

Тема:

Источники (формы) права

Вопросы:

- 1. Понятие и виды источников (форм) права.**
- 2. Понятие и классификация нормативных правовых актов.**
- 3. Закон: понятие, виды.**
- 4. Подзаконный нормативный правовой акт:
понятие, виды.**

1. Понятие и виды источников (форм) права.

- **Понятие источников (форм) права.**

Термин "источник" имеет несколько значений:

- **1) природное** (естественное) значение, когда, например, речь идет об источниках воды – родники, водоемы, природные источники света – солнце, огонь, северное сияние и т.д.;
- **2) техническое** (искусственное) значение, когда, например, речь идет об источнике электропитания различных приборов (компьютеров, электропечей, пылесосов и др.);

- **3) доктринальное** значение, когда, например, речь идет о научных источниках информации (монографии, научные статьи, диссертации и т.д.)
- **4) правовое** значение, когда, например, речь идет о текстах нормативных правовых актов, в которых содержится информация о нормах права, правилах поведения.

Последнее (правовое) значение анализируемого термина имеет отношение к определению понятия источник права.

Источник права в юридической науке также

определяется неоднозначно:

- **1) источник права в материальном
смысле –**

**экономические, финансовые,
имущественные, политические
общественные отношения,
обуславливающие (оказывающие
влияние, являющиеся причиной)
формирования, разработки и принятия
юридических норм;**

- **2) источник права в идеальном смысле – научно-теоретическое (научно-юридическое) представление, суждение, идея, теория, обуславливающая (оказывающее влияние, являющееся причиной) формирования, разработки и принятия юридической нормы;**
- **3) источник права в формально-юридическом смысле – официальный документ, содержащий нормы права.**

Источники права в формальном, юридическом смысле:

1) внешняя форма выражения правовых норм, которые государство создает, либо санкционирует, либо признает априорно обязательными;

2) внешняя форма выражения и закрепления норм права;

3) официальные формы выражения и закрепления (изменения или отмены) правовых норм, действующих в данном государстве;

4) форма официального выражения общеобязательных предписаний, создаваемых органами государства в целях регламентации общественного порядка;

**5) способ выражения, закрепления
правовых норм;**

**6) способы выражения и доведения
решений правотворческих органов о
принятии соответствующих норм права
до заинтересованных лиц.**

).

Виды источников (форм) права:

- **1) правовой обычай;**
- **2) судебный прецедент;**
- **3) нормативный договор;**
- **4) нормативный правовой акт.**

1. Правовой обычай – это исторически сформировавшееся в сознании людей правило поведения, которое вошло в привычку в результате многократного его применения и санкционировано государством.

Правовой обычай – это правило поведения, сложившееся вследствие фактического его применения в течение длительного времени, нигде в официальных документах не записанное, но признаваемое государством

Правовой обычай – это правило поведения, вошедшее в привычку народа вследствие его повторения в течение длительного времени

(проф. Олег Александрович Пучков).

Правовым обычай называется потому, что он признан государством как общеобязательная норма поведения, соблюдение которого обеспечивается государственным принуждением.

Теория государства и права: Учебник для вузов / Отв. ред. В.Д. Перевалов. –М.: Норма, 2006. С. 170.

Правовой обычай – исторически сложившееся и вошедшее в привычку в силу многократного и длительного использования обычное правило поведения, санкционированное государством

(проф. Виктор Лаврентьевич Кулапов).

Кулапов В.Л. Проблемы теории государства и права: учебное пособие. –Саратов: Изд-во ГОУ ВПО "Саратовская государственная академия права", 2006. С. 212.

Правовой обычай – правило поведения, сложившееся вследствие фактического его применения в течение длительного времени и санкционированное государством

(проф. Роберт Венедиктович Будибинский и проф. Юрий Константинович Креснев)

В литературе авторы, в частности проф. Виктор Лаврентьевич Кулапов, называют два формальных требования к правовому обычаю:

- 1) он должен существовать и применяться в течение продолжительного времени;**
- 2) он должен не противоречить действующему законодательству.**

Кулапов В.Л. Проблемы теории государства и права: учебное пособие. –Саратов: Изд-во ГОУ ВПО "Саратовская государственная академия права", 2006. С. 212.

