

Лекция 14

ПРАВОВЫЕ ТЕКСТЫ КАК ИСТОЧНИКИ ПРАВА

Понятие источника права

```
graph TD; A[Понятие источника права] --- B[Генетический (материальный)]; A --- C[Юридический (формальный)];
```

Генетический
(материальный)

Юридический
(формальный)

Понятие источника права

- **Источник права в генетическом смысле** отвечает на вопрос: откуда берется право, что обуславливает его возникновение?
- **Источник права в юридическом смысле** - способ внешнего выражения содержания правовой нормы, при помощи которой она получает общеобязательное значение.

Правовые тексты в КТП

- **Первичные правовые тексты** - это такие тексты, которые являются рациональными легитимными первичными основаниями для возникновения у субъектов взаимообусловленных прав и обязанностей.

Правовой текст сам является сложной системой, и в нем, помимо прочего, следует различать **знаковую форму (означающее)** и **содержание (означаемое)**.

- Текст получит правовое значение только тогда, когда он будет интерпретирован социальным субъектом (обществом) как содержащий в себе определенную **норму** (правило поведения), конституирующую чьи-либо **субъективные права и правовые обязанности** и тем самым определяющую коммуникативное правовое поведение членов общества.

продолжение

- **Наличие такого побудительного первичного правового текста запускает механизм правовой коммуникации и «порождает» право. Таким образом, первичным текстуальным источником права будут являться форма и содержание правового текста, которые никогда буквально не совпадают с формой и содержанием правовой нормы**

ВТОРИЧНЫЕ ПРАВОВЫЕ ТЕКСТЫ

- **Это тексты, которые уточняют смысл правовой нормы. Они могут создаваться и как гетерономные тексты (определяющие поведение участников соответствующих правоотношений извне), и как автономные тексты (создаваемые самими участниками правовых отношений). Например, судебное толкование смысла правового текста закона само будет являться гетерономным вторичным правовым текстом, неотделимым от текста закона**

Виды текстуальных источников права

- мифы (мифология),
- правовые обычаи,
- судебные прецеденты,
- судебная и административная практика,
- правовые доктрины,
- священные книги,
- правовые акты – автономные (договоры) и гетерономные (законы и подзаконные акты).

Мифы (мифология)

- (в узком смысле слова) - Фантастические (образные) представления о мире, свойственные прежде всего архаичному человеку и передаваемые в форме устных повествований.
- Мифология присутствует во всей деятельности потестарного общества, в различных бытовых операциях и отношениях, магических действиях, предметах и вещах. Соответствующий семантический (обозначающий) комплекс и связанные с ним разного рода ограничения и правила поведения не просто выражены в мифологических рассказах, но и непосредственно включены в систему традиционных знаний, так что собственно миф и норма социального поведения в таком обществе нерасчленимы.

зародышевой

форме, обладало неким языковым, текстуальным выражением,

понятным в данной культуре.

Символическое и мифологическое выражение правовых норм (правил и алгоритмов поведения) и публичность их выполнения обеспечивали в древних культурах и сохранение права в памяти, а, следовательно, и сохранение его необходимой стабильности. Грязин И.Н.

Текст права: (Опыт методологического анализа конкурирующих теорий). Таллин, 1983. С. 30.

Миф по Р. Барту

- **Миф – это коммуникативная система, сообщение. Для определения мифа важен не сам предмет сообщения, а то, как о нем сообщается. Миф основан на внушении. Он является таким текстом, «в оправдание которого приведены слишком сильные доводы».**

Правовой обычай

- **Один из наиболее древних текстуальных источников права. Под обычаем понимается правило поведения, сложившееся на основе постоянного и единообразного повторения каких-либо фактических отношений.**
- **Правовой обычай – правило поведения, сложившееся на основе постоянного и единообразного повторения каких-либо фактических отношений, конституирующее права и обязанности субъектов (и санкционированное государством)**

Классификация обычаев по Ж. Корню

- Выделяет универсальные, национальные, профессиональные и договорные обычаи. Универсальные обычаи фактически занимают место естественного права и формулируются в виде известных каждому правоведа максим, например: никто не должен несправедливо обогащаться за счет другого; обман все портит; не все, что законно, благородно; никто не может передать другому больше права, чем то, которым он сам обладает; судебное решение принимается за истину и т.д.

продолжение

- Универсальные обычаи не входят во французское законодательство, но признаются судами в качестве **общих начал, позволяющих принимать решения по аналогии права**, т.е. признаются правом.
- Национальные, профессиональные, договорные обычаи по Корню.
- Проблема различения: правовой обычай, принцип права, аксиома права, правовая доктрина

Классификацию требований к местным обычаям для того, чтобы можно было их признать правовыми, английского юриста 18 века Блэкстона:

- **А) Древность**

Местный обычай должен существовать «с того времени, о котором человеческая память ничего не сохранила», т.е. с незапамятных времен. Такое время было определено: 1189 г., первый год царствования короля Ричарда I. На практике суды принимали в качестве доказательства свидетельство, что обычай существует очень давно.

