





## ГЛАВА 2

# ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ О ПРАВЕ

### 2.1. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И ИСТОЧНИКИ ПРАВА

*Право* представляет собой систему общеобязательных правил поведения, которые устанавливаются и охраняются государством, для регуляции общественных отношений в пределах территории государства.

Общие положения о праве:

- право регулирует общественные отношения, определяя меры возможного и должного поведения с применением при его нарушении охранительного режима;
- право отражает высокий уровень развития общества и его социальных институтов, позволяя учесть интересы разных групп общества.

*Специфические признаки права:*

- *нормативность* означает, что право возведено в закон, содержится в официальных актах государства;
- *общеобязательность* означает общий характер воздействия на субъекты права, который заключается в мерах их возможного и должного поведения, а также обеспечении исполнения таких мер принудительной силой государственного аппарата;
- *формальная определенность* права выявляется в содержании нормативно-правового акта, определяющего субъективные права, обязанности, ответственность граждан и организаций и имеющего письменную форму;
- *системность* — это иерархия построения нормативно-правовых актов в зависимости от юридической силы, территориальной подчиненности и круга лиц, а также деление права на виды в зависимости от целей его применения и использования (естественное, позитивное, субъективное).

*Основными формами (источниками) права* в настоящее время понимают способы внешнего оформления источника по юридической силе. В этом качестве выступают:

- правовой обычай;
- юридический прецедент;
- нормативно-правовой акт;
- нормативный договор.

*Правовой обычай* — исторически сложившееся правило поведения, признаваемое государством и включенное в систему правовых норм. **В настоящее время** правовой обычай призван восполнять пробелы в законодательстве при отсутствии конкретных норм права, а также отсутствию определенности толкования условий заключаемого или реализуемого договора. Значительную роль правовой обычай играет в международном праве.

*Юридический прецедент (судебная практика)* — судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается общеобязательное значение. Суть юридического прецедента состоит в том, что решение государственного органа (судебного или административного) по определенному делу в дальнейшем является обязательным при разрешении аналогичных дел.

Судебный прецедент обязателен для применения нижестоящими судами во всех аналогичных случаях. При использовании прецедента в качестве источника права обязательно не все предшествующее решение по аналогичному делу, а лишь правовая позиция суда, вынесшего его.

Юридический прецедент — более распространенный, чем правовой обычай, источник права в современном мире. Прецедентная форма права широко используется в Великобритании и США.

*Нормативный договор* — соглашение между субъектами правотворчества, в результате которого возникают новые правоотношения, включающие реализацию интересов всех участвующих сторон договора (международные договоры). Нормативный договор не может противоречить действующему законодательству.

Ведущее место среди современных источников права занимают нормативно-правовые акты.

*Нормативно-правовой акт* — это правовой акт, принятый уполномоченным на то государственным органом и содержащий правовые нормы, т.е. предписания общего характера и постоянного действия, рассчитанные на многократное применение.

**Признаки:**

- принимается, изменяется, подлежит отмене или дополнению в особом порядке уполномоченным органом государства (правотворческий процесс);
- формальная определенность (письменная форма установленного образца);
- содержание составляют нормы права (правила поведения);
- иерархическая структура.

Классификация нормативно-правовых актов производится по разным основаниям.

*Классификация по юридической силе* указывает на место акта в иерархии структуры нормативно-правовых актов; зависит от положения и роли органа, издавшего акт, от его конституционных полномочий и компетенции, которой он наделен по действующему законодательству.

*По порядку принятия и юридической силе нормативные правовые акты подразделяются на законы и подзаконные акты.*

**Закон** — обладающий высшей юридической силой нормативно-правовой акт, принятый в особом порядке высшим представительным органом государственной власти и регулирующий наиболее важные общественные отношения. Высшая юридическая сила предполагает, что иные правовые акты должны соответствовать положениям закона, не могут содержать положения, противоречащие закону; закон может отменить или изменить любой другой правовой акт. Особый порядок принятия закона предусматривает обязательные стадии:

- внесение законопроекта в законодательный орган;
- обсуждение законопроекта;
- принятие закона (принят Государственной Думой — ГД, одобрен Советом Федерации — СФ, подписан президентом);
- опубликование в официальных средствах массовой информации (СМИ).

