

Т. 2 Технико-юридические средства подготовки нормативного правового акта

Вопросы:

- 1. Юридическая терминология**
- 2. Правовые предположения как средство ЮТ
(презумпции и фикции)**
- 3. Юридические конструкции: понятие и виды**
- 4. Реквизиты нормативного правового акта**

1. Юридическая терминология



Юридический термин

это слово (или словосочетание), которое употреблено в законодательстве, является обобщенным наименованием юридического понятия, имеющим точный и определенный смысл и отличающимся смысловой однозначностью

По своему значению понятийный аппарат представляет собой информационную систему, поскольку предназначен для передачи правовой информации

Ясная словесная форма – обязательная предпосылка высокого качества законов и необходимое условие внедрения четких юридических начал в жизнь общества

Классификация юридических терминов

В зависимости от сферы применения:

а) на *нормативно-правовые термины*;

б) *научные юридические термины*;


Иногда в рамках данной классификации выделяются:

в) *терминология судебных решений*;

г) *терминология интерпретационных актов*;

д) *терминология договоров*.


По степени распространенности терминов в русском языке



общеупотребляемые термины («турист», «беженец», «свидетель»)



специально-юридические («вина», «договор», «оферта»)



узкопрофессиональные («трансгенные организмы», «базы данных», «товарные интервенции», «поствакцинальные осложнения»)

По источнику возникновения правовые термины делят:

русскоязычные

иностранные

Можно выделить три типа
иностранных слов:

- иноязычные слова восходящие к терминологии римского права (юрисдикция от *jurisdictio* – судопроизводство; вердикт от *vere dictum* – верно сказанное; конвенция от *conventio* – договор, соглашение)
- иноязычные термины различных областей знания (трансплантация от *transplantare* - пересаживать; бонитировка от *bonitos* – доброкачественность).
- полностью освоенные иностранные слова (документ от *documentum* – свидетельство; кредит от *creditum* – долг; пенсия от *pensio* – платеж).

В зависимости от степени определенности

Абсолютно-определенные	Относительно-определенные
истец, прокурор, договор, ипотека, гражданство РФ, референдум, президент РФ и т.п.	малозначительность, в случае необходимости, значительный ущерб

Имеют четко обозначенное юридическое значение и не могут быть интерпретированы правоприменителями по-иному.

Свойства, признаки, детали правовых явлений, фиксируемых оценочными понятиями, подробно не разъясняются законодателем, а оцениваются и конкретизируются субъектами исходя из эталонов правосознания, практики, нравственности, обычаев и т. д.

В зависимости от степени
определенности
(Т.В. Губаева)

обобщенно-абстрактные

понятийно-конкретизированные

Обобщенно-абстрактные термины

- термины метафорического происхождения – скрытые метафоры, утратившие первоначальный образ (поворот исполнения решений, национальность судна);
- **терминологические сочетания с именами прилагательными (персональные данные, процессуальные сроки);**
- гиперонимы – слова с более широким смысловым содержанием, обозначающим родовые понятия (безопасность, аптечное учреждение);
- перифразы – описательные обозначения вместо прямого именованя (деяния, предусмотренные настоящим кодексом)

Понятийно-конкретизированные термины:

- термины, сопровождающиеся нормативными дефинициями (ребенок – лицо не достигшее возраста 18 лет);
- гипонимы – слова с более узким смысловым содержанием, обозначающие видовые понятия (промышленная безопасность, радиационная безопасность, пожарная безопасность и т.д.);
- прямые обозначения, точно идентифицирующие объект (преступления, сравни с более абстрактным – деяния, предусмотренные настоящим кодексом).

2. Правовые предположения как средство ЮТ (презумпции и фикции)



Правовая презумпция

закрепленное в правовой норме предположение о наличии или отсутствии определенных юридических фактов, основанное на связи между ними и фактами наличными и подтвержденное предшествующим опытом

Признаки:

1. презумпция – это *вероятное предположение*
2. презумпция – *правовое* положение, которое в обязательном порядке должно быть закреплено в тексте нормативного акта
3. презумпция *регулирует общественные отношения*, так как предполагает необходимость признания соответствующих обстоятельств установленными без специальных доказательств
4. закрепляет *определенные юридические факты*

Подходы к понятию презумпций

статический

Презумпция – это логический прием, вывод из индуктивного обобщения

динамический

Презумпция – это средство регулирования общественных отношений

В любой презумпции можно выделить две стороны:
социальную и юридическую

Социальная сторона – это всегда предположение, основанное на той или иной степени вероятности

Юридическая сторона – это ее нормативное закрепление

юридическая обязанность признать презюмируемый факт установленным

юридическая возможность опровергнуть презюмируемый факт

По способу нормативного закрепления

прямые

сформулированы в виде отдельного нормативно-правового предписания

Используются формулировки:

«считается»,

«предполагается»,

«пока не доказано иное», «если не будет доказано иное» и т. п.