- **Б) Непрерывность**

Непрерывность является вторым требованием по классификации Блэкстона. Право на что-либо должно существовать непрерывно. Любой перерыв в действии обычая отменяет его, но это не относится к простому неприменению обычая.

продолжение

- В) Использование с общего миролюбивого согласия

Обычай может существовать только с общего миролюбивого согласия. Он не должен выполняться ни силой, ни тайно, ни по разрешению, которое может быть отозвано (в этом случае обычай зависел бы от желания индивидуума, а не от воли общества).

- Г) Обязательная сила

Когда обычай налагает специфическую обязанность, то ее исполнение должно быть безусловным.

продолжение

- Д) Определенность

Обычай должен быть определенным. Поэтому обычай, согласно которому земельные арендаторы могли уносить торфа «столько, сколько им могло потребоваться», был признан недействительным вследствие его неопределенности.

- Е) Согласованность

Обычаи должны быть согласованы друг с другом. По своей природе они могут быть несовместимы с общим правом, но не могут в пределах определенной местности не согласовываться между собой.

- Ж) Разумность

Обычай, который противоречит основным принципам общего права, не может быть разумным. Сторона, отвергающая обычай, должна доказать, что он не разумен

Обычай в современном праве

- **ст. 5 ГК РФ** признает в качестве источника предпринимательского права **обычай делового оборота**, под которым понимается «сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе». При этом обычаи делового оборота не применяются, если они противоречат «обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору».

Статья 130 Кодекса торгового мореплавания РФ. Сталийное время

- 1. Срок, в течение которого перевозчик предоставляет судно для погрузки груза и держит его под погрузкой груза без дополнительных к фрахту платежей (сталийное время), определяется соглашением сторон, **при отсутствии такого соглашения сроками, обычно принятыми в порту погрузки.**

**Правовой обычай в целом
можно определить как правовой
текст,**

- **сложившийся на основе
постоянного и единообразного
повторения каких-либо
фактических отношений и
интерпретируемый как основание
общезначимой и
общеобязательной нормы
поведения, имеющей
предоставительно-
обязывающий характер**

Священные книги

- **Различные письменные сакральные тексты, в которых сформулированы религиозные правовые нормы, исходящие от Бога (например, Библия, Коран, Авеста) и признаваемые государством и обществом в качестве общеобязательных.**
- Один из древнейших источников норм права, сохраняющий свое значение в традиционалистских правовых системах (например, в мусульманском праве).

БИБЛИЯ

- **«Вот скот, который вам можно есть: волы, овцы, козы, олень, и серна, и буйвол, и лань, и зубр, и орикс, и камелопард. Всякий скот, у которого раздвоены копыта и на обоих копытах глубокий разрез, и который скот жует жвачку, тот ешьте. Только сих не ешьте из жующих жвачку и имеющих раздвоенные копыта с глубоким разрезом: верблюда, зайца и тушканчика; потому что, хотя они жуют жвачку, но копыта и них не раздвоены: не чисты они для вас; и свиньи, потому что копыта у нее раздвоены, но не жует жвачки: нечиста она для вас; не ешьте мяса их, и к трупам их не прикасайтесь» (Второзаконие. 14:4-8).**

Правовая доктрина (догма права)

- Один из древнейших текстуальных источников права, получивший распространение уже в Древнем Риме.
- Представляет собой **изложение** каких-либо **правоположений, правил поведения, правовых принципов**, принадлежащее наиболее авторитетным представителям юридической науки и практики, которым **придается общезначимое и общеобязательное** значение и из которых **выводится правило поведения** имеющее **предоставительно-обязывающий характер**.

Догма римского права

- В III веке на отдельные положения римских юристов-классиков ссылались как на текст закона. Император Валентиниан III в 426 г. издал закон «О цитировании юристов», признававший обязательное значение за сочинениями Папиниана, Павла, Ульпиана, Гая, Модестина и тех юристов, сочинения которых приводятся этими авторами. При различии мнений этих юристов предписывалось придерживаться мнения, за которое высказалось большинство, а при равенстве голосов отдавалось предпочтение мнению Папиниана.

