

Министерство науки и высшего образования РФ
Филиал ФГБОУ высшего образования
«Псковский государственный университет»
в г. Великие Луки Псковской области

ИСТОЧНИКИ (ФОРМЫ) ПРАВА

ТЕМА № 3.4



Преподаватель Е.В. Лягина

Понятие источников права

Источники права в материальном смысле - общественные, прежде всего, экономические отношения в их разнообразных видах, которые при данном способе производства требуют правового регулирования. Источниками права в материальном смысле служат производственные отношения, производительные силы, формы собственности.

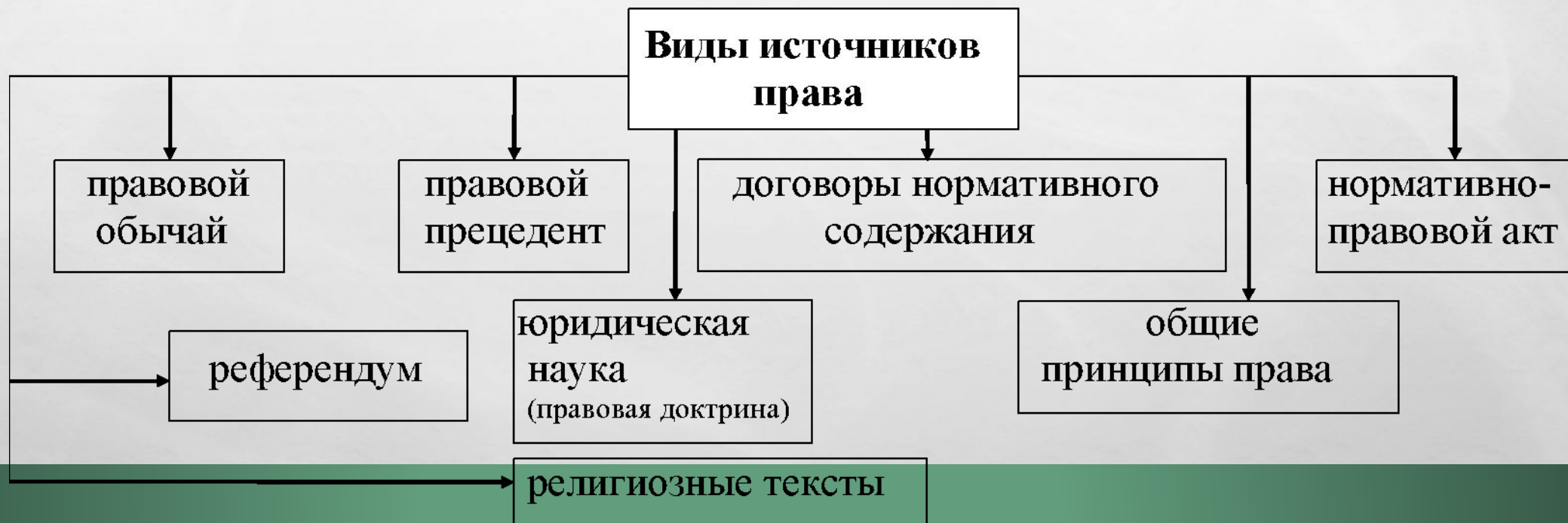
Источники права в идеальном (идеологическом, концептуальном) смысле - те идеологические воззрения, которые господствуют в обществе и получают выражение и закрепление в правовых предписаниях.

Источники права в юридическом смысле - способы выражения и внешнего формального закрепления предписаний правовых норм, придания им общеобязательного значения.



Каждое государство наряду с общими для всех признаками (суверенитет, налоги, территория, армия, государственный язык, символы государства и т.д.) имеет ряд черт, характерных только для него. Подобное мы можем наблюдать в различных сферах общественной и государственной жизни: в экономике, культуре, идеологии, менталитете населения, традициях.

Специфика проводимой государством политики в той или иной сферах проявляется в особенностях источников, при помощи которых формируется национальная система права. В зависимости от способа закрепления и "среды обитания", в которых должны действовать нормы права, выделяют следующие виды его источников.



