

ПРАВО



Воля государства, выраженная в виде правовых норм (правил поведения), должна быть изложена таким образом, чтобы обеспечивалась возможность ознакомления с этими нормами самых широких слоев населения. В юридической науке формы, с помощью которых государственная воля возводится в общеобязательный ранг и становится правовой нормой, обозначаются термином **«источники права»**.

Источники права

Правовой обычай — представляет собой неписаное правило поведения, сложившееся вследствие его фактического и многократного применения в течение длительного времени и признаваемое государством в качестве общеобязательного правила.

В настоящее время обычай находит достаточно широкое применение в малоразвитых государствах Азии, Африки, Океании. В развитых государствах обычай понимается прежде всего как норма, дополняющая закон. Однако есть и исключения: в современных Франции и Германии в сфере гражданского и торгового права не исключается применение обычая не только в дополнение, но и против закона.

В России также не исключается применение обычая как источника (формы выражения) права, но в первую очередь в сфере частного права, где у участников правоотношений присутствует определенная свобода выбора.

Статья 5 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) дает определение обычаю делового оборота: «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».

В России



С учетом изменений,
внесенных Федеральным законом
от 28 декабря 2016 г. № 497-ФЗ

01 28 декабря 2016 г. № 497-ФЗ
Федеральный закон
о внесении изменений

По мере развития общества, государства и институтов права обычай терял роль единственного источника (формы выражения) права. Новым источником, способным удовлетворить растущие потребности общества в правовых инструментах, стал нормативный правовой акт. Он отличался от обычая прежде всего тем, что его нормы записывались, а не сохранялись лишь в памяти. Следовательно, его формулировки были более четкими и удобными в использовании. Современные нормативные правовые акты — порождение романо-германской правовой семьи. Тенденция к законодательному оформлению права окончательно выявилась в XIX в., когда в большинстве европейских государств были приняты писаные конституции и различные кодексы.

В некоторых странах широкое применение находит такой источник права, как юридический прецедент. Его суть состоит в том, что решение судебного органа по конкретному делу официально становится общим правилом, эталоном разрешения аналогичных дел другими судами либо служит примерным образцом толкования закона (прецедент толкования).

Юридический прецедент — древний источник права, его значение неодинаково в различные периоды истории человечества в разных странах. Он широко использовался в государствах Древнего мира, в Средние века. Так, в Древнем Риме решения преторов и других магистратов признавались обязательными при рассмотрении аналогичных дел.

Прецедент

Вообще многие институты римского права сложились на базе судебных прецедентов. Тем не менее юридический прецедент в современном виде возник именно в Англии после того, как Вильгельм Завоеватель захватил эту страну в 1066 г. Начиная с реформ Генриха II Плантагенета (XII в.), стали появляться выездные королевские судьи, которые выносили решения от имени короны. Первоначально группа дел, относимых к ведению этих судей, была ограничена, однако со временем сфера их компетенции значительно расширилась. Выработываемые судьями решения брались за основу другими судебными инстанциями при рассмотрении аналогичных дел. Право, которое сформировалось в ходе возникновения и упорядочения целостной системы судебных прецедентов, единых для всей Англии, а также других источников права, стало называться общим (common law).



Казуистичность. Прецедент всегда максимально конкретен и приближен к фактической ситуации, поскольку он вырабатывается на основе решения конкретных, единичных случаев — казусов.

Множественность. Существует достаточно большое количество инстанций, которые могут создавать прецеденты. Данное обстоятельство вместе со значительной продолжительностью действия последних (десятки, а иногда и сотни лет) обуславливает огромный объем прецедентного права.

Противоречивость и гибкость.