Современная догма права

- **Под догмой права** традиционно имеются в виду общепринятые в юриспруденции (в правовой доктрине той или иной юридической школы, направления и т.д.) исходные основные положения о позитивном праве, его установлении и действии.
- Учение о догме права (разработка и обоснование ее общей концепции, системы в целом и отдельных положений) принято именовать **доктриной права** (доктриной позитивного права). «Доктрина права» — это собирательное понятие для обозначения всей совокупности юридико-научных трактовок и суждений о позитивном праве, составляющих основы догмы права.
- Доктрина права разрабатывает и обосновывает определенные юридико-познавательные формы (принципы, понятия, термины, конструкции, способы, средства, приемы и т.д.), трактовки позитивного права (его источников, системы и структуры, его действия и применения, его нарушения и восстановления и т.д.). Совокупность таких юридико-познавательных форм трактовки позитивного права и составляет содержание догмы права.

Содержательно-смысловая особенность профессионального юридического языка (доктринального языка права)

обусловлена тем, что он, определяя логику общеобязательных требований (правил, норм) позитивного права, выражает юридически должное. Поэтому юридический язык не просто **описывает** то или иное фактическое состояние, но трактует (интерпретирует) его с позиций юридически должного, т.е., по существу, **предписывает** рассматриваемому фактическому состоянию соответствующее ему юридически должное. Иначе говоря, юридический язык имеет **не дескриптивный** (описательный), а **прескриптивный** (предписывающий) характер. Ведь и язык законодателя — это общепринятый юридический язык, созданный доктриной права и выражающий **общую нормологическую природу** и доктрины права, и самого действующего права (В. С. Нерсисянц).

Доктрина в мусульманском праве

- Мусульманско-правовая доктрина (фикх) выполняет роль интерпретатора шариата (совокупности предписаний Корана и сунны – собраний преданий о поступках и высказываниях пророка Мухаммада). На протяжении веков она являлась основным источником мусульманского права.**

Доктрина формирует правовые принципы

- **«Необходимость делает разрешенным запретное», «ущерб должен быть компенсирован», «ущерб не может возмещаться причинением вреда», «из двух зол выбирают менее тяжкое», «никто не вправе распоряжаться собственностью другого лица без его разрешения», «обычай имеет значение нормы» и др.**

Продолжение

- **«Мусульманское право представляет собой замечательный пример права юристов... Правовая наука, а не государство играет роль законодателя: учебники имеют силу закона. При рассмотрении дела судья никогда не обращается к Корану или сунне – преданиям о пророке. Вместо этого он ссылается на автора, авторитет которого общепризнан» (Л. Сюкияйнен)**

Правовая доктрина в англосаксонском праве

- **Правовая доктрина сохраняет свое значение и в англосаксонском праве.** Английский правовед и адвокат (барристер) Р. Уолкер приводит имена тех авторитетных авторов, чьи работы могут быть названы текстуальными источниками английского права: Глэнвилл («О законах и обычаях Англии», XII в.), Брактон («О законах и обычаях Англии», XIII в.), Литтлтон («О держаниях», XV в.), Кок («Институции», XVII в.), Блэкстон («Комментарии к законам Англии», XVIII в.).

Судебный прецедент

- **Правовой текст, представляющий собой часть судебного решения по конкретному делу, содержащую сформулированное судом правило, интерпретируемое как основание общезначимой и общеобязательной нормы поведения для всех, кому оно адресуется, в том числе для судов при решении аналогичных дел.**

Судебные прецеденты устраняют пробелы действующего законодательства и определяют практику его применения

- Например, антитрестовские законы США не указывают, какая доля рынка является монопольной. В 1945 г. в США федеральный суд четвертого округа (низовая инстанция) в решении по делу *U.S. v Aluminum Co. of America*, сформулированном его старшим судьей Л. Хэндом, указал, что эта доля составляет 60%. Такое указание стало нормой, которой в США придерживаются до сих пор

Значение судебного прецедента

- В настоящее время судебный прецедент является одним из основных источников права, в так называемой **англосаксонской правовой семье** (Великобритания и страны Содружества, США и др.).
- Общая численность населения стран Содружества составляет около **1,8 млрд**, то есть примерно **30 %** населения мира. С точки зрения численности населения на первом месте находится Индия, за которой идут Пакистан, Бангладеш и Нигерия; самое немногочисленное население у Тувалу — 12 тыс. Территория стран Содружества составляет примерно **четверть земной суши**. Крупнейшие из них по территории — Канада, Австралия и Индия.

История формирования

- **Классическое прецедентное право** появилось в Англии. После того, как Вильгельм I Завоеватель захватил Англию в 1066 году, создаются королевские разъездные суды, которые от имени Короны решали дела с выездом на места. Выработываемые судьями решения брались за основу другими судебными инстанциями при рассмотрении аналогичных дел.

продолжение

- С XIII в. зародилась сама **теория прецедентного права**. На смену разрозненным местным актам приходит общее для всей страны право. Так стала складываться единая система прецедентов, общая для всей Англии, получившая название «**общее право**» (*common law*). Начиная с XIV в. складывается ещё одна ветвь — **право справедливости** лорд-канцлера.

