

УДК 34

DOI: 10.34670/AR.2022.15.75.001

Вербальные источники права (форма права) в юридической литературе и практике

Федулова Алина Олеговна

Аспирант,

Таганрогский институт управления и экономики,
347905, Российская Федерация, Таганрог, ул. Петровская, 45;
e-mail: Feduliva_20031998@mail.ru

Аннотация

Исследование посвящено вербальным источникам права, их классификации и представленности в российском законодательстве. Приведены примеры на основании юридической практики. Проанализированы причины, по которым источники права нуждаются в вербальном закреплении на законодательном уровне. Установлено, что в Российской Федерации основными вербальными источниками права являются: правовой обычай, юридический прецедент, правовая доктрина, нормативно-правовой акт и нормативный договор. Автор приходит к выводу, что в силу исторических процессов в РФ часть правовых норм утратила свою общественную значимость, например, правовой обычай, который остается актуальным как в мусульманских странах, так и в странах ближнего зарубежья, например, в Армении. В то же время иные правовые нормы, среди которых в настоящем исследовании выделяется прецедент и правовая доктрина, по мнению автора, никогда не обладали регулирующим статусом в нашей стране, но продолжают быть актуальными для Соединенного Королевства, Соединенных Штатов Америки, Канады и др. Обобщение материалов исследования приводит к выводу о том, что в настоящий момент в Российской Федерации актуальными являются следующие вербальные источники права: нормативные договоры и нормативно-правовые акты. Среди последних приводятся примеры Конституции РФ, Уголовного кодекса РФ, Гражданского кодекса РФ, и прочих законодательных и подзаконных источников. В настоящем исследовании использован метод анализа юридической литературы и нормативно-правовых актов, представлено мнение различных правоведов относительно причин «вербализации» правовых норм.

Для цитирования в научных исследованиях

Федулова А.О. Вербальные источники права (форма права) в юридической литературе и практике // Вопросы российского и международного права. 2022. Том 12. № 9А. С. 11-17. DOI: 10.34670/AR.2022.15.75.001

Ключевые слова

Вербальные источники права, нормы права, Конституция РФ, нормативно-правовые акты, нормативный договор, правовой обычай, юридический прецедент.

Введение. Сущность понятия «вербальные источники права»

В юридической науке принято считать, что нормы, имеющие отношение к праву, характеризуются следующими признаками: определенность формального характера, а также их закрепленность как устной, так и письменной форме. Если общественные нормы могут демонстрировать отсутствие выраженности в официальной форме, которая устанавливается государственным аппаратом, то с нормами права ситуация прямо противоположная – от них требуется непосредственное нормативное закрепление.

Как уже ранее было отмечено, признаки норм правового характера следующие: наличие формального признака, а также установленная определенность. Не будет ошибкой утверждать, что правовая наука – явление абстрактного характера, так как оно не является сущностью-самой-в-себе, как и любое общественное явление, а также не обладает выражением материального характера.

Р.А. Ромашов утверждает, что, говоря о правовых нормах, юрист всегда подразумевает явление идеального характера, каким его понимает философия. В качестве примера автор обращается к правам субъективного характера, а также к обязательствам в рамках юриспруденции, которые являются мерами, предписывающими надлежащее поведение в юридически значимом пространстве. Указанные права не имеют материального выражения, кроме как документального закрепления, их нельзя осязать; наблюдать же можно исключительно последствия их соблюдения (несоблюдения) [Ромашов, 2006, 117].

Исходя из мнения Р.А. Ромашова, полагаем необходимым сделать промежуточный вывод относительно природы вербальных источников права: несмотря на то, что норма правового характера является умозрительным конструктом, она, тем не менее, регулирует вполне реальные общественные отношения, в связи с чем необходимо придать указанным правам выражение материального, вербального характера, которые позволили бы воспринимать указанный феномен как нечто реально существующее и обязательное к исполнению и соблюдению.

Нормы правового характера являются подвидом общественных норм, регулирующих человеческие взаимоотношения, и, следовательно, способы их объективации должны удовлетворять потребность человека в их восприятии. Каждый отдельно взятый индивид, включенный в социальные отношения и воспринимающий общечеловеческий социокультурный опыт, пользуется принятой в обществе знаковой системой, языком. Именно по этой причине источники правовых норм находят выражение в таком оформлении, которое соответствует языковым (вербальным) способностям индивида. В результате общество получает в свое распоряжение правовые нормы, которые в своем содержании способны отражать единство мыслительного процесса и его знакового выражения. Речь идет о специальном правовом языке. С.С. Алексеев утверждал, что источники права начинают выполнять свои непосредственные функции именно в тот момент, когда происходит их закрепление в человеческом языке [Алексеев, 1999, 7].

