

ОСНОВНЫЕ ИСТОЧНИКИ ПРАВА

*Работа представлена кафедрой государственно-правовых дисциплин
Санкт-Петербургской юридической академии.
Научный руководитель – заслуженный деятель наук, доктор исторических наук,
доктор юридических наук, профессор С. Ф. Зыбин*

«Основные источники права» представляют собой глубокий анализ правовой системы. Четко классифицируются основные источники права по официальным (нормативно-правовые акты, судебный прецедент и договор нормативного содержания) и неофициальным источникам (правовой обычай, юридическая наука и принципы права). Все это позволило автору по данной классификации источников права сгруппировать их по субъектам, устанавливающим правовые нормы.

Ключевые слова: *источники права, правовой обычай, правовые нормы, юридическая доктрина.*

O. Bolgova

MAIN SOURCES OF LAW

The article presents a deep analysis of the legal system. The main sources of law are classified by the author according to the official (normative-legal acts, a legal case and an agreement of normative content) and unofficial sources (a legal custom, legal science and principles of law). As a result, this categorisation has made it possible to group the sources of law in compliance with the subjects establishing legal norms.

Key words: *sources of law, legal custom, legal norms, law doctrine.*

В каждой правовой системе мира преобладают свои определенные источники права. Для англосаксонской правовой системы характерным источником является правовой прецедент, в романо-германской правовой системе в ка-

честве источника права преобладает нормативный правовой акт, в мусульманской правовой системе – религиозные памятники.

В литературе дается классификация источников права, в которой подразделяются

источники права на определенные виды по различным критериям. По форме внешнего выражения правовых норм выделяют следующие источники права: правовой обычай; нормативный правовой акт; судебный прецедент; договор нормативного содержания. Кроме данных источников по форме внешнего выражения правовых норм признаются: международные договоры РФ и общепризнанные принципы и нормы международного права [4, с. 154], юридическая доктрина [3, с. 403–405], юридическая наука [7, с. 268–274], принципы права [2], религиозные тексты [6, с. 111], естественное право [3, с. 403–405].

Перечисленные источники можно классифицировать и по другим критериям. В частности, различают официальные источники права (нормативные правовые акты, судебный прецедент, договор нормативного содержания) и неофициальные источники (правовой обычай, юридическая наука, принципы права); письменные источники права (нормативные правовые акты, правовой прецедент) и неписьменные (правовой обычай); прямые источники права (договор нормативного содержания, международные договоры РФ и общепризнанные принципы и нормы международного права) и косвенные источники права (акты применения права, принципы права).

Основываясь на данной классификации источников права, можно сгруппировать их по субъектам, устанавливающим правовые нормы, в следующие виды: а) правовой обычай; б) нормативный правовой акт; в) судебный прецедент; г) договоры нормативного содержания; д) принципы права и юридическая доктрина; е) религиозные памятники; ж) естественное право.

В данной статье мы остановимся только на некоторых источниках права (правовой обычай, нормативный правовой акт и судебный прецедент).

Правовой обычай является одним из древних источников права и признавался как самостоятельный вид действующего права. Под правовым обычаем или обычным правом понимаются фактически сложившиеся в течение длительного времени в результате многократного повторения правила, регулирующие

общественные отношения в определенной сфере, которые признаются обществом и государством в качестве общеобязательных норм права.

Исторически первые источники права состояли из обычаев. Так, «Русская правда» представляет собой систематизированную запись наиболее важных обычаев. Такую же характеристику имеют, например, Законы Ману и Законы Хаммурапи. Значительное внимание к обычаям как источникам права уделялось в римском праве. Например, в эпоху принципата значение обычая как живого источника права разработано и отмечено Юлианом, который признавал за ним такую же силу и такое же основание, как и за законом [5, с. 25].

На основе обычаев формировалось не только законодательство, но и судебная практика, ставшая отдельным источником права.

