

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 Краснов)

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.**