



# МФЮА – ответы на вопросы ГосЭкзамена по юриспруденции

Гражданское право.....	2
Гражданское Процессуальное право .....	59
Теория Государства и права .....	114

## Гражданское право

### 1. Понятие гражданского права как отрасли права.

Предмет, метод, принципы,  
источники гражданского права.

*Гражданское право (ГП)* — это система правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на независимости и имущественной самостоятельности их участников, методом юридического равенства сторон в целях наделения частных лиц возможностью самоорганизации и удовлетворения своих потребностей.

*Предмет:* имущественные (вещные, обязательственные отношения) и личные неимущественные отношения (исключительные права, неотчуждаемые нематериальные блага). Вещные (отношения собственности, ограничение вещных прав). Обязательственные (договорные, внедоговорные — деликт). Товарно-денежный характер.

*Метод:* Комплекс правовых средств и способов воздействия на общественные отношения составляющие предмет ГП. Дозволение и правонаделение — совершения инициативных действий, самостоятельное использование правовых средств.

*Принципы гражданского права* — это основные начала, выражающие характерные, коренные черты гражданского права, т.е. его сущность и, имеющие в силу их правового закрепления, общеобязательное значение.

#### *ПРИНЦИПЫ:*

1. Дозволительная направленность норм гражданского права для всех субъектов. Широкий выбор правовых возможностей и т.д.

2. Принцип юридического равенства.

3. Принцип недопустимости вмешательства в частные дела.  
Пример: ст. 12, 13, 16 ГК.

4. Принцип неприкосновенности собственности.

5. Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав (ст. 34 Конституции, ст. 2 ГК).

6. Принцип свободы перемещения товаров, услуг и финансовых средств (ст. 18 ГК).

7. Принцип обеспечения и восстановления и защиты нарушенных прав.

Эти принципы находят конкретное выражение в других случаях, кроме как в указанных статьях.

*Источники гражданского права* — нормативные акты, содержащие нормы гражданского права. Такие нормативные акты в совокупности образуют гражданское законодательство в широком смысле.

*Виды источников:*

– общепризнанные принципы и нормы международного права, закреплённые в международных соглашениях, участником которых является Российская Федерация;

– международные договоры, заключённые Российской Федерацией с другими субъектами международного права и ратифицированные в установленном порядке;

– Конституция РФ, Гражданский кодекс (ГК) РФ, федеральные законы, касающиеся регулирования гражданских правоотношений;

– Подзаконные акты: указы Президента РФ, постановления Правительства РФ; нормативные акты федеральных органов исполнительной власти, содержащие нормы гражданского права.

## 2. Гражданское правоотношение: понятие, состав, классификация. Основания возникновения гражданских правоотношений.

*Гражданское правоотношение* — это общественное отношение, урегулированное нормой гражданского права.

*Элементы гражданского правоотношения:*

– субъекты — участники правоотношения — физические и юридические лица;

– объекты — материальные и нематериальные блага по поводу которых возникают гражданские правоотношения;

– содержание — взаимодействие его участников, осуществляемое в соответствии с их субъективными правами и обязанностями, а также совокупность этих прав и обязанностей.

– субъективное право — юридически обеспеченная мера возможного поведения управомоченного лица.

– субъективная обязанность — юридически обусловленная мера необходимого поведения обязанного лица в гражданском правоотношении.

*В зависимости от вида* общественного отношения, урегулированного правовой нормой, различают имущественные и личные неимущественные правоотношения. Специфика указанных видов правоотношений различается в способах защиты субъективных прав:

– имущественные права защищаются, как правило, посредством возмещения причиненных убытков;

– личные неимущественные права защищаются другими способами, такими как опровержение порочащих сведений, компенсация морального вреда и т. п.

*В зависимости от структуры связи между субъектами* гражданские правоотношения делятся на относительные и абсолютные.

Относительные правоотношения — правоотношения в которых правообладателю противостоят в качестве обязанных строго определенные лица, его права могут быть нарушены только ими, и соответственно подлежат защите от посягательств со стороны определенного круга лиц.

В абсолютных правоотношениях правообладателю противостоит неопределенное число обязанных лиц, и его права могут быть нарушены любым лицом.

*В зависимости от способа удовлетворения интересов* правообладателя различают вещные и обязательственные правоотношения.

Вещное правоотношение реализуется самим правообладателем извлечением из вещи ее полезных свойств путем его непосредственного с нею взаимодействия.

Обязательственное правоотношение реализуется обязанным лицом путем предоставления правообладателю определенных благ.

*Основаниями возникновения гражданских правоотношений* являются юридические факты.

*Юридический факт* — это такое обстоятельство (или их совокупность), с которым закон связывает возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Основанием гражданского правоотношения может служить единичный юридический факт. Так, для установления обязательства купли-продажи достаточно заключения договора между продавцом и покупателем. Такие обстоятельства именуются простыми юридическими фактами.

Основание некоторых гражданских правоотношений образуют два, а иногда и более юридических фактов, возникающих либо одновременно, либо в определенной последовательности.

### 3. Физическое лицо как субъект гражданского права: правоспособность, дееспособность, предпринимательская деятельность граждан.

Чтобы стать субъектом гражданского права, гражданин должен обладать определенными законом качествами, которые в своей совокупности составляют гражданскую правосубъектность. Эта гражданско-правовая категория раскрывается в 2-х применяемых в законодательстве понятиях: гражданская правоспособность и дееспособность.

*Гражданская дееспособность* — это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские

права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Дееспособность возникает в полном объеме:

- с наступлением совершеннолетия, то есть с достижением восемнадцатилетнего возраста;
- с момента вступления в брак в случаях, когда это допустимо до достижения совершеннолетия;
- с момента объявления несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, дееспособным, если он работает по трудовому договору или с согласия законных представителей занимается предпринимательской деятельностью (эмансипация).

*Полностью недееспособными* являются:

- дети до 6 лет;
- признанные судом недееспособными граждане, которые вследствие психического расстройства не могут понимать значения своих действий или руководить ими. Над такими гражданами устанавливается *опека*. При отпадении оснований, в силу которых гражданин был признан недееспособным, суд признает его дееспособным.

*Гражданская правоспособность* — способность иметь гражданские права и нести обязанности признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Она является равной для всех граждан и не зависит от возраста, психического и физического состояния.

Содержание гражданской правоспособности составляют гражданские права и обязанности, которые граждане могут иметь по действующему законодательству. Причем перечень их не является исчерпывающим, так, помимо них, граждане могут иметь имущественные и личные неимущественные права, не запрещенные законом и не противоречащие общим началам гражданского права.

Согласно п. 1 ст. 23 ГК гражданин вправе заниматься *предпринимательской деятельностью* без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Это право основано на Конституции РФ, в соответствии с которой каждый имеет право на свободное

использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Под *предпринимательской* понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Порядок государственной регистрации граждан-предпринимателей установлен Законом о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила ГК, которые регулируют деятельность юридических лиц — коммерческих организаций, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Предприниматель должен получать лицензии на осуществление определенных видов деятельности, а также нести ответственность за нарушение обязательств даже при отсутствии вины.

#### 4. Юридическое лицо как субъект гражданского права: понятие, признаки, порядок создания, реорганизации и ликвидации.

*Юридическое лицо* — организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, а также может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

##### **Признаки:**

- организационное единство (организация действует в гражданском обороте как единый и самостоятельный субъект права);
- имущественная обособленность (имущество обособлено от имущества граждан, иных организаций и государства в целом);

– самостоятельная имущественная ответственность (ответственность распространяется, как правило, только на имущество, закрепленное за юридическим лицом);

– способность выступать в гражданском обороте от своего имени и выступать от него в гражданских правоотношениях, может быть истцом или ответчиком.

### **Способы создания юридических лиц:**

1) **распорядительный** — решение об образовании организации исходит извне, от компетентных органов, как правило, от собственников имущества, закрепляемого за юридическим лицом, или уполномоченного им органа;

2) **добровольный** — инициатива образования юридического лица принадлежит членам будущей организации.

Добровольный способ делится на:

1) **разрешительный** — сначала члены юридического лица принимают решение о его образовании, а затем обращаются к компетентной организации за разрешением на такое образование;

2) **нормативно-явочный** — инициатива образования организации исходит от будущих ее членов, однако в отличие от разрешительного способа общее разрешение на образование юридического лица дается до момента проявления такой инициативы.

Юридическое лицо действует на основании устава и (или) учредительного договора и подлежит обязательной государственной регистрации в налоговых органах.

**Виды прекращения юридического лица:** реорганизация и ликвидация.

**Реорганизация** — его прекращение, влекущее возникновение новых организаций или значительное изменение характера юридической личности существующих организаций. Реорганизация возможна в форме: слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования юридического лица.

**Ликвидация** — его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Юридическое лицо может быть ликвидировано:

1) **по решению его учредителей** (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными до-

кументами, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано;

2) **по решению суда** в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям.

## 5. Виды юридических лиц.

Вследствие разнообразия целей, преследуемых ими, юридические лица весьма разнообразны как по своему устройству, так и по характеру их деятельности. Для правильного понимания правового статуса юридических лиц необходима их классификация, которая может проводиться по различным основаниям.

### **По форме собственности имущественных вкладов:**

- публичные — государственные и муниципальные;
- частные.

### **По целям деятельности:**

- коммерческие, имеющие целью извлечение прибыли для распределения ее между участниками;
- некоммерческие, имеющие иные цели, извлечение прибыли для достижения этих целей.

**По объему вещных прав на принадлежащее организации имущество** — юридические лица, имеющие его:

- на праве оперативного управления: учреждения и казенные предприятия;
- на праве хозяйственного ведения: унитарные предприятия, кроме казенных;
- на праве собственности: все остальные юридические лица.

### **По характеру имущественных прав участников:**

- имеющие вещное право на имущество унитарных предприятий, учреждений;
- имеющие обязательственные права на имущество хозяйственных товариществ и обществ, кооперативов, некоммерческих партнерств;
- не имеющие никаких прав на имущество остальных юридических лиц.

**По степени ответственности участников по обязательствам юридического лица:**

- отвечают в пределах своих вкладов в капитал;
- отвечают дополнительно к вкладу в капитал: участники обществ с дополнительной ответственностью;
- отвечают субсидиарно к обязательствам юридического лица: учредители казенных предприятий и учреждений, полные товарищи, члены кооператива, члены ассоциаций (союзов).

**6. Понятие и виды сделок в гражданском праве.**

Состав сделки. Недействительность сделки и ее последствия.

**Сделка** — правомерное действие граждан и юридических лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

**Признаки:**

- юридический факт;
- волевой акт;
- правомерное юридическое действие;
- направлена на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

**Виды сделок:**

1) *по количеству участвующих сторон:*

- а) односторонние (для совершения необходимо выражение воли одной стороны);
- б) двусторонние (выражение воли двух сторон);
- в) многосторонние (выражение воли трех и более сторон);

2) *по наличию встречного предоставления за исполнение обязанностей по сделке:*

а) *безвозмездные* (одна сторона обязуется передать что-либо другой стороне без получения за это

встречного удовлетворения: дарение);

б) *возмездные* (порождает правоотношение, в силу которого каждая из сторон вправе требовать от другой определенного имущественного предоставления: поставка, подряд);

3) *по моменту совершения:*

а) *консенсуальные* — сделка считается совершенной с момента достижения соглашения между сторонами: поставка, аренда;

б) *реальные* (требуется достижение соглашения и одновременно передача имущества: заем, хранение);

4) *по значению цели:*

а) *каузальные*, к их числу относятся почти все сделки (цель в них прямо выражена: купля-продажа);

б) *абстрактные* (основание не указывается, цель совершения не ясна: вексель).

**Состав сделки** — совокупность определенных фактов, наличие которых необходимо в каждой сделке. Отклонение от указанных фактов влечет не те последствия, наступления которых желало лицо, совершая сделку.

Объективная сторона характеризуется волеизъявлением сторон, которое может быть прямым (совершаемым в устной или письменной форме) или косвенным (лицо совершает такие действия, из сущности которых явно следует намерение заключить сделку). Субъективная сторона характеризуется обстоятельствами, характеризующими субъектов сделки.

*Недействительность сделки* — несоответствие сделки требованиям законодательных актов, морали, совершенная с нарушением формы. Несоблюдение требуемой законодательством формы влечет за собой недействительность сделки лишь в том случае, когда такое последствие прямо указано в законодательстве.

Недействительной признается сделка, не соответствующая подлинной воле обеих или одной из сторон, совершенная в результате обмана, шантажа, заблуждения, угрозы, насилия или зло-

употребления влиянием, а также сделка, заключенная недееспособными, либо частично недееспособными лицами вне пределов дееспособности, предоставленной им по закону, или заключенная лицами, например, находящимися на грани банкротства, накануне объявления их неплатежеспособными.

