

**Негосударственное образовательное учреждение
организация высшего образования
«Российская академия адвокатуры и нотариата»**

РЕЦЕНЗИЯ

на курсовую работу

по дисциплине

студента

Предварительная оценка курсовой работы по следующим критериям:

Критерии		Баллы									
		неудолет.			удовлет.			хорошо		отлично	
ПО ФОРМЕ											
1	правильность оформления	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
2	библиография источников, составленная в соответствии с ГОСТ	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
3	оформление цитирования в соответствии с ГОСТ	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
4	грамотность изложения, владение научной терминологией	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
5	соблюдение требований объема	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
6	представление в срок к защите курсовой работы	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
ПО СОДЕРЖАНИЮ											
1	соответствие содержания заявленной теме	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
2	новизна и самостоятельность в постановке и раскрытии темы	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
3	самостоятельность изложения авторской позиции, обоснованность суждений и выводов	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
4	привлечение нормативных правовых актов	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
5	использование эмпирических, статистических и социологических исследований	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
6	привлечение литературных и монографических исследований	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
7	оригинальность текста	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
Предварительная оценка		9									


Вопросы и замечания, выносимые на защиту курсовой работы:

Blank lined area for text.

Рецензент



 (подпись)



 (Ф.И.О.)

С рецензией ознакомлен(а)

(подпись)

(Ф.И.О.)

« 25 » 05 20 25 г.

Негосударственное образовательное учреждение
организация высшего образования
«Российская академия адвокатуры и нотариата»

Направление подготовки: 40.03.01 Юриспруденция

Кафедра фундаментальной юриспруденции и международного права

Курсовая работа бакалавра

на тему: «Теория источников права: современное состояние и
перспективы».

Работа выполнена:

Студент 11 – О группы очная Лебедева Дарья Андреевна
(форма обучения)

«25» мая 2023 г. DL
(подпись)

Работа допущена к защите:

Научный руководитель к.ю.н. Федорченко Алексей Александрович

«25» 05 2023 г. ААФ
(подпись)

Дата защиты: «25» 05 2023 г. Оценка отлично

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	2
ГЛАВА I. ИСТОЧНИКИ ПРАВА.....	4
1.1 Понятие права и источников права.....	4
1.2 Основные признаки источника права.....	5
1.3 Исторические обстоятельства развития источников права.....	6
ГЛАВА II. ВИДЫ ИСТОЧНИКОВ (ФОРМ ВЫРАЖЕНИЯ) права.....	8
2.1 Правовой обычай.....	8
2.2 Нормативный правовой акт.....	9
2.3 Правовой (юридический) прецедент.....	13
2.4 Договор нормативного содержания.....	16
2.5 Общие принципы права.....	17
2.6 Правовая доктрина.....	18
2.7 Религиозные памятники.....	20
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	22
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ.....	25

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность исследования. В настоящее время одной из основных проблем в понимании права в мире является не только скудность и недостоверность знаний о процессе формирования права, но и постоянно изменяющееся и трансформирующееся понимание права. Появление новых способов изучения постоянно изменяющегося общества и развития в нём правовых отношений.

Конечно, для полноценного и достоверного понимания права в современном обществе невозможно обойтись без истории его формирования, поскольку опираясь на сам процесс появления права и правоотношений в обществе можно спрогнозировать их дальнейшую эволюцию, проанализировать, а в случае необходимости – скорректировать вектор их развития.

Новизна работы заключается в том, что проблематика источников права имеет место не только в российской правовой системе, но даже при этом она до сих пор изучена неполно и весьма поверхностно. В связи с этим возникла необходимость в более детальном и глубоком исследовании данной темы. Возникновение споров при формировании источников права, а кроме того, их неудовлетворительная степень эффективности в современном мире говорят о необходимости не только их исследования, но также и их разновидностей и понятий. Сложность такого рода проблемы связана с тем, что формирование системы источников права в большей степени сопряжено с процессами глобализации в мире, которые фактически влияют на систему права в каждой стране. Воздействие таких процессов на сферу права до сих пор остается малоисследованным, в связи с чем возникают различные споры по вопросам, отнесенным к определению сущности и пониманию современных источников происхождения права.

Целью работы является изучение современных источников права и прогнозирования их дальнейшего развития;

Объектом исследования выступает теория источников права;

В качестве предмета исследования рассматриваются источники права.

Поставленные задачи:

- 1) раскрыть понятия право и источники права;
- 2) рассмотреть основные источники права в современном мире и процесс их формирования;
- 3) Спрогнозировать дальнейшее развитие источников права.

Структура работы представлена введением, двумя главами, заключением и списком использованных источников и литературы.

ГЛАВА I. Источники права

1.1 Понятие права и источников права

В настоящее время существует много различных определений, которые даются праву, поскольку право – очень интересный, сложный, общественно необходимый и при этом уникальный феномен, но объединяя воедино все характеристики права можно вывести такое определение данного слова:

Право – есть не что иное, как регулятивная система, созданная на определённом этапе развития общества на основе установленных и охраняемых государством правил поведения (норм), которое воздействует на общественные отношения в целях установления в обществе необходимого правопорядка.

Под источниками (формами выражения) права на данный момент принято считать исходящие от государства или признаваемые им официально-документальные способы выражения и закрепления правил поведения, которым тем самым придётся юридически общеобязательное, государственно-обеспеченное значение.

