

Минобрнауки России

Бузулукский гуманитарно-технологический институт (филиал)
федерального государственного бюджетного образовательного учреждения
высшего образования
«Оренбургский государственный университет»

Кафедра юриспруденции

Фонд
оценочных средств
по дисциплине «*Б.1.В.ОД.6 Проблемы теории государства и права*»

Уровень высшего образования

БАКАЛАВРИАТ

Направление подготовки
40.03.01 Юриспруденция
(код и наименование направления подготовки)

Общий профиль
(наименование направленности (профиля) образовательной программы)

Квалификация
Бакалавр

Форма обучения
Очно-заочная

Год набора 2019

Фонд оценочных средств предназначен для контроля знаний обучающихся по направлению подготовки 40.03.01 Юриспруденция по дисциплине «Проблемы теории государства и права».

Фонд оценочных средств рассмотрен и утвержден на заседании кафедры
юриспруденции

наименование кафедры

протокол № 7 от « 20 » 02 2019 г.

Первый заместитель директора по УР

Е. В. Фролова

подпись

расшифровка подписи

Исполнители:

Доцент

должность

Т. П. Пестова

подпись

расшифровка подписи

Раздел 1. Перечень компетенций, с указанием этапов их формирования в процессе освоения дисциплины

Формируемые компетенции	Планируемые результаты обучения по дисциплине, характеризующие этапы формирования компетенций	Виды оценочных средств/ шифр раздела в данном документе
ПК-1: Способность участвовать в разработке нормативных правовых актов в соответствии с профилем своей профессиональной деятельности	<u>Знать:</u> - понятие, принципы и формы правотворчества; - стадии правотворчества; - порядок осуществления правотворческого процесса; - виды правотворчества.	Блок А – задания репродуктивного уровня <i>Тестовые задания по дисциплине</i> <i>Вопросы для устного собеседования</i>
	<u>Уметь:</u> - обосновывать необходимость принятия и разработки нормативного правового акта; - логично и последовательно распределять элементы нормативного правового акта по разделам, главам, статьям, пунктам и подпунктам.	Блок В – задания реконструктивного уровня <i>Практические задания</i>
	<u>Владеть:</u> - навыками анализа перспектив принятия разрабатываемого нормативного правового акта; - навыками сопоставления содержания разрабатываемого нормативного правового акта с нормативными правовыми актами, ранее регулировавшими подобные правоотношения; - навыками лаконичного и недвусмысленного изложения юридических норм в тексте проекта нормативного правового акта.	Блок С – задания практико-ориентированного и/или исследовательского уровня <i>Дискуссионные темы для обсуждения</i>
ПК-2: Способность осуществлять профессиональную деятельность на основе развитого правосознания, правового мышления и правовой культуры	<u>Знать:</u> - основные концепции правопонимания; - понятие, структуру, виды правоотношений, основания их возникновения, изменения и прекращения; - понятие, признаки, структуру системы права; - понятие, признаки, виды, цели и принципы юридической ответственности; - понятие, принципы, виды, структуру правового статуса личности; - понятие, структуру, функции и виды правосознания;	Блок А – задания репродуктивного уровня <i>Тестовые задания по дисциплине</i> <i>Вопросы для устного собеседования</i>

Формируемые компетенции	Планируемые результаты обучения по дисциплине, характеризующие этапы формирования компетенций	Виды оценочных средств/ шифр раздела в данном документе
	- понятие и виды деформации правосознания; - понятие, структура, показатели правовой культуры; - понятие и формы правового воспитания; - понятие и формы выражения правового идеализма и правового нигилизма.	
	<u>Уметь:</u> - воспринимать и оценивать социально-значимые проблемы и процессы по правовым критериям, с точки зрения соответствия нормативным правовым актам; - понимать смысл и сущность юридических понятий и категорий, а также оперировать ими; - принимать юридически значимые решения при разрешении конкретных жизненных ситуаций в соответствии с фактическими обстоятельствами и требованиями нормативных правовых актов.	Блок В – задания реконструктивного уровня <i>Практические задания</i>
	<u>Владеть:</u> - навыками грамотной юридической речи; - навыками работы с текстами нормативных правовых актов, судебной практики (поиск, сбор, анализ, систематизация материала); - навыками оценки юридической значимости конкретных событий, действий, предвидеть их возможные правовые последствия и решать возникающие проблемы юридическими средствами.	Блок С – задания практико-ориентированного и/или исследовательского уровня <i>Дискуссионные темы для обсуждения</i>

Раздел 2. Оценочные средства

Блок А

А.0 Фонд тестовых заданий по дисциплине

Тестовые задания

Раздел 1 Проблемы правопонимания в современной юридической науке

1.1 Сторонники материалистической теории права считали, что право – это:

- возведенная в закон воля всего народа
- нормативно закрепленная справедливость
- возведенная в закон воля экономически господствующего класса

1.2 Назовите основное сущностное свойство права как регулятора общественных отношений:

- определяет всеобщий и равный масштаб свободы
- обладает формальной определенностью выражения и закрепления
- гарантировано мерами государственного принуждения

1.3 Какая из трех ипостасей права отражена в следующем определении: «Социально-правовые притязания, содержание которых обусловлено природой общества и человека»:

- естественное право
- позитивное право
- субъективное право

1.4 Выделите основные признаки, характеризующие право:

- нормативность
- независимость от государства
- формальная определенность
- хаотичность
- системность
- государственно-властная обеспеченность

1.5 Выберите правильный вариант завершения следующей фразы: «Формирование и функционирование права в его развитом состоянии как выражение свободы, справедливости и разума возможны только в обществе, в котором...»:

- все индивиды имеют духовную, политическую и экономическую свободу
- не существует классового и сословного деления

1.6 Какое из приведенных определений выражает сущность права:

- обеспечивает организованность, упорядоченность, стабильность и развитие социальных связей
- служит систематизированным общеобязательным формально определенным и официально обеспеченным регулятором общественных отношений;
- выступает результатом согласования интересов, общей мерой свободы, гарантированной от посягательств?

1.7 О каком признаке права идет речь: «Нормы права официально закрепляются в законах, иных нормативных актах, текстах судебных решений»:

- нормативности
- формальной определенности
- обеспеченности государством

1.8 В чем состоят ценность и социальное назначение права:

- право нацелено на создание устойчивого, стабильного порядка в общественных отношениях
- право обеспечивает неограниченную свободу человека во всех сферах его жизнедеятельности
- право создает возможность держать в подчинении государству население страны
- благодаря праву человек обретает состояние защищенности, безопасности для себя и своей семьи

1.9 К какому понятию относится следующее определение: «Главная, внутренняя, относительно устойчивая качественная основа права, которая отражает его истинную природу и назначение в обществе»:

- сущность права
- ценность права
- функции права

1.10 Восстановите логическую последовательность событий, составляющих процесс формирования права:

- появление общественных отношений, требующих правового регулирования
- правотворчество
- возникновение субъективных прав и юридических обязанностей
- создание позитивного права
- формирование правовых норм в сознании людей

1.11 Какие из перечисленных направлений воздействия права на общественные отношения характеризуют общесоциальный аспект в сущности права:

- обеспечение привилегий и эксплуатация
- обеспечение господства в обществе определенных классов и социальных групп
- осуществление общих задач, вытекающих из природы общества

1.12 Основополагающие идеи, руководящие начала, лежащие в основе права и выражающие его сущность, – это:

- ценность права
- принципы права
- функции права

1.13 Какой из общеправовых принципов права определяется как требование соответствия между трудом и вознаграждением, деянием и воздаянием, преступлением и наказанием:

- законность
- гуманизм
- справедливость

1. 14. К какому понятию относится следующее определение: «Обусловленные социальным назначением направления правового воздействия на общественные отношения»:

- принципы права
- функции права
- ценность права

1.15 Выберите специально-юридические функции права:

- политическая
- регулятивная статическая
- регулятивная динамическая
- экономическая
- воспитательная
- охранительная

1.16 Каковы характерные черты охранительной функции права:

- установление позитивных правил поведения, предоставление субъективных прав и возложение юридических обязанностей
- влияние на волю угрозой санкции, установление запретов, реализация юридической ответственности
- формирование глубокого внутреннего уважения к праву, законам, законности и правопорядку?

1.17 Представителями естественно-правовой теории права являются

- Локк
- Гуго
- Савиньи
- Пухта
- Штаммлер
- Кельзен
- Эрлих

1.18 Представителями исторической теории права являются

- Локк
- Гуго
- Савиньи

- Пухта
- Штаммлер
- Кельзен
- Эрлих

1.19 Представителями психологической теории права являются

- Локк
- Гуго
- Савиньи
- Пухта
- Штаммлер
- Кельзен
- Эрлих

1.20 Представителями социологической теории права являются

- Локк
- Гуго
- Савиньи
- Пухта
- Штаммлер
- Кельзен
- Эрлих

1.21

1.22 «Право есть правовые эмоции личности» - суть теории права:

- социологической
- психологической
- исторической
- естественно-правовой

1.23 «Право есть пирамида не зависящих о сущего норм» - суть теории права:

- социологической
- психологической
- исторической
- естественно-правовой

1.24 «Право есть, совокупность правовых обычаев» - суть теории права:

- социологической
- психологической
- исторической
- естественно-правовой

1.25 «Право есть совокупность естественных прав человека» - суть теории права:

- социологической
- психологической
- исторической
- естественно-правовой

Раздел 2 Теория правоотношений

2.1 Правоотношение характеризуется:

- наличием у участников взаимных прав и обязанностей
- урегулированностью нормами права
- государственно-властным характером
- обеспеченностью мерами государственного принуждения
- обязательным формальным закреплением

2.2 Каковы юридические предпосылки возникновения правоотношений:

- нормы права, правосубъектность и юридический факт
- субъекты права, объекты права и юридические факты
- субъективные права и юридические обязанности

2.3 По какому основанию правоотношения подразделяются на регулятивные и охранительные:

- по отраслям права
- способу индивидуализации

- функциям права

2.4 Предписанная лицу и обеспеченная возможностью государственного принуждения мера должного поведения, которой лицу необходимо следовать в интересах управомоченного – это:

- правомерное поведение
- юридическая ответственность
- юридическая обязанность

2.5 Какой элемент правоотношения включает следующие три правомочия: возможность определенного поведения управомоченного лица, возможность требовать определенных действий от обязанного лица, возможность принудительного осуществления обязанностей путем обращения в компетентные органы государства:

- юридическая обязанность
- юридический факт
- субъективное право

2.6 Предусмотренная нормами права способность лично, своими действиями приобретать и осуществлять права и обязанности – это:

- правоспособность
- правосубъектность
- дееспособность

2.7 Что такое деликтоспособность:

- способность лично, своими действиями совершать гражданско-правовые сделки
- предусмотренная нормами права возможность иметь субъективные права и юридические обязанности
- предусмотренная правовыми нормами способность нести юридическую ответственность за совершение правонарушения

2.8. Как называется право, принадлежащее конкретному лицу:

- позитивное право
- субъективное право
- естественное право

2.9 Участник правовых отношений, имеющий субъективные права и юридические обязанности, – это:

- субъект права
- субъект правонарушения
- субъект правоотношения

2.10 Совокупность прав, свобод и обязанностей, определяющих положение личности в государственно-организованном обществе – это:

- правосубъектность
- правоспособность
- правовой статус личности

2.11 На какие две группы подразделяются юридические факты по волевому критерию (признаку):

- события и действия
- правомерные и неправомерные
- юридические акты и юридические поступки

2.12 Назовите юридический факт, возникший независимо от воли и сознания субъекта права:

- состояние в браке
- поджог, повлекший гибель чужого имущества
- наводнение, повлекшее гибель застрахованного имущества

2.13 По какому критерию выделяются правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие юридические факты:

- длительность существования фактических обстоятельств
- правовые последствия
- волевой признак

2.14 Что представляет собой объект правоотношения:

- реальное (материальное или духовное) благо, на использование и охрану которого направлены субъективное право и юридическая обязанность

- лицо, к которому вследствие совершения правонарушения применяются меры государственного принуждения

- жизненное обстоятельство, с которым норма права связывает возникновение, изменение и прекращение правоотношения

2.15 Может ли быть ограничена дееспособность гражданина:

- нет
- да, в судебном порядке
- да, при наличии согласия гражданина
- да, по соглашению между гражданами

2.16 Способность лица иметь права и обязанности называется:

- дееспособностью
- правосубъектностью
- правоспособностью

2.17 Юридическим содержанием правоотношения являются:

- объект правоотношения
- юридические факты
- субъективные права и юридические обязанности

2.18 Какой элемент правоотношения включает следующие правомочия: возможность определенного поведения управомоченного лица, возможность требовать определенных действий от обязанного лица, возможность принудительного осуществления обязанностей путем обращения в компетентные органы государства:

- юридическая обязанность
- юридический факт
- субъективное право

2.19 Предположение о наличии некоторых обстоятельств, имеющих силу юридических фактов, называется:

- юридическим условием
- юридической презумпцией
- юридической фикцией
- верный ответ отсутствует

2.20 Укажите, что является юридическим фактом:

- заключение трудового договора
- поступление в институт
- приготовление пищи
- стихийное бедствие

2.21 Укажите критерий классификации юридических фактов на действия и события:

- сознание и воля субъекта
- характер нормативного акта
- предмет и метод правового регулирования
- принадлежность к отрасли права

2.22 Закрепленная в законодательстве способность субъекта своими действиями приобретать юридические права и нести юридические обязанности называется:

- дееспособностью
- правосубъективностью
- правоспособностью
- деликтоспособностью

2.23 Укажите, что не является объектом правоотношения:

- вещи
- действия
- жизнь, здоровье, свобода
- способ передвижения

2.23 Укажите, что в содержании правоотношения относится к субъективной юридической обязанности:

- возможное поведение
- правомочие
- правопритязание

- должное поведение

2.24 Возникающее в соответствии с нормами права и юридическими фактами волевое общественное отношение, участники которого наделены субъективными правами и несут юридические обязанности – это

- правонарушение
- правоотношение
- правосубъектность
- нет правильного ответа

2.25 Каковы юридические предпосылки возникновения правоотношений?

- нормы права, правосубъектность и юридический факт
- субъекты права, объекты права и юридические факты
- субъективные права и юридические обязанности
- нет правильного ответа

2.26 К какой разновидности правоотношений относятся те, в которых поименно определены все участники (носители субъективного права и носители юридической обязанности)?

- абсолютные
- относительные
- конкретные
- нет правильного ответа

2.27 По какому основанию правоотношения подразделяются на регулятивные и охранительные?

- по отраслям права
- по функциям права
- по способу индивидуализации
- нет правильного ответа

2.28 Предписанная лицу и обеспеченная возможностью государственного принуждения мера должного поведения, которой лицу необходимо следовать в интересах управомоченного – это

- правомерное поведение
- правовая ответственность
- юридическая обязанность
- нет правильного ответа

2.29 Какой элемент правоотношения включает следующие два правомочия: возможность определенного поведения управомоченного лица, возможность требовать определенных действий от обязанного лица?

- объективное право
- субъективное право
- юридический факт
- нет правильного ответа

2.30 У каких субъектов права одновременно возникает правоспособность и дееспособность?

- у юридических лиц
- у физических лиц
- у тех и других
- нет правильного ответа

2.31 Предусмотренная нормами способность лично, своими действиями приобретать права и обязанности, а также осуществлять права и обязанности – это

- правоспособность
- дееспособность
- правосубъектность
- нет правильного ответа

2.32 Что такое деликтоспособность?

- способность лично, своими действиями совершать гражданско-правовые сделки
- предусмотренная нормами права возможность иметь субъективные права и юридические обязанности
- предусмотренная правовыми нормами способность нести юридическую ответственность за совершение правонарушения

- нет правильного ответа

2.33 Как называется право, принадлежащее конкретному лицу?

- позитивное право

- естественное право

- субъективное право

- нет правильного ответа

2.34 Участники правовых отношений, имеющие субъективные права и юридические обязанности – это

- субъект права

- субъект правоотношения

- субъект правонарушения

- нет правильного ответа

2.35 К какому виду субъектов права относятся церковь и ее региональные общины, конфессии?

- к физическим лицам

- к юридическим лицам

- церковь не является субъектом права

- нет правильного ответа

2.36 На какие две группы подразделяются юридические факты по «волевому» критерию (признаку)?

- события и действия

- правомерные и неправомерные

- юридические акты и юридические поступки

- нет правильного ответа

2.37 Назовите юридический факт, возникший независимо от воли и сознания субъекта права

- состояние в браке

- поджог, повлекший гибель чужого имущества

- наводнение, повлекшее гибель застрахованного имущества

- нет правильного ответа

2.38 К какой разновидности юридических фактов относится смерть человека по правовым последствиям?

- к правопрекращающим

- к правоизменяющим

- относится одновременно к правопрекращающим, правообразующим и правоизменяющим

- нет правильного ответа

2.39 Что такое объект правоотношения?

- реальное (материальное или духовное) благо, на использование и охрану которого направлено субъективное право и юридическая обязанность

- лицо, к которому вследствие совершения правонарушения применяются меры государственного принуждения

- жизненное обстоятельство, с которым норма права связывает возникновение, изменение и прекращение правоотношения

- нет правильного ответа

2.40 Каково отличие правоотношения от отношения, возникающего на основе норм морали?

- классовая направленность

- гарантированность принудительной силы государства

- индивидуальный характер

- нет правильного ответа

2.41 Что является объектом отношений собственности?

- действия управомоченного лица

- действия обязанного лица

- материальные блага (вещь)

- нет правильного ответа

2.42 Может ли быть ограничена дееспособность гражданина?

- не может никогда
- может быть ограничена в судебном порядке
- может быть ограничена при наличии согласия гражданина
- нет правильного ответа

Раздел 3 Проблемы системы современного российского права

3.1 Назовите элементы системы права:

- юридические нормы, институты права и отрасли права
- статьи нормативных актов, нормативные акты и отрасли законодательства
- все элементы, перечисленные выше

3.2 Система права характеризует:

- внутреннее строение права
- совокупность всех правовых явлений в обществе
- правовую организацию всего общества
- внешнюю форму выражения права

3.3 Назовите системообразующие факторы, лежащие в основе деления системы права на отрасли:

- содержание общественных отношений
- способ правового воздействия на общественные отношения
- предмет и метод правового регулирования

3.4 В состав публичного права входят следующие отрасли права:

- уголовное
- конституционное (государственное)
- трудовое
- гражданское
- семейное

3.5 Система права и система законодательства соотносятся:

- как часть и целое
- причина и следствие
- содержание и форма

3.6 Обособленная совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения конкретного вида, отличающиеся качественным единством, называется:

- институтом права
- комплексным институтом права
- субинститутом права
- подотраслью права

3.7 Первичным элементом системы законодательства выступает:

- отрасль законодательства
- нормативный правовой акт
- норма права

3.8 Качественно однородный вид общественных отношений, которые регулируются соответствующей отраслью права, называется:

- правоприменением
- предметом правового регулирования
- правотворчеством
- методом правового регулирования

3.9 Назовите одну из основных отраслей права, которая закрепляет структуру и компетенцию высших органов государственной власти, регулирует основные права и свободы граждан:

- административное право
- гражданское право
- конституционное право
- гражданско-процессуальное право

3.10 Укажите, какая из перечисленных ниже отраслей является комплексной:

- конституционное право
- трудовое право
- право социального обеспечения

- уголовное право

3.11 Признаком системы права не является:

- недифференцированность
- устойчивость
- целостность
- объективный характер

3.12 Метод правового регулирования, который носит властный характер и содержит предписания, обязательные для исполнения, называется:

- рекомендательным
- диспозитивным
- императивным
- поощрительным

3.13 Оправа, включающая совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в ходе рассмотрения и разрешения судом семейных, трудовых и других видов правоотношений, называется:

- уголовным процессом
- материальным правом
- гражданско-процессуальным правом
- трудовым правом

3.14 Укажите, предметом какой отрасли права являются имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения:

- семейное право
- гражданское право
- финансовое право
- земельное право

3.15 Укажите, какая из перечисленных ниже отраслей является комплексной:

- конституционное право
- трудовое право
- право социального обеспечения
- предпринимательское право

3.16 Исключите положение, не входящее в понятие «система права»:

- отрасль права
- правовая идеология
- институт права
- норма права

3.17 Укажите, какая из перечисленных ниже отраслей не является отраслью материального права:

- государственное право
- административное право
- финансовое право
- гражданское процессуальное право

3.18 Назовите два критерия деления права на отрасли:

- предмет правового регулирования
- юридическое единство правовых норм
- наличие подотраслей права
- метод правового регулирования

3.19 Укажите, какой из перечисленных элементов является частью системы права:

- закон
- институт права
- правовой обычай
- метод правового регулирования

3.20 Укажите, какой метод правового регулирования лежит в основе отрасли уголовного права:

- императивный
- диспозитивный
- метод юридического равенства сторон

- рекомендательный

3.21 Права и свободы граждан регулирует:

- административное право
- уголовное право
- конституционное право
- гражданское право

3.22 Укажите, какой из нижеперечисленных институтов относится к межотраслевым:

- институт Президента РФ
- институт рабочего времени
- институт усыновления (удочерения)
- институт юридической ответственности

3.23 В систему частного права входят:

- нормы уголовного права
- нормы конституционного права
- нормы земельного права
- нормы административного права

3.24 Укажите, с каким утверждением вы согласны:

- разделение на отрасли права в основном присуще странам англосаксонской системы права
- разделение на отрасли права в основном присуще странам романо-германской системы

права

- уголовно-правовые нормы входят в систему частного права
- административное право относят к комплексным отраслям права

3.25 Внутренняя структура права, деление его на отрасли, подотрасли и правовые институты в соответствии с предметом и методом правового регулирования – это

- объективное право
- субъективное право
- система права
- нет правильного ответа

3.26 Из каких элементов образуется система права?

- из юридических норм, институтов права и отраслей права
- из статей нормативных актов, кодексов, иных источников и отраслей законодательства
- из всех перечисленных выше
- нет правильного ответа

3.27 Что является первичным элементом системы права?

- отрасль права
- норма права
- институт права
- нет правильного ответа

3.28 Какой из перечисленных элементов является частью системы права?

- закон
- отрасль законодательства
- институт права
- нет правильного ответа

3.29 Как соотносятся система права и система законодательства?

- как часть и целое
- как содержание и форма
- как причина и следствие
- нет правильного ответа

3.30 Назовите системообразующие факторы, лежащие в основе деления системы права на отрасли

- содержание общественных отношений ;
- способ правового воздействия на общественные отношения;
- предмет и метод правового регулирования;
- нет правильного ответа

3.31 Все ли общественные отношения могут быть предметом правового регулирования?

- все без исключения;

- только те, которые отвечают требованиям нормативности, внешнего контроля, имеют значение для общества и государства

- только те, в регулировании которых заинтересовано государство

- нет правильного ответа

3.32 Какой метод правового регулирования лежит в основе отрасли уголовного права?

- рекомендательный

- императивный

- диспозитивный

- нет правильного ответа

3.33 Назовите критерии деления системы права на отрасли

- усмотрение законодателя (правотворческого органа)

- предмет и метод правового регулирования

- характер источников права

- нет правильного ответа

3.34 Совокупность правовых норм, регулирующая качественно однородные общественные отношения – это

- комплексная отрасль законодательства

- отрасль законодательства

- отрасль права

- нет правильного ответа

3.35 Обособившаяся внутри отрасли права совокупность юридических норм, регулирующая сходные общественные отношения – это

- институт права

- комплексный институт права

- субинститут права

- нет правильного ответа

3.36 Отрасль права, которая закрепляет: основы государственного строя, структуру и компетенцию высших органов государственной власти, регулирует основные права и свободы граждан – это

- административное право

- конституционное (государственное) право

- гражданское право

- нет правильного ответа

3.37 Нормы какой отрасли права регулируют имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения?

