технике**

Уровень развития права и  
юридической техники зависит от  
уровня экономического и духовного  
развития общества

Для Древнего мира характерно соединение в регулировании отношений светских и религиозных начал

в 5 веке в Др. Риме частные правоотношения в ту эпоху регулировались:

↓  
представления о должном и правильном (aequum, ius)

↓  
религиозным порядком (fas)

Развитие государственности (509 г. до н. э – изгнание царей) привело к установлению республики

произошло разделение законодательной и судебной власти

политическая борьба в Сенате

увеличение роли понтификов

↓  
законы Двенадцати таблиц

Формулы судебных исков (legis actiones)

ссылки на другие основания силы не имели

↑  
**Раскрытие секретов  
Гнеем Флавием**

К середине II в. до н. э. Рим уже не имеет равных себе противников: в 146 г. разрушены Карфаген и Коринф

Превращение Рима не только в политический, но и в торгово-экономический центр мира



появление новых форм сделок → защита претора

постепенная утрата ритуальности как признака сделок

Во второй половине II в. до н. э. закон Эбуция (*lex Aebutia*) вводит новый вид судебного разбирательства — *per formulas* (посредством формул)

*ius civile*  
законы XII таблиц

система преторских исков

Тиберий Корунканий  
первые публичные коммент.

появляется необходимость в комментариях

Сервий Сульпиций Руф  
«*Ad Brutum*»





# УВЕЛИЧЕНИЕ КОЛИЧЕСТВА КОМЕНТАРИЕВ ПРИВЕЛО К НЕОБХОДИМОСТИ СИСТЕМАТИЗАЦИИ

ПРОИСХОДИТ ФОРМИРОВАНИЕ НАУЧНЫХ ШКОЛ  
(ПРОКУЛИАНСКАЯ И САБИНИАНСКАЯ)

ПОЯВЛЯЮТСЯ ДИДАКТИЧЕСКИЕ СОЧИНЕНИЯ

**Массурий Сабин**  
«*Ius civile*» - сочинение  
в трех книгах

**Флорентин**  
*Institutiones* – сочинение  
в 12 книгах

**Гай**  
*Institutiones* – сочинение  
в 4 книгах



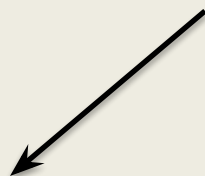
Общая структура «Институций» Гая (лица — вещи — иски)  
стала моделью для Институций Юстиниана и Кодекса Наполеона



# Юридическая наука способствует обособлению права от других регуляторов (в частности, от морали)

Если ранее *ius* и *aequum* были синонимами

то в Классический период (17 г. до н. э. — 235 г. н. э.)



***ius***

воспринимается как нечто установленное и жесткое, что может не всегда отвечать естественному порядку вещей



***aequum***

получает этический оттенок смысла и выступает в сочетании «*bonum et aequum*» (доброе и справедливое)

# РАСЦВЕТ ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКИ ПРОЯВИЛСЯ В МНОГООБРАЗИИ ЖАНРОВ ЮРИДИЧЕСКИХ СОЧИНЕНИЙ



**комментарии** к трудам предшественников

Гай Помпоний написали комментарии к труду Квинта Муция — «Ad Quintum Mucium»



примечания (Notae) - запись делалась непосредственно в тексте сочинения другого юриста



ответы на консультациях (Response)



**вопросы (Quaestiones)** отличаются от собственно response искусственным характером обсуждаемых ситуаций, которые воображал сам юрист



**письма (Epistulae)** — это вид юридической консультации, обычно даваемой в ответ на запрос близкого знакомого



собрание отдельных решений (Digesta) - наиболее общий вид жанра юридических сочинений. Digesta Цельса в 39 книгах; Digesta Юлиана в 90 книгах

## Последним ярким событием эпохи Римского государства стала кодификация Юстиниана

**Institutiones**, составленный в 529 г. на основе «Институций» Гая, Флорентина, Марциана, Ульпиана и других элементарных сочинений

**Digesta** — антологию сочинений классиков, подготовленную специальной комиссией в 529—534 гг.

За три года комиссия (профессора Трибониан, Доротей, Анатолий, Теофил, Кратин, Константин и еще 11 юристов) прочитали 1535 книг юридических сочинений и собрали 50 книг антологии, разделенной на 432 тематических титула