По юридической силе и в системе действующего законодательства в России различают законы федеральные конституционные, федеральные, законы субъектов Российской Федерации.

**Федеральные конституционные законы (ФКЗ)** — это законы, которые принимаются по наиболее важным вопросам, определяемым конституцией:

- о введении военного положения;
- о введении чрезвычайного положения;
- о принятии в Российскую Федерацию и образовании в ее составе нового субъекта;

- об изменении статуса субъекта РФ;
- о государственном гербе, гимне и флаге Российской Федерации;
- о референдуме;
- о судебной системе;
- о Конституционном суде РФ;
- о Верховном суде РФ;
- о Конституционном собрании РФ.

Федеральные законы принимаются на основе и во исполнение конституции и конституционных законов, составляют текущее законодательство и регулируют наиболее важные аспекты общественных отношений (экономические, социальные, политические и др.).

Федеральные законы подразделяются на органические (кодифицированные) и обыкновенные.

Виды законов по сроку действия:

- постоянные;
- чрезвычайные, принимаемые при особых обстоятельствах, вызванных природными или социальными явлениями, на определенный срок.

Виды законов по содержанию:

- общие, действующие в отношении всех граждан определенного государства;
- специальные, направленные на регулирование особых общественных отношений для отдельных социальных групп общества.

Виды законов по предмету правового регулирования: административные, гражданские, уголовные и т.д.

По субъектам законотворчества законы делятся на принятые:

- в результате референдума;
- законодательным органом.

В целях конкретизации и уточнения положений, содержащихся в законах, органы государственной власти в пределах своей компетенции принимают *подзаконные* нормативно-правовые акты.

К ним относятся:

- *нормативные акты главы государства (указы президента)* — в системе подзаконных актов они обладают высшей юридической силой, полномочия президента в правотворческой деятельности определяются конституцией страны или специальными конституционными законами;
- *нормативные акты правительства (постановления и распоряжения правительства)* — это нормативные акты, издаваемые правительством в пределах собственной компетенции, принимаемые

на основе Конституции РФ, федеральных конституционных законов, федеральных законов, нормативных указов президента, призванные урегулировать определенные вопросы государственного управления; акты Правительства РФ, имеющие нормативный характер, издаются в форме его постановлений; акты по оперативным и текущим вопросам, не имеющие нормативного характера, издаются в форме распоряжений Правительства РФ;

- *ведомственные нормативно-правовые акты (приказы министерств и ведомств)* — это нормативные правовые акты федерального органа исполнительной власти, изданные на основе и во исполнение федеральных законов, указов и распоряжений Президента РФ, постановлений и распоряжений Правительства РФ, а также по инициативе федерального органа исполнительной власти в пределах его компетенции;
- *местные подзаконные акты* — это нормативно-правовые акты, которые издаются местными органами представительной власти и органы местного самоуправления; действие данных актов ограничено территорией их распространения;
- *внутриорганизационные подзаконные акты* — это нормативные акты, которые издаются различными организациями для регулирования внутрикорпоративных отношений.

## **2.2. СИСТЕМА ПРАВА. НОРМА ПРАВА КАК ЭЛЕМЕНТ СИСТЕМЫ ПРАВА. СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ**

Систему права можно определить как совокупность взаимосвязанных юридических норм, институтов и отраслей, характеризующихся внутренним единством и различием в соответствии с особенностями регулируемых общественных отношений. Структурными элементами системы права являются отрасль права, подотрасль права, институт права, норма права.

*Отрасль права* является основным элементом в системе права, представляющим собой совокупность норм права, регулирующих качественно однородную группу общественных отношений. Приоритетное положение отрасли в системе права определяется тем, что она отражает и регулирует наиболее важные, относительно обособленные группы

общественных отношений. Для деления права на отрасли используют два критерия: предмет и метод правового регулирования.

