

Задание по теме «Источники права»

1. Прочитайте предложенный материал

2. Запишите краткий конспект по теме, фото конспекта на почту uzaripova32@gmail.com

ФОРМЫ (ИСТОЧНИКИ) ПРАВА

Термин «источник права» неоднозначно понимался юристами различных эпох. Но большинство из них были уверены в том, что им следует обозначать все то, откуда мы узнаем о нормах права. Значит, это некая форма, в которую облекается право, выражая свой смысл и требуя те или иные модели поведения людей.

Основными формами права являются *правовой обычай, прецедент, договор, нормативно-правовой акт*.

Правовой обычай — это самая древняя форма права, которая формировалась на протяжении многих веков. Правовой обычай подкреплялся государственной силой, которая придавала ему общеобязательный характер. Многие юристы объясняли обычай как неписанный источник права, который формировался веками и постепенно вошел в привычку в поведении людей. Это не совсем так. Современные этнографы, историки доказали, что многие обычаи создаются и в наше время и применяются в различных правовых ситуациях. Закон не может предусмотреть все нюансы человеческих взаимоотношений, которые выстраиваются в жизни. Практика намного богаче тех юридических правил, которые ее регулируют. Да и нет смысла оформлять в нормативно-правовых актах все подробности поведения людей. Сложившиеся на протяжении длительного периода правила, которые довольно успешно применяются субъектами права, способны оказать существенную помощь в регулировании даже самых нестандартных правоотношений.

В настоящее время в нашей стране появились различные обычаи, которые позволяют решать множество проблем между участниками правовых отношений. В некоторых случаях закон просто отсылает к обычаям делового оборота (деловой оборот в этом смысле рассматривается как сложившаяся система правил при передаче имущества, денег, информации, оказании услуг). Например, в соответствии со статьей 5 ГК РФ обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо оттого, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. В то же время обычаи делового оборота не должны противоречить законодательству. Часть 1 статьи 19 ГК РФ гласит: «Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая».

Прецедент — это решение суда (*судебный прецедент*) или должностного лица (*административный прецедент*) по конкретному делу, которым руководствуются в дальнейшем при разрешении типичных правовых проблем. Такое решение становится нормативным. Родиной прецедента по праву считают Англию. Английские суды с давних времен не просто применяли право, но и участвовали в его создании.

В дореволюционной России многие юристы признавали, что закон дополняется нормами, которые создаются судебной практикой. Известный юрист Е.Н. Трубецкой писал: «В жизни всегда встречаются случаи, которые не предусмотрены законом, а потому суд должен играть творческую роль в разрешении правовых проблем. Разрешая всякие казусы, суд волей-неволей создает новые нормы». Однако большинство юристов убедительно доказывали, что суд не может и не должен творить право, а судебная практика не должна устанавливать первоначальные нормы. Ее роль — конкретизировать правовые нормы в процессе их толкования.

Договор представляет собой соглашение двух или более лиц, которое приводит к возникновению, изменению или прекращению правоотношений. В настоящее время роль договора возросла в юридической практике нашей страны. В соответствии с действующим законодательством можно заключать любые договоры, даже те, которые напрямую не предусмотрены законом. Главное — они не должны противоречить праву. Кроме того, статья 422 ГК РФ устанавливает приоритет договора над тем законом, который принимается позже. В пункте 2 указанной статьи говорится: «Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия договора сохраняют силу...».

Все договоры по функционально-содержательной природе могут быть разделены на *индивидуальные* и *нормативные*. К первой категории относят, например, договор подряда между заказчиком и исполнителем. Нормативные же договоры рассматриваются как соглашение между правотворческими субъектами, которые устанавливают правовые нормы для многочисленного круга лиц, и рассчитаны на неоднократное применение. Таковым, например, является договор между Россией и Францией о торгово-экономическом сотрудничестве. Современные юристы считают, что источниками права выступают только нормативные договоры.

Наиболее распространенным источником права в нашей стране считается **нормативно-правовой акт** — *важный юридический документ, который принимается в особом порядке уполномоченным на то должностным лицом или государственным органом.* Он содержит общеобязательные для исполнения нормы и имеет, по мнению многих юристов, достаточно много преимуществ по сравнению с другими источниками права. Например, в нормативно-правовых актах правила поведения прописаны четко и конкретно.

Нормативно-правовые акты делятся на *законы*, принимаемые высшим представительным и законодательным органом государства (парламентом) и обладающие высшей юридической силой, *и подзаконные акты*, принимаемые органами исполнительной власти в развитие законов. К подзаконным актам относятся указы президента, постановления правительства, приказы министерств и др.

В развитие Конституции государственные органы принимают различные нормативно-правовые акты. *Федеральные законы* принимаются Государственной Думой и проходят сложную процедуру законотворческого процесса. Глава государства — президент — может издавать *указы* по различным вопросам внутренней и внешней политики. Осуществляя исполнительную власть, правительство может издавать *распоряжения* и *постановления* по текущим важным вопросам жизни общества. Министерства и ведомства издают *приказы* и *инструкции* по различным вопросам их компетенции. Нормативно-правовые акты публикуются в официальном печатном органе, например, в «Российской газете».

