

Тема 9. ИСТОЧНИКИ (ФОРМЫ) ПРАВА



Вопросы лекции:

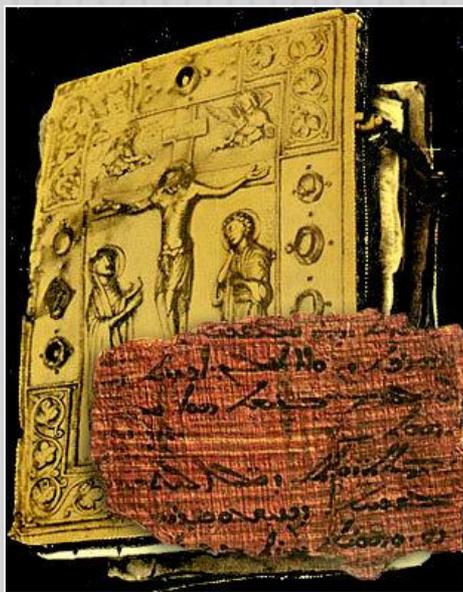
- 1. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И ВИДЫ ИСТОЧНИКОВ (ФОРМ) ПРАВА**
- 2. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТОВ**
- 3. ПРЕДЕЛЫ ДЕЙСТВИЯ НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТОВ**
- 4. ПРАВОВОЙ ПРЕЦЕДЕНТ, ПРАВОВОЙ ОБЫЧАЙ, РЕЛИГИОЗНЫЙ ТЕКСТ И ИНЫЕ ИСТОЧНИКИ ПРАВА.**
- 5. ИСТОЧНИКИ ПРАВА, РЕГУЛИРУЮЩИЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ СОТРУДНИКОВ ОРГАНОВ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ**

1. Понятие, признаки и виды источников (форм) права

Существуют два подхода к понятию «источник права»:

Формы (источники) права – официальные способы выражения и закрепления правовых норм.

Источники права - факторы, порождающие появление и действие права



Виды источников права

Источник (форма) права

Принципы
права

Судебный
прецедент

Религиозный
текст

Правовая
доктрина

Нормативный
правовой
договор

Правовой
обычай

Нормативный
правовой акт

2. Понятие и виды нормативных правовых актов

Нормативный правовой акт – официальный письменный документ, создаваемый в результате правотворческой деятельности государства или всенародного волеизъявления, содержащий нормы права и имеющий общеобязательную силу.

Принимается в особом порядке:

- 1) компетентными органами государства
- 2) в порядке делегированного правотворчества или
- 3) на референдуме



Признаки нормативного

правового акта

- 1) является **официальным письменным документом**;
- 2) **имеет государственно-властный характер**, исходит от государства и обеспечивается государственным принуждением;
- 3) принимается **с соблюдением определенной процедуры**;
- 4) **содержит нормы права**, т. е. общие правила поведения;
- 5) имеет заранее установленную **юридическую силу**;

Иерархия нормативных актов (по юридической силе)



ЗАКОНЫ – регулируют наиболее важные общественные отношения, принимаются парламентом

ПОДЗАКОННЫЕ АКТЫ – издаются на основе законов и во исполнение законов

Конституция

Указы Президента

Федеральные конституционные законы

Постановления Правительства РФ

Федеральные законы

Нормативные акты министерств и т.д.

Законы субъектов федерации

Понятие и признаки закона



Закон - это нормативный правовой акт, который:

- обладает высшей юридической силой;
- принимается представительными (законодательными) органами государственной власти в особом порядке,
- в редких случаях законы принимаются путем референдума - всенародного голосования;
- регулирует наиболее значимые общественные отношения.

Высшая юридическая сила



Законы создаются в процессе законотворчества законодательным органом государства, в состав которого входят представители народа. Этим объясняется легитимность закона и наделение его **высшей юридической силой**: в случае противоречия между нормой закона и подзаконного акта применяется норма закона.

Если друг другу противоречат нормы законов, обладающих равной юридической силой, то применяется закон, изданный позднее! Кроме того, закон не может быть отменен или изменен никаким иным нормативным правовым актом (кроме закона, принятого позднее).