- **Правовой обычай является основным источником права для стран традиционно-религиозной правовой семьи (страны Азии, Африки).**
- **Вопрос о роли и значении правового обычая в правовой системе, системе источников права в России не решен.**
- **Правовой обычай в России находит свое реальное проявление только в действующем законодательстве.**

Примеры:

- **а) первое заседание Государственной Думы открывает старейший по возрасту депутат (часть 3 ст. 99 Конституции РФ);**
- **б) статья 5 Гражданского кодекса РФ;**
Обычай делового оборота.
 1. Обычаем делового оборота признается 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.
 2. Обычай делового оборота, противоречащий обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

- **в) статья 19 Гражданского кодекса РФ;**

Имя гражданина.

1. 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**.

- **г) статья 58 Семейного кодекса РФ;**

Право ребенка на имя, отчество и фамилию

2. Имя ребенку дается по соглашению родителей, отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации или не основано на **национальном обычае**.

- **д) статья 341 Трудового кодекса РФ;**

Основания прекращения работы в представительстве Российской Федерации за границей.

Работа в представительстве Российской Федерации за границей может быть прекращена досрочно в случае несоблюдения работником **обычаев** и **законов страны пребывания**, а также общепринятых норм поведения и морали;

**е) статья 3 ФКЗ от 25 декабря 2000 года
№ 1-ФКЗ "О государственном флаге
Российской Федерации" ;**

Судно, плавающее под государственным или национальным флагом иностранного государства, должно при плавании во внутренних водах Российской Федерации либо во время стоянки в порту Российской Федерации в дополнение к своему флагу поднимать и нести в соответствии с **международными морскими обычаями** также Государственный флаг Российской Федерации.

- **ж) ст. 3 ФЗ от 8 ноября 2007 года № 261-ФЗ**

"О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации".

Обычаи морского порта представляют собой правила поведения, сложившиеся и широко применяемые при оказании услуг в морском порту и не предусмотренные законодательством Российской Федерации.

Обычаи порта (англ. customs of the port) содержат установленные практикой конкретного порта правила, определяющие соответствующую область торгового мореплавания.

В частности, это:

- а) точное время и способы доставки груза к судну;
- б) время, необходимое для выполнения грузовых работ;
- в) выполнение грузовых работ круглосуточно (в том числе в праздники) или посменно с оплатой дополнительных надбавок грузчикам и стивидорам;
- г) исчисление стояночного времени и обязанности, лежащие на перевозчике, грузоотправителе и грузополучателе при разгрузке и погрузке судна;
- д) оплата причальных сборов.

• 2. Судебный прецедент – это решение по конкретному делу, являющееся обязательным для судов той же или низшей инстанции при решении аналогичных дел, либо служащее примерным образцом толкования закона (прецедент толкования)

(проф. Валерий Васильевич Лазарев. Теория государства и права: Учебник для вузов. –М.: Издательство "Спарк", 1998. С. 184).

Юридический прецедент – это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которое стало правилом в результате признания его таковым высшим

Виды судебного прецедента:

- 1) решения Конституционного Суда РФ;**
- 2) решения Верхового Суда РФ,**
- 3) решения Высшего Арбитражного Суда РФ.**

- **Решение судов высшей инстанции являются обязательными для всех нижестоящих судов.**
- **Судебный прецедент в России основывается на действующем законодательстве.**
- **В России суды своими решениями не создают норм права, поскольку их задача в применении таких норм.**

- **Вопрос о роли и значении судебных прецедентов в правовой системе и системе источников права России не решен.**
- **Судебный прецедент является основным источником права для стран англо-саксонской правовой семьи.**

• **3. Нормативный договор – это соглашение двух или более субъектов, в котором содержатся юридические нормы, определяющие права и обязанности сторон.** (проф. Олег Александрович Пучков).

Теория государства и права: Учебник для вузов / Отв. ред. В.Д. Перевалов. –М.: Норма, 2006. С. 172.

Нормативный договор – это соглашение двух или более сторон, в результате которого устанавливаются, изменяются или отменяются нормы права.

(проф. Валерий Васильевич Лазарев. Теория государства и права: Учебник для вузов. –М.: Издательство "Спарк", 1998. С. 183).

**Нормативный договор –
добровольное нормативное соглашение
между равноправными
правотворческими субъектами по поводу
деятельности, представляющее их общий
интерес.**

(проф. Виктор Лаврентьевич Кулапов).