На сегодняшний день имеются разнообразные теории, с помощью которых можно объяснить отличительные черты происхождения права и его источников. Наиболее древние были сформированы несколько тысяч лет назад, но при этом существуют сведения также о том, что они могли появиться несколько десятков тысяч лет назад. Такое разнообразие источников права объясняется последующими факторами:

- 1) их формирование и развитие происходило в течение нескольких тысячелетий;
- 2) на каждом историческом этапе формирования сообщества существовали некоторые убеждения и определённые ценностные системы;
- 3) представления о происхождении права вступали в зависимость с географическим расположением региона, на территории которого сформировалась та или иная теория;

4) у каждого из создателей разных теорий была собственная точка зрения в отношении происхождения права и его источников¹.

1.2 Основные признаки источника права

На данный момент признаками, характеризующими источники права, являются:

1) То, что он состоит из правовых норм (в абсолютно всех источниках права заключается набор установленных правил поведения в той или иной отрасли общественных отношений, регулируемых правом);

2) Эти правовые нормы имеют соответствующие формы выражения и закрепления (закреплены органами государственной власти);

3) То, что государство оказывает влияние на формирование круга источников права (государство и его органы могут самостоятельно разрабатывать вводить в действие те или иные источники права);

4) Обязательность исполнения (беспрекословное исполнение правовых предписаний абсолютно всеми субъектами права обусловлена их защитой со стороны государства, а также возможностью использования мер государственного принуждения к их нарушителю);

5) Формально-определенный характер выражения и закрепления (этот признак указывает не только на четкость и определенность формулировок прав субъекта и его юридических обязанностей и санкций за их нарушение, но и на документальный характер закрепления в источниках правил поведения субъектов);

6) Доступность источников (данный признак имеет значение свободного доступа всех субъектов права на доступном, понятном языке изложения к получению информации о содержании источника, основанному на определенном порядке его обнародования, официального опубликования).

Данное значение источника права схоже с пониманием этого термина в европейских странах, поскольку и на Западе, и в России оно предполагает связь

¹ Основы права / под ред. В. Б. Исакова. Москва: Норма, 2018. С. 231.

правовой нормы с государством. В меньшей степени употребление этого термина характерно для традиционных правовых систем (мусульманское право, семьи обычного права), ввиду сильного влияния религиозного фактора на государственно-правовые институты.

1.3 Исторические обстоятельства развития источников права

Право как уникальная система юридических норм появляется практически в одно время с возникновением государства, в силу тех же причин и условий. Можно даже сказать, что данные процессы неотделимы друг от друга, «идут параллельно»²

При анализе истории развития источников права можно заметить, что уже в первобытно-общинном строе были механизмы регулирования общественных отношений, основными из которых считаются обычаи. Они передавались из поколения в поколение и провозглашались, как правило, самые рациональные и полезные для общества варианты поведения, которые и отражали интересы всех членов общества, выработанные на протяжении веков.

Для обычаев характерно многократное и длительное применение, они отличались нераздельностью прав и обязанностей (мононормы), существовали в сознании людей (неписаные нормы), обеспечивались общественным мнением и принуждением. Мононормы имели естественно-природную основу и были продиктованы экономической необходимостью, они существовали в самом поведении и в сознании людей.

Вплоть до появления имущественного расслоения населения и социального неравенства общество не нуждалось в праве. Оно вполне обходилось обычаями, опиравшимися на власть авторитета советов старейшин и регулировавшими все без исключения общественные отношения. Но всё поменялось, когда произошло разделение общества на группы, слои и классы со своими собственными, противоречащими друг другу и противоборствующими интересами. Возникла жизненная необходимость в новых правилах - регуляторах общественных отношений, которые бы учитывали коренные изменения в обществе и обеспечивались не только силой

² Зарождение и развитие источников права/ Д. В. Гавриленко. Минск; БГЭУ, 2013. С. 37.

общественного воздействия, но и государственным принуждением. Таким регулятором и стало право.

Правовой обычай является одним из древнейших источников права, то есть формой, в которой выражено правило поведения сообщающее ему качество правовой нормы. Таким образом, под правовым обычаем, как источником права, следует понимать специфическую форму, в которой выражается правило поведения созданное самим обществом, вошедшее в привычку людей и которому придано значение общеобязательной нормы.

Само понятие и явление «источник права» сложилось, именно с появлением государства. В этой связи можно сказать, что правовую форму нормам обычаев придает именно государство путем их санкционирования.

Существует несколько форм. Одной из самых ранних санкционирования государством обычных норм форм выступает собирание и фиксирование этих норм в писанных правовых источниках. К ним относятся древнейшие памятники права в Индии, Греции, Франции, Германии, Древней Руси и так далее. Этот процесс продолжается и сейчас, в основном в международном праве и в государствах традиционной правовой системы.

Современная теоретико-правовая литература выделяет четыре основных формы реализации права:

- 1) соблюдение норм права;
- 2) исполнение норм права;
- 3) использование норм права;
- 4) применение норм права.

И лишь одна из них связана с деятельностью государства. Только государство является институтом, который обладает эксклюзивным правом на применение совершенного принуждения. Таким образом, санкционирование норм обычного права - гарантия со стороны государства в их общеобязательности.