Недействительная сделка не влечет юридических **последствий**, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке (двусторонняя реституция), а в случае невозможности возвратить полученное в натуре возместить его стоимость в деньгах — если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом. Если из содержания оспоримой сделки вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время.

В некоторых случаях, специально установленных законом, исполненное обратно получает только одна сторона, являющаяся добросовестной, т.е. применяется не двусторонняя, а односторонняя реституция.

Также к последствиям недействительности сделки относится недопущение реституции и обязанность виновной стороны возместить реальный ущерб.

## 7. Сроки в гражданском праве: понятие, виды, порядок исчисления. Срок исковой давности.

**Срок** — момент или период времени, в который должны реализовываться права и выполняться возложенные обязанности, с которым гражданское законодательство связывает определенные правовые последствия. Сроки по своей природе относятся к той категории фактов, которые именуются событиями, так как истечение сроков носит объективный характер.

Срок может определяться календарной датой или истечением отрезка времени, который исчисляется годами, месяцами, неделя-

ми, днями и часами, также срок может определяться указанием на событие, которое неизбежно должно наступить.

Срок, определенный периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока. Срок, определенный в полгода, исчисляемый кварталами года, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. Срок, определенный в полмесяца, рассматривается как срок, исчисляемый днями, и считается равным пятнадцати дням.

Срок, исчисляемый неделями, истекает в последний день недели срока. Если последний день срока — рабочий день, днем окончания срока считается ближайший рабочий день. Срок, установленный для совершения какого-либо действия, истекает в двадцать четыре часа последнего дня срока. Если это действие должно быть совершено в организации, истечение срока приходится на тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.

### **Виды сроков:**

1) *по субъекту установления:*

а) судебные сроки (устанавливаемые судом);

б) законные сроки (устанавливаемые нормативно-правовыми актами);

в) договорные сроки (устанавливаемые соглашением, договором сторон);

2) *по характеру определенности:*

а) императивные (установленные законом и обязательные для соблюдения) и диспозитивные (могут быть изменены соглашением сторон);

б) абсолютно определенные, относительно определенные, неопределенные: первые указывают на точный момент совершения действия, вторые менее точны, но связаны с конкретным промежутком времени, а третьи подразумевают определенные временные рамки совершения действия, хотя таковых не установлено;

в)общие (установленные для всех и определяемые конкретным периодом времени) и специальные (устанавливаются как исключение из общих сроков и действуют по прямому указанию закона).

**Исковая давность** — срок для защиты права по иску, лица, право которого нарушено и который может требовать защиты своих нарушенных прав и интересов.

**Сроки и порядок исчисления исковой давности** не могут быть изменены соглашением сторон. Течение сроков исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало (или должно было узнать) о нарушении своего права. Исключения составляют обязательства с определенным сроком исполнения — течение исковой давности здесь начинается по окончании срока исполнения. Если срок исполнения обязательства не определен или определен моментом востребования, то течение исковой давности начинается с момента, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства, а если должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования, исчисление исковой давности начинается по окончании указанного срока.

**Виды сроков исковой давности:**

1) общая исковая давность устанавливается в три года и подлежит распространению практически на все отношения, для которых не предусмотрены специальные сроки;

2) специальная исковая давность, прямо указанная в законе (для отдельных видов требований законом могут устанавливаться специальные сроки исковой давности, сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком).

## 8. Представительство и доверенность в гражданском праве.

**Представительство** — сложное гражданско-правовое отношение, в котором одно лицо (представитель) в силу имеющихся у него полномочий совершает от имени и в интересах другого лица (представляемого) сделки и иные юридически значимые действия в отношениях с третьими лицами.

**Признаки представительства:**

- представитель действует не от своего имени, а от имени представляемого;

- действия представителя в пределах его полномочий считаются действиями представляемого, следовательно, права и обязанности по сделке, заключенной представителем, возникают, минуя его, непосредственно у представляемого;

- представитель действует строго в рамках предоставленных ему полномочий;

- представитель действует от имени представляемого осмысленно и разумно. Следовательно, представителем по общему правилу может быть либо юридическое лицо, либо полностью дееспособный гражданин.

**Нельзя** осуществлять через представителя:

- права строго личного характера (вступление в брак и пр.);

- иные сделки, прямо указанные в законе (например, составление завещания).

**Представитель не может:**

- совершать от имени представляемого сделки в отношении себя лично;

- представлять обе стороны сделки одновременно (кроме коммерческого представительства).

**Виды представительства:**

- **законное представительство**, возникающее в силу прямого указания закона вне зависимости от воли представляемого. Законными представителями являются, например, родители, усыновители, опекуны;

- **договорное представительство**, осуществляемое на основании договора. Оно отличается тем, что всегда требует специального оформления. Объем переданных представителю полномочий определяется представляемым самостоятельно.

Особо выделяется **коммерческое представительство**. Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности. Коммерческий представитель может одновременно представлять разные стороны в сделке с их согласия.

**Доверенность** — это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами. Доверенность — это способ оформления отношений представительства.

**По-иному оформляется:**

- коммерческое представительство — договор коммерческого представительства;
- агентирование — агентский договор.

Выдача и принятие доверенности — две односторонние сделки. Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев предусмотренных законом.

В зависимости от характера и объема полномочий представителя выделяют:

- **разовые доверенности**, то есть доверенности на совершение одной конкретной сделки;
- **специальные доверенности** — доверенности на совершение юридически значимых действий в определенной области, либо на совершение ряда однородных сделок (например, доверенность на представительство интересов в суде);
- **генеральные доверенности** — доверенности на совершение с имуществом доверителя всех возможных сделок.

**Срок действия** доверенности может быть не более трех лет. Если срок не указан, то он считается равным одному году (кроме доверенностей на совершение действий за рубежом — в этом случае такая доверенность действует до отзыва ее доверителем).

Доверенность, в которой не указана дата ее выдачи, ничтожна.

Отношения представительства носят **доверительный характер**, поэтому по общему правилу представитель обязан лично совершать предусмотренные доверенностью действия.

**Передоверие**, то есть передача представителем полномочий другому лицу, допускается только тогда, когда представитель уполномочен на это доверенностью, либо принужден к этому силой для охраны интересов доверителя. Передоверие теряет силу с прекращением доверенности.

**Действие доверенности прекращается** вследствие:

- истечения срока доверенности;
- отмены доверенности лицом, выдавшим ее;
- отказа лица, которому выдана доверенность;
- прекращения юридического лица, от имени которого или которому выдана доверенность;
- смерти гражданина, выдавшего доверенность (или которому выдана доверенность), признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

## 9. Понятие и содержание права собственности.

Формы собственности.

Возникновение и прекращение права собственности.

В объективном смысле **право собственности** — система норм права, закрепляющих и охраняющих отношения в обществе по присвоению продуктов производства, а также средств, позволяющих собственнику осуществлять права владения, пользования, распоряжения имуществом. В субъективном смысле — конкретные правомочия собственника по принадлежности конкретного имущества и возможности поведения в отношении этого имущества.

**Содержание собственности** заключается в том, что собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, но эти действия не должны противоречить закону и иным правовым актам, а также нарушать права и охраняемые законом интересы других лиц.

**Формы:** частная, государственная и муниципальная собственность.

**Виды:** общая (долевая и совместная) и отдельного лица.

**Основание возникновения** — юридические факты, наличие которых необходимо для возникновения права собственности.

Выделяют первоначальные способы приобретения права собственности и производные способы приобретения права собственности.

**Первоначальные способы** — приобретение права собственности на вновь создаваемое недвижимое имущество; право собственности на новую движимую вещь, изготовленную лицом путем переработки не принадлежащих ему материалов; обращение в собственность общедоступных вещей (ягоды, грибы и др.); приобретение права собственности на бесхозяйное имущество, безнадзорных животных, находку; приобретение права собственности на клад; приобретательская давность (на недвижимое имущество — 15 лет, на все остальное — 5 лет).

**Производные способы:** национализация, приватизация, приобретение права собственности на имущество юридического лица при его реорганизации и ликвидации, обращение имущества в собственность государства в интересах общества (реквизиция) или в виде санкции за правонарушение (конфискация), выкуп бесхозяйственно содержащихся культурных ценностей, приобретение права собственности по договору и в порядке наследования.

Право собственности **прекращается** с момента возникновения права собственности у третьего лица, т. е. при наступлении определенных юридических фактов (отчуждения или отказа собственника от имущества, его уничтожение) либо помимо воли собственника (обращение взыскания, выкуп имущества:

культурные ценности, домашние животные).

#### 10. Общая собственность: понятие, виды, особенности реализации правомочий собственника.

Если право собственности на имущество принадлежит не одному, а двум или более лицам, на имущество возникает **общая собственность**, при которой, помимо внешних отношений участников общей собственности со всеми третьими лицами, существуют так же внутренние отношения между самими участниками этой собственности.

Необходимость урегулирования внутренних отношений между такими лицами, которые именуются сособственниками вызвало появление правовых норм, рассчитанных на согласование воли собственников при осуществлении принадлежащих им правомо-

чий по владению, пользованию и распоряжению общим имуществом.

Общая собственность **может возникнуть** в силу различных оснований:

- наследования,
- состояния в браке,
- образования крестьянского (фермерского) хозяйства,
- приватизации, совместной покупки вещи,
- совместной постройки жилого помещения и т.д.

Закон закрепляет **два вида общей собственности:**

- долевую;
- совместную.

Общая собственность именуется долевой тогда, когда каждому из ее участников принадлежит определенная доля.

В общей совместной собственности доли ее участников заранее не определены, они фиксируются лишь при разделе совместной собственности или при выделе из нее. Вследствие этого совместная собственность нередко обозначается как бездолевая собственность.

Общая долевая собственность может возникнуть в силу любых допускаемых законом или договором оснований. Исчерпывающего перечня оснований ее возникновения закон не предусматривает. Более того, по соглашению участников общей совместной собственности, на их общее имущество может быть установлена долевая собственность. Иными словами, допускается перевод имущества с режима общей совместной на режим общей долевой собственности.

Не ограничивается законом и состав участников общей долевой собственности, которые могут представлять различные формы и виды собственности. Допускается общая долевая собственность не только граждан, но также граждан и юридических лиц, граждан и государства, юридических лиц и государства, других субъектов гражданского права в любом их сочетании.

Иным является подход законодателя к общей совместной собственности. Во-первых, образование общей совместной собственности допускается лишь в случаях, прямо предусмотренных зако-

ном. Во-вторых,-и это вытекает из предыдущего -перейти с режима общей долевой на режим общей совместной собственности можно опять-таки лишь тогда, когда это допускает закон. Объясняется это тем, что отношения общей совместной собственности в гораздо большей степени носят лично-доверительный характер, нежели отношения общей долевой собственности, а потому круг участников общей совместной собственности неизбежно должен быть ограничен.

## 11. Право хозяйственного ведения и оперативного управления как основные виды ограниченных вещных прав.

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления составляют особую разновидность вещных прав. Это вещные права юридических лиц по хозяйственному и иному использованию имущества собственника. Они призваны оформить имущественную базу для самостоятельного участия в гражданских правоотношениях юридических лиц-несобственников, что невозможно в обычном, классическом имущественном обороте.

**Субъектами** прав хозяйственного ведения и оперативного управления могут быть только юридические лица и притом не любые, а лишь существующие в специальных организационно-правовых формах предприятия и учреждения.

Субъектом права оперативного управления могут быть как унитарные (казенные) предприятия, принадлежащие к категории коммерческих организаций, так и учреждения, относящиеся к некоммерческим структурам, а также предприятия, принадлежащие частным собственникам.

Различие прав хозяйственного ведения и оперативного управления состоит в содержании и объеме правомочий, которые они получают от собственника на закрепленное за ними имущество. Право хозяйственного ведения, принадлежащее либо предприятию как коммерческой организации, либо учреждению, осуществляющему разрешенную ему собственником предпринимательскую деятельность, в силу этого является более широким, нежели право

оперативного управления, которое может принадлежать либо некоммерческим по характеру деятельности учреждениям, либо казенным предприятиям.

Собственник имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия.

Предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника.

Порядок распределения доходов казенного предприятия определяется собственником его имущества.

## 12. Защита права собственности и иных вещных прав.

**Защита права собственности** представляет собой совокупность правовых способов, которые применяются к нарушителям отношений собственности. С этой точки зрения можно сказать, что способы защиты права собственности (как и других вещных прав) — это суть разновидности способов защиты гражданских прав (ст. 12 ГК).

К способам защиты **относятся два вида исков:**

- вещно-правовые;
- обязательно-правовые.

