

Тема 12

Реализация и толкование норм права (4 часа)

План лекции:

- 1. Понятие и характерные особенности форм реализации права. Применение права как особая форма его реализации;
- 2. Основные стадии процесса применения права;
- 3. Акты применения права, их характерные черты, реквизиты и виды;
- 4. Понятие толкования норм права и его виды по субъектам. Акты толкования норм права, их особенности и виды;
- 5. Способы (приемы) и объем толкования норм права;
- 6. Пробелы в праве и пути устранения неопределенности при регулировании общественных отношений. Аналогия закона и аналогия права. Правовые аксиомы, презумпции, фикции;
- 7. Юрические коллизии и способы их

Вопрос 1. Понятие и характерные особенности форм реализации права. Применение права как особая форма его реализации

- Реализация права;
- Формы реализации права;
- Применение как особая форма реализации права;
- Признаки применения права;
- Необходимость правоприменения.

Реализация права

Под *реализацией правовых норм* понимается фактическое осуществление их предписаний в поведении субъектов.

Реализация права представляет собой необходимую сторону жизни, существования права, без чего оно утрачивает социальный смысл.

Многообразии общественных отношений, отраслей права и способов правового регулирования, закрепления юридических требований в нормативных правовых актах обуславливают и различие в формах реализации права.

Формы реализации права

В зависимости от *характера действий субъектов* выделяют *четыре формы* реализации права:

1) *соблюдение* (с помощью него осуществляются запреты, от нарушения которых лицо должно воздерживаться (например, выполнение субъектом уголовно-правовых норм, т.е. не совершение краж, разбойных нападений, иных преступлений));

2) *исполнение* (связано с выполнением активных обязанностей, строго определенных в законе действий в интересах управомоченной стороны (например, согласно трудовому законодательству, администрация предприятий, организаций обязана предоставлять всем рабочим и служащим ежегодные отпуска с сохранением места работы и среднего заработка));

3) *использование* (выражается в осуществлении субъективных прав, посредством чего лицо удовлетворяет собственный интерес и тем самым достигает определенного блага, ценности (например, право на образование, которое реализуется субъектами права));

4) *применение* (это властная деятельность компетентных органов по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносится соответствующий индивидуальный акт (например, в соответствии с определенной статьей Уголовного кодекса РФ суд выносит приговор подсудимому за совершение им

Применение как особая форма реализации права

Значительная часть правоотношений может возникать, развиваться и прекращаться только на основании специального решения компетентных органов и должностных лиц.

Чаще всего такое решение выносится в форме официального документа (например, мэрия города дает разрешение кооперативу на строительство жилого дома, ректор ВУЗа издает приказ о зачислении абитуриентов, успешно выдержавших вступительные экзамены).

Подобная деятельность и называется правоприменением или применением норм права.

Признаки применения права

Применение права – особая форма реализации права, характеризующаяся следующими признаками:

- применяют право только уполномоченные на то компетентные субъекты (государственные, муниципальные органы и т.п.);

- носит /имеет/ властный характер;

- делится на стадии (установление фактической и юридической основы дела, принятие решения);

- осуществляется в процессуальной форме (в целях усиления гарантий законного и справедливого разрешения дела данная деятельность жестко регламентирована нормами права);

- связано с применением соответствующего индивидуального, властного (правоприменительного) акта;

- направлено на установление конкретных правовых последствий (субъективных прав и обязанностей, мер наказания и поощрения и т.п.).

Необходимость правоприменения

Правоприменение *необходимо* в случаях, когда:

- субъекты не могут сами без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности;

- возникает потребность в государственном принуждении;

- имеется спор по поводу юридического факта;

- нужно определить момент возникновения прав или факт прекращения обязанностей (например, в случае утраты документов);

- принимается решение о награждении заслуженных граждан;

- возникает необходимость принять государственное решение, имеющее правовую значимость (например, назначить день проведения выборов или референдума).

Вопрос 2. Основные стадии процесса применения права

- Стадии правоприменения;
- Установление фактической основы дела;
- Установление юридической основы дела;
- Решение дела.

Стадии правоприменения

Правоприменение – сложная последовательная деятельность, осуществляемая в несколько этапов, стадий.