ГЛАВА II. Виды источников (форм выражения) права

2.1 Правовой обычай

Данный вид источника права принято считать самым древним. Он закрепляет общепризнанные правила поведения в обществе. Правовой обычай является примером того, что даже самый древний источник права, пройдя через сотни поколений людей, может быть актуальным и в современном обществе³. Такого же мнения придерживается, например, Н.Н. Разумович – обычное право будет существовать наряду с самим правом, поскольку всё не возможно указать, закрепить в различных правовых источниках. в этом-то случае обычное право и заполняет те пробелы, которые законом закрыть не удастся.

С развитием права у различных народов сформировались вследствие взаимодействия и определённой практической деятельностью внутри этих народов собственные правила – обычаи. Ярким примером могут послужить различные древние правовые источники, такие как: Законы царя Хаммурапи, Законы Ману и Русская правда. Конечно, нельзя не отметить в данном контексте и римское право, сыгравшее огромную роль в дальнейшем развитии права. Во время ранней Римской империи Юлианом были сказаны слова о том, что обычай имеет столь же значительную юридическую силу, сколько несёт в себе сам закон или судебная практика⁴.

В современном обществе обычай, как первый источник права характеризуется следующими параметрами:

- 1) Он носит локальный характер;
- 2) Он тесно взаимосвязан с иными социальными и религиозными нормами;
- 3) Зачастую выражается в народе в виде пословиц, поговорок, анекдотов и ином фольклоре.
- 4) Кардинально не меняется с течением времени.
- 5) Заполняет пробелы в законе;

³ Ярмонова Е.Н. Правовой обычай как источник права // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. 2019. №2. т. 2. С. 1.

⁴ Там же. С. 3.

б) Является базисом для закона, то есть, его основой.

Конечно, далеко не всегда что-то можно сохранить на протяжении нескольких лет, а если говорить о сроке в несколько тысячелетий, то не удивительно, что обычай как источник права уже давно не играет ведущую роль в жизни общества, он уступил место первенства писаному закону. Но даже при этом нельзя обычай сбрасывать со счетов, поскольку именно на его основе и возник закон.

Примером проявления правового обычая в современном обществе может являться проведение промежуточной аттестации в ВУЗах: во многих высших учебных заведениях вопросы экзаменуемым выбираются по жребию, путем вытягивания билета или определяется экзаменатором, что необходимо отвечать также и на дополнительные вопросы, что является юридическим обычаем, поскольку экзаменуемый не может отказаться отвечать на предложенные вопросы без негативных последствий для него. Такой метод проведения промежуточной аттестации использовался еще в эпоху Просвещения⁵.

Таким образом, ни в Университетском уставе 1863 года, ни в современном законе об образовании⁶ не указаны конкретные способы сдачи экзаменов или испытаний в высших учебных заведениях. Способ сдачи промежуточной аттестации определен правовым обычаем.

2.2 Нормативный правовой акт

Нормативный правовой акт – это односторонний акт выражения воли законодателя.

Нормативно-правовой акт, представляет собой предписание, обязательное для всех субъектов права. Он принимается в установленном порядке, уполномоченным на законотворческую деятельность органом государственной

⁵ Глаголева Е.В. «Повседневная жизнь европейских студентов от Средневековья до эпохи Просвещения». URL: https://coollib.com/b/307765-ekaterina-vladimirovna-glagoleva-povsednevnaaya-zhizn-evropeyskih-studentov-ot-srednevekovya-do-epohi_/read

⁶ Федеральный закон от 29.12.2012 N 273-ФЗ "Об образовании в Российской Федерации". URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_140174/ (Дата обращения: 24.04.2023).

власти. Данный источник права зачастую занимает лидирующее место в иерархии источников.

Нормативно-правовой акт включает в себя правовые нормы, которые создают и признают органы власти. Как основной источник права он принадлежит романо-германской правовой семье. Нормативно-правовым актом является юридический документ, создаваемый в результате деятельности правотворческого органа власти или всенародного волеизъявления, который содержит в себе нормы права⁷.

Нормативно-правовому акту присущи следующие признаки:

- 1) Государственно-властный характер;
- 2) Определенная процедура принятия;
- 3) Юридическая сила. Как правило, все нормативно-правовые акты имеют свое место в системе законодательства и делятся на две большие группы: законы и подзаконные акты. В иерархии нормативных актов закон занимает более высокое положение (то есть положения подзаконного акта не должны противоречить положениям закона, в противном случае подзаконный акт будет признан не действующим полностью или частично).
- 4) Пространственные, временные, и субъективные пределы действия. Действие в пространстве говорит о том, что нормативно-правовой акт действует на всей территории государства. Пределы действия таких актов проявляются в юрисдикции государства. Нормативно-правовой акт признается действующим после его непосредственного опубликования, если в нормативном акте указано иное. Нормативно-правовой акт утрачивает силу в тот момент, когда вместо него принимается новый акт. Что касается субъективных пределов, то они означают, что положения нормативно-правовых актов действуют только на те субъекты, которым они были адресованы.
- 5) В них указываются определённые правила поведения, которые обеспечиваются государственным принуждением.

⁷ Лысенко В.А., Крамской И.С., Рязанова Н.А. Особенности нормативно-правового акта как источника российского права // Вестник экономики, права и социологии. 2015. №4. С. 206-207.

Закон - это нормативный правовой акт, содержащий первичные юридические нормы, которых раньше в правовой системе не было, либо объединяющей разрозненные нормы, закладывая основы регулирования в полном объёме.