- земельное право

- финансовое право

- гражданское право

- нет правильного ответа

Раздел 4 Теория юридической ответственности

4.1 Какая из нижеперечисленных мер принуждения выступает в форме юридической ответственности:

- взыскание алиментов на содержание ребенка

- лишение права на ведение охоты

- таможенный досмотр

4.2 Какое определение раскрывает понятие юридической ответственности:

- виновное противоправное общественно опасное поведение праводееспособного индивида

- осуждение правонарушителя со стороны общества, коллектива

- обязанность претерпевать меры государственного принуждения, предусмотренные санкциями правовых норм

4.3 Что из нижеперечисленного является основанием юридической ответственности:

- норма права, предусматривающая ответственность за определенный вид деяний

- заключение договора

- правомерное поведение

- совершение правонарушения

- правоприменительный акт о привлечении к ответственности

- дееспособность

4.4 Что предполагает освобождение от юридической ответственности:

- снятие обязанности претерпевать меры государственнопринудительного воздействия за совершенное правонарушение

- недопустимость правовой ответственности, так как отсутствует состав правонарушения
- отмену наказания за совершенное правонарушение

4.5 Может ли наступить юридическая ответственность без вины:

- не может, так как отсутствует состав правонарушения
- может в случае причинения вреда источником повышенной опасности, а также в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства при осуществлении предпринимательской деятельности

- правильного ответа нет

4.6 Назовите основные функции юридической ответственности:

- регулятивная и охранительная
- карательная (штрафная) и воспитательная
- правоохранительная и социальная

4.7 Что из перечисленного ниже не является принципом юридической ответственности:

- законность
- справедливость
- относительность
- презумпция невиновности
- целесообразность

4.8 Определите, что из нижеперечисленного относится к обстоятельствам, исключающим юридическую ответственность:

- невменяемость
- обоснованный риск
- изменение обстановки
- необходимая оборона
- закон об амнистии

4.9 Назовите цели юридической ответственности:

- защита правопорядка;
- воспитание у граждан уважения к праву
- принуждение к повиновению

4.10 К уголовной ответственности можно привлечь за совершение:

- любого нарушения личных прав
- гражданско-правового деликта
- группового нарушения административных правил
- общественно опасного деяния
- дисциплинарного проступка

4.11 Основными положениями презумпции невиновности являются:

- бремя доказывания лежит на лицах, ведущих судопроизводство, следствие или доказывание;

- неотвратимость наказания за совершение правонарушения
- гарантированность основных прав и свобод граждан
- все сомнения, которые возникают при рассмотрении дела, толкуются в пользу обвиняемого

- предание обвиняемого суду не предreshает вопроса о его виновности

4.12 Существуют следующие виды юридической ответственности:

- карательная
- охранительная
- административная
- гражданско-правовая
- дисциплинарная

4.18 Выделите признаки юридической ответственности:

- обязанность правонарушителя претерпеть соответствующие лишения
- вид государственного принуждения

- неотвратимость наказания
- применение к субъектам всех возрастов
- применение только за совершенное правонарушение

4.19 Обстоятельствами, оговоренными законодательством, при наличии которых юридическая ответственность исключается, являются:

- крайняя необходимость
- презумпция невиновности
- невменяемость
- необходимая оборона
- амнистия
- помилование

4.20 Основаниями освобождения от юридической ответственности являются:

- крайняя необходимость
- амнистия
- невменяемость
- помилование
- отсрочка исполнения приговора
- необходимая оборона

4.21 Основными положениями презумпции невиновности являются:

- бремя доказывания лежит на лицах, ведущих судопроизводство, следствие или дознание
- неотвратимость наказания за совершенное правонарушение
- предание обвиняемого суду не предпрещает вопроса о его виновности
- гарантированность основных прав и свобод граждан
- все сомнения, которые не представляется возможным разрешить, толкуются в пользу

подсудимого

4.22 Виды юридической ответственности:

- карательный
- административная
- дисциплинарный
- охранительный
- уголовный
- гражданско-правовой

4.23 Юридическая ответственность — это:

- разновидность правового принуждения, заключающаяся в обязанности лица претерпевать определенные лишения за совершенное правонарушение;

- требование безусловного исполнения законов в государстве
- система правовых средств, организованных наиболее последовательным образом,

созданная для регулирования общественных отношений

- осознание правонарушителем общественно опасного характера своего деяния

4.24 Основаниями наступления юридической ответственности являются:

- вина правонарушителя
- общественное осуждение поступка
- наличие объекта правонарушения
- противоправность деяния, вред причиненный деянием, причинная связь между деянием и

вредом от него

- наличие деликтоспособного лица, совершившего правонарушение

4.25 В каком случае лицо не может быть привлечено к юридической ответственности за совершенное противоправное деяние?

- лицо совершило противоправное деяние осознанно
- противоправное деяние совершено лицом в состоянии сильного душевного волнения
- лицо совершило противоправное деяние под прямым физическим принуждением, угрозой,

психическим принуждением

- лицо совершило противоправное деяние в состоянии сильного алкогольного опьянения

4.26 Может ли наступить «юридическая ответственность без вины»?

- не может, так как отсутствует субъективная сторона состава правонарушения
- может, в случае причинения вреда источником повышенной опасности

- все ответы правильные
- правильного ответа нет

4.27 Назовите элемент нормы права, определяющий вид и меру юридической ответственности:

- гипотеза
- диспозиция
- превенция
- санкция

4.28 Выберите адекватное определение понятия позитивной юридической ответственности:

- осознание и воспроизведение гражданином в своем поведении необходимости выполнения долга
- вид и мера государственного принуждения к исполнению предписаний норм права
- правоотношение, возникающее между государством и личностью, на которую возлагаются обязанности претерпевать в предусмотренной законом форме неблагоприятные последствия и лишения за совершенное правонарушение

- все ответы правильные

4.29 Государство является монопольным субъектом возложения:

- дисциплинарной ответственности
- материальной ответственности
- уголовной ответственности
- гражданско-правовой ответственности

4.30 Возникающее в связи с правонарушением особое правоотношение между государством в лице его специальных органов и правонарушителем, на которого возлагается обязанность претерпевать предусмотренные законом дополнительные лишения и неблагоприятные последствия за совершенное правонарушение – это

- моральная ответственность
- политическая ответственность
- юридическая ответственность
- нет правильного ответа

4.31 Как соотносятся правонарушение и юридическая ответственность?

- как причина и следствие
- как юридический факт и регулятивное правоотношение
- все вышеперечисленное
- нет правильного ответа

4.32 Назовите фактические основания юридической ответственности

- норма права, предусматривающая возможность ответственности
- состав правонарушения
- акт применения права
- нет правильного ответа

4.33 Назовите юридическое основание правовой ответственности

- акт применения права
- норма права, предусматривающая возможность ответственности
- состав правонарушения
- нет правильного ответа

4.34 Назовите основные функции юридической ответственности

- регулятивная и охранительная
- карательная (штрафная) и воспитательная
- правоохранительная и социальная
- нет правильного ответа

4.35 Какой принцип юридической ответственности предполагает соответствие избираемой в отношении правонарушителя меры воздействия целям юридической ответственности?

- справедливость
- гуманизм
- неотвратимость
- нет правильного ответа

4.36 Назовите наиболее суровый вид юридической ответственности

- дисциплинарная
- административно - правовая
- уголовно - правовая
- нет правильного ответа

4.37 В каком случае имеет место исключение юридической ответственности по российскому законодательству?

- необходимая оборона
- амнистия
- помилование
- нет правильного ответа

4.38 В каком случае лицо не может быть привлечено к юридической ответственности за совершенное противоправное деяние?

- лицо совершило противоправное деяние в состоянии алкогольного опьянения
- лицо совершило противоправное деяние осознанно
- противоправное деяние совершено лицом в состоянии сильного душевного волнения
- нет правильного ответа

4.39 Может ли наступить «юридическая ответственность без вины»?

- не может, так как отсутствует состав правонарушения
 - может, в случае причинения вреда источником повышенной опасности, а также в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства при осуществлении предпринимательской деятельности

- правильного ответа нет
- нет правильного ответа

Раздел 5 Правотворчество и проблемы его совершенствования

5.1 В основе правотворческой деятельности лежат следующие принципы:

- демократизм
- индивидуализм
- неотвратимость
- профессионализм
- научность
- целесообразность
- законность

5.2 К стадиям правотворческого процесса относится:

- законодательная инициатива
- выбор правовой нормы
- установление фактических обстоятельств дела

5.3 Конституция РФ не наделяет правом законодательной инициативы:

- Президента РФ
- Совет Федерации
- членов Совета Федерации
- депутатов Государственной Думы РФ
- Правительство РФ
- законодательные (представительные) органы субъектов Российской Федерации
- Генерального прокурора РФ

5.4 Правом издания нормативно-правовых актов высшей юридической силы на территории Российской Федерации обладает:

- Правительство РФ
- Федеральное собрание РФ
- Президент РФ

5.5 Президент РФ обязан подписать или отклонить одобренный Советом Федерации РФ федеральный закон в течение:

- 7 дней
- 10 дней
- 14 дней
- 30 дней

5.6 Президент РФ издает:

- федеральные конституционные законы
- указы
- постановления
- распоряжения
- декреты

5.7 Является ли необходимым требованием для вступления федерального закона в силу его официальное опубликование:

- да
- нет
- в отдельных случаях, прямо предусмотренных законом

5.8 Как называется вводная часть нормативно-правового акта:

- гипотеза
- преюдиция
- преамбула

5.9 Какие требования предъявляются к юридическим терминам:

- однозначность
- краткость
- общепризнанность
- все вышеперечисленное
- ясность и простота

5.10 Какое из приведенных ниже объяснений относится к понятию «юридическая терминология»:

- определенный порядок расположения материала, его расчлененность и согласованность
- совокупность слов и словосочетаний, в которых выражаются юридические понятия
- система приемов наиболее целесообразного использования языковых средств в

нормативных документах

5.11 К принципам правотворчества относят:

- профессионализм
- казуистичность
- законность
- научность
- индивидуализацию

5.12 Правотворческая деятельность органов исполнительной власти (как правило, правительства), осуществляемая ими по поручению парламента, относится:

- к договорному правотворчеству
- делегированному правотворчеству
- подзаконному правотворчеству

5.13 Расставьте в правильной хронологической последовательности стадии законодательной процедуры:

- 1) обсуждение законопроекта
- 2) промульгация закона
- 3) принятие законопроекта путем голосования членов парламента
- 4) законодательная инициатива
- 5) утверждение законопроекта

- 1 — 5 — 4 — 3 — 2
- 4 — 1 — 3 — 2 — 5
- 4 — 1 — 3 — 5 — 2
- 1 — 4 — 3 — 2 — 5

5.14 Укажите, какой из источников права является результатом правотворчества:

- нормативно-правовой акт
- правовой обычай
- правовая доктрина
- судебный прецедент

5.15 Деятельность компетентных субъектов правотворчества по подготовке, обсуждению, принятию нормативных правовых актов — это

- правореализация

- правоприменение
- правотворчество
- нет правильного ответа

5.16 Назовите принципы, которые лежат в основе правотворческой деятельности

- демократизм, научность, законность, профессионализм
- индивидуализация
- все вышеперечисленное
- нет правильного ответа

5.17 Какое из указанных действий является стадией правотворческого процесса?

- законодательная инициатива
- выбор правовой нормы
- установление фактических обстоятельств дела
- нет правильного ответа

5.18 Каким из перечисленных субъектов по Конституции РФ предоставлено право законодательной инициативы?

- Президенту РФ, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов Федерации

- Председателю Правительства РФ
- Генеральному прокурору РФ
- нет правильного ответа

5.19 Какие из перечисленных нормативных правовых актов являются актами конституционного законодательства?

- Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994г. « О Конституционном Суде Российской Федерации»

- Гражданский кодекс РФ
- Уголовный кодекс РФ
- нет правильного ответа

5.20 Как называется вводная часть нормативного правового акта?

- гипотеза
- презумпция
- преамбула
- нет правильного ответа

5.21 Какой нормативный акт обладает наивысшей юридической силой?

- Постановление Правительства РФ;
- Федеральный закон;
- Конституция РФ;
- нет правильного ответа

5.22 Какой орган обладает правом издания нормативных правовых актов, обладающих высшей юридической силой на территории Российской Федерации?

- Правительство РФ
- Федеральное Собрание РФ
- Президент РФ
- нет правильного ответа

5.23 Назовите характерные признаки правового закона

- властно - приказной принцип регулирования
- уравнительный принцип регуляции
- принцип формального правового равенства, нормативное закрепление всеобщего масштаба и равной меры свободы

- нет правильного ответа

5.24 От чего зависит юридическая сила нормативного правового акта?

- от времени его издания
- от территориальной юрисдикции правотворческого органа
- от компетенции правотворческого органа, ранга регулируемых отношений и вида нормативного правового акта
- нет правильного ответа

5.25 Какой из перечисленных актов является локальным нормативным правовым актом?

- Указ Президента РФ
- приказ о приеме на работу
- положение о премировании работников конкретного предприятия
- нет правильного ответа

5.26 В чем состоит высшая юридическая сила закона?

- закон имеет общеобязательный характер
- все иные нормативные правовые акты должны строго соответствовать закону
- соблюдение закона гарантировано государственным принуждением
- нет правильного ответа

5.27 В чем выражается обратная сила закона?

- закон смягчает ранее наложенное уголовное наказание ;
- распространяет свое действие на юридические факты, возникшие до его принятия;
- распространяет свое действие на юридические факты, возникшие после его принятия;
- нет правильного ответа

5.28 Опубликование закона в официальных источниках издания – это

- консолидация закона
- промульгация закона
- кодификация закона
- нет правильного ответа

5.29 Официальным источником издания всех нормативно-правовых актов на территории

Российской Федерации является

- «Российская газета»
- «Российская провинция»
- «Вести от партнера»
- нет правильного ответа

5.30 К нормативным правовым актам относятся

- юридическая доктрина
- религиозная догма
- закон
- нет правильного ответа

5.31 Результат компетентных государственных органов власти по установлению, отмене или изменению норм права – это

- нормативный правовой акт
- нормативно-правовой договор
- правовой обычай
- нет правильного ответа

5.32 В Российской Федерации по общему правилу законы вступают в силу

- по истечении 10 дней с момента официального опубликования
- по истечении 7 дней с момента официального опубликования
- по истечении 20 дней с момента официального опубликования
- нет правильного ответа

Раздел 6 Правосознание и правовая культура

6.1 Вид правового сознания, складывающийся стихийно, под влиянием конкретных жизненных условий людей, их личного опыта и правового образования, называется:

- эмпирическим
- профессиональным
- научным
- групповым

6.2 Назовите элемент правосознания:

- правовая идеология
- диспозиция
- санкция
- правовая культура

6.3 Назовите уровень правосознания:

- уникальное

- профессиональное
- правовая идеология
- правовая психология

6.4 Назовите вид правосознания:

- семейное
- групповое
- учебное
- бытовое

6.5 Укажите, носителями какого вида правосознания являются работники правоохранительных органов:

- обыденного
- профессионального
- научного (теоретического)
- доктринального

6.6 Негативно-отрицательным отношением к праву, законности, правопорядку характеризуется:

- правовой инфантилизм
- правовой нигилизм
- аморальность
- перерождение правосознания

6.7 Совокупность идей, взглядов, чувств, традиций, переживаний, которые выражают отношение людей к правовым явлениям общественной жизни, представляет собой:

- правовую культуру
- правовой нигилизм
- правосознание
- идеологию

6.8 В структурном отношении правосознание состоит из двух элементов:

- правовой идеологии и правовой психологии
- правовой идеологии и социальной психологии
- общественного и индивидуального правосознания
- политической и правовой идеологии

6.9 Чувства, правовые переживания, эмоции и настроения в структуре правосознания относятся:

- к поведенческим элементам
- правовой психологии
- правовой идеологии

6.10 Система взглядов и представлений, которые в теоретической форме отражают правовые явления общественной жизни, называется:

- правовой психологией
- правовой идеологией
- правовым сознанием
- правовой культурой

6.11 Ученые-юристы являются носителями:

- обыденного правосознания
- профессионального правосознания
- доктринального правосознания

6.12 Негативно-отрицательное, неуважительное отношение к праву, законности и правопорядку характерно:

- для правового нигилизма
- аморальности
- политического инфантилизма

6.13 Правовую культуру общества характеризуют следующие показатели:

- уровень совершенства законодательства, правосознания, законности и правопорядка, развития юридической техники
- знание и понимание права, уважение права, привычка соблюдать закон
- нормы права, правовые отношения, реализация норм права

6.14 Планомерный, управляемый, организованный, систематичный и централизованный процесс воздействия на сознание людей с целью формирования высокого уровня правосознания и правовой культуры обозначается понятием:

- правовое регулирование
- толкование норм права
- правовое воспитание

6.15 Основная цель правового воспитания личности состоит:

- в ликвидации правонарушений в обществе
- повышении уровня правопорядка и законности в государстве
- предоставлении человеку необходимых юридических знаний

6.16 В систему правового воспитания личности входят следующие элементы:

- субъекты (воспитатели), объекты (воспитуемые), правовоспитательные мероприятия (формы, средства, методы)
- субъекты правоотношений, объекты правоотношений, юридические факты;
- лекции, беседы и семинары по правовым вопросам

6.17 Правовая культура — это:

- возникшее из правонарушений правовое отношение между государством и правонарушителем
- совокупность представлений и чувств, выражающих отношение людей, социальных общностей к действующему или желаемому праву
- качественное правовое состояние и личности, и общества
- целенаправленная деятельность государства, общественных организаций по передаче юридического опыта

6.18 Виды правосознания по содержанию:

- профессиональное
- судебское
- обыденное
- политическое
- научное

6.19 В зависимости от степени активности субъекта права правомерное поведение может быть:

- активным, пассивным, обычным
- регулятивным и охранительным
- действием, бездействием
- соблюдением, исполнением, использованием

6.20 Правовую культуру общества характеризуют показатели:

- уровень совершенства законодательства, правосознания, законности и правопорядка, развития юридической техники

- знание и понимание права, уважение права, привычка соблюдать закон
- нормы права, правовые отношения, реализация норм права
- связь права и национальной религии

6.21 Функция правовой культуры, связанная с теоретической и организаторской деятельностью по формированию правового государства:

- праворегулятивная
- ценностно-нормативная
- познавательно-преобразовательная
- методологическая

6.22 Ученые юристы являются носителями:

- обыденного правосознания
- профессионального правосознания
- доктринального правосознания
- идеологического правосознания

6.23 К каким структурным элементам и уровням правового сознания можно отнести убежденность граждан и должностных лиц в необходимости соблюдения правовых норм?

- к правовой психологии
- к правовой идеологии

- к индивидуальному правосознанию
- к групповому правосознанию
- к обыденному правосознанию
- к профессиональному правосознанию
- к теоретическому правосознанию

6.24 Какие элементы выделяют в структуре правосознания?

- правовая идеология и правовая психология
- правовая идеология и правовая активность
- правомерное поведение и правонарушения
- нет правильного ответа

6.25 К какому структурному элементу правосознания относятся чувства, правовые переживания, эмоции, настроения?

- к поведенческим элементам
- к правовой идеологии
- к правовой психологии
- нет правильного ответа

6.26 Целенаправленное, как правило, научное либо философское осмысление права как целостного социального института не в отдельных его проявлениях, а в качестве самостоятельного элемента общества – это

- правовая психология
- моральное сознание
- правовая идеология
- нет правильного ответа

6.27 Носителями какого вида правосознания являются ученые - юристы?

- обыденного
- профессионального
- доктринального
- нет правильного ответа

6.28 Негативно - отрицательное, неуважительное отношение к праву, законности, и правопорядку – это

- правовой нигилизм
- политический инфантилизм
- аморальность
- нет правильного ответа

6.29 Совокупность всех ценностей, созданных человеком в правовой сфере – это

- правотворчество
- юридическая практика
- правовая культура
- нет правильного ответа

6.30 Какие показатели характеризуют правовую культуру общества?

- уровень совершенства законодательства, правосознания, законности и правопорядка, развития юридической техники

- знание и понимание права, уважение права, привычка соблюдать закон
- нормы права, правовые отношения, реализация норм права
- нет правильного ответа

6.31 Планомерный, управляемый, организованный, систематический и централизованный процесс воздействия на сознание людей с целью формирования высокого уровня правосознания и правовой культуры – это

- правовое регулирование
- правовое воспитание
- толкование норм права
- нет правильного ответа

6.32 Из каких элементов состоит система правового воспитания?

- субъекты (воспитатели), объекты (воспитуемые), правовоспитательные мероприятия (формы, средства, методы)

- субъекты правонарушений, объекты правоотношений, юридические факты

- лекции, беседы и семинары по правовым вопросам
- нет правильного ответа

Раздел 7 Правовой статус человека и гражданина. Права, свободы и обязанности:

диалектическая взаимосвязь

7.1 Перечислите виды правового статуса личности:

- правоспособность, дееспособность, деликтоспособность
- соблюдение, исполнение, использование
- общий, специальный, индивидуальный

7.2 Как называется политико-правовая связь личности с государством, в котором установлена монархическая форма правления:

- гражданство
- подданство
- правовой статус

7.3 Юридически закрепленное положение субъекта в обществе, отражающее взаимоотношения личности и общества, гражданина и государства, индивида и коллектива, – это:

- правовой статус личности
- правосубъектность лица
- гражданство
- правовая компетенция

7.4 В составе субъективных прав выделяют:

- субъективные права
- свободы
- юридические обязанности
- юридическую ответственность
- гражданство
- все вышеперечисленное

7.5 Что следует понимать под правами и свободами первого поколения:

- экономические права и свободы
- политические права и свободы
- социальные права и свободы
- права и свободы в сфере правосудия

7.6 В чем заключается роль государства в обеспечении юридических прав и свобод:

- в создании разнообразных гарантий
- регулировании отношений, возникающих в сфере реализации юридических прав и свобод
- формировании механизмов защиты этих прав
- все вышеперечисленное

7.7 Как называется принятый в 1948 г. ООН документ, в котором отражены основные права и свободы человека:

- Декларация прав гражданина и человека РФ
- Закон о правах и свободах граждан
- Всеобщая декларация прав человека

7.8 Высшей ценностью в России, согласно Конституции, является:

- Российское государство
- человек, его права и свободы
- территория

7.9 Что из нижеперечисленного не относится к видам правового статуса личности:

- общий правовой статус
- половой правовой статус
- специальный правовой статус
- индивидуальный правовой статус
- видовой правовой статус

7.10 Субъектом социально-экономических прав является:

- человек
- иностранец
- гражданин
- лицо с двойным гражданством

7.11 Устойчивая правовая связь лица с РФ, выражающаяся в совокупности их взаимных прав и обязанностей, – это:

- гражданство
- правоспособность
- дееспособность
- эмансипация

7.12 Какой из нижеперечисленных статусов личности относится к разновидности отраслевого статуса:

- экономический
- гражданско-правовой
- политический
- гражданский
- финансовый

7.13 Какие из нижеперечисленных прав относятся к правам второго поколения:

- право на труд
- право на свободу передвижения
- право на медицинскую помощь
- право на социальное обеспечение
- право народов на самоопределение

7.14 К какому поколению прав человека относится право на равенство перед законом и судом:

- первому
- второму
- третьему
- четвертому

7.15 В каких из перечисленных положений Конституции РФ закреплены правовые границы гражданской свободы?

