

Документ подписан простой электронной подписью
Информация о владельце:
ФИО: Бублик Владимир Александрович
Должность: Ректор
Дата подписания: 16.08.2023 14:56:19
Уникальный программный ключ:
c51e862f35fca08ce36bdc9169348d2ba451f033

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования
«УРАЛЬСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ В. Ф. ЯКОВЛЕВА»

«Утверждено»
Решением Ученого Совета УрГЮУ
имени В. Ф. Яковлева
от 26.06.2023 года

ОЦЕНОЧНЫЕ МАТЕРИАЛЫ

Юридическая аналитика и аргументация в профессиональной деятельности юриста

Основная профессиональная образовательная программа высшего образования – программа магистратуры по направлению подготовки
40.04.01 Юриспруденция
(профиль (магистерская программа): **Адвокатская деятельность**)

ЧАСТЬ 1. (не публикуется)

ЧАСТЬ 2. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО РАБОТЕ С ОЦЕНОЧНЫМИ МАТЕРИАЛАМИ

РАЗРАБОТЧИКИ

КАФЕДРА:	Теории государства и права
АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ:	Малюгин С.В., доцент кафедры, к.ю.н., доцент Куцин И.В., ассистент кафедры Епишенков С.В., ассистент кафедры

I. ТЕКУЩИЙ КОНТРОЛЬ

1. Тестовые задания с несколькими возможными правильными ответами.

1.1. Значение юридической аналитики заключается в том, что она

- А. служит обеспечивающим средством, своеобразным инструментом познания
- Б. повышает качество юридического инструментария
- В. является необходимым условием успешной и эффективной профессиональной деятельности
- Г. усиливаем юридическую аргументацию
- Д. позволяет усовершенствовать научное познание

1.2. Анализ как формальная процедура включает в себя следующие мыслительные операции

- А. сравнение элементов
- Б. познание генетических (какой элемент от какого происходит), функциональных, причинно-следственных связей между элементами
- В. построение прогнозов относительно будущего поведения исследуемого объекта
- Г. познание содержания каждого элемента в отдельности
- Д. выявление уникальных (единичных), типичных (групповых) и общих (универсальных) свойств каждого из элементов.

1.3. В профессиональный контекст аналитической работы юриста входят

- А. цели и задачи интеллектуальной деятельности
- Б. материальные ресурсы
- В. инструменты интеллектуальной деятельности
- Г. нормативные правовые акты и индивидуальные правовые акты
- Д. правила интеллектуальной деятельности

1.4. По характеру решаемой задачи правовые ситуации делятся на

- А. вариативные
- Б. однозначные
- В. очевидные (стандартные)
- Г. нестандартные
- Д. проблемные ситуации

1.5. В основания правовой позиции входят

- А. ценности
- Б. ресурсы
- В. принципы
- Г. нормы профессиональной деятельности
- Д. требования

1.6. В перечень правовых аргументов входят

- А. тексты правовых актов
- Б. правоположения интерпретационных актов

- В. решения конкретных юридических дел
- Г. авторитетные мнения ученых
- Д. интересы субъектов права

1.7. Аналитическими компетентностями юриста являются

- А. знания норм осуществления аналитической работы
- Б. умения осуществления аналитической работы
- В. скорость решения аналитических задач
- Г. правовая культура
- Д. навыки аналитической работы

1.8. Средствами формирования правовой позиции выступают

- А. элементы мышления
- Б. правовые аргументы
- В. описательно-мотивировочная часть правоприменительного акта
- Г. интересы субъекта
- Д. цели субъекта права

1.9. Функцией теоретической модели является

- А. объяснение
- Б. интерпретация
- В. прогнозирование
- Г. организация материала
- Д. упрощение действительности

1.10. Роль юридических конструкций в некоторой сфере человеческого опыта воплощающихся в культурной традиции, выражается в следующем

- А. упорядочивание общественных отношений
- Б. воспроизводство культурных норм юридической деятельности
- В. упрощение государственно-правовой действительности
- Г. усиление структурности права, интеграция его составных частей
- Д. оказание влияния на содержание и организацию самой юридической деятельности

Ключ ответа

1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
А,В	А,Б,Д	А,В,Д	В,Г,Д	А,В,Г	Б,В,Г	А,Б,Д	А,Б	А,В	А,Б,Г,Д

2. Тестовые задания в открытой форме.

2.1. Учение об элементах и структуре мышления, на которых основаны его сложные формы, мыслительные процедуры в юридической науке и практике – это

Ключ ответа *юридическая аналитика*

2.2. Логический прием, посредством которого сложно организованное целое мысленно делится на составляющие его элементы, свойства, отношения, которые исследуются отдельно с целью более полного и глубокого знания об объекте как целом – это

Ключ ответа *Анализ*

2.3. Совокупность целей и задач, инструментов и правил интеллектуальной деятельности, обеспечивающих разрешение правовых ситуаций – это

Ключ ответа *Профессиональный контекст*

2.4. Уникальный набор жизненных обстоятельств, который требуют правового решения – это

Ключ ответа *Правовая ситуация*

2.5. Редко встречающееся совокупность реальных жизненных обстоятельств, требующая правового решения и аналитической работы юриста – это

Ключ ответа * Нестандартная правовая ситуация*

2.6. Редко встречающееся совокупность реальных жизненных обстоятельств предметной, социальной неоднозначности и противоречивости – это

Ключ ответа * Проблемная правовая ситуация*

2.7. Оценка места и значение права в государственно-правовой действительности, являющаяся проявлением правовой культуры и результатом аналитической деятельности, основанная на системе элементов профессиональной культуры – это

Ключ ответа *Правовая позиция*

2.8. Совокупность устойчивых форм интеллектуальной деятельности юриста при разрешении правовых ситуаций – это

Ключ ответа *Аналитическая культура*

2.9. Научно обоснованная и философски оправданная система средств познавательной деятельности, соответствующая природе права и неразрывно связанная с предметом правоведения – это

Ключ ответа *Метод юриспруденции*

2.10. Взятая в единстве система правовых средств – это

Ключ ответа *Механизм правового регулирования*

3. Тестовые задания с выбором единственного правильного ответа.

3.1. Из перечисленных методов познания права к числу общенаучных относится:

- А. формально-логический
- Б. философское полагание
- В. анализ
- Г. социологическое исследование
- Д. юридическое конструирование
- Е. исторической реконструкции

3.2. К числу теоретических юридических моделей относится:

- А. статья нормативного акта
- Б. механизм правового регулирования
- В. договор купли-продажи
- Г. абстрагирование
- Д. предмет договора
- Е. правовая ситуация

3.3. К элементу юридической конструкции относится:

- А. объективная сторона
- Б. понятие
- В. права и обязанности
- Г. субъективная сторона
- Д. правовой интерес
- Е. правоположение

3.4. К элементу юридической конструкции не относится:

- А. субъекты
- Б. акты реализации
- В. права и обязанности
- Г. субъективная сторона
- Д. нормативные средства, обеспечивающие правомерное поведение
- Е. акт применения права

3.5. В содержание понятия входит:

- А. объем
- Б. существенные признаки
- В. отличительные характеристики
- Г. существенные свойства
- Д. термины
- Е. свойства явления

3.6. В объем понятия входит:

- А. круг явлений, на которые распространяется данное понятие
- Б. существенные признаки явления действительности
- В. отличительные характеристики понятия
- Г. существенные свойства феномена действительности

- Д. термины
- Е. свойства явления

3.7. Имя понятия представляет собой:

- А. слово или словосочетание, с помощью которого обозначается предмет или группа предметов
- Б. набор существенных признаков юридического объекта
- В. отличительные характеристики понятия
- Г. существенные свойства феномена действительности
- Д. термины
- Е. свойства явления

3.8. К индивидуальному правовому акту относится

- А. Решение суда
- Б. Договор
- В. Закон
- Г. Указ Президента Российской Федерации
- Д. Постановление Правительства Российской Федерации
- Е. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации

3.9. Элементом высшей критики правового акта при толковании является

- А. проверка смысла нормы права
- Б. проверка подлинности нормы
- В. проверка правильности используемых в тексте понятий
- Г. соотношение нормы права с другими правовыми предписаниями
- Д. критика юридико-технического совершенства правового предписания
- Е. проработка внешнего содержания правового акта

3.10. Элементом нишей критики правового акта при толковании является

- А. проверка словесно-документального изложения нормы права
- Б. проверка подлинности нормы
- В. проверка правильности используемых в тексте понятий
- Г. соотношение нормы права с другими правовыми предписаниями
- Д. критика юридико-технического совершенства правового предписания
- Е. проработка внешнего содержания правового акта

Ключ ответа

1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
В	Б	А	Г	Б	А	А	Б	Б	А

4. Опрос.

4.1. В чем состоят отличительные особенности науки, отличающие ее от других форм познавательной деятельности?

Ответ.

Наука имеет ряд отличительных черт, отличающих ее от других форм познавательной деятельности:

- 1) Особая сфера деятельности коллективного субъекта, человечества, который выражает опыт и уровень его развития. Наука существует в определенной социокультурной ситуации.
- 2) Это особая деятельность по производству и организации объективного, достоверного, проверяемого, обоснованного и т.д. знания.
- 3) Осуществляется по определенным правилам, определенными средствами и методами. Научные знания получаются в процессе, который является нормируемым, способы получения знания являются воспроизводимыми, полученные знания позволяют строить разного рода практики (инженерные, социальные и др.).
- 4) Это такой способ познания, который создает собственный язык, отличный от бытового.

4.2. Как понимается юридическая аналитика?

Ответ.

Юридическая аналитика может быть представлена в 2 срезах: как деятельность и как культурная традиция.

Юридическая аналитика как деятельность представляет собой целенаправленную интеллектуальную деятельность юриста в области права, осуществляемая посредством анализа и синтеза, направленная на решение правовых задач, прежде всего, проблемного характера.

Юридическая аналитика как культурная традиция представляет собой учение об элементах и структуре мышления, на которых основаны его сложные формы, мыслительные процедуры в юридической науке и практике. Иными словами юридическая аналитика - учение о правильном мышлении юриста.

Рассмотрим основные существенные признаки юридической аналитики как культурной традиции:

1) Учение представляет собой систему знаний, обеспечивающих различные практики. Учение не является теорией, оно во многом спекулятивно. По большому счету представляет собой спекулятивные рассуждения, не подкрепленные методологией юридической науки и проверкой.

2) Мышление в культурной традиции представляет собой структурированное сознание, осуществляющее мыслительные операции по определенным правилам. Здесь в структуру мышления, прежде всего, входят язык и логика.

3) Мышление как система представляет собой совокупность взаимосвязанных элементов, которые в целом осуществляют интеллектуальную работу.

4) Элементы мышления – составляют определенные мыслительные единицы, по средствам которых осуществляется интеллектуальная функция: понятия, модели, конструкции и т. д. (об элементах мышления далее).

5) Структура мышления – система актов, обеспечивающих работу системы мышления. Иными словами - это то как работать с понятиями, конструкциями, теориями, идеями и т. д.

4.3. Что такое правовая позиция и какова ее структура?

Ответ.

Правовая позиция - это оценка места и значение права в государственно-правовой действительности, являющаяся проявлением правовой культуры и результатом аналитической деятельности, основанная на системе элементов профессиональной культуры.

В этой связи можно говорить о нормотворческих, доктринальных и правоприменительных правовых позициях.

Основаниями правовой позиции являются множественные элементы, которые находятся в профессиональной культуре: ценности, принципы, нормы профессиональной деятельности, функции и т. д.

Средствами формирования правовой позиции выступают элементы мышления, с помощью которых происходит формирование оценки правовой ситуации и правовые аргументы, при помощи которых обосновывается такая оценка.

Элементами мышления являются нормы права, юридические модели и конструкции и т.д.

Область правовых аргументов представлена широким спектром юридической информации. Правовые аргументы представляют собой исходные положения, взятые из юридической сферы, выступающие в качестве основания тезиса и обосновывающие его. Сюда могут включаться правовоположения интерпретационных актов, авторитетные мнения ученых, решения конкретных юридических дел, и т. д.

Совокупность суждений, собственно, и составляют правовую позицию. В свою очередь, правовая позиция оказывает влияние на формирование правовой позиции по делу.

4.4. Какие функции выполняют модели при анализе правовых ситуаций?

Ответ.

У теоретических моделей две функции. Первая – объяснение. Вторая – прогнозирование.

Объяснение. С одной стороны, теоретическая модель позволяет нам понять, что есть данный объект по принципу, каковы его свойства, структура, внутренние связи, основные свойства, законы развития, саморазвития и взаимодействия с окружающей средой, научиться управлять объектом или процессом, определять наилучшие способы управления при заданных целях и критериях.

Прогнозирование. Теоретическая модель позволяет предсказать, как этот процесс поведет себя в будущем. Чем надежнее теоретические модели, тем больше у нас шансов осмысленно действовать, осуществлять осмысленную деятельность.

Некоторые исследователи (А.Ф. Черданцев) указывают, что модели как средство познания, исследования, гносеологическая категория обладают интерпретаторской, критериальной функциями. Но модель может не иметь исследовательского характера, а выполнять специальную задачу описания, демонстрации.

4.5. Каким образом используются теоретические модели при анализе правовых текстов?

Ответ.

Использование теоретических моделей при анализе правовых текстов.

Сформированные модели в юриспруденции в науке включаются в юридическое образование, включаются в правовое сознание и мышление будущих юристов, после этого они служат аналитическими элементами в юридической профессиональной практике.

В правоведении, юридической практике идеальные модели существуют в виде схем, символических знаков или в виде определенной структуры описания объекта. К числу идеальных моделей следует отнести различные составы, логическую модель нормы права, информационную модель процесса применения права, правотворчества, механизма правового регулирования, представленный в виде схемы, и др. Например, состав правоотношения — это идеальный объект (модель), которого в природе не существует. В действительности нет объекта, который состоял бы из таких совершенно разнородных элементов, как человек (субъект правоотношения), материальные объекты (объект правоотношения), субъективные права и юридические обязанности. Все это можно объединить в одно целое только мысленно в виде идеальной модели. Тем не менее, «состав правонарушения» служит

эффективным инструментом познания общественных отношений. Используя эту модель, юрист при анализе норм права стремится установить все содержательные моменты общественного отношения, все элементы состава правоотношения.

Использование моделей в профессиональной практике сводится к следующим функциям:

1) В процессе аналитики, как уже указывалось, юрист оценивает текст и раскладывает его на составляющие элементы. Он познает фактическую ситуацию и воссоздает именно формальную сторону отношений (в выше указанном примере). В этом смысле теоретическая модель служит основанием для профессионального анализа.

2) Оценка правовых текстов на соответствие теоретическим моделям. Здесь юрист применительно к конкретным задачам оценивает объект на соответствие разработанным наукой моделям. Об этом уже говорилось, на предмет дефектов закона. Например, при разработке договора юрист должен проверять, чтобы соответствующие права корреспондировали друг другу, обеспечивались механизмами реализации.

4.6. Каково значение теоретической модели механизма правового регулирования при анализе правовых текстов?

Ответ.

Значение проблем ПР для практики юридической работы многообразно. В книгах по научной организации труда можно встретить такой вопрос: в чем отличие инженера от подмастерья? Отвечают на него так: подмастерье должен хорошо знать свою «кнопку», большее от него не требуется. Иное дело инженер: он обязан знать, как устроена машина, иметь представление о технологическом процессе в целом.

1) Прежде всего они касаются самой работы юриста, подчеркивают важность его деятельности в обществе.

2) В то же время вопросы ПР показывают многогранность юридической работы. Коль скоро правовое воздействие не сводится к одному лишь ПР (хотя это и главное), а включает еще информационное и ценностно-ориентационное воздействие на жизнь, выражающееся главным образом в правовом воспитании, то отсюда с непреложностью следует, что работа по правовому воспитанию, по налаживанию необходимой правовой информации — необходимый и важный участок профессиональной работы юриста (а не некое дополнение к ней, не просто «общественная нагрузка»).

3) При уяснении проблем правового регулирования юрист-практик глубже и основательней овладевает юридическим инструментарием, всей системой юридических средств, при помощи которых осуществляется правовое воздействие. Это важно и само по себе, и потому, что в ряде случаев дает ориентиры для организации правовой работы. Ведь само понятие «правовые средства», их надлежащее понимание, например при преимущественно децентрализованных режимах юридического регулирования, указывают на то, что имеется в виду, когда ставится вопрос о «правовых средствах решения той или иной хозяйственной задачи», об «улучшении правовых средств в хозяйственной работе» и т. д. Такими средствами оказываются не нечто «юридическое вообще», а хозяйственный договор, открытие счетов в банке, акцепт выставленных в банке счетов, институты локального регулирования и др.

4) Обратившись к судебной практике, увидим, что кассационные и надзорные судебные инстанции, отменяя решения и приговоры нижестоящих судов, нередко указывают на то, что субъективное юридическое право должно быть признано законным в одних случаях потому, что соответствующее поведение в законе «не запрещено», а в других (внимание!) — потому и только потому, что оно в законе прямо «предусмотрено».

5) МПР — это технологическая схема правового регулирования. Зная МПР, юрист может представить себе, какие звенья пройдет процесс воплощения нормы права в жизнь, какие остановки и сбои могут произойти в этом процессе. А значит, он в состоянии предложить научно обоснованный план повышения эффективности правового регулирования за счет укрепления его основных звеньев.

Индивидуальное регулирование — один из наиболее творческих моментов в практической деятельности юриста. Именно вокруг оценочных (конкретизируемых) признаков состава часто завязывается острая дискуссия обвинителя и защитника. Неточная оценка судом такого рода обстоятельств может повлечь отмену судебного акта.

6) Вопросы правоприменительных актов и индивидуальных правовых актов.

4.7. Какова роль юридических конструкций в правоведении?

Ответ.

Роль юридических конструкций в правоведении определяется их местом и значением в юридической науке.

1) Юридические конструкции допустимо различать в планах объекта и предмета юриспруденции. Объект юридического исследования — нормативная юридическая конструкция как объект теоретической юридической науки. Предмет юридического исследования — способ помыслить ситуацию.

2) В контексте проблемы метода юридического исследования, юридические конструкции должны быть отнесены к специальному юридическим средствам исследования права.

Таким образом, роль юридических конструкций в юриспруденции сводится к тому, что они выступают в качестве объекта познания, который раскрывает основные закономерности государства и права, основных социальных процессов области правового строительства. Здесь конструкции могут являться элементами собственного развития и содержания права.

Под юридической практикой понимается совокупность деятельности в сфере права, такая юридическая действительность, соответствующая идеалам права, правовым принципам и ценностям, которая отражает опыт человечества в его историческом развитии.

Если мы рассматриваем юридические конструкции в некоторой сфере человеческого опыта выражающегося в культурной традиции, то роль выражается в следующем.

1) Юридические конструкции объективно упорядочивают общественные отношения. Юридические конструкции рассматриваются в качестве элемента содержания позитивного права, работают в пространстве правового регулирования независимо от их отражения теоретическим сознанием.

2) Юридические конструкции осуществляют воспроизводство как культурных норм юридической деятельности.

3) Юридические конструкции способны оказывать влияние на содержание и организацию самой юридической деятельности.

4) Юридические конструкции усиливают структурность права, способствуют интеграции его составных частей.

4.8. Какова роль юридических конструкций в правоприменительной деятельности?

Ответ.

В правоприменительной деятельности юридические конструкции позволяют:

1) Правильно осуществлять юридическую квалификацию в строгом соответствии с предъявляемыми в ней требованиями, раскрывать правовую природу общественного отношения на предмет ее урегулирования.

2) Юридические конструкции дают возможность ликвидировать пробелы в законодательстве. Юридическая конструкция — это мощный инструмент обобщения жизненных ситуаций, позволяющий сразу запрограммировать очень большое правовое пространство.

3) Юридические конструкции оказывают благотворное влияние на правоприменительную деятельность, повышая ее производительность. Исследование юридического дела по заранее определенным позициям (элементам юридической конструкции) гораздо быстрее приведет к искомому результату.

4.9. Какова роль юридических конструкций как средства аналитической деятельности юриста?

Ответ.

Юридические конструкции как средство аналитической деятельности юриста.

Сформированные юридические конструкции в юриспруденции в науке включаются в юридическое образование, включаются в правовое сознание и мышление будущих юристов, после этого они служат аналитическими элементами в юридической профессиональной практике. И наоборот, юридические конструкции активно формируются сами юристами в ходе профессиональной деятельности и извлекаются из нее.

Юридические конструкции как единицы юридического мышления, безусловно, могут рассматриваться как средство анализа позитивного права.

Использование юридических конструкций в профессиональной практике сводится к следующим функциям:

1) Теоретическая конструкция служит основанием для профессионального анализа. Юрист, пользуясь юридической конструкцией, выделяет из социальной действительности то, что является юридически значимым и, более того, организует выделенные факты в соответствующих модельных представлениях.

2) Оценка правовых текстов на соответствие имеющимся нормативным юридическим конструкциям. Здесь юрист применительно к конкретным задачам оценивает объект на соответствие имеющимся типичным схемам отношений.

4.10. Какова роль юридических понятий в профессиональной юридической практике?

Ответ.

Роль юридических понятий в профессиональной юридической практике определяется их местом и значением в юридической науке.

Различать явления;

Понимать явления, умение различать главные и второстепенные признаки, познаем свойства.

Понятия организуются в группы, классифицируются, составляя понятийный аппарат. Понятийное мышление.

Сложность представляют понятия, которые не имеют законодательных дефиниций. В этом случае, необходимо:

- четко понимать смысл данного понятия, ту сферу, контекст в которую он входит и употребляется, выражает смысл;

- находить в понятии существенные и несущественные признаки;

- правильно работать в пространстве юриспруденции.

Именно поэтому необходимо обращаться к понятиям, выработанным наукой и понимать, каким образом данные понятия образовались.

5. Задачи.

5.1. Прочитайте внимательно нижеприведенный текст. Какие теоретические модели могут быть применены для описанной ниже правовой ситуации?

01.02.2021 г. между обществом с ограниченной ответственностью «Барс» и С. С. Ивановым был заключен договор аренды. В соответствии с условиями договора аренды общество с ограниченной ответственностью «Барс» предоставляет С. С. Иванову за плату во временное владение и пользование транспортное средство - легковой автомобиль марки TOYOTA LAND CRUISER. Срок аренды – 2 месяца. Согласованный размер арендной платы составляет 50 000 рублей в месяц. Имущество передано по акту приема-передачи от 02.02.2021 г.

04.03.2021 г. С.С. Ивановым обществу с ограниченной ответственностью «Барс» была перечислена сумма в размере 50 000 рублей в счет оплаты за пользование автомобилем.

05.04.2021 г между обществом с ограниченной ответственностью «Барс» и индивидуальным предпринимателем С. С. Ивановым было заключено дополнительное соглашение к договору аренды. В соответствии с условиями дополнительного соглашения общество с ограниченной ответственностью «Барс» передает индивидуальному предпринимателю С. С. Ивановым дополнительно еще один автомобиль марки ХЕНДЕ СОЛЯРИС. Стоимость аренды автомобиля ХЕНДЕ СОЛЯРИС составила 25 000 рублей в месяц.

15.04.2021 г. между обществом с ограниченной ответственностью «Барс» и индивидуальным предпринимателем С. С. Ивановым было заключено дополнительное соглашение к договору аренды, в соответствии с которым срок аренды автомобилей был продлен до 6 месяцев.

30.04.2021 г. С. С. Ивановым обществом с ограниченной ответственностью «Барс» была перечислена сумма в размере 50 000 рублей в счет оплаты за пользование автомобилем.

С. С. Иванов пользовался автомобилями TOYOTA LAND CRUISER и ХЕНДЕ СОЛЯРИС до 15.08.2021 г. Арендная плата С. С. Ивановым не вносилась.

16.08.2021 г. автомобили С. С. Ивановым были переданы обратно обществу с ограниченной ответственностью «Барс».

Ключ ответа.

Сформированные модели в юриспруденции в науке включаются в юридическое образование, включаются в правовое сознание и мышление будущих юристов, после этого они служат аналитическими элементами в юридической профессиональной практике.

В правоведении, юридической практике идеальные модели существуют в виде схем, символических знаков или в виде определенной структуры описания объекта. К числу идеальных моделей следует отнести различные составы, логическую модель нормы права, информационную модель процесса применения права, правотворчества, механизма правового регулирования, представленный в виде схемы, и др. Например, состав правоотношения — это идеальный объект (модель), которого в природе не существует. В действительности нет объекта, который состоял бы из таких совершенно разнородных элементов, как человек (субъект правоотношения), материальные объекты (объект правоотношения), субъективные права и юридические обязанности. Все это можно объединить в одно целое только мысленно в виде идеальной модели. Тем не менее, «состав правонарушения» служит эффективным инструментом познания общественных отношений. Используя эту модель, юрист при анализе норм права стремится установить все содержательные моменты общественного отношения, все элементы состава правоотношения.

В приведенном тексте могут быть применены для описанной ниже правовой ситуации следующие теоретические модели: механизм правового регулирования, правоотношение и правонарушение.

Механизм правового регулирования — это технологическая схема правового регулирования. Зная МПР, юрист может представить себе, какие звенья пройдет процесс воплощения нормы права в жизнь, какие остановки и сбои могут произойти в этом процессе. А значит, он в состоянии предложить научно обоснованный план повышения эффективности правового регулирования за счет укрепления его основных звеньев. В предложенном тексте хорошо просматривается смена стадий механизма правового регулирования и, соответственно, элементов, входящих в его содержание: норма права – юридический факт-правоотношение и акт реализации.

Правоотношение является сложным образованием. Оно имеет определенное внутреннее строение.

Состав правоотношения – это теоретическая правовая модель, состоящая из взаимосвязанных элементов.

Правоотношение обладает сложной по составу элементов структурой. В нее входят:

а) содержание правоотношения, причем различаются материальное содержание, т. е. поведение субъектов, и юридическое содержание, т. е. субъективные юридические права и обязанности;

Субъективное право и соответствующая ему обязанность образуют юридическую связь управомоченной и обязанной сторон. Причем правовое отношение может состоять из одной или нескольких юридических связей. Например, правоотношение, возникающее на основе договора купли-продажи, включает в себя как минимум две правовые связи: первая – право покупателя получить товар и обязанность продавца передать товар покупателю; вторая – право продавца получить деньги за товар и обязанность покупателя заплатить за него согласованную в договоре сумму.

б) субъекты правоотношений, т. е. участники правоотношения;

в) объекты правоотношения.

В анализируемой ситуации возникло длящееся правоотношение их договора аренды. В состав правоотношения договора займа включаются: субъекты (обществом с ограниченной ответственностью «Барс» и С. С. Ивановым), объект (TOYOTA LAND CRUISER, который в дальнейшем был дополнен автомобилем ХЕНДЕ СОЛЯРИС) и право требования передачи объекта правоотношения и обязанность передать объект правоотношения другой стороне.

Совершаемые правонарушения неоднородны по своему характеру и, соответственно, могут быть разных видов. Однако по степени общественной опасности и юридическому оформлению их можно объединить в две группы: преступления и проступки.

Исходя из условий задачи, можно сделать вывод, что речь идет о гражданском проступке

В предложенных условиях задачи можно обнаружить следующий объем необходимых и достаточных признаков для квалификации данного деяния в качестве гражданского правонарушения, возникшего в связи с неисполнением арендатором своей обязанности по оплате арендной платы.

Объектом данного гражданского правонарушения являются отношения, связанные с временным владением и пользованием различными объектами, имеющими ценность.

Предметом данного гражданского правонарушения выступают TOYOTA LAND CRUISER и ХЕНДЕ СОЛЯРИС.

Объективная сторона выражается в неисполнении обязанности по оплате арендованного имущества, установленного договором,

Субъективная сторона данного правонарушения характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект правонарушения – физическое вменяемое правосубъектное лицо - С. С. Иванов.

5.2. На примере заключения и выполнения договора подряда опишите стадии правового регулирования; укажите элементы механизма правового регулирования, работающие на каждой его стадии.

Гражданский кодекс Российской Федерации

Статья 702. Договор подряда

1. По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Договор подряда № 35

г. Екатеринбург 15 февраля 2020 г.

Общество с ограниченной ответственностью «Екатеринбургский асфальтобетонный завод» в лице исполнительного директора В. В. Туполева, действующего на основании генеральной доверенности № 1 от 11.01.2020 г., именуемое в дальнейшем «Заказчик»,

с одной стороны, и М. В. Зарилов (паспорт <...> выдан <...>), именуемый в дальнейшем «Подрядчик», с другой стороны, заключили настоящий договор о нижеследующем:

1. Предмет договора

1.1. Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательства осуществить комплекс работ по покраске наружного газопровода на территории ООО «Екатеринбургский асфальтобетонный завод», расположенного по адресу: г. Екатеринбург, ул. Сибирский

тракт, 28 (далее – «Объект»).

1.2. Объем работ составляющий подготовка и покраска в два слоя следующих газовых труб: <...>

2. Права и обязанности сторон

2.1. Заказчик обязуется:

оплачивать Подрядчику выполненные работы; осуществлять проверку выполнения работ по настоящему договору в присутствии Подрядчика (не реже трех раз в месяц);

2.2. Подрядчик обязуется:

выполнять работы в строгом соответствии с Инструкцией по технике безопасности;

следовать указаниям Заказчика по выполнению работ;

устранять по требованию Заказчика недостатки и дефекты в работе за свой счет.

3. Расчеты по договору

3.1. Заказчик обязуется производить оплату выполненных Подрядчиком работ.

3.2. Оплата выполненных работ производится после представления Подрядчиком и утверждения Заказчиком акта приемки-сдачи работ. <...>

АКТ № 35 о выполненных работах по договору подряда

г. Екатеринбург 25 марта 2020 г.

Общество с ограниченной ответственностью «Екатеринбургский асфальтобетонный завод» в лице исполнительного директора В. В. Туполева, действующего на основании генеральной доверенности № 1 от 11.01.2020 г., именуемое в дальнейшем «Заказчик», с одной стороны, и М. В. Зарилов (паспорт <...> выдан <...>), именуемый в дальнейшем «Подрядчик», с другой стороны, составили настоящий акт о нижеследующем.

1. В соответствии с договором подряда № 35 от 15 февраля 2020 г.

Подрядчик выполнил весь комплекс работ, а именно: <...>

2. В результате осмотра результата работ недостатки не выявлены.

Заключение: при приемке результата работ установлено, что работы выполнены в полном объеме в срок. Качество работ соответствует указанным в договоре требованиям.

Ключ ответа.

Правовое регулирование – постоянный и непрерывный процесс, в котором участвуют разные субъекты права, используются различные правовые средства, различные варианты поведения (правомерные и неправомерные), возникают противоречия и споры, нередко применяются меры государственного принуждения.

Однако при всем многообразии отношений во всех случаях правовое регулирование осуществляется через ряд следующих стадий:

1) стадия общей, нормативной регламентации;

- 2) стадия индивидуальной регламентации (конкретизации);
- 3) стадия реализации.

На первой стадии правового регулирования введенные в правовую систему нормы регламентируют, направляют поведение участников общественной жизни путем установления их правового статуса. Для субъекта права (индивида или организации) очерчивается круг возможных прав и обязанностей. На первой стадии осуществляется общее, неперсонифицированное, неиндивидуализированное воздействие права. Нормы права ориентируют участников правовой жизни на достижение поставленных ими целей, предупреждают о возможности наступления как позитивных, так и негативных последствий поведения людей в сфере правового регулирования. В нормах права как бы прогнозируются препятствия на пути удовлетворения правовых интересов членов общества и указываются возможные правовые средства их преодоления. Кроме того, на первой стадии реализуются информативные возможности права, оказывается активное воздействие на сознание, волю, а значит, и на активное поведение людей в сфере правового регулирования.

На второй стадии правового регулирования происходят индивидуализация и конкретизация прав и обязанностей. После наступления обстоятельств, предусмотренных нормами, которые именуются юридическими фактами, возникают индивидуализированные отношения, у участников которых возникают конкретные права и обязанности. Здесь участники правовой жизни «наделяются» способами поведения, вытекающими из норм права и условий конкретной правовой ситуации, т.е. осуществляется индивидуализация их прав и обязанностей.

Третья стадия правового регулирования характеризуется реализацией, воплощением в жизнь тех прав и обязанностей конкретных субъектов, которые у них имеются в той или иной правовой ситуации (в конкретном правоотношении). Стадия реализации прав и обязанностей может занимать длительный временной период, например, в длительных правоотношениях (состояние в брачно-семейных, трудовых отношениях) на этой стадии осуществляется защита нарушенных прав и интересов субъектов, устраняются препятствия на пути их достижения, т.е. реализуется правообеспечительная, правоохранительная функции права.

Следовательно, стадии общей, нормативной регламентации соответствуют нормы права, предусмотренные п. 1 ст. 702 Гражданского кодекса Российской Федерации. Стадия индивидуальной регламентации (конкретизации) соответствует часть текста Договора подряда № 35. Стадия реализации соответствует информация об исполнении обязанности, расположенная в акте № 35 о выполненных работах по договору подряда. Элементами, работающими на каждой стадии являются следующие. Применительно к стадии общей, нормативной регламентации – норма права; индивидуальной регламентации (конкретизации) – юридический факт заключения договора и сам Договор подряда № 35, а стадии реализации – акт реализации права в форме исполнения обязанности по производству работ.

5.2. Определите, какая теоретическая модель изображена на данной схеме и впишите названия элементов.



Ключ ответа.

Правоотношение является сложным образованием. Оно имеет определенное внутреннее строение.

Состав правоотношения – это теоретическая правовая модель, состоящая из взаимосвязанных элементов.

Правоотношение обладает сложной по составу элементов структурой. В нее входят:

а) содержание правоотношения, причем различаются материальное содержание, т. е. поведение субъектов, и юридическое содержание, т. е. субъективные юридические права и обязанности;

Субъективное право и соответствующая ему обязанность образуют юридическую связь управомоченной и обязанной сторон. Причем правовое отношение может состоять из одной или нескольких юридических связей. Например, правоотношение, возникающее на основе договора купли-продажи, включает в себя как минимум две правовые связи: первая – право покупателя получить товар и обязанность продавца передать товар покупателю; вторая – право продавца получить деньги за товар и обязанность покупателя заплатить за него согласованную в договоре сумму.

б) субъекты правоотношений, т. е. участники правоотношения;

в) объекты правоотношения.

Содержание правоотношения составляют субъективные юридические права и обязанности.

Субъективное право – это предусмотренная для управомоченного лица в целях удовлетворения его интересов мера возможного поведения, обеспеченная юридическими обязанностями других лиц.

Признаки субъективного права:

1. Субъективное право есть мера возможного поведения. Мера означает границу, предел проявления чего-нибудь. Применительно к субъективному праву мера включает в себя вид и размер возможного поведения. Субъективное право – это возможное поведение, т.е. носитель субъективного права всегда имеет выбор: действовать определенным образом или воздержаться от действий.

2. Содержание анализируемого права устанавливается нормами права.

3. Осуществление субъективного права обеспечено обязанностью другой стороны. В одних случаях эта обязанность состоит в воздержании от действий, нарушающих субъективное право другой стороны, в других – данное право обеспечивается исполнением обязанности, т.е. активными действиями обязанного лица.

4. Субъективное право предоставляется управомоченному лицу для удовлетворения его интересов; при отсутствии последнего стимул для осуществления субъективного права теряется.

5. Данное право состоит не только в возможности, но и в юридическом или фактическом поведении управомоченного лица.

Субъективное право – сложное явление, включающее в себя ряд правомочий:

а) право требовать (требования) от другой стороны исполнения обязанности, т.е. право на чужие действия (заимодавец имеет право требовать от заемщика возврата денег или вещей);

б) право на собственные действия: 1) Право на фактическое обладание социальными благами, и их использование; 2) Правообразовательные правомочия, вытекающие из административной и процессуальной правосубъектности; 3) Секундарные (гражданские правообразовательные) правомочия в правоотношениях активного типа (например, право на зачет встречных однородных требований, право стороны прекратить обязательство своим односторонним волеизъявлением, право на принятие наследства).

в) право притязания, которое заключается в возможности привести в действие аппарат принуждения против обязанного лица, т.е. право на принудительное исполнение обязанности (в принудительном порядке может быть взыскан долг, произведено восстановление рабочего или служащего на работе).

Юридическая обязанность - это предписанная обязанному лицу и обеспеченная возможностью государственного принуждения мера необходимого поведения, которой оно должно следовать в интересах управомоченного лица.

Юридическая обязанность имеет следующие признаки.

1. Это мера необходимого поведения, точное определение того, каким оно должно быть. Соблюдение такой меры обязательно, ибо обязанность обеспечена возможностью государственного принуждения (если обязанность состоит в уплате долга, то точно должны быть определены размер долга, срок уплаты и т.д.).

2. Она устанавливается на основе требований правовых норм.

3. Обязанность устанавливается в интересах управомоченной стороны – отдельного лица или общества (государства) в целом.

4. У обязанного лица нет выбора между исполнением и неисполнением обязанности. Невыполнение или ненадлежащее выполнение юридической обязанности является правонарушением и влечет меры государственного принуждения.

Юридическая обязанность имеет три основные формы:

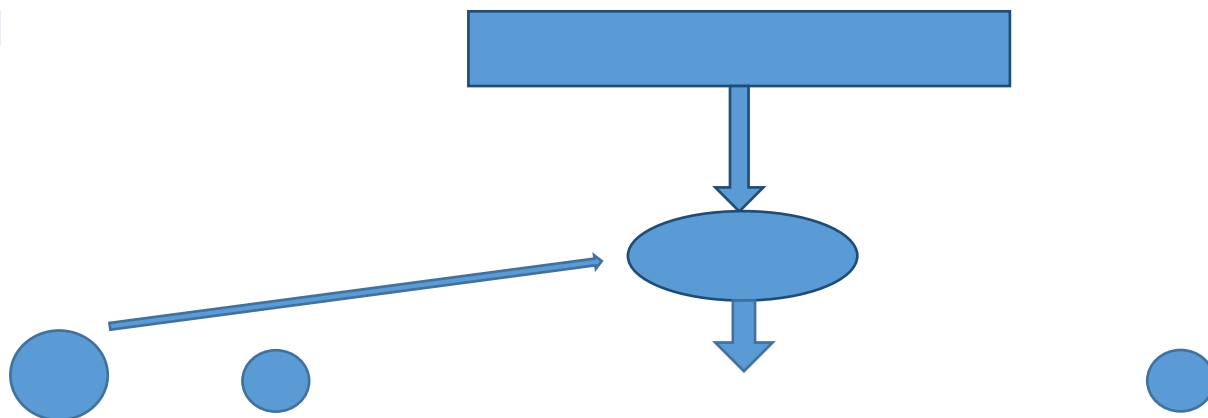
А) воздержание от запрещенных действий (пассивное поведение);

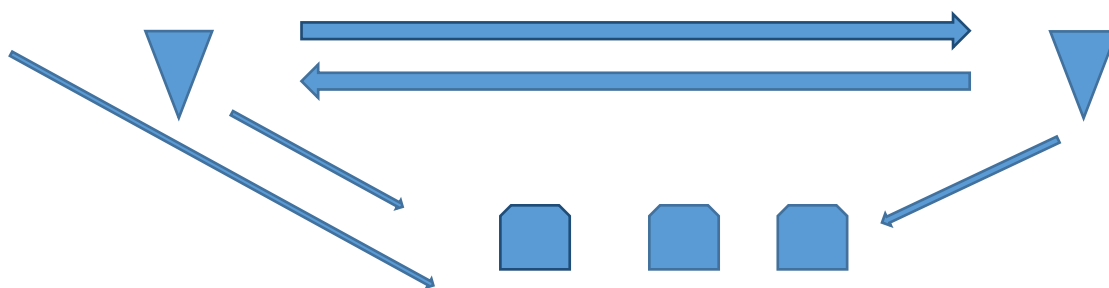
Б) совершение конкретных действий (активное поведение);

В) претерпевание ограничений в правах личного, имущественного или организационного характера (мер юридической ответственности).