Можно выделить три *основные стадии* правоприменительного процесса:

1) установление фактической основы дела;

2) установление юридической основы дела;

3) решение дела.

Установление фактической основы дела

На *первой* стадии устанавливается объективная истина по делу.

Правоприменение будет обоснованным только тогда, когда фактические обстоятельства проанализированы с достаточной полнотой и достоверностью [Речь идет о сборе всей юридически значимой информации, относящейся к конкретному делу].

Установление фактической основы должно в конечном счете отвечать на вопросы: что, где, когда, кто?

Например, при производстве расследования по уголовным делам установлению подлежат: события преступления; виновность обвиняемого; мотивы преступления; обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности; обстоятельства, характеризующие личность виновного; характер и размер ущерба; обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.

Установление юридической основы дела

На *второй* стадии правоприменитель:

- выбирает отрасль, институт и норму права, регулирующие данное общественное отношение,

- проверяет подлинность текста норм права, их пределы действия во времени, в пространстве и по кругу лиц,

- уясняет смысл и содержание юридических предписаний,

- квалифицирует деяние.

Решение дела

На *третьей* стадии принимается решение и выносится правоприменительный акт.

Именно в рамках данного этапа правоприменительного процесса решается судьба этого дела и от того, какие выводы будут сформулированы в ходе решения, зависит дальнейшее развитие правоотношений.

Установление фактической и юридической основы дела выступают как бы подготовительными стадиями применения норм права. Принятие же решения является завершающей и вместе с тем основной стадией. После чего оно должно быть исполнено и конкретное общественное отношение реально урегулировано.

Вопрос 3. Акты применения права, их характерные черты, реквизиты и виды

- Признаки правоприменительного акта;
- Определение акта применения права;
- Классификация актов применения права.

Признаки правоприменительного акта

Правоприменительный акт, выступая итогом правоприменительной деятельности, обладает следующими особенностями:

- исходит от компетентных органов;
- носит государственно-властный характер;
- имеет индивидуальный (персонифицированный), а не нормативный характер, поскольку адресован конкретным субъектам, указывает на то, кто в данной ситуации обладает субъективными правами и юридическими обязанностями;
- обладает определенной установленной законом формой.

Определение акта применения права

Акт применения права – это такой правовой акт, который содержит индивидуальное властное предписание, вынесенное компетентным органом в результате решения конкретного юридического дела.

Классификация актов применения права

Следует различать акт применения как:

– действие (деятельность);

– акт-документ [должен иметь определенную структуру и состоять из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей].

Правоприменительные акты делятся по следующим основаниям:

1) *по форме* – на указы, приговоры, решения, приказы и т.п.;

2) *по субъектам*, их издающим – на акты государственных и негосударственных (в частности, муниципальных) органов;

3) *по функциям права* – на регулятивные (приказ о повышении по службе) и охранительные (постановление о возбуждении уголовного дела);

4) *по юридической природе* – на основные (выражают конечное решение юридического дела, например, приговор) и вспомогательные (подготавливают издание основных, в частности, постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого);

5) *по предмету правового регулирования* – на акты уголовно-

Отличие нормативных актов от актов применения права

Прежде чем отвечать на данный вопрос, необходимо определить понятия «нормативный акт» и «акт применения права».

Нормативно-правовой акт – это официальный акт-документ, издаваемый специально уполномоченными государственными органами и содержащий нормы права.

Акт применения права – это такой правовой акт, который содержит индивидуальное властное предписание, вынесенное компетентным органом в результате решения конкретного юридического дела.

Отличие нормативных актов от актов применения права

Общее у нормативного акта и правоприменительного акта то, что:

– это правовые акты;

– они принимаются и обеспечиваются компетентными (прежде всего государственными) органами;

– выступают властными по своему характеру документами.

