

Источники права

ЧАСТЬ 1.

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

1. Понятие форм (источников права)

Источник права в материальном смысле — это сами общественные отношения, то есть материальные условия жизни общества определяющие содержание права

Источник права в идеологическом смысле — это правосознание и правовая культура (как правосознание законодателей, так и правосознание народа).

Источник права в историческом смысле он представляет собой различные памятники права (Законы Ману, Статуты ВКЛ)

Источник права в политическом смысле под источником права понимается государство.

ИСТОЧНИК ПРАВА В ФОРМАЛЬНОМ (ЮРИДИЧЕСКОМ) СМЫСЛЕ — ЭТО СПОСОБ ЗАКРЕПЛЕНИЯ И СУЩЕСТВОВАНИЯ НОРМ ПРАВА.

1. Понятие форм (источников права)

▶ **Форма (источник) права**

▶ – способ выражения, закрепления правовых норм.

2. Виды источников права

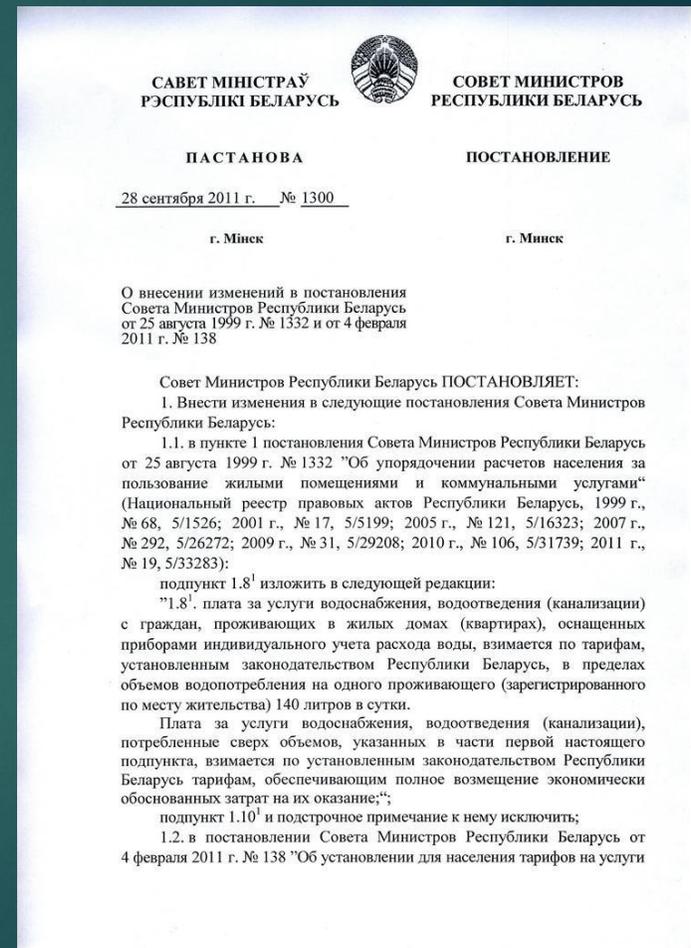
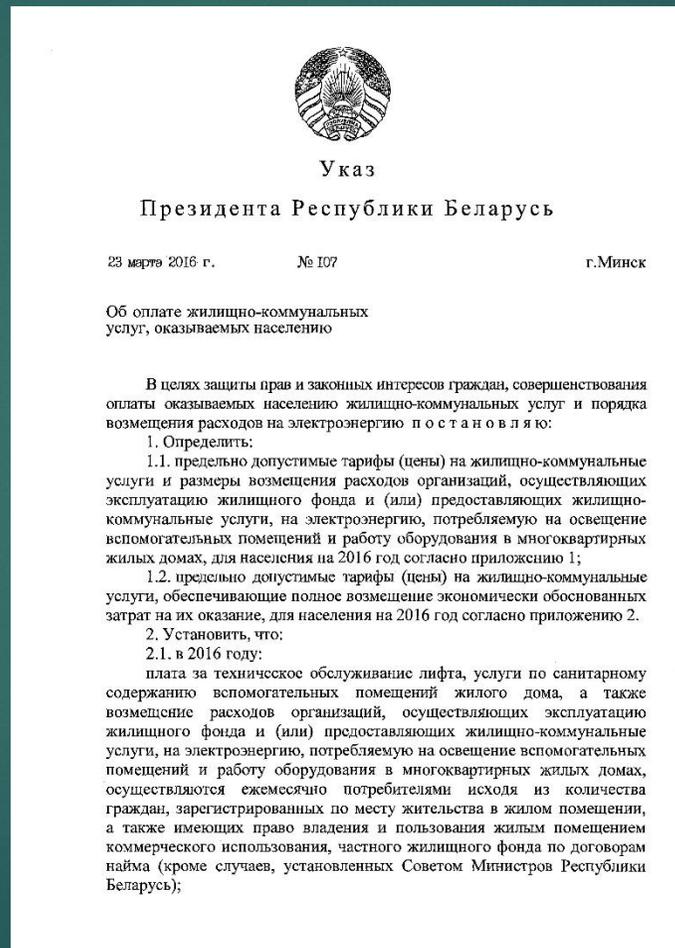
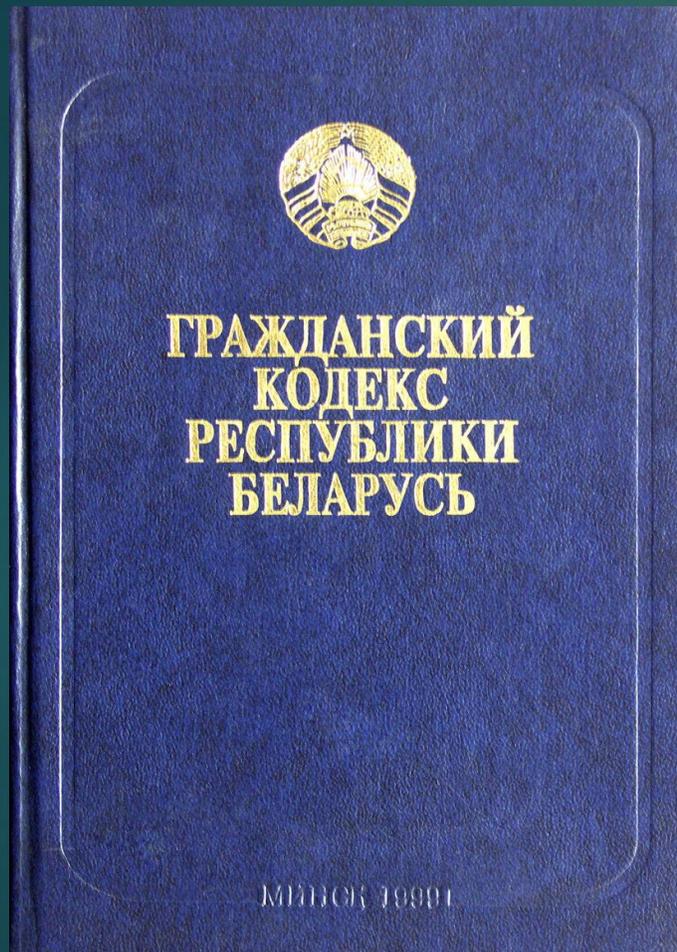
- ▶ **нормативный правовой акт;**
- ▶ договор нормативного содержания;
- ▶ правовой обычай;
- ▶ общие принципы права
- ▶ юридический прецедент;
- ▶ религиозные догмы
- ▶ юридическая наука (доктрины и идеи)
- ▶ юридическая практика.

3. Нормативный правовой акт

▶ **нормативный правовой акт**

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

3. Нормативный правовой акт



3. Нормативный правовой акт

Закон Республики
Беларусь от 10.01.2000
N 361-3 (ред. от
02.07.2009) "О
нормативных правовых
актах Республики
Беларусь"

3. НОРМАТИВНЫЙ ПРАВОВОЙ АКТ

- ▶ Статья 2 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах»
- ▶ Виды нормативных правовых актов:
 - ▶ Конституция Республики Беларусь
 - ▶ Решение референдума
 - ▶ Программный закон
 - ▶ Кодекс Республики Беларусь
 - ▶ Закон Республики Беларусь
 - ▶ Декрет Президента Республики Беларусь
 - ▶ Указ Президента Республики Беларусь
 - ▶ Директива Президента Республики Беларусь
 - ▶ Постановления палат Парламента - Национального собрания Республики Беларусь
 - ▶ Постановление Совета Министров Республики Беларусь
 - ▶ Акты Конституционного Суда Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь (постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь), Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь (постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда

3. Нормативный правовой акт

▶ Характерные признаки:

- ▶ издается компетентным государственным органом или непосредственно народом в определенном процедурном порядке;
- ▶ имеет государственно-властный характер;
- ▶ охраняется государством, в том числе в принудительном порядке;
- ▶ обладает **юридической силой**, т. е. способностью реально действовать и порождать юридические последствия;
- ▶ существует в документальной форме, имеет установленную форму и реквизиты, снабжен указаниями о времени и месте принятия, а также подписями надлежащих должностных лиц, разбит чаще всего на части, разделы, главы, параграфы, статьи и т. п.; содержит четкие положения о том, на какую территорию или какой круг лиц распространяется действие данного акта;
- ▶ является частью строгой иерархии и системы права.

4. НОРМАТИВНЫЙ ДОГОВОР

- ▶ **НОРМАТИВНЫЙ ДОГОВОР**

- ▶ (ДОГОВОР НОРМАТИВНОГО СОДЕРЖАНИЯ)

- ▶ — ЭТО СОВМЕСТНЫЙ ПРАВОВОЙ АКТ, оформление выражения согласованных обособленных волеизъявлений субъектов правотворчества, направленных на установление правовых норм.

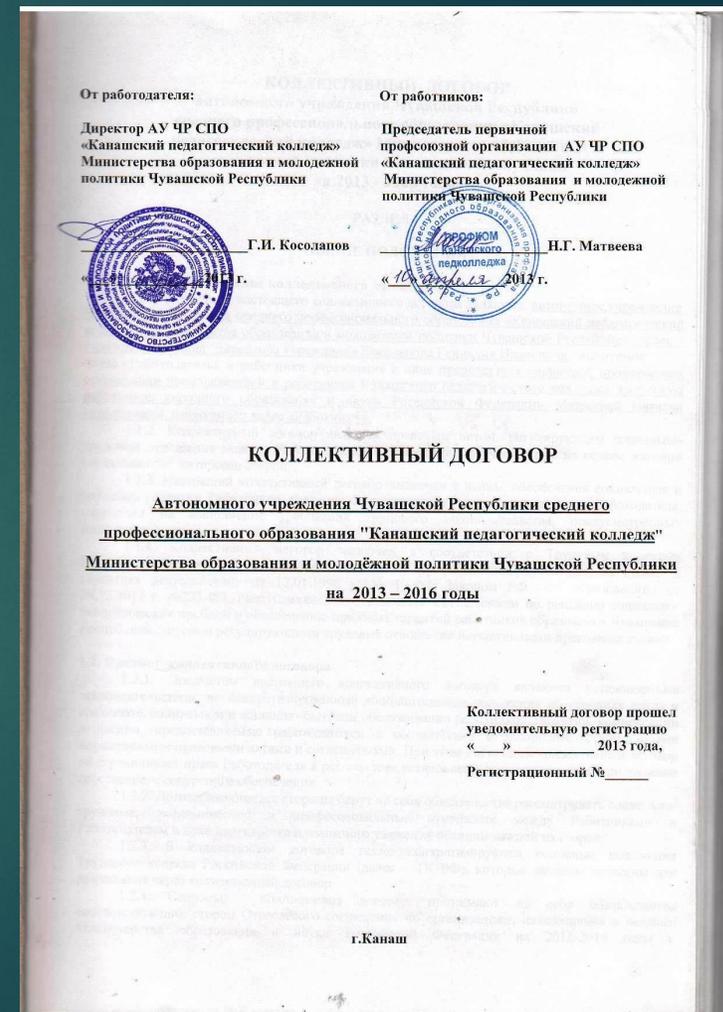
4. НОРМАТИВНЫЙ ДОГОВОР



Договор о Евразийском экономическом союзе" (вместе с Приложениями 1 - 33) (Подписан в г. Астане 29.05.2014)

Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Заключена в г. Кишиневе 07.10.2002)

Коллективные договоры



4. НОРМАТИВНЫЙ ДОГОВОР

▶ **Характерные черты:**

- ▶ общий взаимный интерес сторон;
- ▶ равенство сторон;
- ▶ добровольность заключения;
- ▶ взаимная ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение принятых обязательств;
- ▶ правовое обеспечение.