*Предмет правового регулирования* — это общественные отношения, которые регулирует данная отрасль права. Предмет регулирования является главным, объективным основанием для распределения правовых норм по отраслям права.

*Метод правового регулирования* — способы, с помощью которых регулируются данные общественные отношения. Главные методы правового регулирования: императивный и диспозитивный.

*Императивный* метод основан на подчиненности субъектов общественных отношений и содержит четкие предписания о поведении, при невыполнении которых возникнут карательные санкции. Этот метод присущ уголовному, административному, налоговому праву.

*Диспозитивный* метод основан на равенстве субъектов, возможности выбора поведения или действий, мер воздействия компенсационного характера. Этот метод характерен для гражданского, семейного и т.д. права.

Таким образом, для образования самостоятельной отрасли права имеют значение следующие условия: наличие и определенность конкретных общественных отношений, невозможность урегулировать возникшие отношения с помощью норм других отраслей, необходимость применения особого метода правового регулирования.

Среди основных отраслей права, являющихся структурными элементами системы права в современном государстве, выявляют следующие.

*Конституционное (государственное) право* — отрасль права, закрепляющая основы общественного и государственного устройства страны, основы правового положения граждан, систему органов государства и их основные полномочия.

*Административное право* регулирует общественные отношения, которые складываются в процессе осуществления исполнительно-распорядительной функции государства.

*Финансовое право* представляет собой совокупность норм, регулирующих отношения, складывающиеся в сфере финансовой деятельности государства (формирование государственного и местного бюджетов, их исполнение, порядок взимания налогов и др.).

*Земельное право* регулирует общественные отношения в области использования и охраны земли, ее недр, вод, лесов, что является необходимой основой жизнеобеспечения общества.

*Гражданское право* — отрасль права, регулирующая разнообразные имущественные и связанные с ними неимущественные отношения. Гражданское право регулирует отношения собственности, порядок заключения различных сделок, договоров, вопросы исполнения и обеспечения исполнения обязательств, защиты прав авторов и иных правообладателей.

*Трудовое право* — отрасль права, регулирующая трудовые отношения: заключение, изменение и расторжение трудовых договоров, время труда и отдыха, государственные гарантии реализации и защиты трудовых прав.

*Семейное право* — отрасль права, регулирующая семейные и брачные отношения. Нормы данной отрасли определяют порядок и условия вступления в брак, права и обязанности супругов, родителей и детей по отношению друг к другу.

*Уголовное право* как отрасль права состоит из юридических норм, которые охраняют права и свободы личности, собственность, общественный и государственный строй от преступных посягательств.

*Гражданско-процессуальное право* регулирует отношения, возникающие в процессе рассмотрения судами гражданских, трудовых и семейных споров. Нормы гражданско-процессуального права определяют цели, задачи, права и обязанности суда при осуществлении правосудия, закрепляют правовое положение участников гражданского процесса, регламентируют ход судебного разбирательства, порядок вынесения приговора и обжалования судебного решения.

*Уголовно-процессуальное право* объединяет нормы, определяющие порядок производства по уголовным делам. Нормы данной отрасли регулируют деятельность органов дознания, предварительного следствия, суда и их взаимоотношения с гражданами при расследовании, в ходе судебного разбирательства и при разрешении уголовных дел.

Наиболее крупные правовые отрасли делят на *подотрасли права* — нормы, регулирующие группы близких отношений определенного вида. Например, в гражданском праве — наследственное, жилищное; в конституционном — избирательное право; в трудовом — пенсионное; в земельном — водное, лесное и т.д. Они регулируют отдельные массивы общественных отношений, характеризующихся своей спецификой и известной родовой обособленностью.

*Правовой институт* представляет собой обособленную группу юридических норм, регулирующих качественно однородные общественные отношения внутри одной отрасли права. В каждой отрасли множество



правовых институтов; они обладают относительной автономией, так как касаются в известной мере самостоятельных вопросов.

Примеры правовых институтов: в уголовном праве — институт необходимой обороны, крайней необходимости, невменяемости; в гражданском праве — институт исковой давности; в административном — институт должностного лица.