В указанном контексте основными вербальными источниками права, актуальными для российской правовой действительности, являются: правовой обычай, юридический прецедент, правовая доктрина, нормативно-правовой акт и нормативный договор. Остановимся на каждом подробнее.

Виды вербальных источников права, примеры

Правовой обычай – это поведенческое правило, являющееся отражением социальных ожиданий общности индивидов в отдельно взятом государстве, и которое закрепилося по историческим причинам [Кочетыгова, 2007, 70]. По причине того, что к обычаю правового характера люди часто обращались с целью решения актуальных споров и проблем, он демонстрировал характер привычки, после чего получил одобрение со стороны государственного аппарата. Именно указанный факт отличает правовой обычай от обычая, являющегося нормой морального и нравственного характера. Обычай также становится правовым в ситуации, когда представители судебной системы апеллируют к нему при решении юридических споров.

Необходимо добавить, что правовой обычай не представлен должным образом в юридической практике Российской Федерации. Несмотря на это, в статье 5 Гражданского кодекса РФ указано, что обычай делового оборота – это поведенческое правило, имеющее место в сфере предпринимательства, которое не предусмотрено определенными законодательными актами, но при этом продолжающее функционировать в качестве регулятора деловых отношений (ч. 1 ст. 5 ГК РФ).

Юридический прецедент – постановление или решение, принятое как в судебном, так и в административном порядке [Колоколов, 2008, 40-42]. Прецедент обладает силой правовой нормы и является актом, на который суду необходимо обращать внимание при вынесении решений в аналогичной ситуации. Указанный вид вербальных источников права широко распространен в Соединенном Королевстве, Соединенных Штатах Америки и Канаде. В РФ прецедентное право отсутствует, но при этом необходимо отметить, что судебная практика демонстрирует ситуацию, при которой прецедентным характером обладают решения, закрепленные в рамках документов Пленума Верховного суда РФ.

В качестве примера такой юридической практики обратимся к Постановлению Пленума ВС РФ от 25 декабря 2018 г. № 47, в котором содержится сведения относительно того, как судам нижестоящих инстанций надлежит рассматривать административные иски, имеющие отношение к ненадлежащим условиям содержания осужденных в исправительных учреждениях. В частности, в пункте 13 содержатся разъяснения Верховного суда РФ, согласно которым бремя доказывания лежит на административном ответчике, то есть, на администрации исправительного учреждения, доказывающей, что условия содержания соответствуют принятым стандартам.

Примечательно, что соблюдение требований, изложенных в Пленуме ВС РФ, обязательно для судов нижестоящих инстанций и носит формально рекомендательный, а на практике – обязательный характер, по причине чего полагаем возможным утверждать, что указанные постановления в определенном смысле обладают признаками такого источника права, как судебный прецедент.

Правовая доктрина – один из видов вербальных источников права, который представляет собой работы исследователей юридической области. Использование их в качестве норм правового характера возможно при условии, что государственный аппарат позволяет использовать их.

Как и правовой обычай, указанный источник права является наиболее древним. Его применение возможно, например, в правовой системе мусульманских стран [Сюкияйнен, 1985, 68-70]. Причина, по которой правоведы и адвокаты обращаются к указанной сфере как

источнику права заключается в том, что не все области права обладают юридическим закреплением в официальной государственной документации.

В качестве примера обратимся к судебной практике Республики Армения. Так, согласно ч. 1 ст. 53 закона РА «О Конституционном Суде», существует основание законодательного характера, в рамках которого КС обладает правом в качестве основы для вынесения решения использовать данные, полученные от ученого-правоведа.

В нашей стране правовая доктрина не получила официального признания в качестве источника права. Судебная инстанция не обладает правом при вынесении решений по какому-то конкретному делу использовать труды отечественных правоведов в качестве основания для удовлетворения или отказа в удовлетворении ходатайств, исковых требований и принятия иных решений. Кроме того, в РФ ни одна из имеющихся доктрин не может обладать статусом господствующей или единственно верной.