В отличие от нормативного акта правоприменительный акт:

1) применяется именно на основе нормативного;

2) конкретизирует норму права, содержащуюся в нормативном акте, применительно к индивидуальным ситуациям, отношениям;

3) носит персонифицированный (индивидуально-определенный) характер;

4) не является источником (формой) права и рассчитан только на однократное применение;

5) выступает юридическим фактом для возникновения, изменения и прекращения соответствующих

Вопрос 4. Понятие толкования норм права и его виды по субъектам. Акты толкования норм права, их особенности и виды

- Понятие толкования права;
- Необходимость толкования права;
- Стадии процесса толкования права;
- Определение толкования норм права;
- Принципы толкования норм права;
- Субъекты толкования права;
- Виды толкования норм права по субъектам;
- 1. Официальное толкования норм права;
- а) Нормативное (общее) толкование норма права;
- Виды официального толкования норм права;
- б) Казуальное (индивидуальное) толкование;
- 2. Неофициальное толкование норм права;
- Виды неофициального толкования норм права;
- Значение актов неофициального толкования;
- Понятие акта толкования права;
- Классификация (виды) актов толкования права.

Понятие толкования права

Толкование норм права – это деятельность, направленная на установление содержания, истинного смысла юридических норм.

Деятельность по толкованию правовых норм имеет своей целью правильное и единообразное понимание юридических предписаний и их правильное и единообразное применение.

Одной из основных задач толкования является разрешение вопроса о соответствии духа и буквы закона, о соотношении текстуального выражения нормы права и заложенного в него законодателем смысла правового предписания.

Объектом толкования является текст нормативно-правовых актов, а *предметом* – историческая воля законодателя (правотворческого органа), закрепленная в данных актах.

Понятие толкования права

Толкование состоит из двух частей:

– *уяснение* (для себя) – это первая часть толкования; внутренний мыслительный процесс, который осуществляется толкующим субъектом (интерпретатором) для себя и внутри себя и не имеет внешних форм выражения;

– *разъяснение* (для других) – это вторая часть единого процесса толкования права; сторона мыслительной деятельности по толкованию, которая адресована уже не самому интерпретатору, а другим заинтересованным лицам, и находит свое выражение в письменной (в виде акта-документа) или устной (в виде совета или рекомендации) форме.

Необходимость толкования права

Необходимость толкования права вызвана наличием следующих *обстоятельств*:

1. нормы права закрепляются в соответствующих нормативно-правовых актах путем использования приемов и средств юридической техники (например, специальной терминологии, юридических конструкций и т.д.), что требует специальных юридических знаний для уяснения воли правотворческого органа;

2. нормы права находят свое выражение в виде их словесного выражения в тексте правовых актов, а для установления логической и грамматической связи между словами и предложениями необходима особая мыслительная деятельность;

3. краткость, нечеткость или абстрактность законодательных формулировок порой требует дополнительной «расшифровки», пояснения;

4. нормы права находятся в тесной взаимной связи, и чтобы понять истинный смысл юридического предписания требуется установить его связь с другими правовыми нормами;

5. несовпадение содержания нормы права и статьи нормативно-правового акта (например, наличие бланкетных и отсылочных статей), что требует дополнительных усилий для установления всех трех элементов нормы права – и гипотезы, и диспозиции, и санкции.

Стадии процесса толкования права

В юридической литературе выделяют следующие последовательные стадии процесса толкования норм права:

- анализ, изучение текста нормативно-правового акта;

- уяснение особенностей толкуемой нормы и обнаружение ее связей с другими правовыми предписаниями;

- проверка правильности толкования, разрешение возможных коллизий между нормами права;

- разъяснение смысла толкуемой нормы заинтересованным лицам;

- издание или оглашение акта (результата) толкования.

Определение толкования норм права

[Таким образом, можно сформулировать следующее развернутое определение]

Толкование норм права – это особая мыслительная деятельность субъекта, которая представляет собой уяснение для себя и разъяснение для других лиц истинного смысла содержания нормы права посредством использования специальных приемов (способов толкования) и получает свое внешнее воплощение в виде устного или письменного интерпретационного акта.

Принципы толкования норм права

Принципы толкования права – это основные отправные начала, идеи и требования, которые предъявляются к процессу уяснения и разъяснения смысла юридических предписаний.

На настоящий момент можно назвать следующие *основополагающие* принципы толкования права:

1) *принцип объективности* толкования требует от субъекта (интерпретатора) беспристрастного, всестороннего изучения текста нормативно-правового акта, а от результата (акта) толкования объективного, точного отражения смысла рассматриваемой нормы права;

2) *принцип стабильности права* ориентирует на недопустимость подмены воли законодателя интерпретационными положениями;

3) *принцип единообразия* процесса толкования предполагает единообразное, взаимосогласованное уяснение и разъяснение смысла норм права различными субъектами в целях обеспечения единства законности и правоприменительной практики;

4) *принцип профессионализма* в случае официального толкования компетентными субъектами требует наличия у них соответствующих специально-юридических навыков и познаний;

5) *принцип определенности, четкости* толкования предполагает, что результат толкования должен быть четко и определенно сформулирован в соответствующем акте.