Нормативно-правовые акты, в зависимости от сферы действия, принято делить на:

- 1) общефедеральные;
- 2) субъектов Российской Федерации;
- 3) органов местного самоуправления;
- 4) локальные.

Все виды нормативных правовых актов по убывающей юридической силе можно подразделить на следующие виды:

Основные законы:

- 1) Конституция РФ⁸
- 2) Поправки к Конституции РФ (например, последняя поправка 2020 г.⁹)
- 3) Конституционные законы (например, ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации")¹⁰
- 4) Конституции (Уставы) субъектов РФ (например, Конституция КБР)¹¹

Обыкновенные законы

Федеральный уровень

- 1) идентификационные законы (кодексы, основные законодательства, уставы и так далее) (например, СК РФ)¹²
- 2) текущие законы

⁸ Конституция РФ (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01 июля 2020 г.). URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/

⁹ Закон РФ о поправке к Конституции РФ от 14.03.2020 N 1-ФКЗ "О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти". URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_346019/

¹⁰ Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 N 1-ФКЗ (ред. от 01.07.2021) "О Конституционном Суде Российской Федерации". URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4172/

¹¹ Конституция Кабардино-Балкарской Республики от 1 сентября 1997 г. N 28-ПЗ (принята Парламентом Кабардино-Балкарской Республики 1 сентября 1997 г.) (в редакции, принятой Конституционным Собранием 12 июля 2006 г., республиканских законов от 28 июля 2001 г. N 74-ПЗ, от 2 июля 2003 г. N 61- ПЗ, от 12 июля 2005 г. N 52-ПЗ, от 13 июля 2006 г. N 48-ПЗ) (с изменениями и дополнениями). URL: <https://docs.cntd.ru/document/720705883>

¹² Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 19.12.2022) . URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_8982/

Уровень субъектов федерации

- 1) кодифицированные законы (кодексы, основы законодательства, уставы и так далее)
- 2) текущие законы

Подзаконные акты

Федеральный уровень

- 1) нормативные указы Президента РФ (например, Указ Президента РФ от 21.04.2023 № 294)¹³
- 2) нормативные постановления Правительства РФ (например, ПП РФ от 21.04.2023 № 631)¹⁴
- 3) ведомственные нормативные правовые акты

Уровень субъектов Федерации

- 1) нормативные указы Президента республики (губернатора)
- 2) нормативные постановления Правительства субъекта федерации (органа исполнительной власти субъектов федерации)
- 3) ведомственные нормативные правовые акты

Локальные акты

Муниципальный уровень

- 1) нормативные правовые акты, принятые в результате прямого народного волеизъявления;
- 2) нормативные правовые акты законодательных органов местного самоуправления;
- 3) нормативные правовые акты исполнительных органов местного самоуправления;

Уровень отдельных юридических лиц

- 1) локальные (в том числе корпоративные) нормативные правовые акты¹⁵ (например, устав РААН)¹⁶

¹³ Указ Президента Российской Федерации от 21.04.2023 № 294 "О внесении изменений в состав Комиссии по экспортному контролю Российской Федерации, утвержденный Указом Президента Российской Федерации от 16 мая 2017 г. № 211". URL:

<http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304210003?index=0&rangeSize=1>

¹⁴ Постановление Правительства Российской Федерации от 21.04.2023 № 631 "О внесении изменения в Положение о Министерстве здравоохранения Российской Федерации". URL:

<http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304210031>

Таким образом, мы видим, что в России существует большое количество различных актов, обладающих той или иной юридической силой. Но при этом нельзя сказать, что они в совокупности регулируют все сферы жизнедеятельности человека в РФ. Поскольку с развитием наук и общества появляются новые области, которые ранее не существовали, а соответственно не были законодательно закреплены. Так, например, отсутствует какой-либо НПА, регулирующий существование и деятельность искусственного интеллекта (далее — ИИ). Указ Президента Российской Федерации от 10.10.2019 г. № 490¹⁷ нельзя в данном контексте считать за НПА, регулирующий существование и деятельность ИИ.

2.3 Правовой (юридический) прецедент

Правовой прецедент может быть судебным или административным (что зависит от органа, вынесшего решение, где судебное решение может являться судебным прецедентом, а решение административных органов, соответственно, административным прецедентом).

Прецедентное право сложилось ещё в Средневековье, где самым ярким примером может являться Великобритания. Выработываемые судьями решения брались за основу другими судебными инстанциями при рассмотрении аналогичных дел. Право, которое сформировалось таким образом, то есть в ходе возникновения и упорядочивания единой системы судебных прецедентов, единых для всей Англии, а также других источников права стало называться общим (common law). Это практика королевских судов, закреплённая в судебных протоколах¹⁸. И хотя отдельные исследователи усматривают наличие судебного прецедента при формировании права уже в античности¹⁹, судебный прецедент в современном виде возник именно в Англии.

¹⁵ Соколов Н.Я., Федорченко А.А., Шагиева Р.В.. «Теория государства и права: учебник/Под ред. Р.В. Шагиева». Москва: Проспект, 2019. С. 277-278.

¹⁶ Устав Российской академии адвокатуры и нотариата. URL: https://raa.ru/sveden/files/Ustav_16.07.2015.pdf

¹⁷ Указ Президента Российской Федерации от 10.10.2019 г. № 490 "О развитии искусственного интеллекта в Российской Федерации". URL: <http://www.kremlin.ru/acts/bank/44731>

¹⁸ Всеобщая история государства и права. Ч. II. Феодализм. М., 1947. С. 154.