**Codex** — собрание императорских конституций, вступивший в силу в 529 г.

## **Заслуги Римского права**

Разделение права на частное и публичное

Учение об осуществлении права (самозащита и государственная защита прав; понятие подсудности; личные и вещные иски; исковая давность; процессуальное представительство; восстановление в прежнее состояние – реституция)

Учение о лицах и правоспособности;

Учение о вещах (понятие владения, право собственности, право на чужие вещи)

Учение о наследстве (наследование по закону и по завещанию, принятие наследства)

Учение об обязательствах (обязательства из договора и из деликта; обеспечение обязательств; ответственность должника, вина и возмещение убытков)

Учение о договорах (устные и письменные договоры; реальные и консенсуальные договоры)

# ФЕОДАЛИЗМ

**Романо-германская  
правовая семья**

**Англосаксонская  
правовая семья**

**Право  
ислама**

## ТЕХНИКО-ЮРИДИЧЕСКИЕ ОСОБЕННОСТИ РАЗВИТИЯ

<b>Понимание права</b>	Правило поведения, которое носит общий характер	<b>Индивидуальное решение по конкретному делу</b>	<b>Правила, адресованные Аллахом всей мусульманской общине</b>
<b>Создание права</b>	Правотворчество	<b>Правоприменение</b>	<b>Правоинтерпретация (большая роль мазхабов)</b>
<b>Источники права</b>	Закон	<b>Судебный прецедент</b>	<b>Коран, Сунна, Иджма, Кийяс</b>
<b>Структура права</b>	Отрасли публичного и частного права	<b>Общее право и право справедливости</b>	<b>Право «личного статуса»; деликтное право; муамалат; государственное и административное право; международное право (сийяр)</b>

# Подходы к ЮТ в западноевропейской науке

И. Колер, Ж. Рипер

противопоставление ЮТ и науки.

ЮТ – это искусство воплощения научных принципов через п/творч-во и п/прим-е

Штаммлер, Салейль

ЮТ охватывает и юридическую науку и практику  
ЮТ – развивает правовые концепции и систематизирует правовые нормы

Л. Дюги, Р. Демог

отождествление ЮТ и права. ЮТ – это средства, обеспечивающие достижение целей права

Р. Иеринг, Ф. Жени

ЮТ – это средство создания правовых норм, но не само право

М. Ориу

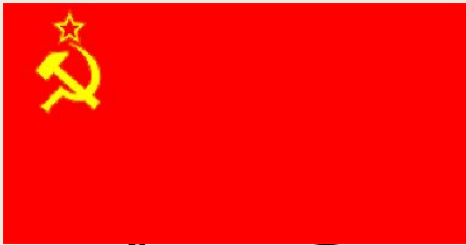
отрицание необходимости понятия «юридическая техника»

## Исследование ЮТ в России

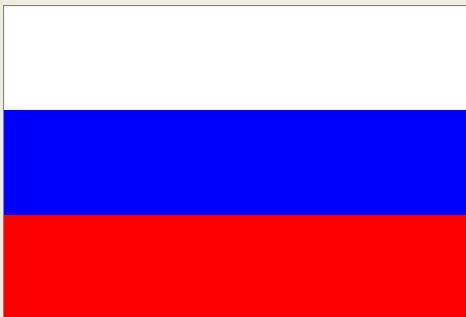
Российская империя



СССР



Российская Федерация



М. Сперанский, Ф. Тарановский,  
В.И. Синайский, Б. Чичерин,  
Г. Шершеневич, С. Муромцев






М. Гродзинский, Д.А. Керимов, И.  
С. Самощенко, А.А. Ушаков, А.С.  
Пиголкин, О.А. Красавчиков, С.С.  
Алексеев

В.М. Баранов, В.Н. Карташов, Т.В.  
Кашанина, Г.И. Муромцев, Н.А.  
Власенко, Н.Н. Вопленко, С.В.  
Поленина, Ю.А. Тихомиров, М.  
Л. Давыдова



## **2. Современные подходы к понятию «юридическая техника»**

## Основные подходы ЮТ

-  ЮТ = законотворческая техника (60-70 гг. 20 века)
-  ЮТ = правотворческая техника (80-90-е гг.)
-  ЮТ = техника подготовки и систематизации правовых актов (90-е - по наст. время)
-  ЮТ = техника юридической деятельности (2000-е гг.)
-  ЮТ = техника правового регулирования (кон. XIX-нач. XX; начало XXI века)