Субъекты толкования права

Субъектом толкования может быть студент, предприниматель, ученый, судья и другие лица, заинтересованные в уяснении и разъяснении смысла той или иной нормы права. Однако последствия подобных актов толкования будут различными.

Особое значение для юридической практики имеет толкование норм права, даваемое специально уполномоченными государственными органами и должностными лицами, которое имеет обязательный характер для других субъектов (например, акт толкования нормы, содержащийся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ, обязателен для всех нижестоящих судов).

Виды толкования норм права по субъектам

В зависимости от субъекта и юридических последствий толкование права подразделяется на:

1. Официальное толкование норм права:

а) нормативное (общее) толкование:

– аутентичное (авторское) толкование;

– легальное (делегированное) толкование;

б) казуальное (индивидуальное) толкование

2. Неофициальное толкование норм права:

а) *обыденное толкование;*

б) *профессиональное толкование;*

б) *научное (доктринальное) толкование.*

Официальное толкование норм права

1. *Официальное толкование норм права* – это особая разновидность уяснения и разъяснения смысла юридических предписаний, которая осуществляется только специально уполномоченными на то субъектами (государственными органами и должностными лицами), закрепляется в специальном акте, имеет обязательный характер и влечет правовые последствия.

В свою очередь официальное толкование в юридической литературе делится на следующие подвиды:

- нормативное (общее) толкование;
- казуальное (индивидуальное) толкование.

Нормативное (общее) толкование

а) Нормативное (общее) толкование – разновидность официального толкования права характеризующаяся следующими особенностями:

- имеет общий характер (содержит общие предписания);
- является общеобязательным;
- относится к неограниченному числу случаев;
- распространяется на широкий круг лиц.

Нормативное толкование имеет место, как правило, в ситуациях, когда в нормативно-правовом акте недостаточно четко сформулированы нормы права или имеются противоречия и неточности в их применении на практике.

Результат нормативного толкования не имеет самостоятельного значения, является вспомогательным инструментом правового регулирования и полностью разделяет судьбу толкуемой нормы (отмена или изменение определенной нормы права влечет за собой отмену или изменение соответствующего акта ее толкования).

Виды нормативного (общего) толкования

Нормативное толкование также подразделяется на:

– *Аутентичное (авторское) толкование* – это подвид нормативного толкования, который осуществляется органом, принявшим данную норму права, т.е. ее автором. Правотворческий орган имеет право дать толкование, разъяснение принятой им ранее нормы права. Субъектами аутентичного толкования могут быть, например, Государственная Дума РФ, законодательные (представительные) органы субъектов РФ и другие

– *Легальное (делегированное) толкование* – это такой подвид нормативного толкования, который осуществляется субъектами, уполномоченными на то правотворческим органом. К примеру, Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ, хотя и не относятся к числу правотворческих органов, но с их разрешения вправе давать толкование норм законов

Казуальное (индивидуальное) толкование

б) Казуальное (индивидуальное) толкование – разновидность официального толкования права, имеющая следующие характерные особенности:

- оно не имеет общеобязательного значения;
- дается применительно к данному случаю;
- обращено к конкретным субъектам.

Акты казуального толкования могут содержаться, например, в решениях районных (городских) судов, в актах надзора юрисдикционных и административных органов. Так, при необходимости, в ходе конкретного разбирательства суд может дать разъяснение той или иной нормы сторонам по делу.

Неофициальное толкование норм права

2. *Неофициальное толкование норм права* – это такой вид уяснения и разъяснения норм права, который осуществляется не уполномоченными на то субъектами. Акт неофициального толкования не является обязательным и не влечет юридических последствий.

По *форме внешнего выражения* неофициальное толкование может быть:

– *устное* (например, разъяснение той или иной нормы права преподавателем студентам в ходе семинарского занятия);

– *письменное* (например, толкование норм УК РФ, даваемое коллективом ученых-юристов и практических работников в соответствующих опубликованных комментариях).