продолжение

- Судебная реформа 1873—1875 годов объединила общее право и право справедливости в единое прецедентное право. Тем не менее полного соединения этих двух систем не произошло до сих пор. После этой реформы обязательными решениями стали решения Суда Палаты Лордов, Апелляционного суда и Высокого суда. Существует иерархия прецедентов, согласно которой решения, принятые вышестоящими судами в Англии и Уэльсе) обязательны для нижестоящих в использовании при аналогичных ситуациях (доктрина, называемая *stare decisis* – стоять на решенном).

продолжение

- В XX веке произошло дальнейшее ослабление права прецедента в Англии. С 1966 г. Палата Лордов отказалась от этого правила (следования прецеденту) в случаях, когда особые соображения требуют достаточно умеренно использовать это нововведение.
- Европейский Суд по правам человека может отклоняться от ранее принятых решений по «убедительным основаниям». Высший Суд Австралии заявил, что создаст новые прецеденты, если какое-либо решение было «явно неверным и следование ему оказалось вредным для общественных интересов».

продолжение

- Федеральный Суд Швейцарии может аннулировать предыдущее решение при наличии «серьезных и объективных причин». То же самое может сделать Верховный Суд США при наличии «особых причин».
- Если норма закона противоречит норме прецедента, то используется положение закона, хотя обычно законы «не могут быть использованы, пока их положения не разъяснены судами». Так, в Англии принято ссылаться не на самого себя, а на ситуацию, в котором он (закон) использован.

Структура прецедента

- В основе доктрины судебного прецедента лежит принцип, согласно которому суд не может отказать кому-либо в правосудии из-за отсутствия подходящего для данного случая закона. Суд обязан вынести решение и по такому делу.
- Мотивировочная часть такого судебного решения, называемая **ratio decidendi** (в юридической литературе США часто именуемой «*holding*» т. е. то, что суд постановил, включая мотивировочную часть), принимается за **общее обязательное для всех правило** при разрешении всех **аналогичных дел**, т.е. выступает **судебным прецедентом**.

продолжение

- Фактически суд при этом осуществляет правотворчество, хотя создаваемая им правовая норма как бы «растворена» в конкретном судебном решении, и для ее последующего применения необходимо его толкование. Поэтому прецедент формулируется не в одном судебном решении, а в судебной практике по его

продолжение

- Помимо **ratio decidendi** в структуру прецедента также входит «попутно сказанное» - **obiter dictum** — другие обстоятельства дела, обосновывающие решение. Сам судья не определяет, что в решении есть **ratio decidendi**, а что **obiter dictum** — это делает другой судья, устанавливая, является ли данное решение прецедентом для дела, которое он рассматривает. **Принцип судебного прецедента применяется в части ratio decidendi, тогда как часть obiter dictum не имеет обязательной силы.**

продолжение

- *Под obiter dicta (dictum)* понимают также утверждения и взгляды, изложенные в расхождении с решающими по делу фактами и оттого оставленные без применения. Их излагают, например, как неприменимую к делу правовую формулу, чтобы дать контраст с нормой, подлежащей применению, или же объяснить причины, по которым они, имея с делом видимую связь, не выражают его существа и остаются в нем именно как *obiter dicta*.

продолжение

- Чтобы обосновать применимость прецедента, нужно отделить *ratio* от *dictum*, определяя «область» (*realm*) его действия именно в качестве применимого правила в так называемой технике ***distinction*** (**различения**). В этой технике, следуя сумме фактов, предназначенных быть установленными или установленными по делу, определяют *ratio decidendi* как применимое правовоположение и отделяют от него прочие, т. е. *dicta*. *Distinction* представляет собой неременную часть юридической практики.

продолжение

- Английские судебные решения цитируются так — Read v. Lyons (1947) A. C. 156: Рид — истец, Лайонс — ответчик. Буква «v.», разделяющая эти имена, — сокращенное от латинского «versus» — «против». Дальнейшие данные указывают, что решение помещено в сборнике «Law Reports» в серии «Appeal cases» (решения Апелляционного суда) в томе, изданном в 1947 году, на странице 156 и след. Американские судебные прецеденты цитируются схожим образом.

Виды прецедентов

- Различают **креативные** (создающие новую норму) и **интерпретативные** (дающие толкование уже существующей норме) прецеденты. Последние, будучи **вторичными правовыми текстами**, выступают и в качестве **вторичных источников права**.