Признаки

В некоторых случаях источником права может быть договор нормативного содержания. Основное его отличие от всех остальных договоров состоит в том, что он содержит норму права — правило общего характера, обязательное для исполнения неопределенным кругом лиц. Однако, отличаясь от других видов договоров, нормативный правовой договор отвечает и условиям действительности договоров. Так, для его реализации необходимы:

- **согласная воля двух или нескольких лиц;**
- **взаимное познание этой воли;**
- **возможность содержания воли.**

Еще одно отличие нормативного правового договора в том, что он может содержать не только нормы права, но и принципы права (например, принцип гуманности, содержащийся в большинстве современных конвенций).

С 90-х гг. XX в. договоры нормативного содержания получают в России все большее распространение как источник (форма выражения) внутригосударственного права. Они могут называться по-разному («контракт», «соглашение», «договоренность»), но в любом случае документ должен содержать норму права.

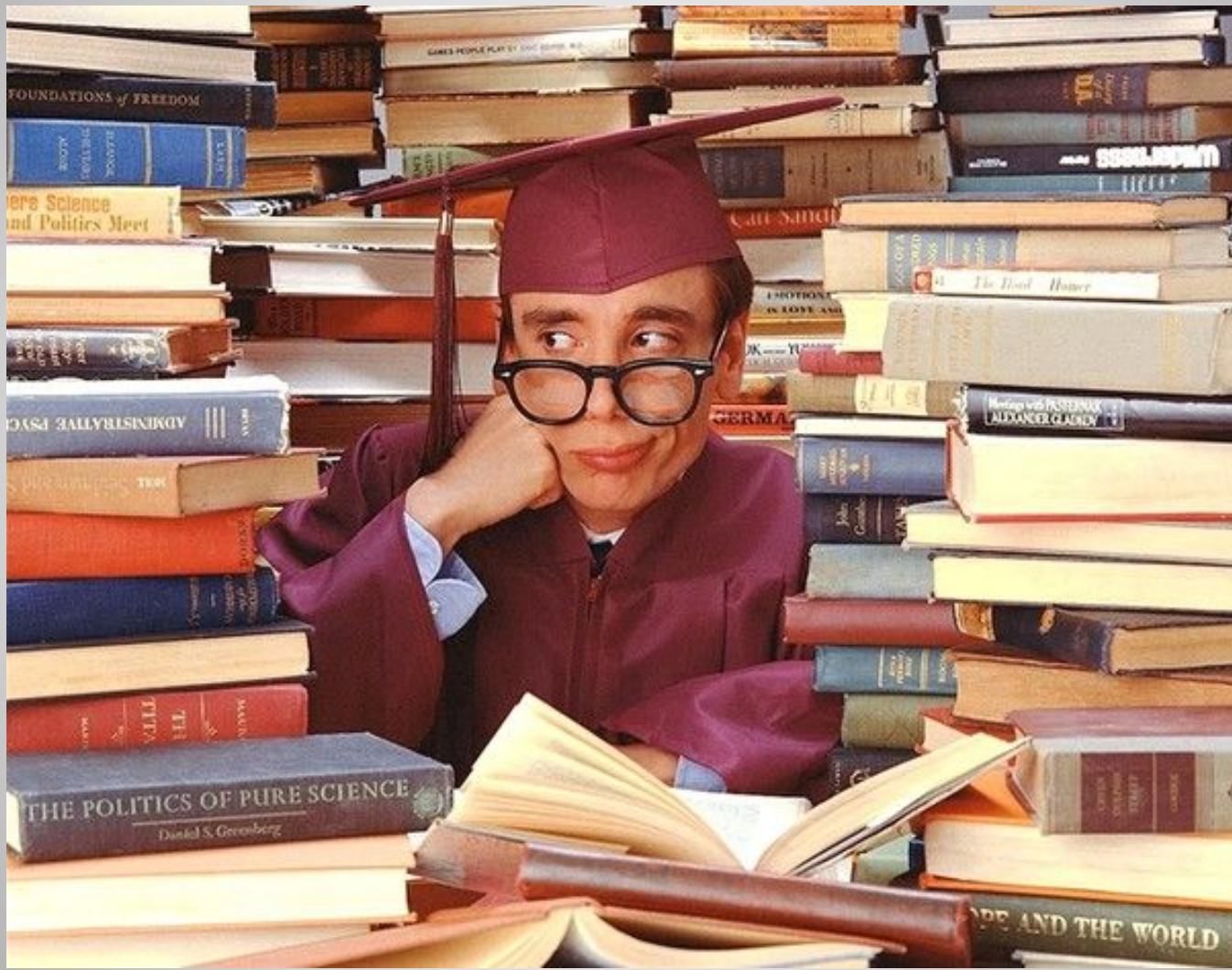
Таким образом, нормативный договор — это совместный правовой акт, оформление выражения согласованных обособленных волеизъявлений субъектов правотворчества, направленных на установление правовых норм.