Правовой обычай. Этот вид источника права является наиболее древним. Он возник одновременно с государством и на первых этапах социального развития был основным. Обычаи возникают, развиваются и становятся необходимыми для определенной части граждан на протяжении длительного исторического развития. Определенная часть из них перестает соответствовать потребностям общества и утрачивает свое значение, "уступая дорогу" другим, более востребованным.

Правовой обычай - это санкционированное государством правило поведения, которое сложилось исторически в силу постоянной повторяемости и признано государством в качестве обязательной нормы поведения.

Обычно выделяют следующие виды правовых обычаев: прогрессивные, консервативные, реакционные. Государство санкционирует лишь те обычаи, которые не противоречат проводимой им политике, а также сложившимся нравственным основам образа жизни.

Как источники права правовые обычаи характеризуются следующими особенностями:

- носят локальный характер;
- тесно взаимодействуют с другими социальными нормами и, в частности, с религиозными (в Индии обычное право входит в структуру индусского права);
- их основные сущностные черты нередко отражаются в пословицах, афоризмах и поговорках;
- их применение обеспечивается санкцией государства;
- отличаются консервативным характером, придавая обязательный характер общественным отношениям, сложившимся в результате длительной общественной практики.

В международном праве обычай представляет собой не только форму выражения традиционно сложившихся норм, но и важный способ создания новых юридически обязательных правил поведения государств в различных сферах деятельности и международного общения. Исторически первые источники права состояли из обычаев, систематизированных в определенном порядке.

Законник Хаммурапи. Назван по имени царя Вавилона (18 век до н. э.). Авторы Законника стремились группировать статьи по их содержанию, но строгого различия между правом уголовным, гражданским или процессуальным они еще не проводили.

Главными источниками Законника были судебные решения самого Хаммурапи и высших судов вообще. Смертная казнь упоминается в 30 случаях. Была она, как правило, мучительной: сожжение, утопление, насаждение на кол... Судья не мог изменить уже вынесенное решение. В противном случае его самого ждало суровое наказание. Высшей судебной инстанцией был сам царь.

Законник Хаммурапи

- Законник Хаммурапи состоит из 282 статей. Из них полностью сохранилось 247. Остальные оказались стертыми. Некоторые из них удалось восстановить по документам знаменитой библиотеки ассирийского царя Ашурбанипала.
- Выставленный на городской площади "столб законов" должен был служить правосудию, совершавшемуся здесь же, и одновременно напоминать: никто не может отговариваться незнанием права.



Законы Ману (I век до н.э.). Написаны в форме двустижий (2685 статей). Авторы - жрецы одной из древнеиндийских брахманских школ.

Непременным условием всякого договора была его публичность.

Развод для жены невозможен: "Ни продажей, ни разводной платой жена не освобождается от мужа"; "Муж может оставить жену, если она его ненавидит"; "жена, не рожаящая детей, может быть переменена на восьмом году, рожаящая мертвых - на десятом, но сварливая немедленно".

Суровы наказания за воровство. Вор, застигнутый на месте преступления, мог быть убит немедленно. Ночная кража каралась посадением на кол. В других случаях предписывалось членовредительство, 11-кратный штраф от стоимости украденного. Наказание возрастало при рецидиве.

Главными средствами установления судебной истины были свидетельские показания и разного рода испытания. Клятва человека приравнивалась к свидетельским показаниям.



В современных условиях обычай как основной источник права утратил свое значение. Однако в международном гражданском и других отраслях права обычай продолжает иметь место. Например, статья 5 ГК РФ в качестве источника гражданского права предусматривает обычай. Давая ему следующее определение:

Обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

КОДЕКСЫ • ЗАКОНЫ • НОРМЫ

ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ



ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС

ЧАСТИ ПЕРВАЯ, ВТОРАЯ, ТРЕТЬЯ, ЧЕТВЕРТАЯ

Правовой прецедент.

Прецедент - это увековеченный принцип. Под прецедентом принято понимать характер поведения субъекта (субъектов) права в конкретной ситуации, которое рассматривается как образец поведения для других в аналогичных обстоятельствах.

Правовой прецедент - это решение по конкретному делу, которому государство придает силу общеобязательного в последующих спорах.