Несмотря на свой неофициальный характер, данный вид толкования права оказывает весьма существенное влияние на юридическую практику.

Виды неофициального толкования права

В юридической литературе в зависимости от уровня правосознания субъекта (интерпретатора) выделяют следующие подвиды неофициального толкования:

1) *обыденное толкование* – это вид уяснения и разъяснения норм права, который могут осуществлять любые граждане, не обладающие специальными познаниями в юридической сфере. Подобное толкование основано в первую очередь на переживаниях, чувствах и эмоциях гражданина по поводу той или иной нормы права;

2) *профессиональное толкование* – это уяснение и разъяснение смысла правовых предписаний, даваемое лицами, обладающими специально-юридическими знаниями и профессиональными навыками. Так, указанный подвид толкования осуществляется, например, адвокатом, нотариусом, прокурором или иным практикующим юристом в ходе консультирования граждан по каким-либо вопросам;

3) *научное (доктринальное) толкование* осуществляется отдельными учеными-правоведами и их коллективами, научно-исследовательскими учреждениями в письменной (на лекциях, семинарах и т.д.) и в письменной форме (в монографиях, статьях, комментариях к законодательству и т.д.). Другими словами, доктринальное толкование дается лицами, обладающими глубокими научно-теоретическими познаниями в области права.

Значение актов неофициального толкования

Значение актов неофициального толкования зависит от авторитета интерпретатора, от убедительности и обоснованности его выводов о смысле той или иной нормы права.

В последнее время наряду с профессиональным разъяснением правовых предписаний все большее значение для юридической практики приобретает научное толкование права.

Понятие акта толкования права

Акт толкования права – это такой правовой акт, который содержит разъяснение смысла юридических норм.

Особенности актов толкования права:

- они представляют собой разъяснение смысла юридических норм;
- содержат конкретизирующие, а не нормативные предписания;
- не имеют самостоятельного значения и действуют в единстве с теми нормами, которые толкуют;
- не являются формой и источником права.

Классификация (виды) актов толкования права

В юридической литературе различают следующие *виды актов толкования права*:

1) в зависимости от *типов официального толкования* они подразделяются на

- акты нормативного (аутентические и легальные)
- казуального толкования;

2) в зависимости от *органов, дающих толкование* – на акты органов государственной власти, управления, судебных и прокурорских органов и т.п.;

3) в зависимости от *предмета правового регулирования* – на акты толкования уголовного права, административного, гражданского и т.д.;

4) в зависимости от *характера* – на

- материальные акты;
- процессуальные акты;

5) в зависимости от *формы* – на указы, постановления, приказы, инструкции и т.п.;

6) в зависимости от *юридической природы* различают

- интерпретационные акты правотворчества;
- интерпретационные акты правоприменения

Вопрос 5. Способы (приемы) и объем толкования норм права

- Способы толкования норм права;
- Толкование норм права по объему.

Способы толкования норм права

Способы (приемы) толкования – это совокупность приемов и средств, направленных на установление содержания правовых норм.

Выделяют следующие *способы*:

1) *грамматический* – толкование осуществляется с помощью языковых средств, правил грамматики, орфографии и т.п.;

2) *логический* – толкование дается с помощью законов и правил логики;

3) *систематический* – уяснение смысла становится возможным с помощью анализа системных связей юридической нормы с другими нормами, места и роли конкретного правила поведения в системе права;

4) *историко-политический* – толкование осуществляется посредством анализа конкретно-исторических и политических условий принятия правовой нормы;

5) *телеологический* – уяснение содержания правового предписания с помощью установления целей издания нормативного акта;

6) *специально-юридический* – толкование дается с помощью раскрытия содержания юридических терминов, используемых в

Толкование норм права по объему

Результаты толкования могут быть различными в зависимости от соотношения текста и действительного содержания юридических норм.

Исходя из этого соотношения различают 3 вида толкования:

– *буквальное* (возможно тогда, когда действительный смысл нормы права и ее текстуальное выражение совпадают);

– *ограничительное* (применяется тогда, когда действительный смысл нормы права уже ее текстуального выражения);

– *распространительное (расширительное)* (применяется тогда, когда действительный смысл нормы права шире ее текстуального выражения).