продолжение

- Такое деление судебных прецедентов было известно и дореволюционному российскому правоведению. Так, Г.Ф. Шершеневич писал еще в начале XX века: «Судебное решение, в качестве прецедента, может проявиться или 1) в разъяснении смысла уже данной нормы, или 2) в создании новой нормы при молчании закона или обычая. Второй случай не возбуждает сомнения, что речь идет о новой норме, но и в первом случае суд дает направление пониманию смысла закона, которое само по себе является нормой»

Сила прецедента

- Сила судебного прецедента как источника права вытекает из того, что всякий суд безусловно **связан решениями всех вышестоящих судов**, которые не могут оспариваться (*stare decisis* – стоять на решенном) , однако в толковании прецедента судья обладает полной свободой.
- Возможность опираться на прецеденты в юридической практике обеспечивается их **регулярной публикацией в судебных отчетах**.

«За» и «против»

- **Прецедентное право отличается крайней сложностью и запутанностью, что вызывает определенные проблемы его применения. Но, с другой стороны, прецедентные нормы наиболее приближены к конкретным жизненным ситуациям и поэтому могут более полно отражать требования справедливости, чем общие и абстрактные нормы закона.**

Специфика прецедентного права

- Спецификой действия прецедентного права в Англии является его деление на **общее право и право справедливости.**
- **Право справедливости** возникло как ответ на опасность отстать от самой жизни, когда система общего права не поспевала за меняющимися социальными условиями и порой оказывалась связанной консерватизмом судейского корпуса.

продолжение

- Право справедливости формировалось из решений лорд-канцлера, действовавшего от имени короля и Совета, которые уполномочили его рассматривать жалобы и апелляции на решения обычных королевских судов. Обращения в таких случаях поступали прямо к королю как источнику всех милостей и справедливости, но принимал решения лорд-канцлер, на основе доктрины «королевской справедливости» в основе которой лежали фундаментальные идеи христианства.

продолжение

- Считается, что суд, создавая прецедент, не устанавливает новых правил, но оглашает (открывает) норму того права, которое считается существующим, но еще не объявленным.
- Но если общее право никто не создавал, то это означает, что оно существовало всегда. Следовательно, применять ее можно и к случаям, имевшим место до того, как ее огласил суд. Задержка с провозглашением не лишает норму юридической силы. Таким образом, общее право не имеет начала, и его нормы действуют безотносительно к тому, когда их продекларировали (открыли/огласили).

Прецедент в России

- В России прецедент официально не является источником права, хотя на практике решения вышестоящих судов принимаются во внимание при разрешении споров. Роль прецедента в некотором смысле выполняют постановления Пленумов Верховного и Высшего Арбитражного судов по отдельным вопросам правоприменения.

продолжение

- Необходимо отметить, что в силу ст.15 ч.4 Конституции РФ, законов о ратификации положений и протоколов Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, суды Российской Федерации обязаны руководствоваться толкованиями Конвенции изложенными в решениях (постановлениях) Европейского Суда по правам человека при вынесении собственных решений, что придаёт им характер судебного прецедента.

продолжение

- В последнее время в российской правовой науке ведутся дискуссии на предмет того, что право судебного прецедента могло бы стать самостоятельным источником права в России. Необходимость судебного прецедента мотивируется обязанностью высших судебных органов обеспечивать единство судебной практики (ч.3 ст.377 и ст. 389 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации) и единообразии в толковании и применении судами норм права (п.1) ст. 304 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации).

продолжение

- Единство (единообразие) же по мнению апологетов судебного прецедента в России есть средство обеспечения равенства всех перед законом и судом (ч.1 ст.19 Конституции Российской Федерации).

продолжение

- Оппоненты возражают, указывая на то, что феномен единства (единообразия) не является однозначным, а также на то, что введение судебного прецедента нарушит принцип разделения властей, в соответствии с которым суды применяют нормы права, а не создают их, что приведет к различного рода злоупотреблением судебной властью.

продолжение

- В России можно найти признаки существования «**интерпретативных**» прецедентов. Что касается внедрения «**креативных**» прецедентов, то с учетом исторических аспектов их развития в странах общего права их адаптация в российскую правовую систему возможна при соблюдении, как минимум, двух условий: 1) соответствия принципу единообразия и формальной определенности; 2) постепенной (причем речь, по-видимому, должна идти не о нескольких годах, а о нескольких десятках лет) реализации этого проекта.