Все институты функционируют в тесной взаимосвязи друг с другом, близкие по характеру регулирования правовые институты образуют *подотрасль права*.

## НОРМА ПРАВА КАК ЭЛЕМЕНТ СИСТЕМЫ ПРАВА

*Норма права* — первичный элемент системы права, это исходящее от государства общеобязательное правило поведения властного характера, содержащее права, обязанности и ответственность участников общественных отношений, а также возможные последствия несоблюдения правил, обеспечиваемые принудительной силой государства.

Отличительные *признаки правовой нормы*:

- всеобщий характер, распространение на всех участников общественных отношений независимо от их воли и желания;
- представительско-обязывающий характер: определенная свобода действий субъектов сопровождается соблюдением интересов иных лиц, не допуская злоупотребления правом;
- реализация правовой нормы в необходимых случаях обеспечивается мерами государственного принуждения.

Норма права имеет характерное внутреннее строение (структуру): гипотезу, диспозицию и санкцию.

*Гипотеза* (предположение: если...) — это часть правовой нормы, в которой определяются условия и обстоятельства ее применения. Гипотеза не только описывает обстоятельства, но и придает им значение юридического факта.

*Диспозиция* (распоряжение: то...) — элемент юридической нормы, который содержит само правило поведения и указывает, какому поведению должны следовать участники правоотношений, устанавливает их субъективные права и обязанности.

*Санкция* (взыскание: иначе...) — элемент юридической нормы, который указывает на правовые последствия несоблюдения установленных требований, как правило, неблагоприятные для правонарушителя (меры государственного принуждения, юридической ответственности, наказания).

Существует несколько основных способов изложения правовых норм в статьях нормативно-правовых актов:

- *прямой* — излагаются все три элемента правовой нормы (гипотеза, диспозиция и санкция);
- *отсылочный* — содержатся не все структурные элементы правовой нормы, но имеется отсылка к другим статьям этого же нормативно-правового акта, где находятся недостающие сведения;
- *бланкетный* — отсылка к конкретной статье закона не дается, а недостающие сведения об элементах правовой нормы следует искать в других нормативно-правовых актах.

## **СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ**

В целях облегчения использования законодательства, выведения из оборота устаревших и неэффективных норм права, разрешения юридических споров, ликвидации пробелов проводится систематизация законодательства.

Выделяют следующие виды систематизации:

1. Инкорпорация — форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в общий сборник актов при сохранении самостоятельного юридического значения каждого из них.

Принципы инкорпорации: хронологический (по времени принятия акта), тематический.

Инкорпорация позволяет объединять акты законодательства в официальные сборники (например, Собрание законодательства РФ), в которых указываются все реквизиты акта и изменения в его содержании за определенный период.

2. Консолидация — форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в единый акт при утрате самостоятельного юридического значения каждого из них.
3. Кодификация — форма систематизации путем объединения нормативных актов в единый акт с изменением их содержания. Кодификация позволяет объединять нормы по отраслям или правовым институтам и при необходимости изменять как действующие, так и вновь создаваемые акты.

Кроме того, систематизацию законодательства в соответствии с приказом Судебного департамента при Верховном суде РФ от 26.01.2001 № 10 «Об утверждении инструкции о порядке ведения фондов правовой информации в системе судебного департамента»

проводят для информирования заинтересованных лиц о действующих правовых нормах; этой же цели служит максимально полный учет нормативных актов по отраслям законодательства.

## 2.3. ОСНОВНЫЕ ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ МИРА (ПРАВОВЫЕ СЕМЬИ)

Правовую систему (правовую семью) составляет совокупность национальных правовых систем, объединяющихся по таким признакам, как общность источников права, основных понятий, структуры права и исторического пути его формирования.

*Романо-германская правовая система*, сложившаяся на основе римского права, характерна для стран континентальной Европы. Она основана на нормативно-правовых актах как письменных источниках права и делении норм права на отрасли и институты. Отрасли права подразделяются на две подсистемы: частное право и публичное право.

Особенностью романо-германской правовой системы является одинаковое понимание природы, смысла и значения нормы права как правил поведения, регулирующих общественные отношения.