5. Правовой обычай

▶ Правовой обычай

- ▶ — представляет собой неписаное правило поведения, сложившееся вследствие его фактического и многократного применения в течение длительного времени и признаваемое государством в качестве общеобязательного правила.

5. Правовой обычай

▶ Характерные признаки:

- ▶ **Продолжительность существования**
- ▶ **Устный характер**
- ▶ **Формальная определенность**
- ▶ **Локальный характер**
- ▶ **Санкционированность государством**

5. Правовой обычай

Статья 439. Качество товара

1. Продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи.
2. При отсутствии в договоре условий о качестве товара продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода **ОБЫЧНО** используется.

Гражданский кодекс Республики Беларусь
07.12.1998 N 218-3 (ред. от 09.01.2017)

Статья 136. Размер ущерба, подлежащего возмещению за утрату, недостачу или повреждение (порчу) груза

2. Стоимость груза определяется исходя из его цены, указанной в счете продавца или предусмотренной договором, а при отсутствии счета или указания цены в договоре - исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах **ОБЫЧНО ВЗИМАЕТСЯ ЗА АНАЛОГИЧНЫЕ ТОВАРЫ.**

Кодекс торгового мореплавания Республики Беларусь от 15.11.1999 N 321-3 (ред. от 10.01.2015)

5. Правовой обычай

▶ обычаи:

- ▶ *secundum legem* (**в дополнение к закону**), который действует наряду с законом, дополняя его в случае пробела или невозможности истолковать ситуацию с помощью законодательства;
- ▶ *praeter legem* (**кроме закона**), который также существует параллельно с законодательством страны, однако очень ограничен процессом кодификации и первенством закона в современном романо-германском обществе;
- ▶ *adversus legem* (**против закона**), который в настоящее время играет весьма незначительную роль в связи с верховенством закона или судебной практики (в зависимости от правовой семьи) в иерархии источников права.

5. Правовой обычай

- ▶ В современном обществе каждое государство по-своему решает, какое место отвести обычаю в иерархии источников права. Отсылки к обычаю традиционно применяются **в международном морском и торговом праве.**
- ▶ Специфика этого источника (формы выражения) права в современных условиях состоит в том, что в законе дается только **отсылка к действующим обычаям**, сам же обычай в нормативном акте не приводится.

6. Общие принципы права

- ▶ **Принципы права** — основные идеи, руководящие положения, определяющие содержание и направления правового регулирования.
 - ▶ регулируют возникшие пробелы в правоотношениях
 - ▶ аналогия права - применение к общественным отношениям вследствие отсутствия норм права, регулирующих не только данные, но и сходные общественные отношения, общих начал, смысла законодательства, общих принципов права и принципов конкретных отраслей права;

6. Общие принципы права

▶ Принципы права

- ▶ верховенства права
- ▶ законности
- ▶ гуманизма
- ▶ социальной справедливости
- ▶ равенства всех перед законом (равноправия)
- ▶ взаимной ответственности личности и государства
- ▶ ответственности при наличии вины

7. Юридически прецедент

▶ **юридический прецедент**

- ▶ - решение судебного органа по конкретному делу официально становится общим правилом, эталоном разрешения аналогичных дел другими судами либо служит примерным образцом толкования закона (прецедент толкования).

7. Юридически прецедент

Характерные
признаки:

```
graph TD; A[Характерные признаки:] --- B[Казуистичность]; A --- C[Множественность]; A --- D[Противоречивость и гибкость.]
```

Казуистичность

Множественность

Противоречивость
и гибкость.

7. Юридически прецедент



7. Юридически прецедент

▶ **Miranda v. State of Arizona**

- ▶ Миранда против Аризоны 384 U.S. 436 (1966) — историческое дело, рассмотренное Верховным Судом Соединённых Штатов Америки. Рассматривалось с 28 февраля по 1 марта 1966 года, решение оглашено 13 июня 1966 года. Решением по этому делу суд установил, что любые показания, как признательные, так и оправдательные могут быть использованы в суде только в том случае, если сторона обвинения может доказать, что подозреваемый перед допросом был информирован о праве на адвоката и о праве не свидетельствовать против себя.