Абсолютная защита, носящая **вещно-правовой характер**, вступает в действие, когда непосредственно нарушается право собственности.

Защита **обязательно-правового характера** применяется, когда между нарушителем и собственником отсутствуют договорные отношения.

Закон предусматривает два вещно-правовых способа защиты:

- виндикационное истребование имущества из чужого незаконного владения;
- негаторное устранение нарушений права собственности, не связанных с владением.

**Для истребования** своего имущества из чужого незаконного владения собственник может предъявить *виндикационный иск* — иск невладельца к лицу, незаконно владеющему его вещью, о возврате вещи и принесенных ею доходов.

Предметом виндикации могут быть только индивидуально-определенные вещи, так как виндикационный иск направлен на возвращение именно той вещи, которая была у истца.

Виндикационный иск не может быть предъявлен в случае уничтожения имущества. Добросовестный и недобросовестный владелец вправе требовать от собственника имущества возмещения затрат, произведенных ими на имущество.

Истец по *негаторному иску* — собственник имущества, ответчик — лицо, мешающее собственнику осуществлять свои правомочия в отношении собственности.

Негаторный иск не может быть предъявлен, если действия третьих лиц, мешающие собственнику пользоваться или распоряжаться своим имуществом, прекращены. В таком случае возможна подача иска о возмещении убытков, понесенных собственником вследствие правонарушения.

Законом устанавливается защита прав не только собственника, но и титульного владельца, которому вещь на праве собственности не принадлежит.

**Титульный владелец** — лицо, хотя и не являющееся собственником имущества, но владеющее имуществом на праве пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления либо на ином основании, предусмотренном законом или договором. Титульный владелец так же, как и собственник имущества, вправе истребовать вещь из чужого незаконного владения, а также вправе требовать устранения помех, мешающих ему пользоваться и распоряжаться имуществом.

13. Понятие, субъекты обязательств. Виды обязательств. Перемена лиц в обязательстве. Исполнение обязательств.

**Предмет обязательственного права** — отношения, складывающиеся в процессе экономического оборота. **Обязательство** представляет собой правоотношение, которое регулируется имущественными нормами права, в силу которых одно лицо обязано совершить в пользу другого лица определенное действие: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и др. — либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

**В качестве субъектов** в обязательствах могут выступать физические и юридические лица, административно-территориальные образования и государство.

Субъектов обязательственных правоотношений принято именовать сторонами. Управомоченная сторона в обязательстве именуется кредитором, а обязанная — должником. Эти лица являются неизменными участниками обязательственных отношений и ими могут быть лица, обладающие достаточной дееспособностью.

Юридическое содержание обязательственного правоотношения — право требования кредитора и долг должника. **Объект обязательства** — действия должника.

По основаниям возникновения **все обязательства делятся на:**

- договорные (возникающие на основании договора);
- внедоговорные.

Договорные обязательства — это обязательства по:

- реализации имущества;
- предоставлению имущества в пользование;
- выполнению работ и оказанию услуг;
- страхованию;
- по совместной деятельности;
- расчетам и кредитованию;
- смешанные обязательства.

**Внедоговорные обязательства делятся** на обязательства из односторонних сделок и охранительные

обязательства.

**Перемена лиц в обязательстве** может происходить в двух формах: *переход (уступка) права требования кредитора* к другому лицу и *перевод долга*.

**Переход (уступка)** права требования кредитора к другому лицу урегулирована ст. ст. 382-390 ГК РФ. Смысл данной формы заключается в том, что если у кредитора есть право (требование) на основании обязательства, то оно может быть им передано другому лицу по сделке (уступка права требования) или перейти к другому лицу в силу закона.

**Перевод долга** урегулирован ст. ст. 391 и 392 ГК РФ и состоит в переводе должником своего долга с согласия кредитора на другое лицо. Новый должник может выдвигать против кредитора возражения, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником.

**Исполнение обязательств** — совершение должником определенного действия в пользу кредитора, составляющего содержание обязательства, либо воздержание от совершения обусловленного обстоятельством действия, которого вправе требовать кредитор.

**Принципы исполнения обязательств** — основополагающие правила исполнения обязательств. Закон закрепляет два принципа исполнения обязательств:

- принцип реального исполнения;
- принцип надлежащего исполнения.

**Принцип реального исполнения** предполагает обязательность исполнения в натуре, т. е. должник должен совершить именно то действие, которое составляет содержание обязательства без замены этого действия денежным эквивалентом в виде возмещения убытков или уплаты неустойки.

**Принцип надлежащего исполнения** предполагает, что обязательства должны быть исполнены надлежащим образом в соответствии с требованиями закона и условиями обязательства, а также что обязательство должно быть исполнено надлежащим субъектом, в надлежащем месте, в надлежащее время.

#### 14. Способы обеспечения исполнения обязательств.

**Обеспечение исполнения обязательств** — специальные меры имущественного характера, побуждающие стороны к точному и реальному исполнению обязательств.

**Способами** обеспечения исполнения обязательств являются:

- неустойка(штраф,пеня)
- залог
- поручительство
- задаток
- гарантия.

Неустойка, залог и поручительство могут применяться в отношениях между любыми участниками гражданских правоотношений, задаток — только в отношениях между гражданами или с их участием, а гарантия — в обязательствах между организациями.

Во взаимоотношениях между организациями, а также между организациями и гражданами необходимость обеспечения исполнения обязательств обычно предусмотрена обязательными для сторон правилами, которые либо возлагают на стороны обязанность определять меры обеспечения исполнения обязательств в заключаемых ими договорах, либо сами непосредственно их устанавливают.

Все виды обеспечения исполнения обязательств являются предметом особых обязательств, которые, однако, не имеют самостоятельного значения, а служат лишь дополнением к основному обязательству сторон (продавца и покупателя в договоре купли-продажи, подрядчика и заказчика в договоре подряда и др.).

Они возникают и прекращаются одновременно с основным обязательством, а при его недействительности утрачивают силу.

15. Договор как основание возникновения обязательства: понятие, содержание, форма, заключение и расторжение. Виды договоров.

**Договор** — соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор — наиболее распространенный вид сделок.

В **содержание договора** входят права и обязанности сторон, заключающих договор, условия, при которых договор вступает в силу или теряет ее, и др.

Содержание договора составляют его условия, которые делятся на существенные, обычные и случайные.

**Существенные условия договора** — это условия:

- о предмете договора;
- условия, предусмотренные в законе как существенные;
- условия, необходимые для данного вида договоров;
- условия, в отношении которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

**Обычные условия** — условия, предусмотренные законом и вступающие в действие автоматически, независимо от указания их в договоре.

**Случайные условия** дополняют либо изменяют обычные условия. Такие условия включаются в текст договора по усмотрению сторон, но их отсутствие на действительность договора не влияет.

Договор может быть заключен в одной из трех **форм**: устной; письменной; нотариально удостоверенной.

**Вступление в силу договора**: договор вступает в силу с момента его заключения.

Моментом заключения договора является: момент достижения согласия по его существенным условиям (консенсуальный договор); момент передачи имущества или совершения иного действия (реальный договор).

**Договор должен содержать** существенные условия — это условия о предмете договора и условия, названные законом или

иным правовым актом, договором как существенные или необходимые для договора данного вида.

### **Изменение и расторжение договора возможно:**

- по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором;
- по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:
  - при существенном нарушении договора другой стороной;
  - в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным. По закону односторонний отказ от исполнения договора чаще всего допускается по таким договорам, как договоры об оказании услуг.

### **Все договоры можно классифицировать на:**

1) **односторонние** (у одной стороны договор порождает права, у другой — обязанности) и **двухсторонние** (при заключении договора каждая сторона приобретает как права, так и обязанности);

2) **возмездные** (имущественное представление одной стороны обусловлено встречным имущественным представлением другой стороны) и **безвозмездные** (имущественное представление производится только одной стороной);

3) **реальные** (например, купля-продажа) и **консенсуальные** (договор считается заключенным с момента достижения соглашения сторонами по всем существенным условиям договора);

4) **договор в интересах сторон** и **договор в интересах третьего лица**;

5) **основной договор** и **предварительный договор**.

**Основной** — договор, непосредственно порождающий права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ, передачей имущества, выполнением работ, оказанием услуг.

**Предварительный** — соглашение о заключении договора в будущем. Предварительный договор заключается в той же форме, что и основной договор, содержит существенные условия договора, а также срок, в который должен быть заключен основной договор. Если срок заключения основного договора не указан, то такой договор должен быть заключен в течение года с момента заключения предварительного договора. Стороны, заключившие предварительный договор, основной договор заключить обязаны.

## 16. Договор купли-продажи: понятие, элементы, исполнение. Виды купли-продажи.

По **договору купли-продажи** одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

### **Элементы договора купли-продажи:**

- субъекты договора
- предмет договора
- цена договора
- срок договора
- форма договора
- порядок заключения

### **Продавец обязан** передать покупателю:

- товар соответствующего качества, в соответствующем количестве, ассортименте, комплектности и комплекте. Условие о качестве товара является существенным.

- товар в таре или упаковке
- относящиеся к передаваемому товару принадлежности и документы

- товар, свободный от прав третьих лиц на него

### **Покупатель обязан:**

- оплатить покупаемый товар либо полностью, либо частями, либо непосредственно при передаче его, либо до, либо после его передачи;
- известить продавца о ненадлежащем исполнении им договора;
- застраховать купленный товар, если эта обязанность предусмотрена договором.

#### **Виды договора купли-продажи:**

- розничная купли-продажа;
- поставка;
- поставка товаров для государственных нужд;
- контактация;
- энергоснабжение;
- продажа недвижимости;
- продажа предприятия.

### 17. Договор ренты и пожизненного содержания с иждивением: сравнительная характеристика.

В ныне действующем ГК, вопросам ренты и пожизненного содержания с иждивением посвящена глава 33, которая, к сожалению, не совсем точно передает ее содержание. Ведь «пожизненное содержание с иждивением» тоже является разновидностью ренты, т.к. согласно переводу, слово RENT — это доход, не связанный с предпринимательской деятельностью.

**По договору ренты** одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на получение имущества периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы, либо представление средств на его содержание в иной форме.

Из данного определения следует, что договор ренты носит **реальный характер**, т.к. помимо придания договору соответствующей формы для его заключения требуется передача имущества плательщику ренты.

Договор ренты похож на договор займа. Относится он к группе договоров, направленных на передачу имущества в собственность.

**Среди них выделяют:**

- постоянную ренту;
- пожизненную ренту;
- пожизненное содержание с иждивением.

Эти виды договора ренты имеют ряд общих признаков, но **различаются:**

- формой предоставления содержания рентополучателю;
- минимальным размером содержания, представляемого рентополучателю;
- сроками предоставления содержания рентополучателю;
- возможностями правопреемства у сторон договоров;
- возможностями выкупа ренты;
- последствиями случайной гибели имущества.

**Предмет договора пожизненного содержания с иждивением** имеет следующие особенности:

- передаваться под ренту может лишь недвижимое имущество;
- рента может включать в себя обязанность по обеспечению потребностей получателя ренты в жилище, питании, одежде, а также уход за ним, если этого требует его здоровье.
- размер ренты должен быть не менее двух МРОТ, причем в договоре должна быть определена стоимость всего объема содержания;
- допускается замена содержания в натуре периодическими платежами в денежной сумме.

**Срок договора** ограничен периодом, начинающимся с момента заключения договора и заканчивающимся моментом смерти получателя ренты.

## 18. Договор аренды: понятие, элементы, исполнение.

Виды договоров аренды.

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю)

имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

**Объекты аренды:** в аренду могут быть переданы земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи).

**Арендодатель:** право сдачи имущества в аренду принадлежит его собственнику.

Арендодателями могут быть также лица, уполномоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду.

**Форма договора аренды:**

- договор аренды на срок более года, а если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо, независимо от срока должен быть заключен в письменной форме;

- договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законом.

**В ГК РФ предусмотрено 5 видов договора аренды:**

- проката
- аренды транспортных средств
- аренды зданий и сооружений
- аренды предприятия
- финансовой аренды (лизинга)

**По своей характеристике** договор аренды консенсуальный, взаимный, возмездный.

**Предметом договора** является индивидуально определенная вещь, как движимая, так и недвижимая, не теряющая своих свойств в процессе ее использования.

**Форма договора** зависит от ее срока и состава участников договора. Так, если договор заключен на срок более одного года, а также в случае, когда одна из сторон является юр. лицом, форма его должна быть письменной.

**Порядок заключения договора** аренды имеет две особенности.

Первая заключается в том, что договор этот может заключаться на торгах, на которых продается право на заключение договора в результате проведения конкурса между лицами, претендующими на право быть арендаторами.