Вопрос 6. Пробелы в праве и пути устранения неопределенности при регулировании общественных отношений.
Аналогия закона и аналогия права.
Правовые аксиомы, презумпции, фикции

- Пробелы в праве;
- Пути устранения неопределенности при регулировании общественных отношений;
- Аналогия закона;
- примеры аналогии закона;
- Аналогия права;
- Пример аналогии права;
- Аналогия запрещена (!);
- Правовые аксиомы, презумпции, фикции.

Пробелы в праве

Пробел в праве – это полное или частичное отсутствие в действующем законодательстве необходимых юридических норм.

Важно учитывать два условия пробельности:

- фактические обстоятельства должны находиться в *сфере правового регулирования*;
- должна *отсутствовать конкретная норма права*, призванная регулировать данные фактические обстоятельства.

Существуют объективные и субъективные причины пробелов в праве. Они должны своевременно устраняться и преодолеваться.

Пути устранения неопределенности при регулировании общественных отношений

Существуют объективные и субъективные причины пробелов в праве. Они должны своевременно устраняться и преодолеваться.

Устранить пробел можно лишь с помощью правотворческого процесса путем принятия новой нормы права.

Преодолеть же пробел можно с помощью правоприменительного процесса, так как здесь никаких новых норм права не создается и правоприменитель вынужден всякий раз восполнять отсутствующее нормативное предписание посредством аналогии закона и аналогии права.

Аналогия закона

Аналогия закона – это решение конкретного юридического дела на основе правовой нормы, рассчитанной не на данный, а на сходные случаи.

При аналогии закона складывается следующая ситуация:

– имеется отношение, требующее правового регулирования;

– отсутствует норма права, его предусматривающая;

– имеется в наличии иная правовая норма, регулирующая сходные, аналогичные отношения, на основе которой, собственно, данное дело и решается.

Аналогия закона

ГК РФ определяет: «В случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона)» (ч. 1 ст. 6).

[Ст. 2. ГК РФ Отношения, регулируемые гражданским законодательством]

Примеры аналогии закона

В уголовно-процессуальном законодательстве РФ до сих пор не регламентирован вопрос отвода общественного обвинителя. В случае, если такая проблема возникает, она решается на основе юридических норм, регламентирующих отвод прокурора (государственного обвинителя), т.е. на основе норм, регулирующих сходные общественные отношения.

Ряд предписаний ГК РФ регулирует порядок проведения лотерей, тотализаторов и других основанных на риске игр (ст. 1062, 1063). Однако не все вопросы, связанные с проведением игр и пари, урегулированы нормами данного института (очевидно, что в этом и нет такой необходимости). Поэтому, если, к примеру, выигравшему участнику лотереи в качестве обусловленного выигрыша передана вещь с недостатками, то возникший спор может быть разрешен по правилам обмена товаров (вещей), приобретенных в предприятиях розничной торговли, т.е. в соответствии с требованиями статьи 502 Гражданского кодекса РФ.

В ряде случаев на необходимость применения аналогии закона содержится прямое указание в самом законе. Так, согласно ст. 778 Гражданского кодекса РФ к цене и срокам выполнения научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, а также к последствиям неявки заказчика за получением результатов работ применяются правила статей 708, 709 и 738 Гражданского кодекса РФ, т.е. нормы, регулирующие отношения, возникающие по договору подряда и

Аналогия права

Аналогия права – это решение конкретного юридического дела на основе общих принципов и смысла права.

При аналогии права складывается несколько иная ситуация:

– имеется отношение, требующее правового регулирования;

– отсутствует норма права, его предусматривающая;

– отсутствует и норма права, регулирующая сходные отношения.

Аналогия права

Данный способ преодоления пробелов возможен лишь тогда, когда нет конкретной нормы, которая бы регулировала сходный случай.

Причем ее (нормы) нет ни в данной отрасли, ни в смежной.

При таком применении важное значение имеют принципы права (справедливость, равенство перед законом и судом и т.п.), которые, как правило, устанавливаются в конституции и законах.

Правоприменитель, основываясь во многом на собственном правосознании и мотивируя решение по делу, может сослаться на конкретные конституционные и иные статьи.