Письменные источники права (кодексы, законы и подзаконные акты) — это систематизированные комплексы правовых норм, имеющих максимально обобщенный характер (без индивидуальной направленности). Им присущ достаточно простой и понятный для каждого обратившегося к норме права язык изложения. По мере необходимости и как следствие изменившихся общественных отношений источник права подлежит изменению и дополнению. Вместе с тем некоторые современные положения отличаются сложностью юридической техники; их применение требует специальных навыков. При этом нормы права имеют четкую направленность действия и определенность правил регулирования общественных отношений. Основным источником права во всех национальных системах романо-германской правовой семьи — закон. Законы принимаются высшим представительным органом или путем референдума.

Для большинства стран этой системы характерны наличие писаной конституции и разделение государственных органов на законодательные и правоприменительные.

Высшей юридической силой в системе нормативных актов обладает конституция, которая является правовой основой для всех остальных конституционных и федеральных законов и подзаконных актов.

Контроль соответствия положениям конституции действующих и принимаемых законов осуществляют специальные конституционные суды.

Центральным звеном системы источников права в романо-германской правовой семье выступают кодексы как письменные нормативно-правовые акты. Они регулируют наиболее устойчивые группы общественных правоотношений.

Значительную роль в качестве источника права в романо-германской правовой семье играют нормативно-правовые акты, принимаемые различными органами исполнительной власти (постановления, инструкции, регламенты), которые носят подзаконный характер. При этом осуществляется судебный контроль для обеспечения соответствия закону подобных подзаконных актов.

Обычай в системе источников романо-германского права в основном играет вспомогательную роль, дополняя в необходимых случаях действующее законодательство.

Суд в странах с романо-германской правовой системой действует на основе существующего закона, а потому не наделен правотворческими полномочиями, т.е. не может создавать новые нормы права, однако высшие судебные инстанции наделены правом разъяснения и толкования применения определенных норм, обязательных для всех органов правоохранительной системы. Вместе с тем судьи в данной правовой системе не связаны ранее принятым по аналогичному делу решением другого суда (за исключением судебной практики верховного суда).

*Англосаксонская правовая система* доминирует в национальном праве в Великобритании (кроме Шотландии), Канаде, США, Ямайке, Австралии и ряде других стран. В отличие от романо-германской системы, основанной на нормативно-правовых актах и оставляющей за судами функцию их толкования и применения, в англосаксонской правовой системе основным источником права является судебный прецедент.

Право государств, входящих в эту семью, по своей природе является судебским правом. Так, для английской правовой системы характерна ориентация на решения королевских судов, для Канады — на решения высших судебных инстанций, для США — на решения Верховного суда по вопросам соответствия законов Конституции страны.

Законы, принимаемые парламентом, всегда соотносятся с решениями судов, при этом судьи самостоятельно определяют их целесообразность на практике.

Судебная власть независима по отношению к другим ветвям государственной власти. Суды вправе осуществлять надзор за правильностью

рассмотрения общегражданских споров, толковать законодательные акты и определять их соответствие конституции; они оснащены техническими новинками, размещаются в дворцах правосудия.

Судебные прецеденты публикуются в судебных отчетах. Вместе с тем для системы права в целом характерен низкий уровень судебных обобщений и систематизации. Поэтому для англосаксонской системы характерны отсутствие деления права на отдельные отрасли (в одном источнике могут содержаться нормы гражданского, уголовного и наследственного права), а также кодификация источников.

К другим характерным особенностям англосаксонской системы относят делегированное законодательство как источник права.

Делегированное законодательство — система нормативных актов, принятых различными государственными органами на основе переданных парламентом полномочий. Делегирование законодательных полномочий правительству может осуществляться в различных формах: в виде приказов с соблюдением определенной процедуры, актов-решений, требующихся для адекватного применения изданных законов.

Таким образом, для издания акта исполнительный орган должен быть наделен соответствующими законодательными полномочиями. Закон в данном случае выступает в качестве основы исполнительного нормотворчества.

*Религиозная правовая система* — это правовая система, в которой основным источником права выступает канонический текст (священное писание). Наиболее известными примерами являются исламское право (шариат) и иудейское право (галаха).