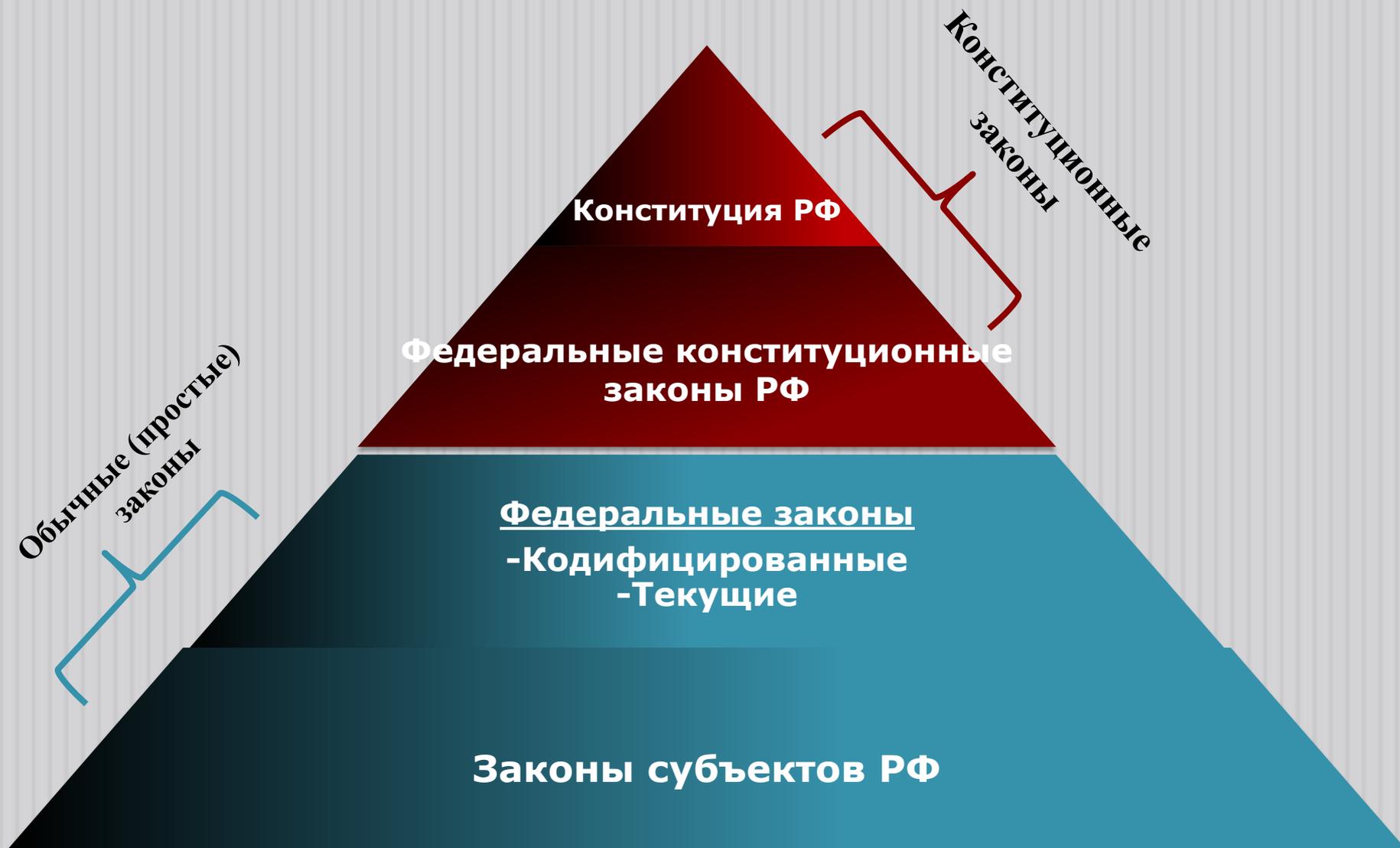
Однако, закон может отменить или изменить любой другой нормативный правовой акт!