- перечисление в Конституции Российской Федерации основных прав и свобод не должно толковаться как отрицание или умаление других общепризнанных прав и свобод человека и гражданина (ч.1 ст.55)

- осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц (ч.3 ст.17)

- Указы и распоряжения Президента Российской Федерации не должны противоречить Конституции Российской Федерации и федеральным законам (ч.3 ст.90)

- нет правильного ответа

7.16 Совокупность прав, свобод и обязанностей, определяющих положение личности в государственно-организованном обществе – это

- правосубъектность
- правовой статус личности
- правоспособность
- нет правильного ответа

7.17 Назовите виды правового статуса личности

- правоспособность, дееспособность, деликтоспособность
- соблюдение, исполнение, использование
- общий, специальный, индивидуальный
- нет правильного ответа

А.1 Вопросы для устного собеседования (вопросы для семинара)

Раздел 1 Проблемы правопонимания в современной юридической науке

Тема 1 Основные подходы к пониманию права

1.1 Историческая школа права.

1.2 Теория естественного права и ее эволюция.

1.3 Юридический позитивизм и его внутреннее многообразие.

1.4 Нормативизм, или «чистое учение о праве».

- 1.5 Психологические направления правопонимания.
- 1.6 Социологические школы права.
- 1.7 Материалистические трактовки права и государства: исторические корни и современное состояние.
- 1.8 Интегративное понимание права.
- 1.9 Легизм как концепция правопонимания в отечественной юридической науке.
- Раздел 2 Теория правоотношений**
- Тема 2 Состав правоотношений**
- 2.1 Структурные элементы правоотношений (состав).
- 2.2 Субъекты правоотношений.
- 2.3 Объект правоотношений.
- 2.4 Содержание правоотношений.
- Тема 3 Предпосылки правоотношений**
- 3.1 Юридические факты: понятие и типология.
- 3.2 Правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие юридические факты.
- 3.3 Деяние, события, факты-состояния.
- 3.4 Сложные (составные) юридические факты и фактический состав.
- Раздел 3 Проблемы системы современного российского права**
- Тема 4 Проблемы системы современного российского права**
- 4.1 Понятие системы права, ее признаки и ее системообразующие факторы.
- 4.2 Метаотраслевое подразделение системы права: частное и публичное; материальное и процессуальное; внутригосударственное и международное; реальное и «виртуальное».
- 4.3 Структура системы права.
- 4.4 Норма права, правовой институт и отрасль права.
- 4.5 Значение принципов права как структурообразующих элементов системы права.
- 4.6 Виды правовых норм.
- 4.7 Микроструктура нормы права.
- 4.8 Нетипичные правовые предписания.
- 4.9 Функциональные межотраслевые связи.
- 4.10 Взаимопроникновение и фрагментарное включение различных элементов системы права.
- Раздел 4 Теория юридической ответственности**
- Тема 5 Юридическая ответственность и особенности ее функционирования**
- 5.1 Юридическая ответственность как разновидность социальной ответственности и как мера государственного принуждения.
- 5.2 Признаки юридической ответственности.
- 5.3 Особенности функционирования юридической ответственности.
- 5.4 Цели и принципы юридической ответственности.
- 5.5 Дискуссионные вопросы форм реализации юридической ответственности.
- Тема 6 Виды юридической ответственности. Освобождение от юридической ответственности**
- 6.1 Виды юридической ответственности.
- 6.2 Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.
- 6.3 Основания освобождения от юридической ответственности.
- 6.4 Презумпция невиновности.
- Раздел 5 Правотворчество и проблемы его совершенствования**
- Тема 7,8 Правотворчество и проблемы его совершенствования**
- 7.1 Понятие, принципы и формы правотворчества.
- 7.2 Правотворчество и правообразование.
- 7.3 Стадии правотворчества.
- 7.4 Правотворческий процесс.
- 7.5 Субъекты и объект правотворческой деятельности.
- 7.6 Виды правотворчества.
- 7.7 Законотворчество как особый вид правотворчества.
- 7.8 Формы законотворчества, его стадии.
- 7.9 Законодательная инициатива, проблемы ее формирования и продвижения.

7.10 Лоббирование и проблема его правового ограничения.

7.11 Действие нормативных правовых актов.

7.12 Обратная сила закона

Раздел 6 Правосознание и правовая культура

Тема 9 Правосознание

9.1 Правосознание: понятие, виды, функции.

9.2 Взаимосвязь права и правосознания.

9.3 Место и роль правосознания в механизме правового регулирования.

9.4 Понятие «правовой менталитет» и его соотношение с правосознанием.

9.5 Понятие и виды деформации правосознания.

9.6 Правовой идеализм и правовой нигилизм.

9.7 Формы выражения правового нигилизма.

9.8 Патернализм в российском правовом сознании.

Тема 10 Правовая культура и правовое воспитание

10.1 Правовая культура: понятие, структура, показатели.

10.2 Правовое воспитание: понятие и формы.

Раздел 7 Правовой статус человека и гражданина. Права, свободы и обязанности:

диалектическая взаимосвязь

Тема 11 Правовой статус человека и гражданина

11.1 Общее понятие о правовом статусе человека и гражданина.

11.2 Разграничение понятий права и свободы.

11.3 Принципы правового статуса личности в Российской Федерации.

11.4 Виды правового статуса.

11.5 Соотношение понятий «правовой статус», «конституционный статус», «правовое положение».

Тема 12 Права, свободы и обязанности: диалектическая взаимосвязь

12.1 Права и свободы человека и гражданина в Российском государстве.

12.2 Обязанности гражданина перед обществом и государством.

12.3 Соотношение понятий «долг», «юридическая обязанность», «конституционная обязанность».

12.4 Система гарантий прав и свобод человека и гражданина.

12.5 Общечеловеческие ценности в современных условиях и коллизии в их реализации.

Блок В

В.1 Практические задания

Раздел 1 Проблемы правопонимания в современной юридической науке

Тема 1 Основные подходы к пониманию права

1.1 Блаженный Августин в трактате «О Граде Божьем» писал:

«Итак, при отсутствии справедливости, что такое государства, как не большие разбойничьи шайки; так как и сами разбойничьи шайки есть ни что иное, как государства в миниатюре. И они также представляют собою общества людей, управляются властью начальника, связаны обоюдным соглашением и делят добычу по добровольно установленному закону. Когда подобная шайка потерянных людей возрастает до таких размеров, что захватывает области, основывает оседлые жилища, овладевает городами, подчиняет своей власти народы, тогда она открыто принимает название государства, которое уже вполне присваивает ей не подавленная жадность, а приобретенная безнаказанность. Прекрасно и верно ответил Александру Великому один пойманный пират. Когда царь спросил его, какое право имеет он грабить на море, тот дерзко отвечал: «Такое же, какое и ты: но поскольку я делаю это на небольшом судне, меня называют разбойником; ты же располагаешь огромным флотом, и потому тебя величают императором».

Бл. Августин. О Граде Божием
(Творения Блаженного Августина,
епископа Иппонийского. Ч. 3–6. Киев, 1906–1910)

К какому типу правопонимания можно отнести данную позицию Августина? Как с позиций иных типов правопонимания можно ответить на вопрос о различии между государством и разбойничьей шайкой, а также о различии между законом государства и приказом разбойника?

1.2 К каким типам правопонимания можно отнести представленные ниже рассуждения? Аргументируйте свою позицию.

Раскройте специфику каждого из типов правопонимания, ориентируясь в том числе на следующие их характеристики:

- понятие и признаки права;
- соотношение права и морали, права и справедливости;
- соотношение права и государства.

В чем состоит разделительный тезис юридического позитивизма? Поясните различия эксклюзивного и инклюзивного юридического позитивизма.

Рассуждение № 1

«Право призвано быть проявлением единого божественного закона мироздания в социальной и политической сфере. Вместе с тем всякая система права, создаваемая человеческим сообществом, являясь продуктом исторического развития, несет на себе печать ограниченности и несовершенства. Впрочем, без права никакое человеческое сообщество существовать не может...»

Право содержит в себе некоторый минимум нравственных норм, обязательных для всех членов общества. Задача светского закона – не в том, чтобы лежащий во зле мир превратился в Царствие Божие, а в том, чтобы он не превратился в ад.

Основополагающий принцип права – «не делай другому того, чего не желаешь себе».

Однако в тех случаях, когда человеческий закон совершенно отвергает абсолютную божественную норму, заменяя ее противоположной, он перестает быть законом, становясь беззаконием, в какие бы правовые одежды он ни рядился. Например, в Десятиисловии ясно сказано: «Почитай отца твоего и мать твою».

Любая противоречащая этой заповеди светская норма делает преступником не нарушителя ее, а самого законодателя. Иными словами, человеческий закон никогда не содержит полноту закона божественного, но чтобы оставаться законом, он обязан соответствовать богоустановленным принципам, а не разрушать их.

В современном светском правосознании одним из доминирующих принципов стало представление о неотъемлемых правах личности. Идея таких прав основана на библейском учении о человеке как образе и подобию Божию, как онтологически свободном существе.

Христианская социально-государственная этика требовала сохранить для человека некую автономную сферу, где его совесть остается «самовластным» хозяином, ибо от свободного волеизъявления в конечном счете зависят спасение или гибель, путь ко Христу или путь от Христа. Права на веру, на жизнь, на семью являются защитой сокровенных оснований человеческой свободы от произвола посторонних сил. Эти внутренние права дополняются и гарантируются другими, внешними – например, правами на свободу передвижения, получение информации, создание имущества, обладание им и его передачу.

Бог хранит свободу человека, никогда не насилуя его волю. Если право соотнобразуется с божественной правдой, явленной Господом Иисусом Христом, то и оно стоит на страже человеческой свободы: «Где Дух Господень, там свобода», соответственно, охраняет неотъемлемые права личности. Те же традиции, которым не знаком принцип Христовой свободы, подчас стремятся подчинить совесть человека внешней воле вождя или коллектива.

По мере секуляризации высокие принципы неотчуждаемых прав человека превратились в понятие о правах индивидуума вне его связи с Богом. При этом охрана свободы личности трансформировалась в защиту своеволия (до тех пор, пока оно не вредит иным индивидуумам), а также в требование от государства гарантий определенного материального уровня существования личности и семьи. В системе современного светского гуманистического понимания гражданских прав человек трактуется не как образ Божий, но как самодостаточный и самодовлеющий субъект. Между тем для христианского правосознания идея свободы и прав человека неразрывно связана с идеей служения. Права нужны христианину прежде всего для того, чтобы, обладая ими, он мог наилучшим образом осуществить свое высокое призвание к «подобию Божию», исполнить свой долг перед Богом и Церковью, перед другими людьми, семьей, государством, народом и иными человеческими сообществами.

В результате секуляризации в новое время доминирующей стала теория естественного права... Эта теория не утратила связи с христианской традицией, ибо исходит из убеждения, что понятия добра и зла присущи человеческой природе, а потому право вырастает из самой жизни, основываясь на совести. Вплоть до XIX столетия данная теория господствовала в европейском обществе.

В современном понимании права доминируют взгляды, апологетические по отношению к позитивному, действующему праву. В соответствии с ними право есть человеческое изобретение, конструкция, которую общество создает для своей пользы, для решения задач, определяемых им самим. Следовательно, любые изменения права, если они приняты обществом, законны. За писаным кодексом нет никакой абсолютной правовой основы. Для данного взгляда законна революция, силой отвергающая законы «старого мира», законно и полное отрицание нравственной нормы, если такое отрицание одобряется обществом. Так, если современное сообщество не считает аборт убийством, он не является таковым и юридически.

Апологеты позитивного права полагают, что общество может вводить самые разные нормы, а с другой стороны, считают любой действующий закон легитимным уже в силу самого его существования.

Церковь неизменно призывает своих членов быть законопослушными гражданами земного отечества. В то же время она всегда подчеркивает незыблемую границу законопослушания для своих верных чад.

Во всем, что касается исключительно земного порядка вещей, православный христианин обязан повиноваться законам, независимо от того, насколько они совершенны или неудачны. Когда же исполнение требования закона угрожает вечному спасению, предполагает акт вероотступничества или совершение иного несомненного греха в отношении Бога и ближнего, христианин призывается к подвигу исповедничества ради правды Божией и спасения своей души для вечной жизни. Он должен открыто выступать законным образом против безусловного нарушения обществом или государством установлений и заповедей Божиих, а если такое законное выступление невозможно или неэффективно, занимать позицию гражданского неповиновения.

Рассуждение № 2

Мы будем отрицать... то воззрение, согласно которому право как таковое есть часть морали, и что любое право в качестве такового в той или иной степени, в том или ином смысле является моральным. Такое воззрение представляет право в качестве части морали и тем самым ведет к неясности в вопросе о том, должно ли это означать самоочевидное требование того, чтобы право представлялось как нечто моральное, либо же здесь имеется в виду, что право как часть морали фактически имеет моральный характер, в связи с чем предпринимаются попытки наделить право некоей абсолютной ценностью...

В качестве моральной категории право означает то же самое, что и справедливость. Это – выражение для обозначения абсолютно правильного социального порядка, который полностью достигает своей цели и тем самым удовлетворяет чаяниям всех. С психологической точки зрения, стремление к справедливости отражает вечное стремление человека к счастью; как индивидуальное существо, человек не может достичь счастья и поэтому ищет его в обществе. Социальное счастье и называется «справедливостью».

...Данное слово используется также и в смысле позитивной правомерности, в особенности – сообразности с законами. В качестве «не-права» воспринимается то, что в одном случае некая общая норма была применена, а в другом случае нет, хотя этот другой случай схож с первым – это представляется «несправедливым» вне связи с ценностью самой данной общей нормы. Согласно такому словоупотреблению, суждение о справедливости выражает только относительную ценность правомерного поведения. «Справедливое» здесь выступает как синоним «правового».

В своем собственном смысле, отличном от смысла права, «справедливость» обозначает некую абсолютную ценность. Содержание этой ценности не может быть определено учением о праве. Как показывает история человеческого духа, который в течение тысячелетий тщетно бился над решением данной проблемы, такое определение вообще недостижимо путем рационального познания. Дуализм права и справедливости имеет двойную функцию в зависимости от того, какой направленности придерживается тот или иной мыслитель – оптимистичной или пессимистичной, консервативной или революционной: в одних случаях ту данность, которую

представляет собой порядок государства или общества, утверждать как соответствующую идеалу, а в других – отвергать как противоречащую идеалу. И поскольку по определению невозможно раскрыть сущность идеи с помощью научного... познания, точно так же невозможно ответить на вопрос о том, в чем же состоит справедливость. Все подобные попытки до настоящего времени приводили только к совершенно пустым формулам наподобие: «Твори добро и избегай зла», «Каждому свое», «Держись золотой середины» и т. п. «Категорический императив» также оказывается полностью бессодержательным. Если поставить перед наукой задачу определения должного как абсолютной ценности, то наука не сможет сказать ничего иного, кроме: «Ты должен то, что ты должен».

То, что тот или иной порядок имеет абсолютную ценность, т. е. является «справедливым», недоказуемо с помощью рационального познания. При наличии некоего абсолютно правильного социального порядка, вытекающего из природы, разума или божественной воли, деятельность государства-законодателя была бы глупой попыткой дать искусственное освещение при ясном солнечном свете. Справедливость есть иррациональный идеал. Как бы такой идеал не был необходим для человеческой воли и действия, он все же недоступен познанию. Познанию дано... только позитивное право.

Вышеописанные идеологические установки, политико-властные намерения и следствия... сохраняют в науке о праве господствующее положение до наших дней, даже после кажущегося преодоления естественно-правового учения. [Наше] учение о праве направлено против этих установок. Это учение стремится представить право таким, каково оно есть, не легитимируя его как справедливое и не дисквалифицируя его как несправедливое. [Наше] учение задается вопросом о реальном и возможном, но не о правильном праве. В этом смысле данное учение является радикально реалистической правовой теорией.

Оно отказывается от оценки позитивного права. Оно рассматривает себя как науку, которая призвана только к тому, чтобы изучить позитивное право в его сущности и с помощью анализа понять структуру позитивного права. Прежде всего, наше учение отказывается от служения каким-либо политическим интересам через предоставление в их распоряжение таких идеологических конструкций, с помощью которых легитимируется или дисквалифицируется существующий общественный порядок. Тем самым наше учение вступает в острое противоречие с традиционной наукой о праве, которая сознательно или неумышленно, в большей или меньшей степени занимается идеологией. Именно за счет своей антиидеологической направленности наше учение позиционирует себя как истинную науку о праве. Познание в науке обнаруживает имманентное стремление раскрыть свой предмет. Идеология, напротив, скрывает реальность – с целью законсервировать, защитить эту реальность идеология ее преобразует; с целью раскритиковать, разрушить и заменить другой идеология обезображивает реальность. Любая идеология имеет свои корни в воле, а не в познании; она отталкивается от определенных интересов – точнее, от иных интересов, чем поиск истины. Хотя при этом, разумеется, ничего не заявляется относительно ценности и достоинства этих иных интересов. Здесь познание вновь разрывает покров, которым воля окутывает вещи. Тот авторитет, что творит право и пытается его защитить, может задаться вопросом о том, насколько свободное от идеологии изучение права будет полезным. Также и те силы, что ищут разрушения существующего порядка и замены его на некий новый и лучший порядок, мало что смогут предпринять с помощью подобного взгляда на право. Наука о праве не может заботиться ни о том, ни о другом. Именно такой наукой о праве и является наше учение.

Рассуждение № 3

Социальная группа, понимаемая как общность взаимодействующих индивидов, может быть либо организованной, либо не организованной, либо дезорганизованной (разобщенной). Она является организованной, когда все действия и реакции ее членов в их взаимоотношениях, равно как и со внешними субъектами и миром в целом, ясно определены нормами права и производятся в соответствии с ними.

В развернутой форме это означает, во-первых, что эти нормы определяют в деталях:

- а) каковы права и обязанности каждого члена;
- б) что, при каких условиях, в отношении кого и сколь много каждый из членов уполномочен и обязан делать или не делать, терпеть или не терпеть;
- в) какие именно функции или роли члены должны исполнять;

д) каков статус члена в системе взаимодействий, как он определен совокупностью его прав-обязанностей, функций и ролей.

Во-вторых, определяя это, правовые нормы ясно указывают, какие отношения или формы взаимодействия между сторонами являются:

а) обязательными;

б) запрещенными;

в) рекомендуемыми, хотя и не требуемыми, и при каких условиях, когда и в отношении кого.

В-третьих, посредством определения прав-обязанностей, функций и статуса каждого члена и посредством обязательности, запрещенности или рекомендуемости отношений правовые нормы превращают группу взаимодействующих индивидов в четко дифференцированное и стратифицированное сообщество, в котором каждый член исполняет специальное задание в общих функциях группы и занимает определенную позицию в иерархии властей. В-четвертых, группа обычно получает имя, знак или символ, ее идентифицирующий. Таковы точные характеристики организованного взаимодействия в отличие от неорганизованного взаимодействия. Все четыре аспекта этой организации (I, II, III, IV) следуют из существования в группе определенных правовых норм и нераздельно связаны с ними. Как только они возникают, тут же возникают определения прав-обязанностей, функций и статусов, разделение отношений на обязательные, запрещенные и рекомендуемые и дифференциация, стратификация группы. Ради ясности и чтобы избежать общераспространенной неопределенности социологических определений организованных групп – определений, которые редко отличают правовые нормы от других видов норм, – рекомендуется четко намечать сущность правовых норм и их отличие от норм другого вида.

...Правовая норма – это правило поведения и социального взаимоотношения; но не каждое правило поведения является правовой нормой. Тогда в чем же существенные черты правовых норм, которые отличают их от множества других норм?

Наиболее общие определения правовых норм пытаются охарактеризовать их посредством:

а) указания на их обязательный характер как норм, установленных государством и основанных на его силе;

б) определения их как общей воли;

в) отсылки на их функцию в защите и распределении свободы и интересов членов группы;

г) комбинации этих характеристик, дополненных разумом как фактором их развития.

Ни одно из этих определений не является достаточно удовлетворительным.

Определение правовых норм как обязательных правил, введенных (или признаваемых) государством и основанных на его силе, предполагает, что без государства не существует права и что только нормы, принятые государством, являются правовыми. Эта теория содержит часть правды, но не всю правду.

Прежде всего, государство является определенной формой организованной группы, возникшей довольно поздно в истории человечества. До него существовали и до сих пор существуют кланы, племена, тотемические и иные группы, которые жили и функционировали столетиями и даже тысячелетиями. Гипотеза, согласно которой они жили и функционировали «бесправно», без каких-либо норм права, будет фантастическим предположением. Далее, во многих обществах и периодах, например в средневековой Европе, существовали такие нормы, как каноническое право, специальное право бюргеров, гильдий, крестьян, которые не были ни введены, ни признаны специальным образом государством, что не требовалось для их жизнестойкого функционирования. Даже в настоящее время многие организованные группы, отличные от государства, имеют правовые нормы, которые никогда государством не вводились. Подобным образом то, что известно под наименованием обычного, международного и канонического права и даже общего права, никогда не вводилось государством и возникало либо без подобного ведения, либо иногда даже в противоречие с государственными установлениями. Это делает недействительным предположение о том, что без государства не существует права. Более того, само существование государства уже предполагает право. Поскольку государство является организованной нацией, его существование уже предопределено существованием правовых норм, которые определяют его территорию, его правительство, его конституцию, вкратце его структуру и функции. В противном случае ни границы государства, ни его

правительство, ни действия правительства и его должностных лиц не будут правомерными и не будет способа определить, какие нормы, введенные той или иной группой в пределах государства, являются правовыми. Короче говоря, без правовых норм ни одно государство не возможно. Равным образом неверно и то, что право является официальным кодексом государства, как введенное его верховной властью (монархом, парламентом, конгрессом). В Риме, в англосаксонских странах и среди магометан значительная часть правовых норм вводится судьями или судами. Подобным образом норма становится правовой нормой не потому, что она включена в кодекс или статут государства. Большинство людей едва ли знают эти кодексы и статуты вообще, едва ли когда-либо открывали и читали их; поэтому если бы подобное предположение было действительным, мы должны были бы заключить, что люди жили и действовали без какого-либо права. Подобное предположение далее значило бы, что эти кодексы и статуты сами по себе не более чем «мертвые нормы» или «правовые трупы» (следствие, которое аннулирует гипотезу как таковую). По этим и многим другим причинам критикуемая теория права является неадекватной.

Не менее ложным является определение правовых норм как обязательных правил поведения, основанных на силе. Если бы подобное определение было истинным, тогда грубейшая из сил была бы наивысшим правом; «сила была бы правом». Приказ гангстера его беспомощной жертве, мощного насильника – насилуемой, убийцы – убиваемому были бы правом. Любая разница между правом и бесправием, между правомерным и неправомерным принуждением исчезла бы. Этих предположений достаточно, чтобы поместить это определение в мусорную корзину.

Равным образом неадекватно определение правовых норм как выражение общей воли или воли людей. Если бы право было подобной волей, для введения любого статута нужно было бы опросить каждого. В действительности большинство правовых норм вводится без какого-либо опроса большинства населения рассматриваемого государства или группы; в автократиях и абсолютных монархиях никаких консультаций для введения правовых норм не происходит. Если бы эта теория была верна, мы вынуждены были бы думать, что рабы, которые в прошлом составляли большинство населения, свободно наложили на себя цепи рабства, вводя законы, санкционирующие рабство; что крестьяне делали то же самое; что законы, введенные завоевателем на захваченных территориях, были провозглашением общей воли захваченных.