¹⁹ Марченко М.Н.. Источники права. Учебное пособие. М., 2005. С. 663.

На данный момент понятие «судебный прецедент» в юриспруденции не имеет точного определения. Так, можно опираться на высказывание французского ученого-правоведа - Р. Давида, который трактовал судебный прецедент как «решение по конкретному делу, которое является обязательным для суда той же или низшей инстанции при рассмотрении похожих дел».

Для судебного прецедента как юридического источника характерны следующие особенности:

1) Казуистичность, то есть максимальная конкретизированность. Судьи «общего права» в отличие от законодательно не создают решение общего характера, рассчитанных на будущее. Они решают конкретный спор. Такой подход делает нормы «общего права» более гибким и менее абстрактным;

2) Множественность. За десять веков существования прецедентного права накопилось огромное количество казусов. Судьи вышестоящих судов создают прецеденты для нижестоящих судов, а решение Палаты лордов одинаково обязательно для всех. Кроме того, решения, созданные определённой судебной инстанцией, обязательной и для неё самой. А с XII века Лорд Брэктон, член Палаты лордов, начал вести записи судебных решений, с XII века публикуются ежегодники судебных дел (law records). Поэтому, несмотря на гигантский объём судебных решений, нельзя сказать, что «общему праву» присуща хаотичность;

3) Гибкость. Решения судов разных инстанций по сходным делам могут различаться между собой, поэтому у судьи есть несколько вариантов разрешения дела, одного прецедента из нескольких;

4) Противоречивость. В противовес гибкости прецедентное право отличается и противоречивостью, так как перед судьёй подчас возникает диаметрально противоположные по сути решения по сходным делам.

Прецедентное право Англии значительно повлияла на правовое развитие многих стран мира. В настоящее время судебный прецедент преобладает не только в этой стране, но и в США, Канаде, Австралии, то есть там, где воспринята система «общего права».

Признание прецедента источником права даёт возможность выполнять правотворческую функцию, как в случае отсутствия соответствующего закона, так и при его наличии.

В России судебный прецедент официально не считается источником права. Хотя многие суды (в частности, арбитражные) иногда требуют от участников процесса ссылаться на состоявшиеся решения судов по аналогичным спорам, при обосновании своей позиции. Фактически значение судебной практики разрешения тех или иных споров и здесь весьма велико, а в известной мере даже формализовано. Так, высшие судебные органы в соответствии со ст. 126 и 127 Конституции РФ вправе давать судам «руководящие разъяснения» по вопросам применения законодательства. Такие разъяснения «в порядке судебного толкования» обычно принимаются ими в форме постановлений их пленумов, содержащих обязательные толкования действующих правовых норм. Поэтому в юридической науке (кроме судебного прецедента) выделяют и прецедент толкования правовых норм высшими судебными органами. Таковым можно считать практику толкования отдельных положений Конституции РФ, данную Конституционным Судом РФ.

«В юридической логике континентальной системы права предполагается, что лишь в некоторых, редких, случаях, когда существуют пробелы или противоречия в писаном праве, различия в трактовке норм судами в сходных делах, суды могут ссылаться на решения вышестоящих судов для обеспечения единообразия практики и формирование позиции по не урегулированным законом вопросам»²⁰.

Таким образом, на основе вышесказанного, можно сделать вывод, что судебный прецедент является одним из важных источников права в современном обществе, который представляет собой решение суда по конкретному делу, имеющее статус правовой нормы. При этом признанное общеобязательным правилом в суде той же или низшей инстанции.

²⁰ Адвокатская газета. Судебная практика. Новость от 06.07.21. URL: <https://www.advgazeta.ru/novosti/est-li-v-rossii-pretседentное-pravo/>

2.4 Договор нормативного содержания

По мере развития общества происходит определенное развитие сферы договорных отношений. Договор может выступать в качестве регулятора в общественных отношениях. Говоря об этом, можно утверждать об увеличении роли договора как источника права в российской системе²¹.

Важным достоинством нормативного договора является то, что его принято считать свободной формой права, поскольку стороны, которые наделены правотворческой деятельностью, принимают условия на добровольной основе²².

Как и любой другой источник права, нормативный договор имеет несколько специфических признаков:

- 1) Он создан для регулировки устойчивых и типичных видов общественных отношений;
- 2) Он заключается в публичных интересах для достижения общественно полезных целей;
- 3) Он включает в себя широкий спектр общественных отношений (может выступать как самостоятельный источник права);
- 4) Он направлен на неоднократное применение;
- 5) Он не имеет фиксированного срока действия;
- 6) Он действует вне зависимости от возникновения (прекращения) предусмотренных ими правоотношений;
- 7) В нём прописаны правила поведения, которые считаются юридически значимыми как для участников данных отношений, так и других лиц;
- 8) При наличии спорных вопросов, касающихся исполнения договора, существует специальная процедура решения казуса, связанная с определением уполномоченных субъектов.

²¹ Бухалов А.В. Договор как источник частного права: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Санкт-Петербург, 2011.

²² Кривошеев Е.В. Договоры как источники публичного права // Legal Concept. 2018. Т. 17. №1. С. 75.

В нормативном договоре в качестве хотя бы одной из сторон предполагается участие государства и его органов, то есть субъектов публичной власти²³.

