

САМОСТОЯТЕЛЬНАЯ РАБОТА № 8 (2 часа)

Учебная дисциплина «Обществознание»

гр. ОП1

(20 – 24 апреля 2020 г.)

1. Прочитать текст лекции по теме: **Формы (источники) права**

2. Ответить на вопросы по тексту лекции (письменно в тетради, сфотографировать и отправить преподавателю)

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 источниками права являются правовой обычай, прецедент, договор, нормативно-правовой акт (схема 1).

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 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) 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 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 Великобританию. Английские суды с давних времен не только 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

Схема 1. Источники права



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 для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного 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 договоры рассматриваются как соглашение между правотворческими субъектами, которые устанавливают правовые нормы для многочисленного круга лиц, и рассчитаны на неоднократное применение. Таковым, к примеру, 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.

Нормативно-правовой акт – это 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.

Высшей юридической силой в стране обладает **Конституция** – Основной Закон государства. Первые акты конституционного типа были приняты в Англии. К настоящему времени в Великобритании существует неписаная Конституция, которую составляют акты, принятые с XIII по XXI в. Впервые как единый закон Конституция была принята в США в 1787 г. Некоторые юристы считают, что юридическим актом, имеющим значение Конституции, были Основные законы Российской империи 1906 г., базой для которых послужили положения Манифеста 17 октября 1905 г.

С юридической точки зрения Конституция как важный документ государства имеет определенные признаки.

1. Конституция обладает высшей юридической силой. Все нормативно-правовые акты должны издаваться в строгом соответствии с Основным Законом, не противореча ему ни в чём.
2. Конституция носит основополагающий, учредительный характер. Она устанавливает основы государственного и общественного строя, права, свободы и обязанности граждан, систему органов власти, порядок их образования и компетенцию.
3. Конституция служит базой для текущего законодательства. На ее основе принимаются другие законы. В самой Конституции может быть указано на необходимость принятия какого-либо закона.
4. Конституция отличается стабильностью, а потому предусмотрен усложненный порядок ее пересмотра.

По степени стабильности конституции бывают **гибкие** (могут быть изменены путем принятия обычного закона), **жесткие** (изменение Конституции требует квалифицированного большинства

голосов членов парламента) и *особо жесткие* (внесение поправок в Конституцию включает дополнительную стадию ратификации, которая осуществляется путем референдума, двойного голосования в парламенте или утверждения субъектами федерации).

История Конституции в нашей стране после известных событий 1917 г. имеет свои особенности. Изменения политической и экономической жизни в государстве требовали принятия нового основополагающего правового документа. Так, в 1918 г. появилась на свет Конституция, которая закрепила установление диктатуры пролетариата и новой жизни. Конституция не могла предоставить права всем гражданам государства, ибо закрепление новой власти происходило с использованием недемократических рычагов. В состав этого документа вошла Декларация прав трудящегося и эксплуатируемого народа, которая была утверждена III Всероссийским съездом Советов в январе 1918 г.

В 1924 г. была принята следующая Конституция, в состав которой вошли Декларация об образовании СССР и Договор об образовании СССР. За каждой республикой было закреплено право свободного выхода из состава Союза. Верховным органом власти стал Съезд Советов, а между съездами функционировал ЦИК, состоящий из Союзного Совета и Совета национальностей. Исполнительным органом был Совет Народных Комиссаров СССР.

5 декабря 1936 г. появилась новая Конституция СССР. Высшим органом государственной власти стал Верховный Совет СССР. Было ликвидировано неравенство в избирательном праве. Отдельная глава документа посвящалась правам и обязанностям граждан страны. Эта Конституция провозглашала право на труд с гарантией работы, констатируя ликвидацию безработицы, право на отдых, социальное обеспечение по старости, свободу слова, печати и др.

7 октября 1977 г. была принята последняя Конституция СССР. Она закрепила руководящую роль КПСС в жизни государства и общества. Провозглашалось развитие экономики на основе планового хозяйства и двух форм собственности: государственной (или общенародной) и колхозно-кооперативной. В Конституции были установлены основные права и свободы граждан.

Ныне действующая Конституция принята 12 декабря 1993 г. Человек, его права провозглашаются в ней высшей ценностью, носителем суверенитета, источником власти объявлен народ. Этот документ признал частную собственность и принцип разделения властей, идеологическое и политическое многообразие.