Вторая особенность в том, что арендатор имеет преимущественное право на заключение договора на новый срок после истечения первоначального срока договора.

**Цена договора** определяется по соглашению сторон.

**Срок договора** может быть как определенный, так и неопределенный. Если срок в договоре не указан, он считается заключенным на неопределенный срок.

**В роли сторон** могут выступать все субъекты гражданских правоотношений: физические и юридические лица, а также государство (через свои органы).

## 19. Договор подряда: понятие, элементы, исполнение.

### Виды договоров подряда.

Договор подряда является консенсуальным, в возмездным, двусторонне-обязывающим.

Его **стороны** — подрядчик и заказчик, которыми в обычном договоре подряда могут быть любые лица.

**Предмет договора подряда** — выполнение подрядчиком определенной работы, завершающейся имеющим овеществленную форму результатом.

Обязанность подрядчика — выполнить по заданию заказчика такую работу и сдать ее результат заказчику, обязанность заказчика — принять и оплатить результат.

Предмет договора подряда могут составлять изготовление, переработка или обработка, вещи либо иная работа, имеющая овеществленный результат. Право собственности на изготовленную вещь принадлежит подрядчику, его обязанность — передача изготовленной им вещи в собственность заказчика.

Если из договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению обязательств других лиц — субподрядчиков. Сам подрядчик в та-

ком случае выступает в роли генерального подрядчика, оставаясь ответственным перед заказчиком за убытки, последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком.

Начальные и конечный **сроки выполнения работы** являются существенными условиями договора подряда; при их отсутствии договор считается незаключенным.

#### **Виды договоров подряда:**

- договор бытового подряда (в качестве подрядчика выступает лицо, осуществляющее соответствующую предпринимательскую деятельность;
- договор строительного подряда (выполнение строительных, монтажных, пусконаладочных и иных связанных со строительством объекта работ);
- договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ (разработка технической документации подрядчиком-проектировщиком)
- договор подряда на выполнение работ для государственных нужд (подрядные строительные работы, проектные и изыскательские работы, предназначенные для удовлетворения потребностей РФ или субъектов РФ и финансируемые за счет средств соответствующих источников и внебюджетных источников).

## 20. Договор перевозки: общая характеристика.

Виды договоров перевозки.

Договор транспортной экспедиции.

По договору перевозки грузов перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату.

#### **Особенности договора перевозки грузов:**

- договор перевозки грузов является двусторонним и возмездным;

- наличие в договоре третьего лица (получателя груза), который не участвует в заключении договора, однако наделяется определенными правами (право требовать от перевозчика выдачи груза) и обязанностями (обязанность принять груз и доплатить провозную плату). Грузополучателем также может быть грузоотправитель или его экспедитор;

- сам по себе договор перевозки грузов является реальным, т.е. он считается заключенным с момента передачи груза перевозчику;

- договор перевозки грузов обычно заключается не путем подписания единого документа, а путем составления квитанций, накладных, коносаментов, иных документов, предусмотренных транспортным законодательством;

- провозная плата часто жестко регулируется тарифами, установленными нормативно-правовыми актами.

#### **Виды договоров перевозки:**

- договоры перевозки транспортом общего пользования;
- договоры перевозки железнодорожным транспортом;
- договоры перевозки внутриводным транспортом;
- договоры перевозки воздушным транспортом;
- договоры перевозки внутриводным транспортом;
- договоры перевозки морским транспортом;
- международные морские перевозки;
- перевозки внутри страны (каботажные перевозки), в том числе малый каботаж (перевозки между портами одного моря) и большой каботаж (перевозки между портами разных морей).

По **договору транспортной экспедиции** одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза.

Договором могут быть предусмотрены обязанности экспедитора организовать перевозку груза транспортом и по маршруту, избранными экспедитором или клиентом, обязанность экспедитора заключить от имени клиента или от своего имени договор перевозки груза, обеспечить его отправку и получение, а также другие обязанности.

Договор является взаимным, возмездным, может быть либо консенсуальным, либо реальным.

**Предмет договора** — услуги, связанные с перевозкой груза, которые делятся на основные (заключение договора перевозки и ее организация) и дополнительные (любые услуги, связанные с транспортировкой груза).

Экспедитором может быть только предприниматель, имеющий лицензию на этот вид деятельности.

Форма договора простая письменная.

Прекращение договора имеет особенность: оно возможно в результате одностороннего отказа любой стороны, но с обязательным предупреждением другой стороны в разумный срок и возмещении стороной, заявившей об отказе, убытков, вызванных расторжением договора.

## 21. Договор хранения: общая характеристика.

Виды хранения.

Особенности хранения на товарном складе.

По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности.

Договор хранения должен быть заключен **в письменной форме** в случаях, если:

- заключается между юридическими лицами и с гражданами;
- заключается гражданами между собой и если стоимость передаваемой на хранение вещи превышает не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда.

Простая письменная форма договора хранения считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем выдачей поклажедателю:

- сохранной расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем;
- номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если такая форма подтверждения прие-

ма вещей на хранение предусмотрена законом или иным правовым актом либо обычна для данного вида хранения.

### **Срок хранения:**

- хранитель обязан хранить вещь в течение обусловленного договором хранения срока;
- если срок хранения договором не предусмотрен и не может быть определен исходя из его условий, хранитель обязан хранить вещь до востребования ее поклажедателем;
- если срок хранения определен моментом востребования вещи поклажедателем, хранитель вправе по истечении обычного при данных обстоятельствах срока хранения вещи потребовать от поклажедателя взять обратно вещь, предоставив ему для этого разумный срок.

### **Виды хранения:**

- обычное хранение и специальное хранение:
  - а) на товарном складе;
  - б) в ломбарде;
  - в) в камере хранения в транспортной организации;
  - г) в гардеробе;
  - д) в гостинице и других местах временного проживания;
  - е) вещей, являющихся предметом спора;
  - ж) нотариальный депозит;
  - з) культурных ценностей;
- регулярное (обычное) хранение (после окончания договора поклажедателю выдается та же самая вещь, которую он сдал) и иррегулярное — хранение с обезличением;
- профессиональное хранение (вещь хранит профессиональная организация) и непрофессиональное;
- хранение, возникшее при обычных условиях гражданского оборота и возникшее в чрезвычайных ситуациях;
- хранение, возникшее из договора и хранение, возникшее в силу закона (напр., хранение находки, безнадзорных животных, наследуемого имущества, незаконного товара).

**По договору складского хранения** товарный склад обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровла-

дельцем, и вернуть их в сохранности. Товарным складом признается организация, хранящая товары в качестве предпринимательской деятельности и оказывающая связанные с хранением услуги.

Письменная форма договора складского хранения считается соблюденной, если его заключение и принятие товара на склад удостоверены складским документом.

В договоре складского хранения хранителем является специальный субъект — товарный склад. Такой договор является консенсуальным. Предмет этого договора — деятельность по хранению товара, т.е. предназначенных для продажи вещей.

Товарный склад в подтверждение принятия товаров на хранение выдает один из следующих документов:

- двойное складское свидетельство(складское свидетельство и залоговое);
- простое складское свидетельство;
- складскую квитанцию.

Оба вида складских свидетельства являются ценными бумагами.

Складская квитанция является распиской в принятии товара на хранение. Залог складского свидетельства — залог товара, право возврата которого оно удостоверяет.

## 22. Договор займа и кредитный договор: сравнительная характеристика.

По договору займа заимодавец передает в собственность заемщику деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу сумму займа или равное количество полученных им вещей того же рода и качества.

Договор займа реальный, поэтому считается заключенным с момента передачи заемщику денег или вещей.

### **Предметом договора займа могут быть:**

- деньги (в том числе иностранная валюта);
- вещи, определяемые родовыми признаками.

- Договор займа должен быть заключен в письменной форме, если:

- сумма займа превышает десять установленных законом минимальных размеров оплаты труда;

- заимодавец — юридическое лицо.

- Несоблюдение письменной формы договора займа не влечет его недействительности, а только лишает стороны возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий.

В подтверждение договора займа может быть выдана расписка заемщика или иной документ, удостоверяющий передачу заимодавцем заемщику денежной суммы или вещей.

Договор займа предполагается безвозмездным, если в нем не предусмотрено иное, в случае, когда:

- договор займа заключен между гражданами на сумму, не превышающую 50-кратного установленного законом минимального размера оплаты труда, и не связан с осуществлением одной из сторон предпринимательской деятельности;

- предметом договора являются вещи, определенные родовыми признаками.

В остальных случаях, если иное не предусмотрено законом или договором, заемщик обязан уплатить заимодавцу сверх суммы займа проценты на эту сумму в размере и порядке, установленных договором, а если в договоре таких условий нет, то в размере учетной ставки банковского процента в месте жительства (нахождения) заимодавца на день исполнения обязательства.

Заемщик обязан возвратить заимодавцу сумму займа и уплатить проценты по ней в порядке и на условиях, предусмотренных договором займа. При отсутствии в договоре займа указанных условий заемщик обязан возвратить всю сумму займа и уплатить проценты по ней не позднее тридцати дней со дня предъявления заимодавцем соответствующих требований.

Обязанность заемщика по возврату суммы займа считается исполненной в момент зачисления денежных средств на счет заимодавца или непосредственного их вручения заимодавцу.

**По кредитному договору** банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик — возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Кредитный договор консенсуальный, возмездный и двусторонне-обязывающий. В отличие от обычного договора займа, предметом кредитного договора могут быть только денежные средства. Стороны этого договора — кредитор и заемщик. Кредитором может быть только банк или иная кредитная организация, имеющая лицензию ЦБ РФ на совершение банковских операций.

Несоблюдение письменной формы кредитного договора влечет его ничтожность.

### 23. Договоры поручения, комиссии и агентирования: сравнительный анализ.

**По договору поручения** одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя.

Договор поручения консенсуальный, двусторонне-обязывающий и по общему правилу безвозмездный. Стороны договора поручения — доверитель и поверенный. В качестве доверителя и поверенного могут выступать как физ. так и юр. лица.

Предмет договора поручения — юридические действия, которые должны быть определены в договоре поручения. Договор поручения служит основанием возникновения у поверенного полномочия, в силу которого в результате совершения поверенным юридических действий соответствующие этим действиям права и обязанности возникают, изменяются или прекращаются непосредственно у доверителя.

**По договору комиссии** одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет

комитента. По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя комитент и был назван в сделке или вступил в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Договор комиссии консенсуальный, возмездный и двусторонне-обязывающий.

Предмет договора — совершение комиссионером сделок по поручению комитента и за его счет. В отличие от поверенного в договоре поручения, комиссионер действует от своего имени, поэтому именно он приобретает права и становится обязанным по сделке.

Сторонами **агентского договора** являются принципал и агент.

По агентскому договору агент обязуется за вознаграждение совершать по поручению принципала юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала, либо от имени и за счет принципала. Агентский договор является возмездным, консенсуальным и двусторонне-обязывающим.

Предмет агентского договора шире, чем предметы договоров комиссии и поручения. Если предметом договора комиссии является совершение комиссионером сделок, а предметом договора поручения — совершение поверенным не только сделок, но и иных юридических действий, то статус агента предполагает совершение им не только юридических, но и фактических действий (выполнение работы, оказание услуги).

Агент всегда действует по поручению принципала. Но при этом, в зависимости от условий агентского договора, он может действовать либо от своего имени, как в договоре комиссии, либо от имени принципала — как поверенный в договоре поручения.

Агентский договор подчиняется общим правилам о форме сделок. Если агентский договор заключен в письменной форме и в нем предусмотрены общие полномочия агента на совершение сделок от имени принципала, то в отношениях с третьими лицами принципал не вправе ссылаться на отсутствие у агента надлежащих полномочий, если не докажет, что третье лицо знало или должно было знать об ограничении полномочий агента.

Агентский договор может быть заключен как на определенный, так и на неопределенный срок. Если срок договора не определен, то любая из сторон договора вправе в одностороннем порядке отказаться от его исполнения. А если агентский договор заключен на определенный срок, то он не может быть расторгнут в одностороннем порядке ни одной из сторон, и в этом одно из его существенных отличий от договором комиссии и поручения.

24. Договор доверительного управления имуществом:  
понятие, сфера применения, элементы, исполнение.  
Особенности доверительного управления  
имуществом паевых инвестиционных фондов.

**По договору доверительного управления имуществом** одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется управлять этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

Этот договор является реальным, по общему правилу безвозмездный и односторонне-обязывающий, хотя в предусмотренном договоре случае может быть возмездным и в силу этого двусторонне-обязывающим.

Предмет договора доверительного управления имуществом — юридические и фактические действия доверительного управляющего в отношении переданного в управление имущества. Срок действия договора является одним из его существенных условий.