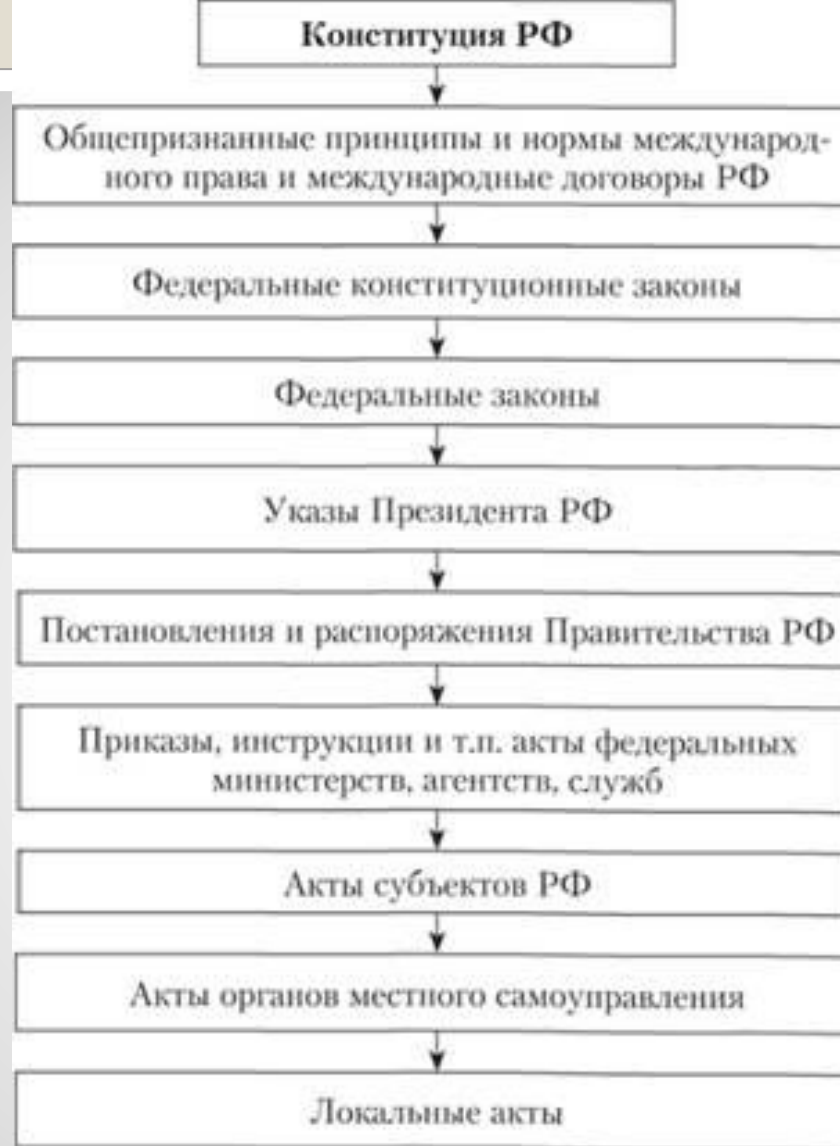


Договор нормативного содержания

В различные периоды развития общества роль науки как юридической источника постоянно менялась, то диктуя законодателю тексты законов, то практически полностью исчезая из правового пространства. В настоящее время цели юридической науки определены достаточно четко: вырабатывать способы установления и реализации права, давать систематические, глубокие знания обо всей юридической действительности.