Характерной чертой любой религиозной правовой семьи является ее неразрывная связь с религией; нормы права основаны на религиозных учениях и тесно переплетены. В религиозных правовых семьях отсутствует деление социальных и правовых норм. Право рассматривается как результат божественного откровения, но не деятельности общества. Общество не создает норм, но обязано следовать им как единственному возможному пути самопознания и развития. Поэтому для государств, относящихся к религиозно-правовым семьям, характерно лишь толкование священных текстов, имеющих к тому же персональный характер действия права. Таким образом, религиозные правовые нормы связаны с определенной группой или общностью людей, вне связи с государственной территорией или местом их проживания.

*Мусульманское право. Шариат* («прямой путь») — это совокупность обращенных к людям обязательных норм и предписаний, установленных Аллахом и переданных им через пророка Мухаммеда. Нормы

шариата регулируют вопросы поведения мусульман в повседневной жизни, их отношений между собой и с властью.

В шариате религиозная идея тесно взаимодействует с правовым началом. Шариатские предписания закреплены в Коране и сунне пророка Мухаммеда и выступают источниками конкретных норм, регулирующих практически все сферы повседневной жизни мусульман.

Для ислама характерно объединение юридических норм вокруг тех или иных религиозных течений с выделением нескольких параллельных ветвей. Каждая ветвь включает определенный комплекс норм, соответствующий религиозным постулатам. Кроме того, для ислама характерен принцип отраслевой дифференциации правовых норм. Так, право личного статуса регулирует семейные, наследственные и некоторые другие отношения; деликтное право устанавливает меры уголовно-правовой ответственности; муамалат закрепляет гражданско-правовые отношения; отрасль так называемых властных норм — сфера государственного и административного права; международное право сийар.

*Иудейское право* — это право еврейского народа, которое является составной частью иудаизма. Базовый постулат иудаизма — абсолютное равенство всех членов общества перед Богом, независимо от имущественного и (или) социального положения, при том что Бог выступает мерилом достойного и греховного, разумного и излишнего.

Галаха́ — традиционное иудейское право, совокупность законов и установлений иудаизма, содержащихся в Торе, Талмуде, регламентирующих религиозную, семейную и общественную жизнь верующих евреев.

Характерен признак иудейского права — его персонифицированная и национальная направленность. Это означает, что смена веры не изменяет национальность человека, поскольку иудеем можно быть лишь от рождения.

В системе иудейского права немало обязанностей и запретов, вместе с тем права и обязанности членов общества практически не разделены и взаимозависимы, а система публичного и частного права конвергентна.

Религиозные и юридические обязанности в системе иудейского права — это обязанности, связанные с необходимостью соблюдения религиозных праздников (наиболее известный из них — запрет какой-либо деятельности в субботний день).

Многофункциональность иудейского права состоит не только в регулятивном и охранительном режиме, но и в объединяющем начале для

еврейского народа. Все иудеи обязаны соблюдать законы, возникшие на основе одной религии, одних и тех же заповедей, традиций. Принципы иудейского права не имеют систематизации, отражены в разных правовых источниках и отличаются стабильностью.

Правовая система Израиля имеет смешанный характер — ей присущи черты романо-германской правовой семьи, иудейского и мусульманского права. Это объясняется тем, что еврейский народ на протяжении тысячелетий находился под властью разных государств.

Для израильского права характерно отсутствие конституции как единого нормативно-правового акта, но вместо нее работают основные законы как акты высшей юридической силы. В настоящее время иудейское право объединяет несколько подсистем, включающих мусульманское и израильское право, источниками которого являются законы, судебный прецедент, подзаконные акты, правовые обычаи.

Обычаи могут применяться только в том случае, когда закон содержит указание на их применение для конкретных правоотношений и если они очень распространены в Израиле.

В современном Израиле основой системы права служат не галаха, а 11 основных законов. Несмотря на то что судебная система Израиля находится под влиянием иудейских религиозных традиций и догм, судьи вправе отменять или изменять религиозные нормы.