Судебный прецедент является весьма распространенной формой права в современном мире и особенно в англосаксонской правовой семье. Юридическая практика в целом и судебная практика в частности фактически получили значение источника права еще в Древнем Риме, поскольку ряд институтов римского права складывался именно в ходе судебной практики. Назначение судебной практики признавалось как средство формирования правосознания юристов, являющегося личностным механизмом разрешения юридически значимых дел. Иными словами, судебная практика рассматривалась как определенная идеология.

Этот источник права широко используется в англосаксонской системе права. Так, в Великобритании право создано королевскими Вестминстерскими судами, ибо общее право - это право судебной практики. Судебная практика в Великобритании и других государствах данной правовой семьи не только реализует право, но и создает норму права. Соответственно, судьи исполняют роль субъектов правотворчества. Обязанность придерживаться норм права, уже содержащихся в общей части судебных решений, уважать судебные прецеденты вполне логична для права, созданного судебной практикой. Судьи в государствах с общей системой права обязаны придерживаться решений, принятых их предшественниками.

С середины XX в. прецедент как источник права стал применяться в романо-германской правовой семье. С распадом СССР и созданием Российской Федерации на принципиально новой экономической, политической и идеологической основе прецедент (в том числе и судебный) начинает пробивать себе дорогу в российской правовой системе (Полномочия Конституционного Суда Российской Федерации).



Договор нормативного содержания.

Договор нормативного содержания - это соглашение двух или более сторон, устанавливающее, изменяющее или отменяющее правовые нормы в пределах их компетенции. Такие договоры бывают внутригосударственными и международными. Они могут содержаться в нормах права, принимаемых международными организациями различного вида: универсальных (ООН), региональных (Совет Европы), специализированных (МАГАТЭ, ВОЗ, ВТО).



**Международное агентство
по атомной энергии
МАГАТЭ**



Для договоров нормативного содержания, характерны следующие основные черты:

- они предназначены регулировать наиболее устойчивые и типичные виды общественных отношений;
- заключаются в публичных интересах для достижения общественно полезных целей;
- охватывая широкий круг общественных отношений, они носят комплексный характер и могут выступать в качестве самостоятельных источников права;
- распространяют свое действие на формально неопределенный круг лиц;
- рассчитаны на неоднократное применение;
- как правило, не имеют фиксированного срока действия (если речь идет о временной передаче полномочий, то нормативный договор носит устанавливаемый в определенных рамках временный характер);
- содержащиеся в них требования обязательны для исполнения;
- продолжают свое общее действие независимо от возникновения или прекращения предусмотренных ими конкретных правоотношений;
- содержат правила поведения, юридически значимые не только для непосредственных участников договорных отношений (внутреннее юридическое воздействие), но и для иных лиц (внешнее юридическое воздействие);
- при возникновении спорных ситуаций, связанных с их исполнением, предусматривается специальная процедура разрешения юридического конфликта, связанная с определением уполномоченных субъектов (Конституционный Суд РФ, подобные суды в субъектах Российской Федерации - конституционные или уставные).

Федеративные государства, как правило, строятся на основе договора между федеральной властью и субъектами федерации. Они регулируют предметы ведения сторон и их полномочия.

Общие принципы права - т. е. отправные, исходные начала правовой системы признаются источниками права при отсутствии законодательной нормы, обязательного прецедента или обычая.

В обобщенном виде они выражаются следующим образом.

- 1. Принцип конституционности, т.е. ее верховенство в выстраивании иерархической системы правовых актов.**
- 2. Связанность государственных органов принятыми решениями (в том числе и собственными).**
- 3. Последовательность государства в деле правового регулирования и недопустимость использования обратной силы закона при усилении наказания.**
- 4. Реальная гарантия реализации провозглашенных законодательством прав и свобод гражданами.**
- 5. Информированность граждан государством о принятых законодательных актах.**
- 6. Максимально понятный для граждан язык изложения юридических текстов.**
- 7. Системный характер действующего законодательства.**
- 8. Строгое соблюдение издания нормативных правовых актов в рамках имеющихся полномочий.**
- 9. Соблюдение принципа пропорциональности (соразмерности) применения ограничительных мер.**
- 10. В основе правового регулирования шире использовать не разрешительный, а запретительный порядок, т.е. указывать только на действия, от которых лица должны воздерживаться.**

Нормативный правовой акт. У каждой отрасли права имеются особенности в источниках его формирования. Это зависит от ряда таких факторов, как: предмет, виды и способы регулирования общественных отношений; характер ограничений, применяемых в процессе регулирующего воздействия, и т.д. Например, «внутренним» источником формирования уголовного права являются только федеральные законы. У других отраслей и комплексов права - совокупность нормативных актов, обладающих различной юридической силой.