Пример аналогии права

ГК РФ устанавливает: «При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости» (ч. 2 ст. 6).

Аналогия запрещена

В уголовном и административном праве аналогия закона и аналогия права исключается.

Правовые аксиомы, презумпции и правовые фикции

Для устранения неопределенности и поддержания некоторой стабильности при регулировании общественных отношений в юриспруденции используются правовые аксиомы, презумпции и правовые фикции.

Правовая презумпция представляет собой подтвержденное предшествующим опытом и действующим законодательством предположение о наличии или отсутствии определенных обстоятельств, причинно связанных с определенной правовой ситуацией, пока не будет доказано иное (презумпция добросовестности гражданина (ст. 152 ГК РФ), его невиновности в совершении преступления (ст. 49 Конституции РФ; ст. 14 УПК РФ; ст. 1.5 КоАП РФ); презумпция добросовестности (ч. 5 ст. 10 ГК РФ); презумпция отцовства для мужа в отношении детей, родившихся от его жены (ст. 48, 49 СК РФ) и т.д.

Всякая презумпция носит не достоверный, а вероятный, предположительный характер. Поэтому она может быть опровергнута в результате анализа конкретной жизненной ситуации.

Правовые презумпции могут иметь значение как для правового регулирования в целом, так и для регулирования отношений лишь в определенной сфере общественной жизни. т.е. они могут быть как

Правовые аксиомы, презумпции и правовые фикции

Правовая фикция – законодательно закрепленное для стабилизации общественной жизни и устранения неопределенности юридических последствий общеобязательное положение, которое в действительности может не существовать.

Так, статья 118 ГПК РФ «Перемена адреса во время производства по делу» предусматривает: «Лица, участвующие в деле, обязаны сообщить суду о перемене своего адреса во время производства по делу. При отсутствии такого сообщения судебная повестка или иное судебное извещение посылаются по последнему известному суду месту жительства или адресу адресата и считаются доставленными, хотя бы адресат по этому адресу более не проживает или не находится».

[ст. 111 ГПК РСФСР, «повестка посылается по последнему известному адресу и считается доставленной, хотя бы адресат по этому адресу более не проживал»].

Правовые аксиомы, презумпции и правовые фикции

Правовая аксиома – это исходное юридически признанное суждение, в силу очевидности не требующее дополнительных обоснований и доказательств для принятия последующих решений и оценок. Например, нельзя дважды предъявлять иск по одному и тому же делу.

Преюдициальные факты – это факты, установленные вступившим в законную силу решением или приговором суда и потому не подлежащие повторному доказыванию субъектами, участвовавшими в прошлом деле.

Общеизвестные факты –

Вопрос 7. Юридические коллизии и способы их разрешения

- Юридические коллизии: понятие и причины;
- Виды коллизий в праве;
- Способы разрешения коллизий в праве.

Юридические коллизии: понятие и причины

Юридические коллизии – это противоречия между правовыми актами, регулируемыми одни и те же общественные отношения.

Они вносят в правовую систему несогласованность, дефектность, создают неудобства в правоприменительной практике, затрудняют пользование законодательством.

Можно выделить причины коллизий в праве:

– *объективные причины коллизий* (например, в условиях отставания права от более динамичных общественных отношений одни нормы «устаревают», другие же – появляются, не всегда отменяя прежние и действуя зачастую одновременно с ними);

– *субъективные* (недостаток опыта законодателя, низкое качество законов, непоследовательная систематизация нормативных актов и пр.)

Виды коллизий в праве

Виды коллизий в праве:

1) между Конституцией и всеми иными актами (разрешается в пользу Конституции);

2) между законами и подзаконными актами (разрешается в пользу законов, как актов большей юридической силы);

3) между общефедеральными актами и актами субъектов федерации:

– если последний принят в пределах ведения, то в соответствии с частью 6 статьи 76 Конституции РФ действует именно он;

– если последний принят вне пределов своего ведения, то действует общефедеральный акт;

4) между актами одного и того же органа, но изданные в разное время (применяется позже принятый акт);

5) между актами, принятыми разными органами (применяется акт, обладающий более высокой юридической силой);

6) между общим и специальным актом:

– если они приняты одним органом, то применяется последний;

Способы разрешения коллизий в праве

Возможные способы разрешения коллизий в праве:

- принятие нового акта;
- отмена старого акта;
- внесение изменений в действующие акты;
- систематизация законодательства;
- референдумы;
 - деятельность судов (прежде всего Конституционного Суда РФ);
 - переговорный процесс через согласительные комиссии;
- толкование;
- и др.

