

Глава 1

Понятие права и его источники

1.1. Структура и система права

Право — это основы знания, отражающие способ формирования и закрепления правовых норм в прогрессивной экономике любой страны, результаты которой проявляются в объективной реальности:

- в развивающихся общественных отношениях (способ производства, существующие формы собственности, хозяйственные, социальные, культурные, политические связи);
- воле народа (нормы о референдуме и т.д.);
- интересах граждан и организаций договорные и корпоративные нормы;
- воле государства (в нормах о государственном регулировании).

Право имеет свою **структуру**, которая представляет собой единство устойчивых его элементов, и является базой, регулирующей отношения в обществе.

Соответственно, одним из необходимых признаков права является его **системность**, составляющая совокупность частей, их связей между собой, образующих определенную функциональную целостность, а также разделенных по специализации — отраслевому признаку.

При исследовании системы права как социального явления ее можно представить следующим образом.

Вертикальное строение права представляет собой: ядро — конституционное право и отрасли, подотрасли, институты, субинституты, нормы права, которые обобщают группы общественных отношений.

Отрасль права представляет совокупность правовых норм, определяющих какую-либо область общественных отношений, например, гражданское, предпринимательское, земельное, административное, уголовное право и т.д.

Подотрасль права отражает совокупность правовых норм, регулирующих какую-либо сферу общественных отношений, например, бюджетное и налоговое право.

Институт (субинститут) права представляет собой совокупность правовых норм, определяющих какой-либо вид (разновидность) общественных отношений, например, банкротство (несостоятельность), приватизация.

Норма права — самый drobный элемент системы права, выражающий обязательное правило поведения, охраняемое силой государственного принуждения.

Правовое регулирование общественных отношений осуществляет правовая норма, которая состоит из составных частей — гипотезы, диспозиции, санкции.

Гипотеза — это часть правовой нормы, указывающая на условия применения правила.

Диспозиция отражает само правило надлежащего поведения субъекта.

Санкция — это часть юридической нормы, указывающая на неблагоприятные последствия для правонарушителя.

Горизонтальное строение права позволяет увидеть все отрасли и подотрасли, составляющие систему права. Их клас-

сификация позволяет выделить две части права: материальное и процессуальное.

Материальное право представляет собой совокупность отраслей (подотраслей) права для установления прав и обязанностей субъектов.

Процессуальное право отражает совокупность отраслей для осуществления и защиты прав и обязанностей субъектов.

Горизонтальное строение системы права

Материальное право	Процессуальное право
Конституционное Гуманитарное Избирательное Парламентское Финансовое Налоговое Бюджетное Банковское Гражданское Предпринимательское Торговое (коммерческое) Жилищное Авторское Патентное Наследственное Семейное Трудовое Уголовное Земельное и т.д.	Конституционный процесс Избирательный процесс Административный процесс Бюджетный процесс Налоговый процесс Уголовный процесс Гражданский процесс Арбитражный процесс Дисциплинарный процесс Гражданско-исполнительный процесс и т.д.

Право состоит из норм (правил поведения людей), которые являются общеобязательными, вплоть до государственного принуждения. Это главный признак, позволяющий отличить право от других социальных норм. Остальные признаки выражены — официальная форма, формальная определенность и системность.

Итак, право — это система обязательных социальных и несоциальных правил поведения, норм, формально определенных в официаль-

ных документах в виде Конституции, законов, подзаконных актов с силой государственного принуждения.

Нормы права являются моделью типового общественного отношения, которое в качестве образца исходит от государства в виде общеобязательных правил властного характера. Правовые **социальные нормы** регулируют отношения между людьми, которые объективно в этом нуждаются. Например, отношения собственности; отношения, связанные с причинением вреда и его возмещением, и т.д. **Несоциальные нормы** регулируют отношение человека к природе, технике и т.д.

Нормы бывают **императивные** (с неизменной установкой, например, о форме определенной сделки) и **диспозитивные** (которые могут быть изменены и (или) дополнены по усмотрению сторон, например, в договоре аренды участники распределяют обязанности по капитальному и текущему ремонту).

Действие правовых норм ограничивается определенными пределами, например, **во времени**. Это означает, что следует определить момент, с которого норма начинает действовать, указать, распространяется ли ее действие на правоотношения, возникшие до вступления ее в действие. Как правило, нормы вступают в силу с момента их принятия или опубликования. В самом акте может быть указан срок вступления его в силу.