Кулапов В.Л. Проблемы теории государства и права: учебное пособие. –Саратов: Изд-во ГОУ ВПО "Саратовская государственная академия права", 2006. С. 215.

Виды нормативного договора:

- **1) международный договор;**
- **2) федеративный договор;**
- **3) договоры между субъектами федерации;**
- **4) договоры между субъектами федерации и муниципальными образованиями;**
- **5) договоры между муниципальными образованиями;**
- **6) коллективные трудовые договоры**

4. Нормативный правовой акт.

В юридической литературе понятие нормативного правового акта определяется неоднозначно.

Нормативный правовой акт – это:

- 1) официальный документ управомоченного субъекта, содержащий нормы права, обязательные для неопределенного числа лиц;**
- 2) акт правотворчества, содержащий нормы права** (Черданцев А.Ф. Теория государства и права. М. 1999. С. 219);
- 3) предписание субъекта правотворчества, содержащее юридические нормы**
(Теория государства и права / Под ред. В.К. Бабаева. М. 1999. С. 325).
- 4) выраженное в письменной форме решение компетентного государственного органа, в котором содержатся нормы права**

Свойства нормативного правового акта

Нормативный правовой акт:

- 1) принимает управомоченный субъект, т.е. орган или должностное лицо, которые имеют право на его издание;**
- 2) содержит нормы права, т.е. правила поведения, юридические права, обязанности и запреты;**

- **3) обладает юридической силой, которая определяется соотношением этого документа в иерархической (подчиненной) системе правовых актов, а также местом, ролью и значением соответствующего органа его принявшим;**
- **4) обязателен для неопределенного числа субъектов по их видам, статусу или категориям;**

- **5) имеет определенную форму (закон, подзаконный нормативный акт, указ, постановление, приказ, положение, инструкция и др.) и реквизиты (наименование, время и место принятия, подпись соответствующего должностного лица);**
- **6) направлен на регулирования общественных отношений.**

Классификация нормативных правовых актов (НПА)

- **1. В соответствии с принципом разделения государственной власти:**
 - а) нпа законодательных органов государственной власти;**
 - б) нпа исполнительных органов государственной власти.**
 - в) нпа судебных органов государственной власти.**

- **2. По органам, принявшим нормативный правовой акт:**

- а) нпа Государственной Думы ФС РФ (законы),**

- б) нпа Совета Федерации ФС РФ (законы),**

- в) нпа Президента РФ (нормативные указы),**

- г) нпа Правительства РФ (постановления),**

- д) нпа министерств, агентств, служб (нормативные приказы, положения,**

- **3. По сферам правового регулирования:**
нпа, регламентирующие общественные отношения в политической, экономической, имущественной, финансовой, бюджетной, налоговой, административной, земельной, семейной, трудовой, уголовной и иных сферах общественной жизни.

- **4. По юридической силе:**
законы и подзаконные нормативные правовые акты.

3. Закон: понятие, виды.

Закон – это

нормативный правовой акт, принятый законодательным (представительным) органом государственной власти в особом порядке, обладающий высшей юридической силой, содержащий нормы права и регламентирующий наиболее важные общественные отношения

Виды законов:

- **Федеральные законы;**
- **Законы субъектов федерации.**

Федеральные законы:

- а) Конституция РФ;**
- б) федеральные конституционные законы;**
- в) федеральные кодексы;**
- г) тематические федеральные законы.**

Федеральные законы:

а) Конституция РФ (лат. устанавливаю, учреждаю) – **нормативный правовой акт, имеющий наивысшую юридическую силу, содержащий систему правовых норм, регулирующих отношения между человеком и обществом, между человеком и государством, а также основы организации и функционирования государства;**

б) федеральные конституционные законы:

- 1. ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН от 17.12.1997 N2-ФКЗ "О ПРАВИТЕЛЬСТВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ";**
- 2. ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН от 25.12.2000 N1-ФКЗ "О ГОСУДАРСТВЕННОМ ФЛАГЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ";**
- 3. ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН от 26.02.1997 N1-ФКЗ "ОБ УПОЛНОМОЧЕННОМ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ";**
- 4. ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН от 28.04.1995 N1-ФКЗ "ОБ АРБИТРАЖНЫХ СУДАХ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ";**