Делегированное законотворчество

Не существует единого подхода по отношению к практике делегированного законотворчества. Различают государства, в которых:

- 1) **Конституция напрямую запрещает законотворческую деятельность правительства.** К таким странам относятся Россия и Мексика. Конституция Мексики устанавливает, что ни при каких обстоятельствах правительству Мексики не могут быть предоставлены полномочия по изданию актов, имеющих силу закона.
- 2) **прямо не выражено отношение к данному виду законотворчества.** Например, в Великобритании. Если мы обратимся к практике, то найдем множество примеров такого делегирования, в частности, во время Первой мировой войны в 1914 г. правительство Англии на основании Акта о защите королевства получило неограниченные полномочия на делегированное законотворчество.
- 3) **Конституция санкционирует законотворческую деятельность правительства и четко регламентирует этот процесс.** Например, в Конституции Италии закреплено, что палаты передают президенту право амнистии и помилования законом о делегировании.

Виды законов



Конституция РФ

Конституция РФ – основной закон

- обладает высшей юридической силой в системе всех нормативных актов страны;
- имеет прямое действие;
- является базой всего законодательства.



Федеральные

конституционные законы

(ФКЗ)

регулируют вопросы особой важности!

ФКЗ - это законы, принятие которых предусмотрено в самом тексте Конституции и которые вносят изменения в Конституцию.

Особенности:

1) обладают **более высокой юридической силой** по сравнению с обыкновенными законами;

2) принимаются **в особом порядке** - квалифицированным большинством, т.е. заранее установленным повышенным кворумом при голосовании.

В России, например, за принятие ФКЗ должны проголосовать не менее 2/3 депутатов Государственной Думы и 3/4 членов Совета Федерации от их списочного состава. В то время как для принятия обыкновенного закона достаточно простое большинство голосов в обеих палатах (50% плюс один голос);

3) Глава государства не обладает правом вето в отношении ФКЗ, а должен по истечении определенного срока (в России - в течение 14 дней) подписать ФКЗ и обнародовать его.

Федеральные законы принимаются по любым другим вопросам.
Законы субъектов (в федеративном государстве) - по вопросам, отнесенным к ведению субъектов федерации.

Подзаконные акты

Подзаконные акты (указы, постановления, приказы, инструкции).

- - обладают **меньшей юридической силой**, чем закон (издаются на основе и во исполнение законов)
- Их принимают **органы исполнительной власти и должностные лица** –
 - Президент РФ (указы, распоряжения),
 - Правительство Российской Федерации (постановления, распоряжения),
 - Министерства (разъяснения)
 - и другие органы власти в пределах своей



УКАЗ

ПРЕЗИДЕНТА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О награждении орденом
"За заслуги перед Отечеством" IV степени
Ильинского И.М.

За большой вклад в развитие образования и науки и многолетний добросовестный труд наградить орденом "ЗА ЗАСЛУГИ ПЕРЕД ОТЕЧЕСТВОМ" IV степени ИЛЬИНСКОГО Игоря Михайловича - ректора негосударственного некоммерческого образовательного учреждения "Московский гуманитарный университет".

Президент
Российской Федерации

В.Путин

Москва, Кремль
8 сентября 2006 года
№ 983

3. Пределы действия нормативных правовых актов

определяются:

- - действием нормативного правового акта во времени;
- - действием нормативного правового акта в пространстве;
- - действием нормативного правового акта по кругу лиц.

Действие НПА во времени начинается с момента вступления его в силу, а прекращается с момента утраты им юридической силы

Нормативные правовые вступают в силу:

- 1) *по истечении нормативно установленного срока* со дня опубликования (например, в России законы вступают в силу на всей территории через 10 дней с момента их опубликования),
- 2) с момента, *указанного в самом нормативном акте или в специальном акте* о введении его в действие,
- 3) с момента принятия.

Нормативные правовые акты прекращают действие (утрачивают силу) в результате следующих трех обстоятельств:

- 1) *по истечении срока действия*, на который был принят акт,
- 2) в результате *прямой отмены* (официального объявления отмененным),
- 3) в результате *косвенной отмены* (принятия нового нормативного правового акта, устанавливающего новые правила регулирования тех же отношений).

Обратная сила НПА



НПА действуют только на «будущие» правоотношения и не распространяются на отношения, возникшие до момента их вступления в силу. **Но есть исключения!**

Закону может быть придана обратная сила, т.е. его нормы могут быть распространены на отношения, возникшие до его принятия.