The person in custody must, prior to interrogation, be clearly informed that he has the right to remain silent, and that anything he says will be used against him in the court of law; he must be clearly informed that he has the right to consult with a lawyer and to have the lawyer with him during interrogation, and that, if he is indigent, a lawyer will be appointed to represent him

Miranda v. State of Arizona; Westover v. United States; Vignera v. State of New York; State of California v. Stewart



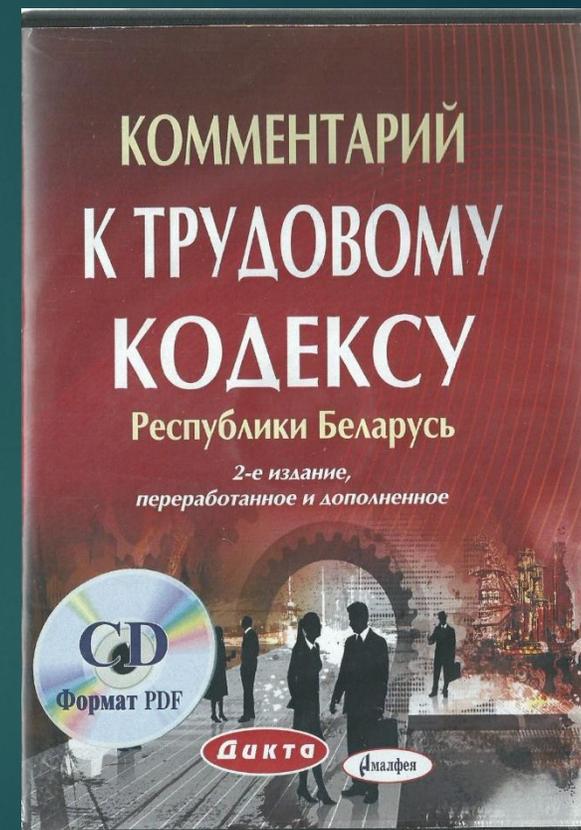
8. Правовая доктрина

▶ **Юридическая наука, как источник права**

- ▶ В настоящее время цели юридической науки определены достаточно четко: вырабатывать способы установления и реализации права, давать систематические, глубокие знания обо всей юридической действительности.
- ▶ Следовательно, мнения ведущих ученых-юристов в большинстве случаев не образуют право, но являются **«вспомогательными средствами для определения правовых норм»**

8. Правовая доктрина

- ▶ Статья 38 Статута Международного Суда, принятого 26 июня 1945 г., характеризует судебные решения и **юридическую науку (доктрины и идеи)** наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву различных наций в качестве лишь «вспомогательного средства для определения правовых норм».



не источник права

9. Религиозные догмы

▶ **Религиозные догмы**

- ▶ – своды правил поведения, содержащихся в религиозных текстах, Священных Писаниях тех или иных религий.

9. Религиозные догмы

- ▶ **Мусульманское право, или шариат** (пер. с араб. — путь следования), складывается из четырех частей:
 - ▶ Корана (сборника проповедей пророка Мухаммеда);
 - ▶ Сунны (сборника историй о жизни пророка, его жизнеописания, записанного его учениками);
 - ▶ Иджмы (согласованного заключения древних правоведов, знатоков ислама, об обязанностях правоверных, получившего значение юридической истины, извлеченной из Корана и Сунны);
 - ▶ Кияса (рассуждений мусульманских юристов в области нрава по аналогии в отношении к новым, не предусмотренным Кораном случаям).
 - ▶ Мусульманский судья, осуществляя правосудие, обращается не к Корану, который он не может и не вправе толковать, а к книгам, написанным в разные годы авторитетными юристами, учеными- богословами и содержащими такое толкование.

9. Религиозные догмы

аят в Коране:

«О те, которые уверовали! Воистину спиртное, азартные игры является мерзостью из дел Сатаны. Сторонитесь же этого! Возможно, вы преуспеете. Поистине Сатана хочет посеять между вами вражду и ненависть через алкоголь и азартные игры и отвратить вас от упоминания Аллаха и от молитвы-намаза. Не прекратите ли вам заниматься этими скверными и гнусными делами?!»

(Коран, 5:90, 91).



Коран