# Юридическая техника как техника юридической деятельности

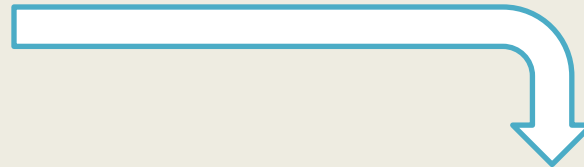
представители



А.Б. Лисюткин, М.Л. Давыдова,  
Т.В. Кашанина, С.С. Тихонова

сущность

требованиям ЮТ должны соответствовать



все действия и операции совершаемые в ходе ЮД



конечный результат ЮД – правовой акт (закон,  
постановление о возбуждении уголовного дела,  
приговор)

# Юридическая техника как техника регулирования

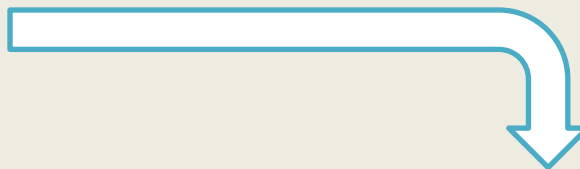
представители



В.К. Бабаев, В.В. Лазарев, И.П. Гладышева

сущность

регулирование как технический процесс



Нормативное и индивидуальное властное предписание признаются средством ЮТ



ЮТ призвана обеспечить социальную адекватность нормативного и индивидуального властного веления

### **3. Виды юридической техники**

*В зависимости от объекта  
ЮТ*

ЮТ правовых актов  
ЮТ юридической деятельности  
ЮТ правового регулирования

*В зависимости от природы*

идеальная ЮТ  
материальная ЮТ

*В зависимости от вида  
правового акта*

ЮТ законов и подзаконных актов  
ЮТ правоприменительных актов  
ЮТ актов толкования  
ЮТ правореализующих актов (договоров)  
ЮТ корпоративных актов

*В зависимости от вида  
деятельности*

правотворческая техника ЮТ  
правоприменительная ЮТ  
правореализующая ЮТ  
правоинтерпретационная ЮТ

## **4. Состав юридической техники**



# При определении состава ЮТ существуют проблемы



Разные подходы к  
определению видов  
технико-юридического  
инструментария

По-разному трактуется  
природа одних и тех  
же технико-  
юридических  
инструментов

# Некоторые подходы к определению видов технико-юридического инструментария

средства и приемы  
С.С. Алексеев



средства и правила  
М.Л. Давыдова

правила и приемы  
Т.В. Кашанина

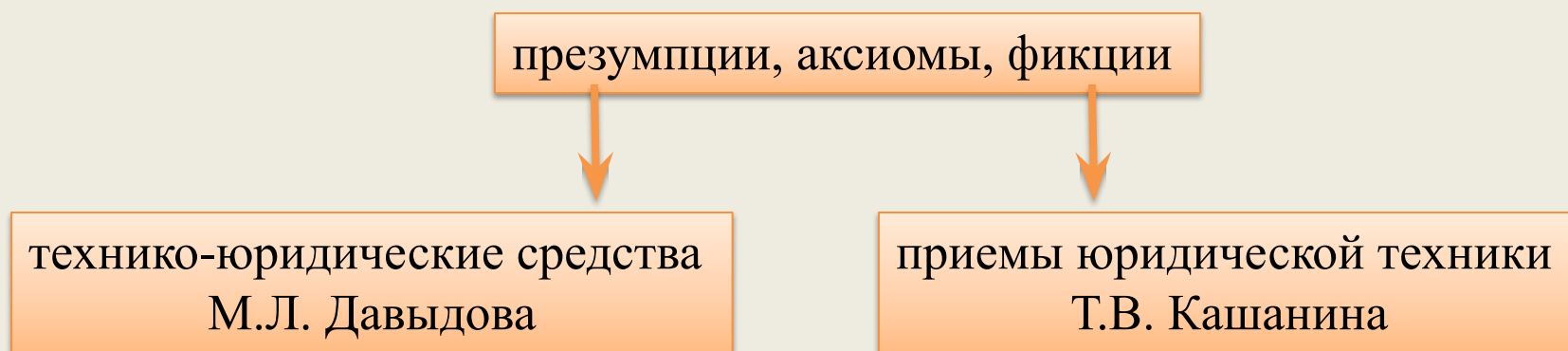
способы, средства, правила  
А.С. Логинов