Вопрос 8. Юридическая практика

- Понятие юридической практики;
- Признаки юридической практики;
- Структура юридической практики;
- Виды юридической практики.

Понятие юридической практики

Юридическая практика – это особый вид социально-исторической практики, представляющий собой деятельность компетентных субъектов по принятию (толкованию, применению и т.д.) юридических предписаний, взятую в единстве с накопленным социально-правовым опытом.

Выделяют *три точки зрения* на понятие «юридическая практика»:

– юридическая практика – это юридическая деятельность;

– юридическая практика – это социально-правовой опыт;

– юридическая практика – это юридическая деятельность вместе с социально-правовым опытом.

[Последняя точка зрения разделяется большинством ученых-юристов]

Признаки юридической практики

Признаки юридической практики:

1. она выступает в качестве структурного элемента социально-исторической практики, то есть является особой разновидностью материальной деятельности людей по изменению природы и общества;

2. юридическая практика строится на основе норм права и выражается в деятельности компетентных субъектов по изданию, изменению или отмене нормативных юридических предписаний, их толковании и реализации;

3. она всегда порождает соответствующие юридические последствия (например, суд в ходе рассмотрения конкретного дела вынес решение об отказе в удовлетворении иска);

4. она представляет собой часть культуры общества, содержит сведения - о социально-правовом положении личности, о методах государственного управления населением, об особенностях организации и деятельности механизма государства и общественного устройства в целом;

5. юридическая практика имеет определенное нормативное значение, другими словами положительный опыт применения права способствует формированию правоположений – определенных правил общего характера (наиболее оптимальное разрешение конкретной юридической ситуации берется за образец при рассмотрении в дальнейшем аналогичных дел);

Структура юридической практики

Структура юридической практики – это взятое в единстве внутреннее строение юридической деятельности и соответствующего социально-правового опыта, выражающееся во взаимосвязи и взаимодействии юридических действий, средств, результатов, правоположений и других ее элементов.

В самом общем виде *структура юридической практики* включает в себя две крупные подсистемы:

– юридическую деятельность (динамическая сторона), элементами содержания которой выступают ее объекты, субъекты и участники, юридические действия и операции, средства и способы их осуществления, принятые решения и результаты действий;

– *социально-правовой опыт* (статическая сторона), который в качестве основного элемента включает правоположения, то есть такие достаточно устоявшиеся, выработанные в ходе многолетней практики предписания общего характера, аккумулирующие социально ценные и стабильные стороны конкретной юридической

Виды юридической практики

В зависимости от характера, способа преобразования общественных отношений юридическая практика подразделяется на следующие виды:

1. правотворческую практику;
2. правоприменительную практику;
3. правоинтерпретационную практику.

Правоприменительная практика в свою очередь может быть поделена на подвиды в зависимости от субъектов ее осуществляющих:

- судебная практика – наиболее развитый подвид юридической практики, характеризующийся четкой системой обобщения, фиксации и распространения положительного правового опыта;
- прокурорская практика – это юридическая деятельность и соответствующий опыт органов прокуратуры по надзору за соблюдением законности и иным направлениям;
- следственная практика – это деятельность правоохранительных органов по расследованию уголовных дел и обобщению практики раскрытия наиболее сложных преступлений;
- практика органов внутренних дел – формируется на основе их деятельности по исполнению приговоров, постановлений и решений судебных органов, по рассмотрению дел об административных правонарушениях, по надзору за соблюдением правил дорожного движения и т.д.;
- арбитражная практика – она складывается на основе разрешения хозяйственных споров;
- нотариальная практика – это сама нотариальная деятельность и ее обобщенный и систематизированный опыт.

В юридической литературе называются и иные основания для классификации юридической практики. Например, в зависимости от осуществляемых функций выделяют:

- контрольную,
- учредительную,
- координационную,
- правоконкретизирующую,
- правообеспечительную и иные виды практик.