косвенные

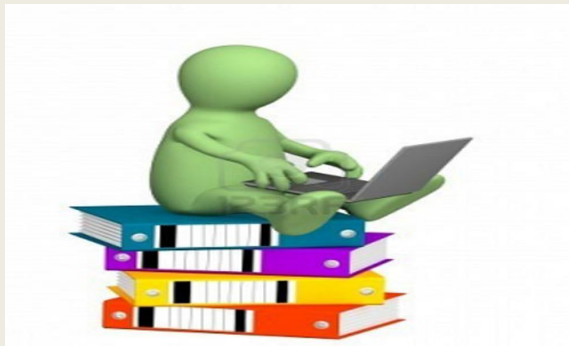
словесно не закреплены в статье нормативного акта, выводятся из содержания правовых норм при их толковании

По возможности опровержения

опровержимые

обязательно
предполагающие
исключения

презумпция отцовства;
презумпция
невиновности



неопровержимые

не могут быть
опровергнуты ни при
каких обстоятельствах

презумпция
непонимания
общественной
опасности своих
действий малолетним
лицом;
презумпция знания
закона

По методу правового регулирования

императивные

может быть опровергнута только наличием фактических обстоятельств, отменяющих установленное презумпцией правило

лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, *если докажет, что вред причинен не по его вине*

диспозитивные

допускает возможность наличия другого закона, иного правового акта, предусматривающего иное правило, чем то, которое устанавливает презумпция

договор предполагается возмездным, *если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное*

В зависимости от отраслевой принадлежности выделяют

материальные	процессуальные
<p>презумпция отцовства в семейном праве, презумпция авторства, презумпция вины причинителя вреда в гражданском праве, презумпция невиновности в уголовном и административном праве и т. п.</p>	<p>презумпция истинности судебного решения</p>

В зависимости от масштаба действия

общеправовые

презумпция истинности и целесообразности правовых норм, презумпция правосубъектности лиц, вступающих в правоотношения; презумпция добропорядочности гражданина; презумпция знания закона

межотраслевые

презумпцию истинности судебного решения, обоснованности приговора, презумпцию действительности государственного акта

отраслевые

презумпция равенства доли имущества супругов – **в семейном праве;**
презумпция смерти лица, безвестно отсутствующего в течение определенного времени – **в гражданском праве;**
презумпция отказа от исковых требований лица, дважды не явившегося на судебное заседание, презумпция достоверности доказательств, признаваемых обеими сторонами, – **в гражданском процессе**



Правовая фикция

несуществующее
положение,
признанное
законодательством
существующим и
ставшее в силу этого
общеобязательным

Признаки:

1. объектом регулирования правовой фикции являются те обстоятельства, которые находятся в состоянии невосполнимой неизвестности
2. этим обстоятельствам придается значение юридических фактов
3. фикции имеют намеренно деформирующий характер
4. фикция регулирует общественные отношения и имеет императивный (неоспоримый) характер

По сфере существования

теоретические	нормативные
являясь частью правовой доктрины, не выступают самостоятельными регуляторами	правовые положения, закрепленные в тексте закона в виде отдельных правовых норм

- юридическое лицо,
- бестелесные вещи,
- экстерриториальность,
- обратная сила,
- безналичные деньги

днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим (п. 3 ст. 45 ГК РФ)

По отраслевой принадлежности

Материальные

призваны обеспечить нормальное развитие общественных отношений, преодолеть состояние неопределенности, невосполнимости тех или иных фактов либо информации о них

Процессуальные

призваны преодолевать процессуальную недисциплинированность сторон, сокращать ход и объем производства по делу, экономить юридические средства и силы судей, смягчать процессуальные формальности.

Гражданско-правовые фикции



местом жительства
несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей (п. 2 ст. 20 ГК РФ)

если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление условия невыгодно, то условие признается наступившим (п. 3 ст. 157)

если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой, оферта считается не полученной (п. 2 ст. 435 ГК РФ)

договор аренды, заключенный на срок, превышающий установленный законом предельный срок, считается заключенным на срок, равный предельному (п. 3 ст. 610 ГК РФ)

Уголовно-правовые фикции

лицо, освобожденное от наказания, считается несудимым; погашение или снятие судимости аннулирует все правовые последствия, связанные с судимостью (ч. 2, 6 ст. 86 УК РФ)



если... суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания, он постановляет считать назначенное наказание условным (ч. 1 ст. 73 УК РФ)

время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается в сроки лишения свободы, содержания в дисциплинарной воинской части и ареста из расчета один день за один день, ограничения свободы – один день за два дня, исправительных работ и ограничения по военной службе – один день за три дня, а в срок обязательных работ – из расчета один день содержания под стражей за восемь часов обязательных работ (ч. 3 ст. 72 УК РФ)