Субъективное право и обязанность неразрывно связаны. Нет субъективного права, не обеспеченного обязанностью, и нет обязанности, которой не соответствовало бы право. Как магнит не «живет», когда нет одного из полюсов, так и правоотношение не существует, если нет или управомоченной, или обязанной стороны. Названное единство можно проследить в действиях, поступках людей. Фактическое поведение является одновременно правом для одной стороны и обязанностью для другой. Например, оплата в повышенном размере сверхурочной работы – обязанность администрации, получение такой платы – право рабочего.

5.3. Определите, какая теоретическая модель изображена на данной схеме и подпишите названия элементов.





В теории права механизмом правового регулирования называют систему юридических средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование.

Понятие механизма правового регулирования позволяет собрать и систематизировать юридические средства правового воздействия на общественные отношения, определить место и роль того или иного юридического средства в правовой жизни общества.

К элементам, составным частям механизма правового регулирования относятся: юридические нормы, юридические факты, правоотношения, акты реализации права, правоприменительные акты, правосознание, режим законности. Каждый из этих элементов выполняет свои регулятивные функции, воздействует на поведение людей и общественные отношения своим способом.

Нормы права выступают как предписание и как образец, модель поведения в правовых отношениях. Они служат исходной, базой правового регулирования, в них указывается, что дозволено и что разрешено, каковы последствия соблюдения или нарушения зафиксированного в них предписания. Нормы права – это основа всего механизма правового регулирования. Все остальные его элементы предусмотрены нормами права, носят поднормативный характер.

Юридические факты – предусмотренные нормами права жизненные ситуации, факты реальной жизни, влекущие юридические последствия: возникновение, изменение и прекращение правовых отношений.

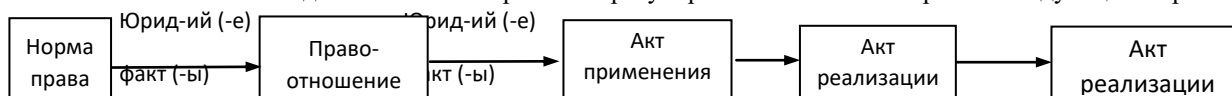
Правоотношения есть средство перевода общих моделей поведения, заложенных в нормах права, в конкретизированные и индивидуализированные акты поведения членов общества (субъектов права). Через правоотношения осуществляется реализация права, это основной путь претворения предписаний норм права в акты поведения людей.

Акты реализации права – это действия субъектов права, участников правовой жизни по воплощению в жизнь предписаний норм права. В таких действиях (в ряде случаев зацепленных в юридических документах, например договорах) реально осуществляются выраженные в правах и обязанностях меры возможного или должного поведения.

Акты применения права суть индивидуализированные властные предписания, направленные на регламентацию общественных отношений. Это акты (как действия, так и документы) индивидуализированного правового регулирования. Наиболее ярким примером акта применения права является решение суда по конкретному юридическому делу.

В качестве своеобразных элементов механизма правового регулирования выступают правосознание и режим законности. Своеобразие этих элементов заключается в их нематериальности. Но нематериальность не мешает им оказывать действительное влияние на весь процесс правового регулирования. От уровня правосознания и реальности режима законности зависит эффективность работы всех элементов механизма правового регулирования.

Схематически модель механизма правового регулирования можно изобразить следующим образом:



Элементы механизма правового регулирования воздействуют на общественные отношения не только специфически юридически. Например, нормы права, акты законодательства, решения судов оказывают на поведение людей и на общественные отношения информационное, психологическое, идеологическое воздействие. Под их влиянием формируются психологические установки, мотивы поведения людей.

В реальной действительности специальные юридические средства и способы воздействия на поведение людей сочетаются в различных комбинациях с неюридическими.

5.4. Изучите внимательно Правила поведения на стадионе Муниципального автономного общеобразовательного учреждения гимназия № 35 (фотографии указаны ниже). Исходя из данной правовой ситуации определите содержат ли Правила поведения на стадионе нормы? Если содержат, то к какой разновидности норм их можно отнести?



Ключ ответа.

Регулировать (в социальной жизни) – значит определять, каким должно быть поведение людей, чтобы общество могло существовать и развиваться как единая система.

Регулирование может быть техническим и социальным.

Социальное регулирование - это нормирование взаимодействий членов общества, на основе принципов его существования, целей и ценностей функционирования и развития.

Социальное регулирование определяет направления дальнейшего развития, формирования общественных отношений.

Субъект – субъектная модель социального регулирования.

Техническое регулирование - это нормирование деятельности с объектами естественной природы и техническими конструкциями.

Субъект – объектная природа технического регулирования.

Отличия социального и технического регулирования:

1) В отличие от технического регулирования предметом социального регулирования является нормирование взаимодействий членов общества (общественных отношений);

2) В отличие от технического регулирования средством социального регулирования являются именно социальные нормы, а не технические нормы;

3) В отличие от технического регулирования целью социального регулирования являются обеспечение порядка в обществе, формирование границ социальных процессов и упорядочение общественных отношений, а не технологических процессов, повышения их безопасности и эффективности.

Конкретный социальный порядок устанавливается в результате действия множества самых разнообразных факторов. Под социальным порядком понимается состояние урегулированности общественных отношений в обществе. В их числе выделяют следующие.

1. Так называемые «стихийные» регуляторы как непосредственное проявление естественных законов природы и общества. Факторы стихийного регулирования носят естественный характер и могут выражаться в виде конкретных событий общесоциального масштаба, явлений экономического порядка, феноменов массового поведения и т.п. Это, например, увеличение продолжительности жизни людей, массовые сезонные заболевания, демографические процессы, миграция населения, инфляционные ожидания и т.д. В своем стремлении к порядку общество и государство стремятся взять под свой контроль данные факторы, однако это удается далеко не всегда. Иногда же их влияние вообще не отражается общественным сознанием или отражается неадекватно.

2. Социальные нормы как регуляторы, связанные с волей и сознанием людей.

3. Акты индивидуального регулирования, выступающие в виде целевого, адресного воздействия субъектов друг на друга.

Для понимания природы действующих в обществе норм, оснований и правил социального нормирования необходимо различать два смысла термина «норма». Во-первых, норма есть естественное состояние некоторого объекта (процесса, отношения, системы и т.д.), конституируемое его природой – естественная норма. Во-вторых, норма – это руководящее начало, правило поведения, связанное с сознанием и волей людей, возникающее в процессе культурного развития и социальной организации общества – социальная норма.

Техническое регулирование - это связанные с волей и сознанием людей общие правила регламентации формы их социального взаимодействия, возникающие в процессе исторического развития и функционирования общества, соответствующие типу культуры и характеру его организации.

Социальным нормам присущи следующие признаки:

1. Они являются общими правилами.

Сказанное означает, что социальные нормы устанавливают правила поведения в обществе, т.е. определяют, каким может или должно быть поведение субъектов с точки зрения интересов общества. При этом социальные нормы действуют непрерывно во времени, обладают многократностью действия и обращены к неопределенному кругу лиц (не имеют конкретного адресата).

2. Данные нормы возникают в связи с волевой, сознательной деятельностью людей.

Одни социальные нормы создаются в процессе целевой деятельности, другие возникают в многократно повторяющихся актах поведения, не отделяются от самого поведения и выступают как его образцы и стереотипы, третьи формируются в виде принципов, закрепляющихся в общественном сознании, и т.д. Иначе говоря, анализируемые нормы по-разному соотносятся с волей и сознанием людей, однако всегда возникают в связи с ними.

3. Названные нормы регламентируют формы социального взаимодействия людей, т.е. направлены на регулирование общественных отношений, поведения в обществе.

4. Они возникают в процессе исторического развития (как его фактор и результат) и функционирования общества. Социальные нормы, будучи элементом общества, отражают процессы его развития, влияют на их темпы и характер, словом, имеют свое место в истории общества, свою историческую судьбу.

Кроме того, они стабилизируют социум, а значит, включены в процессы его функционирования, являются как порождением, так и регулятором указанных процессов.

5. Эти нормы соответствуют типу культуры и характеру социальной организации общества. По мнению М. Вебера, именно культура позволяет людям придать смысл миру, создать основу для суждения о взаимодействии людей.

С учетом изложенного, Правила поведения на стадионе содержат как технические нормы, так и разновидность социальных норм, норм права. К технической норме, например, относится п. 4 части «Запрещается», к правовой норме - п. 4 части «Запрещается».

5.5. Назовите упоминаемые в приведенном ниже описании дела юридические факты и определите их вид. Охарактеризуйте значение юридических фактов для определения прав и обязанностей субъектов права.

Глава администрации Каринского сельского округа Глазков постановлением от 23 октября 2003 г. № 279 предоставил ЗАО «Славнефть» земельный участок в аренду на 49 лет для эксплуатации автозаправочной станции. На основании указанного постановления 5 января 2004 г. был заключен договор аренды. В 2012 г. администрации Одинцовского муниципального района на основании данных из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним выяснила, что 10 февраля 2004 г. право собственности на участок было зарегистрировано за Российской Федерацией. Администрация обратилась в арбитражный суд с иском о признании зарегистрированного права собственности Российской Федерации на земельный участок отсутствующим, ссылаясь на то, что в соответствии с п. 10 ст. 3 Федерального закона от 25 октября 2001 г. № 137-ФЗ «О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации» полномочия по распоряжению земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена, переходят к органам местного самоуправления муниципальных районов и городских округов; запись в ЕГРП о праве собственности Российской Федерации на спорный земельный участок в 2004 г. внесена незаконно, поскольку правоустанавливающих документов, подтверждающих возникновение у Российской Федерации права собственности на регистрацию, представлено не было.

Ключ ответа.

Правоотношения – динамичное явление. Они возникают, изменяются, прекращаются, реализуются. Динамика правоотношений связана с реальными жизненными обстоятельствами, т.е. с юридическими фактами.

Юридический факт – конкретное жизненное обстоятельство, с наступлением которого норма права связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений.

Рассматриваемые факты называются юридическими, поскольку предусмотрены в нормах права: прямо – в гипотезе, косвенно – в диспозиции, санкции. Как только в жизни появляются факты, указанные в гипотезе нормы, последняя начинает действовать, т.е. лица – адресаты нормы – приобретают права и обязанности, названные в ее диспозиции.

Диспозиция управомочивающей или обязывающей правовой нормы предписывает, каким может или должно быть поведение активной стороны. Действия лиц, совершаемые в соответствии с предписаниями диспозиции юридической нормы, являются юридическими фактами, реализующими права и обязанности. Следовательно, фиксируя права и обязанности, диспозиция косвенно указывает на юридические факты.

Кроме того, факты называются юридическими потому, что вместе с нормами права определяют конкретное содержание взаимных прав и обязанностей сторон. Например, содержание прав и обязанностей покупателя и продавца устанавливается не столько нормой гражданского права, сколько договором между сторонами, а последний является юридическим фактом.

Классификация юридических фактов.

Юридические факты представляют собой разнообразные жизненные обстоятельства, а потому их можно классифицировать по различным основаниям. Важнейшим является деление юридических фактов по тем последствиям, которые они влекут, и их волевому содержанию.

1) По волевому признаку юридические факты делятся на события и деяния (действие или бездействие). События – это такие юридические факты, наступление которых не зависит от воли субъектов правоотношения (пожар от удара молнии, истечение срока, естественная смерть человека и др.).

Юридические события — обстоятельства, не зависящие как юридические факты от воли людей. Таковы, например, смерть и рождение человека, истечение времени, явления стихийного характера.

События могут быть подразделены на две группы:

а) относительные события — обстоятельства, вызванные деятельностью людей, но выступающие в данных правоотношениях независимо от породивших их причин;

б) абсолютные события — обстоятельства, которые не вызваны волей людей и не выступают в какой-либо зависимости от нее.

Деяния – волевые акты поведения людей, внешнее выражение их воли и сознания. Они могут быть правомерными и неправомерными.

Правомерные действия могут быть подразделены на три основные группы: а) индивидуальный акт, б) юридический поступок, в) правомерное действие, создающее указанный в законе объективированный результат, имеющий хозяйственное или культурное значение (результативное действие).

Индивидуальный акт представляет собой правомерное действие, с которым нормы права связывают юридические последствия в силу волевой направленности данного действия на эти последствия. Правовые последствия наступают здесь потому, что на них направлена воля лица, совершающего гражданско-правовую сделку, индивидуальный административный или процессуальный акт.

Юридический поступок представляет собой правомерное действие, с которым нормы права связывают юридические последствия в силу самого факта волевого действия независимо от того, было ли направлено это действие на данные последствия или нет. Здесь, таким образом, юридические последствия связываются непосредственно с самим фактом действия лица независимо от его волевой направленности. К этой группе правомерных действий, в частности, относятся сами факты признания долга, заявления об отказе принять исполнение в гражданском праве, заявления об определенных фактах в административном праве (независимо от основания и направленности соответствующих действий).

Результативное действие представляет собой действие, с которым нормы права связывают правовые последствия в силу достижения им известного практического результата, выраженного в объективированной форме. Такова, в частности, трудовая деятельность, деятельность автора, изобретателя или рационализатора.

Неправомерное действие — волевое поведение, которое не соответствует правовым предписаниям, ущемляет субъективные права, не согласуется с возложенными на лиц юридическими обязанностями.

С внешней, формально-юридической стороны все неправомерные действия независимо от субъективного отношения к ним лица (вины) и последствий их совершения образуют единую группу. В этой плоскости понятия «неправомерное действие (поведение)», «противоправное действие (поведение)», «правонарушение» — синонимы.

Правонарушение — это виновное противоправное действие (бездействие). Признаки правонарушения находят выражение в составе правонарушения, т. е. в совокупности закрепленных в юридических нормах его сторон, элементов. В то же время, как будет показано дальше, основание юридической ответственности, включающее наряду с составом правонарушения некоторые другие обстоятельства, является весьма сложным, многозвенным, образующим весьма специфическое соединение юридических фактов.

Правонарушения по характеру общественной вредности (опасности) подразделяются на преступления и проступки (административные деликты, дисциплинарные проступки, гражданские правонарушения и др.).

2) По последствиям юридические факты делятся на правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие. Правообразующие факты вызывают возникновение правоотношений. Это гражданско-правовые сделки, заключение трудового договора, заключение брака в соответствии с нормами семейного права, совершение преступных действий, вызывающих уголовно-правовые отношения, и др. Правоизменяющие факты изменяют правоотношения. Например, перевод на другую работу изменяет содержание трудового правоотношения между сторонами, хотя в целом правоотношение сохраняется. Правопрекращающие факты обуславливают прекращение правоотношений. Таковыми являются действия лица по осуществлению субъективного права или исполнению юридической обязанности. Однако правоотношение может прекращаться не только в результате реализации субъективных прав и обязанностей, но и вследствие, например, смерти человека (субъекта права), гибели вещи (объекта правоотношения).

Один и тот же факт способен вызвать несколько юридических последствий. В частности, смерть гражданина одновременно может вызвать возникновение правоотношений по наследованию, прекращение трудового правоотношения, изменение правоотношения по найму жилого помещения.

Очень часто для возникновения правоотношения требуется фактический состав, т.е. совокупность двух или нескольких юридических фактов, наличие которых необходимо для наступления юридических последствий (так, для возникновения пенсионного правоотношения нужны достижение определенного возраста, наличие трудового стажа и решение органов социального обеспечения о назначении пенсии). Нередко нормы права связывают юридические последствия не только с наличием того или иного обстоятельства, но и с его отсутствием. Типичным примером такой связи служит неисполнение обязанности, которое выступает основанием возникновения процессуального отношения в целях защиты нарушенного права. Факты, свидетельствующие об отсутствии каких-либо обстоятельств или действий, в юридической науке называются отрицательными.

На основании изложенного юридическими фактами, указанными в настоящем деле являются:

- предоставление ЗАО «Славнефть» земельного участка в аренду на 49 лет для эксплуатации автозаправочной станции: правомерное действие (юридический поступок), провоообразующий;
- 5 января 2004 г. заключение договора аренды: правомерное действие (юридический поступок), провоообразующий. Вместе с фактом образуют юридический состав для возникновения правоотношения аренды;
- регистрация права собственности 10 февраля 2004 г. на участок за Российской Федерацией: неправомерное действие (гражданский проступок), провоообразующий;
- обращение Администрации в арбитражный суд с иском о признании зарегистрированного права собственности Российской Федерации на земельный участок: правомерное действие (юридический поступок), провоообразующий.

5.6. Дайте теоретический анализ правовой ситуации: определите состав и виды правоотношений между участниками ситуации.

Гражданин Протопопов Антон 10 сентября 2014 года заключил беспроцентный договор займа на сумму три миллиона рублей сроком на 1 год с гражданином Сивковым Николаем. Протопопов Антон женат на Протопоповой Анне и имеет сына Протопопова Олега в возрасте 1 год и 10 месяцев; других родственников Протопопов Антон не имеет. 1 июня 2015 года Протопопов Антон и Протопопова Анна погибают в автомобильной катастрофе. Органами опеки и попечительства осиротевшему Протопопову Олегу назначается опекуном Волков Юрий (брат Протопоповой Анны).

Ключ ответа.

Правоотношение является сложным образованием. Оно имеет определенное внутреннее строение.

Состав правоотношения – это теоретическая правовая модель, состоящая из взаимосвязанных элементов.

Правоотношение обладает сложной по составу элементов структурой. В нее входят:

а) содержание правоотношения, причем различаются материальное содержание, т. е. поведение субъектов, и юридическое содержание, т. е. субъективные юридические права и обязанности;

Субъективное право и соответствующая ему обязанность образуют юридическую связь управомоченной и обязанной сторон. Причем правовое отношение может состоять из одной или нескольких юридических связей. Например, правоотношение, возникающее на основе договора купли-продажи, включает в себя как минимум две правовые связи: первая – право покупателя получить товар и обязанность продавца передать товар покупателю; вторая – право продавца получить деньги за товар и обязанность покупателя заплатить за него согласованную в договоре сумму.

б) субъекты правоотношений, т. е. участники правоотношения;

в) объекты правоотношения.

Существует два типа правовых связей: относительные, возникающие между отдельными лицами (субъектами права), и абсолютные – между субъектом права и обществом (всяким и каждым).

Классификация правовых отношений осуществляется по различным основаниям.

1) По отраслевому признаку: на конституционные, гражданско-правовые, административно-правовые и т. д. В основе этого деления лежит специфика отдельных областей общественных отношений.

2) По характеру содержания правоотношения подразделяются на общерегулятивные, регулятивные и охранительные. Общерегулятивные правоотношения появляются непосредственно из закона. Они возникают на основании юридических норм, гипотезы которых не содержат указаний на юридические факты. Такие нормы порождают у всех адресатов одинаковые права или обязанности без всяких условий (например, многие конституционные нормы). Регулятивные нормы, содержащие в гипотезе указание на юридические факты, также порождают у всех адресатов одинаковые право-субъектные возможности, гарантируемые государством. Возможность иметь субъективные права и нести юридические обязанности представляет собой право особого рода, элемент общерегулятивного правоотношения. Регулятивные правоотношения вызываются к жизни нормами права и юридическими фактами (событиями и правомерными действиями). Они могут возникать и при отсутствии нормативной регламентации на основе договора между сторонами. Охранительные правоотношения появляются на основе охранительных норм и правонарушений. Они сопряжены с возникновением и реализацией юридической ответственности, предусмотренной в санкции охранительной нормы.

3) В зависимости от степени конкретизации (индивидуализации) субъектов (сторон) правоотношения могут быть относительными и абсолютными. В относительных конкретно (поименно) определены обе стороны (покупатель и продавец, поставщик и получатель, истец и ответчик). В абсолютных названа лишь управомоченная сторона, а обязанная сторона – это каждый и всякий, чья обязанность состоит в том, чтобы воздерживаться от нарушения субъективного права (правоотношения, вытекающие из права собственности, авторского права).

4) По характеру обязанности правоотношения делятся на активные и пассивные. В правоотношениях активного типа обязанность одной стороны состоит в совершении определенных положительных действий, а право другой – лишь в требовании исполнить эту обязанность. В правоотношениях пассивного типа обязанность заключается в воздержании от действий, запрещенных юридическими нормами

В изложенной ситуации возникло несколько правоотношений. Правоотношение по договору займа, правоотношения брака и правоотношение попечительства. В состав правоотношения договора займа включаются: субъекты (Протопопов Антон и Сивков Николай), объект (три миллиона рублей) и право требования передачи

денежных средств (у Сивкова Николая) и обязанность передать полученные денежные средства (у Протопопова Антона).

В состав правоотношения брака включаются: субъекты (Протопопов Олег и Протопопова Анна), объект (нематериальное благо) и право требования заботы о супруге (у Протопопова Анна) и обязанность осуществления заботы (у Протопопова Антона).

В состав правоотношения опеки включаются: субъекты (Протопопов Олег и Волков Юрий), объект (действия по поводу представлению интересов) и право требования представления интересов (у Протопопова Олега) и обязанность представлять интересы подопечного (у Волкова Юрия).

Классификация правоотношения по договору займа: семейное, регулятивное, относительное, активного типа.

Классификация правоотношения брака: гражданско-правовое, регулятивное, относительное, активного типа.

Классификация правоотношения попечительства: гражданско-правовое, регулятивное, относительное, активного типа.

5.7. Дать теоретический анализ правовой ситуации: определить вид правового поведения гражданина Ивкина И.Н.; какая мера государственно-правового принуждения была применена к Ивкину И.Н.

1. Гражданин Ивкин И.Н. отказывался добровольно исполнять свою юридическую обязанность – материально содержать сына. 2. Кировский районный суд города Екатеринбурга, рассмотрев исковое заявление гражданки Сидоровой А.Б. с требованием о взыскании алиментов с гражданина Ивкина И.Н. на содержание его малолетнего сына Ивкина Алексея, вынес решение об удовлетворении требования истицы. 3. Суд вынес решение, обязывающее ответчика выплачивать алименты в размере, установленном статьей 81 Семейного кодекса РФ.

Ключ ответа.

Выделяются следующие виды правового поведения:

- 1) правомерное – социально полезное поведение, соответствующее правовым предписаниям;
- 2) правонарушение – социально вредное поведение, нарушающее требования норм права;
- 3) злоупотребление правом – социально вредное поведение, но осуществляемое в рамках правовых норм;
- 4) объективно противоправное деяние, не наносящее вреда, но осуществляемое с нарушением правовых велений.

Сюда же можно отнести противоправное поведение недееспособного лица.

В приведенной ситуации гражданин Ивкин И.Н. совершил гражданско-правовой проступок.

Виды мер государственно-правового принуждения.

Меры предупреждения применяются с целью не допустить, предупредить наступление предупреждения возможных правонарушений, либо используются при обеспечении безопасности при стихийных бедствиях, авариях, несчастных случаях. В основе таких мер, может быть, отрицательная характеристика личности (изъятие охотничьего огнестрельного оружия), стихийное бедствие (реквизиция транспортного средства) и правомерное поведение (досмотр пассажиров и их багажа). К этой же группе превентивных средств относятся меры, применяемые с целью обеспечения государственного контроля и надзора, осуществляемые при проведении таможенного, пограничного, лицензионного, экспортного контроля. Как видим, названные меры отличаются не только превентивной, но и право-обеспечительной направленностью.

Меры пресечения применяются для прекращения (пресечения) в принудительном порядке противоправных действий и предотвращения их вредных последствий. Иными словами, эти меры применяются только при наличии факта правонарушения. К таким мерам принято относить: привод и официальные предостережения лица за его антиобщественное поведение; изъятие определенного имущества, если нет разрешения на него (печатей, штампов, огнестрельного и иного оружия, радиопередатчиков и т.д.) депортация.

Меры правосознательные (меры защиты) применяются для обеспечения исполнения невыполненной юридической обязанности, возложенной на индивида или организацию. Принудительные меры этой направленности, в отличие от мер юридической ответственности, наступают не только в связи с фактом правонарушения, но и в силу объективно-противоправного действия (ущерб причиненный источником повышенной опасности). Примечательно и то, что восстановительные меры в ряде случаев реализуются и при отсутствии противоправности вообще (возмещение вреда, понесенного при спасении имущества). В юридической литературе к группе таких мер относится: выселение из самовольно занятого жилого помещения, изъятие незаконно полученного, восстановление статуса работника, уволенного не на законных основаниях и др.

Юридическая ответственность. Данную меру государственно-правового принуждения необходимо рассмотреть отдельно (указано ниже).

Законодательство предусматривает и иные специфические меры государственно-правового принуждения, не являющиеся ответственностью. Это, например, принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые к несовершеннолетним (недееспособным) лицам за совершение общественно опасных деяний (ст. 90, 91 УК РФ). Они также не несут элементов кары. Такой же спецификой обладают меры медицинского характера – принудительное лечение в условиях, обеспечивающих общественную безопасность лиц, совершивших общественно опасные деяния в состоянии невменяемости (помещение душевнобольного нарушителя в психиатрический стационар – ст. 99 УК РФ).

Еще одна специфическая мера государственно-правового принуждения – реквизиция. Это изъятие в экстренных случаях имущества у собственников в государственных или общественных интересах с выплатой его стоимости (ст. 242 ГК РФ).

В целом можно отметить, что государственное принуждение, несмотря на изменения в его содержании, институт постоянный в смысле его целевого назначения, предопределенности правом.

Таким образом, к гражданину Ивкину И.Н. была применена мера государственного принуждения в виде юридической ответственности.

5.8. Определите состав правонарушения в нижеприведенной ситуации.

18 июля 2014 года в период времени с 02:00 до 03:30 в квартире расположенной по адресу: г. Екатеринбург, ул. Фрезеровщиков, д. 32, кв. 28 у бывшего в состоянии алкогольного опьянения С.А. Середкина, находящегося в состоянии разрешения проживающей в указанной квартире Н.А. Симоновой, из корыстных побуждений, с целью личного обогащения возник преступный умысел, направленный на тайное хищение чужого имущества и последующее обращение его в свою пользу. Реализуя свой преступный умысел, 18 июля 2014 г. в период времени с 02:00 ч. до 03:30 ч., С.А. Середкин, находясь в комнате вышеуказанной квартиры и, убедившись, что за его действиями никто не наблюдает и не контролирует, умышленно, действуя из корыстных побуждений, с целью личного обогащения, путем свободного доступа, тайно похитил из кошелька, находившегося на компьютерном столе в указанной комнате, принадлежащие Н.А. Симоновой денежные средства в сумме одной тысячи рублей, которые с целью беспрепятственного выноса из квартиры спрятал в карман надетых на нем спортивных брюк. С похищенным имуществом С.А. Середкин с места преступления скрылся, получив реальную возможность распорядиться ими по своему усмотрению. В последующем похищенным имуществом С.А. Середкин распорядился по своему усмотрению, чем причинил Н.А. Симоновой материальный ущерб на сумму одна тысяча рублей. 18 июля 2014г. около 14.00 ч. Н.А. Симонова обнаружила пропажу денежных средств в сумме одной тысячи рублей. По факту кражи денежных средств Н.А. Симонова обратилась с заявлением в ОП № 14 УМВД России по г. Екатеринбург. В краже данных денежных средств она заподозрила С.А. Середкина, который ранее был у нее в гостях, о чем сообщила сотрудникам полиции.

Вечером этого же дня С.А. Середкин был задержан сотрудниками уголовного розыска ОП № 14 УМВД России по г. Екатеринбург.

Ключ ответа

Совершаемые правонарушения неоднородны по своему характеру и, соответственно, могут быть разных видов. Однако по степени общественной опасности и юридическому оформлению их можно объединить в две группы: преступления и проступки.

Исходя из условий задачи, можно сделать вывод, что речь идет о преступлении

Преступление – наиболее общественно опасное деяние. Формально-юридически все они закреплены в Уголовном кодексе Российской Федерации. Если определяющим в этом единстве является социальная сторона (общественная опасность), то решающим – юридическая. Здесь действует принцип «Нет преступления без указания в законе». Каким бы жестоким, общественно опасным ни было деяние, если оно не запрещено Уголовным кодексом Российской Федерации, то преступлением не является. Не знает уголовное право и аналогии.

Дефиниция преступления закреплена в ст. 14 Уголовного кодекса Российской Федерации: «Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом Российской Федерации под угрозой наказания».

В предложенных условиях задачи можно обнаружить следующий объем необходимых и достаточных признаков для квалификации данного деяния в качестве преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 158 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Объектом кражи, как и любой другой формы хищения, являются отношения собственности. Отношения собственности включают права собственника по владению, пользованию и распоряжению своим имуществом.

Предметом кражи выступает лишь движимое имущество – денежные средства в сумме одной тысячи рублей, принадлежащие Н.А. Симоновой.

Объективная сторона выражается в тайном хищении чужого имущества. Изъятие признается тайным в случаях, когда:

- виновный действует в отсутствие собственника, иного владельца либо третьих лиц;
- виновный действует в присутствии собственника, владельца либо третьих лиц, но незаметно для них;
- собственник, владелец либо третьи лица наблюдают факт завладения имуществом, но не обнаруживают (в силу каких-либо причин) своего присутствия и не пытаются оказать противодействия виновному, ошибочно полагаящему, что он действует тайно;
- виновный действует в присутствии лиц, не осознающих противоправность его действий;
- изъятие происходит в присутствии лиц, заведомо не способных осознавать происходящее вследствие умственной неполноценности, малолетства, состояния опьянения или по иным причинам.

В основе признания хищения тайным лежит так называемый субъективный критерий: виновный должен быть уверен, что действует тайно.

По конструкции объективной стороны состав является материальным. Кража признается оконченной с момента изъятия имущества и получения реальной возможности пользоваться или распоряжаться изъятим имуществом по своему усмотрению с корыстной целью.

Установка наличия или отсутствия такой возможности зависит как от характера похищаемого имущества, так и от места совершения преступления. Если хищение совершается на охраняемой территории, деяние может быть признано оконченным преступлением после выноса имущества за пределы данной территории.

В нашем случае С.А. Середкин, находясь в комнате вышеуказанной квартиры и, убедившись, что за его действиями никто не наблюдает и не контролирует, путем свободного доступа, тайно похитил из кошелька, находившегося на компьютерном столе в указанной комнате, принадлежащие Н.А. Симоновой денежные средства в сумме одной тысячи рублей, которые с целью беспрепятственного выноса из квартиры спрятал в карман надетых на нем спортивных брюк. С похищенным имуществом С.А. Середкин с места преступления скрылся, получив реальную возможность распорядиться ими по своему усмотрению. В последующем похищенным имуществом С.А. Середкин распорядился по своему усмотрению, чем причинил Н.А. Симоновой материальный ущерб на сумму одна тысяча рублей.

Субъективная сторона кражи характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком преступления выступает корыстная цель – С.А. Середкин из корыстных побуждений, с целью личного обогащения совершил тайное хищение чужого имущества и последующее обращение его в свою пользу.

Субъект преступления общий – физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста – С.А. Середкин.

5.9. Прочитайте следующий текст. Определите вид и выделите элементы юридической конструкции в тексте статьи 158.1. Уголовного кодекса Российской Федерации и статьи 7.27. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Классифицируйте данные юридические конструкции. Покажите отличия юридических конструкций в тексте статей 158.1. Уголовного кодекса Российской Федерации и статьи 7.27. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Уголовный кодекс Российской Федерации.

Статья 158.1. Мелкое хищение, совершенное лицом, подвергнутым административному наказанию

Мелкое хищение чужого имущества, совершенное лицом, подвергнутым административному наказанию за мелкое хищение, предусмотренное частью 2 статьи 7.27 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, - наказывается штрафом в размере до сорока тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех месяцев, либо обязательными работами на срок до ста восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до шести месяцев, либо ограничением свободы на срок до одного года, либо принудительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до двух месяцев, либо лишением свободы на срок до одного года.

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях.

Статья 7.27. Мелкое хищение

Мелкое хищение чужого имущества стоимостью более одной тысячи рублей, но не более двух тысяч пятисот рублей путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных частями второй, третьей и четвертой статьи 158, статьей 158.1, частями второй, третьей и четвертой статьи 159, частями второй, третьей и четвертой статьи 159.1, частями второй, третьей и четвертой статьи 159.2, частями второй, третьей и четвертой статьи 159.3, частями второй, третьей и четвертой статьи 159.5, частями второй, третьей и четвертой статьи 159.6 и частями второй и третьей статьи 160 Уголовного кодекса Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.15.3 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа в размере до пятикратной стоимости похищенного имущества, но не менее трех тысяч рублей, либо административный арест на срок от десяти до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до ста двадцати часов.

Ключ ответа

Юридическая конструкция – это особый прием в профессиональной деятельности юристов, организующий правовое регулирование в виде основных схем применительно к различным правовым ситуациям, путем различного сочетания правовых средств, обеспечивающий системность действия и эффективность позитивного права.

Виды:

- 1) По характеру формирования юридические конструкции: естественные и искусственные.
- 2) В зависимости от осуществляемых функций:
 - нормативные – закреплены и выражены в позитивном праве;
 - теоретические – используется правовой наукой в качестве метода познания права. В контексте проблемы метода юридического исследования, юридические конструкции должны быть отнесены к специально юридическим средствам исследования права.
- 3) По степени усложнения юридических конструкций: простые и сложные.
- 4) По сферам регулирования: охранительные и регулятивные.
- 5) По происхождению: собственные и рецепированные.
- 6) По нормативным свойствам: нормативные и ненормативные (индивидуальные акты).

Юридические конструкции позволяют снабдить лиц, осуществляющих правотворческую деятельность средствами конструирования, среди которого могут выделяться правовые средства механизма правового регулирования:

Могут выделяться правовые средства механизма правового регулирования:

- 1) Норма права (фактически оформляют общественные отношения);
- 2) Юридические факты;
- 3) Круг носителей права – субъекты права;
- 4) Права и обязанности;
- 5) Объекты, подлежащие регулированию;
- 6) Нормативные средства обеспечения правомерности будущего поведения (стимулы, ограничения и санкции);
- 7) Акты применения права.

Юридические конструкции находят свое выражение в совокупности различных норм и специально-юридических средств правового регулирования.

Представленные юридические конструкции различные по составляющим их элементам.

1) Нормативно юридические конструкции выражены в различных нормативных правовых актах. Юридическая конструкция «мелкое хищение» в ст. 158.1. Уголовного кодекса Российской Федерации, а вторая юридическая Кодекс Российской Федерации в ст. 7.27. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2) Права и обязанности возникают при наличии возникновении различных юридических фактов, выраженных в гипотезе норм права, изложенных в ст. 158.1. Уголовного кодекса Российской Федерации, и в ст. 7.27. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

3) Субъектами права выступают следующие лица. Применительно к первой ст. 158.1. Уголовного кодекса Российской Федерации с одной стороны является физическое вменяемое лицо, достигшее возраста наступления уголовной ответственности с особым правовым статусом и подвергнутое административному наказанию. С другой стороны в качестве субъекта первой конструкции является органы государства, отвечающие за исполнение наказания уголовно осужденного лица. Во второй конструкции ст. 7.27. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях с одной стороны является физическое вменяемое лицо, достигшее возраста наступления административной ответственности (еще не подвергнутое административному наказанию). С другой стороны в качестве субъекта первой конструкции является органы государства, отвечающие за исполнение наказания административно наказанного лица.

4) В приведенных юридических конструкциях различия права и обязанности, они вытекают из санкции приведенных охранительных норм, изложенных в ст. 158.1. Уголовного кодекса Российской Федерации, и в ст. 7.27. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

5) Объектами, подлежащими регулированию, выступают блага, которые охраняются нормами права.

6) Нормативными средствами обеспечения правомерности будущего поведения для субъектов правонарушения являются стимулы, которые мотивируют их действовать правомерно (например, добровольное исполнение обязанности по отбыванию наказания в виде лишения свободы позволяют досрочно снять наказание).

7) В приведенных конструкциях предусмотрены применения права, без них, как видно из смысла данных конструкций права и обязанности возникнуть не могут.

5.10. Ознакомьтесь с предложенным текстом Определения, кратко сформулируйте суть спора, рассматриваемого в суде и на основе принятого судом решения покажите те правила толкования договора, которые при этом были использованы. Укажите, относятся ли эти правила к легальным правилам толкования и где они сформулированы.

Определение СК по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 13 февраля 2019 г. N 305-ЭС18-19534 по делу N А40-668/2018

Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации в составе <...> рассмотрела в открытом судебном заседании кассационную жалобу Министерства лесного хозяйства, охраны окружающей среды и природопользования Самарской области <...> по иску Министерства лесного хозяйства, охраны окружающей среды и природопользования Самарской области (далее - заявитель, арендодатель, министерство) к публичному акционерному обществу "Газпром" (далее - арендатор, общество) о взыскании задолженности по уплате арендной платы за период с 03.06.2016 по 04.07.2017 в размере 9306 руб. 62 коп.

<...>, установила:

министерство обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском заявлением к обществу с учетом принятого ходатайства в порядке статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ) о взыскании 9306 руб. 62 коп. задолженности по уплате арендной платы за период с 03.06.2016 по 04.07.2017.

В обоснование исковых требований истец указал на то, что министерство (арендодатель) передало, а общество (арендатор) приняло по акту приема-передачи от 03.06.2016 и в соответствии с до-говором аренды лесного участка без аукциона от 03.06.2016 N 488 (далее - договор) лесной уча-сток с кадастровым номером 63:26:0000000:4120 общей площадью 1,157 га, находящийся в государственной собственности, расположенный по адресу: Самарская область, Красноярский район, НовоБуянское лесничество, Ново-Буянское участковое лесничество, квартал N 67, выдел 25,

квартал N 68, выдел 47, для строительства, реконструкции и эксплуатации линейных объектов (далее - земельный участок).

Как следует из представленной в материалы дела выписки из ЕГРН от 30.10.2017 N 63/01/01/2017-220175, запись о государственной регистрации договора внесена в ЕГРН 05.07.2017.

Ссылаясь на то, что общество обязательства по оплате арендных платежей за период с 03.06.2016 по 04.07.2017 не исполнило, в результате чего у него образовалась задолженность по арендной плате в размере 9306 руб. 62 коп., министерство обратилось в суд с иском по настоящему делу.

В отзыве на иск общество указало на отсутствие у него обязательств по уплате арендных платежей по договору, ссылаясь на пункт 6 части II договора, в соответствии с которым начисление арендной платы осуществляется со дня государственной регистрации договора. <...>

Отказывая в удовлетворении требования о взыскании 9303 руб. 62 коп. долга за период с 03.06.2016 по 04.07.2017, приняв во внимание пункт 6 договора, суд первой инстанции признал обоснованной позицию общества, исходя из достигнутого сторонами соглашения о периоде начисления арендной платы, что не противоречит положениям статей 425, 433 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ). <...>

Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации считает, что решение Арбитражного суда города Москвы от 11.04.2018 и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 23.07.2018 подлежат отмене, а дело - направлению на новое рассмотрение в суд первой инстанции, исходя из следующего.