Судебная и административная практика

- Судебную и административную практику не следует отождествлять с судебным и административным прецедентом (хотя тесно связана с ними). Она может являться источником права и в тех правовых системах, в которых не признается прецедентное право. Судебная и административная практика представляют собой сложившиеся обыкновения, приемы, способы решения юридических дел, **формирующие и уточняющие значение правовых норм.** Таким образом, она представляет собой **вторичные правовые тексты** и, соответственно, выступает в качестве **вторичного источника права.**

продолжение

- «...Все больше утверждается мнение о том, что если Верховный или Высший Арбитражный Суд защитил те или иные интересы, требования или поведение как законные, или отверг как незаконные, то он *тем самым дал основание к новому пониманию и применению данных правовых норм...* Именно в этом, а не в противопоставлении закону *судебного прецедента* состоит роль судебной практики как особого источника права в странах континентальной системы права. То *понимание, которое укрепитя в судебной практике и будет обобщено и подтверждено высшим судом [явится] как бы вторичным, углубляющим и дополняющим закон и другие нормативные правовые акты... источником права*» (А.В. Мицкевич)

Правовые акты как источники права

- **Правовые акты.** Правовые акты – это **волеустановленные тексты**, создаваемые субъектами права, интерпретация которых конституирует правовую норму.
- Такие акты могут быть **автономными** и **гетерономными**. Они также могут быть международными (**экстраправовыми**) и внутренними (**интерправовыми**).

Автономные правовые акты (договоры)

- **Нормативный правовой договор – правовой текст, основанный на взаимном волеизъявлении сторон, интерпретация которого образует правовую норму – общезначимое и общеобязательное правило поведения, имеющее предоставительно-обязывающий характер**

Сфера применения

- Нормативный правовой договор (НПД) является одним из основных источников **международного права**
- Нормативные правовые договоры имеют распространение также в **конституционном, гражданском, трудовом праве.**
- Так, к нормативному правовому договору может быть отнесен Договор о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами власти республик в составе Российской Федерации 1992 г. В области трудового права значительную роль в качестве источника права играют коллективные договоры.

продолжение

- **Коллективный договор** – это правовой акт, нормативно регулирующий трудовые, социально-экономические и профессиональные отношения между руководителем и трудовым коллективом конкретного предприятия, учреждения, организации.
- Правовые нормы такого договора будут обязательны для всех представителей администрации и работников как нынешних, так и принятых на работу впоследствии.

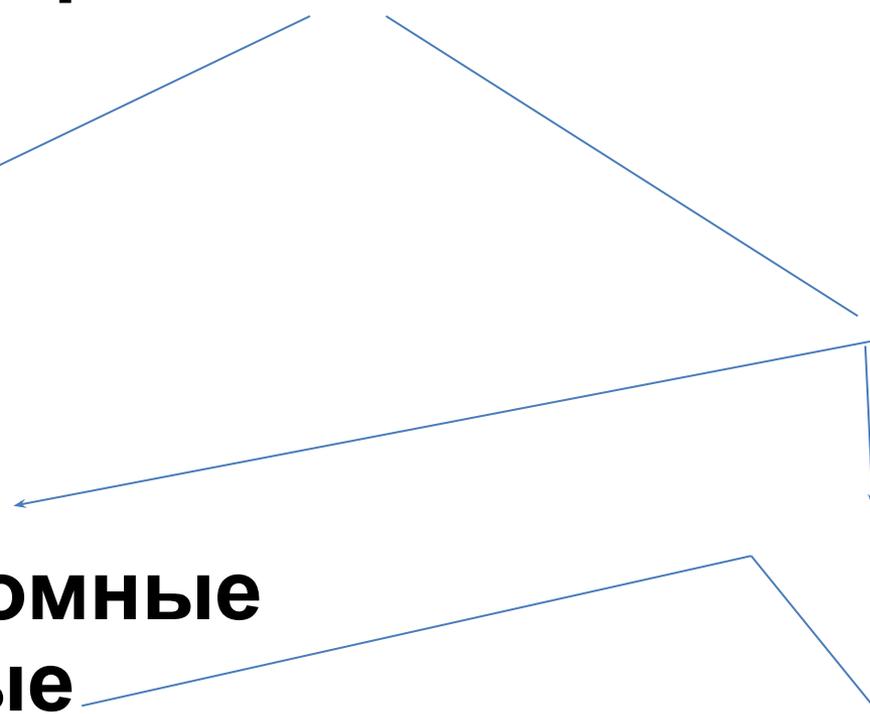
Классификация правовых актов

правовые акты

действия
документы

автономные
гетерономные

нормативные
ненормативные



Гетерономный нормативно-правовой акт

- **Представляет собой письменный документ, в котором содержится правовой текст, установленный помимо воли субъектов, которым он адресуется.**
- **Такой текст содержит общезначимое и общеобязательное правило поведения, имеющее предоставительно-обязывающий характер**

продолжение

- **Ненормативный правовой акт – это акт, в котором отсутствует общая норма права**

(например, Указ о награждении конкретного лица

орденом или о снятии с занимаемой должности

министра)

продолжение

- **Ненормативные (индивидуальные) правовые акты называются также актами применения права.** Как уже было сказано, они представляют собой властные решения по конкретному юридическому делу, имеют однократное применение, адресуются конкретным лицам и обязательны для исполнения только ими (приговор или решение суда по конкретному делу, указ о назначении на должность и т.д.)