В развитие Конституции РФ 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 *постановления и распоряжения* по текущим важным вопросам жизни общества. Министерства и ведомства издают *приказы и инструкции* по различным вопросам их компетенции. Нормативно-правовые акты публикуются в официальных печатных органах: журнале «Собрание законодательства Российской Федерации» и «Российской газете».

Нормативно-правовые акты вступают в действие с даты, указанной в самом нормативно-правовом акте, либо 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 никакое из названных обстоятельств не указано, то следует иметь в виду, что законы вступают в силу по истечении десяти дней после их официального опубликования, а нормативно-правовые акты президента или правительства – по истечении семи дней. Акты министерств и ведомств – через десять 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 продолжает 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** (схема 2). 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 выделяют 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 систематизированный законодательный акт, который способен заменить большое количество нормативных актов, существовавших прежде. Такой законодательный акт называется **кодекс** (например, Гражданский или Уголовный кодекс).

В других случаях нормативно-правовые акты объединяются вместе без изменения содержания. В результате появляются собрания или сборники законов. Такая систематизация называется **инкорпорация**. При этом каждый нормативно-правовой акт самостоятелен и независим от другого. Нормативно-правовые акты в сборниках могут располагаться в различном порядке: хронологическом, предметном, алфавитном.

Различают официальную и неофициальную инкорпорацию. **Официальная инкорпорация** осуществляется путем издания сборников нормативно-правовых актов компетентными государственными органами. Эти сборники имеют официальный характер, и, хотя они не выступают источниками права, на них можно ссылаться в процессе применения права. **Неофициальная инкорпорация** проводится организациями или отдельными гражданами, не имеющими на это специальных полномочий. Такие сборники создаются для специальных целей (например, справочных). Так как они не имеют официального характера, на них нельзя ссылаться в процессе применения права.

Если объединяемые акты регулируют однородный тип общественных отношений, то юристы говорят о **консолидации**. Отличительной чертой консолидации является то, что в результате создается единый сводный нормативно-правовой акт, в который включаются акты, действующие в одной области общественных отношений, без изменения их содержания.

Схема 2. Систематизация нормативно-правовых актов



Особая деятельность по созданию и изменению правовых норм известна как **правотворчество**.

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 РФ, Верховному Суду РФ, Высшему Арбитражному Суду РФ. 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% плюс 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 он не был рассмотрен в течение четырнадцати дней. Затем закон подлежит подписанию президентом страны. Президент обладает правом *вето* и может не согласиться с законом. В этом случае закон поступает на повторное рассмотрение;
- 5) *официальное опубликование закона*. Законы поступают на обнародование и помещаются в «Российской газете» или в «Собрании законодательства Российской Федерации».

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

Совокупность правил и приемов разработки новых законов и подзаконных актов составляет **юридическую технику**. У юридической техники есть свои принципы:

- написание новых юридических правил должно отличаться краткостью и четкостью изложения;
- недопустимы дублирование информации, противоречия в смысловых единицах излагаемого материала;
- употребляемые слова должны быть понятными, без эмоциональной окраски, недопустимо употребление устаревших слов.

За многие годы юридической практики по созданию новых законов выработались также и особые правила оформления нормативных актов. Так, общеобязательными стали реквизиты документа – наименование, дата, место издания и принятия, подписи должностных лиц, указание адресата документа. Кодексы содержат общую и особенную части, которые состоят из статей. Нумерация статей всегда сплошная. Это значит, что включение новых норм не приводит к изменению нумерации (новой статье просто присваивается дополнительный цифровой индекс).

Вопросы:

1. Какие значения имеет понятие «источник права»?
2. Что такое правовой обычай? Какова его роль в юридической практике?
3. Дайте определение понятия «прецедент».
4. Охарактеризуйте договор как источник права. В чем различие индивидуального и нормативного договора?
5. Дайте определение понятия «нормативно-правовой акт». Какую роль в иерархии нормативно-правовых актов играет принцип юридической силы?
6. Каковы признаки Конституции? В чем ее отличие от других нормативно-правовых актов?
7. Охарактеризуйте этапы конституционного развития России.
8. Объясните действие нормативно-правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.
9. Что такое систематизация нормативно-правовых актов? Какие виды систематизации существуют? В чем их отличие друг от друга?
10. Что такое правотворчество? Каковы его принципы и основные стадии?
11. Что называют юридической техникой, каковы ее принципы?

Преподаватель Харченко Е.Н.

Контактные данные:

e-mail: ivolga-692060@mail.ru

WhatsApp: 8 924 437 75 30