Согласно пункту 1 статьи 65 Земельного кодекса Российской Федерации, использование земли в Российской Федерации является платным. Формами платы за использование земли являются земельный налог (до введения в действие налога на недвижимость) и арендная плата. <...>

Исследовав и оценив представленные в материалы дела доказательства, суды установили, что общество приняло в свое владение земельный участок в день подписания договора аренды (03.06.2016), спор по вопросу об исполнении арендодателем обязанности по передаче земельного участка арендатору между сторонами отсутствует.

В соответствии с пунктом 6 договора начисление арендной платы осуществляется со дня государственной регистрации договора. Однако согласно пункту 7 договора аренды арендатор вносит арендную плату в порядке, предусмотренном приложением N 4 к настоящему договору. Подпунктом "в" пункта 11 договора аренды также установлена обязанность арендатора вносить арендную плату в соответствии с приложением N 4 к настоящему договору. В соответствии с приложением N 4 к договору аренды стороны согласовали порядок внесения оплаты (срок, оплачиваемый период, долю арендной платы от годового размера арендной платы в процентах).

Согласно пункту 43 Постановления Пленума N 49 условия договора подлежат толкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в статье 1 ГК РФ, другими положениями ГК РФ, законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права (статьи 3, 422 ГК РФ).

При толковании условий договора в силу абзаца первого статьи 431 ГК РФ судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений (буквальное толкование). Такое значение определяется с учетом их общепринятого употребления любым участником гражданского оборота, действующим разумно и добросовестно (пункт 5 статьи 10, пункт 3 статьи 307 ГК РФ), если иное значение не следует из деловой практики сторон и иных обстоятельств дела.

Условия договора подлежат толкованию таким образом, чтобы не позволить какой-либо стороне договора извлекать преимущество из ее незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ). Толкование договора не должно приводить к такому пониманию условия договора, которое стороны с очевидностью не могли иметь в виду.

Значение условия договора устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом (абзац первый статьи 431 ГК РФ). Условия договора толкуются и рассматриваются судом в их системной связи и с учетом того, что они являются согласованными частями одного договора (системное толкование).

Толкование условий договора осуществляется с учетом цели договора и существа законодательного регулирования соответствующего вида обязательств.

Приняв во внимание пункт 6 договора аренды, суды не оценили его по правилам статьи 431 ГК РФ в совокупности и взаимосвязи с пунктом 7 договора аренды, подпунктом "в" пункта 11 названного договора и приложением N 4 к договору.

Кроме того, суды не учли, что в абзаце втором подпункта "а" пункта 11 договора аренды стороны возложили на арендатора обязанность после подписания договора или изменений к нему в течение 14 дней обратиться с заявлением о государственной регистрации права аренды лесного участка, передаваемого по договору, или изменений, вносимых в настоящий договор, в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, и в течение 10 дней со дня подачи указанного заявления известить в письменной форме арендодателя о подаче таких документов.

Арендатор нарушил эти условия и произвел государственную регистрацию договора аренды только 05.07.2017, то есть более чем через год после получения во владение земельного участка по акту приема-передачи. Неисполнение указанной обязанности влечет, по сути, приобретение преимущества в пользовании земельным участком без должной оплаты. <...>

Поскольку возражения министерства не получили надлежащего исследования и правовой оценки, это является существенным нарушением судами норм права, которые повлияли на исход дела и без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав и законных интересов заявителя в сфере экономической деятельности, на

основании пункта 1 статьи 291.11 АПК РФ обжалованные судебные акты подлежат отмене с направлением дела в Арбитражный суд города Москвы на новое рассмотрение. <...>

Ключ ответа:

Суть рассматриваемого спора заключается в следующем. В 2016 году Газпром получил в аренду лесной участок для строительства и эксплуатации линейных объектов, но арендные платежи начал уплачивать лишь через год, в 2017 году. В суде он сослался на пункт договора, согласно которому «Начисление арендной платы осуществляется со дня государственной регистрации договора». Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда РФ указала, что данный пункт необходимо оценивать во взаимосвязи с другим пунктом договора, в котором обязанность в течение 14 дней обратиться с заявлением о государственной регистрации стороны возложили на арендатора. Указанное правило толкования договора является легальным (прямо сформулированным в законе), оно закреплено в ст. 431 ГК РФ в следующем виде: «значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом». Кроме этого, Судебная коллегия указала на то, что производство государственной регистрации договора аренды только чем через год после получения участка во владение влечет, по сути, приобретение преимущества в пользовании земельным участком без должной оплаты, не смотря на то, что согласно статье 65 Земельного кодекса РФ, использование земли в Российской Федерации является платным. Таким образом, суд в данном случае использовал еще два правила толкования договора: (а) толкование осуществляется с учетом цели договора и существа законодательного регулирования соответствующего вида обязательств (это правило сформулировано в Постановлении Пленума Верховного суда РФ № 49) и (2) условия договора подлежат толкованию таким образом, чтобы не позволить какой-либо стороне договора извлекать преимущество из ее незаконного или недобросовестного поведения (это правило так же сформулировано в Постановлении Пленума Верховного суда РФ № 49 и вытекает из пункта 4 статьи 1 ГК РФ).

Задачи.

1. Проведите анализ (по основаниям понятий и принципов права) и дайте комментарии результатам толкования Президиума Верховного Суда РФ.

Президиум Верховного Суда РФ дал следующие разъяснения по вопросу: «Подлежат ли удовлетворению требования о денежной компенсации морального вреда, заявленные лицом, в отношении которого осуществлялось уголовное преследование, в том случае, когда суд, постановивший обвинительный приговор, переквалифицировал его действия на менее тяжкое обвинение либо исключил из обвинения часть эпизодов или квалифицирующих признаков?»

В соответствии с п. 1 ст. 1070 ГПК вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ, возмещается за счет казны РФ, а в случаях, предусмотренных законом, за счет казны субъекта РФ или казны муниципального образования в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке, установленном законом.

В отношении лиц, незаконно или необоснованно подвергнутых уголовному преследованию, такой порядок определен УПК (ст. 133- 139, 397 и 399). Исходя из содержания данных статей право на компенсацию морального вреда, причиненного незаконными действиями органов уголовного преследования, возникает только при наличии реабилитирующих оснований (вынесение в отношении подсудимого оправдательного приговора, а в отношении подозреваемого или обвиняемого - прекращение уголовного преследования). При этом установлено, что иски за причиненный моральный вред в денежном выражении предъявляются в порядке гражданского судопроизводства (ст. 136 УПК).

Переквалификация действий лица, в отношении которого осуществлялось уголовное преследование, на менее тяжкое обвинение либо исключение из обвинения части эпизодов или квалифицирующих признаков судом, постановившим обвинительный приговор, сами по себе не являются реабилитирующими обстоятельствами.

Ключ ответа:

В соответствии со статьей 2 Конституции РФ, человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства. Данный принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина находит свое отражение в ст. 6 УПК РФ: уголовное судопроизводство имеет своим назначением защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод. Таким образом, каждый, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию, может быть реабилитирован.

При решении вопроса о денежной компенсации морального вреда, заявленные лицом, в отношении которого состоялась переквалификация деяний на менее тяжкое обвинение либо исключение из обвинения части эпизодов или квалифицирующих признаков, Верховный суд РФ осуществил ограничительное толкование ст. 133 УПК, связав право на возмещение вреда с наличием реабилитирующих оснований освобождения от уголовной ответственности (отсутствие события или состава преступления, непричастность подозреваемого к его совершению и др.). Таким

образом, Верховный суд не признает права на возмещение вреда за лицами, в отношении которых суд при вынесении обвинительного приговора переквалифицировал действия на менее тяжкие обвинения или исключил из обвинения часть эпизодов или квалифицирующих признаков.

В то же время, в соответствии с ч. 3 ст. 133 УПК РФ, право на возмещение вреда имеет также любое лицо, незаконно подвергнутое мерам процессуального принуждения в ходе производства по уголовному делу.

Совершенно очевидно, что при определенных обстоятельствах лицо, осужденное за менее тяжкое преступление, чем то, которое инкриминировалось ему на стадии дознания или предварительного расследования, могло претерпеть меры принудительного характера, назначение которых по «менее тяжким статьям» изначально было бы незаконным (например, мера пресечения в виде заключения под стражу вместо подписки о невыезде). В этой связи к указанной категории лиц вполне применима частичная реабилитация.

Также следует помнить, что в соответствии со ст. 6 УК РФ, наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, то есть соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

В случае системного толкования различных положений Конституции РФ, УПК РФ и УК РФ выводы Верховного суда по данному вопросу были бы прямо противоположными.

Положения главы 18 УПК РФ (ст. 133-139) подверглись толкованию Верховного суда РФ вне контекста задач и принципов уголовного судопроизводства, а также без взаимосвязи с иными положениями УПК РФ и УК РФ.

Указанная выше позиция Верховного суда РФ не соотносится с задачами уголовного судопроизводства (статья 6 УПК РФ), а также принципами законности (ст. 7 УПК РФ) и справедливости (ст. 6 УК РФ).

2. Применительно к правовому предписанию, указанному в абзаце втором части первой статьи 446 ГПК Российской Федерации, используя текст Постановления Конституционного суда от 26 апреля 2021 года № 15-П (https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_382961/) выделите структуру толкования права и покажите пройденные Конституционным Судом РФ ступени толкования. В тексте соответствующего акта Конституционного Суда РФ применительно к каждой ступени выделите и прокомментируйте примененные им способы толкования.

Ключ ответа:

Основанием к рассмотрению дела явилась обнаружившаяся неопределенность в вопросе о том, соответствуют ли Конституции Российской Федерации оспариваемые заявителем законоположения абз. 2 ч. 1 ст. 446 ГПК РФ, а также п. 3 ст. 213.25 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» постольку, поскольку на их основании решается вопрос об исключении из конкурсной массы принадлежащего гражданину-должнику жилого помещения в качестве единственного пригодного для постоянного проживания для него и членов его семьи, совместно в нем проживающих, когда оно по объективным характеристикам (параметрам) значительно превышает разумно достаточное для удовлетворения конституционно значимой потребности в жилище.

В соответствии с ч. 4 ст. 125 Конституции РФ и ч. 3 ст. 3 Федерального конституционного закона № 1-ФКЗ от 21.07.1994 г. Конституционный суд РФ (далее – КС РФ) по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан осуществляет проверку конституционности федеральных законов, примененных в конкретном деле, если исчерпаны все другие внутригосударственные средства судебной защиты. Конституционный Суд Российской Федерации принимает постановление только по предмету, указанному в жалобе, и лишь в отношении той части акта, конституционность которой подвергается сомнению, оценивая как буквальный смысл рассматриваемого акта, так и смысл, придаваемый ему официальным и иным толкованием, в том числе в решениях по конкретному делу, или сложившейся правоприменительной практикой, а также исходя из его места в системе правовых актов, не будучи связан в принятии решения основаниями и доводами, изложенными в жалобе.

Таким образом, в ходе проверки конституционности того или иного законодательного акта, КС РФ как особый орган правоприменения осуществляет толкование как проверяемого закона, так и Конституции РФ.

Структура толкования образуется следующими элементами:

- 1) субъект толкования – интерпретатор, носитель специального знания, осуществляющий толкование;
- 2) объект толкования – искомое регулятивно-правовое значение нормы права; применительно к нормативному акту - воля законодателя, подлежащая установлению;
- 3) предмет толкования – собственно правовой акт, отображение нормы права в текстовой форме;
- 4) цель толкования - является раскрытие, развертывание содержания нормы права в совокупности более детальных положений;
- 5) средства толкования – совокупность приемов мышления, с помощью которых достигаются цели толкования

При рассмотрении Постановления Конституционного суда РФ (далее – КС РФ) от 26.04.2021 г. № 15-П как интерпретационного акта можно выявить следующую структуру толкования:

- 1) субъект толкования – КС РФ;
- 2) объект толкования – воля законодателя, заключенная в оспариваемых нормах (абз. 2 ч. 1 ст. 446 ГПК РФ, а также п. 3 ст. 213.25 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»);

- 3) предмет толкования – взаимосвязанные положения абз. 2 ч. 1 ст. 446 ГПК РФ и п. 3 ст. 213.25 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» (собственно предмет рассмотрения), а также Конституция РФ (постольку, поскольку толкование ее положений производится для уяснения правового смысла норм)
- 4) Цель толкования – уяснение правового смысла норм абз. 2 ч. 1 ст. 446 ГПК РФ, а также п. 3 ст. 213.25 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»;
- 5) Средства толкования – используемые КС РФ приемы аналитического мышления

В силу ст. 74 Федерального конституционного закона "О Конституционном Суде Российской Федерации", КС РФ «...принимает постановление только по предмету, указанному в жалобе, и лишь в отношении той части акта, конституционность которой подвергается сомнению, оценивая как буквальный смысл рассматриваемого акта, так и смысл, придаваемый ему официальным и иным толкованием, в том числе в решениях по конкретному делу, или сложившейся правоприменительной практикой, а также исходя из его места в системе правовых актов...». Таким образом, законодательно устанавливается возможность и необходимость использования КС РФ грамматического, логического, систематического и иных способов толкования как Конституции РФ, так и иных нормативных актов.

В ходе рассмотрения настоящего дела КС РФ осуществил как анализ буквального текста, так и догматический и социально-политический анализ нормативных текстов.

Примером специально-юридического толкования в рамках догматического анализа и одновременно социально-политического анализа может служить следующее высказывание КС РФ:

«Исходя из того, что положение абзаца второго части первой статьи 446 ГПК РФ, устанавливая соответствующий имущественный иммунитет, имеет конституционные основания и само по себе не посягает на конституционные ценности, Конституционный Суд Российской Федерации заключил, что **назначение исполнительского иммунитета состоит** не в том, чтобы в любом случае сохранить за гражданином-должником право собственности на жилое помещение, а **в том, чтобы не допустить нарушения конституционного права на жилище в самом его существе**, как и умаления человеческого достоинства, гарантируя гражданину-должнику и членам его семьи сохранение обеспеченности жильем на уровне, достаточном для достойного существования». В этой фразе также прослеживается систематическое толкование, осуществленное КС РФ: оспариваемые нормы ГПК РФ и закона о банкротстве рассматриваются во взаимосвязи с положениями ст. 40 Конституции РФ (право на жилище).

Еще один яркий пример подобного толкования, данного КС РФ:

«Конституционный Суд Российской Федерации признал обязательным, чтобы закон допускал обращение взыскания на указанное жилое помещение на основании судебного решения только в том случае, если суд установит **не одно лишь формальное соответствие жилого помещения критериям**, позволяющим преодолеть в отношении него исполнительский иммунитет, **но и соразмерность доходов гражданина-должника его обязательствам** перед кредитором (взыскателем) в отсутствие у него иного имущества, на которое взыскание можно было бы обратить». В данном случае оспариваемые положения ГПК РФ и Закона о банкротстве рассматриваются во взаимосвязи с положениями ст. 35 Конституции РФ (право частной собственности) и ст. 46 Конституции РФ (право на судебную защиту).

КС РФ, осуществляя толкование, анализирует значение институтов банкротства и исполнительского иммунитета, с одной стороны, для обеспечения имущественных прав кредиторов и должника, а с другой, - для соблюдения баланса конституционных ценностей (право частной собственности, право на жилище, право выбирать место жительства) в социально-значимой сфере отношений

Также КС РФ осуществляет грамматическое и систематическое толкование в рамках анализа буквального текста в части выводов о прямом действии Конституции РФ (в том числе в истолковании ее КС РФ) до принятия нового нормативного акта, устраняющего пробел в правовом регулировании.

3. Прочитайте внимательно нижеприведенный текст. О каких специальных приемах мышления говорится в статье 431 Гражданского кодекса Российской Федерации? Используя различные приемы толкования, раскройте смысл п. 3.7 договора поставки.

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)

Статья 431. Толкование договора

При толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Если правила, содержащиеся в части первой настоящей статьи, не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи, последующее поведение сторон.

Договор поставки № 25
(Выдержки)

г. Екатеринбург

«01» ноября 2016 года

Общество с ограниченной ответственностью «Сталь», именуемое в дальнейшем «Поставщик», в лице директора Иванова С.С., действующего на основании Устава, с одной стороны, Общество с ограниченной ответственностью «Веко», именуемое в дальнейшем «Покупатель», лице Директора Сидорова С.С., действующего на основании Устава, с другой стороны, заключили настоящий договор о нижеследующем:

1. ПРЕДМЕТ ДОГОВОРА

1.1. Поставщик в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим договором, обязуется передать Покупателю либо указанному им грузополучателю химическую продукцию (далее по тексту Договора «Продукция»), а Покупатель оплатить и обеспечить приемку продукции согласно условиям, определенным настоящим договором.

1.2. Сортамент, технические характеристики, сроки, количество, цена, условия и сроки оплаты подлежащей поставке продукции согласовывается сторонами применительно к каждому периоду поставки по партиям:

1.2.1. Для согласования условий поставки продукции по сортаменту, техническим характеристикам и количеству в конкретном периоде поставки Покупатель должен представить Поставщику гарантированной корреспонденцией спецификацию на поставку продукции, подписанной уполномоченным представителем с приложением печати. Стороны допускают предоставление Покупателем документа, отличающегося по форме от спецификации, при условии, что документ содержит те же данные, что и спецификация.

1.2.2. Цена продукции формируется Поставщиком на основе факторов, влияющих на себестоимость продукции, с учетом стоимости средств упаковки, установленных налогов (сборов) и без учета транспортных расходов. Дополнительным соглашением сторон для определенных условий доставки продукции может быть предусмотрено включение транспортных расходов в цену продукции.

1.3. Документом, определяющим объем обязательств Поставщика по поставке конкретных партий продукции, является принятая к исполнению спецификация, являющаяся неотъемлемой частью настоящего договора. Изменения принятой к исполнению спецификации допускаются только по согласованию сторон....

...3. ПОРЯДОК ДОСТАВКИ ПРОДУКЦИИ

3.1. Отгрузка продукции вагонными и контейнерными нормами осуществляется Поставщиком железнодорожным транспортом Покупателю или лицу, указанному им в качестве грузополучателя в спецификации с железнодорожной станции по месту нахождения предприятия-изготовителя продукции. Расходы Поставщика по формированию вагона и оплате ж/д тарифа включаются в стоимость продукции. По согласованию сторон доставка продукции может быть осуществлена автотранспортом Поставщика по реквизитам грузополучателя, указанным в спецификации.

3.2. Выборка продукции может производиться Покупателем самовывозом со склада предприятия-изготовителя продукции в течение 10 календарных дней с момента получения уведомления Поставщика о готовности продукции к отгрузке. При просрочке Покупателем сроков выборки продукции Поставщик (грузоотправитель) принимает ее на ответственное хранение. Расходы по хранению возмещаются Покупателем Поставщику в соответствии с фактическими затратами по хранению на основании выставленного счета-фактуры.

3.3. Невагонную и неконтейнерную норму согласованных сторонами объемов поставки продукции, подлежащей отгрузке железнодорожным транспортом, Поставщик имеет право отгрузить:

3.3.1. Железнодорожным транспортом мелкой отправкой (с сортировкой груза в пути следования) на близлежащую станцию от грузополучателя, указанного в заказе-спецификации, открытую для приема и выдачи этой отправки;

3.4. Местом исполнения обязательств Поставщика по отгрузке продукции является место ее передачи первому перевозчику при отгрузке железнодорожным транспортом или Покупателю (грузополучателю) в момент передачи продукции в месте нахождения Покупателя при доставке автотранспортом Поставщика. Местом исполнения обязательства Поставщика по отгрузке продукции при выборке, является склад Поставщика (грузоотправителя).

Место поставки товара: город Первоуральск, ул. Вайнера, д.20

3.5. Поставщик вправе исполнить свои договорные обязательства по поставке продукции в определенном количестве, рассчитав значение массы конкретной партии отгружаемой продукции с использованием технологически и научно обоснованного теоретического алгоритма, предусмотренного соответствующими ГОСТ, ТУ либо согласованной сторонами методикой такого расчета (далее в целях настоящего договора такой вариант исполнения Поставщиком своих обязательств именуется «поставка по теоретической массе»).

Продукция считается поставленной по теоретической массе в случае, когда в сертификате качества и/или в транспортной накладной делается отметка «по теоретической массе».

Продукция, отгружаемая Поставщиком по теоретической массе, принимается Покупателем также по теоретической массе, при этом Поставщик и Покупатель в целях настоящего договора признаются обладающими необходимой и идентичной информацией о содержании и методике применения алгоритма определения теоретической массы продукции.

В случае отгрузки получателю частично по фактической массе и частично по теоретической массе общий вес считается как сумма теоретической и фактической масс.

Расчеты производятся за количество продукции, указанное в сертификате изготовителя и счете-фактуре.

Перегруз в указанных выше пределах подлежит принятию и оплате Покупателем с отсрочкой 10 банковских дней с даты получения соответствующего счета-фактуры. Штрафные санкции за недопоставку в пределах указанного

количества по партиям в периоде поставки не применяются.

3.6. Досрочная поставка продукции допускается только с письменного согласия Покупателя. Продукция, поставленная досрочно и принятая Покупателем, засчитывается в счет количества продукции, подлежащей поставке в следующем периоде.

3.7. При поставке продукции мерной и кратной длины количество немерных длин не должно превышать 10% от общего объема поставки партии. Данное превышение не расценивается сторонами как нарушение обязательств Поставщиком.

3.8. При поставке продукции общего назначения количество продукции второго сорта не должно превышать 8% от общего объема поставки в партии по конкретной позиции спецификации. Данное превышение не расценивается сторонами как нарушение обязательств Поставщиком.

4. КАЧЕСТВО ПРОДУКЦИИ И ПОРЯДОК ПРИЕМКИ

4.1 Качество поставляемой продукции должно соответствовать действующим стандартам, техническим условиям или дополнительно согласованным сторонами характеристикам, указанным спецификации. Качество продукции удостоверяется сертификатом качества изготовителя, направляемым грузополучателю.

4.2. Приемка продукции по количеству и качеству осуществляется в порядке, аналогичном предусмотренному в Инструкциях №П-6 и П-7, утвержденных Постановлениями Госарбитража при Совете Министров СССР от 15.06.1965 г. и 25.04.1966 г. соответственно.

...

Ключ ответа:

В соответствии с абзацем 1 статьи 431 ГК РФ, *при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений.* Это означает необходимость использования грамматического способа толкования с использованием правил русского языка.

В случае неясности условий договора *буквальное его значение устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.* Здесь речь идет о необходимости использования систематического толкования – поиске правил поведения в иных положениях договора – подчас с последующим логическим толкованием (например, построением логического силлогизма).

Если указанные выше приемы не позволяют выявить истинное содержание договора, *должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора.* В данном случае речь идет о телеологическом толковании – рассмотрении условий договора с позиции целей его заключения.

При этом *во внимание принимаются все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи, последующее поведение сторон.* Данное нормативное правило означает возможность и необходимость использования не только телеологического, но и функционального толкования – уяснение цели договора и его положений с учетом всех обстоятельств его заключения и исполнения.

При толковании пункта 3.7. приведенного выше Договора поставки следует указать следующее:

Использование *грамматического* толкования позволяет практически точно установить буквальное содержание данного условия:

Пункт состоит из двух связанных предложений; предложения внутренне согласованы, отдельные слова употребляются в соответствующих падежах; правила орфографии соблюдены.

Тем не менее, простое грамматическое толкование каждого предложения оставляет неясность в том, какое именно превышение, указанное во втором предложении, не несет ответственности для Поставщика: превышение более или менее 10% от общего объема партии? Ответ на этот вопрос позволяет получить *системное* толкование всего пункта целиком с использованием логических связей: поскольку ответственность за нарушение Договора наступает только при неправомерном поведении, в качестве допустимого отклонения объема следует рассматривать превышение в размене менее 10% от объема поставки.

Логическое толкование возможно посредством логического преобразования:

«При поставке продукции мерной и кратной длины Поставщик обязан сформировать такую партию товаров, чтобы количество немерных длин составит не более 10% от общего объема поставки партии. В противном случае Поставщик несет ответственность за нарушение его обязательств по Договору.»

Несмотря на все вышесказанное, *системное* рассмотрение данного пункта во взаимосвязи с п. 1.1. Договора о предмете (химическая продукция), порождает неопределенность в вопросе о применимости прописанных условий о мерной и кратной длине продукции к регулируемым Договором отношениям. Данный вопрос может быть разрешен только в ходе систематического толкования рассматриваемого пункта 3.7. и упомянутой в пункте 1.2.1. Договора Спецификации, устанавливающей количество, сортамент и технические характеристики каждой партии товара. В рамках решения данной задачи это невозможно, поскольку такая Спецификация не приводится.

4. Дайте характеристику правовой позиции по делу, описанной в нижеприведенном тексте с точки зрения ее отнесения к элементам модели формирования правоприменительной практики.

«Обзор судебной практики по некоторым вопросам применения законодательства о хозяйственных обществах" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 25.12.2019)»
(извлечения)

Требование о нотариальном удостоверении, установленное подпунктом 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ, распространяется и на решение единственного участника.

Общество с ограниченной ответственностью обратилось в регистрирующий орган с заявлением о внесении в Единый государственный реестр юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) сведений о начале процедуры реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица.

Регистрирующий орган вынес решение об отказе в государственной регистрации юридического лица в связи с отсутствием нотариального удостоверения решения единственного участника общества, необходимого в силу подпункта 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ.

Отказ регистрирующего органа был обжалован в арбитражный суд.

Решением суда первой инстанции, оставленным без изменения судом апелляционной инстанции, заявленные требования удовлетворены, поскольку суды сочли, что законодательство не требует нотариально удостоверять решение единственного участника общества.

Суд кассационной инстанции решение суда первой инстанции и постановление апелляционной инстанции отменил, в удовлетворении требования отказал, указав, что подпункт 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ направлен на то, чтобы исключить фальсификацию решения, принимаемого высшим органом управления общества, и действие указанной нормы в равной мере распространяется и на решение единственного участника общества, которое также подвержено риску фальсификации.

Кроме того, закон не содержит исключения в отношении решений единственного участника в части требования о нотариальном удостоверении, установленного подпунктом 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ.

Ключ ответа:

В соответствии с пп. 3 п. 3 ст. 6.1 ГК РФ, принятие общим собранием участников общества с ограниченной ответственностью решения на заседании, а также состав участников общества, присутствовавших при его принятии, подтверждаются путем нотариального удостоверения, если иной способ не предусмотрен уставом общества либо решением общего собрания участников общества, принятым участниками единогласно.

Правовая позиция, изложенная в постановлении кассационной инстанции, основана на толковании рассматриваемой нормы подпункта 3 п. 3 ст. 67.1 ГК РФ, требующей нотариального удостоверения решений участников ООО. Вывод суда кассационной инстанции о том, что данное требование обусловлено необходимостью исключения возможности фальсификации решений высшего органа управления ООО, основан на систематическом толковании рассматриваемой нормы Гражданского кодекса РФ и положения статьи 1 Основ законодательства РФ о нотариате, в соответствии с которым нотариат в России призван обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени РФ. Вывод суда кассационной инстанции о том, что, вводя требование о нотариальном удостоверении решений участников ООО, законодатель имел целью защиту таких решений от фальсификаций, обусловлен в немалой степени негативной практикой ведения корпоративных споров, сложившейся в России в конце 1990-х – начале 2000-х гг. В этой связи можно также сказать, что в ходе толкования судом осуществлен социально-политический анализ правового акта.

Таким образом, правовая позиция, изложенная судом кассационной инстанции, представляет собой такой элемент модели формирования правоприменительной практики, как *прецедент толкования* - вынесенное по конкретному делу правоприменительное (чаще судебное) решение, в котором в результате проведенного правоприменителем толкования уточнен правовой смысл применяемой нормы права.

5. Ознакомьтесь с разъяснениями ч. 4 ст. 11 ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации», приведенными ниже. Определите, в каких значениях используется термин «толкование», о каких аспектах толкования (познавательный процесс, коммуникативная деятельность, использование толкования в качестве частно-научного метода и др.) здесь идет речь.

В. А. Петрушев «О доктринальном толковании права судьями конституционного суда РФ» (Извлечение)

Часть 4 ст. 11 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» гласит: «Судья Конституционного Суда Российской Федерации не вправе, выступая в печати, иных средствах массовой информации и перед любой аудиторией, публично высказывать свое мнение о вопросе, который может стать предметом рассмотрения в Конституционном Суде Российской Федерации, а также который изучается или принят к рассмотрению Конституционным Судом Российской Федерации, до принятия решения по этому вопросу».

Авторы одного из комментариев к данному Закону признают, что определить круг вопросов, которые могут стать

предметом рассмотрения в Конституционном Суде РФ, очень сложно. Поэтому они рекомендуют его судьям проявлять осмотрительность. Последние, по их утверждению, не должны публично давать оценку тем актам, рассуждать о компетенции тех органов, в отношении которых возможны споры. Затрагивая данную проблему, Т. Я. Хабриева приходит к выводу, что это ограничение, скорее всего, должно касаться и комментариев к законодательству. Так, по ее мнению, «представляется не столь уместным комментирование Закона о Конституционном Суде РФ самими конституционными судьями, ибо то или иное толкование статей Закона может предпринять вопрос о конституционности рассматриваемых в Конституционном Суде правовых норм».

Приведенные суждения вряд ли правильны. О чем тогда, предположим, должен рассуждать в своих научных работах судья Конституционного Суда РФ, являющийся специалистом в области конституционного права, если ему нельзя толковать его нормы? Ведь практически любая из них может стать предметом рассмотрения данного Суда. Считать так – значит фактически признать запрет на опубликование судьями Конституционного Суда результатов своих научных исследований. Между тем в соответствии с ч. 1 ст. 44 Конституции РФ каждому гарантируется свобода научного творчества. Каких-либо оснований для ограничения в таком праве конституционных судей мы не видим. Тем более если учесть и то, что в ч. 1 ст. 11 Закона о Конституционном Суде РФ говорится о возможности занятия последними научной деятельностью, не препятствующей выполнению обязанностей судьи.

Наши рассуждения о толковании права судьями Конституционного Суда РФ подводят к мысли о том, что предусмотренные законодательством ограничения на осуществление ими этой деятельности касаются только профессионального толкования. На доктринальное толкование они не распространяются.

Ключ ответа:

При анализе сложившейся ситуации сразу следует уточнить, что в контексте допустимого или нежелательного поведения отдельных судей КС речь не идет об официальном толковании Закона о КС и иных конституционных норм права – такое толкование исходит от Конституционного суда в целом в результате разрешения конкретных дел.

Безусловно, в рассуждениях о целесообразности запрета судьям Конституционного суда РФ комментировать положения Закон о КС прослеживается смешение двух видов неофициального толкования: доктринального (научного) и профессионального.

Доктринальное толкование права - необязательное (и неофициальное) толкование, осуществляемое учеными-юристами в ходе их научных исследований. Сила такого толкования в авторитете ученого и в аргументированности его суждений. В этой связи толкование выступает как частно-научный метод – метод интерпретации, который:

- а) имеет свой объект - содержание отдельных норм права;
- б) имеет специфические задачи - познание содержания отдельных норм права
- в) складывается из совокупности специфических приемов и способов мыслительных действий, предопределенных законами логики и особенностями предмета познания.

В то же время, толкование (и доктринальное, и профессиональное) выступает и как коммуникативная деятельность в том смысле, что направлена на передачу информации в контексте профессионального общения.

Доктринальное толкование Конституции и законов, данное судьями Конституционного Суда РФ, призвано развивать юридическую науку, влиять на правотворчество и правоприменительную практику, однако возникает вопрос о случаях, когда подобное допустимо...

В соответствии со ст. 11 Федерального конституционного закона «О Конституционном суде РФ», судья КС не вправе в печатных изданиях, средствах массовой информации, самостоятельно распространяемых текстах... ..высказывать свое мнение о вопросе, который может стать предметом рассмотрения в Конституционном Суде либо изучается или принят к рассмотрению, до принятия решения по этому вопросу...». В то же время, ст. 44 Конституции РФ гарантирует каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания, а та же статья 11 Закона о КС допускает занятие судьей КС научной и преподавательской деятельностью. Думается, вопрос отнесения толкования Закона о КС, даваемого конкретным судьей КС, к профессиональному или доктринальному, а следовательно, и вопрос о допустимости подобного толкования, должен быть увязан со статусом интерпретатора в рамках конкретного контекста. Выполняя свои должностные обязанности, конституционный судья осуществляет профессиональное (или, как его иногда называют, компетентное) толкование. Доктринальное же толкование он дает в ходе своей научной деятельности.

6. Ознакомьтесь с приведенным ниже текстом. Охарактеризуйте на его основе те тенденции в толковании (статические и динамические), которые проявились в указанный исторический период и дайте им собственную оценку.

Черданцев А. Ф. «Толкование права и договора».

В VI в. по поручению императора Юстиниана в целях упорядочения сентенций юристов были составлены Дигесты на основе использования 2 тыс. книг 39 юристов. Комиссия по их составлению 72 стремилась устранить повторения, противоречия, длинноты, содержащиеся в сочинениях юристов. Дигесты состоят из 50 книг и 150 тыс. параграфов. В 533 г. они были утверждены Конституцией императора Юстиниана, и им придана обязательная сила. Наряду с Дигестами были утверждены вновь составленные Институции (учебник по праву из четырех книг). Ссылки на другие сочинения были запрещены. Обязательными стали только указанные Дигесты, Институции и Конституции императора.

Важно подчеркнуть, что Конституция об утверждении Дигест запретила какое-либо толкование права. В случае неясности за разъяснениями следовало обращаться к императору. Таким образом, интерпретаторская деятельность юристов и их роль в развитии права прекратилась.

Ключ ответа:

Указанные тенденции отражают различные взгляды на толкование права. Такие изменения во взглядах и подходах имеют под собой объективные основания.

Динамической тенденция подразумевает активную роль толкования в поиске смысла и последующем применении фактически устаревших законов с учетом изменившихся общественных реалий. Таким образом, она превалирует, когда действующее право в своей регулятивной характеристике отстает от изменяющейся жизни, неправильно, неточно отражает ее в своем содержании.

Наоборот, статическая тенденция, как правило, знаменует собой период общественно-политической стабильности в обществе и кардинальное обновление законодательства, отмену устаревших законов.

Любая характеристика тенденций в праве (да и в любом общественном регулировании), существовавших в какой-либо исторический период, должна быть изучена в первую очередь в рамках существовавшего в то время исторического контекста.

Динамическая тенденция в праве в период до III в н.э. проявлялась как так и в увеличении роли толкования. Если в период римской республики толкование права в основном сводилось к деятельности коллегий понтификов и авгуров, то в более поздние периоды Римской империи и Византии толкование приобрело «светский» характер, что представляется закономерным в эпоху развития позитивного права.

Период, предшествующий кодификации Юстиниана, характеризуется многообразием источников права (конституции императоров, указы правоприменительного характера – декреты и рескрипты,), в также консультаций видных юристов (которые в ряде случаев также воспринимались как источники права). Разнообразие обычаев, правоположений, норм, закрепленных в различных источниках, неизбежно привела к тому, что середины III века юридическая литература ограничивалась чисто компилятивной работой, стараясь на основании выдержек из императорских конституций и наиболее известных сочинений старых юристов составлять сборники для облегчения судьям, которые уже не были в состоянии справиться со всей юридической литературой.

Также в этот период прослеживается тенденция к постоянному увеличению количества юристов, которые обладали *ius respondendi* (право выражать авторитетные мнения по тем или иным правовым вопросам): в их разъяснениях появились несогласованности, противоречия. Даже изданный в 438 г. Кодекс Феодосия, а также придание в 426 г. обязательного характера сочинениям (мнениям) пяти наиболее уважаемых правоведов кардинально не решили проблему единства толкования и правоприменения.

В то же время усиление императорской власти, расширение территории империи вследствие завоеваний, а также усложнение экономических, социальных и других общественных отношений неизбежно требовало упорядочения системы законодательства, создание единого правового поля, достижения единообразия правоприменительной практики.

Таким образом, господство статического подхода к толкованию при Юстиниане имело под собой реальные исторические предпосылки.

7. Покажите, используя приведенные ниже статьи, связь между регулятивными и охранительными правовыми предписаниями и ее значение для правильного толкования

Федеральный закон «Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления» № 138-ФЗ от 26.11.1996 г.

(Приложение: «Временное положение о проведении выборов депутатов представительных органов местного самоуправления и выборных должностных лиц местного самоуправления в субъектах Российской Федерации, не обеспечивших реализацию конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»)

Статья 32. Избирательные фонды кандидатов

Для финансирования предвыборной агитации кандидаты и избирательные объединения создают собственные избирательные фонды. Использование иных финансовых средств для проведения предвыборной агитации, кроме поступивших в избирательные фонды, не допускается. Избирательные фонды могут формироваться за счет:

- денежных средств, выделенных кандидату или избирательному объединению на предвыборную агитацию избирательной комиссией муниципального образования или окружной избирательной комиссией;
- собственных денежных средств самого кандидата или избирательного объединения;
- денежных средств, выделенных кандидату выдвинувшим его избирательным объединением;
- добровольных пожертвований физических и юридических лиц.

Сумма пожертвования отдельного физического лица в избирательный фонд кандидата или избирательного объединения не должна превышать установленный на день назначения выборов минимальный размер оплаты труда более чем в двадцать раз. Сумма пожертвования отдельного юридического лица не должна превышать установленный на день назначения выборов минимальный размер оплаты труда более чем в двести раз.

Общая сумма денежных средств, аккумулированных в избирательном фонде кандидата, не должна превышать установленный на день назначения выборов минимальный размер оплаты труда более чем в тысячу раз.

Сумма денежных средств, аккумулированных в избирательном фонде избирательного объединения, поделенная на число кандидатов, выдвинутых избирательным объединением, не должна превышать установленный на день назначения выборов минимальный размер оплаты труда более чем в тысячу раз.

Не допускаются пожертвования со стороны иностранных государств, организаций и граждан; российских юридических лиц с иностранным участием; международных организаций и международных общественных объединений; религиозных объединений; государственных органов и органов местного самоуправления; государственных предприятий, учреждений и организаций; муниципальных предприятий, учреждений и организаций; предприятий, учреждений и организаций, финансируемых из федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации, местных бюджетов.

Право распоряжения средствами избирательных фондов принадлежит исключительно создавшим эти фонды кандидатам и избирательным объединениям.

Кодекс об административных правонарушениях (КоАП РФ)

Статья 5.18. Незаконное использование денежных средств при финансировании избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума

Использование кандидатом, избирательным объединением, инициативной группой по проведению референдума, иной группой участников референдума при финансировании своей избирательной кампании или кампании референдума денежных средств, не перечисленных в избирательный фонд, фонд референдума, или денежных средств, поступивших в избирательный фонд, фонд референдума с нарушением законодательства о выборах и референдумах, а равно расходование иными лицами в целях достижения определенного результата на выборах, референдуме денежных средств, не перечисленных в избирательный фонд, фонд референдума, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, либо превышение установленных законом предельных размеров расходования средств избирательного фонда, фонда референдума, либо расходование денежных средств избирательного фонда, фонда референдума на не предусмотренные законодательством о выборах и референдумах цели -

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двадцати тысяч до двадцати пяти тысяч рублей; на должностных лиц - от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Ключ ответа:

Регулятивные правовые предписания характеризуются предоставлением участникам правоотношений определенных прав или возложением на них конкретных обязанностей.