Юридическая наука





Источники права в России

- Отрасль права представляет собой обособившуюся внутри системы права совокупность однородных правовых норм, регулирующих определенную область (сферу) общественных отношений.
- Система права Российской Федерации включает следующие отрасли:
- 1) конституционное право представляет собой отрасль, нормы которого закрепляют основы государственного и общественного строя, порядок формирования органов государственной власти и управления, основные права, свободы и обязанности граждан; Предметом конституционного права являются общественные отношения, возникающие в процессе реализации суверенитета российского народа во всех его формах, обеспечения функционирования институтов демократии. Конституционное право имеет особый способ конституционного воздействия - установление, отличающийся от иных способов правового регулирования (дозволения, предписания и запрета).
- 2) административное право представляет собой отрасль права, регулиующую отношения, которые складываются в процессе государственного управления; Доминирующим методом правового регулирования является императивный.
- и регулирует их взаимоотношения, то можно сказать, что эта отрасль не входит в систему внутригосударственного права.

- 3) финансовое право – это совокупность норм, регулирующих отношения по накоплению и распределению государственных финансов;
- 4) земельное право связывает нормы, регулирующие отношения, которые складываются по поводу владения, пользования и распоряжения землей; Метод земельного права имеет комплексный характер, а именно, имеет место сочетание императивного и диспозитивного методов правового регулирования.
- 5) гражданское право связывает нормы, регулирующие имущественные отношения и некоторые личные неимущественные отношения; Главный метод регулирования – диспозитивный.
- 6) трудовое право – это система норм, регулирующих трудовые отношения рабочих и служащих с предприятиями, организациями; Сочетание договорного, рекомендательного и императивного методов правового регулирования позволяет эффективно воздействовать на процесс формирования трудовых отношений.
- 7) семейное право представляет собой систему норм, которые регулируют брачно-семейные отношения, связанные со вступлением в брак, его прекращением, алиментированием и усыновлением; В настоящее время метод семейного права также как и гражданского можно охарактеризовать как диспозитивный.

8) уголовное право является отраслью права, которая регулирует общественные отношения, возникающие в связи с совершением деяний, которые предусмотрены Уголовным кодексом; Метод регулирования - императивно-запретительный.

9) уголовно-исполнительное право является пенитенциарной отраслью, нормы которой регулируют условия и порядок отбывания наказаний; главным методом правового регулирования в уголовно-исполнительном праве является императивный метод, предполагающий неравенство субъектов правоотношений.

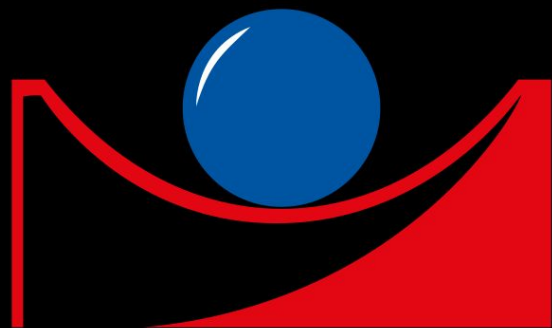
10) в уголовно-процессуальное право входят нормы, которые регулируют порядок производства по уголовным делам; В уголовно-процессуальном праве основным является императивный метод правового регулирования, т.е. метод власти и подчинения.

11) гражданско-процессуальное право устанавливает порядок судебного разбирательства и других процессуальных действий по гражданским делам. . Метод гражданского процессуального права можно определить как императивно-диспозитивный, в котором властеотношения сочетаются со свободой и равноправием заинтересованных лиц.

В системе права отдельное место занимает международное право – частное и публичное. Поскольку это право устанавливается не отдельным государством, а соглашением разных государств



КонсультантПлюс



АВАНТ®

СПРАВОЧНО-ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ

КОДЕКС®