Объектами доверительного управления могут быть любые объекты гражданских прав, которые могут иметь денежную оценку и быть предметом гражданского оборота, за исключением денег (только «безналичные» деньги).

Существенными условиями договора доверительного управления являются:

- состав имущества;
- наименование юридического лица или имя гражданина;

- размер и форма вознаграждения управляющему, если такое условие предусмотрено;
- срок действия договора.

Доверительный управляющий несет ответственность перед выгодоприобретателем в размере упущенной выгоды, а перед учредителем управления — в полном объеме причиненных убытков.

**Паевой инвестиционный фонд (ПИФ)** — это объединенные средства инвесторов, переданные в доверительное управление управляющей компании.

Сам паевой инвестиционный фонд не является юридическим лицом — это так называемый «имущественный комплекс», а по сути, это инвестиционный портфель.

Вкладывая денежные средства в паевой инвестиционный фонд, инвестор фактически заключает с управляющей компанией **договор доверительного управления** и становится владельцем инвестиционных паев. Паи выдает управляющая компания, осуществляющая доверительное управление этим паевым инвестиционным фондом.

**Имущество**, передаваемое в паевой фонд пайщиками, остается собственностью пайщиков, а управляющая компания осуществляет доверительное управление паевым инвестиционным фондом, совершая сделки с этим имуществом.

**Управляющая компания** вправе передать свои права и обязанности по управлению паевым фондом другой управляющей компании.

## 25. Обязательства из причинения вреда: общая характеристика. Обязательства из причинения вреда источником повышенной опасности.

Обязательства из причинения вреда характеризуются следующими признаками:

- Во-первых, сфера их действия простирается как на имущественные, так и на личные неимущественные отношения, хотя возмещение вреда и носит имущественный характер.

- Во-вторых, они возникают в результате нарушения прав, носящих абсолютный характер, будь то имущественные права (право собственности, оперативного управления) или личные нематериальные блага (жизнь, здоровье, деловая репутация).

- В-третьих, обязательства, поскольку нарушено абсолютное право, носят «недоговорной» характер, хотя право и было нарушено лицом, с которым потерпевший находится (находился) в договорных отношениях.

- В-четвертых, обязательство направлено на полное возмещение потерпевшему, насколько это возможно, причиненного вреда, кому бы ни был причинен вред, в чем бы он ни выражался и каковы бы ни были способы (формы) возмещения вреда.

**Необходимым условием возникновения обязательств из причинения вреда является наличие самого вреда.**

Вред может выражаться в уничтожении или повреждении личного имущества, потере прибыли, лишении или уменьшении способности потерпевшего к труду, смерти кормильца, причинении физических или нравственных страданий.

Дискомфортное состояние личности, вызванное причинением физических или нравственных страданий, — это тоже вред (моральный вред), который подлежит компенсации.

Причиненный вред должен быть возмещен в денежной или иной форме, обеспечивающей наиболее полное удовлетворение интересов потерпевшего, будь то физическое или юридическое лицо.

**Общим и обязательным основанием** возникновения любого обязательства из причинения вреда является факт причинения вреда имуществу гражданина или юридического лица либо нематериальным благам гражданина.

Возникновение вреда называют также основанием ответственности за его причинение; при этом указывают, что сама ответственность применяется при наличии определенных условий, образующих состав гражданского правонарушения.

Вред представляет собой неблагоприятные последствия, возникающие в имущественной или неимущественной сфере потерпевшего.

Применительно к обязательствам по возмещению вреда эти правила означают, что потерпевшему должны быть возмещены все понесенные или будущие расходы, необходимые и достаточные для восстановления нарушенного права (к примеру, в случае травмы на производстве, полученной по вине работодателя, к ним относятся расходы на лечение), а также неполученные доходы, которые потерпевший определенно получил бы, если бы его права не были нарушены (в приведенном примере — неполученный заработок за период нетрудоспособности).

**Источниками повышенной опасности** ГК признается деятельность которая связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т.п.).

Юридические лица и граждане, которые были связаны с этой деятельностью обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

Эта норма содержит два ключевых понятия:

- источник повышенной опасности;
- деятельность, создающая повышенную опасность для окружающих.

Исчерпывающего перечня источников повышенной опасности ГК не содержит. Это и невозможно, поскольку в процессе развития технологий круг таких источников может изменяться.

**Виды источников повышенной опасности** могут быть условно разделены на четыре группы:

- 1) физические;
- 2) физико-химические;
- 3) биологические;
- 4) химические.

К первой группе относятся механические, электрические, тепловые — т.е. те, что оказывают механическое, тепловое, электри-

ческое или иное физическое воздействие (транспортные средства, промышленные предприятия, энергетические электроустановки и др.).

Ко второй группе могут быть отнесены радиоактивные источники.

К третьей — зоологические (дикие животные, находящиеся в ведении человека) и микробиологические (штаммы болезнетворных микроорганизмов и т.п.).

К четвертой — отравляющие, взрывоопасные, огнеопасные производства и вещества.

**Субъектом ответственности** за вред, причиненной источником повышенной опасности (причинителем), является его владелец, причем владелец законный (титульный).

Для возложения ответственности за вред необходимы и достаточны три условия:

- наступление вреда,
- противоправность поведения причинителя вреда
- причинная связь между противоправным поведением и наступившим вредом.

## 26. Обязательства из неосновательного обогащения.

Обязательства вследствие неосновательного обогащения — гражданско-правовые обязательства, предусмотренные гл. 60 ГК РФ.

Согласно ст. 1102 лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение).

Не подлежат возврату в качестве неосновательного обогащения:

- имущество, переданное во исполнение обязательства до наступления срока исполнения, если обязательством не предусмотрено иное;

- имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности;
- заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия, стипендии, возмещение вреда, алименты и иные денежные суммы, предоставленные гражданину в качестве средства к существованию, при отсутствии недобросовестности с его стороны и счетной ошибки.

Лицо, неосновательно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести либо чужими услугами, должно возместить потерпевшему то, что оно сберегло вследствие такого пользования, по цене, существовавшей во время, когда закончилось пользование, и в том месте, где оно происходило.

Лицо, которое неосновательно получило или сберегло имущество, обязано возвратить или возместить потерпевшему все доходы, которые оно извлекло или должно было извлечь из этого имущества с того времени, когда узнало или должно было узнать о неосновательности обогащения.

На сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств.

## 27. Понятие наследственного правопреемства.

Основания наследования.

Особенности наследования по закону.

При наследовании переход прав и обязанностей наследодателя к его наследникам происходит в порядке правопреемства.

К наследникам переходят все права и обязанности наследодателя, кроме тех, которые не переходят по наследству в силу прямого указания закона либо в силу самой их юридической природы. По наследству переходят лишь те права и обязанности, которые наследодателю принадлежали, причем переходят как единое целое, со всеми способами их обеспечения и лежащими на них обременениями.

Акту принятия наследства придается обратная сила. Если наследник принимает наследство, то оно считается перешедшим к нему (целиком или в соответствующей части, если наследников несколько) уже с момента открытия наследства.

**Значение наследования** состоит в том, что каждому члену общества должна быть гарантирована возможность жить и работать с сознанием того, что после его смерти все приобретенное им при жизни, воплощенное в материальных и духовных благах с падающими на них обременениями, перейдет согласно его воле, а если он ее не выразит, то согласно воле закона к близким ему людям.

Наследование осуществляется по завещанию или по закону.

**Наследование по закону** имеет место, когда оно не изменено завещанием.

В состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности.

Не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда. В состав наследства не входят личные неимущественные права граждан.

Наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности. Наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей.

#### **Наследники первой очереди:**

- наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя;

- внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления.

#### **Наследники второй очереди:**

- полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери;

- дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления.

### **Наследники третьей очереди:**

- полнородные и не полнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя);

- двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

### **Наследники последующих очередей:**

- родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит;

- прадедушки и прабабушки наследодателя;

- дети родных племянников и племянниц наследодателя и родные братья и сестры его дедушек и бабушек;

- дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

## 28. Субъекты и объекты авторских прав.

Права авторов и их гражданско-правовая защита.

**Объектами авторского права** являются произведения литературы, науки и искусства. Для признания объектами авторского права произведения должны обладать двумя **признаками**:

- творческим характером;
- объективной формой выражения, т.е. такой формой которая позволяет иным лицам знакомиться с произведением.

Авторским правом охраняются также части произведения, включая его название, при условии, что они носят творческий характер.

Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты,

т.е.авторское право охраняет форму произведения,а не его содержание.

Произведение охраняется авторским правом независимо от его назначения, достоинств и способа выражения.

**Субъекты авторского права** подразделяются на субъектов первоначального и производного авторского права. Субъектами первоначального права являются физические лица, чьим творческим трудом было создано произведение. В ряде случаев произведения создаются не одним автором,а несколькими, которые в этом случае называются соавторами.

Первоначальное авторское право возникает в силу самого факта создания произведения, независимо от соблюдения каких-либо формальностей. Для оповещения о своих правах автор или иной обладатель права вправе поместить знак охраны авторского права с виде буквы «С» в окружности (©) с указанием имени обладателя авторского права и года первого опубликования произведения. Применение этого знака на территории РФ носит не правоустанавливающий,а лишь информационный характер.

Субъектами производного авторского права являются наследники автора. По общему правилу срок действия авторского права составляют жизнь автора и 70 лет после его смерти начиная с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Наследники осуществляют все авторские правомочия имущественного характера.

Автору в отношении его произведения принадлежат следующие **личные неимущественные права:**

- право признаваться автором произведения;
- право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом, либо анонимно;
- право обнародовать произведение или разрешать обнародовать произведение в любой форме;
- право на неприкосновенность произведения.

**Защита прав авторов** осуществляется с помощью предусмотренных действующим законодательством способов.

Право создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов на получение патента может быть нарушено лю-

бым лицом, притязающим на приобретение прав патентообладателя без достаточных к тому оснований. В этом случае средством защиты является предъявление иска в суд либо о пресечении незаконных действий лица, претендующего на получение патента, либо о признании выданного патента недействительным.

Нарушение права авторства выражается в присвоении результата чужого творческого труда и попытке выдать его за собственную разработку. Чаще всего на практике право авторства нарушается при создании разработки усилиями нескольких лиц.

Гражданско-правовая защита рассматриваемого права осуществляется путем иска о признании права авторства либо, напротив, иска об исключении конкретных лиц из числа соавторов.

Право на авторское имя может быть нарушено прежде всего путем не указания имени действительного разработчика в опубликованных сведениях о разработке, других официальных и неофициальных публикациях, в которых говорится о созданной разработке. Если автор, наоборот, отказался быть упомянутым в качестве такового в публикуемых сведениях о заявке, нарушением будет публикация его имени.

Способом защиты права на имя выступает требование о восстановлении нарушенного права, в частности о внесении исправлений в сделанную публикацию.

Право автора на получение вознаграждения от работодателя, а иногда и от иных пользователей разработки нарушается тогда, когда соответствующее вознаграждение автору не выплачивается либо выплачивается в неполном объеме или несвоевременно. В этих случаях автор может обратиться в суд с требованием о принудительном взыскании с обязанных лиц причитающегося ему вознаграждения. За несвоевременную выплату вознаграждения в пользу автора может быть взыскана неустойка.

## 29. Субъекты и объекты патентных прав.

Порядок выдачи патента. Права патентообладателей.

### **Изобретения, полезные модели и промышленные образцы.**

Эти объекты относятся к патентному праву, которое в объектив-

ном смысле представляет совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, установлением режима их использования, защитой авторов и патентообладателей.

В субъективном смысле патентное право значительно уже — представляет собой имущественное и личное неимущественное право конкретного субъекта, связанное с определенным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом.

Авторами, т.е. создателями изобретений и других объектов промышленной собственности, признаются граждане РФ и иностранцы.

Закон не ограничивает возникновение субъективного права авторства и других патентных прав достижением определенного возраста. От возраста зависит лишь возможность самостоятельного осуществления патентных прав.

К числу субъектов патентного права, не являющихся авторами объектов промышленной собственности, относятся физические и юридические лица, приобретающие патентные права на основе закона или договора. Это прежде всего правопреемники авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Следует отметить, что к данной группе субъектов принадлежит и государство.

#### **Порядок получения патента.**

Заявка на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец подается в Роспатент лицом, обладающим правом на получение патента (заявитель).

Ведение дел с Роспатентом может осуществляться заявителем, патентообладателем, иным заинтересованным лицом самостоятельно либо через патентного поверенного, зарегистрированного в Роспатенте, или иного представителя по доверенности выданной заявителем.