Охранительные предписания направлены на установление и регулирование мер юридической ответственности за совершенные действия.

Приведенные выше нормы статьи 32 Федерального закона № 138-ФЗ от 26.11.1996 г. (далее – Закон о выборах) и статьи 5.18. КоАП РФ, регулируют отношения в сфере избирательных прав, а также отношения по поводу административных правоотношений.

Статья 32 Закона о выборах полностью состоит из регулятивных норм, устанавливающих правила поведения участников избирательного процесса (обязанность кандидатов и избирательных объединений финансировать избирательные кампании только за счет избирательных фондов, обязанность формировать избирательные фонды только из определенных источников, установление ограничений для размеров пожертвований в фонды и способов распоряжения их средствами и др.).

Статья 5.18 КоАП РФ содержит охранительные нормы, направленные на установление мер административной ответственности в отношении лиц, нарушивших правила, установленные Законом о выборах (в том числе правила статьи 32).

Следует обратить внимание на наличие в тексте ст. 32 Закона о выборах слов: "не допускается", "могут", "не должна" и проч., указывающих на наступление последствий несоблюдения изложенных требований. Прослеживается бланкетный характер изложения.

В связи с изложенным весь механизм правового регулирования становится очевиден в результате систематического толкования данных норм; становится возможным установить не только связь регулятивных и охранительных норм в одной сфере, но и ее значение: возможность объединить рассматриваемые нормы права и преобразовать их в структурные элементы модели идеальных правовых норм, которые могут иметь примерно следующий вид:

1. «При осуществлении предвыборной агитации ее финансирование осуществляется только из избирательного фонда. Нарушение данного требования влечет административную ответственность в виде штрафа в размере...»

2. «В случае пожертвования в денежной форме для целей предвыборной кампании, произведенного физическим лицом, соответствующие денежные средства должны быть перечислены в избирательный фонд кандидата или

избирательного объединения. В случае невыполнения указанного требования жертвователю может быть привлечен к административной ответственности в виде штрафа в размере...»

8. Дайте характеристику правовой позиции по делу, описанной в нижеприведенном тексте с точки зрения ее отнесения к элементам модели формирования правоприменительной практики.

Л. обратился в Ворошиловский райсуд г. Волгограда с иском к К., где просил признать К. утратившей право на жилую площадь и аннулировать ее постоянную регистрацию в спорном Домовладении. В процессе производства по делу представитель Л. просил уточнить круг лиц, участвующих в деле, и привлечь в качестве третьего лица на стороне ответчицы паспортно—визовую службу (ПВС) района. Ходатайство мотивировалось тем, что Данное государственное учреждение при положительном исходе Дела должно будет исполнять решение суда в части аннулирования регистрации К. по данному месту жительства. Однако суд рассмотрел дело без участия ПВС и своим решением иск Л. удовлетворил. Судебной коллегией по гражданским делам Волгоградского областного суда решение суда первой инстанции оставлено без изменения. Непривлечение же ПВС к участию в деле второй судебной инстанцией не было использовано в качестве «кассационного повода» к отмене решения суда первой инстанции. Почему такое «непривлечение» не влечет за собой отмены судебного акта, в кассационном определении не объяснялось. Хотя, согласно п. 4 ч. 2 ст. 308 ГПК РСФСР и п. 4 ч. 2 ст. 364 ГПК РФ, непривлечение к участию в деле лица, права и обязанности которого затрагиваются вынесенным по делу решением, является безусловным основанием для отмены решения суда в кассационном и надзорном порядке.

Ключ ответа:

В данной задаче мы сталкиваемся с таким элементом модели формирования правоприменительной практики, как *прецедент применения* - получившее широкое распространение и признание в практике работы правоприменительных органов (преимущественно судебных) использование ранее состоявшегося прецедента толкования. Иначе говоря, прецедент применения — это, как правило, стадия проверки жизнеспособности прецедента толкования и его регулятивных свойств.

Чаще всего прецедент применения как бы логически вытекает из ранее состоявшегося нового, нестандартного толкования нормы, имевшего место в связи с рассмотрением другого дела. Но, в отличие от прецедента толкования, при вынесении прецедента применения, правоприменительный орган (должностное лицо) как правило, уже не дает подробного обоснования толкованию правовой нормы, положенному в основу решения, поскольку такое толкование закона уже воспринято практикой, вошло в сознание правоприменителей.

Применительно к указанной выше фактуре необходимо указать следующее:

В соответствии с пп.4 п. 4 ст. 330 ГПК РФ, а также пп 4 п. 4 ст. 379.7, принятие судом решения о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле, является безусловным основанием для отмены судебных актов (решений суда первой инстанции, судебных постановлений).

Тем не менее, на практике сложился своеобразный прецедент применения норм процессуального закона, в случаях, когда решение суда касается прав и обязанностей лиц, не привлеченных к участию в деле. Данный прецедент применения конкретизирует указанные выше положения ГПК РФ и объективируется в виде следующего правила: *решение подлежит отмене в случае, если суд разрешил вопрос о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле, за исключением ситуаций, когда к участию в деле не привлечен государственный или муниципальный орган, специально созданный для выполнения указанных в резолютивной части решения предписаний.*

Таким образом, указанная позиция основывается на системном толковании норм гражданского и гражданско-процессуального законодательства, при котором полномочия государственных органов в сфере исполнения соответствующих решений судов выведены за пределы рассматриваемых в суде правоотношений.

9. Покажите, используя текст приведенной ниже статьи, значение общеязыковых норм (в частности, разграничения соединительных и разделительных союзов) для правильного толкования смысла санкции статьи.

Уголовный кодекс Российской Федерации

Статья 159.5. Мошенничество в сфере страхования

3. Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные лицом с использованием

своего служебного положения, а равно в крупном размере, -

наказываются штрафом в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет, либо принудительными работами на срок до пяти лет с ограничением свободы на срок до двух лет или без такового, либо лишением свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев либо без такового и с ограничением свободы на срок до полутора лет либо без такового.

Ключ ответа: Правильное понимание смысла санкции данной статьи достигается в результате грамматического ее толкования. При этом особое внимание следует уделить соединительным и разделительным союзам.

В приведенном выше тексте статьи 159.5 УК РФ мы имеем дело со сложной (альтернативной) санкцией (по степени конкретизации).

Следует сразу сказать, что санкцией предусмотрена возможность применения одного из трех основных видов наказаний (штраф, исправительные работы и лишение свободы) совместно с дополнительным – ограничением свободы или без него. Такая возможность предусмотрена в тексте соответствующего абзаца статьи путем единственного употребления соединительного союза «И» с добавлением фразы «либо без такового».

Для отграничения разных частей санкции (применительно к основным наказаниям) законодатель использует разделительные союзы (имеют значение разделения, играют роль выбора, чередования, исключения)

Более того, альтернативность данной санкции имеет несколько уровней:

А) Части первого (верхнего) уровня смыслового разделения отграничиваются друг от друга союзом «либо»;

Б) Разделение санкции на втором (нижнем) уровне имеет смысл внесения дополнительной (подчиненной) альтернативы наказаний; здесь для разграничения используется союз «или».

В виде нумерованного и маркированного списка изложенная в статье санкция может быть представлена следующим образом (для удобства союзы, разделяющие части санкции разных уровней, выделены разными цветами и размерами):

Возможные виды наказаний, предусмотренные санкцией статьи 159.5 УК РФ:

1. штраф:

1.1. в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей

или

1.2. в размере:

1.2.1. заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет

или

1.2.2. иного или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет

либо

2. принудительные работы на срок до пяти лет:

2.1. с ограничением свободы на срок до двух лет

или

2.2. без такового

либо

3. лишение свободы на срок до шести лет:

3.1. со штрафом:

3.1.1. в размере до восьмидесяти тысяч рублей

или

3.1.2. в размере заработной платы осужденного за период до шести месяцев

или

3.1.3. в размере иного дохода осужденного за период до шести месяцев

либо

3.2. без такового

И, как уже было указано, все данные виды наказания могут назначаться совместно с ограничением свободы на срок до полутора лет **ИЛИ** без такового.

10. Разъясните содержание понятия «открытый воздух», которое использовано в ст. 109 Трудового кодекса РФ. Назовите способ его толкования.

Трудовой кодекс Российской Федерации

Статья 109. Специальные перерывы для обогрева и отдыха

Работникам, работающим в холодное время года на открытом воздухе или в закрытых необогреваемых помещениях, а также грузчикам, занятым на погрузочно-разгрузочных работах, и другим работникам в необходимых случаях предоставляются специальные перерывы для обогрева и отдыха, которые включаются в рабочее время. Работодатель обязан обеспечить оборудование помещений для обогрева и отдыха работников.

Ключ ответа:

В контексте данной статьи содержание понятие «открытый воздух» может быть установлено посредством логического анализа понятий в рамках логического способа толкования. Наряду с рассматриваемым термином в данном абзаце законодатель приводит термин «закрытое помещение». Данные термины воспринимаются как антонимы и, соответственно, раскрытие понятия открытого воздуха производится через логическое противопоставление.

Легальное определение помещения приводится в ст. 141.4. ГК РФ: «Помещением признается обособленная часть здания или сооружения, пригодная для постоянного проживания граждан (жилое помещение) либо для других целей, не связанных с проживанием граждан (нежилое помещение), и подходящая для использования в соответствующих целях».

Соответственно, все, что находится за пределами таких обособленных частей зданий или сооружений, понимается как открытое пространство. Синонимичность же терминов «открытое пространство» и «открытый воздух» обусловлено тем, что в науке воздух определяется как вездесущий природный фактор или как наиболее общая среда обитания человека.

11. Провести анализ предложенного текста, по результатам анализа сформировать комплекс вопросов, которые помогут компании Tallos понять оппонентов и подготовиться к предварительным консультациям с руководством «Globalsintes», обосновать предлагаемые вопросы.

Текст для задания.

Фармацевтическая компания «Tallos» является одним из мировых лидеров в своей отрасли, владеет фармацевтическими предприятиями в разных странах мира, имеет большую филиальную сеть и контролирует около 15% рынка медицинских препаратов. Компания ведет широкий спектр научных исследований, обладает самыми современными технологиями производства лекарственных средств

Выбор основных стратегий корпорации сегодня определяется успехами в ряде масштабных проектов. На данный момент наиболее близки к переходу в стадию промышленного производства два из них.

1. Производство алерго-нейтрализаторов компонентов косметических средств. Это новое направление в деятельности корпорации. Проект находится в исследовательской стадии и продвигается не просто. С одной стороны - сделано серьезное научное открытие, позволившее получить универсальное соединение, способное нейтрализовать алергогенные свойства широкого круга самых эффективных компонентов косметических препаратов, а теоретически – любых соединений. Проведенные тесты дали превосходный результат, что обещает не только беспрецедентный коммерческий успех, но и выход в новые сферы бизнеса и на новые рынки, т.е. закладывает серьезные перспективы развития компании. С другой стороны, проект никак не может выйти из опытной стадии. Разработанное оборудование высокоточного синтеза хорошо работает только в лабораторных условиях. Над созданием промышленной технологии идет работа уже два года, но пока безрезультатно и перспективы решения проблемы на данный момент неясны. Отсюда - выход продукта на рынок отодвигается на неопределенный срок, а затраты на разработку промышленной технологии продолжают возрастать. В условиях финансово-экономического кризиса это становится весьма серьезной нагрузкой на бюджет компании. Поэтому, несмотря на исключительную ценность проекта, руководство «Tallos» начинает задумываться о его «замораживании», хотя это является крайне нежелательным и в финансовом и в стратегическом отношениях.

2. Создание вакцины против СПИДа. После долгих лет исследований такая вакцина (теоретически - полностью излечивающая СПИД), наконец, разработана. Пока она находится в стадии испытаний. Проведенные два года назад на 2-х небольших группах добровольцев, они продемонстрировали очень обнадеживающие результаты. На данный момент заканчивается еще один цикл испытаний, который не только подтвердил уже имеющиеся результаты, но и однозначно показал, что вакцина не дает побочных эффектов.

Учитывая значимость и перспективы изобретения, ход испытаний и поступившие после получения «Tallos» патента на вакцину предложения от ряда правительств по финансированию масштабных клинических испытаний в их странах (необходимых для рекомендаций Всемирной организацией здравоохранения), руководство рассматривает продвижение данного проекта как главную перспективу компании. Принято решение в кратчайшие сроки обеспечить производство вакцины в требуемых для таких испытаний объемах и подготовить все условия для выхода на широкий рынок.

(ситуация)

К сожалению, для изготовления вакцины необходим компонент, имеющийся только в природе – фермент, извлекаемый из ткани морского моллюска «Corelli heliopora».

Данный вид морских моллюсков является не слишком распространенным и располагается, в отличие от большинства видов, на достаточно большой глубине. На сегодня известен только один остров у берегов Африки, где размеры колонии и глубина нахождения «Corelli heliopora» позволяет немедленно начать их промышленную добычу. Некоторое время назад компания «Talos» рассматривала возможность переговоров с правительством Тунисии - африканской страны, в территориальных водах которой расположен этот остров, о его концессии и даже были подготовлены все компоненты технологии для промышленной добычи. Однако, переговоры не состоялись в связи со сложным политическим положением в данной стране и отсутствием у правительства возможностей гарантировать безопасность предприятия.

К сожалению, все остальные места нахождения «Corelli heliopora», используемые корпорацией при изготовлении экспериментальных партий препарата, для промышленной добычи в требуемых объемах не годятся. Пока не ясно, удастся ли синтезировать требуемый компонент. Полученный на данный момент синтетический заменитель фермента имеет принципиально неудовлетворительную эффективность и производить препарат не позволяет.

Отсрочка клинических испытаний в необходимом масштабе и получения одобрения ВОЗ задержит широкое распространение вакцины на несколько лет, а компания «Talos» уже имеет патент на вакцину, которая может обеспечить финансовое процветание компании на много лет вперед, особенно, при ее массовом применении. В то же время компания уже начала готовить акцию по раздаче вакцины бедным людям, которые нуждаются в ней больше всего.

В сложившейся ситуации руководством «Talos» принято решение немедленно начать переговоры о концессии острова у берегов Африки, объемов моллюсков на котором как раз должно хватить для решения задачи, тем более, что политическая ситуация в Тунисии значительно улучшилась.

К Вам – обратилось руководство «Talos» за помощью в анализе ситуации и разработке позиции для ведения переговоров с правительством Тунисии о концессии острова. Известно, что правительство Тунисии охотно идет на соглашения о предоставлении в разработку полезных ресурсов на своей территории, причем, в силу серьезных финансовых проблем, основным критерием для заключения договоров считает предложенную заявителем цену. Текущее финансовое положение компании «Talos» позволяет предложить за концессию острова сроком на один год не более \$ 50 000 000.

В то же время получена информация, что необходимый «Talos» остров интересует известного химического гиганта – корпорацию «Globalsintes», которая также зондирует возможность приобретения его в концессию. Более того, представители «Globalsintes» намерены быть в Тунисии уже в ближайшие дни.

Химическая корпорация «Globalsintes» является одним из конкурентов фармацевтической компании «Talos» в ряде важных сегментов рынка компонентов медицинских препаратов. В свое время между компанией «Talos» и корпорацией «Globalsintes» велись консультации о взаимовыгодном научно-исследовательском сотрудничестве и технологической взаимопомощи. По ряду направлений переговоры были близки к успеху, однако, по некоторым причинам, в конечном итоге, сорвались. Представители «Globalsintes» отказались принять условия сотрудничества с «Talos» и обе компании взяли курс на углубление конкуренции. Одним из результатов срыва этих переговоров явились трудности «Talos» с проектом производства алерго-нейтрализаторов, поскольку именно корпорация «Globalsintes» владеет уникальной промышленной технологией высокоточного синтеза, в доступе к которой и была заинтересована ваша компания.

Ключ

Представляется необходимым перед проведением переговоров с правительством Тунисии о концессии острова провести переговоры с корпорацией Globalsintes, поскольку в результате конкуренции за концессию острова со стороны Talos и Globalsintes предложенная цена концессии будет существенно превышать цену, на которую рассчитывают обе корпорации.

При проведении переговоров с Globalsintes необходимо установить цель, преследуемую корпорацией для концессии острова. В связи с этим первостепенным вопросом является выяснения мотивом и побудительных действий для получения концессии на остров.

Ключевой вопрос: «В связи с чем Вам необходима концессия острова». В дальнейшем возможно уточнение вопроса: «Необходима ли вам концессия для производства алерго — нейтрализаторов?». В случае, если концессия острова им необходима для иных целей, то первое что необходимо выяснить не ведут ли корпорации разработки в одном направлении — производство лекарства от СПИДа на основе фермента, извлекаемого из ткани морского моллюска «Corelli heliopora».

Прин

12. Провести анализ конфликта и предложить переговорное решение.

В call-центре возникли разногласия между сотрудниками. Часть из них - курящие курили на своих рабочих местах, что вызвало протест другой части – некурящих. После этого курильщики стали выходить на перекуры. Через некоторое время это также вызвало протест некурящей части работников, т.к. им приходится фактически работать за своих курящих товарищей, поскольку система работы центра состоит в том, что звонок проходит на свободный аппарат и не ответить на актуальный звонок работник центра не может. Таким образом, рабочая нагрузка на некурящих, по их мнению, значительно увеличивается.

Обращение к руководству центра привело к предложению решить проблему внутри своего коллектива, но при этом не рассчитывать ни на какие дополнительные материальные или финансовые вложения со стороны руководства. Руководство также

заявило, что обеспокоено возможностью снижения производительности труда в связи с возникшей ситуацией и напомнило, что размер оплаты труда в центре напрямую зависит от производительности всего коллектива, не может быть дифференцирован из расчета количества звонков на одного работающего персонально, следовательно, будет по-прежнему ориентирован на общую производительность, поделенную на количество рабочих мест. При этом руководство не может пойти на жесткое разделение смен, т.к. условия действия центра построены на непрерывном рабочем процессе и гибкой последовательной сменяемости операторов.

13. Провести анализ конфликта и предложить переговорное решение.

Южный город. Кооператив построил малоквартирный дом. По устной договорённости между членами кооператива крышей мог пользоваться только владелец квартиры на последнем этаже – господин Анохин. За это он оплачивал все расходы на её содержание. Крыша его интересовала постольку, поскольку он был художником-любителем – любил по выходным выносить мольберт на крышу и рисовать восхитительные виды прекрасного южного города и окружающих его гор.

В новые времена кооператив был преобразован в ТСЖ. В уставе ТСЖ порядок пользования крышей и её обслуживания прописан не был – сложившаяся традиция оформлена не была. И вот некто – господин Борисов купил квартиру в этом доме. О сложившейся традиции пользования крышей он уведомлён не был. Когда Господин Борисов узнаёт об указанной традиции, то заявляет о своём несогласии с ней, поскольку тоже хочет пользоваться крышей. Крыша интересует господина Борисова, поскольку он является любителем астрономии – у господина Борисова есть телескоп, и он хотел бы периодически устанавливать его на крыше и любоваться звёздами.

Господин Анохин совсем не хочет терять право единоличного пользования крышей и грозит отказаться единолично оплачивать её содержание. Другие жильцы хотят быстрее разрешения конфликта господина Анохина и господина Борисова, поскольку их полностью устраивает то, что они не платят за содержание крыши, а на пользование крышей они не претендуют.

5.4. Предполагается провести имитацию переговоров с участием медиатора по предложенной фабуле.

Сторона 1.

Ситуация директора ООО «Путь», которому принадлежит автостоянка.

Ночью 25.08.2008 года на территории автосервиса, принадлежащего ПБОЮЛ (ФИО), произошел пожар. Территория автосервиса граничит с территорией автостоянки. В результате пожара, хранящейся на автостоянке автомашине Игошиной А.В., были причинены повреждения (общая сумма – 567 364 рубля). Пожар возник на территории автосервиса по вине Пестова С.М., производившего там, в ночное время, электросварочные работы.

Игошина А.В. обратилась в суд с иском о взыскании вреда, причиненного ее автомобилю, к ООО «Путь». Решением суда иск Игошиной А.В. был удовлетворен в полном размере. Судебное решение исполнено полностью.

Вы полагаете, что поскольку виновником пожара является автосервис, его владелец должен возместить ООО «Путь» сумму, выплаченную Игошиной А.В. на основании судебного решения.

Информация для формирования позиции директора ООО «Путь».

Вы проконсультировались с адвокатом, который считает, что в данном случае есть все основания обратиться в арбитражный суд, чтобы взыскать указанную сумму с владельца автосервиса. Однако предупредил, что суд может не удовлетворить Ваши требования полностью, поскольку автомобиль Игошиной был оснащен автоматической коробкой передач и специальной сигнализацией, предусматривающей блокировку дверей и колес. Договором хранения не были предусмотрены какие-либо специальные правила хранения автомашины Игошиной А.В., в то время как Постановлением Правительства РФ от 17.11.2001 № 795 утверждены Правила оказания услуг автостоянок, регулирующие отношения в сфере услуг по хранению автомобилей и других автотранспортных средств на автостоянках. Данными Правилами предусмотрено, что постановка автотранспортного средства на автостоянку осуществляется в соответствии с указаниями уполномоченного работника исполнителя, правилами пользования автостоянкой, правилами техники безопасности, противопожарными, санитарными и иными правилами, предусмотренными законодательными актами РФ.

Автомобиль Игошиной А.В. был припаркован в непосредственной близости от стены, отделяющей автостоянку от автосервиса. Его владелец неоднократно предупреждал о недопустимости парковки автомобилей на таком близком расстоянии от автосервиса, поскольку это нарушало и правила пожарной безопасности и техники безопасности (любая сосулька, сорвавшаяся зимой с крыши, могла повредить автомобилю). Но работники автостоянки, для того, чтобы получить большую прибыль, пренебрегли (с Вашего ведома) указанными предупреждениями и разрешали парковку автомобилей возле стены, соседствующей с сервисом.

После начала пожара работники автостоянки пытались сдвинуть автомашину Игошиной с места, разбили стекло, чтобы получить доступ в салон, а впоследствии отбуксировали пожарной автомашиной с помощью троса. Технических средств для эвакуации автомашин, имеющих автоматическую коробку передач, буксировка которых разрешена только методом полной или частичной погрузки, а также договоров с предприятиями, занимающимися такого рода деятельностью, предприятие-хранитель (ООО «Путь») не имеет. То есть в причинении вреда есть и вина автостоянки, не обеспечившей надлежащее исполнение обязанностей профессионального хранителя, и работников автостоянки (разбитые стекла, выведенная из строя коробка передач).

В плане ведения бизнеса, Вы заинтересованы в сотрудничестве с автосервисом, поскольку сервис находится в непосредственной близости от автостоянки и клиенты автостоянки часто пользуются его услугами. Кроме того, владелец сервиса дал понять, что в случае открытого конфликта он доведет до сведения клиентов автостоянки то, что ими не соблюдается правил техники безопасности и пожарной безопасности, соблюдение которых необходимо профессиональными хранителями.

Сторона 2.

Ситуация владельца автосервиса, ПБОЮЛ

Ночью 25.08.2008 года на территории Вашего автосервиса произошел пожар. Пожар возник по вине Пестова С.М., производившего там, в ночное время, электросварочные работы.

Территория автосервиса граничит с территорией автостоянки. В результате пожара автомашине Игошиной А.В., хранящейся на автостоянке, были причинены повреждения (общая сумма – 567 364 рубля).

Игошина А.В. обратилась в суд с иском о взыскании вреда, причиненного ее автомобилю, к ООО «Путь», которому принадлежит автостоянка. Решением суда иск Игошиной А.В. был удовлетворен в полном размере. Судебное решение исполнено полностью.

Владелец автостоянки полагает, что поскольку виновником пожара является автосервис, Вы должны возместить его фирме сумму, выплаченную на основании судебного решения Игошиной А.В.

Информация для формирования позиции владельца автосервиса, ПБОЮЛ.

Вы не можете согласиться с тем, что вред, который возместил директор ООО «Путь» Игошиной Вы должны ему возмещать. Юрист, к которому Вы обратились, пояснил, что работодатель отвечает за вред, причиненный его работниками другим лицам в случае, если вред причинен работником, исполняющим свои трудовые обязанности. Пожар произошел по вине Пестова С.М., производившего электросварочные работы на территории автосервиса. Вы на работу Пестова не принимали – трудовой договор с ним не заключали, к работе не допускали. Более того, в ночное время (после 22.00 сервис не работает). В помещение автосервиса Пестова пропустил сторож, который не обладает полномочиями по найму работников.

Более того, Вы считаете, что автомобиль бы не пострадал, соблюдай ООО «Путь» правила пожарной безопасности. Вы неоднократно предупреждали их директора о недопустимости парковки автомобилей в непосредственной близости от стены, отделяющей автостоянку от автосервиса.

Тем не менее, владелец автосервиса не желает судебной тяжбы, которую собирается затеять директор ООО «Путь», так как она не уверена в том, что выиграет процесс (по крайней мере полностью). Более того, процесс займет силы и время, а в случае проигрыша еще и придется платить деньги, а первоочередная задача - восстановлению автосервиса, куда вложены большие средства.

Помимо этого, автосервису не выгодно портить отношений с соседями, поскольку многие из клиентов автостоянки пользуются услугами сервиса, а в случае острого конфликта директор ООО «Путь» может создать вашему сервису неблагоприятную репутацию, распространив сведения о том, что руководство автосервиса не может уследить за своими работниками, которые пускают на территории сервиса посторонних лиц. В этом случае часть клиентов может отказаться от услуг сервиса.

Поэтому Автосервис готов возместить ущерб, но не более 30% от той суммы, которую запрашивает директор ООО «Путь», а также готовы предложить скидку на ремонт автомобилей клиентам автостоянки в размере от 3% до 7%.

Исходя из проанализированных данных, выделите структуру конфликта, раскройте поводы и причины возникновения данного конфликта, а также покажите, как формировался данный конфликт. Раскройте способы урегулирования данного конфликта.

II. ПРОМЕЖУТОЧНАЯ АТТЕСТАЦИЯ

1. Тестовые задания с несколькими возможными правильными ответами.

1.1. Анализ как формальная процедура включает в себя следующие мыслительные операции

- А. сравнение элементов
- Б. познание генетических (какой элемент от какого происходит), функциональных, причинно-следственных связей между элементами
- В. построение прогнозов относительно будущего поведения исследуемого объекта
- Г. познание содержания каждого элемента в отдельности
- Д. выявление уникальных (единичных), типичных (групповых) и общих (универсальных) свойств каждого из элементов.

1.2. Аналитическими компетентностями юриста являются

- А. знания норм осуществления аналитической работы
- Б. умения осуществления аналитической работы
- В. скорость решения аналитических задач
- Г. правовая культура
- Д. навыки аналитической работы

1.3. Значение юридической аналитики заключается в том, что она

- А. служит обеспечивающим средством, своеобразным инструментом познания
- Б. повышает качество юридического инструментария
- В. является необходимым условием успешной и эффективной профессиональной деятельности
- Г. усиливает юридическую аргументацию
- Д. позволяет усовершенствовать научное познание

1.4. В структуру правоприменительной практики включаются следующие элементы

- А. повседневная текущая практика издания индивидуальных правовых предписаний по конкретным юридическим делам
- Б. правовые позиции высших судебных инстанций;
- В. объективированный опыт интерпретационной и правоконкретизирующей деятельности в виде прецедентов и правоположений;
- Г. организационно-методические правила и рекомендации руководящего характера;
- Д. практику органов судебного контроля или так называемую практику правотворческого толкования.

1.5. По характеру решаемой задачи правовые ситуации делятся на

- А. вариативные
- Б. однозначные
- В. очевидные (стандартные)
- Г. нестандартные
- Д. проблемные ситуации

1.6. В основания правовой позиции входят

- А. ценности
- Б. ресурсы
- В. принципы
- Г. нормы профессиональной деятельности
- Д. требования

1.7. В профессиональный контекст аналитической работы юриста входят

- А. цели и задачи интеллектуальной деятельности

- Б. материальные ресурсы
- В. инструменты интеллектуальной деятельности
- Г. нормативные правовые акты и индивидуальные правовые акты
- Д. правила интеллектуальной деятельности

1.8. В объективированный опыт интерпретационной и правоконкретизирующей деятельности в виде прецедентов и правоположений входят

- А. прецедент толкования
- Б. норма права
- В. прецедент применения
- Г. правоположение
- Д. деловое обыкновение

1.9. Функциями правоприменительной практики являются

- А. методологическая
- Б. правонаправляющая (ориентирующая)
- В. идеологическая
- Г. правоконкретизирующая
- Д. сигнально-информационная

1.10. Юридическими свойствами доказательств являются

- А. относимость
- Б. достоверность
- В. упрощение
- Г. допустимость
- Д. доказательность

Ключ ответа

1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
А,Б,Д	А,Б,Д	А,Б,В	А,В,Г,Д	В,Г,Д	А,В,Г	А,В,Д	А,В,Г,Д	Б,Г,Д	А,Б,Г

2. Тестовые задания в открытой форме.

2.1. Опыт индивидуального властного индивидуального регулирования общественных отношений, который дополнительно к нормативной системе правового регулирования является основой разрешения юридического дела. – это

Ключ ответа *Правоприменительная практика*

2.2. Логический прием, посредством которого сложно организованное целое мысленно делится на составляющие его элементы, свойства, отношения, которые исследуются отдельно с целью более полного и глубокого знания об объекте как целом – это

Ключ ответа *Анализ*

2.3. Оценка места и значение права в государственно-правовой действительности, являющаяся проявлением правовой культуры и результатом аналитической деятельности, основанная на системе элементов профессиональной культуры – это

Ключ ответа *Правовая позиция*

2.4. Уникальный набор жизненных обстоятельств, который требует правового решения – это

Ключ ответа *Правовая ситуация*

2.5. Редко встречающееся совокупность реальных жизненных обстоятельств, требующая правового решения и аналитической работы юриста – это

Ключ ответа *Нестандартная правовая ситуация*

2.6. Редко встречающееся совокупность реальных жизненных обстоятельств предметной, социальной неоднозначности и противоречивости – это

Ключ ответа *Проблемная правовая ситуация*

2.7. Совокупность целей и задач, инструментов и правил интеллектуальной деятельности, обеспечивающих разрешение правовых ситуаций – это

Ключ ответа *Профессиональный контекст*

2.8. Совокупность устойчивых форм интеллектуальной деятельности юриста при разрешении правовых ситуаций – это
Ключ ответа *Аналитическая культура*

2.9. Научно обоснованная и философски оправданная система средств познавательной деятельности, соответствующая природе права и неразрывно связанная с предметом правоправедения – это
Ключ ответа *Метод юриспруденции*

2.10. Отсутствие конкретной нормы, необходимой для регламентации отношения, входящего в сферу правового регулирования
Ключ ответа *Пробел в законодательстве*

3. Тестовые задания с выбором единственного правильного ответа.

3.1. Элементом высшей критики правового акта при толковании является

- А. проверка смысла нормы права
- Б. проверка подлинности нормы
- В. проверка правильности используемых в тексте понятий
- Г. соотношение нормы права с другими правовыми предписаниями
- Д. критика юридико-технического совершенства правового предписания
- Е. проработка внешнего содержания правового акта

3.2. Элементом нишей критики правового акта при толковании является

- А. проверка словесно-документального изложения нормы права
- Б. проверка подлинности нормы
- В. проверка правильности используемых в тексте понятий
- Г. соотношение нормы права с другими правовыми предписаниями
- Д. критика юридико-технического совершенства правового предписания
- Е. проработка внешнего содержания правового акта

3.3. Правоположения представляют собой

- А. нормы профессиональной юридической деятельности
- Б. устоявшиеся типовые решения по применению юридических норм, которые в реальности приобретают черты общих правил
- В. формально установленные правила поведения, предусмотренные актом применения права
- Г. положения государственной власти, установленные в нормативных правовых актах
- Д. общие правила поведения, содержащиеся в нормативных актах
- Е. устоявшиеся варианты действий субъектов права

3.4. К форме изложения организационно-методических правил и рекомендаций руководящего характера в Российской Федерации относится

- А. статья нормативного акта
- Б. механизм правового регулирования
- В. руководящие постановления Пленума Верховного суда
- Г. законы Российской Федерации
- Д. нормативные договоры
- Е. правовые факты

3.5. К элементу юридической конструкции относится:

- А. объективная сторона
- Б. понятие
- В. права и обязанности
- Г. субъективная сторона
- Д. правовой интерес
- Е. правоположение

3.6. К элементу юридической конструкции не относится

- А. субъекты
- Б. акты применения права
- В. права и обязанности
- Г. правовой интерес
- Д. акты реализации права

Е. юридические факты

3.7. В содержание понятия входит:

- А. объем
- Б. существенные признаки
- В. отличительные характеристики
- Г. существенные свойства
- Д. термины
- Е. свойства явления

3.8. В объем понятия входит:

- А. круг явлений, на которые распространяется данное понятие
- Б. существенные признаки явления действительности
- В. отличительные характеристики понятия
- Г. существенные свойства феномена действительности
- Д. термины
- Е. свойства явления

3.9. Имя понятия представляет собой:

- А. слово или словосочетание, с помощью которого обозначается предмет или группа предметов
- Б. набор существенных признаков юридического объекта
- В. отличительные характеристики понятия
- Г. существенные свойства феномена действительности
- Д. термины
- Е. свойства явления

3.10. К индивидуальному правовому акту относится

- А. Решение суда
- Б. Договор
- В. Закон
- Г. Указ Президента Российской Федерации
- Д. Постановление Правительства Российской Федерации
- Е. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации

Ключ ответа

1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
Б	Д	Б	В	В	Г	Б	А	А	Б

4. Опрос.

4.1. Как понимается анализ?

Ответ.

Анализ (греч. analysis - разложение, расчленение) – логический прием, посредством которого сложно организованное целое мысленно делится на составляющие его элементы, свойства, отношения, которые исследуются отдельно с целью более полного и глубокого знания об объекте как целом.

Анализ как логическая операция входит составной частью всякого практического исследования и сводится к выявлению его строения, состава, его свойств, связей.

Анализ рассматривается как формальная процедура и как аналитический аппарат юриспруденции.

Анализ как формальная процедура.

Анализ. Разложение элементов, процедура сравнения элементов, познание содержания каждого элемента в отдельности, выявление уникальные (единичные), типичные (групповые) и общие (универсальные) свойства каждого из элементов.

Синтез. Далее следует операция воссоединения. На основе же воссоединения элементов в единое целое исследователь: 1) познает генетические (какой элемент от какого происходит), функциональные, причинно-следственные связи между элементами; 2) на основе определения структуры объекта строит гипотезы относительно роли, функций каждого элемента внутри целого; 3) делает выводы о том, какие элементы являются для системы жизненно важными, необходимыми, какие – факультативными; 4) строит прогнозы относительно будущего поведения исследуемого объекта.

Анализ как аналитический аппарат юриспруденции (правовые модели, юридические конструкции, понятия и др.).

Применительно к данной конструкции анализ рассматривается как интеллектуальный инструмент

профессионального юридического мышления. Формирование наукой и последующее включение данного инструментария в юридическое образование ориентирует студента на формирование профессиональных навыков работы в юридической профессии.

4.2. Как понимается юридическая аналитика?

Ответ.

Юридическая аналитика может быть представлена в 2 срезях: как деятельность и как культурная традиция.

Юридическая аналитика как деятельность представляет собой целенаправленную интеллектуальную деятельность юриста в области права, осуществляемая посредством анализа и синтеза, направленная на решение правовых задач, прежде всего, проблемного характера.

Юридическая аналитика как культурная традиция представляет собой учение об элементах и структуре мышления, на которых основаны его сложные формы, мыслительные процедуры в юридической науке и практике. Иными словами юридическая аналитика - учение о правильном мышлении юриста.

Рассмотрим основные существенные признаки юридической аналитики как культурной традиции:

1) Учение представляет собой систему знаний, обеспечивающих различные практики. Учение не является теорией, оно во многом спекулятивно. По большому счету представляет собой спекулятивные рассуждения, не подкрепленные методологией юридической науки и проверкой.

2) Мышление в культурной традиции представляет собой структурированное сознание, осуществляющее мыслительные операции по определенным правилам. Здесь в структуру мышления, прежде всего, входят язык и логика.

3) Мышление как система представляет собой совокупность взаимосвязанных элементов, которые в целом осуществляют интеллектуальную работу.

4) Элементы мышления – составляют определенные мыслительные единицы, по средствам которых осуществляется интеллектуальная функция: понятия, модели, конструкции и т. д. (об элементах мышления далее).

5) Структура мышления – система актов, обеспечивающих работу системы мышления. Иными словами - это то как работать с понятиями, конструкциями, теориями, идеями и т. д.

4.3. Что такое правовая позиция и какова ее структура?

Ответ.

Правовая позиция - это оценка места и значение права в государственно-правовой действительности, являющаяся проявлением правовой культуры и результатом аналитической деятельности, основанная на системе элементов профессиональной культуры.

В этой связи можно говорить о нормотворческих, доктринальных и правоприменительных правовых позициях.

Основаниями правовой позиции являются множественные элементы, которые находятся в профессиональной культуре: ценности, принципы, нормы профессиональной деятельности, функции и т. д.

Средствами формирования правовой позиции выступают элементы мышления, с помощью которых происходит формирование оценки правовой ситуации и правовые аргументы, при помощи которых обосновывается такая оценка.

Элементами мышления являются нормы права, юридические модели и конструкции и т.д.

Область правовых аргументов представлена широким спектром юридической информации. Правовые аргументы представляют собой исходные положения, взятые из юридической сферы, выступающие в качестве основания тезиса и обосновывающие его. Сюда могут включаться противоположения интерпретационных актов, авторитетные мнения ученых, решения конкретных юридических дел, и т. д.

Совокупность суждений, собственно, и составляют правовую позицию. В свою очередь, правовая позиция оказывает влияние на формирование правовой позиции по делу.

4.4. Какие функции выполняют модели при анализе правовых ситуаций?

Ответ.

У теоретических моделей две функции. Первая – объяснение. Вторая – прогнозирование.

Объяснение. С одной стороны, теоретическая модель позволяет нам понять, что есть данный объект по принципу, каковы его свойства, структура, внутренние связи, основные свойства, законы развития, саморазвития и взаимодействия с окружающей средой, научиться управлять объектом или процессом, определять наилучшие способы управления при заданных целях и критериях.

Прогнозирование. Теоретическая модель позволяет предсказать, как этот процесс поведет себя в будущем. Чем надежнее теоретические модели, тем больше у нас шансов осмысленно действовать, осуществлять осмысленную деятельность.

Некоторые исследователи (А.Ф. Черданцев) указывают, что модели как средство познания, исследования, гносеологическая категория обладают интерпретаторской, критериальной функциями. Но модель может не иметь исследовательского характера, а выполнять специальную задачу описания, демонстрации.

4.5. Каким образом используются теоретические модели при анализе правовых текстов?

Ответ.

Использование теоретических моделей при анализе правовых текстов.

Сформированные модели в юриспруденции в науке включаются в юридическое образование, включаются в правовое сознание и мышление будущих юристов, после этого они служат аналитическими элементами в юридической профессиональной практике.