приемы и методы  
Н.В. Миронов

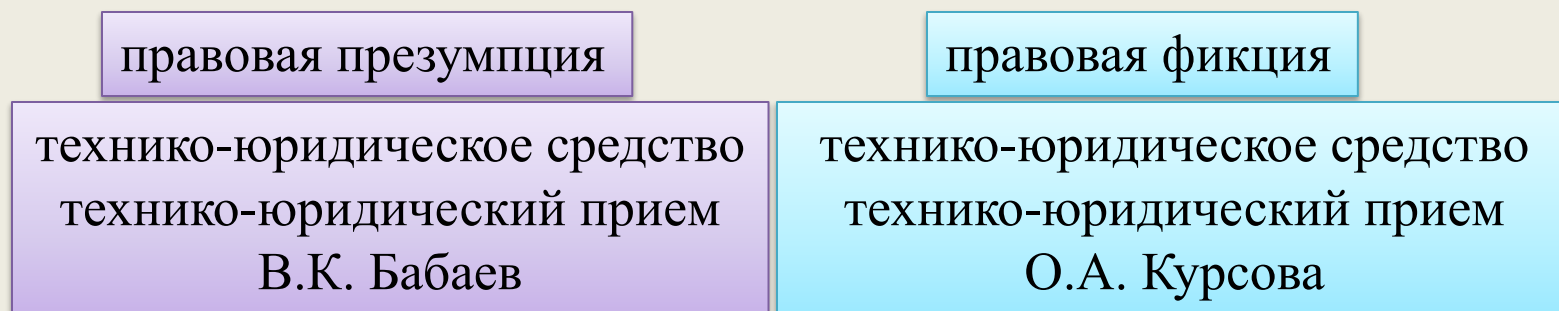
принципы, правила, средства  
А.Н. Илясов

правила, средства, приемы и методы  
А.Ф. Черданцев

# Различные подходы к определению природы одних и тех же технико-юридических инструментов



Иногда встречается двойственная трактовка природы



# Состав юридической техники

технико-юридические средства  
подготовки НПА

*идеальные явления, обеспечивающие  
выражение и внешнее изложение воли  
законодателя*

технико-юридические приемы  
подготовки НПА

*порядок, способы рационального  
использования средств ЮТ*

технико-юридические правила  
подготовки НПА

*логические требования,  
определяющие порядок, алгоритм  
использования средств и приемов ЮТ*

# Технико-юридические средства

юридическая терминология

правовые аксиомы

юридические конструкции

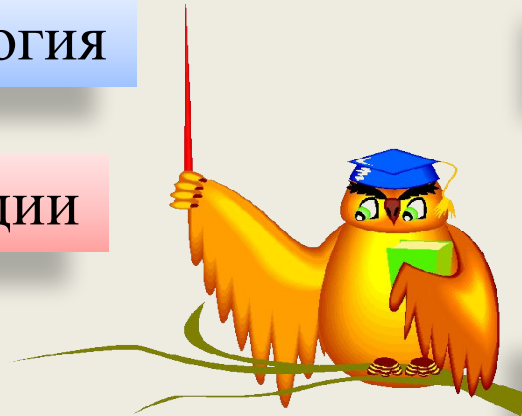
преюдиция

правовые презумпции

правовые символы

правовые фикции

реквизиты нормативного правового акта



# Технико-юридические приемы

абстрактный  
казуистический

Способы изложения  
правовых норм

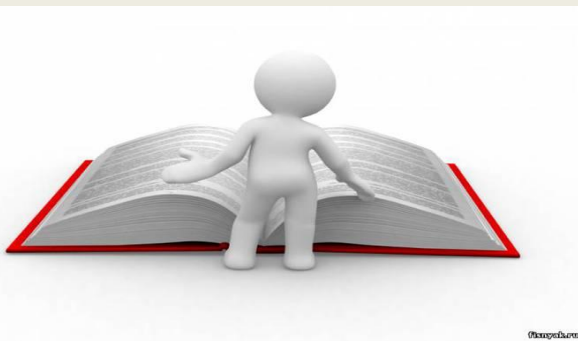
прямой,  
отсылочный,  
бланкетный

оговорки

примечания

перечень

приложения



# Технико-юридические правила

языковые

содержательные

логические

процедурные

структурные

реквизитные