По схожим причинам определения права как защиты свободы членов группы или как распределения и защиты их жизненных интересов не могут быть приняты.

Правовая норма, предоставляющая неограниченную власть деспоту над его людьми и господину над его рабами и крестьянами, разумеется, защищает свободу интересов деспота и господина, но вряд ли защищает рабов и крепостных. Во всяком случае она освобождает их от свободы, так же как и от их жизненных интересов.

Наконец, мы не можем принять определение правовых норм как норм, созданных разумом и воплощающих его. Многие правовые нормы возникают в судебном заседании или из-за ошибки, без какого-либо систематического обоснования, сознательного плана или рациональной цели. Множество правовых норм основывалось на большом количестве суеверий, противостоящих разуму; на ошибках, противостоящих знанию; на невежественности, противостоящей реальному опыту.

Если правовой кодекс, защищающий интересы рабовладельца, возможно, еще и развивался посредством разума рабовладельцев, то, разумеется, он не был создан разумом рабов, равно как он не казался бы им «разумным», «рациональным», «осмысленным». Тем не менее, как бы заманчиво эти помпезные определения ни звучали, они, несомненно, ложны.

Рассуждение № 4

Основным, вполне достоверным и непосредственно нам данным материалом для познания существа права являются наши внутренние психические акты.

Дело в том, что право есть явление не внешнего, материального мира, как, например, камень, дерево, а явление духовного мира, психическое явление, явление нашей души; поэтому с природой его непосредственно познакомиться мы только и можем в нашей душе, т. е. путем наблюдения, сравнения, анализа наших же собственных душевных состояний и движений.

Размышляя в разных случаях жизни, как нам поступить, на что решиться, мы иногда чувствуем себя совершенно свободными, ничем не связанными в выборе такого или иного поведения. Отправиться ли мне на прогулку или остаться дома, купить книгу в таком-то магазине или в другом, поселиться на такой-то улице или на другой, – это вполне зависит от

моего усмотрения. Я выбираю такое действие или воздержание, – например, чтение романа вместо прогулки, отдых вместо работы, – которое мне кажется более приятным, или такое решение (например, взять квартиру недалеко от центра города), которое мне представляется целесообразным, удобным для меня.

В других случаях мы, напротив, замечаем связанность нашей воли, мы чувствуем и сознаем, что мы обязаны (обязаны) поступить так-то (например, не молчать, а сообщить по правде такой-то факт) или воздержаться от такого-то поступка (например, от сообщения ложного факта), так что не приходится и рассуждать о том, доставит ли нам такой-то поступок или воздержание пользу или нет, послужит ли он для нас источником каких-либо удовольствий или навлечет на нас неприятности. Какой-то «внутренний голос» авторитетно указывает, предписывает, предопределяет наше поведение, наша совесть «повелевает» нам то или другое; иными словами, нам присущи такие убеждения, которые властно и авторитетно для нас же самих нормируют наше поведение.

И по отношению к другим мы приписываем таким убеждениям высший авторитет: я обязан в данном случае поступить так-то, и всякий другой на моем месте (т.е. при наличии подобных обстоятельств) обязан был бы поступить также. Таким образом, из наших убеждений указанного типа мы выводим обязанности и для других, приписываем обязанности другим.

Как это возможно и как психологически объяснить, что мы известным нашим убеждениям приписываем высший, связывающий и подчиняющий авторитет по отношению к нашему же я и по отношению к другим людям, этот вопрос мы рассмотрим впоследствии... Теперь мы констатируем только наличность этого своеобразного психического факта, каков он есть и несомненно удостоверяется самонаблюдением.

Отмеченное выше чувство связанности воли, сознание необходимости подчинения ее известному авторитетному импульсу (авторитетному побуждению к такому или иному поведению) мы выражаем словами: обязанность, долг, обязательство, долженствование, а те убеждения, которые порождают такие или иные обязанности, т. е. авторитетно регулируют наше поведение (авторитетноимпульсивные убеждения), мы называем нормами, императивами.

Наше чувство и сознание связанности воли, сознание долга, в свою очередь, в различных случаях имеет различную природу. Вообразим себе (воспроизведем) и сравним наше психическое состояние в следующих двух случаях.

1. Иван находится в таком положении, что мы считаем своей (нравственной) обязанностью оказать ему помощь, например, дать взаймы или дать просто 10 руб.

2. Мы уговорились с извозчиком Петром, что он повезет нас в город и за это получит 10 руб. Теперь мы приехали, и я считаю себя обязанным уплатить условленную сумму, или, положим, Петр выиграл у меня в карты или дал мне взаймы 10 руб., и потому я сознаю свою обязанность уплатить (или вернуть) ему эту сумму.

В обоих случаях мы замечаем авторитетный импульс дать 10 руб., связанность нашей воли нашими убеждениями, но наше (психическое) отношение к Ивану резко отличается от нашего отношения к Петру.

Ивану мы ничего не должны, ему ничего от нас не «следует», не «причитается»; если он получит 10 руб., то это дело нашей «доброй воли». Несмотря на связанность нашу по отношению к нашим собственным убеждениям, к нашей «совести», по отношению к Ивану мы считаем себя свободными, не связанными и от него ожидаем признания этой свободы, признания нашей «доброй воли» дать или не дать, а во всяком случае не ожидаем противоположного отношения. В частности, например, если бы он стал требовать и домогаться платежа, как чего-то ему должного, то такое поведение показалось бы нам в высшей степени неуместным и даже нахальным, и, может быть, мы именно нарочно изменили бы свое первоначальное намерение дать ему 10 руб., чтобы научить его не заявлять неуместных претензий и домогательств в таком деле, которое зависит от нашей доброй воли.

Различая в обязанности дать 10 руб. отрицательную сторону, отрицательный полюс, будущий минус для меня, долженствование изъятия из моих средств 10 руб., выдачу 10 руб., и положительную сторону, будущий плюс для другого, необходимость прибавления к имуществу Ивана, получение 10 руб., мы можем сказать по поводу нашего отношения к Ивану, что положительная сторона нашей обязанности не закреплена за Иваном, что мы чувствуем по

отношению к нему свободу отвернуть от него положительный полюс нашего намерения, например, направить его на другого, более нуждающегося и т. д.

Совсем иное, прямо противоположное, говорит нам наше сознание о нашем отношении к Петру, который заработал от нас 10 руб., доставив нас в город, или которому мы проиграли 10 руб.

Ему мы должны 10 руб., ему следует, причитается от нас получить 10 руб. По отношению к нему мы связаны, лишены свободы дать или не дать. Заявление извозчику, требующему от нас условленной платы, что мы платить не желаем, что это зависит от нашей «доброй воли», нам кажется абсолютно недопустимым, бесстыдным, нахальным. Неисполнение обязанности в этом случае представляется нам лишением другого того, что ему следовало, а исполнение не представляется каким-то добрым делом, подающим повод к благодарности (как в первом случае), а лишь доставлением другому должного ему.

Очевидно, в этом случае появляется совсем «иная психология», нежели в первом случае.

Во втором случае положительную сторону нашей обязанности, направленную на будущее получение 10 руб. со стороны Петра, мы признаем закрепленной за ним, как что-то приобретенное им (заработанное, выигранное и т. п.), так что мы не чувствуем свободы отвернуть от него положительный полюс нашего долженствования, лишить его получения и т. д.

Если мы вообразим себя в роли не лица обязанного, а противостоящего ему, поставим себя мысленно в роли Ивана и в роли Петра в приведенных выше примерах и сравним наши психические состояния и движения в этих воображаемых положениях, то мы явственно заметим в них параллельные психологические различия.

Если мы, положим, находимся в таком затруднительном положении, что нуждаемся в помощи и считаем возможным принять таковую от лица X., например, от нашего богатого родственника, то, хотя бы мы и считали нравственной обязанностью нашего родственника помочь нам, мы все-таки признаем его «добрую волю» дать или не дать нужную сумму, увидим в его поступке доброе дело или любезность по отношению к нам, оказать которую или не оказать вполне зависело от его усмотрения etc.

Совсем иного характера было бы наше психическое состояние в том случае, если бы мы ожидали получения от X. 10 руб., которые мы ему дали взаймы. Мы бы во всяком случае не стеснялись принять эту сумму от него, не чувствовали бы особой благодарности в случае платежа, считали бы X. связанным и обязанным по отношению к нам, приняли бы платеж как нечто должное нам, как «свое».

Как с точки зрения обязанного, так и с точки зрения того лица, на которое направляется положительный полюс обязанности, различие рассмотренных двух категорий случаев сводится к тому, что во второй категории случаев обязанность одного (с ее положительной стороны) сознается закрепленной за другим, принадлежащей другому как его добро, чего нет в случае первой категории.

Обязанности первого рода, т. е. по отношению к другим свободные (односторонне связывающие) обязанности, мы будем называть нравственными обязанностями.

Обязанности второго рода, т. е. по отношению к другим несвободные (закрепленные активно за другими и образующие, таким образом, двустороннюю связь) обязанности, мы будем называть правовыми (юридическими) обязанностями.

Изложенному различию между свободными по отношению к другим, не принадлежащими другим нашими обязанностями, с одной стороны, и обязанностями, закрепленными за другими, с другой стороны, соответствует различие между нашими убеждениями, вызывающими связанность нашей воли, между присущими нашей психике нормами.

Существо одних из этих норм (например, «следует оказывать помощь нуждающимся») состоит исключительно в авторитетном предопределении нашего поведения.

Существо же других норм (например, проигранное в карты должно быть уплачено выигравшему партнеру) состоит в двух функциях: с одной стороны, они авторитетно предопределяют наше поведение, с другой стороны, они авторитетно отдают другому, приписывают как ему должное то, чего они требуют от нас.

Если первый разряд норм можно назвать императивами, то сущность и значение второго разряда норм этим не будет достаточно характеризована, ибо их существо не состоит только

в *imperare*, а в *imperare* + *attribuere*; эти нормы, в *pendant* к выражению «императив», можно определить как нормы атрибутивные, как «атрибутивы».

Между тем как нормы императивные имеют односторонний характер – авторитетно налагают бремя на одно лицо, ничем не наделяя других, – атрибутивные нормы имеют двусторонний характер, испускают, так сказать, два луча, действуют двумя руками, одновременно налагая минус на одного и снабжая соответственным плюсом другого. Первые нормируют только положение обязанного, вторые же одновременно нормируют положение двух лиц. Для одного они представляют авторитетное определение и меру, показывающую, к чему он обязан, что он должен; для другого же они представляют авторитетную меру, норму того, что ему должны другие, что ему причитается, следует от других. Атрибутивные нормы и составляют нормы права.

1.3 Ознакомьтесь с приведенными ниже суждениями и ответьте на следующие вопросы:

1) есть ли связь между данными интерпретациями естественного права? Если да, то в чем, на Ваш взгляд, эта связь выражается?

2) в чем, по Вашему мнению, состоят различия представленных интерпретаций естественного права и чем эти различия могут быть обусловлены?

3) содержится ли в какой-либо из предложенных интерпретаций естественного права внутреннее противоречие? При ответе на данный вопрос примите во внимание позицию П. И. Новгородцева, представленную во фрагменте № 3.

4) в отношении какой интерпретации естественного права можно признать справедливым следующее критическое замечание датского правоведа А. Росса: «Идея, общая для всех школ естественного права, – вера в то, что существуют универсально значимые принципы регулирования жизни человека в обществе, которые не созданы, а открыты человеком, истинные принципы, обязательные для каждого, включая и тех, кто неспособен или не желает признать их существование. [...] ...Данные законы являются открытиями, объективными данностями, некоей реальностью, иной, чем реальность чувственного опыта» (Росс А. *Валидность и конфликт между правовым позитивизмом и естественным правом* / пер. М. В. Антонова // *Российский ежегодник теории права*. 2009. № 2 / под ред. А. В. Полякова. СПб., 2011).

5) попробуйте обобщить черты преемственности и различия между классическим и современным юснатурализмом.

Фрагмент № 1

Право естественное есть предписание здравого разума, коим то или иное действие, в зависимости от его соответствия или противоречия самой разумной природе, признается либо морально позорным, либо морально необходимым; а следовательно, такое действие или воспрещено, или же предписано самим Богом, Создателем природы. Естественное право... столь незыблемо, что не может быть изменено даже самим Богом. Действительно, подобно тому как Бог не может сделать, чтобы дважды два не равнялось четырем, так точно он не может зло по внутреннему смыслу обратить в добро.

Гуго Гроций. *О праве войны и мира* (1625)

(пер. с лат. А. Л. Саккетти, под общ. ред. С. Б. Крылова. М., 1994)

Фрагмент № 2

Естественное право решительно должно быть признано как нравственная основа всякого человеческого авторитета и законодательства и как тот нравственный идеал, который должен определять собою развитие права. Таким образом, учение естественной школы заключает в себе крупный и ценный элемент истины. Однако та формулировка, которая была дана ею учению о естественном праве, страдает существенными недостатками и нуждается в существенных поправках. Основная ошибка естественной школы заключается в том, что она представляла естественное право как целый кодекс неизменных правил, который вытекает с логической необходимостью из природы разума. Естественное право представлялось ей как порядок неподвижный: она не умела считаться с разнообразием исторической действительности, и сознание великого закона всемирной эволюции было ей вовсе чуждо.

На самом деле нетрудно убедиться, что естественное право вовсе не есть кодекс неподвижных правил. ...Естественное право... требует, чтобы отдельному лицу был предоставлен

максимум внешней свободы, совместимый с благом общества как целого; ...этот максимум на каждой данной ступени культурного развития должен определяться различно

соответственно разнообразным конкретным условиям каждой данной исторической среды: само собой разумеется, что он не может быть одинаковым для дикаря и для современного англичанина.

Ошибка старых теоретиков естественной школы заключалась именно в том, что они не сознавали этого условного, изменчивого характера конкретных требований естественного права. Под естественным правом они разумели совершенное и справедливое законодательство, протекающее из вечных требований разума; при этом, рассуждая о наиболее совершенном и справедливом законодательстве, они вовсе не задавались вопросом, для какого народа, для какой вообще исторической среды оно представляется справедливым и совершенным.

Естественное право вообще не включает в себе никаких раз и навсегда данных, неизменных юридических норм: оно не есть кодекс вечных заповедей, а совокупность нравственных и вместе с тем правовых требований, различных для каждой нации и эпохи. Как синоним нравственно должного в праве, оно не выражается в виде каких-либо общих, для всех обязательных законодательных шаблонов. Для каждого народа и в каждую данную эпоху оно олицетворяет собою особую специфическую задачу... С точки зрения естественного права может быть оправдан не всякий общественный авторитет, не всякая власть как таковая, а только тот авторитет и та власть, которые действительно служат общественному благу и в данное время, при данных исторических условиях являются наиболее пригодным орудием для осуществления правды в общественных отношениях.

Е. Н. Трубецкой. Энциклопедия права (1911)

Фрагмент № 3

Прошло двадцать пять лет с тех пор, как в Германии впервые заговорили о возрождении естественного права, – период времени, достаточный для того, чтобы определились результаты этого нового и интересного течения в философии права. Течение это проявилось также в России и во Франции. Некогда отвергнутая и поруганная проблема естественного права снова заняла почетное место в новейшей философской и юридической литературе и в настоящее время уже без иронии и удивления воспринимаются суждения об естественном праве в ученых сочинениях, докладах и спорах. Представляется интересным дать себе отчет в том, что же получили мы в результате этого движения и в какой мере в наши дни оказалось возможным возрождение старой доктрины?

Штаммлеру принадлежит заслуга впервые поставить самую проблему о возрождении естественного права. В 1888 г., когда господствовали совершенно иные взгляды, с юношеской смелостью он выступил на защиту старых основ. В своей замечательной брошюре «Über die Methode der geschichtlichen Rechtstheorie» он показал, что есть в теории права вопросы, которых господствующая теория не ставит и которых, однако, нет возможности отрицать. Он тогда же связал эти вопросы с проблемой естественного права. За этим первым юношеским выступлением Штаммлера последовали более крупные его труды. С течением времени они увеличивались и в объеме и в притязательности автора, но вместе с тем они все более отводили его от той проблемы, которую он первоначально поставил. В 1896 г. он выпустил свой известный труд «Recht und Wirtschaft», и здесь естественному праву уделено было много внимания. Но самая главная идея этого труда – естественное право с изменяющимся содержанием – есть идея противоречивая и несостоятельная. Эта попытка эклектически сочетать старые философские воззрения с историческим созерцанием. Но как всякая попытка эклектического характера, она не могла удовлетворить ни одну из сторон, которые хотела примирить: для философов тут дается слишком мало, для историков – слишком много. Что идеальные представления о праве меняются с изменением исторических условий, это факт, не подлежащий сомнению, но не меняется тот идеальный критерий, который является масштабом для оценки прогресса в праве. И если под естественным правом понимать именно этот идеальный и безусловный критерий, то следует сказать, что естественное право с изменяющимся содержанием есть *contradictio in adjecto*. Идеальный критерий с изменяющимся содержанием – это еще более противоречивое понятие, чем метр с изменяющейся длиной или килограмм с изменяющимся весом. Меры веса и длины бывают разные у разных народов; но не может быть различным тот идеальный принцип, который правду делает правдой и дает высшую санкцию праву.

П. И. Новгородцев. Современное положение проблемы естественного права (1913)

Фрагмент № 4

...Законы математического и логического мышления и законы природы нисколько не подвержены эволюции. Они могут быть лишь в то или другое время открыты; те или другие обстоятельства могут способствовать их открытию и применению. В историческом развитии человечества могут наступать моменты и периоды, когда необходимость их нахождения и значение их навязывается всем и каждому, но сами по себе они не имеют ничего общего с историческим развитием. Они ничего не приобретают и не утрачивают от благоприятных или неблагоприятных условий в человеческой истории для возникновения или умаления их связи с человеческим сознанием.

Все вышесказанное, несомненно, имеет силу и по отношению к нравственным принципам. Этические предписания, хотя бы – не делай другому того, чего себе не желаешь, – не эволюционируют и не могут эволюционировать. Определенное нравственное предписание может быть только в известный момент открыто, так или иначе сформулировано и затем применяться в различных обществах. Но само значение его совершенно не зависит от того или другого применения. То, что как-нибудь ашанти или зулусы, что дети или идиоты ничего не знают об этом принципе, так же мало касается его как нравственного предписания, как то, что о нем не знают животные, или то, что о нем никто еще не мог знать, когда наша солнечная система являлась хаотической массой атомов.

Таким образом, мы должны возвратиться к воззрению, раньше являвшемуся господствующим, что нравственные принципы как таковые представляют собой нечто постоянное и неизменное. Они не только не зависят от бесконечного разнообразия и взаимно исключаящей друг друга противоположности действительных нравственных воззрений у различных народов, но и от непрекращающихся споров представителей самых развитых народов о том, что же является основой нравственности.

Б. А. Кистяковский. Социальные науки и право (1916)

Фрагмент № 5

Давайте обратимся к тому, что обычно воспринимается как противоположность юридического позитивизма: теория естественного права. Мы ранее заметили, что сказать, кто является сторонником естественного права, не так-то просто.

Однако достаточно легко собрать в одном месте все догмы, которые приписывались философии естественного права, а иногда и представляли в ней в упрощенном виде.

Так, свободная от осторожности и какой-либо обязанности быть благоразумной, философия естественного права охватывает следующие убеждения: есть идеальная система права, продиктованная Богом, природой человека или природой в общем. Данная идеальная система одинакова для всех обществ и исторических периодов. Ее правила можно вывести по средством разума и рефлексии. Принятые законы, которые противоречат этому идеальному праву, ничтожны, и нет никакой моральной обязанности им следовать.

Эти заявления легко отместить. Законы общества, в котором еще нет письменности, с необходимостью будут отличаться от законов такой нации, где каждый взрослый гражданин умеет читать, а ресурсов для передачи печатного слова предостаточно. В странах со скудными запасами воды правовые системы не будут похожи на правовые системы тех стран, где часто идут сильные дожди; среди других моментов различия правовые системы первого вида будут сталкиваться с необходимостью разрешать регулярно возникающие кризисные ситуации, вызванные засухой; правовые системы второго вида не будут ограничены таким образом. Прочие соображения относительно климата, географии, технологии, культуры и предшествующей истории должны приниматься во внимание каждый раз, когда создается какая-либо правовая система. Даже если все эти факторы могут быть тщательно взвешены, требования естественного права все равно не будут способны представить нечто вроде геометрической фигуры. Если каждый гражданин оставит для себя право частного вето в отношении принятого закона, который, по его мнению, нарушает законы природы, то, действительно, говоря языком Бентама, «настанут жестокие времена».

Отказываясь, таким образом, от догм, которые часто связываются с теорией естественного права, давайте продвинемся в сторону противоположного конца шкалы утверждения и представим теорию, как она может предстать в наиболее скромной форме. Ее фундаментальным положением является утверждение роли человеческого разума в проектировании правовых институтов и оперировании ими.

Она утверждает, что есть принципы здоровой социальной архитектуры, которые даны объективно, и что эти принципы, как и в случае с принципами физической архитектуры, не меняются с каждым изменением деталей проекта, в сторону которого они направлены. Те, кто участвует в предприятии права, должны получить чувство институциональной роли и поразмыслить над тем, как данная роль может быть наиболее эффективно реализована без преодоления ее сущностных ограничений.

Все это – вопросы восприятия и понимания, и они не должны просто отражать персональную предрасположенность или унаследованную традицию.

В только что представленном рассуждении мы не сделали попыток описать или хотя бы предположить все превращения, которым были исторически подвержены философии юридического позитивизма и естественного права. Со всей их гибкостью и пережитыми историческими превращениями, маловероятно, что конфронтация между этими двумя школами когда-либо полностью исчезнет. Они выражают фундаментальную полярность. Одна школа делает упор на то, что зафиксировано и дано в качестве права; она советует нам рассматривать право таким, как оно есть, вместо того чтобы интерпретировать его через призму наших представлений о той цели, к которой оно стремится или должно стремиться. Другая школа напоминает нам, что данная правовая система со временем неизбежно развивается и что направление этого развития частично зависит от наблюдателя, поскольку он является одним из задающих направление участников. Поскольку в отдельные узловые моменты человеческой истории состоятельной может показаться каждая из позиций, вполне вероятно, что обе они так же будут отстаиваться и в будущем.

Л. Фуллер. Анатомия права (1968)

(пер. В. В. Архипова. Российский ежегодник теории права. № 2. 2009 / под ред. А. В. Полякова. СПб., 2011)

1.4 По мнению Л. И. Петражицкого, позитивистское определение понятия права является тавтологичным, включает в себе логический круг, *definitio per idem* (определение через то же самое). Он полагал, что формулу «правовая норма есть норма, установленная государством» можно преобразовать в следующее определение: «норма права (х) есть норма, установленная в предписанной правом (х) форме со стороны установленных правом (х) органов правового (х) союза – государства».

Таким образом, для установления юридической действительности нормы, необходимо прежде того выяснить:

1) имеем ли мы дело с государством или с каким-либо иным явлением, например, лишенной государственной организации массой людей;

2) является ли соответствующее лицо, установившее данную норму, действительно органом государства или лишь незаконным самозванцем;

3) если данное лицо действительно должно быть признано органом государства, то входит ли в его компетенцию установление правовых норм или это превышало бы предоставленные ему нормами права полномочия;

4) совершено ли установление в надлежащей, т. е. предписанной правом, форме и т. д.