Национальным (внутригосударственным) источником формирования системы чрезвычайного законодательства РФ в силу его специфики, так же как и уголовного права, выступает только федеральное законодательство в виде Конституции РФ, федеральных конституционных законов и федеральных законов. Это определяется тем, что действие норм чрезвычайного законодательства предполагает введение ограничений на некоторые виды конституционных прав и свобод граждан и организаций. Подобные вопросы относятся к предметам ведения только федеральных органов власти.

Нормативный правовой акт - установленный государством акт, содержащий общие правила поведения (норма права). Данная форма права известна всем обществам. По юридической силе нормативные акты делятся на законы и подзаконные акты.

Сегодня под верховенством закона в большинстве стран понимают прежде всего верховенство конституции. Конституцию определяют как центр, ядро правовой системы, источник государства и т.д. Неодинаковая юридическая сила иных законов порождает проблему их соподчиненности. Она дополняется проблемой соотношения закона и подзаконных актов, а в федеративных государствах - соотношения нормативных актов федерации и ее субъектов.

Закон - это принятый в особом порядке акт, законодательного органа, обладающий высшей юридической силой и направленный на регулирование наиболее важных общественных отношений.

Законы и их характерные признаки

А. Принимаются только законодательными, представительными органами государственной власти или непосредственно народом в порядке референдума

Б. Обладают высшей юридической силой

В. Регулируют наиболее важные основополагающие общественные отношения

Г. Содержат нормы первичного, исходного характера

Д. Принимаются в особом процессуальном порядке

Виды законов



В России законы делятся на конституционные и текущие.

К конституционным законам относятся, прежде всего, сама Конституция, законы, вносящие в нее изменения, и законы, необходимость принятия которых обусловлена упоминанием их в Конституции.

Текущие законы - принимаются на основе исполнения конституционных законов, составляют текущее законодательство и регулируют различные стороны экономической, политической, культурной жизни страны.

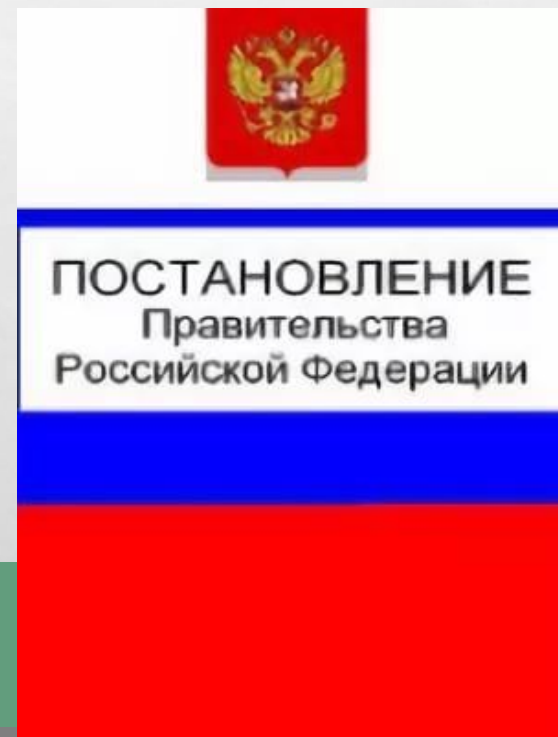


Органические (кодифицированные) законы - юридически цельные, внутренне согласованные акты, отличающиеся высоким уровнем нормативных обобщений и призванные комплексно регулировать определенную сферу общественной жизни. К ним относятся: Основы законодательства, кодексы по различным отраслям законодательства и т. д.