Роспатент осуществляет аттестацию и регистрацию патентных поверенных.

**Заявка на выдачу патента на изобретение и полезную модель должна содержать:**

- заявление о выдаче патента с указанием автора изобретения та же автора полезной модели и лица, на имя которого испрашивается патент (заявителя), а также их местожительства или местонахождения;

- описание изобретения так же полезной модели, раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления;

- формулу изобретения так же полезной модели, выражающую его сущность и полностью основанную на описании;

- чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения и полезной модели;

- реферат (реферат служит для целей информации об изобретении и полезной модели и представляет собой сокращенное изложение содержания описания изобретения и полезной модели, включающее его название, характеристику области техники, к которой относится и/или области применения. Рекомендуемый объем текста реферата — до 1000 печатных знаков).

### **Заявка на выдачу патента на промышленный образец:**

- заявление о выдаче патента с указанием автора промышленного образца и лица, на имя которого испрашивается патент (заявителя), а также их местожительства или местонахождения;

- комплект изображений изделия, дающих полное детальное представление о внешнем виде изделия;

- чертеж общего вида изделия, эргономическую схему, конфекционную карту, если они необходимы для раскрытия сущности промышленного образца;

- описание промышленного образца;

- перечень существенных признаков промышленного образца.

К заявке на изобретение, полезную модель, промышленный образец прилагается документ, подтверждающий уплату патентной пошлины в установленном размере.

**Под защитой прав патентообладателей** понимаются предусмотренные законом меры по их признанию и восстановлению, пресечению правонарушений, применению к нарушителям мер ответственности.

### **Способы защиты прав патентообладателей.**

Способы защиты, которыми располагает патентообладатель (лицензиар), обычно определяются в самом лицензионном договоре или вытекают из общих положений гражданского законодательства. Наиболее распространенными мерами защиты являются взыскание убытков, неустойки, досрочное расторжение лицензионного договора и т. п.

Внедоговорное нарушение патентных прав имеет место при любом несанкционированном использовании разработки третьими лицами. Обязанность доказывания факта нарушения патентных прав возлагается на патентообладателя. Решающее значение при этом имеет установление четких границ действия патента и того, что они нарушены ответчиком.

Самым распространенным способом защиты патентных прав является требование патентообладателя о прекращении нарушения. В частности, решением суда нарушителю может быть предписано прекратить незаконное изготовление запатентованного продукта или производство продукта запатентованным способом. Указанные действия признаются контрафактными и относятся к наиболее грубым нарушениям патентных прав.

Другой способ защиты патентных прав — требование о возмещении убытков. Убытки патентообладателя чаще всего, выражаются в форме упущенной выгоды, что может быть связано с сокращением объемов производства, вынужденным повышением цен и т. п.

### 30. Договоры о распоряжении интеллектуальными правами: общая характеристика. Лицензионный договор, договор об уступке исключительного права.

[www.garant.ru/gardium/guide/peredacha-prav-na-rezultaty-intellektualnoy-deyatelnosti/](http://www.garant.ru/gardium/guide/peredacha-prav-na-rezultaty-intellektualnoy-deyatelnosti/)

Исключительное право — это право единолично держать под контролем использование объектов ИС, зарабатывать на них, одобрять и препятствовать использованию другими субъектами (п. 1 ст. 1229 ГК РФ). Если человек или фирма владеют исключитель-

ным правом на ИС, то только они могут разрешить использование этих объектов. Нет разрешения — использование незаконно.

Исключительное право  $\neq$  авторское. Автор — это физическое лицо, которое своим творческим трудом создало результат интеллектуальной деятельности. В момент создания ИС у него появляется два вида прав (ст. 1226 ГК РФ):

Исключительное право — имущественное. Автор может использовать свое творение и зарабатывать на нем.

Авторское право — личное неимущественное. Автор может защищать неприкосновенность произведения, требовать подписать его своим именем, требовать публикации и пр. (ст. 1255 ГК РФ).

Автору разрешено отчуждение исключительного права — это продажа интеллектуальной собственности. С авторским правом так нельзя. У него нет имущественного выражения, а значит, его нельзя продать, подарить и даже отказаться. Как от собственного имени или свободы передвижения (абз. 2 п. 2. ст. 1228 ГК РФ).

Исключительное право не всегда принадлежит кому-то одному. Если правообладатель подписывает лицензионный договор с группой субъектов, каждый такой субъект становится лицензиатом. А значит, каждый может использовать такой объект ИС. Как именно — пишут в договоре.

Исключительное право действует в ограниченных сроках (ст. 1230 ГК РФ). Как долго — зависит от объекта, на который возникает исключительное право. Допустим, объекты авторского права будут под полным контролем даже после смерти автора — еще 70 лет (п. 1 ст. 1281 ГК РФ). А вот объекты патентного права могут приносить доход более короткое время — всего 5–20 лет (п. 1 ст. 1363 ГК РФ).

Владелец сам решает, что делать с результатами интеллектуальной деятельности: продать, подарить, сдать исключительное право в аренду. А может быть, применять в своих целях. Его можно эксплуатировать, как и любое другое имущество. Даже передать объект ИС в залог — под займ для бизнеса.

Отчуждение исключительного права. Объект разрешается продать. Или подарить, если это отношения между гражданами.

Между коммерческими структурами так нельзя. Они могут подписывать только возмездные договоры об отчуждении исключительного права — только за деньги (пп. 4 п. 1 ст. 575 ГК). Результат заключения таких соглашений — смена правообладателя.

Аренда исключительного права. Объект можно отдать в пользование по лицензионному договору. Лицензиат «берет в аренду» право распоряжаться и зарабатывать на ИС: распространять, публично демонстрировать, извлекать прибыль и пр. Но «арендатор» не становится правообладателем, исключительное право остается у «арендодателя».

Залог исключительного права. Правообладателю разрешено заложить ИС в банке или у иного кредитора. Исключительное право в этом случае — обеспечение обязательства, гарантия возврата денег кредитору. Залог не мешает правообладателю пользоваться ИС. Можно делать с объектом что угодно, кроме отчуждения (ст. 358.18 ГК РФ).

Не всегда приобретателю переходят все права на объект. Часто правообладатель передает или продает разный объем правомочий, ограничивает использование ИС территориально. Юристы называют это «неисключительное право» — когда владелец ИС ограничивает в договоре объем прав, который передает другой стороне. До 2008 года для этого вида правоотношений существовал свой договор. Сейчас эту функцию выполняет лицензионный договор с неисключительной лицензией.

По ГК РФ почти любой результат интеллектуальной деятельности может стать предметом соглашения. Конкретные объекты перечислены в п. 1 ст. 1225 ГК РФ, это:

- произведения — книги, фильмы, картины, фотографии, видеоролики, статьи, методики обучения, иной контент;
- софт, приложения для мобильных;
- базы данных;
- товарные знаки;
- объекты патентного права — изобретения, полезные модели, промышленные образцы;
- секреты производства;

- топологии микросхем и пр.

Чтобы правильно распорядиться объектом, нужно знать, к какой категории он относится. Часто для полноценного перехода прав нужно относить договор в Роспатент. Тут работает простое правило: договор подлежит регистрации, если объект есть в госреестрах Роспатента (п. 2 ст. 1232 ГК РФ).

Нужно регистрировать: товарные знаки; изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения.

Не нужно регистрировать: произведения; базы данных; ноу-хау.

Можно регистрировать, но не обязательно: программы для ЭВМ; топологии интегральных микросхем.

Часто предприниматели допускают ошибку — приобретают объекты ИС без договора. Например, заказывают копирайтерам тексты, дизайнерам — логотипы, а фотографам — предметную фотосъемку. Если оплачивать объекты ИС без договора, переход исключительных прав не происходит — а это большой риск для бизнеса.

Есть несколько способов, как правообладатель может решать судьбу своих прав в отношении третьих лиц. Чтобы выбрать договор, нужно знать особенности правоотношений, объем прав и степень готовности объекта, который передается. Самые распространенные договоры по ГК РФ:

- Договор об отчуждении исключительного права. Это полная продажа, владелец меняется.

- Договор франчайзинга. Направлен на передачу исключительных прав на использование товарного знака и других нематериальных активов бренда. Владелец не меняется.

- Лицензионный договор. Универсальное соглашение для «аренды» любого объекта.

- Договор авторского заказа. На случай, когда объект интеллектуальной собственности только предстоит создать. Например, при сотрудничестве с фрилансерами.

- Договор залога. На случай привлечения кредитов и инвесторов.

Если две формы: неисключительная и исключительная лицензия. Бывает, что используют гибридные конструкции.

Неисключительный лицензионный договор. Или простой. Два главных момента:

- Правообладатель оставляет за собой возможность пользоваться ИС. Но только так, чтобы не препятствовать «арендному» использованию: при конфликте интересов приоритет у лицензиата.

- У лицензиара остается возможность продать или передать ИС третьим лицам в рамках аналогичной «аренды». Ничего не запрещает правообладателю выдать вашим конкурентам точно такую лицензию (пп. 1 п. 1 ст. 1236 ГК РФ).

Лицензионный договор будет неисключительным по определению, если не установить его содержанием обратного. Простое перечисление видов ИС и способов их применения делает соглашение неисключительным.

Исключительная лицензия. Это лицензионный договор, который блокирует возможность дальнейшего распоряжения ИС правообладателем (пп. 2 п. 1 ст. 1236 ГК РФ). Точно как сдать квартиру: пока в ней живут одни квартиросъемщики, никому другому жилье сдать нельзя. То же касается и использования ИС самим лицензиаром — ему нельзя вторгаться в рамки правомочий, которые условиями лицензионного договора переданы лицензиату.

Иными словами, исключительная лицензия делает лицензиата единственным, кто пользуется ИС так, как написано в договоре. Но это по-прежнему не лишает лицензиара возможности отчуждения ИС.

В соглашении не обязательно делать пометку «исключительная лицензия». Имеет значение существо, а не наименование договора. Чтобы выдать исключительную лицензию, в документ вносят условие «правообладатель лишен возможности выдавать лицензии иным субъектам».

Смешанная лицензия. Это конструкция лицензионного договора, где комбинируют две указанные выше формы. Она поможет выдать исключительную лицензию на одни правомочия, и простую на другие (п. 3 ст. 1236 ГК РФ). Скажем, когда решили предоставить товарный знак полностью, а права на книгу — только в части, допустим, на воспроизведение и реализацию.

*Коротко про передачу исключительных прав на ИС.*

1. Исключительное право — это возможность держать ИС под контролем. Если человек или фирма владеют исключительным правом, то только они могут разрешить использование этих объектов. Нет разрешения — использование незаконно.

2. Исключительное право можно продать, подарить, сдать «в аренду» или заложить под кредит. А можно использовать самостоятельно — в коммерческих целях.

3. Распоряжаться можно любыми объектами ИС: товарными знаками, патентами, литературными произведениями, программами для ЭВМ, статьями и фотографиями. Для разных способов распоряжения предусмотрены разные виды договоров.

4. Если вы хотите продать или купить исключительное право — используйте договор отчуждения. Если сдать или получить «в аренду» — лицензионный договор. Если аренда касается не просто объекта ИС, а целого бренда — договор франчайзинга. А в случае кредитования по госпрограмме — договор залога.

## Гражданское Процессуальное право

1. Понятие гражданского процессуального права как отрасли права. Предмет, система и источники гражданского процессуального права.

**Гражданское процессуальное право как отрасль права** — это совокупность правовых норм, регулирующих отношения между участниками гражданского процесса в ходе рассмотрения и разрешения гражданских дел судом и исполнения судебных актов.

**Предмет** гражданско-процессуального права — гражданский процес.

**Гражданский процесс** — урегулированная нормами гражданского процессуального законодательства форма защиты права в судах общей юрисдикции.

### **Система ГПП:**

В составе гражданского процессуального права принято различать общие положения, относящиеся по содержанию ко всему процессу, и нормы, регулирующие производство по отдельным стадиям процесса, включая исполнительное производство, а также правила, регулирующие процессуальные действия с иностранным элементом.

*Общая часть* гражданского процессуального права состоит из основных институтов, закрепленных в разделах «Общие положения» ГПК РФ и АПК РФ:

- принципы правосудия;
- подведомственность и подсудность гражданских дел;
- статус лиц, участвующих в деле;
- организация представительства в суде;
- система доказательств и порядок доказывания
- и проч.

*Особенная часть* регулирует порядок осуществления процессуальных действий и структурно следует логике развития отно-

шений в ходе рассмотрения и разрешения гражданского дела от момента обращения заинтересованного лица в суд до момента реальной защиты его прав.

К источникам гражданского процессуального права относятся правовые акты, регулирующие отношения, возникающие между судом и участниками гражданского судопроизводства.