Обратная сила придается НПА в случаях:

- 1) когда законодатель принимает такое решение (например, когда отношения вообще не были урегулированы ранее).
- 2) когда акты отменяют или смягчают наказание, т.е. создают более льготный режим.

Действие нормативного правового акта в пространстве определяется территорией, на которую распространяются властные полномочия органа, издавшего акт (**с учетом принципа экстерриториальности**):



- 1. На *всю территорию России* распространяется действие Конституции РФ, федеральных нормативных правовых актов.
- 2. На *территорию субъекта РФ* - действие актов органов государственной власти субъекта РФ
- 3. Отдельные акты действуют на строго определенной *ограниченной части территории* (*например, при введении режима чрезвычайного положения при наводнении региона*).
- 4. Локальные акты действуют на территории предприятия, учреждения, организации.

Экстерриториальность – принцип, в соответствии и с которым юрисдикция государства не распространяется на отдельные участки и лиц в пределах границ данного государства.

Действие нормативных правовых актов по кругу лиц

- 1.** Распространяются на всех лиц, находящихся на территории государства: граждан РФ, а также иностранцев, лиц без гражданства (апатридов) и лиц с двойным гражданством (бипатридов).
- 2.** В некоторых случаях распространяются на граждан государства, находящихся за его пределами.
- 3.** Отдельные нормативные правовые акты распространяются только на конкретные категории граждан (например, на судей или военнослужащих, пенсионеров и др.). Иностранные граждане и лица без гражданства не могут быть субъектами ряда правоотношений.

Сотрудники дипломатических, консульских и иных зарубежных госучреждений пользуются дипломатическим иммунитетом.



4. Правовой прецедент, правовой обычай, религиозный текст и иные источники права

- **Правовой (юридический) прецедент** – решение государственного органа по конкретному делу, которое используется в качестве обязательного образца для решения всех последующих аналогичных дел нижестоящими органами.
- **Признаки:** казуистичность, множественность, гибкость, противоречивость.
- **Виды:** административный прецедент (решение органа исполнительной власти или квазисудебного органа, например, административного суда), судебный прецедент (решение суда).

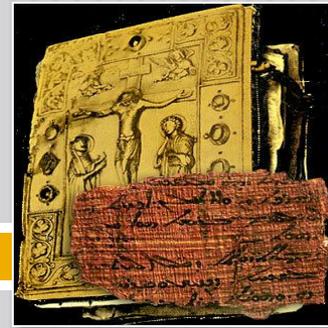
Судебный прецедент – решение суда по конкретному делу, которое становится обязательным правилом при решении всех аналогичных дел.

Судебный прецедент как источник права возник в Англии в начале 2-го тыс. н.э. Сейчас в качестве основного источника права он используется в странах англо-американской правовой семьи (системы общего права).

В некоторых странах романо-германской системы может использоваться в качестве дополнительного источника права (например, во Франции нормативный характер имеют решения кассационного суда Франции; прецедентный характер имеют решения Европейского Суда по правам человека).

В России источником права не является.

Правовой обычай



Правовой обычай – это санкционированное государством правило поведения, получившее нормативный характер в результате многократного применения в общественной практике и обеспечения мерами государственного принуждения и защиты.

Исторически это **первый и наиболее древний источник** права. В первых государствах писаное право создавалось первоначально путем санкционирования устоявшихся обычаев.

Постепенно правовой обычай заменялся другими, более прогрессивными источниками права, например, нормативными актами.

Правовой обычай

Правовой обычай сохранился во многих современных государствах, в частности, в странах мусульманской правовой системы. Так, если в Коране или идже отсутствует норма, регулирующая определенное общественное отношение, то применяется правовой обычай.

В системе источников российского права правовой обычай по объему регулирования общественных отношений занимает незначительное место. Случаи применения правового обычая зафиксированы в действующем законодательстве.