Чрезвычайные (исключительные) законы - принимаются при тех или иных чрезвычайных обстоятельствах, вызванных природными, экологическими, социальными и иными причинами, носят временный характер.

По органу, принимающему закон, в Российской Федерации различают законы федеральных представительных органов и законы федеральных органов субъектов Федерации. По объему и объекту регулирования законы делятся на общие и специальные. Общие законы посвящены определенной сфере общественных отношений. К ним относятся: Основы законодательства; основные принципы законодательства; кодексы. Специальные законы регулируют более узкие сферы общественных отношений (например, Закон РФ «О полиции» и др.).

Подзаконный нормативный правовой акт - это документ, издаваемый в соответствии с законом и ему не противоречащий, содержащий нормы права, конкретизирующие, детализирующие и организационно обеспечивающие действие закона. Он является понятием собирательным и представляет собой иерархию актов, начиная от высших представительных органов, Президента, Правительства и кончая актами местных органов власти и управления. В федеративном государстве необходимо также различать подзаконные нормативные правовые акты федеральных органов государственной власти и субъектов Федерации.



Виды подзаконных нормативных правовых актов

Акты президента
(Указы,
распоряжения)

Акты правительства
(постановления,
распоряжения)

Акты министерств и
ведомств (приказы,
инструкции и т.п.)

Акты органов
местного
самоуправления
(решения,
постановления)

Доктрина и религиозные тексты. Под доктриной как источником права понимается наука (теория, концепция или идея), которые во всех без исключения случаях используются в правотворческом и правореализующем процессе. В романо-германской правовой семье доктрина имеет первостепенное значение, так как в течение длительного времени она была основным источником права, которое было выработано в университетах в период XVIII - XIX вв.

Все верования, основанные на духовных началах, отдают предпочтение нормам естественного права. Его нормы должны служить базисом для развития принципов справедливости, согласно которым люди должны делиться между собой благами, дарованными им природой. Естественное право они рассматривают как нравственный приоритет по отношению к создаваемому человеком позитивному праву.

Значение доктрины, а также религиозной догмы особенно заметно в мусульманском праве, основанном на принципе авторитета религиозных догм и религиозных деятелей. Поэтому заключения древних юристов, знатоков ислама здесь имеют официальное юридическое значение. Аналогичная ситуация в индуистском праве.

Для мусульманского и индуистского права характерно переплетение с религией. Так, мусульманское право имеет четыре источника. Это, прежде всего, Коран - священная книга ислама, состоящая из высказываний Аллаха последнему из его пророков и посланцев Магомету (570 - 632); Сунна - сборник традиций, связанных с посланцем Бога; иджма - единое соглашение мусульманского общества; кияс, или суждение по аналогии. Существующие в мусульманских государствах законы фактически воспроизводят указанные источники.

Референдум – всенародное голосование по какому-либо важному вопросу государственной и общественной жизни.