В правоведении, юридической практике идеальные модели существуют в виде схем, символических знаков или в виде определенной структуры описания объекта. К числу идеальных моделей следует отнести различные составы, логическую модель нормы права, информационную модель процесса применения права, правотворчества, механизма правового регулирования, представленный в виде схемы, и др. Например, состав правоотношения — это идеальный объект (модель), которого в природе не существует. В действительности нет объекта, который состоял бы из таких совершенно разнородных элементов, как человек (субъект правоотношения), материальные объекты (объект правоотношения), субъективные права и юридические обязанности. Все это можно объединить в одно целое только мысленно в виде идеальной модели. Тем не менее, «состав правонарушения» служит эффективным инструментом познания общественных отношений. Используя эту модель, юрист при анализе норм права стремится установить все содержательные моменты общественного отношения, все элементы состава правоотношения.

Использование моделей в профессиональной практике сводится к следующим функциям:

1) В процессе аналитики, как уже указывалось, юрист оценивает текст и раскладывает его на составляющие элементы. Он познает фактическую ситуацию и воссоздает именно формальную сторону отношений (в выше указанном примере). В этом смысле теоретическая модель служит основанием для профессионального анализа.

2) Оценка правовых текстов на соответствие теоретическим моделям. Здесь юрист применительно к конкретным задачам оценивает объект на соответствие разработанным наукой моделям. Об этом уже говорилось, на предмет дефектов закона. Например, при разработке договора юрист должен проверять, чтобы соответствующие права корреспондировали друг другу, обеспечивались механизмами реализации.

4.6. Каков понятие и структура правоприменительной практики?

Ответ.

Юридическая практика – это объективированный опыт индивидуально-правовой деятельности компетентных органов, складывающийся в результате различных видов юридической деятельности.

Правоприменительная практика – это опыт индивидуального властного индивидуального регулирования общественных отношений, который дополнительно к нормативной системе правового регулирования является основой разрешения юридического дела.

В структуре юридической практики следует выделять несколько пластов ее содержания:

повседневную текущую практику издания индивидуальных правовых предписаний по конкретным юридическим делам; объективированный опыт интерпретационной и правоконкретизирующей деятельности в виде прецедентов и пражений;

организационно-методические правила и рекомендации руководящего характера;

практику органов судебного контроля или так называемую практику правотворческого толкования.

4.7. Охарактеризуйте повседневную текущую практику издания индивидуальных правовых предписаний по конкретным юридическим делам?

Ответ.

Повседневная текущая практика издания индивидуальных правовых предписаний по конкретным юридическим делам.

Это своеобразный строительный материал, «кирпичики» или «первичные клеточки», из которых складываются основные направления формируемой правоприменительной практики. Здесь лишь намечаются некоторые тенденции правоприменения. Будучи конкретным выражением опыта и правовой культуры служебной деятельности должностных лиц, вся совокупность рассматриваемых юридических дел не только создает основу, почву будущих правоположений и тенденций правоприменения, но и сама является отражением обратного влияния объективно сложившейся практики правоприменения.

4.8. Что входит в организационно-методические правила и рекомендации руководящего характера?

Ответ.

Организационно-методические правила и рекомендации руководящего характера.

Речь идет прежде всего, о руководящих постановлениях Пленума Верховного суда, которые являются актами официального нормативного толкования, юридическая сила которых основывается на их легальности, то есть государственной обязательности. Они содержат в себе обобщенный опыт правоприменительной квалификации общественных отношений в виде актуальной практики единообразного понимания и применения правовых норм, которая выступает как конкретизированные суждения о смысле правовых норм; расширительное или ограниченное толкование законодательства; формулирование правоположений, выработанных практикой судебной системы; напоминание о правовых нормах, которыми следует руководствоваться; типизация фактических обстоятельств в рассматриваемых юридических делах; логическое развитие условий применения гипотезы, диспозиции и санкции правовой нормы и т. д. Разработка и принятие руководящих разъяснений не преследует цель создания новых правовых норм, а сформулированные в постановлениях организационно-вспомогательные правила призваны обслуживать

практическое применение уже имеющихся норм права. Отсюда они черпают свою юридическую силу из разъясняемого законодательства прекращают свое действие путем отмены или изменения своего разъяснения Верховным судом либо в связи с отменой разъясняемых норм. Все это свидетельствует, что руководящие разъяснения Пленума Верховного суда РФ являются дополнительным, вспомогательным источником права, нетрадиционным по происхождению по юридической силе.

Методические письма, информационные справки и обзоры юридической практики высших и центральных правоприменительных органов представляют собой особое и вместе с тем необходимое средство обеспечения законности и единообразия в юридической деятельности. Они занимают промежуточное положение между актами казуального толкования и руководящими разъяснениями Пленума Верховного суда. Это научно-практические рекомендации по актуальным вопросам правоприменения, формируемые для организации единства внутриведомственного правового порядка. Они призваны информировать, пропагандировать и рекомендовать наиболее правильные и законные приемы и образцы рассмотрения и разрешения юридических дел.

4.9. Какова роль юридических конструкций как средств аналитической деятельности юриста?

Ответ.

Юридические конструкции как средство аналитической деятельности юриста.

Сформированные юридические конструкции в юриспруденции в науке включаются в юридическое образование, включаются в правовое сознание и мышление будущих юристов, после этого они служат аналитическими элементами в юридической профессиональной практике. И наоборот, юридические конструкции активно формируются сами юристами в ходе профессиональной деятельности и извлекаются из нее.

Юридические конструкции как единицы юридического мышления, безусловно, могут рассматриваться как средство анализа позитивного права.

Использование юридических конструкций в профессиональной практике сводится к следующим функциям:

1) Теоретическая конструкция служит основанием для профессионального анализа. Юрист, пользуясь юридической конструкцией, выделяет из социальной действительности то, что является юридически значимым и, более того, организует выделенные факты в соответствующих модельных представлениях.

2) Оценка правовых текстов на соответствие имеющимся нормативным юридическим конструкциям. Здесь юрист применительно к конкретным задачам оценивает объект на соответствие имеющимся типичным схемам отношений.

4.10. Какова роль юридических понятий в профессиональной юридической практике?

Ответ.

Роль юридических понятий в профессиональной юридической практике определяется их местом и значением в юридической науке.

Различать явления;

Понимать явления, умение различать главные и второстепенные признаки, познаем свойства.

Понятия организуются в группы, классифицируются, составляя понятийный аппарат. Понятийное мышление.

Сложность представляют понятия, которые не имеют законодательных дефиниций. В этом случае, необходимо:

- четко понимать смысл данного понятия, ту сферу, контекст в которую он входит и употребляется, выражает смысл;

- находить в понятии существенные и несущественные признаки;

- правильно работать в пространстве юриспруденции.

Именно поэтому необходимо обращаться к понятиям, выработанным наукой и понимать, каким образом данные понятия образовались.

5. Задачи.

5.1. Прочитайте внимательно нижеприведенный текст. Какие теоретические модели могут быть применены для описанной ниже правовой ситуации?

01.02.2021 г. между обществом с ограниченной ответственностью «Барс» и С. С. Ивановым был заключен договор аренды. В соответствии с условиями договора аренды общество с ограниченной ответственностью «Барс» предоставляет С. С. Иванову за плату во временное владение и пользование транспортное средство - легковой автомобиль марки TOYOTA LAND CRUISER. Срок аренды – 2 месяца. Согласованный размер арендной платы составляет 50 000 рублей в месяц. Имущество передано по акту приема-передачи от 02.02.2021 г.

04.03.2021 г. С.С. Ивановым обществу с ограниченной ответственностью «Барс» была перечислена сумма в размере 50 000 рублей в счет оплаты за пользование автомобилем.

05.04.2021 г между обществом с ограниченной ответственностью «Барс» и индивидуальным предпринимателем С. С. Ивановым было заключено дополнительное соглашение к договору аренды. В соответствии с условиями дополнительного соглашения общество с ограниченной ответственностью «Барс» передает индивидуальному предпринимателю С. С. Ивановым дополнительно еще один автомобиль марки ХЕНДЕ СОЛЯРИС. Стоимость аренды автомобиля ХЕНДЕ СОЛЯРИС составила 25 000 рублей в месяц.

15.04.2021 г. между обществом с ограниченной ответственностью «Барс» и индивидуальным предпринимателем С. С. Ивановым было заключено дополнительное соглашение к договору аренды, в соответствии с которым срок аренды автомобилей был продлен до 6 месяцев.

30.04.2021 г. С. С. Ивановым обществу с ограниченной ответственностью «Барс» была перечислена сумма в размере 50 000 рублей в счет оплаты за пользование автомобилем.

С. С. Иванов пользовался автомобилями TOYOTA LAND CRUISER и ХЕНДЕ СОЛЯРИС до 15.08.2021 г. Арендная плата С. С. Ивановым не вносилась.

16.08.2021 г. автомобили С. С. Ивановым были переданы обратно обществу с ограниченной ответственностью «Барс».

Ключ ответа.

Сформированные модели в юриспруденции в науке включаются в юридическое образование, включаются в правовое сознание и мышление будущих юристов, после этого они служат аналитическими элементами в юридической профессиональной практике.

В правоведении, юридической практике идеальные модели существуют в виде схем, символических знаков или в виде определенной структуры описания объекта. К числу идеальных моделей следует отнести различные составы, логическую модель нормы права, информационную модель процесса применения права, правотворчества, механизма правового регулирования, представленный в виде схемы, и др. Например, состав правоотношения — это идеальный объект (модель), которого в природе не существует. В действительности нет объекта, который состоял бы из таких совершенно разнородных элементов, как человек (субъект правоотношения), материальные объекты (объект правоотношения), субъективные права и юридические обязанности. Все это можно объединить в одно целое только мысленно в виде идеальной модели. Тем не менее, «состав правонарушения» служит эффективным инструментом познания общественных отношений. Используя эту модель, юрист при анализе норм права стремится установить все содержательные моменты общественного отношения, все элементы состава правоотношения.

В приведенном тексте могут быть применены для описанной ниже правовой ситуации следующие теоретические модели: механизм правового регулирования, правоотношение и правонарушение.

Механизм правового регулирования — это технологическая схема правового регулирования. Зная МПР, юрист может представить себе, какие звенья пройдет процесс воплощения нормы права в жизнь, какие остановки и сбои могут произойти в этом процессе. А значит, он в состоянии предложить научно обоснованный план повышения эффективности правового регулирования за счет укрепления его основных звеньев. В предложенном тексте хорошо просматривается смена стадий механизма правового регулирования и, соответственно, элементов, входящих в его содержание: норма права – юридический факт-правоотношение и акт реализации.

Правоотношение является сложным образованием. Оно имеет определенное внутреннее строение.

Состав правоотношения – это теоретическая правовая модель, состоящая из взаимосвязанных элементов.

Правоотношение обладает сложной по составу элементов структурой. В нее входят:

а) содержание правоотношения, причем различаются материальное содержание, т. е. поведение субъектов, и юридическое содержание, т. е. субъективные юридические права и обязанности;

Субъективное право и соответствующая ему обязанность образуют юридическую связь управомоченной и обязанной сторон. Причем правовое отношение может состоять из одной или нескольких юридических связей. Например, правоотношение, возникающее на основе договора купли-продажи, включает в себя как минимум две правовые связи: первая – право покупателя получить товар и обязанность продавца передать товар покупателю; вторая – право продавца получить деньги за товар и обязанность покупателя заплатить за него согласованную в договоре сумму.

б) субъекты правоотношений, т. е. участники правоотношения;

в) объекты правоотношения.

В анализируемой ситуации возникло длящееся правоотношение их договора аренды. В состав правоотношения договора займа включаются: субъекты (обществом с ограниченной ответственностью «Барс» и С. С. Ивановым), объект (TOYOTA LAND CRUISER, который в дальнейшем был дополнен автомобилем ХЕНДЕ СОЛЯРИС) и право требования передачи объекта правоотношения и обязанность передать объект правоотношения другой стороне.

Совершаемые правонарушения неоднородны по своему характеру и, соответственно, могут быть разных видов. Однако по степени общественной опасности и юридическому оформлению их можно объединить в две группы: преступления и проступки.

Исходя из условий задачи, можно сделать вывод, что речь идет о гражданском проступке

В предложенных условиях задачи можно обнаружить следующий объем необходимых и достаточных признаков для квалификации данного деяния в качестве гражданского правонарушения, возникшего в связи с неисполнением арендатором своей обязанности по оплате арендной платы.

Объектом данного гражданского правонарушения являются отношения, связанные с временным владением и пользованием различных объектов, имеющих ценность.

Предметом данного гражданского правонарушения выступают TOYOTA LAND CRUISER и ХЕНДЕ СОЛЯРИС.

Объективная сторона выражается в неисполнении обязанности по оплате арендованного имущества, установленного договором,

Субъективная сторона данного правонарушения характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект правонарушения – физическое вменяемое правосубъектное лицо - С. С. Иванов.

5.2. Изучите внимательно Правила поведения на стадионе Муниципального автономного общеобразовательного учреждения гимназия № 35 (фотографии указаны ниже). Исходя из данной правовой ситуации определите содержат ли Правила поведения на стадионе нормы? Если содержат, то к какой разновидности норм их можно отнести?



Ключ ответа.

Регулировать (в социальной жизни) – значит определять, каким должно быть поведение людей, чтобы общество могло существовать и развиваться как единая система.

Регулирование может быть техническим и социальным.

Социальное регулирование - это нормирование взаимодействий членов общества, на основе принципов его существования, целей и ценностей функционирования и развития.

Социальное регулирование определяет направления дальнейшего развития, формирования общественных отношений.

Субъект – субъектная модель социального регулирования.

Техническое регулирование - это нормирование деятельности с объектами естественной природы и техническими конструкциями.

Субъект – объектная природа технического регулирования.

Отличия социального и технического регулирования:

1) В отличие от технического регулирования предметом социального регулирования является нормирование взаимодействий членов общества (общественных отношений);

2) В отличие от технического регулирования средством социального регулирования являются именно социальные нормы, а не технические нормы;

3) В отличие от технического регулирования целью социального регулирования являются обеспечение порядка в обществе, формирование границ социальных процессов и упорядочение общественных отношений, а не технологических процессов, повышения их безопасности и эффективности.

Конкретный социальный порядок устанавливается в результате действия множества самых разнообразных факторов. Под социальным порядком понимается состояние урегулированности общественных отношений в обществе. В их числе выделяют следующие.

1. Так называемые «стихийные» регуляторы как непосредственное проявление естественных законов природы и общества. Факторы стихийного регулирования носят естественный характер и могут выражаться в виде конкретных событий общесоциального масштаба, явлений экономического порядка, феноменов массового поведения и т.п. Это, например, увеличение продолжительности жизни людей, массовые сезонные заболевания, демографические процессы, миграция населения, инфляционные ожидания и т.д. В своем стремлении к порядку общество и государство стремятся взять под свой контроль данные факторы, однако это удается далеко не всегда. Иногда же их влияние вообще не отражается общественным сознанием или отражается неадекватно.

2. Социальные нормы как регуляторы, связанные с волей и сознанием людей.

3. Акты индивидуального регулирования, выступающие в виде целевого, адресного воздействия субъектов друг на друга.

Для понимания природы действующих в обществе норм, оснований и правил социального нормирования необходимо различать два смысла термина «норма». Во-первых, норма есть естественное состояние некоторого объекта (процесса, отношения, системы и т.д.), конституируемое его природой – естественная норма. Во-вторых, норма – это руководящее начало, правило поведения, связанное с сознанием и волей людей, возникающее в процессе культурного развития и социальной организации общества – социальная норма.

Техническое регулирование - это связанные с волей и сознанием людей общие правила регламентации формы их социального взаимодействия, возникающие в процессе исторического развития и функционирования общества, соответствующие типу культуры и характеру его организации.

Социальным нормам присущи следующие признаки:

1. Они являются общими правилами.

Сказанное означает, что социальные нормы устанавливают правила поведения в обществе, т.е. определяют, каким может или должно быть поведение субъектов с точки зрения интересов общества. При этом социальные нормы действуют непрерывно во времени, обладают многократностью действия и обращены к неопределенному кругу лиц (не имеют конкретного адресата).

2. Данные нормы возникают в связи с волевой, сознательной деятельностью людей.

Одни социальные нормы создаются в процессе целевой деятельности, другие возникают в многократно повторяющихся актах поведения, не отделяются от самого поведения и выступают как его образцы и стереотипы, третьи формируются в виде принципов, закрепляющихся в общественном сознании, и т.д. Иначе говоря, анализируемые нормы по-разному соотносятся с волей и сознанием людей, однако всегда возникают в связи с ними.

3. Названные нормы регламентируют формы социального взаимодействия людей, т.е. направлены на регулирование общественных отношений, поведения в обществе.

4. Они возникают в процессе исторического развития (как его фактор и результат) и функционирования общества. Социальные нормы, будучи элементом общества, отражают процессы его развития, влияют на их темпы и характер, словом, имеют свое место в истории общества, свою историческую судьбу.

Кроме того, они стабилизируют социум, а значит, включены в процессы его функционирования, являются как порождением, так и регулятором указанных процессов.

5. Эти нормы соответствуют типу культуры и характеру социальной организации общества. По мнению М. Вебера, именно культура позволяет людям придать смысл миру, создать основу для суждения о взаимодействии людей.

С учетом изложенного, Правила поведения на стадионе содержат как технические нормы, так и разновидность социальных норм, норм права. К технической норме, например, относится п. 4 части «Запрещается», к правовой норме - п. 4 части «Запрещается».

5.3. Назовите упоминаемые в приведенном ниже описании дела юридические факты и определите их вид. Охарактеризуйте значение юридических фактов для определения прав и обязанностей субъектов права.

Глава администрации Каринского сельского округа Глазков постановлением от 23 октября 2003 г. № 279 предоставил ЗАО «Славнефть» земельный участок в аренду на 49 лет для эксплуатации автозаправочной станции. На основании указанного постановления 5 января 2004 г. был заключен договор аренды. В 2012 г. администрации Одинцовского муниципального района на основании данных из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним выяснила, что 10 февраля 2004 г. право собственности на участок было зарегистрировано за Российской Федерацией. Администрация обратилась в арбитражный суд с иском о признании зарегистрированного права собственности Российской Федерации на земельный участок отсутствующим, ссылаясь на то, что в соответствии с п. 10 ст. 3 Федерального закона от 25 октября 2001 г. № 137-ФЗ «О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации» полномочия по распоряжению земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена, переходят к органам местного самоуправления муниципальных районов и городских округов; запись в ЕГРП о праве собственности Российской Федерации на спорный земельный участок в 2004 г. внесена незаконно, поскольку правоустанавливающих документов, подтверждающих возникновение у Российской Федерации права собственности на регистрацию, представлено не было.

Ключ ответа.

Правоотношения – динамичное явление. Они возникают, изменяются, прекращаются, реализуются. Динамика правоотношений связана с реальными жизненными обстоятельствами, т.е. с юридическими фактами.

Юридический факт – конкретное жизненное обстоятельство, с наступлением которого норма права связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений.

Рассматриваемые факты называются юридическими, поскольку предусмотрены в нормах права: прямо – в гипотезе, косвенно – в диспозиции, санкции. Как только в жизни появляются факты, указанные в гипотезе нормы, последняя начинает действовать, т.е. лица – адресаты нормы – приобретают права и обязанности, названные в ее диспозиции.

Диспозиция управомочивающей или обязывающей правовой нормы предписывает, каким может или должно быть поведение активной стороны. Действия лиц, совершаемые в соответствии с предписаниями диспозиции юридической нормы, являются юридическими фактами, реализующими права и обязанности. Следовательно, фиксируя права и обязанности, диспозиция косвенно указывает на юридические факты.

Кроме того, факты называются юридическими потому, что вместе с нормами права определяют конкретное содержание взаимных прав и обязанностей сторон. Например, содержание прав и обязанностей покупателя и продавца устанавливается не столько нормой гражданского права, сколько договором между сторонами, а последний является юридическим фактом.

Классификация юридических фактов.

Юридические факты представляют собой разнообразные жизненные обстоятельства, а потому их можно классифицировать по различным основаниям. Важнейшим является деление юридических фактов по тем последствиям, которые они влекут, и их волевому содержанию.

1) По волевому признаку юридические факты делятся на события и деяния (действие или бездействие). События – это такие юридические факты, наступление которых не зависит от воли субъектов правоотношения (пожар от удара молнии, истечение срока, естественная смерть человека и др.).

Юридические события — обстоятельства, не зависящие как юридические факты от воли людей. Таковы, например, смерть и рождение человека, истечение времени, явления стихийного характера.

События могут быть подразделены на две группы:

а) относительные события — обстоятельства, вызванные деятельностью людей, но выступающие в данных правоотношениях независимо от породивших их причин;

б) абсолютные события — обстоятельства, которые не вызваны волей людей и не выступают в какой-либо зависимости от нее.

Действия – волевые акты поведения людей, внешнее выражение их воли и сознания. Они могут быть правомерными и неправомерными.

Правомерные действия могут быть подразделены на три основные группы: а) индивидуальный акт, б) юридический поступок, в) правомерное действие, создающее указанный в законе объективированный результат, имеющий хозяйственное или культурное значение (результативное действие).

Индивидуальный акт представляет собой правомерное действие, с которым нормы права связывают юридические последствия в силу волевой направленности данного действия на эти последствия. Правовые последствия наступают здесь потому, что на них направлена воля лица, совершающего гражданско-правовую сделку, индивидуальный административный или процессуальный акт.

Юридический поступок представляет собой правомерное действие, с которым нормы права связывают юридические последствия в силу самого факта волевого действия независимо от того, было ли направлено это действие на данные последствия или нет. Здесь, таким образом, юридические последствия связываются непосредственно с самим фактом действия лица независимо от его волевой направленности. К этой группе правомерных действий, в частности, относятся сами факты признания долга, заявления об отказе принять исполнение в гражданском праве, заявления об определенных фактах в административном праве (независимо от основания и направленности соответствующих действий).

Результативное действие представляет собой действие, с которым нормы права связывают правовые последствия в силу достижения им известного практического результата, выраженного в объективированной форме. Такова, в частности, трудовая деятельность, деятельность автора, изобретателя или рационализатора.

Неправомерное действие — волевое поведение, которое не соответствует правовым предписаниям, ущемляет субъективные права, не согласуется с возложенными на лиц юридическими обязанностями.

С внешней, формально-юридической стороны все неправомерные действия независимо от субъективного отношения к ним лица (вины) и последствий их совершения образуют единую группу. В этой плоскости понятия «неправомерное действие (поведение)», «противоправное действие (поведение)», «правонарушение» — синонимы.

Правонарушение — это виновное противоправное действие (бездействие). Признаки правонарушения находят выражение в составе правонарушения, т. е. в совокупности закрепленных в юридических нормах его сторон, элементов. В то же время, как будет показано дальше, основание юридической ответственности, включающее наряду с составом правонарушения некоторые другие обстоятельства, является весьма сложным, многозвенным, образующим весьма специфическое соединение юридических фактов.

Правонарушения по характеру общественной вредности (опасности) подразделяются на преступления и проступки (административные деликты, дисциплинарные проступки, гражданские правонарушения и др.).

2) По последствиям юридические факты делятся на правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие. Правообразующие факты вызывают возникновение правоотношений. Это гражданско-правовые сделки, заключение трудового договора, заключение брака в соответствии с нормами семейного права, совершение преступных действий, вызывающих уголовно-правовые отношения, и др. Правоизменяющие факты изменяют правоотношения. Например, перевод на другую работу изменяет содержание трудового правоотношения между сторонами, хотя в целом правоотношение сохраняется. Правопрекращающие факты обуславливают прекращение правоотношений. Таковыми являются действия лица по осуществлению субъективного права или исполнению юридической обязанности. Однако правоотношение может прекращаться не только в результате реализации субъективных прав и обязанностей, но и вследствие, например, смерти человека (субъекта права), гибели вещи (объекта правоотношения).

Один и тот же факт способен вызвать несколько юридических последствий. В частности, смерть гражданина одновременно может вызвать возникновение правоотношений по наследованию, прекращение трудового правоотношения, изменение правоотношения по найму жилого помещения.

Очень часто для возникновения правоотношения требуется фактический состав, т.е. совокупность двух или нескольких юридических фактов, наличие которых необходимо для наступления юридических последствий (так, для возникновения пенсионного правоотношения нужны достижение определенного возраста, наличие трудового стажа и решение органов социального обеспечения о назначении пенсии). Нередко нормы права связывают юридические последствия не только с наличием того или иного обстоятельства, но и с его отсутствием. Типичным примером такой связи служит неисполнение обязанности, которое выступает основанием возникновения процессуального отношения в

целях защиты нарушенного права. Факты, свидетельствующие об отсутствии каких-либо обстоятельств или действий, в юридической науке называются отрицательными.

На основании изложенного юридическими фактами, указанными в настоящем деле являются:

- предоставление ЗАО «Славнефть» земельного участка в аренду на 49 лет для эксплуатации автозаправочной станции: правомерное действие (юридический поступок), провоообразующий;
- 5 января 2004 г. заключение договора аренды: правомерное действие (юридический поступок), провоообразующий. Вместе с фактом образуют юридический состав для возникновения правоотношения аренды;
- регистрация права собственности 10 февраля 2004 г. на участок за Российской Федерацией: неправомерное действие (гражданский проступок), провоообразующий;
- обращение Администрации в арбитражный суд с иском о признании зарегистрированного права собственности Российской Федерации на земельный участок: правомерное действие (юридический поступок), провоообразующий.

5.4. Дайте теоретический анализ правовой ситуации: определите состав и виды правоотношений между участниками ситуации.

Гражданин Протопопов Антон 10 сентября 2014 года заключил беспроцентный договор займа на сумму три миллиона рублей сроком на 1 год с гражданином Сивковым Николаем. Протопопов Антон женат на Протопоповой Анне и имеет сына Протопопова Олега в возрасте 1 год и 10 месяцев; других родственников Протопопов Антон не имеет. 1 июня 2015 года Протопопов Антон и Протопопова Анна погибают в автомобильной катастрофе. Органами опеки и попечительства осиротевшему Протопопову Олегу назначается опекуном Волков Юрий (брат Протопоповой Анны).

Ключ ответа.

Правоотношение является сложным образованием. Оно имеет определенное внутреннее строение.

Состав правоотношения – это теоретическая правовая модель, состоящая из взаимосвязанных элементов.

Правоотношение обладает сложной по составу элементов структурой. В нее входят:

а) содержание правоотношения, причем различаются материальное содержание, т. е. поведение субъектов, и юридическое содержание, т. е. субъективные юридические права и обязанности;

Субъективное право и соответствующая ему обязанность образуют юридическую связь управомоченной и обязанной сторон. Причем правовое отношение может состоять из одной или нескольких юридических связей. Например, правоотношение, возникающее на основе договора купли-продажи, включает в себя как минимум две правовые связи: первая – право покупателя получить товар и обязанность продавца передать товар покупателю; вторая – право продавца получить деньги за товар и обязанность покупателя заплатить за него согласованную в договоре сумму.

б) субъекты правоотношений, т. е. участники правоотношения;

в) объекты правоотношения.

Существует два типа правовых связей: относительные, возникающие между отдельными лицами (субъектами права), и абсолютные – между субъектом права и обществом (всяким и каждым).

Классификация правовых отношений осуществляется по различным основаниям.

1) По отраслевому признаку: на конституционные, гражданско-правовые, административно-правовые и т. д. В основе этого деления лежит специфика отдельных областей общественных отношений.

2) По характеру содержания правоотношения подразделяются на общерегулятивные, регулятивные и охранительные. Общерегулятивные правоотношения появляются непосредственно из закона. Они возникают на основании юридических норм, гипотезы которых не содержат указаний на юридические факты. Такие нормы порождают у всех адресатов одинаковые права или обязанности без всяких условий (например, многие конституционные нормы). Регулятивные нормы, содержащие в гипотезе указание на юридические факты, также порождают у всех адресатов одинаковые право-субъектные возможности, гарантируемые государством. Возможность иметь субъективные права и нести юридические обязанности представляет собой право особого рода, элемент общерегулятивного правоотношения. Регулятивные правоотношения вызываются к жизни нормами права и юридическими фактами (событиями и правомерными действиями). Они могут возникать и при отсутствии нормативной регламентации на основе договора между сторонами. Охранительные правоотношения появляются на основе охранительных норм и правонарушений. Они сопряжены с возникновением и реализацией юридической ответственности, предусмотренной в санкции охранительной нормы.

3) В зависимости от степени конкретизации (индивидуализации) субъектов (сторон) правоотношения могут быть относительными и абсолютными. В относительных конкретно (поименно) определены обе стороны (покупатель и продавец, поставщик и получатель, истец и ответчик). В абсолютных названа лишь управомоченная сторона, а обязанная сторона – это каждый и всякий, чья обязанность состоит в том, чтобы воздерживаться от нарушения субъективного права (правоотношения, вытекающие из права собственности, авторского права).

4) По характеру обязанности правоотношения делятся на активные и пассивные. В правоотношениях активного типа обязанность одной стороны состоит в совершении определенных положительных действий, а право другой – лишь в требовании исполнить эту обязанность. В правоотношениях пассивного типа обязанность заключается в воздержании от действий, запрещенных юридическими нормами

В изложенной ситуации возникло несколько правоотношений. Правоотношение по договору займа, правоотношения брака и правоотношение попечительства. В состав правоотношения договора займа включаются: субъекты (Протопопов Антон и Сивков Николай), объект (три миллиона рублей) и право требования передачи денежных средств (у Сивкова Николая) и обязанность передать полученные денежные средства (у Протопопова Антона).

В состав правоотношения брака включаются: субъекты (Протопопов Олег и Протопопова Анна), объект (нематериальное благо) и право требования заботы о супруге (у Протопопова Антона) и обязанность осуществления заботы (у Протопопова Антона).

В состав правоотношения опеки включаются: субъекты (Протопопов Олег и Волков Юрий), объект (действия по поводу представления интересов) и право требования представления интересов (у Протопопова Олега) и обязанность представлять интересы подопечного (у Волкова Юрия).

Классификация правоотношения по договору займа: семейное, регулятивное, относительное, активного типа.

Классификация правоотношения брака: гражданско-правовое, регулятивное, относительное, активного типа.

Классификация правоотношения попечительства: гражданско-правовое, регулятивное, относительное, активного типа.

5.5. Дать теоретический анализ правовой ситуации: определить вид правового поведения гражданина Ивкина И.Н.; какая мера государственно-правового принуждения была применена к Ивкину И.Н.

1. Гражданин Ивкин И.Н. отказывался добровольно исполнять свою юридическую обязанность – материально содержать сына. 2. Кировский районный суд города Екатеринбурга, рассмотрев исковое заявление гражданки Сидоровой А.Б. с требованием о взыскании алиментов с гражданина Ивкина И.Н. на содержание его малолетнего сына Ивкина Алексея, вынес решение об удовлетворении требования истицы. 3. Суд вынес решение, обязывающее ответчика выплачивать алименты в размере, установленном статьёй 81 Семейного кодекса РФ.

Ключ ответа.

Выделяются следующие виды правового поведения:

- 1) правомерное – социально полезное поведение, соответствующее правовым предписаниям;
- 2) правонарушение – социально вредное поведение, нарушающее требования норм права;
- 3) злоупотребление правом – социально вредное поведение, но осуществляемое в рамках правовых норм;
- 4) объективно противоправное деяние, не наносящее вреда, но осуществляемое с нарушением правовых велений.

Сюда же можно отнести противоправное поведение недееспособного лица.

В приведенной ситуации гражданин Ивкин И.Н. совершил гражданско-правовой проступок.

Виды мер государственно-правового принуждения.

Меры предупреждения применяются с целью не допустить, предупредить наступление предупреждения возможных правонарушений, либо используются при обеспечении безопасности при стихийных бедствиях, авариях, несчастных случаях. В основе таких мер, может быть, отрицательная характеристика личности (изъятие охотничьего огнестрельного оружия), стихийное бедствие (реквизиция транспортного средства) и правомерное поведение (досмотр пассажиров и их багажа). К этой же группе превентивных средств относятся меры, применяемые с целью обеспечения государственного контроля и надзора, осуществляемые при проведении таможенного, пограничного, лицензионного, экспортного контроля. Как видим, названные меры отличаются не только превентивной, но и право-обеспечительной направленностью.

Меры пресечения применяются для прекращения (пресечения) в принудительном порядке противоправных действий и предотвращения их вредных последствий. Иными словами, эти меры применяются только при наличии факта правонарушения. К таким мерам принято относить: привод и официальные предостережения лица за его антиобщественное поведение; изъятие определенного имущества, если нет разрешения на него (печатей, штампов, огнестрельного и иного оружия, радиопередатчиков и т.д.) депортация.

Меры правосоставительные (меры защиты) применяются для обеспечения исполнения невыполненной юридической обязанности, возложенной на индивида или организацию. Принудительные меры этой направленности, в отличие от мер юридической ответственности, наступают не только в связи с фактом правонарушения, но и в силу объективно-противоправного действия (ущерб причиненный источником повышенной опасности). Примечательно и то, что восстановительные меры в ряде случаев реализуются и при отсутствии противоправности вообще (возмещение вреда, понесенного при спасении имущества). В юридической литературе к группе таких мер относится: выселение из самовольно занятого жилого помещения, изъятие незаконно полученного, восстановление статуса работника, уволенного не на законных основаниях и др.

Юридическая ответственность. Данную меру государственно-правового принуждения необходимо рассмотреть отдельно (указано ниже).

Законодательство предусматривает и иные специфические меры государственно-правового принуждения, не являющиеся ответственностью. Это, например, принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые к несовершеннолетним (недееспособным) лицам за совершение общественно опасных деяний (ст. 90, 91 УК РФ). Они также не несут элементов кары. Такой же спецификой обладают меры медицинского характера – принудительное лечение в условиях, обеспечивающих общественную безопасность лиц, совершивших общественно опасные деяния в состоянии невменяемости (помещение душевнобольного нарушителя в психиатрический стационар – ст. 99 УК РФ).

Еще одна специфическая мера государственного принуждения – реквизиция. Это изъятие в экстренных случаях имущества у собственников в государственных или общественных интересах с выплатой его стоимости (ст. 242 ГК РФ).

В целом можно отметить, что государственное принуждение, несмотря на изменения в его содержании, институт постоянный в смысле его целевого назначения, предопределенности правом.

Таким образом, к гражданину Ивкину И.Н. была применена мера государственного принуждения в виде юридической ответственности.

5.6. Определите состав правонарушения в нижеприведенной ситуации.

18 июля 2014 года в период времени с 02:00 до 03:30 в квартире расположенной по адресу: г. Екатеринбург, ул. Фрезеровщиков, д. 32, кв. 28 у бывшего в состоянии алкогольного опьянения С.А. Середкина, находящегося в с разрешения проживающей в указанной квартире Н.А. Симоновой, из корыстных побуждений, с целью личного обогащения возник преступный умысел, направленный на тайное хищение чужого имущества и последующее обращение его в свою пользу. Реализуя свой преступный умысел, 18 июля 2014 г. в период времени с 02:00 ч. до 03:30 ч., С.А. Середкин, находясь в комнате вышеуказанной квартиры и, убедившись, что за его действиями никто не наблюдает и не контролирует, умышленно, действуя из корыстных побуждений, с целью личного обогащения, путем свободного доступа, тайно похитил из кошелька, находившегося на компьютерном столе в указанной комнате, принадлежащие Н.А. Симоновой денежные средства в сумме одной тысячи рублей, которые с целью беспрепятственного выноса из квартиры спрятал в карман надетых на нем спортивных брюк. С похищенным имуществом С.А. Середкин с места преступления скрылся, получив реальную возможность распорядиться ими по своему усмотрению. В последующем похищенным имуществом С.А. Середкин распорядился по своему усмотрению, чем причинил Н.А. Симоновой материальный ущерб на сумму одна тысяча рублей. 18 июля 2014г. около 14.00 ч. Н.А. Симонова обнаружила пропажу денежных средств в сумме одной тысячи рублей. По факту кражи денежных средств Н.А. Симонова обратилась с заявлением в ОП № 14 УМВД России по г. Екатеринбургу. В краже данных денежных средств она заподозрила С.А. Середкина, который ранее был у нее в гостях, о чем сообщила сотрудникам полиции.

Вечером этого же дня С.А. Середкин был задержан сотрудниками уголовного розыска ОП № 14 УМВД России по г. Екатеринбургу.

Ключ ответа

Совершаемые правонарушения неоднородны по своему характеру и, соответственно, могут быть разных видов. Однако по степени общественной опасности и юридическому оформлению их можно объединить в две группы: преступления и проступки.

Исходя из условий задачи, можно сделать вывод, что речь идет о преступлении

Преступление – наиболее общественно опасное деяние. Формально-юридически все они закреплены в Уголовном кодексе Российской Федерации. Если определяющим в этом единстве является социальная сторона (общественная опасность), то решающим – юридическая. Здесь действует принцип «Нет преступления без указания в законе». Каким бы жестоким, общественно – опасным ни было деяние, если оно не запрещено Уголовным кодексом Российской Федерации, то преступлением не является. Не знает уголовное право и аналогии.

Дефиниция преступления закреплена в ст. 14 Уголовного кодекса Российской Федерации: «Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом Российской Федерации под угрозой наказания».

В предложенных условиях задачи можно обнаружить следующий объем необходимых и достаточных признаков для квалификации данного деяния в качестве преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 158 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Объектом кражи, как и любой другой формы хищения, являются отношения собственности. Отношения собственности включают права собственника по владению, пользованию и распоряжению своим имуществом.

Предметом кражи выступает лишь движимое имущество – денежные средства в сумме одной тысячи рублей, принадлежащие Н.А. Симоновой.

Объективная сторона выражается в тайном хищении чужого имущества. Изъятие признается тайным в случаях, когда:

- виновный действует в отсутствие собственника, иного владельца либо третьих лиц;
- виновный действует в присутствии собственника, владельца либо третьих лиц, но незаметно для них;
- собственник, владелец либо третьи лица наблюдают факт завладения имуществом, но не обнаруживают (в силу каких-либо причин) своего присутствия и не пытаются оказать противодействия виновному, ошибочно полагающему, что он действует тайно;
- виновный действует в присутствии лиц, не осознающих противоправность его действий;
- изъятие происходит в присутствии лиц, заведомо не способных осознавать происходящее вследствие умственной неполноценности, малолетства, состояния опьянения или по иным причинам.

В основе признания хищения тайным лежит так называемый субъективный критерий: виновный должен быть уверен, что действует тайно.

По конструкции объективной стороны состав является материальным. Кража признается оконченной с момента изъятия имущества и получения реальной возможности пользоваться или распоряжаться изъятим имуществом по своему усмотрению с корыстной целью.

Установка наличия или отсутствия такой возможности зависит как от характера похищаемого имущества, так и от места совершения преступления. Если хищение совершается на охраняемой территории, деяние может быть признано оконченным преступлением после выноса имущества за пределы данной территории.

В нашем случае С.А. Середкин, находясь в комнате вышеуказанной квартиры и, убедившись, что за его действиями никто не наблюдает и не контролирует, путем свободного доступа, тайно похитил из кошелька, находившегося на компьютерном столе в указанной комнате, принадлежащие Н.А. Симоновой денежные средства в сумме одной тысячи рублей, которые с целью беспрепятственного выноса из квартиры спрятал в карман надетых на нем спортивных брюк. С похищенным имуществом С.А. Середкин с места преступления скрылся, получив реальную возможность распорядиться ими по своему усмотрению. В последующем похищенным имуществом С.А. Середкин распорядился по своему усмотрению, чем причинил Н.А. Симоновой материальный ущерб на сумму одна тысяча рублей.