Действие нормы **в пространстве** ограничивается определенной территорией (например, Российской Федерации, ее субъектов или городов (поселков)). Нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации действуют на их территории.

Действие нормы **по кругу лиц** означает, что некоторые нормативные акты адресованы определенным лицам. Таким образом, регулируется правовое положение иностранцев или лиц без гражданства, положение несовершеннолетних в возрасте до 14 и от 14 до 18 лет, организаций, ответственность должностных лиц.

1.2. Источники права

Для того чтобы правило поведения, установленное государственным органом, выполняло свои функции, оно должно быть выражено в доступной для восприятия форме и обладать свойством официальности. Форма выражения правовых норм должна достоверно свиде-

тельствовать о том, что правило поведения установлено государством или им охраняется.

Источники права — это основные знания о праве, отражающие способ формирования и закрепления правовых норм.

В то же время источники права — это обстоятельства, вызывающие появление действующего права; их можно сравнить с родником — началом большой реки.

Источником права является объективная реальность.

Однако не следует отождествлять понятия «источник права» и «форма права».

Источник права — это начальные правила (предпосылки), из которых мы черпаем знания о праве.

Форма права — это официальный способ формирования и закрепления правовых норм.

По общим правилам выделяют три основные формы права.

1. **Правовой обычай** — это самый древний источник права; например, первые законы античного и феодального обществ в виде сводов обычного права отдельных племен (Русская Правда, Саксонская Правда и т.д.).

Государство признает не любой обычай, а только тот, который выражает общественную закономерность и полезность.

В настоящее время правовой обычай рождается на основе предпринимательской и судебной практики и применяется, если не противоречит российскому законодательству.

2. **Юридический прецедент** (юридическая практика) — это решение по определенному делу (судебному или административному), ставшее образцом для рассмотрения аналогичных дел в связи с отсутствием необходимых правовых норм в законодательстве.

Решение становится прецедентом, если в целом выносится судом, как правило, в полном составе и, как правило, высшей инстанции и публикуется. При этом судьи должны руководствоваться принципами права, правосознанием и своим мировоззрением.

В мировой системе права принято различать две основные семьи правовых систем. Юристам и экономистам необходимо иметь

в виду, что судебный прецедент в основном применяется в англосаксонской семье (системе общего права в Англии и ее бывших колониях), а в остальных странах применяется «писанное» законодательство — это романо-германская семья права.

3. **Нормативные правовые акты** (законодательство).

Как источник права являются более поздним творением человеческого разума, которое постоянно изменяется.

Нормативный правовой акт — это официальный документ право творческого органа, содержащий правовые нормы.

В нашем государстве для регулирования общественных отношений используются также разнообразные **социальные нормы**: морали, традиции, обычаи гражданского оборота, этикета, правовые, и только последние являются общеобязательными, охраняемыми от нарушений силой государственного принуждения. Несоциальные нормы регулируют отношение человека к природе, технике и т.д., но мы их изучать не будем.

Нормативные акты обладают различной степенью юридической силы. Как и во всех странах, в России ядром правовой системы является Основной закон — Конституция РФ с высшей юридической силой, и если нормативный акт противоречит ей, то он признается недействительным.

Некоторые авторы (Е.В. Магницкая, Е.Н. Евстигнеев) по старой привычке ошибочно считают законом нашу Конституцию РФ, принятую в 1993 г. всенародным голосованием на референдуме¹, но это юридически неправильно, так как законом являлись только предыдущие Конституции, принятые в 1918, 1925, 1937, 1978 гг. Президиумом Верховного Совета СССР — законодательным органом. Конституция РФ 1993 г. принята на референдуме — народом, а не Федеральным Собранием РФ.

Важное место в системе источников права занимает закон, который принимается законодательным органом и обладает высшей юридической силой. Однако основным источником права, главным документом государства является **Конституция Российской Федерации**² и **конституции субъектов Федерации**.

¹ См.: Магницкая Е.В., Евстигнеев Е.Н. Правоведение: учеб. пособ. СПб., 2005. С. 12.

² СЗ РФ. 1999. № 18. Ст. 2207 (с послед. изм.).

1.2. Источники права

К числу законов относятся конституционные законы, федеральные законы, основы законодательства, кодексы, уставы специального действия.

Наряду с законами источниками права выступают подзаконные акты, издаваемые Правительством Российской Федерации и другими органами управления, местными органами власти (это постановления, приказы, инструкции).

Президентом Российской Федерации издаются указы.

В отдельных случаях источником права может быть **правовой обычай**.