Нормативный договор – соглашение, которое заключается между субъектами, осуществляющими правотворческую функцию, в результате чего появляется новая правовая норма [Некрасова, 2010, 14]. В качестве примера полагаем необходимым обратиться к Федеративному договору Российской Федерации от 31.03.1992, согласно которому было осуществлено разграничение предметов ведения и полномочий между органами власти федерального характера и региональными субъектами РФ.

Необходимо обозначить характерные черты нормативного договора, которые отличают его от иных договоров, например, сделок. Так, договоры нормативного характера не представляют собой юридический феномен, актуальный и справедливый для конкретной ситуации, в рамках которой к нему обращаются. Например, если два предприятия заключают между собой договор или соглашение, то они тем самым не создают новую правовую норму, так как указанный порядок действия уже отражен в Гражданском кодексе РФ. При этом субъекты, которые пришли к соглашениям в рамках договоренностей нормативного характера, создали новое правило поведения, в силу чего они реализовали правотворческие функции.

Также полагаем необходимым добавить, что имеет место существенное отличие договора нормативного характера от нормативно-правового акта, которое заключается в следующем. Нормативный договор – результат договоренностей и соглашений между сторонами, которые обладают равными правами и не находятся в заведомо подчиненном положении по отношению друг к другу.

Для романо-германской правовой системы, к которой относится также и Российская Федерация, важнейшей формой права является нормативно-правовой акт.

Нормативно-правовой акт – это акт, изданный государственным органом в установленном порядке, который охватывает поведенческие правила, характеризующиеся множественностью применения и продолжающие официально действовать в ситуации, когда отдельно взятые правоотношения перестали быть актуальными.

Нормативно-правовой акт обладает следующими характеристиками:

- он издается в результате деятельности компетентных государственных органов или изъявления воли народа (референдума);
- содержит только такие правовые нормы, которые характеризуются обязательностью государственного характера;
- представляет собой официальный документ;
- в указанных актах правовые нормы права оформлены в соответствии с требованиями структуры, которые включают в себя главы, разделы и статьи.

В отличие от других правовых норм указанные акты обладают следующими преимуществами:

- по причине того, что нормативные акты демонстрируют характер целенаправленности своего действия, государственный аппарат с их помощью способен проводить единую политику;
- возможность оперативно издавать, изменять или отменять нормативные акты;
- в них наиболее полно и верно отражены социальные отношения, являющиеся актуальными для Российской Федерации;
- высокая степень систематизации, которая достигается путем структурирования актов по разделам, главам и статьям.

В качестве примеров нормативно-правовых актов полагаем необходимым привести Конституцию РФ, УК РФ, ТК РФ, ГК РФ и так далее.

Заключение

На основании вышеизложенного приходим к выводу о том, что правовые нормы, являясь феноменом идеального характера, могут оказывать определенное воздействие на социум лишь при условии, что они являются закрепленными надлежащим образом в законодательстве.

Выбор их обуславливается различными как объективными, так и субъективными факторами: характером регулируемых общественных отношений, правовыми традициями, уровнем правовой культуры, требованиями юридической техники, господствующими типами правопонимания и т.д. Неправильный выбор способа объективации правовой нормы на стадии правотворчества приводит к ошибкам в правоприменении и в целом в реализации права.

При этом необходимо отметить, что в силу исторических процессов в РФ часть правовых норм утратила свою общественную значимость, например, правовой обычай. Иные правовые нормы, среди которых необходимо отметить прецедент и правовую доктрину, никогда не обладали регулирующим статусом в нашей стране. Таким образом, в настоящий момент в Российской Федерации актуальными являются следующие вербальные источники права: нормативный договор и нормативно-правовые акты. При этом в разные исторические эпохи, в различных правовых системах вырабатывались и использовались различные способы формально-юридического закрепления правовых норм.

Библиография

1. Алексеев С.С. Право: азбука-теория-философия: опыт комплексного исследования. М., 1999. 200 с.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ: Принят Государственной Думой 21.10.1994.
3. Колоколов Н.А. Право, закон, судебный прецедент: российский вариант. М.: Юрист, 2008. 92 с.
4. Конституционный закон Республики Армения.
5. Кочетыгова Н.И. Правовой обычай как источник права России: на примере этнического правового обычая: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2007. 226 с.
6. Некрасова М.Е. Нормативный договор как источник права. М., 2010. 30 с.
7. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.01.2003 № 2.
8. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 25 декабря 2018 г. № 47.
9. Ромашов Р.А., Оль П.А. Правовой текст – универсальная форма внешнего выражения источника права // Истоки и источник права. СПб., 2006. 400 с.
10. Сюкияйнен Л.Р. Доктрина как источник права // Источники права. М., 1985. 270 с.
11. Федеративный договор от 31.03.1992.