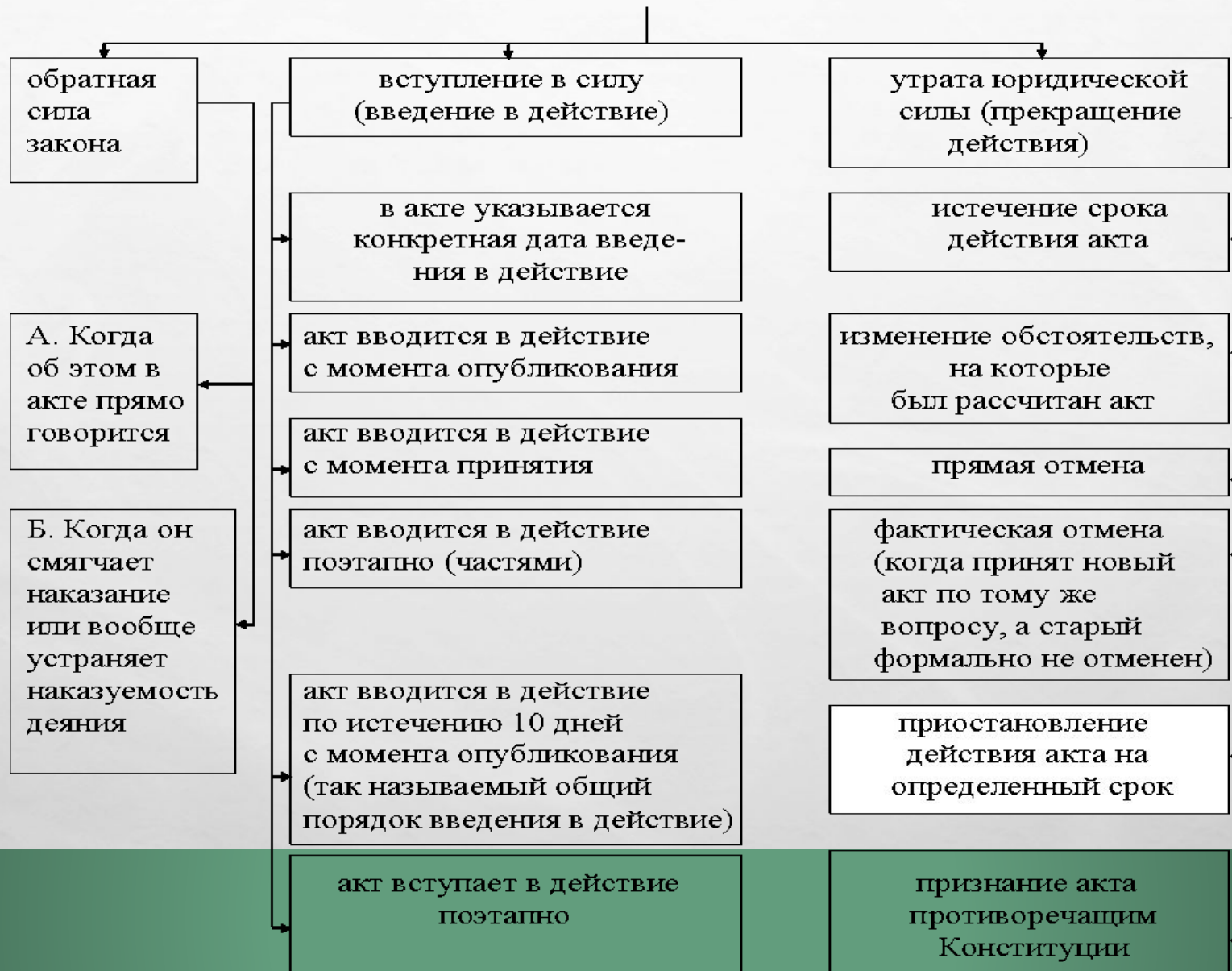
Для практики имеет непосредственное значение проблема действия нормативных актов. Она включает в себя четыре аспекта:

- на какие общественные отношения данный нормативный акт распространяется (предметное действие);
- с какого времени и по какое время нормативный акт имеет юридическую силу (действие во времени);
- на какую территорию он распространяет свое регулирующее воздействие (действие в пространстве);
- каковы его адресаты (действие по кругу лиц).

Нормативные правовые акты во времени начинают действовать с момента вступления их в законную силу. Этот момент определяется: днем принятия акта правотворческим органом; истечение установленного законом срока после его опубликования; временем, указанным в самом акте или в специальном акте о введении его в действие. Акт утрачивает силу по истечении срока действия акта, в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действовавший акт, на основании прямого указания компетентного органа о его отмене.

Принципиально важен, особенно для практики, вопрос об обратной силе закона. По общему правилу "закон обратной силы не имеет". Исключения составляют уголовный закон и закон об административной ответственности, которые имеют обратную силу в следующих случаях: если закон распространяет действие на факты, возникающие до его вступления в законную силу; если это устанавливается самим законом; если закон смягчает или устраняет ответственность.

действие нормативных правовых актов во времени



В пространстве пределы действия нормативных актов определяются территорией, на которую распространяется суверенная власть конкретного государства, либо территорией, указанной в самом законодательном акте (например, районы Крайнего Севера).

По кругу лиц нормативный акт распространяет свое действие на категории субъектов, указанных в законе, с учетом предусмотренных в нем ограничений в отношении официальных представителей других государств, дипломатов и других лиц, обладающих дипломатическим иммунитетом.