Значительное распространение правовой обычай как источник права получил в России. Русский исследователь В. И. Сергеевич отмечал, что в России достаточно длительный период развития государства, вплоть до установления самодержавия, понятия «закон» и «обычай» считались синонимами. Все общественные отношения подчинялись действию только обычая: «частные и государственные права подчинялись его действию: права князей и народа, право наследования, мести, выкупа, право собственности и т. д. – все было основано на обычае. Такой же позиции придерживался и М. Ф. Владимирский-Буданов, который указывал, что „законодательство старается лишь узаконить обычай“. И только в конце XVIII в. начинается активная законодательная деятельность, возникает понятие о законе, способах его возникновения и силе действия; происходит разграничение источников права» [1].

В последующие годы в России уже признавались два основных источника: обычное право и законы, принятые верховной властью в установленном порядке.

Природа правового обычая характеризуется следующими особенностями: он, как правило, носит локальный характер, т. е. применяется в рамках сравнительно небольших общественных групп людей, юридические же обычаи

часто связаны с религией. К основным чертам правового обычая и обычного права в целом относятся стихийность и спонтанность возникновения, ритуальность, казуистичность, традиционность [7].

Русское правоведение различало такие понятия, как обычное право, заведенный порядок и обряды. Современное законодательство и наука возвращаются именно к этой традиции.

Особую группу составляют обряды, «которые сопровождают юридическое отношение, но не имеют для него юридического значения ни как норма, ни как факт. Например... принято, что родители невесты приглашают жениха и угощают его, а он тратится на подарки своей невесте» [8, с. 46–47]. Обряды не являются формой права, не поддерживаются принудительной силой государства, не влияют на оценку поведения сторон со стороны органов государственной власти. Вместе с тем определенное воздействие на отношения сторон соблюдение обрядов имеет, но этот вопрос находится за пределами настоящей работы.

Обычаи стали источниками иных форм права, при этом в процессе правотворчества они полностью или частично закрепились в статьях нормативных правовых актов, прецедентах, договорах. Полагаем, что при подобном поглощении обычая уступает место соответствующим формам права.

Правовым обычаем как формой права являются лишь те нормы, руководствоваться которыми разрешено в иных источниках. В правовой системе Российской Федерации эта модель осуществляется путем включения бланкетных норм в статьи нормативных правовых актов.

Далеко не все обычаи становятся правовыми и, соответственно, формой права. Нормы общества, ставшие обычными, могут реализовываться в моральных, религиозных, корпоративных и иных отношениях, в которых не участвуют органы государственной власти. То есть ряд обычаев не получает никакой оценки со стороны государства и они функционирует автономно.

Таким образом, в современных условиях обычай в значительной степени потерял свою роль источника права, однако о закате обычного права в полной мере говорить нет оснований, т. е. обычаи остаются источником права, ибо, чтобы установить, что в обществе является справедливым, необходимо учитывать обычное поведение людей. Практическое значение обычая заключается, во-первых, в том, чтобы облегчить понимание закона, тем самым служить дополнением к нему; во-вторых, составить содержание закона, т. е. быть его источником. Задача законодателя состоит в том, чтобы критически относиться к обычаям и решать вопрос об их разумности, прежде чем санкционировать или признавать.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Аксенова И. Ч., Свечникова Л. Г. Теория обычного права в энтологических, теоретико-правовых и историко-правовых исследованиях // Право и политика. 2002. № 12. С. 105–115.
2. Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник для вузов. М.: Юристъ, 2002. С. 221–222.
3. Нерсесянц В. С. Общая теория права и государства: учебник для вузов. М.: Норма, 2000.
4. Общая теория государства и права. Академический курс: в 2 т. / под ред. М. Н. Марченко. М.: Зерцало, 1998. Т. 2.
5. Римское частное право: учебник / под ред. И. Б. Новицкого, И. С. Перетерского. М.: Юристъ, 1996.
6. Сырых В. М. Теория государства и права. М.: Юридический дом «Юстицинформ», 2002.
7. Теория государства и права / под ред. В. К. Бабаева. М.: Юристъ, 2002.
8. Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права. М.: Статут, 2005. С. 46–47.