Примерами нормативных договоров могут выступать международные договоры, договоры между Российской Федерацией и субъектами РФ, некоторые межведомственные договоры и коллективные договоры. Так частным случаем нормативного договора может выступать какой-нибудь коллективный договор, составленный по ТК РФ²⁴.

Таким образом, договор нормативного содержания является далеко не последним источником права, поскольку с ним приходится сталкиваться чаще, чем многие могли бы предположить. Возможно, роль данного источника в будущем будет играть все также немаловажную роль в праве.

2.5 Общие принципы права

Общие принципы - это положения (правила) объективного права (а не естественного или идеального права), которые могут выражаться, а могут и не выражаться в текстах, но (обязательно) применяются в судебной практике и обладают достаточно общим характером²⁵.

К общим принципам в праве относятся, например, такие положения, как «специальный закон отменяет действие общего закона», «позднейшим законам отменяется более ранний» и так далее. Обычно речь идёт о необходимости в применении таких принципов права в правоприменительной практике, когда необходимо юридическое решение проблемы, но при этом соответствующей нормы права, которая помогла бы разрешить казус, нет ни в одном из официальных источников права. В этой ситуации юрист обращается к исходным принципам права - общим началам отражающим, подчинение права справедливости. Такие редкие ситуации вряд ли способны привести к

²³ Нечитайло М.А. Нормативный договор как источник права: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002. С. 9.

²⁴ Ст. 40 Трудового кодекса РФ. URL:

http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/4455716c5ba80793d60d1b7dbd5b0c3e1854b608/

²⁵ Бертель Ж.-Л. Указ соч. С. 175.

необходимости обоснования самостоятельности принципов права в качестве полноценных источников права. Поэтому принципы права редко указывали среди официально призываемых источников российского права.

Таким образом, нельзя сказать, что общие принципы права уже утратили свое значение, поскольку они и по сей день помогают заполнить пробелы в законе и исключить возможные противоречия в различных НПА. Конечно, сложно предугадать дальнейшее развитие данного источника, но в любом случае, он не уйдет в прошлое, по моему личному мнению, никогда.

2.6 Правовая доктрина

Правовая доктрина — положения из работ известных учёных, используемые в некоторых странах при наличии пробела в законодательстве или отсутствии соответствующего прецедента для юридического решения возникшего спора, имеющего правовое значение.

Правовая доктрина применяется в качестве источника права и понимается как наука (теория, идея). Применяется как в правотворческой, так и в правореализующей деятельности.

Доктрина обладает следующими признаками источника права:

- 1) Это теория или комплекс взглядов о праве конкретного общества, содержании отдельных норм права, определенный порядок решения юридических конфликтов;
- 2) Потребность в правовой доктрине обусловлена интересом общества в стабильности и порядке отношений между людьми. В способности доктрины удовлетворять потребности людей в регулировании общественных отношений выражается ее социальная ценность;
- 3) Наличие объективированной формы, выраженной в виде различных учебников пособий и т.д. Сюда же можно отнести устные мнения, высказываемые учеными-правоведами в суде;
- 4) Разрабатывается учеными-юристами;

- 5) Помимо доказанных знаний о праве содержит не подкрепленные фактами суждения, т.е. будучи результатом мыслительной деятельности, имеет идеологический характер²⁶.

В то же время истории развития права известны случаи, когда юридическая доктрина воспринималась как непосредственный источник права. В Древнем Риме юридическая наука являлась одним из ведущих источников (форм выражения) права²⁷. В англоязычных странах судьи нередко обосновывают свои решения со ссылками на труды английских учёных мусульманское право вообще основано на принципе авторитета в связи с чем заключение древних юристов Ислама имеет официальное юридическое значение.

Примерами таких доктрин могут выступать труды Блэкстона («Комментарии законов Англии», 1765), Коука («Правовые институты Англии», 1628), Фостера («Решения королевских судов», 1763) и многих других.

Итак, правовая доктрина наделена регулятивной функцией – по идеологическому, нормативному, воспитательному воздействию не только на волю, но и на правосознание субъектов для убеждения в потребности конкретных типов правомерного поведения людей. Законодатель не всегда самостоятельно сможет выявить проблему в законодательстве, найти в нем пробел, на помощь тогда как раз и приходят различные ученые, которые под другим углом могут рассмотреть определенные ситуации и найти к ним лучший, на первый взгляд не такой объективный, но достойный подход к её разрешению. Соответственно, при развитии науки будет появляться всё больше ученых и специалистов в различных областях знаний, которые со своими нестандартными подходами смогут помочь науке продолжать свое развитие.

²⁶ Злобин А.В. Формы права в современной России // Lex Russica. 2018. №4 (137). С. 30-31.

²⁷ С правления императора Августа начинается процесс унификации деятельности юристов, когда только определённому их кругу разрешается давать ответы, имеющие официальное значение (*iusrespondenti*). Эти юристы должны были записывать свои ответы (консультации), ставить свою печать, чтобы тем самым засвидетельствовать легальность правового источника. Данная система закрепилась при императоре Адриане, который подтвердил установившийся порядок. Если таковые юристы по какому-либо вопросу приходили к общему согласию, судья обязан был с ним считаться при вынесении решения. Механические критерий для определения силы суждений классиков вводила закон правительства Западной империи Валентиниана III 7 ноября 426 г., известный как «закон о цитировании».

2.7 Религиозные памятники

Религиозный памятник — это различные книги, обладающие священным смыслом для определенной религии, текст которых имеет общеобязательное значение в соответствующих системах религиозного права.