Фикции в трудовом праве

аннулированный трудовой договор
считается незаключенным (ст. 61 ТК РФ)

трудовой договор, не
оформленный в письменной
форме, считается заключенным,
если работник приступил к
работе с ведома или по
поручению работодателя или его
представителя (ст. 67 ТК РФ)



Фикции в семейном праве

в случае рождения ребенка у матери, не состоящей в браке, при отсутствии совместного заявления родителей или при отсутствии решения суда об установлении отцовства, фамилия отца ребенка в книге записи рождений записывается по фамилии матери, имя и отчество отца ребенка – по ее указанию (ч. 3 ст. 51 СК РФ)

изменение имени, отчества и фамилии усыновленного ребенка (ст. 134 СК РФ)

изменение даты и места рождения усыновленного ребенка (ст. 135 СК РФ)



запись усыновителей в качестве родителей усыновленного ребенка (ст. 136 СК РФ)



Фикции в уголовном и гражданском процессе

уголовное дело не может быть возбуждено, а возбужденное уголовное дело подлежит прекращению... в случае истечения сроков давности уголовного преследования (ч. 3 ст. 24 УПК РФ)

при уклонении стороны от участия в экспертизе, непредставлении экспертам необходимых материалов и документов для исследования, если по обстоятельствам дела и без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, **вправе признать** факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым (ч. 3 ст. 79 ГПК РФ)

3. Юридические конструкции: понятие и виды



Юридическая конструкция

идеальная модель,
отражающая сложное
структурное строение
урегулированных
правом
общественных
отношений,
юридических фактов
или их элементов

Признаки:

1. Идеальная модель, которая служит формой отражения объективной реальности
2. В динамическом («процессуальном») аспекте ЮК выступает как особая процедура юридического мышления, прием практической деятельности юриста.
3. логическое построение нормативного материала
4. отражает внутреннюю структуру правового явления, а не просто отдельные его свойства

В зависимости от сферы действия

Универсальные	Отраслевые
<p>состав правонарушения, юридическое лицо, правосубъектность и т. п.</p>	<p>состав умышленного убийства, гражданская правоспособность, специальный административно- правовой статус и т. п.</p>

От характера взаимодействия элементов

статические

их элементы
анализируются в
статических взаимосвязях

состав гражданско-
правовой сделки

динамические

исследуются в динамике
образующих их элементов

конструкция
приостановления исковой
давности

В зависимости от формы существования

нормативные	теоретические
<p data-bbox="183 475 658 604">Закреплены в законодательстве</p> <p data-bbox="183 739 774 868">конструкция прямого умысла</p>	<p data-bbox="981 475 1624 532">Закреплены в доктрине</p> <p data-bbox="981 746 1557 803">состав преступления</p>

Роль юридических конструкций

В сфере правотворчества

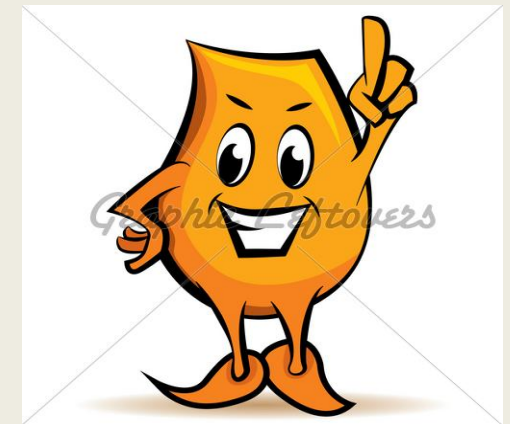
облегчают формулирование
нормативных предписаний,
придают правовым актам четкость,
логичность

При толковании права

являются средством познания
его смысла


В правоприменительной деятельности

помогают правильной юридической
квалификации общественных отношений и
выбору правовой нормы




4. Реквизиты нормативного правового акта


Где определяется перечень реквизитов НПА



ГОСТ Р 6.30-2003 Унифицированные системы документации.
Унифицированная система организационно-распорядительной документации



Постановление Правительства Российской Федерации от 13.09.1997 г. № 1009 «Об утверждении правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации»



Приказ ФСИН России от 10.08.2011 № 463 «Об утверждении Инструкции по делопроизводству в учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы»



Приказ ФСИН России от 18.09.2005 г. № 718 «О правовом обеспечении деятельности ФСИН России»



перечень реквизитов закрепляемый в указанных источниках различен

Кроме того, перечень реквизитов варьируется в зависимости от вида НПА

В приказе ФСИН России от 10.08.2011 № 463 в перечне обязательных реквизитов **приказов** значатся:

- а) бланк; б) дата; в) регистрационный номер;
- г) заголовок; д) текст; е) дата; ж) приложения;
- з) согласование; и) подпись