Следовательно, установление правового характера нормы уже предполагает существование сложной системы правовых норм

1.5 Какой признак юридико-позитивистского понятия права подвергается критике в данном рассуждении? Является ли, по Вашему мнению, определение понятия права как авторитетно установленных норм тавтологичным? Если да, то в чем, на Ваш взгляд, заключается источник (причина) такой тавтологии? Справедлив ли данный аргумент применительно к классической остиновской (командной) теории права? Какие способы преодоления «аргумента о тавтологии» были выработаны в позитивистской теории права XX в.? При ответе на данный вопрос, примите во внимание позиции Р. Алекси и Е. В. Булыгина, представленные соответственно во фрагментах № 1 и № 2. Что представляет собой процедурная справедливость права и каким образом она влияет на действительность и действенность права? В чем, по Вашему мнению, состоит отличие классического и современного юридического позитивизма?

Фрагмент № 1

Понятие правовой действительности, которое не включает в себя элементы социальной действительности и правильности по содержанию, было определено как понятие правовой действительности в узком смысле. При этом было отмечено, что указанное понятие содержит

в себе две проблемы. Наряду с внешней проблемой, которая заключается в установлении соотношения правовой действительности и социальной и моральной действительности, существует также внутренняя проблема. Внутренняя проблема связана с тавтологическим характером определения правовой действительности. По этому определению норма юридически действительна, если она установлена компетентным органом в предусмотренном порядке и не противоречит высшему по рангу праву, иными словами, если она установлена надлежащим образом. Однако понятия «компетентный орган», «установление нормы в предусмотренном порядке» и «высшее по рангу право» уже обусловлены правовой действительностью. Эти понятия могут только подразумевать «компетентный в силу юридически действительных норм орган», «урегулированный правом порядок установления норм», «юридически действительное высшестоящее право». В противном случае речь не шла бы о понятии правовой действительности в узком смысле.

Главным инструментом разрешения противоречия, которое содержится в понятии правовой действительности в узком смысле, выступает основная норма. Оставляя в стороне многочисленные возможности классификации, попытаемся обозначить три вида основной нормы: аналитическую, нормативную и эмпирическую. Важнейший вариант аналитической основной нормы разработал Ганс Кельзен, вариант нормативной основной нормы представил Иммануил Кант, наконец, вариант эмпирической нормы предложил Герберт Харт.

Р. Алекси. Понятие и действительность права
(ответ юридическому позитивизму) (1992)
(пер. А. Лаптева, Ф. Кальшойера. М., 2011)

Фрагмент № 2

Нормативная система St , относящаяся к моменту t , состоит из всех норм, изданных компетентными органами и не отмененных до момента t или в момент t .

Для того чтобы принадлежать к какой-либо системе любая юридическая норма должна быть издана компетентным органом: но в чем состоит компетенция? Компетенция зависит от правовых норм: некое лицо, или группа лиц, компетентны для издания некоей нормы, если какая-нибудь норма этой системы уполномочивает (его или их) издавать нормы определенного содержания. Но эти нормы компетенции тоже должны быть действенными, т. е. принадлежать к этой системе [т. е. быть изданы в соответствии с нормами о компетенции]. Определение принадлежности нормы к нормативной системе посредством понятия компетенции и определение компетенции через принадлежность устанавливающей ее нормы к нормативной системе может легко привести к кругу. Это было бы так, если бы издание компетентным органом было бы единственным критерием принадлежности к системе. Из этого следует, что должны иметься нормы, которые принадлежат к системе, не будучи изданными компетентным органом. Эти нормы мы назовем основными нормами.

Во всяком правопорядке должны быть такие основные нормы. Среди основных норм должны иметься нормы компетенции, которые уполномочивают определенные органы для создания новых норм. Кельзен называет это множество норм конституцией в материальном смысле.

Е. В. Булыгин. Динамика права (2011)
(Материалы Международного симпозиума «Нормы и нормативные системы
в философии, праве и информатике», СПб., 2011)

1.6 На основе анализа приведенных ниже отрывков из работ Г. Кельзена и Г. Харта ответьте на вопрос о том, что общего и в чем различие основной нормы Г. Кельзена и правила признания Г. Харта? Чем их позиция принципиально отличается от позиции Дж. Остина?

Фрагмент № 1

Право может иметь любое содержание – нет такого человеческого поведения, которое в силу своего характера не могло бы стать содержанием правовой нормы. Действительность правовой нормы не ставится под вопрос в зависимости от того, соответствует ли содержание этой нормы некоей предпосланной материальной ценности (например, морали). В качестве правовой норма действует только потому, что она была создана определенным путем, что она была принята согласно совершенно определенному правилу, что она была введена в соответствии со специфическим методом. Право действует только как позитивное право, т. е. как установленное право. Позитивность права как раз и состоит в необходимости его установленности и в вытекающей отсюда независимости действительности права от морали и

подобных ей нормативных систем. Именно в этом заключается сущностное различие между позитивным правом и так называемым естественным правом.

Нормы последнего, как и нормы морали, могут быть выведены из некоей основной нормы, которая представляется самоочевидной в силу своего содержания – как выражение божественной воли, природы или чистого разума. Напротив, основная норма позитивного правового порядка есть не что иное, как основное правило, согласно которому создаются нормы правового порядка – это введение некоего основного факта для процесса создания права. Такая норма есть исходный пункт данного процесса, она имеет исключительно формально-динамический характер. Отдельные нормы правовой системы не могут быть логически дедуцированы из данной основной нормы. Эти нормы должны быть созданы через особый установительный акт – такой акт является актом воли, а не мысли. Введение правовых норм осуществляется различными способами: путем обычая или через законодательный процесс (если речь идет об общих нормах), через судоговорение или через юридическую сделку (если говорить об индивидуальных нормах). Создание обычного права имеет совершенно иную форму, противоположную форме правоустановления; поэтому создание обычного права есть специальный случай правотворчества.

Возводить различные нормы некоей правовой системы к основной норме можно через демонстрацию того, что создание отдельных норм осуществлено согласно основной норме. Если задаться вопросом о том, почему определенный акт принуждения (например, факт того, что один человек лишает свободы другого человека путем заключения его в тюрьму) принадлежит определенному правовому порядку, то ответом будет следующее: потому что данный акт был предписан через определенную индивидуальную норму, т. е. через судебный приговор. Если спросить далее: почему действует данная индивидуальная норма, то получим ответ: поскольку она была создана согласно уголовному кодексу. Если же задаться вопросом об основании действительности уголовного кодекса, то мы придем к конституции государства, согласно положениям которой уголовный кодекс был принят компетентным органом в рамках предписанной конституцией процедуры.

Если далее спросить об основании действительности конституции, на которой основываются законы и производные от законов правовые акты, то мы, вероятно, придем к прежней конституции и т. д., вплоть до исторически первой конституции, которая была введена неким единоличным узурпатором или некоей так или иначе созданной коллегией. То, что исторически первый конституционный орган выразил в качестве своей воли, наделил действительностью как норму, и есть та основная предпосылка, из которой исходит познание правового порядка, основанного на данной конституции. Принуждение должно осуществляться под теми условиями и тем способом, которые были установлены первым создателем конституции, или теми инстанциями, которым он делегировал правоустановление. Это – схематичная формулировка основной нормы правового порядка (в смысле правового порядка некоего отдельного государства – о котором, собственно, мы почти исключительно и ведем здесь речь).

Чистое учение о праве оперирует с данной основной нормой как с неким гипотетическим основанием. При условии действительности такой основной нормы действует и основанный на ней правовой порядок. Данная норма наделяет смыслом долженствования акт первого законодателя и все остальные акты правового порядка, которые основываются на этом акте. За счет этого смысла в юридическом правиле (а юридическое правило есть типичная форма представления любого позитивно-правового материала) связываются между собой правовое условие и правовое последствие. В основной норме укоренено последнее основание нормативного значения, которым обладают все факты, конституирующие данный правовой порядок.

Подлежащий юридическому истолкованию эмпирический материал может быть истолкован в качестве права (т. е. как система правовых норм) только при наличии основной нормы. Со фактурой этого материала (т. е. актов, которые должны быть истолкованы как правовые акты) связывается особое содержание основной нормы, которая конституирует тот или иной правовой порядок. Такая норма есть лишь выражение необходимой предпосылки для позитивного познания правового материала. Поскольку основная норма не создана в рамках правового порядка, поскольку она не установлена, она не действует как позитивно-правовая норма, а предпосылается как условие любого нормотворчества, как условие любого позитивного правового процесса. Формулируя основную норму, чистое учение о праве не вводит научный

метод, который был бы новым для юриспруденции. Это учение лишь хочет довести до сознания то, что все юристы делают зачастую бессознательно, когда при изучении своего предмета отказываются от естественного права, из которого могла бы быть выведена действительность позитивного правового порядка. Речь идет о тех юристах, которые понимают позитивное право не как простой факт соотношения мотивов, а как действительный порядок, как норму. С помощью учения об основной норме чистое учение о праве через анализ фактических процессов лишь пытается раскрыть то трансцендентально-логическое условие, с которым связан привычный метод позитивного познания права.

Значение основной нормы наиболее ясно обнаруживается тогда, когда правовой порядок не изменяется легальными средствами, а меняется на другой правовой порядок революционным путем. Сущность права и конституируемого правом сообщества раскрывается со всей очевидностью тогда, когда существование права ставится под вопрос. В некоем до этого времени монархическом государстве группа людей пытается встать на место легитимного правительства путем силового захвата власти и заменить прежнее монархическое правительство на республиканское. Если им это удастся, если старый порядок прекращает свое существование, а новый начинает эффективно действовать, за счет чего фактическое поведение людей (от которых правовой порядок ждет признания своей действительности) в общем и целом соответствует уже не старому, а новому порядку, то люди обращаются к этому последнему порядку как к единственному. Иными словами, люди истолковывают осуществленные в соответствии с данным порядком акты как правовые, а нарушающие данный порядок факты – как правонарушения. Предпосылается новая основная норма – не та, которая обозначает монарха в качестве нормотворческой власти, а та, которая в качестве таковой обозначает революционное правительство. Если бы попытка переворота не удалась, возникший в результате такой попытки порядок остался бы неэффективным, фактическое поведение нормоадресатов не соответствовало бы данному порядку, то осуществленные революционерами акты должны были бы истолковываться не как создание конституции, а как преступление, как государственная измена; не как правоустановление, а как правонарушение. Такое истолкование возможно на основе старого порядка, действительность которого предпосылает ту основную норму, согласно которой монарх наделен нормотворческой властью.

Если задаться вопросом о том, с чем же связано содержание основной нормы, конституирующей тот или иной правовой порядок, то анализ конечных предпосылок юридических суждений приводит к следующему ответу: такое содержание связано с тем фактом, через который был создан порядок. Имеется в виду тот порядок, которому в той или иной степени соответствует фактическое поведение подчиненных ему людей. Речь идет об известной степени соответствия, поскольку полное и безукоризненное соответствие не требуется. Скорее, требуется даже возможность расхождения между нормативным порядком и подчиненной данному порядку сферой фактических явлений. Ведь без такой возможности нормативный порядок был бы вообще лишен смысла. Нет нужды приказывать, если можно ожидать, что это случится в порядке природной закономерности. Если бы получилось основать такой социальный порядок, которому бы постоянно и при всех условиях соответствовало бы фактическое поведение людей, то основная норма должна была бы гласить (тем самым легитимируя любой возможный смысл): «Должно случиться то, что должно случиться» или «Ты должен то, что ты хочешь». Такого вида порядок был бы столь же бессмысленным, как порядок, которому вообще никак не соответствуют те явления, на которые он направлен, который этим явлениям полностью противоречит. Поэтому нормативный порядок, прекращающий в известной степени соответствовать реальности, утрачивает свою действительность. Действительность правового порядка, который регулирует поведение определенных людей, всегда связана с фактом соответствия реального поведения данных людей этому правовому порядку. Как принято говорить, действительность этого порядка стоит в известном отношении зависимости от его действительности. Такое отношение (если использовать образ, можно его обозначить как напряжение между должным и сущим) не может быть обозначено иначе, как через указание некоего верхнего и нижнего порога. Возможность соответствия не должна превышать определенного максимума и не должна опускаться ниже определенного минимума.

Г. Кельзен. Чистое учение о праве:
Введение в проблематику науки о праве (1934)

Фрагмент № 2

Правило признания и «базовая норма» Кельзена. Одним из центральных тезисов этой книги является утверждение, что основанием правовой системы является не всеобщая привычка повиновения суверену, власть которого правом не ограничена, но некое высшее правило признания, дающее критерии выявления действующих правил системы. Этот тезис отчасти напоминает понятие базовой нормы Кельзена... Однако терминология, принятая в этой книге, отличается от той, которой оперирует Кельзен, так как изложенная здесь теория отличается от теории Кельзена в следующих важных отношениях.

1. Вопрос о том, существует ли правило признания и каково его содержание, т. е. каковы критерии юридической действительности данной конкретной правовой системы, в этой книге рассматривается как эмпирический, хотя и сложный вопрос факта. Это положение остается верным несмотря на то, что юрист, действующий в рамках системы, когда утверждает, что некоторое конкретное правило действительно, обычно не указывает эксплицитно, но молчаливо предполагает тот факт, что правило признания (обращаясь к которому он проверил действительность отдельного правила) существует в качестве признанного правила в рамках данной системы. В случае сомнений то, что предполагается, но остается невысказанным, может быть установлено обращением к фактам, т. е. реальной практике судов и официальных лиц, действующих в рамках данной системы и идентифицирующих законы, которые следует применить в том или ином случае. В терминологии Кельзена базовая норма является «юридической гипотезой», «гипотетичной», «постулируемым предельным правилом», «правилом, существующим в сознании юристов», «допущением», что затемняет, если не противоречит положению этой книги, согласно которому вопрос о критерии действительности в любой правовой системе является вопросом факта. Он является фактическим вопросом несмотря на то, что касается существования и содержания правила.

2. Кельзен говорит о «предположении юридической действительности» базовой нормы. По причинам, обсуждаемым в тексте, ни один вопрос о действительности или недействительности универсально принимаемого правила признания не может быть поставлен в отрыве от вопроса о фактическом существовании такого правила.

3. Базовая норма Кельзена в некотором смысле всегда имеет одно и то же содержание, ибо во всех правовых системах она просто сводится к правилу, согласно которому следует повиноваться конституции или «тем, кто создал первую конституцию». Это видимое единообразие и простота может вводить в заблуждение. Если конституция, специфицирующая различные источники права, является живой реальностью в том смысле, что суды и официальные лица этой системы действительно идентифицируют закон в согласии с теми критериями, которые она предоставляет, то конституция является признанной и существующей на самом деле. Но в таком случае предположение существования какого-либо иного правила, гарантирующего, что конституции (или тем, кто ее создал) должно подчиняться, было бы излишним удвоением правила. Это особенно ясно проявляется в правовых системах стран, подобных Великобритании, где нет писаной конституции: здесь, как представляется, нет места правилу, «чтобы конституции подчинялись» в дополнение к правилу, согласно которому законы идентифицируются на основании определенных критериев действительности (например, если они являются постановлениями Королевы в Парламенте). Это правило признано само по себе, и вводило бы в заблуждение говорить о правиле, чтобы первому правилу подчинялись.

4. Согласно Кельзену невозможно по логическим основаниям считать определенное правило закона действительным и в то же время признавать в качестве морально обязывающего другое моральное правило, запрещающее поведение, предписываемое правилом закона. Ничего подобного не следует из описания юридической действительности, данного в этой книге. Одной из причин использования термина «правило признания» вместо «базовой нормы» было стремление избежать какой-либо приверженности представлением Кельзена о конфликте между правом и моралью.

Г. Харт. Понятие права (1961)

(пер. с англ. под общ. ред. Е. В. Афонасина и С. В. Моисеева. СПб., 2007)

1.7 Ознакомьтесь со следующими высказываниями представителей естественно-правового подхода и ответьте на вопрос о том, возможна ли концепция естественного права без идеи

справедливости? Какими, по Вашему мнению, могут быть основания обязательности естественного права в отличие от права позитивного?

Фрагмент № 1

Если справедливость не проистекает из природы, то ее вообще не существует, а та, которая устанавливается в расчете на выгоду, уничтожается из соображений выгоды для других.

Цицерон. О Законах
(перев. с лат. В. О. Горенштейна. М., 1994)

Фрагмент № 2

Право – это воля, стремящаяся к справедливости. А справедливость заключается в том, чтобы судить без оглядки на авторитет и ко всем подходить с одинаковой меркой. Если законы сознательно попирают волю справедливости, например предоставляя тому или иному лицу права человека или отказывая в них исключительно по произволу, то в этих случаях подобные законы недействительны, народ не обязан подчиняться им, а юристы должны найти в себе мужество не признавать их правовой характер.

Густав Радбрух. Пять минут философии права (1945)
(пер. с нем. Ю. М. Юмашева. М., 2004)

Фрагмент № 3

Справедливость – это первая добродетель общественных институтов, точно так же как истина – первая добродетель систем мысли. Теория, как бы она ни была элегантна и экономна, должна быть отвергнута или подвергнута ревизии, если она не истинна. Подобным же образом законы и институты, как бы они ни были эффективны и успешно устроены, должны быть реформированы или ликвидированы, если они несправедливы. Каждая личность обладает основанной на справедливости неприкосновенностью, которая не может быть нарушена даже процветающим обществом. По этой причине справедливость не допускает, чтобы потеря свободы одними была оправдана большими благами других. Непозволительно, чтобы лишения, вынужденно испытываемые меньшинством, перевешивались большей силой преимуществ, которыми наслаждается большинство. Следовательно, в справедливом обществе должны быть установлены свободы граждан, а права, гарантируемые справедливостью, не должны быть предметом политического торга или же калькуляции политических интересов. ...Несправедливость терпима только тогда, когда необходимо избежать еще большей несправедливости. Будучи первыми добродетелями человеческой деятельности, истина и справедливость бескомпромиссны.

Джон Ролз. Теория справедливости (1971)
(пер. В. В. Целищева. М., 2010)

Фрагмент № 4

Человек обладает моральным правом по отношению к государству, если по какой-то причине со стороны государства было бы несправедливо обращаться с ним определенным образом, пусть даже такое обращение было бы в общих интересах. Поэтому, например, черный ребенок имеет моральное право на равное школьное обучение, со стороны государства будет несправедливо не обеспечить ему такое обучение, пусть даже общество в целом от этого пострадает. Я хотел бы сказать несколько слов о достоинствах такого взгляда на моральные права по отношению к государству. Требование права представляет собой особую (в смысле – ограниченную) оценку того, что со стороны государства справедливо или несправедливо делать. Когда юридическая сила того или иного уголовного закона вызывает сомнения, почти всегда данный закон представляется кому-то несправедливым, поскольку нарушает некоторые принципы свободы или справедливости, которые, по мнению этих людей, заложены в Конституции. Если бы в тех случаях, когда закон вызывает сомнения по указанным причинам, у нас было принято поступать так, как если бы данный закон имел юридическую силу, то мы утратили бы главное средство, с помощью которого можно оспаривать закон на моральных основаниях, и со временем право, которому мы подчиняемся, неизбежно становилось бы все менее справедливым, а у наших граждан оставалось бы все меньше свободы.

Рональд Дворкин. О правах всерьез (1977)
(пер. с англ. М. Д. Лахути, Л. Б. Макеевой. М., 2004)

1.8 Ознакомьтесь с данным текстом и попробуйте определить критерии, которым должна удовлетворять синтетическая, или интегральная, теория права.

...Мы познакомились с основными идеями, которые философы и юристы пытались и пытаются утилизировать для установления понятия права. ...Большинство конкретных определений представляют разные комбинации указанных идей как слагаемых элементов, причем получающиеся в виде суммы определения подчас достигают такой длины, что уже сам причудливый внешний вид таких бесконечных определений представляет наглядное свидетельство бедствий и затруднений, испытываемых юристами, «ищущими определения для своего понятия права». Таких длинных или более кратких комбинаций рассмотренных нами элементов насочинено изрядное количество. Его можно было бы легко увеличить путем составления тех комбинаций, которые еще не были предложены, причем для облегчения этой задачи можно было бы имеющиеся в распоряжении элементы обозначить буквами *a, b, c, d, e* и т. д., выписать все возможные двучленные (*ab, ac, ad, bc, cd...*), трехчленные (*abc, abd...*) и т. д. комбинации, из полученных рядов вычеркнуть те комбинации, которые заключают исключаящие друг друга элементы (например, если *b = не-с*, все комбинации, где *b* встречается с *c*) и подставить потом вместо букв соответственные словесные формулы. К такому занятию собственно и теперь уже сводится текущее производство определений права, только каждый автор прodelывает весьма незначительную долю этой задачи, составляет и отстаивает обыкновенно только одну из массы возможных комбинаций (Иеринг, который отстаивал правильность нескольких различных определений – редкое исключение), причем нередко не соблюдается указанное выше правило об устранении комбинаций, содержащих взаимно исключаящие друг друга элементы. Но какие бы комбинации этого рода не представляли предложенные до настоящего времени или могущие появиться в будущем определения права, от сложения ошибочных идей получается и может получиться только скопление свойственных им ошибок.

Научную ценность и интерес представляет комбинация разных теорий права, выработанных юристами и философами, не в качестве определения понятия права, а в качестве описания разных характерных проявлений и продуктов скрываемого от взоров исследователей неправильной общей постановкой вопроса существования права.

В этом смысле не беспочвенны и не лишены зерна истины вообще рассмотренные выше теории в отдельности, а их совокупность представляет довольно обстоятельное и многостороннее описание таких симптоматических явлений в области права, соединение коих дает прекрасный материал для диагноза действующей причины – существенного свойства права.

Совокупность тех явлений, которые разные теории выдвигают в отдельности как существенные признаки права, можно сравнить с совокупностью направленных в разные стороны ветвей, имеющих общий, но для этих теорий невидимый ствол и корень. Отдельные теории принимают разные ветви и веточки за исходную точку учения, развивают это учение в направлении данной побочной ветви, не видя не только корня и ствола, но и других ветвей короны дерева. Понятие атрибутивных норм обнаруживает корень и ствол этого дерева, указывает общую связь различных побочных ветвей и зависимость их от общего ствола и корня и дает возможность как синтеза и объяснения совокупности тех явлений, которые останавливают на себе внимание отдельных теорий, так и примирения и соединения этих теорий в виде характеристики правового мира.

Такое отношение понятия атрибутивных норм к разным признакам, выдвигаемым современными теориями права, является одним из важных свидетельств в пользу этой теории и притом в пользу сохранения и проведения предложенного понятия права в полном его виде – без урезания его объема в угоду общей официально-практической тенденции науки права, без компромисса с современными, более узкими точками зрения на право.

Раздел 2 Теория правоотношений

Тема 2 Состав правоотношений

2.1 Русский философ П. А. Флоренский в своей книге «Имена» приводит следующий случай, произошедший во времена Французской революции.

Один характерный, но не подлежащий сомнению случай из времен Великой Революции весьма наглядно поясняет, насколько живо в человечестве сознание, что общественно не существует тот, у кого нет имени. К суду революционного трибунала был привлечен некто де Сен-Сир. Председатель предлагает ему обычный вопрос о его имени и фамилии. Между ними происходит следующий разговор:

– Моя фамилия де Сен-Сир, – отвечает подсудимый.

- Нет более дворянства, – возражает председатель.
- В таком случае, значит, я Сен-Сир.
- Прошло время суеверия и святошества, – нет более святых.
- Так я просто – Сир.
- Королевство со всеми его титулами пало навсегда, – следует опять ответ.

Тогда в голову подсудимого приходит блестящая мысль:

– В таком случае, – восклицает он, – у меня вовсе нет фамилии и я не подлежу закону. – Я ни что иное, как отвлеченность – абстракция; вы не подыщите закона, карающего отвлеченную идею. Вы должны меня оправдать.