В современном мире выделяют 5 основных религий:

- 1) Христианство
- 2) Ислам
- 3) Индуизм
- 4) Буддизм
- 5) Иудаизм

Для христианства священной книгой является Библия, состоящая из Ветхого и Нового заветов.

Для ислама священной книгой является Коран, состоящий из 114 сур.

Для индуизма священным писанием являются Веды — сборник самых древних священных писаний индуизма. Веды написаны на санскрите.

Для буддизма священной книгой является Трипитака, состоящая из 3 разделов: Виная-питака, Сутта-питака, Абхидхамма-питака.

Для иудаизма священным текстом является Тора — это вся совокупность иудейского традиционного религиозного закона.

Общими важными отличительными чертами всех религиозных памятников являются прописанные в них тем или иным образом различные основные правила поведения человека (их формальное соблюдение человеком в современном мире), запреты на осуществление определенных действий и теория создания мира и человека.

Постепенно, с развитием общества и права, сфера действия норм церковного права сужалась за счет усиления светской власти.

Таким образом, религиозные тексты потеряли свое первоначальное значение, как источников права, но при этом они не утратили его полностью. Так, например, в ряде мусульманских стран по-прежнему достаточно

распространенными источниками права остаются тексты священных мусульманских религиозных книг.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В рамках настоящего исследования были рассмотрены источники права. В результате были сделаны следующие выводы:

1) На сегодняшний день существует много различных теорий возникновения права, а соответственно и источников права. Данное расхождение легко объяснимо процессом эволюции общества и развития и становления права в нем. Поскольку общество развивалось и развивается неравномерно, а люди расселены неоднородно, то пути, по которым развивалось право, при сравнении разных стран, могут очень сильно отличаться. Так, к примеру, в Российской Федерации основными источниками права являются нормативные правовые акты, а остальные источники права имеют второстепенное значение, а в США на первом месте по значимости стоят не только различные НПА, но и судебный прецедент.

2) Источник права должен характеризоваться следующими признаками:

- состоять из правовых норм;
- нормы права закреплены государственными органами власти;
- обязанность исполнения;
- нормы права закреплены в соответствующей форме;
- формально-определенных характер.
- доступность источников;

В современной науке выделяется четыре основных формы реализации права – соблюдение норм права, исполнение норм права, использование норм права, применение норм права. При этом только государство имеет право применения совершенного принуждения. По-другому говоря, санкционирование норм обычного права является со стороны государства гарантией их общеобязательности.

3) При изучении основных современных источников права были обозначены особенности каждого из них в отдельности, итогом чего могут выступить следующие предложения: Каждый источник права по-своему уникален, но при этом не самостоятелен. Так невозможно представить действие

юридического прецедента без НПА или, например, действие НПА без общих принципов права, или действие правового обычая без религиозные памятников и т.п.

4) В связи с динамичным изменением общества не возможно со стопроцентной вероятностью предугадать дальнейшее развитие, как источников права, так и самого права в целом. Но при этом можно с уверенностью сказать, что в Российской Федерации:

- Правовой обычай не уйдет в небытие, а будет сосуществовать, а вероятнее и развиваться, вместе с развитием и совершенствованием нормативных правовых актов, как и с усложнением права в целом.

- Нормативные правовые акты будут также подвергаться изменениям, но при параллельном совершенствовании всех других источников права, эти изменения могут стать более редкими, но при этом более качественными, необходимыми, правильными и юридически точными.

- Юридический (судебный) прецедент, предположительно, будет играть более важную роль в дальнейшей судьбе России, чем на данный момент, поскольку в целях повышения справедливости вынесения определений судом необходима упорядоченная единая судебная система. Для этих целей и служит юридический (судебный) прецедент, который не позволяет судам выносить определения, кардинально отличающиеся друг от друга по схожим или аналогичным делам, что приводит к снижению обращений в вышестоящие суды, соответственно к снижению загруженности судов и единообразию судебной практики.

- Договор нормативного содержания, скорее всего, станет незаменимой частью жизни общества, поскольку основным массива данного источника права являются международные договоры. Помимо Российской Федерации при противоречиях между нормами международного договора и национальным законом будут иметь высшую юридическую силу именно международные договоры также в таких странах, как например, во Франции и Нидерландах.

- Общие принципы права и в дальнейшем будут неотъемлемой частью российского права, поскольку составляют ее основу (фундамент). Но

предположительно, серьезных изменений в данном источнике права наблюдаться не будет.

- Правовая доктрина будет, скорее всего, развиваться как источник права не быстро, но при этом будет вносить серьезный вклад не только в российское право.

- Религиозные памятники, как источник права, скорее всего, будут развиваться практически только при появлении какой-нибудь новой религии. а в целом, будут деградировать в том смысле, что будут продолжать терять ту юридическую силу, которой они обладают на данный момент. Поскольку практически все положения священных книг мы можем встретить либо в НПА, либо в этике и истории. Но при этом нельзя сказать, что данный источник права совсем исчезнет.