### **Источники:**

- Конституция Российской Федерации
- Федеральные конституционные законы, являющиеся по своей природе частью Конституции РФ. К наиболее значимым Федеральным конституционным законам, содержащим гражданские процессуальные нормы относятся Федеральные конституционные законы:

- «О судебной системе Российской Федерации»;
- «Об арбитражных судах в Российской Федерации»;
- «О военных судах в Российской Федерации».
- Международные соглашения, ратифицированные Российской Федерацией должны соответствовать Конституции РФ, однако обладают большей юридической силой, чем любое национальное законодательство. Наиболее значимые международные договоры РФ, содержащие гражданские процессуальные нормы:

- Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса 1954 года (СССР присоединился в 1967 году).

- Федеральное законодательство
- Гражданский процессуальный кодекс РФ.
- Арбитражный процессуальный кодекс РФ.
- Федеральный закон «О мировых судьях в Российской Федерации».

- иные федеральные законы, содержащие нормы гражданского процессуального права

## 2. Подсудность и подведомственность гражданских дел в судах общей юрисдикции.

**Подсудность** — это совокупность правовых норм, при помощи которых определяется, каким конкретно судом системы судов общей юрисдикции должно быть рассмотрено и разрешено гражданское дело по первой инстанции.

**Родовая подсудность** — подсудность гражданского спора определенному звену системы судов общей юрисдикции.

В рамках родовой подсудности различают дела:

- подсудные мировому судье;
- подсудные районному суду;
- подсудные военным и иным специализированным судам.

**Территориальная подсудность** позволяет из всех судов звена судебной системы определить конкретный суд, в котором гражданское дело подлежит рассмотрению по первой инстанции.

Территориальная подсудность бывает:

- общая (иск предъявляется по месту жительства ответчика или месту нахождения организации);
- альтернативная (по определенным категориям дел истцу предоставляется право подать иск либо по месту нахождения ответчика, либо в иной суд, указанный в законе);
- исключительная (иски о правах на земельные участки, здания, сооружения — по месту нахождения объектов, иски кредиторов наследодателя — по месту открытия наследства);
- договорная (предоставляет сторонам по общему согласию до принятия дела судом изменить общую или альтернативную).
- по связи исковых требований (иск к нескольким ответчикам, проживающим в разных местах, предъявляется в суд по месту жительства или нахождения одного из них по выбору истца).

**Подведомственность** — это совокупность правовых норм, определяющих в каком суде (общей юрисдикции или арбитражном) или ином органе дело подлежит рассмотрению по существу.

**Виды подведомственности:**

- исключительная, когда дело подлежит рассмотрению и разрешению только в суде общей юрисдикции (большинство жилищных, семейных и др. гражд. дел);
- альтернативная, когда возникший спор может быть разрешен как судом, так и иным несудебным органом (например, административным);
- условная, когда обязательным условием для рассмотрения дела в суде является соблюдение досудебного порядка урегулирования спора (возмещение вреда работнику работодателем);
- по связи исковых требований — при обращении в суд с заявлением, содержащим несколько связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, а другие — арбитражному. Если разделение требований не возможно, то подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции.

### 3. Лица, участвующие в деле (понятие, признаки, состав и процессуальные права и обязанности).

Лица, участвующие в деле — участники процесса, имеющие самостоятельный юридический интерес к исходу процесса, действующие в процессе от своего имени, имеющие право на совершение процессуальных действий, направленных на возникновение, развитие и окончание процесса, на которых распространяется законная сила решения.

#### **Лица, участвующие в деле:**

**Первая группа** — стороны и третьи лица в исковом производстве, заявители и заинтересованные лица в неисковых производствах. Они выступают в суде от своего имени и в защиту своих интересов, имеют как материально-правовую, так и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела.

**Вторая группа** — прокурор, органы государственной власти и органы МСУ, организации и граждане, выступающие в защиту других лиц или неопределенного круга лиц. Эта категория лиц участвует в деле в защиту чужих интересов, в т.е. государственных и общественных. Они не имеют материально-правовой заинтересованности в разрешении спора, т.к. судебным решением их инте-

рессы не затрагиваются, их заинтересованность процессуально-правовая.

### **Признаки лиц, участвующих в деле:**

- право на совершение процессуальных действий от своего имени,
- право на совершение волеизъявлений (процессуальных действий, направленных на возникновение, развитие и окончание процесса в той или иной стадии),
- наличие самостоятельного юридического интереса в решении суда (личного или общественного),
- распространение на них в установленных законом пределах законной силы судебного решения.

### **Лица, участвующие в деле, имеют право:**

- знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии;
- заявлять отводы;
- представлять доказательства и участвовать в их исследовании;
- задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам;
- заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств;
- давать объяснения суду в устной и письменной формах;
- приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам;
- возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле;
- обжаловать судебные постановления;

Лица, участвующие в деле **обязаны** добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами.

## **4. Защита интересов ответчика**

(встречный иск, возражения против иска и их виды).

Каждое физическое и юридическое лицо вправе защищать свои законные права и интересы.

В соответствии со ст. 2 ГПК РФ задачей судопроизводства является не только защита нарушенных или оспариваемых прав, но и законных интересов.

Правом на обращение в суд по делам, связанным с защитой интереса, обладают только заинтересованные лица.

Средствами для защиты служат **возражения против иска и встречный иск.**

**Возражения против иска** — это доводы ответчика, опровергающие иск с материально-правовой или процессуальной стороны. Соответственно выделяют материально-правовые и процессуальные возражения против иска.

**Процессуальные возражения против иска** указывают на процессуальные нарушения при предъявлении иска, которые могут привести к приостановке или прекращению процесса. Как правило, они указывают на отсутствие предпосылок или несоблюдение условий осуществления права на иск. Таковы, например, заявление ответчика о неподведомственности дела суду, о наличии договора о передаче дела в третейский суд, о состоявшемся решении суда по этому делу.

**Материально-правовые возражения** — это опровержение исковых требований по существу. Ответчик в данном случае может указывать на необоснованность иска, отрицая или опровергая факты, положенные в основание его, показывая ложность представленных доказательств.

**Встречный иск** — это самостоятельное требование ответчика к истцу, заявленное в том же процессе для совместного рассмотрения с первоначальным иском.

Встречный иск должен быть определенным образом связан с первоначальным иском к ответчику. Их совместное рассмотрение в одном процессе целесообразно, ибо позволяет более полно исследовать имеющиеся между сторонами отношения, вынести более правильное решение и разрешить в одном процессе два иска осуществить правосудие более быстро, с меньшей затратой сил участников процесса.

Встречный иск допускают при наличии определенной связи между ними. Встречный иск предъявляется по общим правилам

предъявления иска и может быть заявлен в любой стадии процесса до вынесения судом решения. Он должен быть надлежащим образом оформлен и оплачен государственной пошлиной. Для его принятия судом необходимо соблюдение общих предпосылок и условий осуществления права на предъявление иска.

**Встречный иск имеет самостоятельный характер, что выражается в следующем:**

- не исключена возможность отказа в основном иске по причинам, не имеющим отношения к встречному иску;
- суд обязан разрешить встречный иск и в том случае, если по первоначальному решению не выносится (например, вследствие отказа истца от иска); в общем решении по делу дается отдельный ответ по каждому из исков.

## 5. Понятие судебных доказательств.

### Доказательственные факты.

**Судебными доказательствами** являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основании которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела.

Сведения о фактах могут быть получены судом только из предусмотренных законом средств доказывания — письменных и вещественных доказательств, объяснений лиц, участвующих в деле, заключений экспертов, показаний свидетелей, аудио- и видеозаписи, иных документов и материалов. Не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона.

В соответствии с требованиями **относимости доказательств** суд принимает только те доказательства, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела.

Согласно требованию о **допустимости доказательств** обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть

подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами.

В зависимости от **источника сведений о фактах** доказательства делят на:

- личные (источники — физические лица);
- предметные (источники — предметы материального мира, вещественные доказательства).

По способу образования доказательства подразделяются на:

- первоначальные (сведения о фактах получены из первоисточника — показания свидетелей);
- производные (создаются вследствие воздействия факта, подлежащего доказыванию).

По характеру связи между доказательством и фактом, подлежащим доказыванию, доказательства бывают:

- прямые (можно сделать достоверный вывод о наличии или отсутствии доказываемого факта);
- косвенные (сделать вывод можно с большей или меньшей вероятностью).

Доказательственные факты — это такие обстоятельства, которые, будучи установленными в обычном порядке, затем используются судом в качестве доказательств существования юридических фактов предмета доказывания.

Доказательственные факты характеризуются:

- доказательственные факты обычно нуждаются в подтверждении доказательствами;
- после того как с помощью доказательств установлена их достоверность, они сами используются в качестве доказательств, подтверждающих существование интересующих суд фактов, вследствие чего называются доказательственными и выполняют роль связующего звена между средствами доказывания и юридическими фактами, являющимися предметом доказывания.

6. Понятие и цель доказывания. Предмет доказывания и факты, не подлежащие доказыванию.

**Понятие и цель доказывания. Предмет доказывания. Определение его по конкретным гражданским делам. Факты, не подлежащие доказыванию.**

Задача суда состоит в том, чтобы правильно и своевременно рассматривать и разрешать гражданские дела. Правильное рассмотрение и разрешение дела означает: а) достижение верного знания о фактических обстоятельствах дела в результате проведенного процесса и б) точное применение нормы (норм) материального права к установленным фактическим обстоятельствам в судебном решении.

Прежде чем суд придет к выводу о существовании субъективного права или охраняемого законом интереса, он должен точно установить те факты, на которых оно основано. Юридически значимые факты, с которыми нормы материального права связывают правовые последствия, возникают и существуют, как правило, до процесса, поэтому суд не может получить знания о них непосредственно, не прибегая к доказательствам и доказыванию.

*Судебное доказывание — деятельность субъектов процесса по установлению при помощи указанных законом процессуальных средств и способов объективной истинности наличия или отсутствия фактов, необходимых для разрешения спора между сторонами. К субъектам доказывания относились суд и лица, участвующие в деле.*

Состязательное начало процесса предполагает, что определяющим в доказывании являются действия сторон — каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений. Доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле.

*Цель доказывания — убеждение сторонами суда в правомерности своих требований и возражений*

Предметом доказательств служат спорные юридические факты, а именно: существование или несуществование этих фактов.

*Предметом доказывания в гражданском процессе служат юридические факты основания иска и возражений против него, на которые указывает норма материального права, подлежащая применению, т.е. юридические факты материально-правового значения.*

Определение предмета доказывания по конкретным гражданским делам: по иску о возврате долга по договору займа предметом является факт добровольности написания договора займа, факт неисполнения обязательства по договору, причина неисполнения или подтверждение исполнения.

*Три вида фактов не требуют проведения процессуальной деятельности по доказыванию и могут быть положены в обоснование решения суда:*

1. Факты, признанные судом общеизвестными. Общеизвестность факта может быть признана судом лишь при наличии двух условий: объективном — известности факта широкому кругу лиц; субъективном — известности факта суду (судье).

2. Факты преюдициальные — это факты, установленные вступившим в силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу. Указанные факты не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица.

3. Факты, признанные стороной. Признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих обстоятельств. Признание заносится в протокол судебного заседания. Признание, изложенное в письменном заявлении, приобщается к материалам дела.

В случае, если у суда имеются основания полагать, что признание совершено в целях сокрытия действительных обстоятельств дела или под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения, суд не принимает признания, о чем судом выносится определение. В этом случае данные обстоятельства подлежат доказыванию на общих основаниях.

## 7. Распределение обязанности доказывания между сторонами и доказательственная презумпция (понятие и значение).

В уголовном судопроизводстве доказывание составляет процессуальную обязанность компетентных органов — органов предварительного следствия и дознания. Отсутствие таковых в гражданском процессе делает проблему распределения обязанностей по доказыванию характерной только для гражданского судопроизводства.

В соответствии с принципом состязательности обязанность доказывания возложена на стороны. По общему правилу, установленному ГПК, каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений.

Позиция суда в решении этого вопроса определена: суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой стороне надлежит их доказывать, выносит обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались. Непосредственно в доказывание судья включается лишь тогда, когда назначает по делу экспертизу, дает судебные поручения, выдает стороне запрос на получение доказательства или запрашивает доказательства непосредственно.

Обязанность по предоставлению доказательств вменяется не только сторонам, но также распространяется на третьих лиц, заявивших самостоятельные требования на предмет спора, прокурора, предъявившего иск в защиту других лиц, а также субъектов, обратившихся в суд для защиты прав других лиц (неопределенного круга лиц) в силу своих полномочий.