Нормативный правовой акт

- Гетерономный общенормативный правовой акт (**нормативные правовой акт – НПА**) характеризуется рядом признаков:
- 1) **имеет императивный (властно-предписывающий) характер**, как правило, исходит от государства или от организаций, которые могут прибегнуть к легитимной социально-организованной защите установленных актами нормативных правил.

продолжение

- 2) является **односторонним актом** выражения воли правотворческого органа (этим он отличается от **нормативных договоров**)

продолжение

- 3) принимается с соблюдением определенной **процедуры**, призванной оптимизировать содержание правового текста и его форму;
- 4) имеет признаки **официального письменного документа**: название акта; указание на то, где, когда и кем был принят; наличие в необходимых случаях подписи соответствующего должностного лица и регистрационного номера;

продолжение

- 5) имеет собственную **структуру**: содержание нормативно-правового акта может выражаться в частях, разделах, статьях, параграфах, пунктах и подпунктах акта;
- 6) имеет заранее установленную **юридическую силу** и занимает определенное место в иерархии нормативно-правовых актов;

продолжение

- 7) имеет четкие **временные, пространственные и субъектные характеристики;**
- 8) конституирует **общие правовые нормы** (содержанием нормативного акта могут быть не только правила поведения, но и другая правовая информация, которая может быть использована в правовой практике: призывы, преамбулы, дефиниции и др).

Понятие закона

- Все гетерономные нормативные правовые акты подразделяются на **законы** и **подзаконные нормативные акты** (указы президента, постановления правительства и т.д.)
- **Законы** занимают **центральное место** в системе нормативно-правовых актов **романо-германской правовой семьи**. Они имеют специфические отличительные черты.

Признаки закона

- 1) Закон обладает **высшей юридической силой**. Это означает, что никакой иной нормативный правовой акт не должен противоречить закону, не может его ни отменить, ни изменить. И наоборот, закон может отменить или изменить любой другой нормативно-правовой акт. В случае противоречия между текстуальными нормами закона и подзаконного акта применяется норма закона. Если противоречат друг другу нормы законов, обладающих равной юридической силой, то применяется закон, изданный позднее.

продолжение

- 2) Регулирует наиболее **важные общественные отношения**
- 3) В современных демократических государствах законы принимаются **представителями народа** (в лице специальных **законодательных органов**) путем специальной **процедуры** и должны отражать его (народа) **волю**, что придает им высшую **легитимность** по сравнению с другими правовыми актами
- 4) Обладает внутренней и внешней **структурой** (подразделяется на статьи, части, пункты, имеет наименование, дату принятия, подпись и т.д.)

Определение понятия закона

- Закон в **формально-юридическом смысле** можно определить как принятый в **особом порядке** нормативный правовой акт **законодательного органа**, регулирующий наиболее **важные** общественные отношения и обладающий **высшей юридической силой**.
- Следует отличать от понятия закона в широком/материальном смысле (в этом случае законом считаются любые легитимные источники права)

Стадии законотворчества

- В силу особой значимости законов они принимаются специально уполномоченными на это органами государства (или через референдум), и с соблюдением специальной процедуры.
- Такая процедура имеет несколько стадий, называемых **стадиями законотворчества**. Выделяют следующие стадии: **законодательная инициатива, обсуждение законопроекта, принятие закона, опубликование (промульгация)**.

продолжение

- **Законодательная инициатива** представляет собой право, предоставленное строго определенному кругу лиц или учреждений на внесение в законодательный орган законопроектов, подлежащих обязательному рассмотрению.
- **Обсуждение** законопроекта осуществляется, как правило, в нескольких чтениях. При необходимости он может быть вынесен на всенародное обсуждение. Текст законопроекта обсуждается постатейно, по разделам и в целом. Предложенные поправки голосуются отдельно.

продолжение

- **Принятие** закона происходит на заседании законодательного органа (или через референдум) путем подачи голосов «за» законопроект или «против». Для принятия закона требуется простое (больше половины) или так называемой квалифицированное большинство (2/3, 3/4 и т.д.) голосов, поданных за законопроект.

продолжение

- **Опубликование** закона (промульгация). Чаще всего состоит из подписания принятого закона главой государства и последующего его официального опубликования (обнародования).
- Опубликование – современный вид оглашения закона. Имеет большое значение, так как является основой презумпции знания закона и ответственности за его неисполнение. В законодательстве современных государств содержится норма о том, что неопубликованные законы не имеют юридической силы (не применяются).