Субъективная сторона кражи характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком преступления выступает корыстная цель – С.А. Середкин из корыстных побуждений, с целью личного обогащения совершил тайное хищение чужого имущества и последующее обращение его в свою пользу.

Субъект преступления общий – физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста – С.А. Середкин.

5.7. Прочитайте следующий текст. Определите вид и выделите элементы юридической конструкции в тексте статьи 158.1. Уголовного кодекса Российской Федерации и статьи 7.27. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Классифицируйте данные юридические конструкции. Покажите отличия юридических конструкций в тексте статей 158.1. Уголовного кодекса Российской Федерации и статьи 7.27. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Уголовный кодекс Российской Федерации.

Статья 158.1. Мелкое хищение, совершенное лицом, подвергнутым административному наказанию

Мелкое хищение чужого имущества, совершенное лицом, подвергнутым административному наказанию за мелкое хищение, предусмотренное частью 2 статьи 7.27 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, - наказывается штрафом в размере до сорока тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех месяцев, либо обязательными работами на срок до ста восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до шести месяцев, либо ограничением свободы на срок до одного года, либо принудительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до двух месяцев, либо лишением свободы на срок до одного года.

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях.

Статья 7.27. Мелкое хищение

Мелкое хищение чужого имущества стоимостью более одной тысячи рублей, но не более двух тысяч пятисот рублей путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных частями второй, третьей и четвертой статьи 158, статьей 158.1, частями второй, третьей и четвертой статьи 159, частями второй, третьей и четвертой статьи 159.1, частями второй, третьей и четвертой статьи 159.2, частями второй, третьей и четвертой статьи 159.3, частями второй, третьей и четвертой статьи 159.5, частями второй, третьей и четвертой статьи 159.6 и частями второй и третьей статьи 160 Уголовного кодекса Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.15.3 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа в размере до пятикратной стоимости похищенного имущества, но не менее трех тысяч рублей, либо административный арест на срок от десяти до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до ста двадцати часов.

Ключ ответа

Юридическая конструкция – это особый прием в профессиональной деятельности юристов, организующий правовое регулирование в виде основных схем применительно к различным правовым ситуациям, путем различного сочетания правовых средств, обеспечивающий системность действия и эффективность позитивного права.

Виды:

1) По характеру формирования юридические конструкции: естественные и искусственные.

2) В зависимости от осуществляемых функций:

- нормативные – закреплены и выражены в позитивном праве;

- теоретические – используется правовой наукой в качестве метода познания права. В контексте проблемы метода юридического исследования, юридические конструкции должны быть отнесены к специально юридическим средствам исследования права.

3) По степени усложнения юридических конструкций: простые и сложные.

4) По сферам регулирования: охранительные и регулятивные.

5) По происхождению: собственные и рецепированные.

6) По нормативным свойствам: нормативные и ненормативные (индивидуальные акты).

Юридические конструкции позволяют снабдить лиц, осуществляющих правотворческую деятельность средствами конструирования, среди которого могут выделяться правовые средства механизма правового регулирования:

Могут выделяться правовые средства механизма правового регулирования:

- 1) Норма права (фактически оформляют общественные отношения);
- 2) Юридические факты;
- 3) Круг носителей права – субъекты права;
- 4) Права и обязанности;
- 5) Объекты, подлежащие регулированию;
- 6) Нормативные средства обеспечения правомерности будущего поведения (стимулы, ограничения и санкции);
- 7) Акты применения права.

Юридические конструкции находят свое выражение в совокупности различных норм и специально-юридических средств правового регулирования.

Представленные юридические конструкции различные по составляющим их элементам.

1) Нормативно юридические конструкции выражены в различных нормативных правовых актах. Юридическая конструкция «мелкое хищение» в ст. 158.1. Уголовного кодекса Российской Федерации, а вторая юридическая Кодекс Российской Федерации в ст. 7.27. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2) Права и обязанности возникают при наличии возникновении различных юридических фактов, выраженных в гипотезе норм права, изложенных в ст. 158.1. Уголовного кодекса Российской Федерации, и в ст. 7.27. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

3) Субъектами права выступают следующие лица. Применительно к первой ст. 158.1. Уголовного кодекса Российской Федерации с одной стороны является физическое вменяемое лицо, достигшее возраста наступления уголовной ответственности с особым правовым статусом и подвергнутое административному наказанию. С другой стороны в качестве субъекта первой конструкции является органы государства, отвечающие за исполнение наказания уголовно осужденного лица. Во второй конструкции ст. 7.27. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях с одной стороны является физическое вменяемое лицо, достигшее возраста наступления административной ответственности (еще не подвергнутое административному наказанию). С другой стороны в качестве субъекта первой конструкции является органы государства, отвечающие за исполнение наказания административно наказанного лица.

4) В приведенных юридических конструкциях различия права и обязанности, они вытекают из санкции приведенных охранительных норм, изложенных в ст. 158.1. Уголовного кодекса Российской Федерации, и в ст. 7.27. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

5) Объектами, подлежащими регулированию, выступают блага, которые охраняются нормами права.

6) Нормативными средствами обеспечения правомерности будущего поведения для субъектов правонарушения являются стимулы, которые мотивируют их действовать правомерно (например, добровольное исполнение обязанности по отбыванию наказания в виде лишения свободы позволяют досрочно снять наказание).

7) В приведенных конструкциях предусмотрены применения права, без них, как видно из смысла данных конструкций права и обязанности возникнуть не могут.

5.8. Ознакомьтесь с предложенным текстом Определения, кратко сформулируйте суть спора, рассматриваемого в суде и на основе принятого судом решения покажите те правила толкования договора, которые при этом были использованы. Укажите, относятся ли эти правила к легальным правилам толкования и где они сформулированы.

Определение СК по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 13 февраля 2019 г. N 305-ЭС18-19534 по делу N А40-668/2018

Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации в составе <...> рассмотрела в открытом судебном заседании кассационную жалобу Министерства лесного хозяйства, охраны окружающей среды и природопользования Самарской области <...> по иску Министерства лесного хозяйства, охраны окружающей среды и природопользования Самарской области (далее - заявитель, арендодатель, министерство) к публичному акционерному обществу "Газпром" (далее - арендатор, общество) о взыскании задолженности по уплате арендной платы за период с 03.06.2016 по 04.07.2017 в размере 9306 руб. 62 коп.

<...>, установила:

министерство обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском заявлением к обществу с учетом принятого ходатайства в порядке статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ) о взыскании 9306 руб. 62 коп. задолженности по уплате арендной платы за период с 03.06.2016 по 04.07.2017.

В обоснование исковых требований истец указал на то, что министерство (арендодатель) передало, а общество (арендатор) приняло по акту приема-передачи от 03.06.2016 и в соответствии с до-говором аренды лесного участка без аукциона от 03.06.2016 N 488 (далее - договор) лесной уча-сток с кадастровым номером 63:26:0000000:4120 общей площадью 1,157 га, находящийся в государственной собственности, расположенный по адресу: Самарская область, Красноярский район, НовоБуянское лесничество, Ново-Буянское участковое лесничество, квартал N 67, выдел 25,

квартал N 68, выдел 47, для строительства, реконструкции и эксплуатации линейных объектов (далее - земельный участок).

Как следует из представленной в материалы дела выписки из ЕГРН от 30.10.2017 N 63/01/01/2017-220175, запись о государственной регистрации договора внесена в ЕГРН 05.07.2017.

Ссылаясь на то, что общество обязательства по оплате арендных платежей за период с 03.06.2016 по 04.07.2017 не исполнило, в результате чего у него образовалась задолженность по арендной плате в размере 9306 руб. 62 коп., министерство обратилось в суд с иском по настоящему делу.

В отзыве на иск общество указало на отсутствие у него обязательств по уплате арендных платежей по договору, ссылаясь на пункт 6 части II договора, в соответствии с которым начисление арендной платы осуществляется со дня государственной регистрации договора. <...>

Отказывая в удовлетворении требования о взыскании 9303 руб. 62 коп. долга за период с 03.06.2016 по 04.07.2017, приняв во внимание пункт 6 договора, суд первой инстанции признал обоснованной позицию общества, исходя из достигнутого сторонами соглашения о периоде начисления арендной платы, что не противоречит положениям статей 425, 433 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ). <...>

Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации считает, что решение Арбитражного суда города Москвы от 11.04.2018 и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 23.07.2018 подлежат отмене, а дело - направлению на новое рассмотрение в суд первой инстанции, исходя из следующего.

Согласно пункту 1 статьи 65 Земельного кодекса Российской Федерации, использование земли в Российской Федерации является платным. Формами платы за использование земли являются земельный налог (до введения в действие налога на недвижимость) и арендная плата. <...>

Исследовав и оценив представленные в материалы дела доказательства, суды установили, что общество приняло в свое владение земельный участок в день подписания договора аренды (03.06.2016), спор по вопросу об исполнении арендодателем обязанности по передаче земельного участка арендатору между сторонами отсутствует.

В соответствии с пунктом 6 договора начисление арендной платы осуществляется со дня государственной регистрации договора. Однако согласно пункту 7 договора аренды арендатор вносит арендную плату в порядке, предусмотренном приложением N 4 к настоящему договору. Подпунктом "в" пункта 11 договора аренды также установлена обязанность арендатора вносить арендную плату в соответствии с приложением N 4 к настоящему договору. В соответствии с приложением N 4 к договору аренды стороны согласовали порядок внесения оплаты (срок, оплачиваемый период, долю арендной платы от годового размера арендной платы в процентах).

Согласно пункту 43 Постановления Пленума N 49 условия договора подлежат толкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в статье 1 ГК РФ, другими положениями ГК РФ, законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права (статьи 3, 422 ГК РФ).

При толковании условий договора в силу абзаца первого статьи 431 ГК РФ судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений (буквальное толкование). Такое значение определяется с учетом их общепринятого употребления любым участником гражданского оборота, действующим разумно и добросовестно (пункт 5 статьи 10, пункт 3 статьи 307 ГК РФ), если иное значение не следует из деловой практики сторон и иных обстоятельств дела.

Условия договора подлежат толкованию таким образом, чтобы не позволить какой-либо стороне договора извлекать преимущество из ее незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ). Толкование договора не должно приводить к такому пониманию условия договора, которое стороны с очевидностью не могли иметь в виду.

Значение условия договора устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом (абзац первый статьи 431 ГК РФ). Условия договора толкуются и рассматриваются судом в их системной связи и с учетом того, что они являются согласованными частями одного договора (системное толкование).

Толкование условий договора осуществляется с учетом цели договора и существа законодательного регулирования соответствующего вида обязательств.

Приняв во внимание пункт 6 договора аренды, суды не оценили его по правилам статьи 431 ГК РФ в совокупности и взаимосвязи с пунктом 7 договора аренды, подпунктом "в" пункта 11 названного договора и приложением N 4 к договору.

Кроме того, суды не учли, что в абзаце втором подпункта "а" пункта 11 договора аренды стороны возложили на арендатора обязанность после подписания договора или изменений к нему в течение 14 дней обратиться с заявлением о государственной регистрации права аренды лесного участка, передаваемого по договору, или изменений, вносимых в настоящий договор, в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, и в течение 10 дней со дня подачи указанного заявления известить в письменной форме арендодателя о подаче таких документов.

Арендатор нарушил эти условия и произвел государственную регистрацию договора аренды только 05.07.2017, то есть более чем через год после получения во владение земельного участка по акту приема-передачи. Неисполнение указанной обязанности влечет, по сути, приобретение преимущества в пользовании земельным участком без должной оплаты. <...>

Поскольку возражения министерства не получили надлежащего исследования и правовой оценки, это является существенным нарушением судами норм права, которые повлияли на исход дела и без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав и законных интересов заявителя в сфере экономической деятельности, на

основании пункта 1 статьи 291.11 АПК РФ обжалованные судебные акты подлежат отмене с направлением дела в Арбитражный суд города Москвы на новое рассмотрение. <...>

Ключ ответа:

Суть рассматриваемого спора заключается в следующем. В 2016 году Газпром получил в аренду лесной участок для строительства и эксплуатации линейных объектов, но арендные платежи начал уплачивать лишь через год, в 2017 году. В суде он сослался на пункт договора, согласно которому «Начисление арендной платы осуществляется со дня государственной регистрации договора». Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда РФ указала, что данный пункт необходимо оценивать во взаимосвязи с другим пунктом договора, в котором обязанность в течение 14 дней обратиться с заявлением о государственной регистрации стороны возложили на арендатора. Указанное правило толкования договора является легальным (прямо сформулированным в законе), оно закреплено в ст. 431 ГК РФ в следующем виде: «значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом». Кроме этого, Судебная коллегия указала на то, что производство государственной регистрации договора аренды только чем через год после получения участка во владение влечет, по сути, приобретение преимущества в пользовании земельным участком без должной оплаты, не смотря на то, что согласно статье 65 Земельного кодекса РФ, использование земли в Российской Федерации является платным. Таким образом, суд в данном случае использовал еще два правила толкования договора: (а) толкование осуществляется с учетом цели договора и существа законодательного регулирования соответствующего вида обязательств (это правило сформулировано в Постановлении Пленума Верховного суда РФ № 49) и (2) условия договора подлежат толкованию таким образом, чтобы не позволить какой-либо стороне договора извлекать преимущество из ее незаконного или недобросовестного поведения (это правило так же сформулировано в Постановлении Пленума Верховного суда РФ № 49 и вытекает из пункта 4 статьи 1 ГК РФ).

1. Тестовые задания с несколькими возможными правильными ответами.

1.1. Толкование в юридической науке понимается как:

- А) вид профессиональной деятельности
- Б) специальный юридический метод
- В) метод анализа
- Г) форма рационального познания
- Д) процесс мышления

1.2. Объектом толкования в теории права является:

- А) выраженная воля лица, создавшего правовой акт
- Б) текст правового акта, а также связи между данным текстом и другими текстами, с которыми сопряжено издание и функционирование правового акта
- В) государственная воля, выступающая в виде нормативных предписаний
- Г) надлежащим образом (словесно-документально) оформленное, внешнее выражение воли государства, его органов

1.3. Среди приемов логического толкования выделяют:

- А) логическое преобразование
- Б) абстрагирование
- В) сравнение и обобщение
- Г) выводы по аналогии

1.4. Этапами исторического толкования являются:

- А) грамматический и синтаксический анализ текста нормативно-правового акта
- Б) логическая и специально-юридическая обработка первичных данных, полученных при непосредственном восприятии текста нормативного акта
- В) установление конкретно-исторических условий, обстоятельств, целей, поводов издания нормативных актов
- Г) использование полученных знаний в качестве аргументов для подтверждения или опровержения тезисов, выдвинутых в ходе интерпретации

1.5. В ходе систематического толкования интерпретатор осуществляет следующие мыслительные операции:

- А) сравнение правовых предписаний, содержащихся в разных нормативно-правовых актах
- Б) поиск в системе правовых актов легальных определений терминов, используемых в толкуемой норме
- В) анализ экономических и политических предпосылок принятия нормативно-правового акта
- Г) анализ целей принятия нормативно-правового акта

1.6. Видами толкования по объему являются:

- А) буквальное толкование
- Б) аутентическое толкование
- В) ограничительное толкование
- Г) распространительное толкование

1.7. К основным критериям оценки результатов толкования относятся:

- А) логическая правильность
- Б) содержание правоотношений
- В) нормы языка
- Г) соответствие текста выраженной воле

1.8. При толковании договоров принято придерживаться следующих правил:

- А) словам и выражениям договора следует придавать то значение, которое определено самими сторонами
- Б) при выяснении действительной общей воли сторон с учетом цели договора предшествующие договору переговоры и переписка не принимаются во внимание
- В) идентичным словам в разных пунктах договора нельзя придавать разное значение без достаточных оснований
- Г) при неясности условий договора и невозможности установить действительную общую волю сторон иным образом толкование условий договора осуществляется в пользу стороны, которая подготовила проект договора либо предложила формулировку соответствующего условия.
- Д) толкование одного пункта договора не должно противоречить смыслу других пунктов договора

1.9. Способами восполнения пробелов в праве являются:

- А) аналогия закона
- Б) субсидиарное применение
- В) аналогия права
- Г) применение норм международного права

1.10. К элементам высшей критики правового акта не относятся:

- А) проверка подлинности нормы
- Б) проверка соответствия полномочий органа, издавшего правовой акт, его содержанию
- В) проверка правомерности акта, содержащего норму
- Г) проверка юридического действия нормы во времени, пространстве и по кругу лиц
- Д) проверка словесно-документального изложения содержания правового акта

Ключ ответа

1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
А,Б,Д	А,В	А,Г	В,Г	А,Б	А,В,Г	А,В	А,В,Д	А,Б,В	Б,Д

2. Тестовые задания в открытой форме.

2.1. Относительно обособленная совокупность однородных приемов и средств, позволяющих раскрыть содержание правовых предписаний для их реализации.

Ключ ответа: *Способ толкования*

2.2. Способ толкования, при котором смысл нормы выясняется в ходе исследования логического построения правовых предписаний, основанный на непосредственном использовании законов и правил логики.

Ключ ответа: *Логическое толкование*

2.3. Логический прием, заключающийся в логическом переходе интерпретатора от общих норм к правилам, имеющим конкретный (узкий) характер

Ключ ответа: *Дедуктивное умозаключение*

2.4. Уяснение смысла норм права, при котором интерпретатор опирается на знания о фактах, связанных с историей возникновения толкуемых норм права

Ключ ответа: *Историческое толкование*

2.5. Отсутствие нормы, регулирующей конкретное отношение, находящееся в сфере правового регулирования

Ключ ответа: *Пробел в праве*

2.6. Правовой акт компетентного государственного органа, содержащий результат официального толкования

Ключ ответа: *Интерпретационный акт*

2.7. Вид толкования, при котором содержание нормы права представляется уже ее текстового выражения в правовом акте

Ключ ответа: *Ограничительное толкование*

2.8. Толкование содержащихся в правовом акте норм органом, издавшим соответствующий нормативно-правовой акт

Ключ ответа: *Аутентическое толкование*

2.9. Правило поведения, сложившееся в определенной сфере деятельности на основе постоянного и единообразного применения абстрактными контрагентами, приобретающее обязательный характер для контрагентов конкретных правоотношений как часть волеизъявления при условии соответствия их намерениям

Ключ ответа: *Деловое обыкновение*

2.10. Способ толкования, основанный на использовании профессиональных знаниях правовой науки (юридических понятий, терминов, юридических конструкций, правил юридической техники и др.)

Ключ ответа: *Специально-юридическое толкование*

3. Тестовые задания с выбором единственного правильного ответа.

3.1. Анализ нормативно-правовых актов через изучение юридических особенностей предписаний, выраженных в технико-юридическом содержании норм, называется:

- А) социально-политический анализ
- Б) догматический анализ
- В) логический анализ
- Г) доктринальный анализ

3.2. Способ толкования, при котором интерпретатор анализирует текст нормативного акта, используя соответствующие правила языковых норм, называется:

- А) догматическое толкование
- Б) грамматическое толкование
- В) систематическое толкование
- Г) аутентическое толкование

3.3. К особенностям официального толкования относятся следующие:

- А) толкование исходит от того же самого органа, который издал толкуемую норму
- Б) толкование может расширять действие толкуемых норм
- В) толкование дается уполномоченными государственными органами или должностными лицами
- Г) толкование обладает общим характером, распространяется на все случаи, предусмотренные толкуемой нормой

3.4. К способам толкования, основанным на анализе взаимодействия норма в нормативном акте, в институте и отрасли права, относятся:

- А) историко-политическое толкование
- Б) систематическое толкование
- В) доктринальное толкование
- Г) казуальное толкование

3.5. При каком виде толкования по объему происходит расширение содержания нормы права:

- А) при распространительном толковании
- Б) при ограничительном толковании
- В) при толковании содержание нормы права не меняется
- Г) при буквальном толковании

3.6. К приемам грамматического толкования относятся:

- А) толкование правового акта в системной взаимосвязи с основными началами законодательства, закрепленными в Конституции РФ
- Б) распространение значения термина, установленного законодателем для одной отрасли права, на другие отрасли
- В) следование легальным дефинициям (в случае наличия таковых) при понимании специальных терминов
- Г) толкование содержащейся в правовом акте нормы с учетом цели издания правового акта и существа законодательного регулирования соответствующего вида правоотношений

3.7. При обнаружении правовых коллизий органы правоприменения руководствуются следующим правилом:

- А) в случае противоречия друг другу общего и специального актов одного уровня (юридической силы), применению подлежит акт общего характера
- Б) в случае противоречия друг другу актов одного и того же органа, изданных в разное время по одному и тому же

вопросу, применению подлежит акт, изданный последним

В) в случае противоречия друг другу актов разной юридической силы, изданных в разное время по одному и тому же вопросу, применению подлежит акт, изданный последним

Г) в случае противоречия друг другу актов разного уровня (юридической силы) дело подлежит передаче на рассмотрение Конституционного суда РФ

3.8. Решающим основанием для применения аналогии закона для восполнения пробела в праве являются:

А) юридический характер фактических обстоятельств (нахождение обстоятельств в сфере правового регулирования)

Б) принципы, права, специально-юридические правовые начала

В) существенное сходство между отношениями, требующими правового регулирования, и отношениями, которые урегулированы конкретными юридическими нормами

Г) частноправовой характер правоотношений, требующих регулирования

3.9. Правоположение – это:

А) сложившееся и ставшее обязательным правило поведения в результате многократного и единообразного повторения в определенной сфере деятельности.

Б) государственно-властный индивидуально-определенный акт, изданный компетентным субъектом по конкретному юридическому делу

В) общеобязательное, формально-определенное правило поведения, отражающее уровень свободы граждан и организаций

Г) выработанная единица юридической практики, характеризующаяся как суждение общего характера, сформулированное в результате разрешения юридических дел.

3.10. Низшая критика нормы включает следующие элементы:

А) проверка юридического действия нормы с точки зрения времени, пространства и круга лиц

Б) проверка словесно-документального изложения содержания правового акта

В) анализ места конкретного правового акта в системе законодательства

Г) проверка соответствующей нормы на наличие механизма ее реализации

Ключ ответа

1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
Б	Б	В	Б	В	В	Б	В	Г	Б

4. Опрос.

4.1. Каковы отличительные признаки акта правоприменения?

Ответ: Акт применения права обладает следующими отличительными признаками:

- 1) Имеет государственно-властный характер: издается компетентным и властвующим субъектом, письменно закреплён, обязателен для исполнения и обеспечивается принудительной силой государства;
- 2) Является результатом правоприменительной деятельности, т.е. представляет собой итог рассмотрения конкретного дела;
- 3) Имеет подзаконный характер: его предписания основаны на нормах права и не могут им противоречить;
- 4) Содержит индивидуальное правовое предписание: имеет разовый характер, обращен к конкретным субъектам, касается конкретного случая;
- 5) Имеет определенную, установленную законом форму и реквизиты: название акта, наименование издавшего его органа, данные о месте и времени принятия, подпись, а также определенную структуру;
- 6) Принимается в определенном процессуальном порядке: имеет установленный порядок доведения до адресатов

4.2. Каковы основные функции толкования как специальной юридической деятельности?

Ответ: Толкование как специальная юридическая деятельность выполняет следующие функции:

- 1) Познавательная функция: в ходе толкования субъекты познают право, содержание правовых предписаний;
- 2) Конкретизационная функция: при толковании правовые предписания зачастую конкретизируются, уточняются с учетом конкретных обстоятельств;
- 3) Регламентирующая функция: толкованием в форме официального разъяснения завершается процесс нормативной регламентации общественных отношений;
- 4) Правообеспечительная функция: акты толкования зачастую издаются для обеспечения единства и эффективности правоприменительной практики;
- 5) Сигнализаторская функция: толкование нормативных актов позволяет обнаружить их недостатки технического и юридического характера

4.3. В чем состоят основные различия между правоприменительными и интерпретационными актами?

Ответ: Интерпретационный акт – результат толкования правовых норм, в то время как акт применения права

является результатом правоприменительной деятельности. Эти виды правовой деятельности имеют различное назначение, процедуру и нормативное закрепление.

Правоприменительный акт содержит индивидуальное правовое предписание, в то время как интерпретационный – лишь толкует, разъясняет содержание как нормативно-правовых актов, так и актов применения права.

4.4. Какие выделяются виды толкования по объему?

Ответ: По объему толкования выделяют:

- 1) буквальное (адекватное) толкование;
- 2) распространительное (расширительное) толкование;
- 3) ограничительное толкование.

Буквальное (адекватное) толкование — это полное соответствие текстового выражения правовой нормы и ее смысла. Буквальное толкование предполагает полное соответствие текстуального выражения толкуемой нормы и ее смысла (действительное содержание). В таком соотношении норма полностью совпадает с ее текстуальным (словесным) выражением, не вызывает разночтений. Буквальное толкование признается наиболее распространенным и результативным в правовой практике, поскольку не порождает споров и разногласий. Здесь зачастую говорят о совпадении «буквы и духа закона». Это значит, что применение после грамматического анализа всех иных способов толкования приводит к таким же выводам, какие вытекают из буквального текста.

Вместе с тем в юридической практике бывают ситуации, когда процесс толкования может привести к более широкому или узкому пониманию нормы права в сравнении с ее подлинным содержанием, которое имел в виду законодатель. Поэтому интерпретатор, установив такое несоответствие, использует распространительное или ограничительное толкование.

Распространительное толкование – толкование, в соответствии с которым содержание юридической нормы шире буквального смысла текста. При распространительном толковании в ходе применения права факты, относящиеся к делу, охватываются смыслом закона, хотя и не получили точного и полного закрепления в текста нормативного акта (в отличие от применения аналогии закона, когда фактические обстоятельства дела не охватываются ни смыслом, ни буквой закона). Ярким примером распространительного толкования может служить положение части 4 статьи 1 Закона РФ «О статусе судей в РФ», в соответствии с которой судьи независимы и подчиняются только Конституции РФ и закону: в данном случае под термином «закон» следует понимать не только законы, но и подзаконные акты.

В действующем законодательстве есть нормы права, специально предусматривающие возможность распространительного толкования (пример - перечень обстоятельств, которые признаются смягчающими при определении судом меры наказания за совершенное преступление (ст. 61 УК РФ)).

Недопустимо распространительное толкование:

- исчерпывающих, законченных перечней (обстоятельств, субъектов и т.д.);
- санкций;
- положений, составляющих исключение из общего правила.

Ограничительное толкование – толкование, обусловленное несоответствием, когда действительное содержание нормы уже буквального ее выражения. Ярким примером ограничительного толкования может служить общепринятое понимание смысла нормы части 1 статьи 32 Конституции РФ, предусматривающей право граждан Российской Федерации на участие в управлении делами государства: термином «граждане» в данном случае обозначаются лишь взрослые, дееспособные люди, а не дети и недееспособные или ограниченно дееспособные взрослые.

Следует отметить, что недопустимо ограничительное толкование незаконченных перечней.

Наконец, не подлежат распространительному или ограничительному толкованию термины, определенные легальной дефиницией, если такое толкование выходит за ее рамки.

4.5. Каковы основные способы толкования, предусмотренные действующим законодательством, применяются при толковании договоров?

Ответ: в соответствии с абзацем 1 статьи 431 ГК РФ, при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом. Таким образом, законодатель устанавливает приоритет грамматического способа толкования при рассмотрении условий договора. При недостаточности применения такого способа толкования для уяснения воли сторон допускается использовать элементы систематического толкования (рассмотрение отдельных частей договора во взаимосвязи, а также договора как единого целого).

Наконец, если грамматическое и систематическое толкование не позволяют выявить действительную волю сторон договора, судам допускается использовать правила телеологического толкования (выяснение действительной общей воли сторон с учетом цели договора, предшествующей ему переписки и переговоров – абзац 2 статьи 431 ГК РФ).

Указанные выше способы толкования следует считать основными, но не единственными, подлежащими применению при толковании договоров, поскольку, в соответствии с Постановлением Пленума Верховного суда РФ № 49 от 25.12.2018 г. «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса РФ о заключении и толковании договора», при толковании условий договора суд с учетом особенностей конкретного договора вправе применить как приемы толкования, прямо установленные статьей 431 ГК РФ, иным правовым актом, вытекающие из обычаев или деловой практики, так и иные подходы к толкованию.

4.6. Каково значение толкования в правотворческой деятельности?

Ответ: В подавляющем большинстве случаев, когда речь заходит о значении толкования в правовом регулировании, отмечается его важная роль в различных правоприменительных процедурах. Подчеркивается, что толкование способствует эффективности применения правовых норм, полноте правового регулирования.

В то же время логический анализ норм права, осуществляемый в процессе толкования, позволяет оценить качество существующих нормативных актов и при необходимости привести к реформированию законодательства. Иными словами, толкование позволяет эффективно выявлять реально действующие и «мертвые» нормы права.

Велика также роль толкования в формировании понятийного аппарата, отражающего правовую действительность, наличие которого, в свою очередь, является обязательным условием полноценного развития права.

Отдельно следует сказать о роли толкования в преодолении коллизий правовых норм в условиях чересчур подробной регламентации общественных отношений. Возникающие противоречия между различными источниками права могут быть преодолены с помощью толкования, которое может способствовать поиску верных законодательных решений.

Наконец, толкование имеет решающее значение для подзаконного нормотворчества. Закон обладает высшей юридической силой в системе источников права, каждый подзаконный нормативный акт в соответствующей сфере принимается в развитие положений закона и не должен противоречить ему. Именно это обуславливает важность правильного толкования положений закона субъектами нормотворчества. Толкование в данном случае как бы гарантирует единообразие правовой системы и системы законодательства.

4.7. Раскройте краткое содержание «теории воли» и «теории волеизъявления» и их реализацию в законодательстве и правоприменительной практике РФ

Ответ: В соответствии с «Теорией волеизъявления» в ходе толкования положений договора при несовпадении его текста с действительными намерениями сторон, существовавшими в момент его заключения (несовпадении воли и волеизъявления), следует отдавать предпочтение тому, что фактически написано в договоре или высказано сторонами при определении его условий (волеизъявление).

Согласно же «Теории воли» при толковании договора в подобных случаях следует выявлять и следовать тому, что стороны в действительности имели в виду, выражая устно или письменно свое понимание соответствующих действий, и прежде всего оферты или акцепта (воля).

С точки зрения теории воли отдельные условия договора, не совпадающие с реальным намерением одного из контрагентов (ошибающейся стороны), признаются несуществующими и приниматься во внимание судом не должны. Если же за основу будет принята теория волеизъявления, то суду придется пренебречь имевшей место ошибкой и никаких сомнений в действительности условий, о которых идет речь, у него возникнуть не должно.

С точки зрения защиты правовых интересов теория воли направлена в соответствии с ее исходными положениями на защиту интересов «слабой» стороны (той, которая ошибалась), а теория волеизъявления – контрагента ошибающейся стороны (в более широком смысле – интересов оборота).

В российском гражданском законодательстве (абзац 1 статьи 431 ГК РФ) последовательно реализуются положения теории волеизъявления: «При толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений».

Отклониться от буквального значения содержащихся в договоре слов и выражений при его толковании можно только в случае их неясности. Тогда буквальное значение устанавливается путем сопоставления соответствующего условия с другими, а равно смыслом договора в целом – что опять-таки отвечает теории волеизъявления, поскольку направлено на установление того, что в действительности выражено в договоре.

Абзац 2 статьи 431 ГК РФ говорит о необходимости установления действительной общей воли сторон с учетом цели договора, если иные способы толкования не позволяют определить его содержание. Но даже в этом случае следует говорить о реализации в законе теории волеизъявления, поскольку системное толкование обоих абзацев статьи 431 ГК РФ позволяет сделать вывод о том, что при наличии неясного условия в тексте договора преимуществом обладает представление контрагента стороны, сформулировавшей такое неясное условие – данное положение также нашло свое отражение в Постановлении Пленума Верховного суда РФ № 49 от 25.12.2018 г. «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса РФ о заключении и толковании договора».

Следует иметь также в виду, что нормы статьи 431 ГК РФ применяются только к действительному по закону договору, т. е. при отсутствии предусмотренных в законе оснований признания его ничтожным или оспоримым.

4.8. Раскройте понятие и сущность юридического прецедента

Ответ: Под прецедентом принято понимать характер поведения субъекта (субъектов) права в конкретной ситуации, которое рассматривается как образец поведения для других в аналогичных обстоятельствах.

Юридический прецедент (судебный или административный) в общем виде представляет собой решение по конкретному делу (судебному или административному), ставшее образцом для рассмотрения аналогичных дел в будущем.

Часто прецедент выступает в качестве средства восполнения пробелов в правовом регулировании. В этом случае судья (или должностное лицо исполнительного органа власти) либо суд в полном составе (или государственный орган в целом) принимает решение по делу. При этом решение (будущий прецедент) принимается в соответствии с принципами

права, положениями юридической науки, мировоззрением правоприменителя и правосознанием, господствующими в обществе. Если впоследствии данное решение окажется эталоном для решения аналогичных дел, то оно становится прецедентом. Однако для этого необходима достаточная информированность о данном решении. Обычно это достигается, когда решение выносится судом высшей инстанции и подлежит опубликованию.

Следует отличать прецедент от таких актов, как, например, обобщение судебной практики, даваемое высшими судами. Прецедент – это всегда решение по конкретному делу (спору).

4.9. Охарактеризуйте правоположение как элемент модели формирования правоприменительной практики. Проведите отличие правоположения от прецедента

Ответ:

Правоположения — это сложившиеся в наиболее сложных ситуациях правоприменения на основе получивших признание в юридической практике прецедентах толкования и (или) прецедентах применения конкретизированные общие правила, выступающие вспомогательным источником права и тем самым дополнительной правовой основой разрешения юридического дела.

Правоположения представляет собой формы реализации «правоконкретизирующей» функции юридической (правоприменительной) деятельности суть которой состоит в преобразовании норм, переводе абстрактного содержания правового акта на более конкретный уровень, осуществляемом путем операции ограничения. Поэтому принято считать, что правоположения — это конкретизирующие норму права правила, которые богаче по содержанию по сравнению с конкретизируемой нормой, но уже по объему, а, следовательно, и имеют и более узкий круг ситуаций своей применимости в правореализационной деятельности.

Можно выделить основные признаки правоположений, раскрывающие сущность данного понятия:

- 1) Правоположения являются одним из элементов правоприменительной практики, т. е. накопленного в ходе многократного правоприменения опыта, который перерастает породившую его сферу индивидуального регулирования и по своим задачам и назначению максимально приближается к нормативной сфере регулирования общественных отношений. Хронологически возникновение правоположения следует за прецедентом толкования и прецедентом применения правовой нормы. Но если первые два элемента все еще сильно «привязаны» к индивидуальной сфере правового регулирования, то правоположение представляет собой устоявшееся типовое решение по применению норм, приобретающее в реальности черты общего правила;
- 2) Правоположения, равно как и другие слагаемые правоприменительного творчества, вызываются к жизни нестандартными ситуациями правоприменения (неясностью, абстрактностью и чрезмерной обобщенностью норм действующего позитивного права, наличием пробелов права и закона, существованием в праве относительно-определенных диспозиций и санкций, наличием в тексте чрезмерно абстрактных правовых норм, оценочных понятий и др.);
- 3) С точки зрения структуры и значения в механизме правового регулирования заложенного в правоположениях правоприменительного (чаще судебного) опыта они делятся на две большие группы:
 - a) правоположения, являющиеся, наряду с подлежащей применению нормой права, непосредственной дополнительной основой разрешения управленческого или юрисдикционного дела (относится к группе норм как регуляторов общественных отношений, а потому содержат в себе правила поведения общего характера, хотя и более конкретизированные по сравнению с традиционными нормами).
 - b) правоположения, направленные на конкретизацию права посредством уточнения элементов нормы традиционного юридического источника — гипотезы, диспозиции, санкции (не приобретают характера относительно-самостоятельных предписаний).
- 4) Правоположения есть правила поведения, обладающие юридической обязательностью. При этом их обязательность покоится не на авторитете силы, а на силе авторитета создающих их органов и на авторитете традиции, возникающей в результате многократного массового использования в правоприменительной деятельности

Вышеприведенные признаки правоположения позволяют отличить его от прецедентов по нескольким основаниям:

- 1) Правоположение, как правило, является следующим по сравнению с прецедентами элементом модели формирования правоприменительной практики и отличается от них большей степенью устойчивости вследствие многократного повторения и санкционирования со стороны высших судов
- 2) В отличие от прецедентов толкования и применения, правоположения непосредственно не являются следствиями разрешения конкретных дел, а носят общий характер, рассчитаны на многократное применение;
- 3) Как следствие, правоположение приобретает некоторые черты нормы права, обладают общеобязательностью

4.10. Охарактеризуйте основные особенности процесса толкования индивидуальных актов

Ответ: Уяснение индивидуальных актов осуществляется в соответствии с теми же началами и требованиями, которые применяются к нормативным актам.

Здесь могут быть использованы все способы толкования, включая специально-юридическое толкование (интерпретация специальных терминов, установление юридических конструкций).

Разъяснение индивидуальных актов отличается тем, что оно всегда имеет разовый, относящийся к данному случаю, характер. Вместе с тем в этих актах тоже воплощаются юридическая практика, правоположения. В

действующем законодательстве предусмотрен в ряде случаев особый порядок разъяснения индивидуальных правоприменительных актов. Так, в соответствии с гражданским процессуальным законодательством, в случае неясности решения суда суд, принявший его, по заявлению лиц, участвующих в деле, судебного пристава-исполнителя вправе разъяснить решение суда, не изменяя его содержания (ст. 202 ГПК РФ).

Существенное значение принадлежит и неофициальному разъяснению индивидуальных актов, содержащемуся в научных юридических исследованиях, комментариях юрисдикционной практики, в учебниках и лекциях по юридическим дисциплинам.

5. Задачи.

5.1. Проведите анализ (по основаниям понятий и принципов права) и дайте комментарии результатам толкования Президиума Верховного Суда РФ.

Президиум Верховного Суда РФ дал следующие разъяснения по вопросу: «Подлежат ли удовлетворению требования о денежной компенсации морального вреда, заявленные лицом, в отношении которого осуществлялось уголовное преследование, в том случае, когда суд, постановивший обвинительный приговор, переквалифицировал его действия на менее тяжкое обвинение либо исключил из обвинения часть эпизодов или квалифицирующих признаков?»

В соответствии с п. 1 ст. 1070 ГПК вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ, возмещается за счет казны РФ, а в случаях, предусмотренных законом, за счет казны субъекта РФ или казны муниципального образования в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке, установленном законом.

В отношении лиц, незаконно или необоснованно подвергнутых уголовному преследованию, такой порядок определен УПК (ст. 133- 139, 397 и 399). Исходя из содержания данных статей право на компенсацию морального вреда, причиненного незаконными действиями органов уголовного преследования, возникает только при наличии реабилитирующих оснований (вынесение в отношении подсудимого оправдательного приговора, а в отношении подозреваемого или обвиняемого - прекращение уголовного преследования). При этом установлено, что иски за причиненный моральный вред в денежном выражении предъявляются в порядке гражданского судопроизводства (ст. 136 УПК).

Переквалификация действий лица, в отношении которого осуществлялось уголовное преследование, на менее тяжкое обвинение либо исключение из обвинения части эпизодов или квалифицирующих признаков судом, постановившим обвинительный приговор, сами по себе не являются реабилитирующими обстоятельствами.

Ключ ответа:

В соответствии со статьей 2 Конституции РФ, человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства. Данный принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина находит свое отражение в ст. 6 УПК РФ: уголовное судопроизводство имеет своим назначением защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод. Таким образом, каждый, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию, может быть реабилитирован.