Трибунал, озадаченный подобной аргументацией, действительно признал подсудимого невиновным и вынес следующий приговор:

Гражданину Абстракции предлагается на будущее время избрать себе республиканское имя, если он не желает навлекать на себя дальнейших подозрений.

П. А. Флоренский. Имена (1923–1926)
(сост. С. Филоненко. М., Харьков, 1998)

Как связано имя (наименование) и правосубъектность?

2.2 По сюжету американского фильма «Короткое замыкание» 1986 года прототип новейшего боевого робота № 5 обретает разум и собственную личность. Робот покидает лабораторию и направляется исследовать окружающий мир. Перед войсками поставлена задача уничтожить робота, поскольку он вооружен лазерной пушкой.

1. Является ли данный робот субъектом права? Аргументируйте свой ответ.

2. В случае отрицательного ответа на первый вопрос подумайте, что необходимо для обретения им правосубъектности?

3. В случае положительного ответа на первый вопрос, подумайте, к какому виду субъектов права его можно было бы отнести?

4. Будет ли уничтожение робота из задачи преступлением против личности?

2.3 Конституционный Суд РФ в Постановлении от 18 июля 2012 г. № 19-П отметил, что «по смыслу правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в том числе в постановлениях от 24 октября 1996 года № 17-П и от 17 декабря 1996 года № 20-П применительно к таким являющимся самостоятельными субъектами права объединениям граждан, как юридические лица, в основе их правового статуса лежат, прежде всего, конституционные нормы, устанавливающие основные права и свободы, которые по своей правовой природе могут принадлежать как физическим, так и юридическим лицам, и потому то или иное конституционное право человека и гражданина может распространяться на юридические лица в той степени, в какой это право по своей природе может быть к ним применимо».

1. Какой теорией юридического лица руководствовался Конституционный Суд?

2. Как могли бы повлиять на решение Конституционного Суда другие теории природы юридического лица?

2.4 В соответствии со статьей 20 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на жизнь.

Реализуется ли это право в рамках правового отношения? Иными словами, соответствует ли данному праву правовая обязанность?

При положительном ответе на первый вопрос охарактеризуйте это правовое отношение, раскройте его элементы.

При отрицательном ответе на первый вопрос поясните, каким образом реализуется данное право?

Тема 3 Предпосылки правоотношений

3.1 Проклассифицировать по всем основаниям следующие юридические факты: увольнение с работы, убийство человека, заключение договора купли-продажи квартиры, затопление дома при наводнении, обнаружение клада, вступление в брак, рождение ребенка, приватизация предприятия, нарушение правил дорожного движения, наступление пенсионного возраста, вынесение приговора судом.

3.2 Гр. Телогрейкин неоднократно судился с бывшей женой из-за раздела совместно нажитого имущества. И всякий раз его не устраивало судебное решение. Он подавал кассационные жалобы, и судебное разбирательство по его делу возобновлялось.

В данном случае имеет место длящееся во времени процессуальное правоотношение или комплекс самостоятельных правоотношений? И какой (какие) нарушенный факт (факты) породил это правоотношение (правоотношения)?

3.3 К каким видам юридических фактов относятся:

- 1) разрушение дома Иванова в г. Иваново при урагане.
- 2) хулиганское поведение Широкова в метро.
- 3) получение высшего образования Петровой.
- 4) выход на пенсию Жигалина.
- 5) переход Макашовой улицы на зеленый свет светофора.

Раздел 3 Проблемы системы современного российского права

Тема 4 Проблемы системы современного российского права

4.1 Ряд ученых-юристов называют комплексные отрасли права «несамостоятельными», полагая, что они не имеют своего предмета и метода, или считают, что они являются не отраслями права, а отраслями законодательства.

Согласны ли Вы с их точкой зрения? Обоснуйте свой ответ.

4.2 Поясните, что имел в виду поэт, характеризуя современную ситуацию в юриспруденции, когда писал: «Свод законов так огромен, что не хватит всех каменоломен».

4.3 Определите принадлежность нормы ст.10 ГК РФ к частному или публичному праву.

Аргументируйте свою позицию исходя из определенной концепции разграничения частного и публичного права.

Статья 10 «Пределы осуществления гражданских прав»

Не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Раздел 4 Теория юридической ответственности

Тема 5 Юридическая ответственность и особенности ее функционирования

5.1 Во времена нацистского режима в Германии судебный чиновник сообщил гестапо о надписи, которую один немецкий предприниматель тайно сделал в общественном туалете: «Гитлер – организатор массовых убийств и виновник войны».

Поскольку совершенное предпринимателем деяние подпадало под признаки уголовного преступления, предусмотренного нацистским законодательством, он был осужден за государственную измену и казнен. В 1946 г., после окончания Второй мировой войны, суд присяжных г. Нордхаузен вынес приговор о пожизненном заключении судебному чиновнику, по доносу которого был осужден и казнен немецкий предприниматель.

1. Оцените приговор судебному чиновнику с позиций естественно-правового и позитивистского типов правопонимания.

2. Что изменилось бы в оценке данного приговора, если бы на момент его вынесения действовал закон, ретроактивно устанавливающий уголовную ответственность за подобное деяние?

3. Были ли нарушены какие-либо принципы юридической ответственности в первом и во втором случае?

5.2 Прочитав приведенные ниже отрывки из сказок Льюиса Кэрролла «Алиса в Стране Чудес» и «Алиса в Зазеркалье», ответьте на вопрос о том, какие принципы юридической ответственности были нарушены (или могут быть нарушены) в данных случаях.

Фрагмент № 1

А вы что помните лучше всего, – спросила Алиса [у Королевы], набравшись храбрости.

– То, что случится через две недели, – небрежно сказала Королева... – Возьмем, к примеру, Королевского Гонца. Он сейчас в тюрьме, отбывает наказание, а суд начнется только в будущую среду. Ну, а про преступление он еще и не думал.

– А если он не совершит преступления? – спросила Алиса.

– Тем лучше, – сказала Королева... – Не правда ли?

Возражать было нечего.

– Конечно, – согласилась Алиса. – Только за что же его тогда наказывать?

– Тут ты ошибаешься, – сказала Королева. Тебя когда-нибудь наказывали?

- Разве что за провинности, – призналась Алиса.
- И тебе это только пошло на пользу, правда? – произнесла торжествующе Королева.
- Да, но ведь меня было за что наказывать, – отвечала Алиса. – А это большая разница!

Фрагмент № 2

Цап-царап сказал мышке:

- Вот такие делишки, мы пойдем с тобой в суд, я тебя засужу.
- И не смей отпираться, мы должны расквитаться, потому что все утро я без дела сижу.*
- И на это нахалу мышка так отвечала:*
- Без суда и без следствия, сударь, дел не ведут.
- Я и суд, я и следствие, – Цап-царап ей отвечает.
- Присужу тебя к смерти я. Тут тебе и капут.

Пер. Н. Демуровой,

стихи в пер. С. Маршака и Д. Орловской. (М., 2011)

Тема 6 Виды юридической ответственности. Освобождение от юридической ответственности

6.1 Студент Иванов заявил, что ответственность за ущерб, причиненный предприятию при исполнении им своих трудовых обязанностей, называется административной. Студент Петров утверждает, что в данном случае ответственность называется гражданской, а студент Сидоров говорит, что это материальная ответственность.

Кто из студентов прав?

6.2 В российском гражданском праве существует положение о том, что должник, не исполнивший свое обязательство, считается виновным в неисполнении до тех пор, пока не докажет обратное.

Какое название имеет данное положение в Теории права?

6.3 В российском уголовном праве существует положение, согласно которому гражданин считается несудимым, если судимость снята либо погашена.

Какое название имеет данное положение в Теории права?

6.4 Гр. Жаров писал анонимные жалобы на своих шумных соседей в различные правоохранительные органы: в полицию, в прокуратуру, в службу безопасности. Но там, видимо, его анонимки остались без рассмотрения. Тогда Жаров решил сам проучить нарушителей его спокойствия: он вымазал их двери зеленой краской. При задержании участковым полиции Жаров говорил в свое оправдание, что государственные органы не предприняли никаких мер, вынуждая его к решительным действиям.

Являются ли указанные обстоятельства освобождающими Жарова от юридической ответственности?

6.5 В ходе рассмотрения одного из недавних громких уголовных дел, связанных с компьютерными преступлениями, судом было установлено, что российский гражданин, действуя в рамках большой группы правонарушителей из разных государств, осуществил взлом информационной системы крупного международного банка, в результате чего у данного банка было похищено несколько миллионов долларов США, которые впоследствии по поддельным картам были «обналичены» соучастниками. Суд при этом фактически установил личность лишь одного лица – непосредственно «хакера».

В соответствии с процедурой, предусмотренной Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации, банк как потерпевший воспользовался своими процессуальными правами и заявил гражданский иск в уголовном деле на полный размер суммы, которая была похищена.

Суд вынес приговор, в соответствии с которым осужденному было назначено наказание в виде нескольких лет лишения свободы условно. Причиной столь мягкого приговора стало то, что осужденный раскаялся в содеянном и активно сотрудничал со следствием, а также возместил ту часть имущественного ущерба, которую смог возместить на момент вынесения приговора. Вместе с тем значительная часть похищенной суммы возмещена не была, а гражданский иск был удовлетворен полностью.

Как пояснил суд в ходе заседания, осужденный имеет право потребовать у соучастников в порядке регресса (т. е., предъявляя им то же самое требование «по цепочке») сумму, необходимую для возмещения ущерба, причиненного банку.

К каким видам юридической ответственности он был привлечен? Сколько противоправных деяний «хакера» привели к возложению на него данных видов юридической ответственности? Не усматриваете ли Вы в данном случае нарушение принципа *non bis in idem*?

Основываясь на общих принципах права и теории юридических фактов предположите, может ли осужденный потребовать у своих соучастников выплаты ему суммы, необходимой для возмещения ущерба, причиненного банку?

Раздел 5 Правотворчество и проблемы его совершенствования

Тема 7 Правотворчество и проблемы его совершенствования

7.1 Одной из серьезных проблем, возникающих в процессе правотворчества, является неуправляемый процесс лоббирования.

Термин «лоббизм» происходит от англ. *lobby* — кулуары означает оказание давления на парламентария путем личного или письменного обращения или каким-либо другим способом со стороны какой-либо группы или частных лиц с целью добиться принятия или отклонения какого-либо законопроекта. Для упорядочения данного процесса, например, в законе Краснодарского края «О правотворчестве и нормативно-правовых актах Краснодарского края» есть отдельная глава, посвященная вопросам лоббирования.

Считаете ли вы необходимым внести соответствующие изменения в Конституцию РФ, которые бы регламентировали процесс лоббирования при принятии федеральных законов? Или же, по вашему мнению, лоббирование вообще следовало бы запретить? Обоснуйте свою точку зрения.

7.2 Согласны ли Вы с мнением римского философа Демонакта, который утверждал: «Законы бесполезны как для хороших людей, так и для дурных. Первые не нуждаются в законах, вторые от них не становятся лучше»?

7.3 Выберите правильный вариант решения применительно к следующей ситуации: Федеральный закон считается принятым Государственной Думой, если за него проголосовало:

- а) большинство от общего числа депутатов;
- б) более двух третей участвующих в голосовании;
- в) не менее трех четвертей от общего числа депутатов.

7.4 Выберите правильный вариант решения применительно к следующей ситуации: Федеральный закон считается одобренным Советом Федерации:

- а) если за него проголосовало не менее трех четвертей голосов от общего числа членов этой палаты либо если в течение десяти дней он не был рассмотрен Советом Федерации;
- б) если за него проголосовало не менее двух третей голосов от общего числа членов этой палаты либо если в течение семи дней он не был рассмотрен Советом Федерации;
- в) если за него проголосовало более половины от общего числа членов этой палаты либо если в течение четырнадцати дней он не был рассмотрен Советом Федерации.

7.5 Республика Фиджи потеряла исторический документ, который подтверждал независимость государства от Великобритании. Как сообщил в 2010 году руководитель правительственных архивов, фиджийский экземпляр Указа о независимости 1970 года, который на острова привез принц Уэльский Чарльз, потерялся примерно пять лет назад. По заявлению властей, уже были исследованы все архивы, документ искали во всех правительственных департаментах, но найти его так и не удалось.

Ответьте на следующие вопросы при допущении, что потерял был единственный оригинальный экземпляр указа.

1. Повлияла ли потеря правового акта на его действительность и / или на независимость Фиджи? Оцените данную ситуацию с точки зрения различных типов правопонимания.

2. Как соотносятся норма права и нормативно-правовой акт?

7.6 ООО «Титаник» обратилось в Санкт-Петербургский городской суд с требованием признать недействительным распоряжение Комитета по управлению городским имуществом Санкт-Петербурга от 26 декабря 2008 г. № 237-р. В числе доводов заявитель указал, что в преамбуле данного распоряжения указано, что оно издано во исполнение Постановления Правительства Санкт-Петербурга от 22 декабря

2008 г. № 1624 «О мерах по реализации Закона Санкт-Петербурга «О развитии малого и среднего предпринимательства в Санкт-Петербурге», которое было опубликовано и вступило в силу 29 декабря 2008 г., т. е. уже после принятия распоряжения № 237-р. Представитель Комитета возразил на это тем, что данное распоряжение было опубликовано и вступило в силу после

опубликования Постановления № 1624, а дата подписания распоряжения № 237-р, в отличие от даты опубликования, не имеет правового значения.

В своем решении от 13 марта 2012 г. суд согласился с позицией Комитета, отметив, что оспариваемый нормативный правовой акт принят Комитетом по управлению городским имуществом в пределах предоставленных полномочий, опубликован в соответствии с п. 9 утвержденного Постановлением Правительства

Санкт-Петербурга от 22 декабря 2008 года № 1624 Порядка ведения и опубликования перечня недвижимого имущества, находящегося в государственной собственности Санкт-Петербурга, в выпуске одного из изданий, указанных в пункте 1.5 Постановления Правительства Санкт-Петербурга от 30 декабря 2003 г. № 173 «О порядке опубликования законов Санкт-Петербурга, нормативных правовых актов Губернатора Санкт-Петербурга, Правительства Санкт-Петербурга и иных исполнительных органов государственной власти Санкт-Петербурга».

1. Оцените позиции сторон. Согласны ли Вы с решением суда? Аргументируйте свою позицию.

2. Чем определяется действие нормативно-правового акта во времени?

2. Какое значение имеет преамбула правового акта?

7.7 Официальным опубликованием постановлений Правительства Санкт-Петербурга является электронное опубликование на сайте http://gov.spb.ru/norm_baza/npa/. Постановление Правительства от 27 сентября 2012 г. № 1039 «О Комитете по государственному заказу Санкт-Петербурга» было опубликовано на данном сайте 28 сентября 2012 г. Затем, 4 октября 2012 г. был опубликован другой текст данного Постановления. Рядом с записью от 4 октября 2012 г. с названием Постановления № 1039 появилась надпись «взамен ранее опубликованного», а рядом с записью от 28 сентября 2012 г. – «Текст с технической ошибкой».

В соответствии с пунктом 8 данного Постановления, оно вступает в силу 1 января 2013 г., за исключением пунктов 5–7, вступающих в силу со дня официального опубликования Постановления. Пункты 5–8 в тексте Постановления, опубликованном 28 сентября 2012 г., не отличаются от соответствующих пунктов текста, опубликованного 4 октября 2012 г.

1. Когда вступили в силу пункты 5–7 Постановления № 1039?

2. Изменится ли Ваш ответ, если допустить, что текст указанных пунктов в публикациях различается?

3. Когда вступил в силу пункт 8 Постановления № 1039?

Раздел 6 Правосознание и правовая культура

Тема 9 Правосознание

8.1 Согласно Декрету о суде от 22 ноября 1917 г. «местные суды решают дела именем Российской Республики и руководятся в своих решениях и приговорах законами свергнутых правительств лишь постольку, поскольку таковые не отменены революцией и не противоречат революционной совести и революционному правосознанию».

Возможно ли в данном случае сделать вывод о том, что правосознание выступало в качестве источника права?

8.2 Прочитав приведенные ниже тексты, дайте аргументированный, основанный на обращении к текстам, ответ на вопрос о том, к каким типам и видам правовой идеологии, видам правосознания можно отнести представленные рассуждения. Выделив критерии сравнения, сравните типы и виды правовых идеологий.

Фрагмент № 1

Всякое существующее право – чужое право, право, которое мне «дают», «распространяют на меня». Но разве я могу быть прав только потому, что все признают меня правым? А между тем, что такое право, которое я в государстве или обществе обретаю, как не право, данное мне чужими? Если глупец оправдывает меня, то я начинаю колебаться в своей правоте: я не желаю, чтобы глупец оправдывал меня. Но если и мудрый оправдывает меня, это все же еще не составит моей правоты. Моя правота совершенно не зависит от решений глупцов и мудрецов. Тем не менее мы до сих пор домогались именно такой правоты. Мы ищем правоты и обращаемся с этой целью к суду. К какому? К королевскому, церковному, народному суду. Может ли султанский суд решать вопросы о правоте иначе, чем соответственно тому, что султан постановил считать правым? Может ли он признать мою правоту, если она не совпадает с понятиями султана о правоте? Например, может ли суд признать правомерным решением государственную измену, если султан не признает ее таковой? Может ли цензурный суд

даровать мне свободу слова и печати, право свободно высказывать свои мнения, если султан не пожелает признать за мною такого права?

Что же этот суд может дать мне? Он отстаивает правоту султана, а не мою: я там обрету чужую правоту. И только если эта чужая правота согласуется с моей, я тоже окажусь правым на этом суде.

Государство не допускает столкновений между людьми; оно противится всякому поединку. Даже всякая драка... наказуема, за исключением тех случаев, когда не какое-нибудь я наносит побои какому-нибудь ты, а глава семейства бьет своего ребенка: семья наделена правами, и от ее имени пользуется правом также и отец, но я, единственный, никакими правами не пользуюсь.

Газеты преподносят нам «правовое государство». В нем все должно решаться судьей на суде. Высший цензурный суд признается ею тоже судом, в котором «чинят правосудие». Какое же там отстаивается право? Право цензуры. Для того чтобы приговоры этого суда признать правосудием, надо считать и цензуру правом. Но все-таки, несмотря на это, думают, что суд дает защиту.

Прав ли я или нет – об этом никто другой не может судить, кроме меня самого. Другие могут судить и толковать лишь о том, признают ли они за мною право и является ли оно правом и в их глазах.

Но рассмотрим вопрос с другой стороны. Я должен почитать султанское право в султанстве, народное право – в республике, каноническое право – в католической общине и т. д. Этим правам я должен подчиниться, должен считать их святыней. Такого рода «правосознание» и идея справедливости так прочно засели в головах людей, что даже крайние революционеры наших дней не прочь подчинить нас новому «священному праву» – «праву общества», общественности, праву человечества, «праву всех» и т. п. Право «всех» должно первенствовать над моим правом.

Но, как право всех, оно было бы также и моим правом, так как и я принадлежу ко «всем»; однако то, что оно в то же время право всех, ничуть не вынуждает меня защищать его. Я стою за него не как за право всех, а как за мое право, и пусть каждый другой человек таким же образом отстаивает и свое право. Право всех (например, право есть) – право каждого в отдельности. Пусть каждый охраняет это право для себя, и тогда все будут им пользоваться, но нечего каждому заботиться о всех и яростно отстаивать это право всех.

Но социальные реформаторы проповедуют нам «общественное право», которое превращает каждого в отдельности в раба общества, получающего права лишь в том случае, если общество дает ему их, т. е. если он живет по законам общества, следовательно, если он лоялен, но лоялен ли я в деспотическом государстве или в демократическом «обществе», – это все то же бесправие, поскольку я в обоих случаях пользуюсь не моим, а чужим правом.

В области права всегда задают вопрос: «Что или кто дает мне на это право?». Ответ: «Бог, любовь, разум, природа, гуманность и т. д.». Нет, только твоя сила, твоя власть дают тебе право (твой разум, например, может также наделить тебя им).

Фрагмент № 2

Право? Право естественное, право государственное, гражданское, уголовное право, церковное, право войны, право международное...

Что же такое то, что называется этим странным словом? Если рассуждать не по «науке», т. е. не по атрибутивно-императивным переживаниям, а по общему всем людям здравому смыслу определять то, что в действительности подразумевается под словом «право», то ответ на вопрос о том, что такое право, будет очень простой и ясный: правом в действительности называется для людей, имеющих власть, разрешение, даваемое ими самим себе, заставляя людей, над которыми они имеют власть, делать то, что им – властвующим, выгодно, для подвластных же правом называется разрешение делать все то, что им не запрещено.

Право государственное есть право отбирать у людей произведения их труда, послать их на убийства, называемые войнами, а для тех, у кого отбирают произведения их труда и которых посылают на войны, право пользоваться теми произведениями своего труда, которые еще не отобраны от них, и не идти на войны до тех пор, пока их не посылают.

Право гражданское есть право одних людей на собственность земли, на тысячи, десятки тысяч десятин и на владение орудиями труда, и право тех, у кого нет земли и нет орудий труда,

продавать свои труды и свои жизни, умирая от нужды и голода, тем, которые владеют землею и капиталами.

Уголовное право есть право одних людей ссылать, заточать, вешать всех тех людей, которых они считают нужным ссылать, заточать, вешать; для людей же ссылаемых, заточаемых и вешаемых есть право не быть изгнанными, заключенными, повешенными до тех пор, пока это тем, кто имеет возможность это делать, не покажется нужным.

То же самое и по международному праву: это право Польши, Индии, Боснии и Герцеговины жить независимо от чужих властей, но только до тех пор, пока люди, распоряжающиеся большими количествами войска, не решат иначе. Так это ясно для всякого человека, думающего не по атрибутивно-императивным переживаниям, а по общему всем людям здравому смыслу. Для такого человека ясно, что то, что скрывается под словом «право», есть не что иное, как только самое грубое оправдание тех насилий, которые совершаются одними людьми над другими.

Но права эти определяются законами, говорят на это «ученые». Законами? Да, но законы-то эти придумываются теми самыми людьми, будь они императоры, короли, советники императоров и королей, или члены парламентов, которые живут насилиями и потому ограждают эти насилия устанавливаемыми ими законами. Они же, те же люди и приводят эти законы в исполнение, приводят же их в исполнение до тех пор, пока законы эти для них выгодны, когда же законы эти становятся невыгодны им, они придумывают новые, такие, какие им нужно.

Ведь все дело очень просто: есть насилующие и насилуемые, и насилующим хочется оправдать свое насилие. И вот свои распоряжения о том, как они в данном случае и в данное время намерены насиловать людей, они называют законами, разрешение же, которое они сами себе дают совершать свои насилия, и предписания насилуемым делать только то, что не запрещается им, называют правом.

И тысячи и тысячи молодых людей старательно изучают все эти глупости – еще не беда бы была, если бы только глупости, но гадости, на которых строится этот грубый и губительный обман, и большие миллионы простых людей, доверяя тому, что им внушают «ученые», безропотно подчиняются той неестественной подавленной жизни, которая слагается для них вследствие этого проповедуемого и признаваемого «учеными» людьми обмана.

Когда какой-нибудь шах персидский, Иоанн Грозный, Чингисхан, Нерон режут, бьют людей тысячами, это ужасно, но все-таки не так ужасно, как то, что делают г-да Петражицкие и им подобные. Эти убивают не людей, а все то святое, что есть в них.

...В суеверии и обмане «права» нет ничего, кроме самого гадкого мошенничества, желания не только скрыть от людей создаваемую всеми нравственнорелигиозную истину, но извратить ее, выдать за истину самые жестокие и противные нравственности поступки: грабежи, насилия, убийства.