**Философско-психологическое значение опубликования
раскрывается в следующем рассуждении французского
ученого П. Бурдьё**

- «...Опубликование есть акт официализации ...
Официальное – это то, что может и должно стать публичным, афишированным, заявленным перед всеми, перед всем “миром” в противоположность официозному, считай, секретному и постыдному. С официальной публикацией... все одновременно берутся в свидетели и призываются контролировать, ратифицировать, освящать... Эффект официализации идентифицируется с эффектом официального утверждения. Утверждать официально – этимологически значит убеждаться в том, что говорят одно и то же, когда говорят те же самые слова; значит превращать практическую схему в лингвистический код по юридическому типу.

Виды законов

Законы

```
graph TD; A[Законы] --> B[Конституционные]; A --> C[Обыкновенные];
```

Конституционные
Обыкновенные

Конституционные законы

- **Конституционные законы** закрепляют основы общественного и государственного строя и определяют основные правовые начала всего действующего законодательства. К конституционным законам относятся:
 - 1) сама **Конституция** (иногда Конституцию выделяют в особую категорию законов или даже ставят ее над законом),
 - 2) **законы, вносящие в нее изменения и дополнения,**
 - 3) **законы, прямо предусмотренные Конституцией и конкретизирующие ее содержание** (в российской правовой системе – это федеральные конституционные законы о введении чрезвычайного положения; об установлении отдельных ограничений прав и свобод граждан в условиях чрезвычайного положения; о принятии в РФ и образовании в ее составе нового субъекта; об изменении статуса субъекта РФ; о государственном флаге, гербе и гимне РФ и т.д. – всего 14 законов).

продолжение

- Конституционные законы отличает **особая процедура принятия** (в РФ Федеральный конституционный закон считается принятым, если он одобрен большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа членов Совета Федерации и не менее двух третей голосов от общего числа депутатов Государственной Думы. Принятый федеральный конституционный закон в течение четырнадцати дней подлежит подписанию Президентом Российской Федерации и обнародованию – ст. 108 Конституции РФ).

продолжение

- **Обыкновенные законы** принимаются на основе конституционных законов и регулируют различные стороны жизни общества. Среди них выделяют **кодифицированные законы** и **текущие**.
- **Кодифицированные законы** (кодексы, основы законодательства) представляют собой **сводные юридические акты, позволяющие комплексно, на основе определенной системы принципов, регулировать определенную сферу общественной жизни**.
- **Текущие законы** не имеют отмеченных выше признаков, их нормативное содержание может укладываться в несколько статей.

продолжение

- По характеру действия законы подразделяются на **постоянные, временные и чрезвычайные**.
- **Постоянные** законы не имеют установленных ограничений своего действия во времени, тогда как **временные** законы действуют лишь в пределах определенного срока (например, закон о государственном бюджете на такой-то год).
- **Чрезвычайные** (исключительные) законы также являются законами, ограниченными во времени, но основаниями для их введения в действие или прекращения действия являются не календарные даты, а наличие или отсутствие оговоренных в законе чрезвычайных обстоятельств (природного или социального характера).

продолжение

- Для сложных государств актуальна классификация законов на законы **федеральные** (действующие на всей территории государства) и **законы субъектов федерации**. **Законы субъектов федерации** не могут противоречить федеральным законам и действуют только на территории субъекта (например, законы Санкт-Петербурга).

Подзаконные акты

- **Подзаконный гетерономный нормативно-правовой акт – это правовой акт компетентного органа государства (организации), иерархически подчиненный закону.**

Виды ПНПА

По сфере действия выделяют:

общие (действуют на всей территории государства),

местные (действуют в отдельной местности),

ведомственные (действуют внутри ведомств),

локальные (внутриорганизационные – действуют внутри организаций, предприятий, учреждений)

продолжение

- По органам, издающим подзаконные нормативно-правовые акты, выделяют (применительно к РФ):
- указы Президента РФ;
- постановления Правительства, государственных комитетов и комитетов, краевой, областной, городской, районной администрации, государственных комиссий;
- приказы, инструкции, указания и иные ведомственные и локальные акты;
- решения представительных органов местного самоуправления.

Правовые акты РФ

- 1) Конституция; 2) Конституционные законы; 3) Законы; 4) Уставы (краев, областей, автономных образований, городов федерального значения); 5) Указы (Президента); 6) Постановления (Правительства, государственных комитетов, комитетов, краевой, областной, городской, районной администрации); 7) Распоряжения (Президента, Правительства, Главы администрации); 8) Приказы, инструкции, указания и иные ведомственные акты; 9) Акты прямого народного волеизъявления – решения референдума; 10) Акты представительных органов местного самоуправления – решения; 11) Внутригосударственные договоры, соглашения; 12) Ратифицированные международные