При решении вопроса о денежной компенсации морального вреда, заявленные лицом, в отношении которого состоялась переквалификация деяний на менее тяжкое обвинение либо исключение из обвинения части эпизодов или квалифицирующих признаков, Верховный суд РФ осуществил ограничительное толкование ст. 133 УПК, связав право на возмещение вреда с наличием реабилитирующих оснований освобождения от уголовной ответственности (отсутствие события или состава преступления, непричастность подозреваемого к его совершению и др.). Таким образом, Верховный суд не признает права на возмещение вреда за лицами, в отношении которых суд при вынесении обвинительного приговора переквалифицировал действия на менее тяжкие обвинения или исключил из обвинения часть эпизодов или квалифицирующих признаков.

В то же время, в соответствии с ч. 3 ст. 133 УПК РФ, право на возмещение вреда имеет также любое лицо, незаконно подвергнутое мерам процессуального принуждения в ходе производства по уголовному делу.

Совершенно очевидно, что при определенных обстоятельствах лицо, осужденное за менее тяжкое преступление, чем то, которое инкриминировалось ему на стадии дознания или предварительного расследования, могло претерпеть меры принудительного характера, назначение которых по «менее тяжким статьям» изначально было бы незаконным (например, мера пресечения в виде заключения под стражу вместо подписки о невыезде). В этой связи к указанной категории лиц вполне применима частичная реабилитация.

Также следует помнить, что в соответствии со ст. 6 УК РФ, наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, то есть соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

В случае системного толкования различных положений Конституции РФ, УПК РФ и УК РФ выводы Верховного суда по данному вопросу были бы прямо противоположными.

Положения главы 18 УПК РФ (ст. 133-139) подверглись толкованию Верховного суда РФ вне контекста задач и принципов уголовного судопроизводства, а также без взаимосвязи с иными положениями УПК РФ и УК РФ.

Указанная выше позиция Верховного суда РФ не соотносится с задачами уголовного судопроизводства (статья 6 УПК РФ), а также принципами законности (ст. 7 УПК РФ) и справедливости (ст. 6 УК РФ).

5.2. Применительно к правовому предписанию, указанному в абзаце втором части первой статьи 446 ГПК Российской Федерации, используя текст Постановления Конституционного суда от 26 апреля 2021 года № 15-П (https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_382961/) выделите структуру толкования права и покажите пройденные Конституционным Судом РФ ступени толкования. В тексте соответствующего акта Конституционного Суда РФ применительно к каждой ступени выделите и прокомментируйте примененные им способы толкования.

Ключ ответа:

Основанием к рассмотрению дела явилась обнаружившаяся неопределенность в вопросе о том, соответствуют ли Конституции Российской Федерации оспариваемые заявителем законоположения абз. 2 ч. 1 ст. 446 ГПК РФ, а также п. 3 ст. 213.25 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» постольку, поскольку на их основании решается вопрос об исключении из конкурсной массы принадлежащего гражданину-должнику жилого помещения в качестве единственного пригодного для постоянного проживания для него и членов его семьи, совместно в нем проживающих, когда оно по объективным характеристикам (параметрам) значительно превышает разумно достаточное для удовлетворения конституционно значимой потребности в жилище.

В соответствии с ч. 4 ст. 125 Конституции РФ и ч. 3 ст. 3 Федерального конституционного закона № 1-ФКЗ от 21.07.1994 г. Конституционный суд РФ (далее – КС РФ) по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан осуществляет проверку конституционности федеральных законов, примененных в конкретном деле, если исчерпаны все другие внутригосударственные средства судебной защиты. Конституционный Суд Российской Федерации принимает постановление только по предмету, указанному в жалобе, и лишь в отношении той части акта, конституционность которой подвергается сомнению, оценивая как буквальный смысл рассматриваемого акта, так и смысл, придаваемый ему официальным и иным толкованием, в том числе в решениях по конкретному делу, или сложившейся правоприменительной практикой, а также исходя из его места в системе правовых актов, не будучи связан в принятии решения основаниями и доводами, изложенными в жалобе.

Таким образом, в ходе проверки конституционности того или иного законодательного акта, КС РФ как особый орган правоприменения осуществляет толкование как проверяемого закона, так и Конституции РФ.

Структура толкования образуется следующими элементами:

- 6) субъект толкования – интерпретатор, носитель специального знания, осуществляющий толкование;
- 7) объект толкования – искомое регулятивно-правовое значение нормы права; применительно к нормативному акту - воля законодателя, подлежащая установлению;
- 8) предмет толкования – собственно правовой акт, отображение нормы права в текстовой форме;
- 9) цель толкования - является раскрытие, развертывание содержания нормы права в совокупности более детальных положений;
- 10) средства толкования – совокупность приемов мышления, с помощью которых достигаются цели толкования

При рассмотрении Постановления Конституционного суда РФ (далее – КС РФ) от 26.04.2021 г. № 15-П как интерпретационного акта можно выявить следующую структуру толкования:

- 6) субъект толкования – КС РФ;
- 7) объект толкования – воля законодателя, заключенная в оспариваемых нормах (абз. 2 ч. 1 ст. 446 ГПК РФ, а также п. 3 ст. 213.25 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»);
- 8) предмет толкования – взаимосвязанные положения абз. 2 ч. 1 ст. 446 ГПК РФ и п. 3 ст. 213.25 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» (собственно предмет рассмотрения), а также Конституция РФ (постольку, поскольку толкование ее положений производится для уяснения правового смысла норм)
- 9) Цель толкования – уяснение правового смысла норм абз. 2 ч. 1 ст. 446 ГПК РФ, а также п. 3 ст. 213.25 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»;
- 10) Средства толкования – используемые КС РФ приемы аналитического мышления

В силу ст. 74 Федерального конституционного закона "О Конституционном Суде Российской Федерации", КС РФ «...принимает постановление только по предмету, указанному в жалобе, и лишь в отношении той части акта, конституционность которой подвергается сомнению, оценивая как буквальный смысл рассматриваемого акта, так и смысл, придаваемый ему официальным и иным толкованием, в том числе в решениях по конкретному делу, или сложившейся правоприменительной практикой, а также исходя из его места в системе правовых актов...». Таким образом, законодательно устанавливается возможность и необходимость использования КС РФ грамматического, логического, систематического и иных способов толкования как Конституции РФ, так и иных нормативных актов.

В ходе рассмотрения настоящего дела КС РФ осуществил как анализ буквального текста, так и догматический и социально-политический анализ нормативных текстов.

Примером специально-юридического толкования в рамках догматического анализа и одновременно социально-политического анализа может служить следующее высказывание КС РФ:

«Исходя из того, что положение абзаца второй части первой статьи 446 ГПК РФ, устанавливая соответствующий имущественный иммунитет, имеет конституционные основания и само по себе не посягает на конституционные ценности, Конституционный Суд Российской Федерации заключил, что **назначение исполнительского иммунитета состоит** не в том, чтобы в любом случае сохранить за гражданином-должником право собственности на жилое помещение, а **в том, чтобы не допустить нарушения конституционного права на жилище в самом его существе**, как и умаления человеческого достоинства, гарантируя гражданину-должнику и членам его семьи сохранение обеспеченности жильем на уровне, достаточном для достойного существования». В этой фразе также прослеживается систематическое толкование, осуществленное КС РФ: оспариваемые нормы ГПК РФ и закона о банкротстве рассматриваются во взаимосвязи с положениями ст. 40 Конституции РФ (право на жилище).

Еще один яркий пример подобного толкования, данного КС РФ:

«Конституционный Суд Российской Федерации признал обязательным, чтобы закон допускал обращение взыскания на указанное жилое помещение на основании судебного решения только в том случае, если суд установит **не одно лишь формальное соответствие жилого помещения критериям**, позволяющим преодолеть в отношении него исполнительский иммунитет, **но и несоразмерность доходов гражданина-должника его обязательствам** перед кредитором (взыскателем) в отсутствие у него иного имущества, на которое взыскание можно было бы обратить». В данном случае оспариваемые положения ГПК РФ и Закона о банкротстве рассматриваются во взаимосвязи с положениями ст. 35 Конституции РФ (право частной собственности) и ст. 46 Конституции РФ (право на судебную защиту).

КС РФ, осуществляя толкование, анализирует значение институтов банкротства и исполнительского иммунитета, с одной стороны, для обеспечения имущественных прав кредиторов и должника, а с другой, - для соблюдения баланса конституционных ценностей (право частной собственности, право на жилище, право выбирать место жительства) в социально-значимой сфере отношений

Также КС РФ осуществляет грамматическое и систематическое толкование в рамках анализа буквального текста в части выводов о прямом действии Конституции РФ (в том числе в истолковании ее КС РФ) до принятия нового нормативного акта, устранивающего пробел в правовом регулировании.

5.3. Прочитайте внимательно нижеприведенный текст. О каких специальных приемах мышления говорится в статье 431 Гражданского кодекса Российской Федерации? Используя различные приемы толкования, раскройте смысл п. 3.7 договора поставки.

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)

Статья 431. Толкование договора

При толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Если правила, содержащиеся в части первой настоящей статьи, не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи, последующее поведение сторон.

Договор поставки № 25
(Выдержки)

г. Екатеринбург

«01» ноября 2016 года

Общество с ограниченной ответственностью «Сталь», именуемое в дальнейшем «Поставщик», в лице директора Иванова С.С., действующего на основании Устава, с одной стороны, Общество с ограниченной ответственностью «Веко», именуемое в дальнейшем «Покупатель», лице Директора Сидорова С.С., действующего на основании Устава, с другой стороны, заключили настоящий договор о нижеследующем:

1. ПРЕДМЕТ ДОГОВОРА

1.1. Поставщик в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим договором, обязуется передать Покупателю либо указанному им грузополучателю химическую продукцию (далее по тексту Договора «Продукция»), а Покупатель оплатить и обеспечить приемку продукции согласно условиям, определенным настоящим договором.

1.2. Сортамент, технические характеристики, сроки, количество, цена, условия и сроки оплаты подлежащей поставке продукции согласовывается сторонами применительно к каждому периоду поставки по партиям:

1.2.1. Для согласования условий поставки продукции по сортаменту, техническим характеристикам и количеству в конкретном периоде поставки Покупатель должен представить Поставщику гарантированной корреспонденцией спецификацию на поставку продукции, подписанной уполномоченным представителем с приложением печати. Стороны допускают предоставление Покупателем документа, отличающегося по форме от спецификации, при условии, что документ содержит те же данные, что и спецификация.

1.2.2. Цена продукции формируется Поставщиком на основе факторов, влияющих на себестоимость продукции, с учетом стоимости средств упаковки, установленных налогов (сборов) и без учета транспортных расходов. Дополнительным соглашением сторон для определенных условий доставки продукции может быть предусмотрено

включение транспортных расходов в цену продукции.

1.3. Документом, определяющим объем обязательств Поставщика по поставке конкретных партий продукции, является принятая к исполнению спецификация, являющаяся неотъемлемой частью настоящего договора. Изменения принятой к исполнению спецификации допускаются только по согласованию сторон....

...3. ПОРЯДОК ДОСТАВКИ ПРОДУКЦИИ

3.1. Отгрузка продукции вагонными и контейнерными нормами осуществляется Поставщиком железнодорожным транспортом Покупателю или лицу, указанному им в качестве грузополучателя в спецификации с железнодорожной станции по месту нахождения предприятия-изготовителя продукции. Расходы Поставщика по формированию вагона и оплате ж/д тарифа включаются в стоимость продукции. По согласованию сторон доставка продукции может быть осуществлена автотранспортом Поставщика по реквизитам грузополучателя, указанным в спецификации.

3.2. Выборка продукции может производиться Покупателем самовывозом со склада предприятия-изготовителя продукции в течение 10 календарных дней с момента получения уведомления Поставщика о готовности продукции к отгрузке. При просрочке Покупателем сроков выборки продукции Поставщик (грузоотправитель) принимает ее на ответственное хранение. Расходы по хранению возмещаются Покупателем Поставщику в соответствии с фактическими затратами по хранению на основании выставленного счета-фактуры.

3.3. Невагонную и неконтейнерную норму согласованных сторонами объемов поставки продукции, подлежащей отгрузке железнодорожным транспортом, Поставщик имеет право отгрузить:

3.3.1. Железнодорожным транспортом мелкой отправкой (с сортировкой груза в пути следования) на близлежащую станцию от грузополучателя, указанного в заказе-спецификации, открытую для приема и выдачи этой отправки;

3.4. Местом исполнения обязательств Поставщика по отгрузке продукции является место ее передачи первому перевозчику при отгрузке железнодорожным транспортом или Покупателю (грузополучателю) в момент передачи продукции в месте нахождения Покупателя при доставке автотранспортом Поставщика. Местом исполнения обязательства Поставщика по отгрузке продукции при выборке, является склад Поставщика (грузоотправителя).

Место поставки товара: город Первоуральск, ул. Вайнера, д.20

3.5. Поставщик вправе исполнить свои договорные обязательства по поставке продукции в определенном количестве, рассчитав значение массы конкретной партии отгружаемой продукции с использованием технологически и научно обоснованного теоретического алгоритма, предусмотренного соответствующими ГОСТ, ТУ либо согласованной сторонами методикой такого расчета (далее в целях настоящего договора такой вариант исполнения Поставщиком своих обязательств именуется «поставка по теоретической массе»).

Продукция считается поставленной по теоретической массе в случае, когда в сертификате качества и/или в транспортной накладной делается отметка «по теоретической массе».

Продукция, отгружаемая Поставщиком по теоретической массе, принимается Покупателем также по теоретической массе, при этом Поставщик и Покупатель в целях настоящего договора признаются обладающими необходимой и идентичной информацией о содержании и методике применения алгоритма определения теоретической массы продукции.

В случае отгрузки получателю частично по фактической массе и частично по теоретической массе общий вес считается как сумма теоретической и фактической масс.

Расчеты производятся за количество продукции, указанное в сертификате изготовителя и счете-фактуре.

Перегруз в указанных выше пределах подлежит принятию и оплате Покупателем с отсрочкой 10 банковских дней с даты получения соответствующего счета-фактуры. Штрафные санкции за недопоставку в пределах указанного количества по партиям в периоде поставки не применяются.

3.6. Досрочная поставка продукции допускается только с письменного согласия Покупателя. Продукция, поставленная досрочно и принятая Покупателем, засчитывается в счет количества продукции, подлежащей поставке в следующем периоде.

3.7. При поставке продукции мерной и кратной длины количество немерных длин не должно превышать 10% от общего объема поставки партии. Данное превышение не расценивается сторонами как нарушение обязательств Поставщиком.

3.8. При поставке продукции общего назначения количество продукции второго сорта не должно превышать 8% от общего объема поставки в партии по конкретной позиции спецификации. Данное превышение не расценивается сторонами как нарушение обязательств Поставщиком.

4. КАЧЕСТВО ПРОДУКЦИИ И ПОРЯДОК ПРИЕМКИ

4.1 Качество поставляемой продукции должно соответствовать действующим стандартам, техническим условиям или дополнительно согласованным сторонами характеристикам, указанным спецификации. Качество продукции удостоверяется сертификатом качества изготовителя, направляемым грузополучателю.

4.2 Приемка продукции по количеству и качеству осуществляется в порядке, аналогичном предусмотренному в Инstrukциях №П-6 и П-7, утвержденных Постановлениями Госарбитража при Совете Министров СССР от 15.06.1965 г. и 25.04.1966 г. соответственно.

...

Ключ ответа:

В соответствии с абзацем 1 статьи 431 ГК РФ, *при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений.* Это означает необходимость использования

грамматического способа толкования с использованием правил русского языка.

В случае неясности условий договора буквальное его значение устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом. Здесь речь идет о необходимости использования систематического толкования – поиске правил поведения в иных положениях договора – подчас с последующим логическим толкованием (например, построением логического силлогизма).

Если указанные выше приемы не позволяют выявить истинное содержание договора, *должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора*. В данном случае речь идет о телеологическом толковании – рассмотрении условий договора с позиции целей его заключения.

При этом *во внимание принимаются все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи, последующее поведение сторон*. Данное нормативное правило означает возможность и необходимость использования не только телеологического, но и функционального толкования – уяснение цели договора и его положений с учетом всех обстоятельств его заключения и исполнения.

При толковании пункта 3.7. приведенного выше Договора поставки следует указать следующее:

Использование *грамматического* толкования позволяет практически точно установить буквальное содержание данного условия:

Пункт состоит из двух связанных предложений; предложения внутренне согласованы, отдельные слова употребляются в соответствующих падежах; правила орфографии соблюдены.

Тем не менее, простое грамматическое толкование каждого предложения оставляет неясность в том, какое именно превышение, указанное во втором предложении, не несет ответственности для Поставщика: превышение более или менее 10% от общего объема партии? Ответ на этот вопрос позволяет получить *системное* толкование всего пункта целиком с использованием логических связей: поскольку ответственность за нарушение Договора наступает только при неправомерном поведении, в качестве допустимого отклонения объема следует рассматривать превышение в размене менее 10% от объема поставки.

Логическое толкование возможно посредством логического преобразования:

«При поставке продукции мерной и кратной длины Поставщик обязан сформировать такую партию товаров, чтобы количество немерных длин составит не более 10% от общего объема поставки партии. В противном случае Поставщик несет ответственность за нарушение его обязательств по Договору.»

Несмотря на все вышесказанное, *системное* рассмотрение данного пункта во взаимосвязи с п. 1.1. Договора о предмете (химическая продукция), порождает неопределенность в вопросе о применимости прописанных условий о мерной и кратной длине продукции к регулируемым Договором отношениям. Данный вопрос может быть разрешен только в ходе систематического толкования рассматриваемого пункта 3.7. и упомянутой в пункте 1.2.1. Договора Спецификации, устанавливающей количество, сортамент и технические характеристики каждой партии товара. В рамках решения данной задачи это невозможно, поскольку такая Спецификация не приводится.

5.4. Дайте характеристику правовой позиции по делу, описанной в нижеприведенном тексте с точки зрения ее отнесения к элементам модели формирования правоприменительной практики.

«Обзор судебной практики по некоторым вопросам применения законодательства о хозяйственных обществах» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 25.12.2019)»
(извлечения)

Требование о нотариальном удостоверении, установленное подпунктом 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ, распространяется и на решение единственного участника.

Общество с ограниченной ответственностью обратилось в регистрирующий орган с заявлением о внесении в Единый государственный реестр юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) сведений о начале процедуры реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица.

Регистрирующий орган вынес решение об отказе в государственной регистрации юридического лица в связи с отсутствием нотариального удостоверения решения единственного участника общества, необходимого в силу подпункта 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ.

Отказ регистрирующего органа был обжалован в арбитражный суд.

Решением суда первой инстанции, оставленным без изменения судом апелляционной инстанции, заявленные требования удовлетворены, поскольку суды сочли, что законодательство не требует нотариально удостоверять решение единственного участника общества.

Суд кассационной инстанции решение суда первой инстанции и постановление апелляционной инстанции отменил, в удовлетворении требования отказал, указав, что подпункт 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ направлен на то, чтобы исключить фальсификацию решения, принимаемого высшим органом управления общества, и действие указанной нормы в равной мере распространяется и на решение единственного участника общества, которое также подвержено риску фальсификации.

Кроме того, закон не содержит исключения в отношении решений единственного участника в части требования о нотариальном удостоверении, установленного подпунктом 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ.

Ключ ответа:

В соответствии с пп. 3 п. 3 ст. 6.1 ГК РФ, принятие общим собранием участников общества с ограниченной ответственностью решения на заседании, а также состав участников общества, присутствовавших при его принятии, подтверждаются путем нотариального удостоверения, если иной способ не предусмотрен уставом общества либо решением общего собрания участников общества, принятым участниками единогласно.

Правовая позиция, изложенная в постановлении кассационной инстанции, основана на толковании рассматриваемой нормы подпункта 3 п. 3 ст. 67.1 ГК РФ, требующей нотариального удостоверения решений участников ООО. Вывод суда кассационной инстанции о том, что данное требование обусловлено необходимостью исключения возможности фальсификации решений высшего органа управления ООО, основан на систематическом толковании рассматриваемой нормы Гражданского кодекса РФ и положения статьи 1 Основ законодательства РФ о нотариате, в соответствии с которым нотариат в России призван обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени РФ. Вывод суда кассационной инстанции о том, что, вводя требование о нотариальном удостоверении решений участников ООО, законодатель имел целью защиту таких решений от фальсификаций, обусловлен в немалой степени негативной практикой ведения корпоративных споров, сложившейся в России в конце 1990-х – начале 2000-х гг. В этой связи можно также сказать, что в ходе толкования судом осуществлен социально-политический анализ правового акта.

Таким образом, правовая позиция, изложенная судом кассационной инстанции, представляет собой такой элемент модели формирования правоприменительной практики, как *прецедент толкования* - вынесенное по конкретному делу правоприменительное (чаще судебное) решение, в котором в результате проведенного правоприменителем толкования уточнен правовой смысл применяемой нормы права.

5.5. Ознакомьтесь с разъяснениями ч. 4 ст. 11 ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации», приведенными ниже. Определите, в каких значениях используется термин «толкование», о каких аспектах толкования (познавательный процесс, коммуникативная деятельность, использование толкования в качестве частно-научного метода и др.) здесь идет речь.

В. А. Петрушев «О доктринальном толковании права судьями конституционного суда РФ» (Извлечение)

Часть 4 ст. 11 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» гласит: «Судья Конституционного Суда Российской Федерации не вправе, выступая в печати, иных средствах массовой информации и перед любой аудиторией, публично высказывать свое мнение о вопросе, который может стать предметом рассмотрения в Конституционном Суде Российской Федерации, а также который изучается или принят к рассмотрению Конституционным Судом Российской Федерации, до принятия решения по этому вопросу».

Авторы одного из комментариев к данному Закону признают, что определить круг вопросов, которые могут стать предметом рассмотрения в Конституционном Суде РФ, очень сложно. Поэтому они рекомендуют его судьям проявлять осмотрительность. Последние, по их утверждению, не должны публично давать оценку тем актам, рассуждать о компетенции тех органов, в отношении которых возможны споры. Затрагивая данную проблему, Т. Я. Хабриева приходит к выводу, что это ограничение, скорее всего, должно касаться и комментариев к законодательству. Так, по ее мнению, «представляется не столь уместным комментирование Закона о Конституционном Суде РФ самими конституционными судьями, ибо то или иное толкование статей Закона может предрешить вопрос о конституционности рассматриваемых в Конституционном Суде правовых норм».

Приведенные суждения вряд ли правильны. О чем тогда, предположим, должен рассуждать в своих научных работах судья Конституционного Суда РФ, являющийся специалистом в области конституционного права, если ему нельзя толковать его нормы? Ведь практически любая из них может стать предметом рассмотрения данного Суда. Считать так – значит фактически признать запрет на опубликование судьями Конституционного Суда результатов своих научных исследований. Между тем в соответствии с ч. 1 ст. 44 Конституции РФ каждому гарантируется свобода научного творчества. Каких-либо оснований для ограничения в таком праве конституционных судей мы не видим. Тем более если учесть и то, что в ч. 1 ст. 11 Закона о Конституционном Суде РФ говорится о возможности занятия последними научной деятельностью, не препятствующей выполнению обязанностей судьи.

Наши рассуждения о толковании права судьями Конституционного Суда РФ подводят к мысли о том, что предусмотренные законодательством ограничения на осуществление ими этой деятельности касаются только профессионального толкования. На доктринальное толкование они не распространяются.

Ключ ответа:

При анализе сложившейся ситуации сразу следует уточнить, что в контексте допустимого или нежелательного поведения отдельных судей КС речь не идет об официальном толковании Закона о КС и иных конституционных норм права – такое толкование исходит от Конституционного суда в целом в результате разрешения конкретных дел.

Безусловно, в рассуждениях о целесообразности запрета судьям Конституционного суда РФ комментировать положения Закон о КС прослеживается смешение двух видов неофициального толкования: доктринального (научного) и профессионального.

Доктринальное толкование права - необязательное (и неофициальное) толкование, осуществляемое учеными-юристами в ходе их научных исследований. Сила такого толкования в авторитете ученого и в аргументированности его

суждений. В этой связи толкование выступает как частно-научный метод – метод интерпретации, который:

- а) имеет свой объект - содержание отдельных норм права;
- б) имеет специфические задачи - познание содержания отдельных норм права
- в) складывается из совокупности специфических приемов и способов мыслительных действий, предопределенных законами логики и особенностями предмета познания.

В то же время, толкование (и доктринальное, и профессиональное) выступает и как коммуникативная деятельность в том смысле, что направлена на передачу информации в контексте профессионального общения.

Доктринальное толкование Конституции и законов, данное судьями Конституционного Суда РФ, призвано развивать юридическую науку, влиять на правотворчество и правоприменительную практику, однако возникает вопрос о случаях, когда подобное допустимо...

В соответствии со ст. 11 Федерального конституционного закона «О Конституционном суде РФ», судья КС не вправе в печатных изданиях, средствах массовой информации, самостоятельно распространяемых текстах... ..высказывать свое мнение о вопросе, который может стать предметом рассмотрения в Конституционном Суде либо изучается или принят к рассмотрению, до принятия решения по этому вопросу...». В то же время, ст. 44 Конституции РФ гарантирует каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания, а та же статья 11 Закона о КС допускает занятие судьей КС научной и преподавательской деятельностью. Думается, вопрос отнесения толкования Закона о КС, даваемого конкретным судьей КС, к профессиональному или доктринальному, а следовательно, и вопрос о допустимости подобного толкования, должен быть увязан со статусом интерпретатора в рамках конкретного контекста. Выполняя свои должностные обязанности, конституционный судья осуществляет профессиональное (или, как его иногда называют, компетентное) толкование. Доктринальное же толкование он дает в ходе своей научной деятельности.

5.6. Ознакомьтесь с приведенным ниже текстом. Охарактеризуйте на его основе те тенденции в толковании (статические и динамические), которые проявились в указанный исторический период и дайте им собственную оценку.

Черданцев А. Ф. «Толкование права и договора».

В VI в. по поручению императора Юстиниана в целях упорядочения сентенций юристов были составлены Дигесты на основе использования 2 тыс. книг 39 юристов. Комиссия по их составлению 72 стремилась устранить повторения, противоречия, длинноты, содержащиеся в сочинениях юристов. Дигесты состоят из 50 книг и 150 тыс. параграфов. В 533 г. они были утверждены Конституцией императора Юстиниана, и им придана обязательная сила. Наряду с Дигестами были утверждены вновь составленные Институции (учебник по праву из четырех книг). Ссылки на другие сочинения были запрещены. Обязательными стали только указанные Дигесты, Институции и Конституции императора. Важно подчеркнуть, что Конституция об утверждении Дигест запретила какое-либо толкование права. В случае неясности за разъяснениями следовало обращаться к императору. Таким образом, интерпретаторская деятельность юристов и их роль в развитии права прекратилась.

Ключ ответа:

Указанные тенденции отражают различные взгляды на толкование права. Такие изменения во взглядах и подходах имеют под собой объективные основания.

Динамической тенденцией подразумевается активную роль толкования в поиске смысла и последующем применении фактически устаревших законов с учетом изменившихся общественных реалий. Таким образом, она превалирует, когда действующее право в своей регулятивной характеристике отстает от изменяющейся жизни, неправильно, неточно отражает ее в своем содержании.

Наоборот, статическая тенденция, как правило, знаменует собой период общественно-политической стабильности в обществе и кардинальное обновление законодательства, отмену устаревших законов.

Любая характеристика тенденций в праве (да и в любом общественном регулировании), существовавших в какой-либо исторический период, должна быть изучена в первую очередь в рамках существовавшего в то время исторического контекста.

Динамическая тенденция в праве в период до III в н.э. проявлялась как так и в увеличении роли толкования. Если в период римской республики толкование права в основном сводилось к деятельности коллегий понтификов и авгуров, то в более поздние периоды Римской империи и Византии толкование приобрело «светский» характер, что представляется закономерным в эпоху развития позитивного права.

Период, предшествующий кодификации Юстиниана, характеризуется многообразием источников права (конституции императоров, указы правоприменительного характера – декреты и рескрипты,), в также консультаций видных юристов (которые в ряде случаев также воспринимались как источники права). Разнообразие обычаев, правоположений, норм, закрепленных в различных источниках, неизбежно привела к тому, что середины III века юридическая литература ограничивалась чисто компилятивной работой, стараясь на основании выдержек из императорских конституций и наиболее известных сочинений старых юристов составлять сборники для облегчения судьям, которые уже не были в состоянии справиться со всей юридической литературой.

Также в этот период прослеживается тенденция к постоянному увеличению количества юристов, которые обладали *iusrespondendi* (право выражать авторитетные мнения по тем или иным правовым вопросам): в их разъяснениях появились несогласованности, противоречия. Даже изданный в 438 г. Кодекс Феодосия, а также придание в 426 г. обязательного характера сочинениям (мнениям) пяти наиболее уважаемых правоведов кардинально не решили

проблему единства толкования и правоприменения.

В то же время усиление императорской власти, расширение территории империи вследствие завоеваний, а также усложнение экономических, социальных и других общественных отношений неизбежно требовало упорядочения системы законодательства, создание единого правового поля, достижения единообразия правоприменительной практики.

Таким образом, господство статического подхода к толкованию при Юстиниане имело под собой реальные исторические предпосылки.

5.7. Покажите, используя приведенные ниже статьи, связь между регулятивными и охранительными правовыми предписаниями и ее значение для правильного толкования

Федеральный закон «Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления» № 138-ФЗ от 26.11.1996 г.

(Приложение: «Временное положение о проведении выборов депутатов представительных органов местного самоуправления и выборных должностных лиц местного самоуправления в субъектах Российской Федерации, не обеспечивших реализацию конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»)

Статья 32. Избирательные фонды кандидатов

Для финансирования предвыборной агитации кандидаты и избирательные объединения создают собственные избирательные фонды. Использование иных финансовых средств для проведения предвыборной агитации, кроме поступивших в избирательные фонды, не допускается. Избирательные фонды могут формироваться за счет:

- денежных средств, выделенных кандидату или избирательному объединению на предвыборную агитацию избирательной комиссией муниципального образования или окружной избирательной комиссией;
- собственных денежных средств самого кандидата или избирательного объединения;
- денежных средств, выделенных кандидату выдвинувшим его избирательным объединением;
- добровольных пожертвований физических и юридических лиц.

Сумма пожертвования отдельного физического лица в избирательный фонд кандидата или избирательного объединения не должна превышать установленный на день назначения выборов минимальный размер оплаты труда более чем в двадцать раз. Сумма пожертвования отдельного юридического лица не должна превышать установленный на день назначения выборов минимальный размер оплаты труда более чем в двести раз.

Общая сумма денежных средств, аккумулированных в избирательном фонде кандидата, не должна превышать установленный на день назначения выборов минимальный размер оплаты труда более чем в тысячу раз.

Сумма денежных средств, аккумулированных в избирательном фонде избирательного объединения, поделенная на число кандидатов, выдвинутых избирательным объединением, не должна превышать установленный на день назначения выборов минимальный размер оплаты труда более чем в тысячу раз.

Не допускаются пожертвования со стороны иностранных государств, организаций и граждан; российских юридических лиц с иностранным участием; международных организаций и международных общественных объединений; религиозных объединений; государственных органов и органов местного самоуправления; государственных предприятий, учреждений и организаций; муниципальных предприятий, учреждений и организаций; предприятий, учреждений и организаций, финансируемых из федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации, местных бюджетов.

Право распоряжения средствами избирательных фондов принадлежит исключительно создавшим эти фонды кандидатам и избирательным объединениям.

Кодекс об административных правонарушениях (КоАП РФ)

Статья 5.18. Незаконное использование денежных средств при финансировании избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума

Использование кандидатом, избирательным объединением, инициативной группой по проведению референдума, иной группой участников референдума при финансировании своей избирательной кампании или кампании референдума денежных средств, не перечисленных в избирательный фонд, фонд референдума, или денежных средств, поступивших в избирательный фонд, фонд референдума с нарушением законодательства о выборах и референдумах, а равно расходование иными лицами в целях достижения определенного результата на выборах, референдуме денежных средств, не перечисленных в избирательный фонд, фонд референдума, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, либо превышение установленных законом предельных размеров расходования средств избирательного фонда, фонда референдума, либо расходование денежных средств избирательного фонда, фонда референдума на не предусмотренные законодательством о выборах и референдумах цели -

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двадцати тысяч до двадцати пяти тысяч рублей; на должностных лиц - от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Ключ ответа:

Регулятивные правовые предписания характеризуются предоставлением участникам правоотношений определенных прав или возложением на них конкретных обязанностей.

Охранительные предписания направлены на установление и регулирование мер юридической ответственности за совершенные действия.

Приведенные выше нормы статьи 32 Федерального закона № 138-ФЗ от 26.11.1996 г. (далее – Закон о выборах) и статьи 5.18. КоАП РФ, регулируют отношения в сфере избирательных прав, а также отношения по поводу административных правоотношений.

Статья 32 Закона о выборах полностью состоит из регулятивных норм, устанавливающих правила поведения участников избирательного процесса (обязанность кандидатов и избирательных объединений финансировать избирательные кампании только за счет избирательных фондов, обязанность формировать избирательные фонды только из определенных источников, установление ограничений для размеров пожертвований в фонды и способов распоряжения их средствами и др.).

Статья 5.18 КоАП РФ содержит охранительные нормы, направленные на установление мер административной ответственности в отношении лиц, нарушивших правила, установленные Законом о выборах (в том числе правила статьи 32).

Следует обратить внимание на наличие в тексте ст. 32 Закона о выборах слов: "не допускается", "могут", "не должна" и проч., указывающих на наступление последствий несоблюдения изложенных требований. Прослеживается бланкетный характер изложения.

В связи с изложенным весь механизм правового регулирования становится очевиден в результате систематического толкования данных норм; становится возможным установить не только связь регулятивных и охранительных норм в одной сфере, но и ее значение: возможность объединить рассматриваемые нормы права и преобразовать их в структурные элементы модели идеальных правовых норм, которые могут иметь примерно следующий вид:

1. «При осуществлении предвыборной агитации ее финансирование осуществляется только из избирательного фонда. Нарушение данного требования влечет административную ответственность в виде штрафа в размере...»

2. «В случае пожертвования в денежной форме для целей предвыборной кампании, произведенного физическим лицом, соответствующие денежные средства должны быть перечислены в избирательный фонд кандидата или избирательного объединения. В случае невыполнения указанного требования жертвователь может быть привлечен к административной ответственности в виде штрафа в размере...»

5.8. Дайте характеристику правовой позиции по делу, описанной в нижеприведенном тексте с точки зрения ее отнесения к элементам модели формирования правоприменительной практики.

Л. обратился в Ворошиловский райсуд г. Волгограда с иском к К., где просил признать К. утратившей право на жилую площадь и аннулировать ее постоянную регистрацию в спорном Домовладении. В процессе производства по делу представитель Л. просил уточнить круг лиц, участвующих в деле, и привлечь в качестве третьего лица на стороне ответчицы паспортно—визовую службу (ПВС) района. Ходатайство мотивировалось тем, что Данное государственное учреждение при положительном исходе Дела должно будет исполнять решение суда в части аннулирования регистрации К. по данному месту жительства. Однако суд рассмотрел дело без участия ПВС и своим решением иск Л. удовлетворил. Судебной коллегией по гражданским делам Волгоградского областного суда решение суда первой инстанции оставлено без изменения. Непривлечение же ПВС к участию в деле второй судебной инстанцией не было использовано в качестве «кассационного повода» к отмене решения суда первой инстанции. Почему такое «непривлечение» не влечет за собой отмены судебного акта, в кассационном определении не объяснялось. Хотя, согласно п. 4 ч. 2 ст. 308 ГПК РСФСР и п. 4 ч. 2 ст. 364 ГПК РФ, непривлечение к участию в деле лица, права и обязанности которого затрагиваются вынесенным по делу решением, является безусловным основанием для отмены решения суда в кассационном и надзорном порядке.

Ключ ответа:

В данной задаче мы сталкиваемся с таким элементом модели формирования правоприменительной практики, как *прецедент применения* - получившее широкое распространение и признание в практике работы правоприменительных органов (преимущественно судебных) использование ранее состоявшегося прецедента толкования. Иначе говоря, прецедент применения — это, как правило, стадия проверки жизнеспособности прецедента толкования и его регулятивных свойств.

Чаще всего прецедент применения как бы логически вытекает из ранее состоявшегося нового, нестандартного толкования нормы, имевшего место в связи с рассмотрением другого дела. Но, в отличии от прецедента толкования, при вынесении прецедента применения, правоприменительный орган (должностное лицо) как правило, уже не дает подробного обоснования толкованию правовой нормы, положенному в основу решения, поскольку такое толкование закона уже воспринято практикой, вошло в сознание правоприменителей.

Применительно к указанной выше фактуре необходимо указать следующее:

В соответствии с пп.4 п. 4 ст. 330 ГПК РФ, а также пп 4 п. 4 ст. 379.7, принятие судом решения о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле, является безусловным основанием для отмены судебных актов (решений суда первой инстанции, судебных постановлений).

Тем не менее, на практике сложился своеобразный прецедент применения норм процессуального закона, в случаях, когда решение суда касается прав и обязанностей лиц, не привлеченных к участию в деле. Данный прецедент применения конкретизирует указанные выше положения ГПК РФ и объективируется в виде следующего правила: *решение подлежит отмене в случае, если суд разрешил вопрос о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле, за исключением ситуаций, когда к участию в деле не привлечен государственный или муниципальный орган, специально созданный для выполнения указанных в резолютивной части решения предписаний.*

Таким образом, указанная позиция основывается на системном толковании норм гражданского и гражданско-процессуального законодательства, при котором полномочия государственных органов в сфере исполнения соответствующих решений судов выведены за пределы рассматриваемых в суде правоотношений.

5.9. Покажите, используя текст приведенной ниже статьи, значение общеязыковых норм (в частности, разграничения соединительных и разделительных союзов) для правильного толкования смысла санкции статьи.

Уголовный кодекс Российской Федерации

Статья 159.5. Мошенничество в сфере страхования

3. Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные лицом с использованием своего служебного положения, а равно в крупном размере, -

наказываются штрафом в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет, либо принудительными работами на срок до пяти лет с ограничением свободы на срок до двух лет или без такового, либо лишением свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев либо без такового и с ограничением свободы на срок до полутора лет либо без такового.

Ключ ответа: Правильное понимание смысла санкции данной статьи достигается в результате грамматического ее толкования. При этом особое внимание следует уделить соединительным и разделительным союзам.

В приведенном выше тексте статьи 159.5 УК РФ мы имеем дело со сложной (альтернативной) санкцией (по степени конкретизации).

Следует сразу сказать, что санкцией предусмотрена возможность применения одного из трех основных видов наказаний (штраф, исправительные работы и лишение свободы) совместно с дополнительным – ограничением свободы или без него. Такая возможность предусмотрена в тексте соответствующего абзаца статьи путем единственного употребления соединительного союза «И» с добавлением фразы «либо без такового».

Для отграничения разных частей санкции (применительно к основным наказаниям) законодатель использует разделительные союзы (имеют значение разделения, играют роль выбора, чередования, исключения)

Более того, альтернативность данной санкции имеет несколько уровней:

А) Части первого (верхнего) уровня смыслового разделения отграничиваются друг от друга союзом «либо»;

Б) Разделение санкции на втором (нижнем) уровне имеет смысл внесения дополнительной (подчиненной) альтернативы наказаний; здесь для разграничения используется союз «или».