Поразительны при этом и дерзость, и глупость, и пренебрежение к здравому смыслу, с которыми эти г-да ученые вполне спокойно и самоуверенно утверждают, что тот самый обман, который более всего другого развращает людей, нравственно воспитывает их. Ведь говорить это можно было и то с грехом пополам, когда происхождение «права» признавалось божественным, теперь же, когда то, что называется «правом», выражается в законах, придумываемых или отдельными людьми, или спорящими партиями парламентов, казалось бы уже совершенно невозможно признавать постановления «права» абсолютно справедливыми и говорить о воспитательном значении «права». Главное же говорить о воспитательном значении «права» нельзя уже потому, что решения «права» приводятся в исполнение насилиями, ссылками, тюрьмами, казнями, т. е. поступками самыми безнравственными.

Говорить теперь об этическом, воспитательном значении «права» все равно, что говорить (да и говорили это) об этическом воспитательном значении для рабов власти рабовладельцев.

Едва ли в каком-либо другом случае доходили до таких пределов и наглость лжи и глупость людей. Казалось бы, что не может быть нравственности без справедливости, доброты, сострадания, прощения обид. Тут все это нарушается во имя «права». И такие-то дела, совершаемые на основании «права» ежедневно повсюду тысячами, нравственно воспитывают людей! Воспитательное, этическое влияние «права»?!

Я ведь сам был юристом и помню, как на втором курсе меня заинтересовала теория права, и я не для экзамена только начал изучать ее, думая, что я найду в ней объяснение того, что мне казалось странным и неясным в устройстве жизни людей.

Мне было тогда 18 лет, и я решил, что занятия юриспруденцией выше моих умственных способностей, и оставил эти занятия. Но по вашему письму я, к сожалению, вижу, что «наука» эта все еще существует и продолжает совершать свое злоторное дело.

Вам, молодому человеку, и всем вашим товарищам не могу не советовать как можно скорее, пока голова ваша не совсем запуталась и нравственное чувство не совсем притупилось, бросить это не только пустое и одуряющее, но и вредное и развращающее занятие.

Знаю же я со всеми людьми, с огромным большинством людей всего мира то, что все люди свободные, разумные существа, в душу которых вложен один высший, очень простой, ясный и доступный всем закон, не имеющий ничего общего с предписаниями людей, называемыми правами и законами. Высший закон этот, самый простой и доступный всякому человеку, состоит в том, чтобы любить ближнего, как самого себя, и потому не делать другому того, чего не хочешь себе. Закон этот так близок сердцу человеческому, так разумен, исполнение его так несомненно устанавливает благо как отдельного лица, так и всего человечества и так одинаково был провозглашен закон этот всеми мудрецами мира, от Будды, Христа, Конфуция до Руссо, Канта и позднейших мыслителей, что если бы не те коварные и зловредные усилия, которые делали и делают богословы и правоведы для того, чтобы скрыть этот закон от людей, закон этот уже давно был бы усвоен огромным большинством людей, и нравственность людей нашего времени не стояла бы на такой низкой степени, на которой она стоит теперь.

Фрагмент № 3

Либерализм, как идея по преимуществу отрицательная, очень растяжима и широка. У либералов все смутно, все спутано, все бледно, всего понемногу. Система либерализма есть, в сущности, отсутствие всякой системы, она есть лишь отрицание всех крайностей, боязнь всего последовательного и всего выразительного.

Эта-то неопределенность, эта растяжимость либеральных понятий и была главной причиной их успеха в нашем поверхностном и впечатлительном обществе. Множество людей либеральны только потому, что они жалостливы и добры; другие потому, что это выгодно, потому, что это в моде: «Никто смеяться не будет!» К тому же и думать много не надо для этого теперь.

Либерализм в России есть система весьма легкая и незатейливая еще и потому, что охранение у всякой нации свое: у турка – турецкое, у англичанина – английское, у русского – русское; а либерализм у всех один (т. е. либерализм не британский исключительный, особый, а общий – демократический либерализм).

Хорошо ли нам так близко подходить к Европе и прививать себе поспешно и простодушно все ее худосочные начала?.. Может ли долго, более каких-нибудь ста лет простоять какое бы то ни было общество при равенстве и свободе?..

Послушайте! Да разве с людьми либеральными можно рассуждать глубоко и всесторонне?.. Вы покроете безмолвным презрением того, кто позволит себе выйти из круга общепринятых понятий... Прежние славянофилы пробовали это сделать. И что же вышло? Где следы их учения?.. Они стали влиятельны только тогда, когда, оставив в стороне свои заветные мечты о славянском своеобразии, стали заботиться лишь о самой несвоеобразной стороне дела, т. е. о славянской свободе.

До национального своеобразия и творчества, до национальной самобытности нам дела нет; мы просто утратили способность понимать, что это такое – своеобразие творчества и т.п. и каким это образом выходит, что даже рабство и всякие стеснения, во многих случаях, развивают личность – и народную, и единичную больше, чем общеввропейская нынешняя свобода?..

Государство держится не одной свободой и не одними стеснениями и строгостью, а неуловимой пока еще для социальной науки гармонией между дисциплиной веры, власти, законов, преданий и обычаев, с одной стороны, а с другой – той реальной свободой лица, которая возможна даже и в Китае при существовании пытки... «Не делай того, что запрещено, если боишься пытки... А если не боишься – как знаешь». Этот выбор возможен был во все времена, и люди действительно выбирали...

Быть просто консерватором в наше время было бы трудом напрасным. Можно любить прошлое, но нельзя верить в его даже приблизительное возрождение. В этом смысле я считаю себя, например, гораздо больше настоящим прогрессистом, чем наших либералов. И вот почему. Они видят только завтрашний день, т.е. какую-нибудь конституционную мелочь и т. п. Они заботятся только о том, как бы сделать еще несколько шагов на пути того равенства и той свободы, которые должны ускорить разложение европейских обществ и довести их, шаг за шагом, до такой точки насыщения, за которой эмансипировать будет уже некого и нечего... и начнется опять постепенное подвинчивание в формах еще невиданных.

Каковы бы ни были эти невиданные еще формы в подробностях, но верно одно: либеральны они не будут. Во всяком случае, эта новая культура будет очень тяжела для многих и замесят ее люди столь близкого уже XX века никак не на сахаре и розовой воде равномерной свободы и гуманности, а на чем-то ином, даже страшном для непривычных...

Есть также русская поговорка, которая гласит: где суд – там и неправда... Поговорка не говорит этим, будто всякий суд непременно несправедлив, но так как во всех человеческих учреждениях есть склонность к неправде, то некоторая часть судебных решений должна быть по духу несправедлива... Ведь наш народ (и всякий народ, не сбитый еще с толку демократическими идеями) в царство правды на земле не верит...

Я не верю, чтобы жизнь могла бы когда бы то ни было стать храмом полного мира и абсолютной правды... Такая надежда, такая вера в человечество противоречат евангельскому учению; Евангелие и Апостолы говорят, что чем дальше, тем будет хуже, и советуют только хранить свою личную веру и личную добродетель до конца... Все человечество мы от бед не избавим; беды разнородные и неожиданные таятся даже и во всех успехах науки, точно так же, как и в невежестве, во всех открытиях, во всех изобретениях, во всех родах учреждений и реформ...

Фрагмент № 4

Главное и самое существенное содержание права составляет свобода. Правда, это свобода внешняя, относительная, обусловленная общественной средой. Но внутренняя, более безотносительная, духовная свобода возможна только при существовании свободы внешней, и последняя есть самая лучшая школа для первой.

Нам могут сказать, что русский народ вступил чересчур поздно на исторический путь, что нам незачем самостоятельно вырабатывать идеи свободы и прав личности, правового порядка, конституционного государства, что все эти идеи давно высказаны, развиты в деталях, воплощены, и потому нам остается только их заимствовать. Если бы это было даже так, то и тогда мы должны были бы все таки пережить эти идеи; недостаточно заимствовать их, надо в известный момент жизни быть всецело охваченными ими; как бы ни была сама по себе стара та или другая идея, она для переживающего ее впервые всегда нова; она совершает творческую работу в его сознании.

Основу прочного правопорядка составляет свобода личности и ее неприкосновенность.

Наше общественное сознание никогда не выдвигало идеала правовой личности. Обе стороны этого идеала – личности, дисциплинированной правом и устойчивым правопорядком, и личности, наделенной всеми правами и свободно пользующейся ими, чужды сознанию нашей интеллигенции.

Всякий сколько-нибудь важный новоиздающийся закон в современном конституционном государстве является компромиссом, выработанным различными партиями, выражающими требования тех социальных групп или классов, представителями которых они являются. Само современное государство основано на компромиссе, и конституция каждого отдельного государства есть компромисс, примиряющий различные стремления наиболее влиятельных социальных групп в данном государстве.

Право есть только там, где есть свобода личности. В этом смысле правовой порядок есть система отношений, при которых все лица данного общества обладают наибольшей свободой деятельности и самоопределения. Суд есть то учреждение, в котором прежде всего констатируется и устанавливается право. Введение конституционных форм государственного устройства привело к тому, что в лице народного представительства был создан законодательный орган государства, призванный непосредственно выражать народное правосознание. Но даже законодательная деятельность народного представительства не может устранить значения суда для осуществления господства права в государстве. В

современном конституционном государстве суд есть прежде всего хранитель действующего права; но затем, применяя право, он продолжает быть и создателем нового права...

Тема 10 Правовая культура и правовое воспитание

10.1 В «Основах государственной политики Российской Федерации в сфере развития правовой грамотности и правосознания граждан», утвержденных Президентом РФ 28 апреля 2011 г. указано следующее.

1. Развитие правового государства, формирование гражданского общества и укрепление национального согласия в России требуют высокой правовой культуры, без которой не могут быть в полной мере реализованы такие базовые ценности и принципы жизни общества, как верховенство закона, приоритет человека, его неотчуждаемых прав и свобод, обеспечение надежной защищенности публичных интересов.

3. Настоящие Основы направлены на формирование высокого уровня правовой культуры населения, традиции безусловного уважения к закону, правопорядку и суду, добропорядочности и добросовестности как преобладающей модели социального поведения, а также на преодоление правового нигилизма в обществе, который препятствует развитию России как современного цивилизованного государства.

10. В условиях правового государства возрастает роль закона в системе социальных регуляторов, происходит усиление правовых начал в поведении людей, в жизни общества и государства. Недостаточный уровень правовой культуры и правосознания, правовой нигилизм граждан России являются серьезной проблемой обеспечения реализации принципов верховенства права.

12. На формирование правовой культуры и позитивного типа правосознания и поведения оказывают влияние следующие факторы:

1) характер воспитания и моральный климат в семье, законопослушное поведение родителей;

2) качественный уровень воспитания и обучения в образовательных учреждениях различного типа и вида, в том числе закрепление и развитие у учащихся основ правосознания;

3) распространение и использование доступных для восприятия информационных материалов, формирующих правовую грамотность и правосознание населения, в печатном, электронном, аудиовизуальном и ином виде, а также с помощью средств массовой информации;

4) доступность и понятность оказываемых в системе государственной и муниципальной службы услуг населению; доступность правосудия, судебной защиты нарушенных прав, безупречность и эффективность деятельности судов и органов, исполняющих судебные решения; строгое соблюдение государственными и муниципальными служащими норм закона и профессиональной этики;

5) понятность, доступность и эффективность законодательства, его адекватность реальной экономической и общественно-политической ситуации в стране, реализация в законодательстве принципов справедливости и равноправия, обеспечения соответствия норм права интересам и потребностям различных социальных групп;

6) систематический и качественный контроль за состоянием законодательства Российской Федерации в целях его оптимизации, выявления пробелов и противоречий, своевременной его инкорпорации и кодификации, а также контроль за правоприменением, выявление и анализ проблемных ситуаций, связанных с неправильным пониманием и применением закона;

7) эффективная, профессиональная и законная деятельность правоохранительных и иных уполномоченных органов по выявлению и пресечению преступлений и других нарушений закона, обеспечение неотвратимости соразмерного и справедливого наказания за нарушение закона;

8) обеспечение правопорядка в жизненно важных для большинства граждан сферах жизни, соблюдение нормативных требований организациями, осуществляющими реализацию товаров и оказывающими услуги населению;

9) доступность для граждан квалифицированной юридической помощи; неукоснительное соблюдение адвокатами и нотариусами, иными частнопрактикующими юристами в их профессиональной деятельности норм закона и профессиональной этики;

10) деятельность лиц творческих профессий и их объединений, средств массовой информации, организаторов эфирного и кабельного вещания, издательских организаций, производителей рекламной продукции, направленная на создание и распространение произведений, активно продвигающих в общественное сознание модель законопослушного поведения в качестве общественно одобряемого образца; ограничение распространения произведений, прямо или косвенно

пропагандирующих непочтительное отношение к закону, суду и государству, правам человека и гражданина, поэтизирующих и пропагандирующих криминальное поведение.

1. Раскройте теоретико-правовые понятия правовой культуры и правосознания. Как они соотносятся с понятиями, используемыми в «Основах...»?

2. Можно ли считать перечисленный в п. 12 «Основ...» перечень факторов, влияющих на формирование правовой культуры, исчерпывающим?

3. Что, по Вашему мнению, является определяющим фактором в формировании правосознания и правовой культуры?

Раздел 7 Правовой статус человека и гражданина. Права, свободы и обязанности: диалектическая взаимосвязь

Тема 12 Права, свободы и обязанности: диалектическая взаимосвязь

7.1 В Декларации независимости США 1776 года сказано:

«Мы исходим из той самоочевидной истины, что все люди созданы равными и наделены их Творцом определенными неотчуждаемыми правами, к числу которых относятся жизнь, свобода и стремление к счастью. Для обеспечения этих прав людьми учреждаются правительства, черпающие свои законные полномочия из согласия управляемых. В случае если какая-либо форма правительства становится губительной для самих этих целей, народ имеет право изменить или упразднить ее и учредить новое правительство, основанное на таких принципах и формах организации власти, которые, как ему представляется, наилучшим образом обеспечат людям безопасность и счастье. Разумеется, благоразумие требует, чтобы правительства, установленные с давних пор, не менялись бы под влиянием несущественных и быстротечных обстоятельств; соответственно, весь опыт прошлого подтверждает, что люди склонны скорее сносить пороки до тех пор, пока их можно терпеть, нежели использовать свое право упразднить правительственные формы, ставшие для них привычными. Но когда длинный ряд злоупотреблений и насилий, неизменно подчиненных одной и той же цели, свидетельствует о коварном замысле вынудить народ смириться с неограниченным деспотизмом, свержение такого правительства и создание новых гарантий безопасности на будущее становится правом и обязанностью народа».

Перевод О. А. Жидкова

(Соединенные Штаты Америки: Конституция и законодательство / под ред. О. А. Жидкова. М., 1993)

1. Раскройте понятие прав человека.

2. Каково, по Вашему мнению, соотношение прав человека и принципов права?

3. Относится ли к правам человека упоминаемое в Декларации право на свержение деспотического правительства?

4. При положительном ответе на поставленный вопрос определите, какое место в классификации прав человека оно занимает?

5. При отрицательном ответе на данный вопрос поясните, возможно ли такое субъективное право?

Оцените проблему с позиций различных типов правопонимания.

7.2 На очередных выборах в парламент государства Х в предвыборную борьбу включилась Партия Свободы и Справедливости. Партия выступала за минимизацию законотворческой деятельности представительных органов власти и проведение конституционной реформы, которая предполагала поэтапную отмену действующей конституции государства и переход к построению общества непосредственно на началах справедливости. Согласно закону «О выборах в парламент государства Х», в случае противоречия деятельности партии Конституции деятельность такой партии приостанавливается по решению Верховного Суда (при наличии заключения Конституционного Суда о том, что действия партии либо ее предвыборная программа противоречат Конституции). После вступления в силу решения Верховного Суда регистрация предвыборного списка партии аннулируется Центральной избирательной комиссией.

В процессе принятия заключения по указанному вопросу мнения судей Конституционного Суда разделились.

Первый судья: Конституция нашего государства предполагает определенный порядок принятия законов о внесении поправок в Конституцию, усложненный по сравнению с порядком принятия обычных законов. Пересмотр положений, составляющих основы конституционного строя, в порядке внесения изменений в Конституцию невозможен, однако при наличии соответ-

ствующей инициативы предусмотрена возможность принятия новой Конституции. Таким образом, через принятие новой Конституции, которая определяла бы порядок ее собственной отмены, возможна отмена Конституции как таковой. Это вместе с тем означает, что цели Партии Свободы и Справедливости прямо не противоречат действующей Конституции.

Второй судья: В данном случае решение вопроса о наличии или отсутствии противоречия Конституции зависит от того, как мы понимаем само понятие противоречия. Что значит «противоречит Конституции»? Конституция – это система принципов, без развития которых она постепенно утратит связь с постоянно изменяющимися общественными отношениями и, таким образом, лишится своего значения основы общественного устройства, перестанет выполнять социальные функции, иными словами, приобретет декларативный характер. Однако любое существенное изменение в какой-то степени противоречит существующему порядку, иначе его нельзя было бы признать изменением. Следовательно, любая деятельность, направленная на существенное обновление социального организма, в какой-то степени противоречит действующей Конституции. Вопрос в том, насколько существенное противоречие самой себе может и должна допускать Конституция? Если речь идет о противоречии основам конституционного строя, т. е. базовым принципам, то, на мой взгляд, это противоречие недопустимо, иначе это приведет к утрате стабильности конституционного порядка. Тем более, если речь идет о такой радикальной перемене, как отмена Конституции. Конституция имеет учредительный характер, таким образом, отказ от нее радикально изменит всю правовую систему нашего государства, возможно, полностью разрушит ее.

Вопрос приостановления деятельности партии – это вопрос ограничения права на свободу собраний и объединений, это право само по себе является одним из фундаментальных прав человека в демократическом обществе. Но позволю себе обратиться к одному из наших ранее принятых постановлений: «Сущность демократии в том, чтобы позволить выдвигать и обсуждать разнообразные политические программы, даже те, которые подвергают сомнению тот порядок, согласно которому организовано в настоящее время государство, при условии, что они не наносят ущерба самой демократии». Таким образом, риск уничтожения демократии как таковой – это и есть граница для демократического свободомыслия.

Третий судья: Я понимаю Ваши опасения, но позволю себе заметить, что ценность демократии не безусловна. Демократия есть лишь механизм обеспечения периодического обновления власти, механизм, позволяющий гражданскому обществу, основанному на ценностях индивидуальной свободы, осуществлять контроль над государственной властью путем периодического выражения поддержки или недоверия ее политическому курсу. Демократия – гарантия свободы, но не сама свобода. Гарантия права, даже права основополагающего, не должна становиться самодовлеющей ценностью. Гарантия реализации субъективного права, которая его же и ограничивает, лишает это право своего содержания, ведь право включает в себя и возможность от него отказаться, в противном случае оно превращается в обязанность. К тому же демократия не сводится к той форме, в которой она существует у нас сейчас и которая имеет известные недостатки, поэтому обновление демократических институтов – вполне естественный процесс, которому нельзя препятствовать.

Четвертый судья: Конечно, демократия – это лишь гарантия свободы, но что значит право без гарантии его реализации и защиты? Пустой звук. Невозможно представить себе Конституцию, которая не стремилась бы сохранить своих основ, новые конституционные основы – это новое социальное устройство, это серьезный социальный сдвиг. Подобные сдвиги нежелательны, так как основы демократии должны быть стабильны. Отказаться от Конституции, от закона, строить жизнь по «справедливости» – это же чистой воды анархизм.

Первый судья: Целесообразно ли допускать столь существенные изменения общественного устройства – это вопросы политики, то есть не вопросы Конституционного Суда. От себя замечу, что последовательная реализация принципа справедливости в построении общества может быть проведена только в правовой форме. Справедливость – это не абстрактный принцип, это порядок отношений свободных равных субъектов, а это и есть не что иное, как право. Кстати, общество, построенное на началах справедливости, не может не предполагать и политических свобод граждан, так как принципы справедливости будут осуществляться не только в отношениях граждан друг с другом, но и в отношениях личности и государства.

Оцените доводы судей. Попытайтесь предложить собственное решение данной ситуации, в частности, ответив на следующие вопросы.

1. Может ли содержание прав и свобод человека включать в себя право на отказ от них? Иными словами, существует ли в демократическом правовом государстве право отказа от прав человека?

2. При положительном ответе на первый вопрос поясните, относится ли данное право к любым правам и свободам человека?

3. При отрицательном ответе на первый вопрос поясните, является ли запрет на отказ от права человека ограничением соответствующего права?

4. Может ли демократия юридически корректным путем превратиться в диктатуру?

5. Может ли конституция предусматривать порядок собственной отмены?

7.3 Что противопоставляет А. С. Пушкин правовой свободе? Что представляет собой правовая свобода как правовая ценность?

*Не дорого ценю я громкие права,
От коих не одна кружится голова.
Я не ропщу о том, что отказали боги
Мне в сладкой участи оспаривать налоги
Или мешать царям друг с другом воевать;
И мало горя мне, свободно ли печать
Морочит олухов, иль чуткая цензура
В журнальных замыслах стесняет балагура.
Все это, видите ль, слова, слова, слова.
Иные, лучшие, мне дороги права;
Иная, лучшая, потребна мне свобода:
Зависеть от царя, зависеть от народа –
Не все ли нам равно? Бог с ними.
Никому
Отчета не давать, себе лишь самому
Служить и угождать; для власти, для ливреи
Не гнуть ни совести, ни помыслов, ни шеи;
По прихоти своей скитаться здесь и там,
Дивясь божественным природы красотам,
И пред созданиями искусств и вдохновенья
Трепеща радостно в восторгах умиленья.
Вот счастье! вот права...*

А. С. Пушкин. Из Пиндемонти (1836)

7.4 В Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 21 марта 2014 г. № 7-П предлагается следующая интерпретация принципа формального равенства применительно к рассматриваемому им делу: «Правовое регулирование, предполагающее обязательное и безусловное расторжение контракта о прохождении службы с сотрудником органов внутренних дел и увольнение со службы сотрудника, в отношении которого уголовное преследование по делу частного обвинения в связи с примирением сторон прекращено до вступления рассматриваемого законоположения в силу, – притом что деяние, в связи с совершением которого он привлекался к уголовной ответственности, впоследствии декриминализовано – ставит его в неравное положение с сотрудниками органов внутренних дел, совершившими аналогичные деяния после их декриминализации, и в силу этого не соответствует конституционному принципу равенства всех перед законом и судом, нарушает конституционные права увольняемого лица».

1. Согласны ли Вы с данной Конституционным Судом трактовкой принципа формального равенства? Раскройте содержание данного правового принципа.

2. Если нет, то как, по Вашему мнению, может быть раскрыто содержание принципа формального равенства применительно к данной ситуации.

7.5 В соответствии со ст. 55 ч. 1 т. 9 Свода законов Российской империи, «употребляемые дворянами гербы утверждаются для каждого дворянского рода Высочайшею Властью, и засим уже остаются навсегда неперменными, так что без особого Высочайшего повеления ничто ни под каким видом из таковых гербов не исключается и вновь в оные ничего не прибавляется (а). Употребление дворянского герба в какой либо фамилии может служить доказательством дворянства тогда только, когда вместе с тем будет доказано, что лицо, употребляющее тот герб,

происходит действительно от предков, коим дворянство было пожаловано по грамоте или привилегии (б)».

На основании статьи 1 Декрета СНК РСФСР и ВЦИК от 24 ноября 1917 г. «Об уничтожении сословий и гражданских чинов» были упразднены «все существовавшие доныне в России сословия и сословные деления граждан, сословные привилегии и ограничения, сословные организации и учреждения, а равно и все гражданские чины».