Verbal sources of law (form of law) in legal literature and practice

Alina O. Fedulova

Postgraduate,
Taganrog Institute of Management and Economics,
347905, 45, Petrovskaya str., Taganrog, Russian Federation;
e-mail: Feduliva_20031998@mail.ru

Abstract

The study is devoted to verbal sources of law, their classification and representation in Russian legislation. Examples are given based on legal practice. The reasons why the sources of law need verbal consolidation at the legislative level are analyzed. It has been established that in the Russian Federation the main verbal sources of law are: legal custom, legal precedent, legal doctrine, normative legal act and normative contract. The author concludes that due to historical processes in the Russian Federation, some of the legal norms have lost their social significance, for example, the legal custom, which remains relevant both in Muslim countries and in neighboring countries, for example, in Armenia. At the same time, other legal norms, among which precedent and legal doctrine stands out in this study, according to the author, have never had a regulatory status in our country, but continue to be relevant for the United Kingdom, the United States of America, Canada, etc. The study leads to the conclusion that at the moment the following verbal sources of law are relevant in the Russian Federation: normative agreements and normative legal acts. Among the latter, examples are given of the Constitution of the Russian Federation, the Criminal Code of the Russian Federation, the Civil Code of the Russian Federation, and other legislative and subordinate sources. In this study, the method of analysis of legal literature and legal acts is used, the opinion of various jurists regarding the reasons for the verbalization of legal norms is presented.

For citation

Fedulova A.O. (2022) Verbal'nye istochniki prava (forma prava) v yuridicheskoi literature i praktike [Verbal sources of law (form of law) in legal literature and practice]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 12 (9A), pp. 11-17. DOI: 10.34670/AR.2022.15.75.001

Keywords

Rules of law, the Constitution of the Russian Federation, normative legal acts, normative contract, legal custom, legal precedent.

References

1. Alekseev S.S. (1999) *Pravo: azbuka-teoriya-filosofiya: opyt kompleksnogo issledovaniya* [Law: ABC-theory-philosophy: experience of complex research]. Moscow.
2. *Federativnyi dogovor ot 31.03.1992* [Federal agreement of 31.03.1992].
3. *Grazhdanskii kodeks Rossiiskoi Federatsii. Chast' pervaya ot 30.11.1994 № 51-FZ: Prinyat Gosudarstvennoi Dumoi 21.10.1994* [Civil Code of the Russian Federation. Part one of November 30, 1994 No. 51-FZ: Adopted by the State Duma on October 21, 1994].
4. Kochetygova N.I. (2007) *Pravovoi obychai kak istochnik prava Rossii: na primere etnicheskogo pravovogo obychaya. Doct. Dis.* [Legal custom as a source of law in Russia: on the example of ethnic legal custom. Doct. Dis.]. Moscow.

5. Kolokolov N.A. (2008) *Pravo, zakon, sudebnyi presedent: rossiiskii variant* [Law, rights and judicial precedent:]. Moscow: Yurist Publ.
6. *Konstitutsionnyi zakon Respubliki Armeniya* [Constitutional law of the Republic of Armenia].
7. Nekrasova M.E. (2010) *Normativnyi dogovor kak istochnik prava* [Normative contract as a source of law]. Moscow.
8. *Postanovlenie Plenuma Verkhovnogo Suda RF ot 20.01.2003 № 2* [Decree of the Plenum of the Supreme Court of the Russian Federation dated January 20, 2003 No. 2].
9. *Postanovlenie Plenuma Verkhovnogo Suda Rossiiskoi Federatsii ot 25 dekabrya 2018 g. № 47* [Decree of the Plenum of the Supreme Court of the Russian Federation of December 25, 2018 No. 47].
10. Romashov R.A., Ol' P.A. (2006) Pravovoi tekst – universal'naya forma vneshnego vyrazheniya istochnika prava [Legal text is a universal form of external expression of the source of law]. In: *Istoki i istochnik prava* [Origins and source of law]. St. Petersburg.
11. Syukiyainen L.R. (1985) Doktrina kak istochnik prava [Doctrine as a source of law]. In: *Istochniki prava* [Sources of law]. Moscow.