Подводя общий итог, можно сказать, что в современных условиях роль источников права имеет огромное значение в совершенствовании законодательства, в создании правовых понятий, а также в методологии толкования законов. И с изменением общества, меняются и взаимоотношения между людьми, и само право, а вместе с ним и его источники.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативные правовые акты

1. Конституция РФ (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01 июля 2020 г.). URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/
2. Закон РФ о поправке к Конституции РФ от 14.03.2020 N 1-ФКЗ "О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти". URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_346019/
3. Федеральный закон от 29.12.2012 N 273-ФЗ "Об образовании в Российской Федерации". URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_140174/ (Дата обращения: 24.04.2023).
4. Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 N 1-ФКЗ (ред. от 01.07.2021) "О Конституционном Суде Российской Федерации". URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4172/
5. Конституция Кабардино-Балкарской Республики от 1 сентября 1997 г. N 28-РЗ (принята Парламентом Кабардино-Балкарской Республики 1 сентября 1997 г.) (в редакции, принятой Конституционным Собранием 12 июля 2006 г., республиканских законов от 28 июля 2001 г. N 74-РЗ, от 2 июля 2003 г. N 61- РЗ, от 12 июля 2005 г. N 52-РЗ, от 13 июля 2006 г. N 48-РЗ) (с изменениями и дополнениями). URL: <https://docs.cntd.ru/document/720705883>
6. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 19.12.2022) . URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_8982/
7. Указ Президента Российской Федерации от 21.04.2023 № 294 "О внесении изменений в состав Комиссии по экспортному контролю Российской Федерации, утвержденный Указом Президента Российской Федерации от 16 мая 2017 г. № 211". URL:

<http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304210003?index=0&rangeSize=1>

8. Постановление Правительства Российской Федерации от 21.04.2023 № 631 "О внесении изменения в Положение о Министерстве здравоохранения Российской Федерации". URL: <http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304210031>

9. Устав Российской академии адвокатуры и нотариата. URL: https://raa.ru/sveden/files/Ustav_16.07.2015.pdf

10. Ст. 40 Трудового кодекса РФ. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/4455716c5ba80793d60d1b7dbd5b0c3e1854b608/

Учебная литература

11. Н.Я. Соколов, А.А. Федорченко, Р.В. Шагиева. Теория государства и права: учебник/Под ред. Р.В. Шагиева. Москва: Проспект, 2019. С. 255-498.

12. Основы права / под ред. В. Б. Исакова. Москва: Норма, 2018. С. 231.

13. Зарождение и развитие источников права/ Д. В. Гавриленко. Минск; БГЭУ, 2013. С. 37.

14. Глаголева Е.В. «Повседневная жизнь европейских студентов от Средневековья до эпохи Просвещения»

15. Лысенко В.А., Крамской И.С., Рязанова Н.А. Особенности нормативно-правового акта как источника российского права // Вестник экономики, права и социологии. 2015. №4. С. 206-207.

16. Марченко М.Н.. Источники права. Учебное пособие. М., 2005. С. 663.

17. Д.В. Ерофеева, Р.В. Шагиева. Римское право: учебник. Москва, 2015. С. 54-76; С. 133-134.

Специальная литература

18. Ярмонова Е.Н. Правовой обычай как источник права // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. 2019. №2. т. 2. С. 1.
19. Там же. С. 3.
20. Глаголева Е.В. «Повседневная жизнь европейских студентов от Средневековья до эпохи Просвещения».
21. Лысенко В.А., Крамской И.С., Рязанова Н.А. Особенности нормативно-правового акта как источника российского права // Вестник экономики, права и социологии. 2015. №4. С. 206-207.
22. Всеобщая история государства и права. Ч. II. Феодализм. М., 1947. С. 154.
23. Бухалов А.В. Договор как источник частного права: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Санкт-Петербург, 2011.
24. Кривошеев Е.В. Договоры как источники публичного права // Legal Concept. 2018. Т. 17. №1. С. 75.
25. Нечитайло М.А. Нормативный договор как источник права: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002. С. 9.
26. Бержель Ж.-Л. Указ соч. С. 175.
27. Злобин А.В. Формы права в современной России // Lex Russica. 2018. №4 (137). С. 30-31.
28. Адвокатская газета. Судебная практика. Новость от 06.07.21. URL: <https://www.advgazeta.ru/novosti/est-li-v-rossii-pretседentnoe-pravo/>

**Негосударственное образовательное учреждение
организация высшего образования
«Российская академия адвокатуры и нотариата»**

**РЕЦЕНЗИЯ
на курсовую работу**

по дисциплине _____
студента _____

Предварительная оценка курсовой работы по следующим критериям:

Критерии		Баллы									
		неудолет.			удовлет.		хорошо		отлично		
ПО ФОРМЕ											
1	правильность оформления	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
2	библиография источников, составленная в соответствии с ГОСТ	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
3	оформление цитирования в соответствии с ГОСТ	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
4	грамотность изложения, владение научной терминологией	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
5	соблюдение требований объема	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
6	представление в срок к защите курсовой работы	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
ПО СОДЕРЖАНИЮ											
1	соответствие содержания заявленной теме	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
2	новизна и самостоятельность в постановке и раскрытии темы	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
3	самостоятельность изложения авторской позиции, обоснованность суждений и выводов	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
4	привлечение нормативных правовых актов	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
5	использование эмпирических, статистических и социологических исследований	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
6	привлечение литературных и монографических исследований	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
7	оригинальность текста	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
Предварительная оценка											

Вопросы и замечания, выносимые на защиту курсовой работы:

Рецензент _____ (подпись) _____ (Ф.И.О.)

С рецензией ознакомлен(а) _____ (подпись) _____ (Ф.И.О.)

« _____ » _____ 20__ г.