Нормативно-правовые акты могут вступать в действие с даты, указанной в самом нормативно-правовом акте, а также с момента наступления определенных обстоятельств. Например, в документе может быть сказано о том, что он вступает в силу с момента подписания, с момента опубликования или при вступлении в силу другого нормативно-правового акта. Если же ничто из названных обстоятельств не указано, то следует иметь в виду, что законы вступают в силу по истечении 10 дней после их официального опубликования, нормативно-правовые акты президента или правительства — по истечении 7 дней. Акты министерств и ведомств — через 10 дней. Порядок вступления в силу нормативно-правовых актов субъектов федерации, муниципальных органов может определяться ими самостоятельно.

Нормативно-правовые акты прекращают свое действие по истечении срока, на который они были приняты, при отмене специальным актом, при принятии нового нормативно-правового акта, который регулирует подобную ситуацию, при исчезновении обстоятельств, которые регулировал нормативно-правовой акт.

Еще в эпоху римского права была сформулирована аксиома, согласно которой *закон не имеет обратной силы*. Этот принцип сохранился до наших дней и прочно закрепился в современной юриспруденции. В соответствии с ним закон регулирует только те отношения, которые имеют место на момент его принятия и сохраняются в будущем, если закон будет действовать. Закон не возвращается назад и не распространяется на те отношения, которые существовали в прошлом. Однако сложно найти в области юриспруденции правила без исключений, и здесь они также есть. Закон может регулировать отношения, которые существовали до момента его принятия в том случае, если он смягчает или устраняет наказуемость.

Таковы правила *действия закона во времени*. Существуют также и определенные правила *действия закона в пространстве*. Этим термином обозначают территорию, на которую распространяется действие закона. Например, федеральные законы действуют в пределах границ всего государства. К территории государства в этом смысле относят и недра, и континентальный шельф, и территориальные воды, и воздушное пространство. Даже суда, находящиеся в водах другого государства под флагом нашей страны, признаются территорией России.

Законы действуют и *по кругу лиц*, т.е. они имеют определенного адресата или распространяются на всех граждан страны, на лиц без гражданства, юридических лиц, на лиц, которые имеют двойное гражданство либо вообще являются иностранцами.

В любом государстве за долгое время его существования принимается огромное количество законов. Одни из них отменяются новыми законами, а другие многие годы продолжают оставаться на страже порядка, диктуя ту модель правового поведения, которая необходима для стабильного организованного общества. Попытки упорядочить различные нормативные акты привели к их *систематизации*. Это позволило быстро и оперативно находить в нужный момент норму права, применять ее, выявлять пробелы и инициировать создание новых, более совершенных правовых норм. В современной науке выделяются различные виды систематизации, среди которых большую роль играет *кодификация*. В результате кодификации происходит качественная переработка действующих правил, регулирующих определенную сферу общественных отношений. На основе огромной работы создается единый закон, который способен заменить большое количество ненужных нормативных актов, существовавших прежде. Такой закон называли *кодексом*.

Особая деятельность по созданию и изменению правовых норм называется правотворчеством. Это творческая деятельность людей, осуществляемая по особым правилам.

Субъектами правотворчества могут быть отдельные государственные органы, должностные лица, органы местного самоуправления или даже народ (например, при *референдуме* путем всенародного голосования решаются важные вопросы государственной и общественной жизни страны).

В правотворчестве, исходящем от государства, выделяют правотворчество высших представительных органов и подзаконное творчество. В первом случае создаются законы, и юристы называют такой процесс *законотворческим*. Во втором случае нормы права принимаются президентом страны, правительством и другими органами государства.

Основные стадии законотворческого процесса заключаются в следующем:

- 1) *выявление потребностей в создании норм права.* Для этого анализируются практика реализации законов в обществе, действия тех или иных норм, проводятся социологические исследования, выявляются недостатки, пробелы в законодательстве;
- 2) *внесение предложений об издании закона в законодательный орган страны.* Право законодательной инициативы в нашем государстве принадлежит президенту, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, правительству, Конституционному суду, Верховному суду, Высшему арбитражному суду. Если субъект законодательной инициативы внес на рассмотрение проект закона, то законодательный орган обязан рассмотреть это предложение;
- 3) *рассмотрение и обсуждение проекта закона.* На данном этапе высказываются предложения относительно проекта закона, вносятся поправки, если он заслуживает внимания. Обсуждение законопроекта может происходить в нескольких чтениях. При этом рассматривается концептуальная основа проекта, детальные особенности каждого предложения. Отдельные законопроекты могут быть вынесены на всенародное обсуждение;
- 4) *принятие закона.* Федеральные законы принимаются большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы (50 % + 1 голос). Принятые законы в течение пяти дней направляются на рассмотрение в Совет Федерации. Закон считается одобренным, если за него проголосовало более половины от общего числа членов Совета Федерации или если в течение 14 дней его не рассмотрели. Затем закон подлежит подписанию президентом страны. Президент обладает правом «вето» и может не согласиться с законом. В этом случае он поступает на повторное рассмотрение;
- 5) *официальное опубликование закона.* Законы поступают на обнародование и помещаются в «Российской газете» или «Собрании законодательства РФ».

Правотворческий процесс — весьма сложная деятельность субъектов права, которая опирается на важные принципы демократизма (создание правовых норм должно учитывать интересы народа), непосредственной связи с реальной жизнью, практикой, научности (при создании правовых норм важно учитывать закономерности эволюции права).