В виде нумерованного и маркированного списка изложенная в статье санкция может быть представлена следующим образом (для удобства союзы, разделяющие части санкции разных уровней, выделены разными цветами и размерами):

Возможные виды наказаний, предусмотренные санкцией статьи 159.5 УК РФ:

4. штраф:

4.1. в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей

или

4.2. в размере:

4.2.1. заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет

или

4.2.2. иного или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет

либо

5. принудительные работы на срок до пяти лет:

5.1. с ограничением свободы на срок до двух лет

или

5.2. без такового

либо

6. лишение свободы на срок до шести лет:

6.1. со штрафом:

6.1.1. в размере до восьмидесяти тысяч рублей

или

6.1.2. в размере заработной платы осужденного за период до шести месяцев

или

6.1.3. в размере иного дохода осужденного за период до шести месяцев

либо

6.2. без такового

И, как уже было указано, все данные виды наказания могут назначаться совместно с ограничением свободы на срок до полутора лет **ИЛИ** без такового.

5.10. Разъясните содержание понятия «открытый воздух», которое использовано в ст. 109 Трудового кодекса РФ. Назовите способ его толкования.

Трудовой кодекс Российской Федерации

Статья 109. Специальные перерывы для обогрева и отдыха

Работникам, работающим в холодное время года на открытом воздухе или в закрытых необогреваемых помещениях, а также грузчикам, занятым на погрузочно-разгрузочных работах, и другим работникам в необходимых случаях предоставляются специальные перерывы для обогрева и отдыха, которые включаются в рабочее время. Работодатель обязан обеспечить оборудование помещений для обогрева и отдыха работников.

Ключ ответа:

В контексте данной статьи содержание понятие «открытый воздух» может быть установлено посредством логического анализа понятий в рамках логического способа толкования. Наряду с рассматриваемым термином в данном абзаце законодатель приводит термин «закрытое помещение». Данные термины воспринимаются как антонимы и, соответственно, раскрытие понятия открытого воздуха производится через логическое противопоставление.

Легальное определение помещения приводится в ст. 141.4. ГК РФ: «Помещением признается обособленная часть здания или сооружения, пригодная для постоянного проживания граждан (жилое помещение) либо для других целей, не связанных с проживанием граждан (нежилое помещение), и подходящая для использования в соответствующих целях».

Соответственно, все, что находится за пределами таких обособленных частей зданий или сооружений, понимается как открытое пространство. Синонимичность же терминов «открытое пространство» и «открытый воздух» обусловлено тем, что в науке воздух определяется как вездесущий природный фактор или как наиболее общая среда обитания человека.

4. Опрос.

4.1. Что такое профессиональная юридическая коммуникация?

Ответ.

Коммуникация – целевой, специально организуемый, рациональный и управляемый процесс обмена информацией.

Коммуникациям в целом свойственны следующие общие признаки:

1. Целевой характер — Коммуникация всегда преследует определенную участниками коммуникации цель. Именно этим признаком коммуникация отличается от общения. При общении цель общения — сам процесс общения, тогда как коммуникация имеет цель ее осуществления..

Цели коммуникации всегда за рамками взаимодействия, т. е. коммуникация нужна «для чего-то», что с ее помощью достигается. Целью коммуникации является достижение взаимопонимание. В юридической сфере деятельности цели определяются функциями участников правовых отношений.

Например, в медиации цель осуществляться в целях выработки способов урегулирования конфликта и решения спора.

2. Предметность - определенность предмета (темы) обсуждения.

Достигается путем определения предмета спора, формулирования тем переговоров и вопросов для обсуждения.

3. Нормативность – строится на определенных началах и подчиняется согласованным правилам (правила взаимодействия, нормы поведения участников). Нормативность коммуникации более всего выражена в процессуальных нормах законодательства. Права и обязанности участников процесса (уголовного, гражданского, арбитражного, административного и пр.), правила поведения в суде, правила обращения к суду, порядок высказывания выражает нормативность коммуникации в суде, установленный нормами права.

4. Организационная форма и управление ходом процесса.

Оргформы – переговоры, совещание, конференция и т. д. Управление осуществляется модератором для достижения целей и решения задач конкретной коммуникации. Специальные техники организации и управления процессом коммуникации.

5. Фиксация и оформление результатов (при сложной процедуре возможно для каждого этапа и коммуникации в целом (протокол, соглашение, решение и т.д.).

Виды коммуникации:

- 1) Коммуникация может быть эффективной или не эффективной.
- 2) В профессиональном общении юриста существуют постоянные и временные коммуникации.
- 3) Процессуальные формы, а могут не иметь строгого характера юридической процедуры.
- 4) По профессиональному основанию, сфере деятельности: выделяется профессиональная юридическая коммуникация.

На основании выделенных общих признаков коммуникации профессиональная юридическая коммуникация может определена как целевой, специально организуемый, рациональный и управляемый процесс обмена информацией в юридической сфере деятельности.

4.2. Какова структура и техники спрашивания?

Ответ.

Утверждение часто вызывает сопротивление что, как правило, влечет за собой противоположное утверждение и (потенциально) — спор.

Вопрос предполагает ответ (информацию), что позволяет избежать впечатления «давления» и обеспечить конструктивность управления коммуникацией.

Организации понимания: вопросы.

Вопрос сначала конструируется, а затем формулируется.

Структура спрашивания:

основание вопроса (почему, зачем), Что с этим делать?

предметное содержание (что),

форма (как).

Функции вопросов в коммуникации:

Организация обмена информацией (обеспечивать понимание),

Управление ходом обсуждения (актуализация конкретного содержания).

Основные формы вопросов:

- открытые,
- закрытые,
- альтернативные.

Открытые вопросы.

Как правило, начинаются с вопросительного слова («что», «как», «где», «почему», «когда» и т.д.). Предполагают ответ в форме свободного изложения.

Примеры: «Кто в этом заинтересован?»; «Какие аргументы можно привести?»; «Что мы можем для этого сделать?».

Используются при дефиците информации.

Хорошо работают для получения больших объемов информации:

- подвигают собеседника к «свободному изложению»,
- создают условия для активного поведения в коммуникации.

Закрытые вопросы.

Часто начинаются с глагола. Подразумевают, как правило, ответы «да» или «нет» (возможно – может быть).

Примеры: «Сможете ли Вы это сделать? Готовы ли вы обсуждать...? Согласны ли Вы...?»

Используются для достижения точности, однозначности понимания.

Альтернативные вопросы.

Создают ситуацию выбора ответа из нескольких вариантов.

Пример: «Вас больше устроит первый или второй вариант?»; «Вам удобнее сейчас или завтра?».

Применяются для уточнения отношения и определения предпочтений.

Запрет скрытых оснований.

Вопрос и утверждение не должны содержать основания, которые не установлены и не приняты участниками разговора, т.е. «скрытые основания».

Например:

- формально правильный вопрос: «Чем обусловлен Ваш отказ от обсуждения данного предложения?» будет корректным только при условии, что сторона действительно отказалась от обсуждения данного предложения, а не, скажем, от его принятия;

- утверждение «поскольку целью сторон является достижение соглашения, полагаю...» может высказываться только после выявления действительных интересов всех сторон переговоров.

Виды вопросов:

«извлекающие»,

направляющие,

«проблематизирующие»,

блокирующие.

Извлекающие:

Побуждают собеседника к предъявлению:

информации (Как это можно сделать? Какие здесь трудности?)

оснований утверждения (На чем основана Ваша уверенность? Что позволяет Вам это утверждать?)

цели высказывания (Какое отношение вы ожидаете? Что Вам это дает?).

Направляющие:

Позволяют направить разговор в нужное русло, могут выглядеть как просьба,

пояснить высказывание (содержание, цель, основание),

высказать отношение («Если данное положение не противоречит Вашей позиции, можем ли мы...?»).

Проблематизирующие:

Выявляют «проработанность» позиции оппонента. Как правило, касаются:

соотношения высказываний с признанными фактами (корректность информации),

противоречий в высказываниях,

соответствия высказывания основаниям,

корреляции высказывания целям.

Как вы объясните противоречие?

Блокирующие

Предназначены для пресечения негативных тенденций в обсуждении. Хорошо работают с контрпродуктивными претензиями, безосновательным недовольством, голословными обвинениями.

Например: «Правильно ли я понял, что Вас в этом варианте не устраивает все?», «Что именно здесь неудачно...?». По содержанию - обобщают, уточняют, конкретизируют.

ХОРОШИЕ ВОПРОСЫ.

По основанию: продвигают обсуждение к пониманию и выработке решения (как правило, имеют прямое отношение к целям, интересам, ситуации собеседника).

Побуждают собеседника взглянуть на проблему или ситуацию с другой точки зрения.

Вызывают у собеседника новую реакцию на ситуацию или проблему, порождают новые идеи.

Например, стандартный вопрос: «Какие у Вас предложения?»;

Хороший вопрос: «Готовы ли Вы сформулировать предложения, которые будут способствовать успеху переговоров?», «Что из предлагаемого Вами будет интересно для другой стороны?».

По содержанию: точно соответствуют предмету, теме обсуждения

По форме: избрана правильная форма спрашивания, точно сформулированы в адекватном языке.

4.3. Какие выделяются техники проверки и оформления понимания в коммуникации?

Ответ:

Простейшие ошибки в коммуникации:

1. Не предоставляется возможность реагировать на ход изложения.
2. Не учитывается характер и содержание реакций собеседника.
3. Не определяется форма вопроса и его основание.
4. После вопроса не делается пауза.
5. Задаются два или более вопросов одновременно.
6. Вопрос соединяется с ответом на него.
7. Не дослушивается ответ на заданный вопрос.

Проверки понимания:

1) «Эхо-техника» - «возвращение» выступающей стороне ее сообщения в понимании слушающей стороны. Наиболее простым примером являются, так называемые, «вопросы на понимание» («Правильно ли я понял...?», «Другими словами, Вы утверждаете, что...?», содержащие перефразированное утверждение собеседника.

Формы «эхо-техники»:

- воспроизведение (дословное, перефразированное). Представляет собой максимально приближенное к оригиналу повторение сказанного собеседником. Применяется для проверки понимания небольших текстов или фрагментов текстов.

- изложение – подробный пересказ услышанного текста. В основном, применяется для проверки понимания больших объемов информации. При изложении основная задача - не приближение к тексту, а передача содержания сообщения.

2) Интерпретация. Предъявление своего понимания оснований, смыслов и следствий высказывания, «развитие идеи». Чаще всего, осуществляется путем преобразований содержания высказывания, порождающих новые смыслы и отношения к контексту. Вербальная конструкция такого преобразования может выглядеть следующим образом: «Если я правильно понимаю, Ваше предложение включает..., что, на мой взгляд, снимает разногласия по ..., следовательно, мы можем...»).

3) Резюме - краткое обобщение содержания или вывод о достигнутом. В основном, применяется для проверки понимания основных положений сказанного, например, ключевых разногласий сторон. Может осуществляться в форме сокращенного изложения основных идей («Насколько я понял, все Ваши предложения содержат два принципиальных требования...», «Итак, суть Ваших претензий сводится...»), что часто используется при завершении этапа процедуры

медиации, для проверки одинакового понимания его итогов. Иногда, может формулироваться как краткий вывод о достигнутом результате («Итак, насколько я понимаю, основную проблему, мы решили») для проверки понимания ситуации.

Оформление коммуникации осуществляется посредством письменной формы, к которой фиксируются основные результаты коммуникации. Составление актов, соглашений и т.д.

4.4. Каковы правила взаимодействия профессиональных позиций?

Ответ:

В основании профессиональной позиции лежат цели и интересы.

В обыденной жизни люди не различают цели и интересы. Интерес является главным, определяющим в постановке целей. Цели опосредуются от интересами.

В юридической сфере деятельности интересы выражаются функциями, лежащими в основании деятельности субъекта права.

Для того, чтобы понять по каким точкам соприкосновения взаимодействуют профессиональные позиции необходимо выделить их структуру.

Структура профессиональных позиций состоит из следующих элементов:

1) Функции.

Функции – это основные направления деятельности участников профессиональной юридической коммуникации. Функции определяются правовыми предписаниями. Функции представителя, защитника определяются нормативными и индивидуальными актами соответственно. Например, функцией защитника по уголовному делу является осуществление защиты подозреваемого, обвиняемого.

2) Цели.

Цели опосредованы функциями. Цели – это идеальный желаемый результат деятельности. Целями представителя являются урегулирование спора для клиента, достижение экономического эффекта – взыскания и т.д.

3) Задачи являются отдельными вопросами, которые требуют разрешения для достижения целей. Для представителя задачами являются изучение документов, выяснение обстоятельств и т. д.

Цель – это и есть позиция, по сути, которую можно изменить.

Коммуникация осуществляется в рамках позиций.

Правилами взаимодействия профессиональных позиций являются:

1) На функцию бесполезно влиять. Функцию мы не в состоянии изменить. Мы можем повлиять только на цели и отдельные задачи. Функция – есть красные флажки, за которые нельзя заходить. Если, например, меняется функция, то действия будут незаконными.

2) Влияние должно осуществляться на цель и задачи.

3) Взаимодействие позиций осуществляется по средствам аргументации с учетом оснований.

4.5. Что такое конфликт в юридической деятельности, какова его структура и разновидности?

Ответ:

Конфликт оправданно понимать как столкновение действий, которые не могут сосуществовать в неизменном виде при конкретной совокупности обстоятельств. Причем, может быть не только столкновение, но и противоречие, а также действия могут быть реальными, возможными, приписываемыми.

Конфликтная ситуация представляет собой состояние столкновения конкретных и определенных действий в наступивших обстоятельствах, которые не могут сосуществовать в неизменном виде.

Вид конфликта зависит от специфики противоположных сторон, а также от тех условий, в которых разворачивается столкновение действий.

Основаниями классификации конфликтов являются: длительность (постоянные, длительные, краткосрочные и т.д.), источники возникновения (объективные, субъективные, ложные) и прочие.

По сферам возникновения конфликтов выделяются юридические конфликты (правовые споры).

Под правовым спором понимается конфликт, облеченный в юридическую форму. Правовой спор – это воззрение на конфликт как 2 элементов – сторон и позиций. Правовой спор может возникнуть по поводу признания, восстановления, нарушения юридических прав, неисполнения юридических обязанностей.

Конфликт в юридической деятельности может быть не обязательно связан с правовыми спорами. Хотя одной из разновидностей конфликтов является правовой спор. Однако, не только охватывается им.

Конфликт-анализ выгодно отличается от разрешения конфликтов в рамках правовых споров, поскольку позволяет разрешать данные обстоятельства посредством эффективных способов и техник.

Причинами конфликта являются:

1) Способы восприятия (установки, мифы, стереотипы, склонности и т.д.)

2) Стиль поведения (агрессия, игнорирование, искажение информации и т.д.)

3) Объективные противоречия (ценности, интересы и т. д.).

Структура конфликта.

Описание конфликта как структуры включает в себя три уровня:

- действительность восприятия,
- действительность столкновения,
- основания столкновения.

1 УРОВЕНЬ: ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ ВОСПРИЯТИЯ.

Уровень действительности восприятия включает в себя такие феномены сознания, как переживания, ожидания, отношение к субъекту, действию и т.д. На практике, юрист сталкивается с поведением сторон, обусловленным их эмоциональным состоянием и факторами именно этого уровня, прежде всего.

От точности понимания восприятия сторонами происходящего зависит и адекватность выбора форм взаимодействия участников, и эффективность применения техник коммуникации, и построение моделей аргументации и многое другое.

Достаточная точность такого понимания действительности восприятия достигается выяснением следующих моментов:

- «Знака» восприятия
- Уровень негативного восприятия
- Адресность негативного отношения
- Образ негативного восприятия
- Установка на углубление – разрешение конфликта

«Знак» восприятия: позитивное, негативное нейтральное. Необходимость выяснения этого момента оправдывается только теоретически. На практике, приходится обсуждать исключительно параметры негативного восприятия.

Уровень негативного восприятия, характеризующий его интенсивность, проявление которой обычно и воспринимается как свидетельство конфликта. Для понимания уровня интенсивности негативного восприятия достаточно его простейшего разделения на низкий, средний и высокий. Основанием отнесения к конкретному уровню может являться или оценка порогового типа, данная конкретным участником процедуры, или наблюдение.

Адресность негативного отношения. Сформировавшееся в конфликте негативное отношение может касаться ситуации, действия или ряда действий другой стороны, конкретного субъекта.

Негативное отношение к ситуации проявляется как неприятие определенных обстоятельств, когда конкретные противостоящие субъекты, выступают только как носители этих обстоятельств. Признаком негативного отношения к ситуации может являться то, что смена субъектов не меняет «знака» отношения.

Негативное отношение к действиям. В этом случае, неприятие касается только конкретных действий, а отношение к персоне может быть нейтральным. Признаками могут являться: отсутствие проявлений персонализированной враждебности во взаимодействиях, предметная последовательность обсуждения, вера в перспективы переговоров, и т.п. Наиболее типично для споров между юридическими лицами, однако встречается и в конфликтах физических лиц.

Негативное отношение к субъекту. Выглядит как неприятие конкретной персоны и, как правило, касается большинства ее действий. Свидетельством такой адресности может быть скептическое отношение к возможности договориться с конкретным лицом, подозрительность ко всем действиям и предложениям другой стороны, постоянный отход от предмета и темы обсуждения с переходом на личность, регулярные обращения к прошлому взаимоотношений, обвинительный уклон в выступлениях и вопросах и т.д. Негативное отношение к субъекту, пожалуй, наиболее распространено и отчетливо выражено.

Предлагаемые виды адресности негативного отношения являются больше моделями, нежели феноменами действительности, поэтому, в «чистом виде» тот или иной вид адресности негативного отношения в отдельных случаях может быть не слишком отчетливым. Иногда обнаруживается смена адресата в процессе развития конфликта. В частности, негативное отношение к действиям может замещаться негативным отношением к субъекту. Тем не менее, доминирование направленности негативного отношения можно выявить для большинства случаев и это является важным условием адекватности понимания конкретного конфликта.

Образ негативного восприятия. Характер негативного отношения к субъекту можно оформить через образ его восприятия, актуальными для юридической деятельности типами которого являются помеха, конкурент, враг. Полезность именно данных образов определяется двумя обстоятельствами. Во-первых, не требуют специальных средств распознавания. Во-вторых, помогают оформить понимание конкретного конфликта путем его соотнесения с культурными стереотипами, достаточно типичными для конфликтов такого рода. Другими словами, обыденных представлений о помехе, конкуренте и враге вполне достаточно для отнесения конкретного восприятия стороны в конфликте к одному из этих образов.

В то же время, такое отнесение имеет вполне определенные практические смыслы.

Например, при оценке медиабельности случая стоит учитывать и данные образы восприятия, исходя из того, что выявление образа «враг» является вполне достаточным поводом для гипотезы о нецелесообразности проведения или необходимости прекращения процедуры медиации.

Установка на углубление – разрешение конфликта. Выявление такой установки позволяет, с одной стороны, лучше понимать поведение участников конфликта, а с другой, прогнозировать его динамику. Свидетельством определенной установки конкретного субъекта является его негативная или позитивная последовательность в конфликте. Так, если все высказывания, действия, реакции стороны неизменно усугубляют конфликт, можно предполагать установку на углубление и наоборот, если препятствуют развитию конфликта, установку на его

разрешение. Индикаторами установки на углубление конфликта можно считать закрытость позиции, отказ от сотрудничества, невнимание, некорректное поведение, агрессию, пренебрежение интересами и мнением другой стороны, негативные оценки оппонента и его действий и т.п. Индикаторами установки на разрешение конфликта, соответственно, будут выступать открытость позиции, корректность, доброжелательность, внимание, учет интересов и мнения другой стороны, готовность к сотрудничеству, поиску компромисса и т.п., оправданно фиксировать установку на разрешение конфликта.

Предложенные виды описания действительности восприятия конфликта являются не альтернативными, а дополняющими друг друга. Так, негативное отношение к ситуации по уровню восприятия может быть низким, средним и высоким, а отношение к субъекту как конкуренту или врагу так же различным по уровню негативного восприятия, что углубляет понимание и позволяет конкретизировать особенности взаимодействия конкретных субъектов.

2 УРОВЕНЬ: ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ СТОЛКНОВЕНИЯ.

В определенном смысле, это то, что непосредственно наблюдается юристом в ходе анализа конфликта. Однако, для понимания наблюдаемого, его объяснения и, возможно, прогнозирования необходимо аналитически проработать элементы структуры столкновения, к которым относятся.

Элементы структуры действительности столкновения включает:

- позиции участников конфликта;
- действия участников конфликта;
- существенные характеристики конкретного взаимодействия участников конфликта.

Позиции участников. Позиции участников конфликта можно анализировать в различных планах, в зависимости от целей анализа. Для целей организации переговоров они анализируются, главным образом, как позиции сторон спора. При этом, однако, юристу приходится анализировать данные позиции не столько как правовые в рамках предмета спора, сколько как «личные», т.е. в более широких, разноплановых контекстах обстоятельств, что и позволяет преодолевать противоречия и находить пути примирения сторон. Такая работа с позициями сторон требует от юриста определенной структуризации их содержания, проявляющегося как совокупность претензий, требований, отношений, предложений и т.д., выделения его основных фокусов. Основанием выделения основных фокусов позиций, обычно, выступают интересы и цели сторон.

Структурный анализ позиций дает медиатору возможность более точно видеть основные противоречия конфликта, их обусловленность и выраженность в конкретных действиях и реакциях, идеях и предложениях, а следовательно, лучше понимать динамику взаимодействия, его тенденции и соответствующим образом строить свою работу.

Действия участников. В плане действий юрист, прежде всего, обращает внимание на их характер и последовательность.

В зависимости от конкретной ситуации, характер действий может оцениваться в различных контекстах: сотрудничество - конфронтация, открытость - закрытость (т.е. с предъявлением основания или его сокрытием), конструктивность – деструктивность и т.д.

Последовательность действий имеет два аспекта: последовательность в смысле порядка выражения позиции и последовательность как причинно-следственные отношения с учетом времени, т.е. с различением действия как выражения позиции и действия как реакции на действие другой стороны (ответное действие). Анализ последовательности действий, помимо понимания хода переговоров, позволяет выявлять и уточнять основные характеристики действительности восприятия.

Существенные характеристики взаимодействия.

К ним относятся:

- история взаимодействия,
- контекст взаимодействий.

Анализ истории взаимодействия необходим для установления причин конфликта и реконструкции его развития. Установление причин конфликта весьма желательно, однако не всегда достижимо, поскольку версии сторон по этому поводу, как правило, не совпадают, а способов их проверки у медиатора нет. Поэтому, представления о причинах всегда очень приблизительны. Такое отнесение возможно, если удастся выявить событийный ряд, с которым стороны связывают возникновение разногласий. Как уже говорило, интерпретация этих событий всегда будет различной, иногда – диаметрально противоположной, однако если стороны согласятся в событиях, то у медиатора появляется материал для анализа в контекстах переговоров.

В основных чертах, контекст взаимодействия сторон, как правило, выявляется без особых затруднений. В то же время, его детальный анализ возможен далеко не всегда, поскольку стороны часто не склонны детализировать обстоятельства в определенных сферах деятельности, несмотря на принцип конфиденциальности и соответствующее соглашение. Это может касаться и бизнеса, и в семье, и работы и др. Инструментом решения данной задачи в том числе, является кокус. Однако и индивидуальная работа не гарантирует результата. В таких ситуациях приходится ориентироваться на общие представления о соответствующей сфере и принимать их как рамку взаимодействия.

3. ОСНОВАНИЯ СТОЛКНОВЕНИЯ.

Уровень оснований столкновения можно считать ключевым во всех смыслах, а вся аналитическая работа юриста, в конечном счете, должна быть направлена на выявление оснований. В качестве оснований конфликта принято называть:

- интересы и;
- ценности, часто рассматриваемые на уровне структуры личности.

В чем рассогласование, столкновение?

Противоречие интересов и ценностей принято считать объективным, т.е. не поддающимся целевому контролю и коррекции. Поэтому, если достигнуто понимание конфликта на уровне противоречия интересов, то высока вероятность его разрешения, в том смысле, что все дальнейшее движение становится хорошо понимаемым и контролируемым.

Для целей анализа конфликта достаточно ограничиться включением в данный уровень анализа только интересов, поскольку именно категория интереса создает содержательную и методическую связь между анализом конфликта, организацией переговоров и проведением медиации.

Потребность представляет собой совокупность компонентов, объективно необходимых для существования и развития как биологических, так и социальных систем.

Интерес - явление исключительно социальное, связанное с социальными потребностями.

Цель – идеальный результат, определяемый интересами.

Для понимания интереса и цели в практических ситуациях необходимо руководствоваться следующим. Цель, как правило, выражается в требованиях (взыскать, передать и т.д.). Вопрос: что? А интерес в понимании чего добывается субъект. Иными словами отвечаем на вопрос зачем?

Выявление интересов сторон может быть задачей как очень простой, так и очень сложной. Простой она является, если стороны отчетливо осознают свои интересы и открыто их предъявляют. В этом случае, остается убедиться, что стороны говорят именно об интересах, а не подменяют их, например, целями и продолжать работу с оправданным оптимизмом. Сложной задача выявления интересов становится, когда стороны не осознают их и не расположены к рефлексии. В таких ситуациях приходится применять все известные способы выхода на интересы от простых вопросов типа «в чем преимущества такого решения», до формирования «диагностических» ситуаций.

4.6. Каковы способы управления юридическим конфликтом ?

Ответ:

Поведение в конфликте бывает:

- 1) Пассивное.
- 2) Активное:
 - манипулятивное,
 - агрессивное,
 - ассертивное – открытое уверенное отстаивание своих интересов без ущемления интересов другой стороны.

Формирование ассертивного поведения:

- 1) Техники коммуникации (понимание)
- 2) Техники установления контакта (взаимодействие):
 - предъявление своих оснований (поиск компромисса, учет интересов сторон, предъявление ограничений и т.д.);
 - реакция участия на невысказанные трудности («Вас что-то смущает?», «Мне кажется, Вас это огорчает» и т.д.);
 - Сообщение о собственном восприятии (Мне жаль, что Вы меня так поняли», «Я огорчен, если дал повод для недоверия» и т.д.).

4.7. Каковы способы разрешения конфликтов?

Ответ:

В современной конфликтологии выделены пять стратегий поведения субъекта конфликтной ситуации при её решении:

Приспособление — одна сторона во всём соглашается с другой, но имеет своё мнение, которое боится высказывать.

Избегание — уход от конфликтной ситуации.

Компромисс — приемлемое для обеих сторон решение.

Соперничество — активное противостояние другой стороне.

Сотрудничество — обсуждение и реализация взаимовыгодного решения.

Однако конфликт в юридической деятельности имеет свою специфику.

В юридической деятельности конфликт разрешается посредством:

- 1) Давления;
- 2) Переговоров;
- 2) Медиации;
- 3) Арбитража.

Давление и арбитраж не вызывают особенного интереса. При давлении учитываются ресурсы и предсказать устранение конфликта можно по внушительности материальных, физических, эмоциональных, административных и иных ресурсов. В условиях арбитража конфликт разрешается по средствам участия в формальных процедурах, а в итоге

по средствам государственного принуждения. В этих процессах повлиять на разрешение конфликта практически не удастся.

В процедурах медиации и переговоров ситуация совершенно другими, они могут быть эффективными.

Переговоры — это разновидность коммуникации между участниками для достижения своих целей, при которой каждая из сторон имеет равные возможности в контроле ситуации и принятии решения, которое закрепляется соглашением.

Стадии переговоров как процесса: подготовка, организация, ведение и выход из переговоров.

Подготовка переговоров.

- 1) Консультации по проведению переговоров (заинтересованность, возможность).
- 2) Процедурные соглашения по переговорам:
 - предмет переговоров (возможно, в виде предварительного варианта темы),
 - участники,
 - время и место.

Организация переговоров.

- 1) техническая (рабочего пространства, условий работы и т.д.);
- 2) процедурная (в начале переговоров):
 - согласование темы переговоров (вопросов для обсуждения);
 - уточнение цели переговоров (какой должен быть результат);
 - разработка регламента работы;
 - обсуждение формы фиксации соглашения (при достижении результата).

Ведение переговоров.

- 1) предъявление позиций (прояснение ситуаций);
- 2) уточнение позиций и выявление интересов;
- 3) обсуждение предложений по достижению целей, преодолению разногласий и др.;
- 4) фиксация результатов переговоров и согласование юридической формы соглашения (перенос переговоров, прекращение).

Выход из переговоров.

- 1) Подготовка проекта соглашения:
 - Форма (выбор юридической конструкции);
 - Содержание (существенные и иные условия);
 - Механизм исполнения (последовательность действий, сроки их выполнения, определение критерия выполнения, последствия неисполнения)
- 2) Подписание соглашения:
 - участники,
 - время, место.

Техники ведения переговоров.

- 1) Техники коммуникации.
- 2) Техники управления конфликтом.
- 3) Техники интеграции интересов сторон:

- увеличение «размеров пирога»;

Поиск решения через возможности увеличения оспариваемого ресурса. Пример: стороны указывают на недостаток какого-либо ресурса (оборудования, времени, статуса, зарплаты и т.п.), из-за которого постоянно возникают конфликты, его можно увеличить (купить, организовать, предоставить, привлечь и т.д.).

- прямая компенсация;

Для удовлетворения интереса сторона получает не именно то, что хотела в данной ситуации, но что-то иное, что для нее не менее ценно и важно.

Примеры:

Деньги взамен имущества.

Два сотрудника настаивают на участии в престижном и перспективном проекте. Руководитель выбирая одного из них, чье идеи кажутся ему более интересными, предлагает другому стажировку (учебу) за границей о которой этот сотрудник давно просил. К прямой компенсации, в частности, относятся все социальные услуги, страхование сверх обязательного, путевки и т.п.

- косвенная компенсация;

Применяется в целях снижения затрат какого – либо ресурса одной из сторон. Компенсация осуществляется путем предложений, позволяющих уравновесить затраты стороны в одной сфере выгодами в других сферах.

Примеры.

За выполнение дополнительных заданий работник получает не денежную компенсацию, а право самостоятельно определять продолжительность и организацию рабочего времени. Уступка сферы влияния, отказ от притязания на что -либо и т.п.

- состыковка интересов;

Нахождение варианта решения, который является по отношению к предлагаемым более общим и отвечает более значимым интересам сторон.

Примеры.

Очень ценный для организации работник требует повышения заработной платы, а ее бюджет этого не позволяет. Руководитель может предложить ему организацию некоторого «своего» направления деятельности, которое будет приносить прибыль работнику и выгоды компании в целом.

Совместный проект.

Отказ в пользу третьего лица.

- взаимные услуги, взаимные уступки (в какой-то части).

Примеры:

- уступка по срокам работ – уступка по оплате или выполнение непредусмотренных работ;
- услуги по оформлению документации одной стороной, а сопровождение пакета документов — другой.

4.8. Что такое аргументация в юридической деятельности?

Ответ:

Аргументация – это особая деятельность, направленная на формирование убеждений других людей при помощи аргументов.

Особенное значение аргументация приобретает в юридической деятельности, где юристу необходимо вступая в коммуникацию убеждать партнеров, оппонентов, коллег и других лиц, выполняющие соответствующие функции.

Субъекты юридической аргументации.

Под субъектами в юридической аргументации понимаются лица, принимающие участие в формировании убеждений других людей при помощи аргументов.

В качестве субъектов аргументации выступают следующие участники: проponent, оппонент и аудитория.

Пропонентом является участник, который выдвигает и обосновывает свой тезис. В качестве проponentа могут выступать различные лица: учитель, врач, следователь, прокурор, адвокат и др.

Оппонентом называют лицо, которое возражает в отношении выдвигаемого проponentом тезиса при помощи своих аргументов.

Аудитория – это субъект юридической аргументации, который выступает объектом воздействия аргументации проponentа и оппонента.

4.9. Какова структура аргументации?

Ответ:

Структура юридической аргументации – это совокупность взаимосвязанных элементов, участвующих в формировании убеждений.

Структура аргументации:

- тезис,
- аргумент:
- * содержание,
- * форма.

В структуру юридической аргументации входят тезис и обоснование.

Тезисом является выдвигаемое проponentом суждение, которое обосновывается в процессе аргументации. Тезис отвечает на вопрос что обосновывается?

Если тезис отвечает на вопрос, что обосновывается, то аргумент отвечает на вопрос – чем аргументируется?

Аргумент – это суждение, предназначенное для обоснования другого суждения – тезиса.

Требования к аргументам:

- а) достоверными (истинными) суждениями;
- б) подлежать доказыванию независимо от тезиса;
- в) достаточными для обоснования тезиса.

При прочих равных условиях более сильным является аргумент, который строится с учетом представлений оппонента, его интересов и целей.

Содержание аргумента:

- факт.

Факт — событие или результат; реальное, а не вымышленное; конкретное и единичное в противоположность общему и абстрактному. То есть явление реальной жизни, на основе обосновывается тезис.

- суждение:

Суждение — мысль, в которой утверждается наличие или отсутствие чего-либо о предмете, его свойствах или отношениях между предметами.

- * на авторитете (лицо, пользующееся влиянием, признанием),
- * на наблюдении (организованное, целенаправленное и фиксируемое восприятие),
- * на мыслительной операции (форме). Например, аналогия, причинность, обобщение и т.д.

Соотношение доказательства и аргумента.

Доказательство используется в предметном пространстве определенной системы знаний: математики, геометрии, химии, физики, юриспруденции и т. д. Аргумент расположен в пространстве коммуникации. Все утверждения в пространстве коммуникации можно рассматривать как их основания. В особенности если эти утверждения соответствуют ценностям, интересам и целям определенного субъекта (субъектов).

Виды структур аргументации:

1) Простая (один тезис – один аргумент);

2) Сложные структуры:

- Множественная. Каждый аргумент достаточен. Предъявление остальных служит укреплению позиции, обусловлено соображениями риторики или тактики дискуссии.

Например: «Не понимаю, как вы могли подумать, что я напишу рецензию на вашу работу. Во-первых, ваш научный руководитель со мной не договаривался. Во-вторых, у меня нет на это времени.»

- Сочинительная. Каждый аргумент (вне связи с другими), для обоснования тезиса, не достаточен. Аргументационная достаточность достигается только их совокупностью. Например: «Иванова нельзя фактически лишать свободы, необходимо назначить ему обязательные работы поскольку у него много детей – за ними необходим присмотр, он является хорошим работником, а также он может выплачивать БОЛЬШИЕ суммы за причиненный вред ДТП.»

- Подчинительная. С тезисом соотносится только первый аргумент, - каждый следующий – «субаргумент» поддерживает предыдущий. Аргументационный эффект через достижение устойчивости прямого аргумента. Например: «Иванова нельзя фактически лишать свободы, необходимо назначить ему обязательные работы поскольку:

у него есть дети и жена;

один из детей больной, в инвалидной коляске;

жена у Иванова не работает;

при помощи обязательных работ он сможет заработать необходимые деньги;

этими деньгами он сможет обеспечить свою семью.»

Способы юридической аргументации.

Юридическая аргументация осуществляется двумя основными механизмами.

Первый механизм работает следующим образом. Пропонент выдвигает свой тезис, аргументирует его, т.е. убеждает оппонента. Данный способ именуется утверждением.

Следует учитывать то, что юридическая аргументация не осуществляется в одностороннем порядке – она, как уже указывалось, имеет двустороннюю связь. Оппонент всегда реагирует на убеждение пропонента и высказывает ему свои замечания. Именно поэтому убеждение осуществляется еще и посредством аргументации неправильности порядка рассуждений противоположной стороны. Следовательно, вторым механизмом аргументации является опровержением обоснования.

Способы юридической аргументации – это основные логические механизмы операций мышления по достижению цели юридической аргументации.

4.10. Каким образом осуществляется выработка правовой позиции по делу?

Ответ:

Правовая позиция по делу - это оценка правовой ситуации, требующей разрешения на основе права, основанная на системе правовых аргументов, которая является результатом аналитической деятельности юриста.

Необходимо различать правовую позицию и позицию по юридическому делу. Правовая позиция направлена на оценку сложившейся ситуации в целом, место и значение права в государственно-правовой действительности. Правовая позиция по юридическому делу направлена на оценку конкретных сложившихся обстоятельств, ситуации, требующей своего разрешения при помощи права.

Структура правовой позиции по делу:

1) Тезис (выражается в предложениях, требованиях или претензии). В нем раскрывается сама позиция, иными словами дается оценка правовой ситуации;

2) Правовые аргументы (обоснование). Правовые аргументы обосновывают выдвинутый тезис. Правовые аргументы представляют собой исходные положения, взятые из юридической сферы, выступающие в качестве основания тезиса и обосновывающие его. Сюда могут включаться фактические обстоятельства, доказательства, нормы права, юридические конструкции, понятия, специально-юридические средства, положения интерпретационных актов, мнения ученых, решения конкретных юридических дел и т. д. Данные средства используются в зависимости от контекста, в которых работает юрист.

Виды правовой позиции:

1) По форме: письменная и устная.

2) По виду правовой ситуации: гражданская, уголовная и т.д.

Выработка правовой позиции – это целенаправленная интеллектуальная деятельность юриста, направленная на формирование правовой оценки по юридическому делу путем поиска оснований и выбора правовых аргументов.

Правовая позиция формируется в результате аналитической работы. Правовая позиция выступает, в том числе, результатом юридической аналитики.

Основаниями выработки правовой позиции являются ценности, интересы и цели лица.

Ценность - это характеристика предмета или явления, обозначающая признание его значимости.

Интерес (функция) и цель уже рассматривались при анализе конфликта.

Именно поэтому необходимо при проработке правовой позиции по делу четко выяснять содержание данных структурных элементов.

Средствами формирования правовой позиции выступают элементы мышления, с помощью которых происходит формирование оценки правовой ситуации и выбор правовых аргументов, при помощи которых обосновывается такая оценка. Проработка аналитическим аппаратом ключевых вопросов.

Элементы мышления – понятия, конструкции, модели и т.д. При помощи правовых аргументов которых дается оценка юридическому делу.

Выбор соответствующих инструментов зависит от норм, правил и традиций работы в юридических процедурах, субъективного фактора, вида юридического процесса, обстоятельств по делу, конкретной территории и т. д. Все эти обстоятельства нужно учитывать.

Совокупность правовых аргументов составляют правовую позицию по делу.

Основными этапами выработки правовой позиции являются:

1. Выявление ценностей, интересов и целей лица, правовая позиция, которого представлена.
2. Выяснение и анализ фактических обстоятельств по делу. Процесс выбора и анализа юридических норм и юридической квалификации.
3. Выбор правовых аргументов, используемых в формировании правовой позиции по делу.
4. Проверка и оценка сформированной правовой позиции по делу на предмет целей, эффективности и проч.
5. Согласование (сочетание) правовой позиции по делу с клиентом (доверителем).
6. Оформление правовой позиции по делу и включение в юридический процесс.

Существует понятие реализации правовой позиции по делу. Реализация правовой позиции по делу – это доведение до заинтересованных лиц в различных видах юридических практик оценки правовой ситуации по делу. Правовая позиция может изменяться в зависимости от прохождения юридического дела, выявления новых обстоятельств и т. д.

ЧАСТЬ 3. (не публикуется)