1. Что представляет собой привилегия?
2. Можно ли, по Вашему мнению, рассматривать существование привилегий как нарушение принципа формального равенства и проявление дискриминации?
3. Что означает отмена привилегии – наделение всех граждан соответствующим правом или упразднение субъективного права как такового?

Блок С

С.1 Перечень дискуссионных тем для обсуждения

1. Проблемы правопонимания в современной юридической науке.
2. Проблемы системы современного российского права.
3. Некоторые проблемы юридической ответственности.
4. Правосознание и правовая культура в современной России: проблемы повышения.
5. Права и свободы человека и гражданина в Российском государстве: проблемы реализации и защиты.

Блок D

Вопросы к дифференцированному зачету

Раздел 1 Проблемы правопонимания в современной юридической науке

1. Понятие «право» и «тип правопонимания» в современной российской юриспруденции.
2. Классификация подходов к пониманию права.
3. Теологические концепции правопонимания и их современное звучание.
4. Историческая школа права.
5. Теория естественного права и ее эволюция.
6. Юридический позитивизм и его внутреннее многообразие.
7. Нормативизм, или «чистое учение о праве».
8. Психологические направления правопонимания.
9. Социологические школы права.
10. Материалистические трактовки права и государства: исторические корни и современное состояние.
11. Интегративное понимание права.
12. Легизм как концепция правопонимания в отечественной юридической науке.

Раздел 2 Теория правоотношений

13. Проблема дефиниции правоотношения.
14. Основные критерии классификации и виды правоотношений.
15. Структурные элементы правоотношений (состав).
16. Субъекты правоотношений.
17. Соотношение с категорией «субъект права».
18. Признаки субъектов правоотношений.
19. Правоспособность, дееспособность, деликтоспособность.
20. Виды субъектов правоотношений.
21. Объект правоотношений: плюралистический и монистический подходы.
22. Возможные виды объектов правоотношений.
23. Проблема наделения качеством объекта правоотношения предмета материального или нематериального свойства.
24. Содержание правоотношений.
25. Субъективное право - мера возможного или дозволенного поведения.

26. Правомочие - составная часть субъективного права.
27. Юридическая обязанность – мера должного или необходимого поведения.
28. Полномочия как особый вид активного правового поведения.
29. Юридические факты. Понятие и типология.
30. Правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие юридические факты.
31. Деяние, события, факты-состояния.
32. Сложные (составные) юридические факты и фактический состав.

Раздел 3 Проблемы системы современного российского права

33. Понятие системы права, ее признаки и ее системообразующие факторы.
34. Метаотраслевое подразделение системы права: частное и публичное; материальное и процессуальное; внутригосударственное и международное; реальное и «виртуальное».
35. Структура системы права.
36. Норма права, правовой институт и отрасль права.
37. Значение принципов права как структурообразующих элементов системы права.
38. Виды правовых норм.
39. Микроструктура нормы права.
40. Нетипичные правовые предписания.
41. Функциональные межотраслевые связи.
42. Взаимопроникновение и фрагментарное включение различных элементов системы права.

Раздел 4 Теория юридической ответственности

43. Юридическая ответственность как разновидность социальной ответственности и как мера государственного принуждения.
44. Признаки юридической ответственности.
45. Особенности функционирования юридической ответственности.
46. Виды юридической ответственности
47. Цели юридической ответственности.
48. Принципы юридической ответственности.
49. Дискуссионные вопросы форм реализации юридической ответственности.
50. Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.
51. Основания освобождения от юридической ответственности.
52. Презумпция невиновности.

Раздел 5 Правотворчество и проблемы его совершенствования

53. Понятие и принципы правотворчества.
54. Формы правотворчества.
55. Правотворчество и правообразование.
56. Стадии правотворчества.
57. Правотворческий процесс.
58. Субъекты и объект правотворческой деятельности.
59. Виды правотворчества.
60. Законотворчество как особый вид правотворчества.
61. Формы законотворчества.
62. Стадии законотворчества.
63. Законодательная инициатива, проблемы ее формирования и продвижения.
64. Лоббирование и проблема его правового ограничения.
65. Действие нормативных правовых актов.
66. Обратная сила закона.

Раздел 6 Правосознание и правовая культура

67. Правосознание: понятие, виды.
68. Функции правосознания.
69. Взаимосвязь права и правосознания.
70. Место и роль правосознания в механизме правового регулирования.
71. Понятие «правовой менталитет» и его соотношение с правосознанием.
72. Понятие и виды деформации правосознания.
73. Правовая культура: понятие, структура, показатели.
74. Правовое воспитание: понятие и формы.

75. Правовой идеализм: понятие, причины и виды.
76. Правовой нигилизм : понятие, причины, виды.
77. Формы выражения правового нигилизма.
78. Патернализм в российском правовом сознании.

Раздел 7 Правовой статус человека и гражданина. Права, свободы и обязанности: диалектическая взаимосвязь

79. Общее понятие о правовом статусе человека и гражданина.
80. Разграничение понятий права и свободы.
81. Принципы правового статуса личности в Российской Федерации.
82. Виды правового статуса.
83. Соотношение понятий «правовой статус», «конституционный статус», «правовое положение».
84. Права и свободы человека и гражданина в Российском государстве.
85. Обязанности гражданина перед обществом и государством.
86. Соотношение понятий «долг», «юридическая обязанность», «конституционная обязанность».
87. Система гарантий прав и свобод человека и гражданина.
88. Общечеловеческие ценности в современных условиях и коллизии в их реализации.

Описание показателей и критериев оценивания компетенций, описание шкал оценивания

Оценивание выполнения тестов

4-балльная шкала	Показатели	Критерии
Отлично	1. Полнота выполнения тестовых заданий; 2. Своевременность выполнения;	Выполнено более 95 % заданий предложенного теста, в заданиях открытого типа дан полный, развернутый ответ на поставленный вопрос
Хорошо	3. Правильность ответов на вопросы; 4. Самостоятельность тестирования.	Выполнено от 75 до 95 % заданий предложенного теста, в заданиях открытого типа дан полный, развернутый ответ на поставленный вопрос; однако были допущены неточности в определении понятий, терминов и др.
Удовлетворительно		Выполнено от 50 до 75 % заданий предложенного теста, в заданиях открытого типа дан неполный ответ на поставленный вопрос, в ответе не присутствуют доказательные примеры, текст со стилистическими и орфографическими ошибками.
Неудовлетворительно		Выполнено менее 50 % заданий предложенного теста, на поставленные вопросы ответ отсутствует или неполный, допущены существенные ошибки в теоретическом материале (терминах, понятиях).

Оценивание ответа на практическом занятии (собеседование, доклад, сообщение и т.п.)

4-балльная шкала	Показатели	Критерии
------------------	------------	----------

Отлично	1. Полнота изложения теоретического материала; 2. Правильность и/или аргументированность изложения (последовательность действий); 3. Самостоятельность ответа; 4. Культура речи; 5. Степень осознанности, понимания изученного 6. Глубина / полнота рассмотрения темы;	Дан полный, в логической последовательности развернутый ответ на поставленный вопрос, где он продемонстрировал знания предмета в полном объеме учебной программы, достаточно глубоко осмысливает дисциплину, самостоятельно, и исчерпывающе отвечает на дополнительные вопросы, приводит собственные примеры по проблематике поставленного вопроса, решил предложенные практические задания без ошибок.
Хорошо	7. соответствие выступления теме, поставленным целям и задачам	Дан развернутый ответ на поставленный вопрос, где студент демонстрирует знания, приобретенные на лекционных и семинарских занятиях, а также полученные посредством изучения обязательных учебных материалов по курсу, дает аргументированные ответы, приводит примеры, в ответе присутствует свободное владение монологической речью, логичность и последовательность ответа. Однако допускается неточность в ответе. Решил предложенные практические задания с небольшими неточностями.
Удовлетворительно		Дан ответ, свидетельствующий в основном о знании процессов изучаемой дисциплины, отличающийся недостаточной глубиной и полнотой раскрытия темы, знанием основных вопросов теории, слабо сформированными навыками анализа явлений, процессов, недостаточным умением давать аргументированные ответы и приводить примеры, недостаточно свободным владением монологической речью, логичностью и последовательностью ответа. Допускается несколько ошибок в содержании ответа и решении практических заданий.
Неудовлетворительно		Дан ответ, который содержит ряд серьезных неточностей, обнаруживающий незнание процессов изучаемой предметной области, отличающийся неглубоким раскрытием темы, незнанием основных вопросов теории, несформированными навыками анализа явлений, процессов, неумением давать аргументированные ответы, слабым владением монологической речью, отсутствием логичности и последовательности. Выводы поверхностны. Решение практических заданий не выполнено, т.е студент не способен ответить на вопросы даже при дополнительных наводящих вопросах преподавателя.

Оценивание выполнения практического задания (анализ статей нормативных правовых актов)

4-балльная шкала	Показатели	Критерии
Отлично	1. Полнота выполнения; 2. Своевременность выполнения; 3. Последовательность и рациональность выполнения; 4. Самостоятельность решения;	Задание решено самостоятельно. Студент учел все условия задачи, правильно определил статьи нормативно-правовых актов, полно и обоснованно решил правовую ситуацию
Хорошо	5. Способность анализировать и обобщать информацию. 6. Способность делать обоснованные выводы на основе интерпретации информации, разъяснения; 7. Установление причинно-следственных связей, выявление закономерностей;	Студент учел все условия задачи, правильно определил большинство статей нормативно-правовых актов, правильно решил правовую ситуацию, но не сумел дать полного и обоснованного ответа
Удовлетворительно		Задание решено с подсказками преподавателя. Студент учел не все условия задачи, правильно определил некоторые статьи нормативно-правовых актов, правильно решил правовую ситуацию, но не сумел дать полного и обоснованного ответа
Неудовлетворительно		Задание не решено.

Оценивание теоретических вопросов контрольной работы (эссе)

4-балльная шкала	Показатели	Критерии
Отлично	1 наличие логической структуры построения текста (вступление с постановкой проблемы; основная часть, разделенная по основным идеям; заключение с выводами, полученными в результате рассуждения); 2 наличие четко определенной	Логически и лексически грамотно изложенный, содержательный и аргументированный текст, подкрепленный знанием литературы и источников по рассматриваемому вопросу, ссылка на новейшие цивилистические исследования, проводившиеся по данному вопросу, использование современных статистических данных
Хорошо	личной позиции по теме эссе; 3 адекватность аргументов при обосновании личной позиции 4 стиль изложения (использование профессиональных терминов, цитат, стилистическое построение фраз, и т.д.) 5 эстетическое оформление работы (аккуратность, форматирование текста, выделе-	Логически и лексически грамотно изложенный, содержательный и аргументированный текст, подкрепленный знанием литературы и источников по рассматриваемому вопросу, ссылка на цивилистические исследования, проводившиеся по данному вопросу, использование современных статистических данных

Удовлетворительно	ние и т.д.)	Текст с незначительным нарушением логики изложения материала, допущены неточности (при ссылках на нормативно-правовые акты, статистику) без использования статистических данных либо с использованием явно устаревших материалов
Неудовлетворительно		Не вполне логичное изложение материала при наличии неточностей, незнание литературы, источников по рассматриваемому вопросу

Оценивание деловой игры

4-балльная шкала	Показатели	Критерии
Отлично	Критерии оценки эффективности участников в игре: - предъявление каждым студентом своего понимания проблемы; - появление у студентов нового смысла обсуждаемой проблемы; - степень согласованности, возникающая при обсуждении проблемы.	Решены практические задачи; при ответах выделялось главное, все теоретические положения умело увязывались с требованиями руководящих документов; ответы были четкими и краткими, а мысли излагались в логической последовательности; показано умение самостоятельно анализировать факты, события, явления, процессы в их взаимосвязи и диалектическом развитии.
Хорошо	Критерии эффективности сформулированного участниками решения: - использование при выработке решений рекомендуемых (обязательных, если игра на освоение определенного учебного материала) приемов, методов; - не превышение лимита времени;	Даны полные, достаточно обоснованные ответы на поставленные вопросы, правильно решены практические задания; при ответах не всегда выделялось главное, отдельные положения недостаточно увязывались с требованиями руководящих документов, при решении практических задач не всегда использовались рациональные методики расчетов; ответы в основном были краткими, но не всегда четкими.
Удовлетворительно	- наличие в решении новизны, оригинальности, нестандартности; - учет ограничений; - рациональность принятого решения; - наличие ошибок или противоречий в решении; - техническая грамотность оформления решений (если требуется).	Даны в основном правильные ответы на все поставленные вопросы, но без должной глубины и обоснования, при решении практических задач студент использовал прежний опыт, на уточняющие вопросы даны правильные ответы; при ответах не выделялось главное; ответы были многословными, нечеткими и без должной логической последовательности; на отдельные дополнительные вопросы не даны положительные ответы.
Неудовлетворительно	Критерии межгруппового взаимодействия: - быстрота принятия решений; - экспертиза решений других групп; - аргументированность при защите своих решений; - согласованность решения внутри группы;	Задание не выполнено.

	- итоги соревновательности при проведении действий, входящих в канву игры. Критерии оценивания личностных качеств участников: - эрудированность; - принципиальность, честность, добросовестность; - умение аргументировать и отстаивать свое решение; - склонность к риску; - умение использовать различные информационные источники (научную литературу, справочные материалы, нормативные документы); - инициативность, исполнительность; - самоорганизация; культура речи, коммуникабельность.	
--	--	--

Оценивание ответа на зачете

Бинарная шкала	Показатели	Критерии
Зачтено	1. Полнота изложения теоретического материала; 2. Полнота и правильность решения практического задания; 3. Правильность и/или аргументированность изложения (последовательность действий); 4. Самостоятельность ответа; 5. Культура речи.	1 Дан полный, в логической последовательности развернутый ответ на поставленный вопрос, где он продемонстрировал знания предмета в полном объеме учебной программы, достаточно глубоко осмысливает дисциплину, самостоятельно, и исчерпывающе отвечает на дополнительные вопросы, приводит собственные примеры по проблематике поставленного вопроса, решил предложенные практические задания без ошибок. 2 Дан развернутый ответ на поставленный вопрос, где студент демонстрирует знания, приобретенные на лекционных и семинарских занятиях, а также полученные посредством изучения обязательных учебных материалов по курсу, дает аргументированные ответы, приводит примеры, в ответе присутствует свободное владение монологической речью, логичность и последовательность ответа. Однако допускается неточность в ответе. Решил предложенные практические задания с небольшими неточностями. 3 Дан ответ, свидетельствующий в основном о знании процессов изучаемой дисциплины, отличающийся недостаточной глубиной и полнотой раскрытия темы, знанием основных вопросов теории, слабо сформированными навыками анализа явлений, процессов, недостаточным умением давать аргументированные ответы и приводить примеры, недостаточно свободным владением монологической речью, логично-

Бинарная шкала	Показатели	Критерии
		стью и последовательностью ответа. Допускается несколько ошибок в содержании ответа и решении практических заданий.
Незачтено		Дан ответ, который содержит ряд серьезных неточностей, обнаруживающий незнание процессов изучаемой предметной области, отличающийся неглубоким раскрытием темы, незнанием основных вопросов теории, несформированными навыками анализа явлений, процессов, неумением давать аргументированные ответы, слабым владением монологической речью, отсутствием логичности и последовательности. Выводы поверхностны. Решение практических заданий не выполнено, т. е. студент не способен ответить на вопросы даже при дополнительных наводящих вопросах преподавателя.

Раздел 3. Методические материалы, определяющие процедуры оценивания знаний, умений, навыков и (или) опыта деятельности, характеризующих этапы формирования компетенций.

3.1 Методические рекомендации по выполнению контрольной работы. Задания для выполнения контрольной работы

В соответствии с учебным планом образовательной программы высшего образования по направлению подготовки 40.03.01 Юриспруденция студенты заочной формы обучения выполняют контрольную работу по дисциплине «Проблемы теории государства и права», являющуюся одной из важнейших форм самостоятельной работы студента.

Выполнение контрольной работы требует проявления способностей студента к системному восприятию изучаемой проблемы, углубленному анализу вопросов, составляющих предмет конкретного исследования, а также способствует более полному и глубокому усвоению и пониманию студентом теоретических положений учебной дисциплины и получению навыков применения норм права к конкретным практическим ситуациям.

Контрольная работа по дисциплине «Проблемы теории государства и права» выполняется студентом после изучения основных источников литературы, нормативных правовых актов Российской Федерации по основным темам курса.

К представленной на проверку контрольной работе предъявляются следующие требования:

1) работа должна быть выполнена в печатном варианте на листах формата А4 в текстовом редакторе Microsoft Word, 14 пт шрифтом, с одинарным интервалом. Параметры страниц (поля): сверху, снизу по 1 см, слева 3 см, справа 1,5 см. Нумерация страниц сквозная в правом нижнем углу.

2) структура контрольной работы:

- титульный лист;
- содержание выполненных заданий (теоретический вопрос, практическое задание, тесты);
- список использованных источников.

Задание 1 – теоретический вопрос, раскрывая который обучающийся демонстрирует не только «сумму знаний», но и собственное мнение, отношение к тому, о чем он пишет. Необходимо проанализировать действующие нормы права по изучаемой проблеме, материалы учебной и научной литературы.

Теоретический вопрос имеет примерный план. Изменять, дополнять данный план не рекомендуется, так как может быть нарушена последовательность и системность исследования. Для полного раскрытия содержания темы вопроса необходимо освещать каждый из вопросов плана (содержание структурных частей работы должно соответствовать пунктам плана).

Практика написания контрольных работ свидетельствует о том, что студенты пытаются подготовить теоретический вопрос по собственному плану, без учета предложенных рекомендаций, представляют материал, явно не соответствующий предъявляемым требованиям. Четко следуйте методическим рекомендациям, которые сориентируют вас на работу в нужном направлении, поскольку в них содержатся полезные рекомендации и советы.

Для оптимального сочетания теоретической и практической составляющих, контрольная работа включает в себя также решение практической задачи и тестовые задания.

Задание 2 – практическое задание. Выполнение практического задания должно быть обосновано правовыми нормами. Следует так же использовать учебную и научную литературы, текст первоисточника.

При оформлении списка использованных источников следует придерживаться следующих правил.

В список включают все источники, на которые имеются ссылки в тексте контрольной работы.

Ссылки в тексте приводят в квадратных скобках.

Пример 1 – [5],

Пример 2 – [7, с. 54]

Пример 3 – [8, с. 44-45].

Структурный элемент контрольной работы «Список использованных источников» размещают после тестовых заданий.

Сведения об источниках приводятся в соответствии с ГОСТ 7.1, ГОСТ 7.82, сокращения слов – по ГОСТ 7.11, ГОСТ Р 7.0.12.

Объем контрольной работы - 15-20 страниц. Структурный элемент контрольной работы «Список использованных источников» размещают после тестовых заданий.

Критерии оценки контрольной работы:

«зачтено»

1. Студентом продемонстрированы:

1) глубокие теоретические знания по предмету;

2) умение излагать материал в логической последовательности, систематично, грамотным языком;

3) владение специализированной терминологией;

4) умение применять на практике методы и средства поиска, систематизации и обработки правовой информации, ориентироваться в автоматизированных информационных системах.

2. Студент проявил самостоятельность анализа и суждений, решил поставленные задачи теоретического исследования, проанализировал правоприменительную практику, данные официальной статистики.

3. Студент верно решил задачу и тесты, выполнил ситуационное задание.

«не зачтено» – работа выполнена только на базе одного учебника, без анализа и обобщения нормативных правовых актов, лишена элементов самостоятельности, студентом не решены поставленные задачи теоретического исследования, при решении тестов, задач и выполнении ситуационного задания допущены ошибки.

3.2 Методические рекомендации по подготовке к практическим занятиям

Практические (семинарские) занятия – одна из важнейших форм обучения студентов, которая способствует более глубокому усвоению изучаемой дисциплины, прививает навыки правильного толкования и применения правовых норм, способствует закреплению знаний, полученных студентами при чтении преподавателем лекций и в процессе самостоятельной работы над изучением нормативного материала, судебной практики и рекомендуемой литературы.

Успех практического (семинарского) занятия, его эффективность могут принести пользу лишь тогда, когда студент тщательно готовится к нему.

Подготовку к каждому практическому (семинарскому) занятию студенты должны начать с ознакомления с планом занятия, который отражает содержание предложенной темы. Тщательное

продумывание и изучение вопросов плана основывается на проработке текущего материала лекции, а затем изучения текста нормативных правовых актов, основной и дополнительной литературы, рекомендованной к данной теме. Все новые понятия по изучаемой теме необходимо выучить наизусть и внести в глоссарий, который целесообразно вести с самого начала изучения курса.

В процессе подготовки к практическим занятиям, необходимо обратить особое внимание на самостоятельное изучение рекомендованной литературы. При всей полноте конспектирования лекции в ней невозможно изложить весь материал из-за лимита аудиторных часов. Поэтому самостоятельная работа с учебниками, учебными пособиями, научной, справочной литературой, материалами периодических изданий и Интернета является наиболее эффективным методом получения дополнительных знаний, позволяет значительно активизировать процесс овладения информацией, способствует более глубокому усвоению изучаемого материала, формирует у студента отношение к конкретной проблеме.

Готовясь к практическому (семинарскому) занятию, студент должен сделать необходимые записи для устного собеседования, и составить опорный конспект. Если в перечне заданий к практическому (семинарскому) занятию содержатся условия ситуационных задач или творческого задания, то задача (задание) должно быть выполнено письменно. Лишь развернутый мотивированный ответ со ссылкой на нормативный правовой акт с указанием наименования, даты принятия, номера и (или) пункта статьи будет свидетельствовать, что студент выполнил задачу (задание).

Практические (семинарские) занятия проводятся в форме устной беседы, решения практических задач, выполнение заданий для творческой работы (ЗТР), комплексных ситуационных заданий (КСЗ).

По завершению практического (семинарского) занятия студенту выставляется зачет (оценка). Студенты, не явившиеся на занятие, независимо от причины неявки, а т.ж. студенты, получившие на занятии неудовлетворительную оценку проходят индивидуальное устное собеседование по пропущенной теме и представляют на проверку выполненную ситуационную задачу, творческое задание, предусмотренные планом практического (семинарского) занятия.

Студенты, не получившие зачеты (оценки) по практическому занятию (семинару), к сдаче экзамена по учебной дисциплине «Проблемы теории государства и права» не допускаются.

3.3 Методические рекомендации по подготовке к дифференцированному зачету

Зачет – это «проверочное испытание по какому-нибудь учебному предмету», своеобразный итоговый рубеж изучения чего либо, позволяющий лучше определить уровень знаний, полученный обучающимися.

Зачет по учебной дисциплине «Проблемы теории государства и права», как и по любой другой учебной дисциплине, призван выполнять три основные функции – обучающую, воспитательную и оценивающую.

Обучающая функция реализуется в том, что испытуемый дополнительно повторяет материал, пройденный за время изучения определенной дисциплины, знакомится с вопросами, не изложенными на лекциях и практических занятиях (семинарах), исследует новую учебную и научную литературу, более детально прорабатывает широкий круг нормативных актов. Воспитательная функция экзамена позволяет стимулировать развитие у студентов таких качеств, как трудолюбие, добросовестное отношение к делу, самостоятельность, целеустремленность, тяга к знаниям и справедливости. Оценивающая функция экзамена состоит в том, что он призван выявить уровень полученных в результате изучения предмета знаний учащихся.

Зачет может проводиться в форме тестирования. О форме зачета студенты непосредственно уведомляются на первом лекционном занятии.