Например, ст. 5 Гражданского кодекса РФ устанавливает:

1. 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.
2. Обычаи, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

Религиозный текст



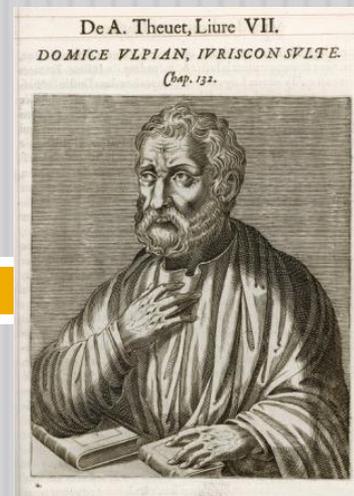
Религиозный текст – это свод религиозных норм (канонов), которым государство придает общеобязательную силу.

Являясь одним из древнейших источников права, сохраняет свое значение до наших дней в странах, где действует религиозное право.

В мусульманской правовой системе: **Коран** (священная книга мусульман, собрание проповедей, обрядов и юридических установлений, молитв и притч, произнесенных Мухаммедом в форме пророческих откровений), **сунна** (мусульманское священное предание, излагающее примеры жизни пророка Мухаммеда как образец и руководство для каждого мусульманина).

В индуистской правовой системе: **Веды** (сборник самых древних священных писаний индуизма; мантры, содержащиеся в них, повторяются как молитвы и используются в различных религиозных ритуалах) и **Дхармашастра** (древнеиндийские тексты, излагающие религиозные правила поведения, а также древние законы).

Правовая доктрина



Правовая доктрина - это совокупность идей и высказываний наиболее авторитетных ученых-юристов, изложенных в научных трактатах и используемых вследствие их признания государством в решении правовых вопросов.

Выдающимся римским юристам предоставлялось право давать разъяснения, обязательные в дальнейшем для судов. В настоящее время правовая доктрина выступает в качестве источника права в мусульманских странах, что подтверждается законодательством арабских стран.

Иджма – согласное мнение знатоков шариата по отдельным религиозно-правовым и бытовым вопросам (научные комментарии норм, сведенные в сборники).

Нормативный правовой договор

Нормативный правовой договор — это юридический документ, оформляющий соглашение двух или более субъектов и регулирующий отношения путем установления или изменения норм права.

В таком договоре содержится волеизъявление сторон по поводу прав и обязанностей, а также закрепляется добровольное согласие выполнять принятые обязательства. Отменяется и изменяется не властным решением, а путем переговоров и заключения нового соглашения.



Нормативные правовые договоры являются источниками как международного, так и национального права.

- В трудовом праве: **коллективный договор** – соглашение, заключенное администрацией предприятия и представителями коллектива работников (например, профсоюзом) и действующее в течение неопределенного времени.
- В конституционном праве: **внутригосударственный договор** – соглашение, заключенное Российской Федерацией с ее субъектами, либо соглашение между субъектами Федерации (например, Федеративный договор от 31.03.1992 г. "Договор о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами власти суверенных республик в составе Российской Федерации«).
- В международном праве: **международный договор** – содержащее нормы права соглашение, заключенное государствами и/или другими субъектами международного права (например, Международная конвенция о борьбе с актами ядерного терроризма от 13 апреля 2005 г.; Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции от 31 октября 2003 г.).

5. Источники права, регулирующие деятельность сотрудников органов внутренних дел

дел

В соответствии со ст. 1 Федерального закона Российской Федерации от 30.11.2011 №342-ФЗ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» служба в органах внутренних дел – это федеральная государственная служба, представляющая собой профессиональную служебную деятельность граждан Российской Федерации на должностях в органах внутренних дел Российской Федерации, а также на должностях, не являющихся должностями в органах внутренних дел, в случаях и на условиях, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и (или) нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации.

Источниками правового регулирования правоотношений, связанных со службой в органах внутренних дел, являются:

- 1) Конституция Российской Федерации;
- 2) Федеральный закон от 30.11.2011 №342-ФЗ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»;
- 3) Федеральный закон от 7 февраля 2011 года № 3-ФЗ «О полиции», Федеральный закон от 19 июля 2011 года № 247-ФЗ «О социальных гарантиях сотрудникам органов внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», другие федеральные законы, регламентирующие правоотношения, связанные со службой в органах внутренних дел;
- 4) нормативные правовые акты Президента Российской Федерации;
- 5) нормативные правовые акты Правительства Российской Федерации;
- 6) нормативные правовые акты Министерства внутренних дел Российской Федерации.