5. **ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН от 28.06.2004 N 5-ФКЗ "О РЕФЕРЕНДУМЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"**
6. **ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН от 21.07.2007 N 5-ФКЗ "ОБ ОБРАЗОВАНИИ В СОСТАВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ НОВОГО СУБЪЕКТА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В РЕЗУЛЬТАТЕ ОБЪЕДИНЕНИЯ ЧИТИНСКОЙ ОБЛАСТИ И АГИНСКОГО БУРЯТСКОГО АВТОНОМНОГО ОКРУГА"**
7. **ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН от 21.07.1994 N 1-ФКЗ "О КОНСТИТУЦИОННОМ СУДЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"**
8. **ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН от 23.06.1999 N 1-ФКЗ "О ВОЕННЫХ СУДАХ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"**

**9. ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН от
31.12.1996 N 1-ФКЗ "О СУДЕБНОЙ СИСТЕМЕ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"**

**10. ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН от
30.05.2001 N3-ФКЗ "О ЧРЕЗВЫЧАЙНОМ ПОЛОЖЕНИИ"**

**11. ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН от
25.12.2000 N2-ФКЗ "О ГОСУДАРСТВЕННОМ ГЕРБЕ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"**

**12. ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН от
30.01.2002 N1-ФКЗ "О ВОЕННОМ ПОЛОЖЕНИИ"**

**13. ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОНСТИТУЦИОННЫЙ ЗАКОН от
25.12.2000 N3-ФКЗ "О ГОСУДАРСТВЕННОМ ГИМНЕ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"**

- **в) кодексы (лат. книга) – систематизированный нормативный правовой акт, направленный на регулирование определенной сферы общественных отношений.**

- **"ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ (ЧАСТЬ ПЕРВАЯ)"** от 30.11.1994 N 51-ФЗ (принят ГД ФС РФ 21.10.1994)
- **"УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"** от 13.06.1996 N 63-ФЗ (принят ГД ФС РФ 24.05.1996)

- **"НАЛОГОВЫЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ (ЧАСТЬ ПЕРВАЯ)"** от 31.07.1998 N 146-ФЗ (принят ГД ФС РФ 16.07.1998)
- **"ТАМОЖЕННЫЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"** от 28.05.2003 N 61-ФЗ (принят ГД ФС РФ 25.04.2003), (ред. от 30.12.2008)

- **"ТРУДОВОЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"** от 30.12.2001 N 197-ФЗ
(принят ГД ФС РФ 21.12.2001),
- **"КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ"** от 30.12.2001 N 195-ФЗ (принят ГД ФС РФ 20.12.2001)

- **"ЗЕМЕЛЬНЫЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"** от 25.10.2001 N 136-ФЗ
(принят ГД ФС РФ 28.09.2001), (ред. от 30.12.2008), (с изм. и доп., вступающими в силу с 01.01.2009)
- **"УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"** от 08.01.1997 N 1-ФЗ (принят ГД ФС РФ 18.12.1996), (ред. от 14.02.2009)

- **"УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"** от 13.06.1996 N 63-ФЗ
(принят ГД ФС РФ 24.05.1996),
- **"ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"** от 14.11.2002 N 138-ФЗ (принят ГД ФС РФ 23.10.2002),
- **"БЮДЖЕТНЫЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"** от 31.07.1998 N 145-ФЗ
(принят ГД ФС РФ 17.07.1998),

- **г) тематические федеральные законы.**

- **Законы субъектов федерации:**

- **конституции (уставы) субъектов федерации;**
- **конституционные или уставные законы субъектов федерации;**
- **кодексы субъектов федерации;**
- **тематические законы субъектов федерации.**

- **4. Подзаконный нормативный правовой акт: понятие, виды**

Подзаконный нормативный правовой акт – документ, принятый уполномоченным субъектом на основе и во исполнение закона.

Виды подзаконных нормативных правовых актов:

- 1. Федеральные подзаконные
нормативные правовые акты:**

**Нормативные указы Президента РФ,
Постановления Правительства РФ,
НПА министерств, агентств, служб.**

- **2. Подзаконные нормативные правовые акты субъектов федерации:**

Нормативные указы президентов или постановления высших должностных лиц (губернаторов, глав администраций) субъектов федерации, НПА исполнительных органов государственной власти субъектов федерации.

- **3. Подзаконные нормативные правовые акты органов местного самоуправления:**

**НПА представительного органа
муниципального образования,**

НПА главы муниципальных образований,

НПА местной администрации.

- **4. Корпоративные нормативные правовые акты.**