Презумпция (лат.) предположение (виды процессуальная и материальная)

Общее правило по доказыванию и представлению доказательств изменяется при наличии доказательственных презумпций.

*Доказательственные презумпции* — это установленное законом предположение о том, что определенный факт существует, если доказаны некоторые другие, связанные с ним факты. *Доказа-*

*тельственная презумпция* — это предположение о существовании факта или его отсутствии, пока не доказано иное. Если одна из сторон ссылается на презюмируемый факт, она не должна его доказывать. Все остальные лица, участвующие в деле, могут этот факт оспаривать, т.е. все правовые презумпции опровержимы. Доказательственных презумпций немного и все они закреплены нормами материального права: презумпция добропорядочности гражданина (ст. 152 ГК); презумпция собственности (ст. 209 ГК); презумпция вины должника (ст. 401 ГК); презумпция отцовства (ст. 48 ГК) и др.

*Значение:*

1) презумпции являются способом установления обстоятельств гражданских дел. Положив в конкретном случае в основу своего решения презюмируемый факт, суд исходит из высокой степени вероятности соответствия его действительности.

2) юридические предположения являются способом уточнения распределения бремени доказывания. Правильное распределение обязанностей по доказыванию помогает суду с высокой степенью вероятности устанавливать соответствие действительности презюмируемых фактов.

3) Вспомогательное значение презумпций — обеспечение принципа состязательности и равноправия сторон.

## 8. Иск: понятие, элементы. Виды исков.

**Иск** — процессуальное средство защиты нарушенного или оспариваемого права или охранительного законом интереса, основу которого составляет материально-правовое требование одного лица к другому.

### **Основные элементы иска:**

- предмет иска (составляет само материально-правовое требование истца к ответчику);
- основание иска (юридические факты, на которых это материально-правовое требование основано);
- содержание иска (способ защиты субъективного права).

### **По содержанию иски подразделяются на:**

- иски о присуждении (когда истец просит признать за ним спорное право или обязать ответчика совершить определенное действие или воздержаться от его совершения);
- иски о признании (направлены на подтверждение наличия или отсутствия существования спорного права);
- иск об изменении или прекращении правоотношений.

## 9. Сроки в гражданском процессе: понятие, виды сроков.

### Восстановление и продление пропущенных сроков.

Сроки в гражданском процессе (процессуальные сроки) — это устанавливаемая судом или законом продолжительность времени для совершения процессуальных действий.

Процессуальные сроки определяются точной календарной датой, указанием на событие, которое обязательно должно наступить, или периодом времени, в течение которого действие должно быть совершено.

Существуют различные классификации процессуальных сроков:

- **По способу исчисления сроки разделяются на:**
  - исчисляемые определенными периодами времени;
  - определяемые точной календарной датой совершения процессуального действия;
  - определяемые местом, которое они занимают среди процессуальных регламентируемых действий.
- **В зависимости от того, кому адресованы сроки различают:**
  - сроки, обращенные к лицам, участвующим в деле;
  - сроки, обращенные к участникам процесса (свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам, представителям и др.);
  - сроки, обращенные к суду, судье, секретарю судебного заседания и судебному приставу

Восстановление процессуального срока происходит по ходатайству лиц, участвующих в деле. В ходатайстве должны быть указаны причины пропуска процессуального срока, мотивировка для восстановления пропущенного срока, уважительность причин

устанавливается самим арбитражным судом, исходя из конкретных обстоятельств дела, на которые ссылается заявитель. Заявитель должен предоставить доказательства уважительности пропуска процессуального срока.

Рассмотрение вопроса о восстановлении пропущенного срока предшествует разрешению вопроса о рассмотрении процессуального действия по существу. Этот вопрос рассматривается в пятидневный срок с момента поступления ходатайства о восстановлении процессуального срока.

## 10. Судебные расходы:

понятие, виды, порядок распределения.

Под судебными расходами понимаются затраты, понесенные сторонами при рассмотрении дела.

**Кодексом судебные расходы разделены на две группы:**

- государственную пошлину;
- издержки, связанные с рассмотрением дела.

Расходы, связанные с принудительным исполнением судебного решения, Кодекс к числу судебных расходов не относит.

**Распределение судебных расходов.**

Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, суд присуждает возместить с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы, за исключением случаев, когда вызов свидетелей, назначение экспертов, привлечение специалистов и другие действия, подлежащие оплате, осуществляются по инициативе суда.

Данное правило относится также к распределению судебных расходов, понесенных сторонами в связи с ведением дела в апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях.

В случае, если суд вышестоящей инстанции, не передавая дело на новое рассмотрение, изменит состоявшееся решение суда нижестоящей инстанции или примет новое решение, он соответственно изменяет распределение судебных расходов.

Если в этих случаях суд вышестоящей инстанции не изменил решение суда в части распределения судебных расходов, этот во-

прос должен решить суд первой инстанции по заявлению заинтересованного лица.

11. Отказ в принятии искового заявления,  
оставление искового заявления без движения,  
возвращение искового заявления и правовые последствия.

Исковое заявление это документ установленной процессуальным законом формы и содержания, в котором истец излагает материально-правовые требования к ответчику.

Нормы о принятии искового заявления и об отказе в принятии его в целом не являются новыми, но теперь для принятия судьей решения установлен конкретный срок в 5 дней с момента поступления заявления в суд. Хотя в ст. 133 ГПК указанный срок предусмотрен для рассмотрения вопроса о принятии заявления к производству, он действует также в случае отказа в этом или при возвращении заявления.

Поскольку в настоящее время допускается возвращение принятого судьей заявления (ст. 135 ГПК), оснований для непринятия его стало меньше. Перечень оснований к отказу в принятии искового заявления является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Отказ оформляется определением с соблюдением правил ст. 224 ГПК (см. коммент. к ней). При этом судья обязан указать мотивы, по которым в принятии заявления отказано.

В связи с тем, что отказ в принятии заявления обусловлен отсутствием права на предъявление иска, законодатель исключает возможность вторичного обращения в суд с иском к тому же ответчику, с теми же требованиями и по тем же основаниям. Заявитель вправе обжаловать определение судьи об отказе в принятии заявления (см. ст. 371 ГПК и коммент. к ней). Данная норма имеет особое процессуальное значение, поскольку позволяет пересмотреть определение суда первой инстанции, преграждающее дальнейшее движение дела.

Оставление искового заявления без движения имеет целью дать заявителю возможность вторично обратиться в суд при условии

устранения выявленных недостатков. К последним относятся следующие нарушения: не соблюдена форма искового заявления, его содержание не соответствует указаниям ст. 131 ГПК, заявитель не приложил к заявлению его копии по числу ответчиков и третьих лиц или документ об уплате государственной пошлины (абз. 2 и 3 ст. 132 ГПК). Выявив нарушения, судья выносит определение об оставлении заявления без движения, установив срок для их устранения. При выполнении заявителем всех указаний в установленный срок судья выносит определение о возбуждении производства по делу со дня первоначального предъявления заявления в суд. Если предписания судьи своевременно выполнены не будут, заявление возвращается заявителю. Как и в случае вынесения определения об отказе в принятии искового заявления или о возвращении его (ст. 134 и 135 ГПК), на определение об оставлении заявления без движения может быть подана частная жалоба.

## 12. Обеспечение иска (основание, порядок и отмена).

*Целью гражданского судопроизводства является защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов.* Предъявляя иск, истец преследует цель добиться осуществления своего требования к ответчику путем принудительного исполнения его обязанности, которую он не исполнил добровольно. Однако возможны случаи, когда исполнить вынесенное в пользу истца решение либо невозможно, либо очень затруднительно (ответчик может скрыть имущество, вещь может обесцениться или прийти в негодность). Чтобы этого не произошло, суд по заявлению лиц, участвующих в деле, может принять меры по обеспечению иска. Последнее допускается во всяком положении дела.

*Основания:* заявление лиц, участвующих в деле, если непринятие мер по обеспечению иска может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда.

В соответствии со ст. 140 ГПК мерами по обеспечению иска могут быть:

1) наложение ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или других лиц;

2) запрещение ответчику совершать определенные действия;

3) запрещение другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, в том числе передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства;

4) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста (исключении из описи);

5) приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником в судебном порядке.

В необходимых случаях судья или суд может принять иные меры по обеспечению иска. *Меры по обеспечению иска должны быть соразмерны заявленному истцом требованию.*

*Порядок:* Заявление об ОИ рассматривается в день его поступления без извещения ответчика, других лиц, участвующих в деле. Об обеспечении исковых требований суд выносит определение, которое приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений. О принятых мерах суд незамедлительно сообщает в соответствующие госорганы или органы местного самоуправления, регистрирующие имущество или права на него, их ограничения (обременение), переход и прекращение. На основании определения суда об ОИ суд выдает истцу исполнительный лист и направляет ответчику копию определения.

*Отмена:* Обеспечение иска может быть отменено тем же судьей или судом по заявлению ответчика либо по инициативе судьи или суда. Вопрос об отмене ОИ решается в судебном заседании, лица извещаются, однако неявка не является препятствием к рассмотрению.

Обеспечительными мерами ответчику могут быть причинены убытки. Защищая его интересы, суд или судья, допуская обеспечение иска, может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков. Последний после вступления в законную силу решения суда, которым в иске отказано, вправе предъявить к истцу иск о возмещении убытков, причинен-

ных ему мерами по обеспечению иска, принятыми по просьбе истца.

### 13. Подготовка дела к судебному разбирательству.

**Подготовка гражданского дела к судебному разбирательству** — самостоятельная стадия гражданского процесса, которая является обязательной по каждому гражданскому делу и проводится судьей с участием сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей.

Задачи стадии:

- уточняются фактические обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела;
- определяется закон, которым следует руководствоваться при разрешении дела и установлении правоотношений сторон;
- разрешается вопрос о составе лиц, участвующих в деле, и других участниках гражданского процесса;
- представляются необходимые доказательства;
- решается вопрос о примирении сторон.

Истец или его представитель при подготовке дела к судебному разбирательству:

- передает ответчику копии доказательств, обосновывающих фактические основания иска;
- заявляет перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может самостоятельно получить.

Ответчик или его представитель:

- уточняет исковые требования истца и фактические основания этих требований;
- представляет истцу и суду возражения в письменной форме относительно исковых требований;
- передает истцу и судье доказательства, обосновывающие возражения относительно иска;
- заявляет перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно.

14. Предварительное судебное заседание,  
назначение дела к судебному разбирательству  
и порядок извещения участников процесса.

**Предварительное судебное заседание имеет своей целью:**

1) процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству,

2) определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела,

3) определение достаточности доказательств по делу,

4) исследование фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности. Предварительное судебное заседание проводится судьей единолично. Стороны извещаются о времени и месте предварительного судебного заседания. Стороны в предварительном судебном заседании имеют право представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства. В предварительном судебном заседании может рассматриваться возражение ответчика относительно пропуска истцом без уважительных причин срока исковой давности для защиты права и установленного федеральным законом срока обращения в суд. Если срок иск. давности или обращения в суд был пропущен без уважит. причин судья принимает решение об отказе в иске без исследования фактических обстоятельств дела.

О проведенном предварительном судебном слушании составляется протокол в соответствии со ст. 229 и 230 ГПК.

Назначение дела к судебному разбирательству и ее значение. Вызов в суд и другие извещения суда. Порядок вручения повестки о вызове в суд. Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании. Определение выносится, когда дело, по мнению судьи, подготовлено к судебному разбирательству, т.е. определен круг лиц, участвующих в деле; уточнены их требования и возражения; выяснены и истребованы доказательства; ответчику вручена копия заявления. В определении о назначении дела к судебному разбирательству указывается время и место судебного заседания и меры,

обеспечивающие явку участвующих в деле лиц в суд. Местом рассмотрения дела, как правило, является помещение соответствующего суда. При вынесении определения о назначении дела к судебному разбирательству судья извещает стороны и других участников процесса о времени и месте рассмотрения дела.

*Судебные извещения и вызовы:*

Лица, участвующие в деле, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд заказным письмом с уведомлением о вручении, судебной повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование судебного извещения или вызова и его вручение адресату.

Судебное извещение, адресованное лицу, участвующему в деле, направляется по адресу, указанному лицом, участвующим в деле, или его представителем. В случае, если по указанному адресу гражданин фактически не проживает, извещение может быть направлено по месту его работы. Судебное извещение, адресованное организации, направляется по месту ее нахождения. Судебное извещение, адресованное организации, может быть направлено по месту нахождения ее представительства или филиала, если они указаны в учредительных документах.

В соответствии с ГПК в судебных повестках и иных судебных извещениях должна содержаться информация: наименование и адрес суда; указание времени и места судебного заседания или совершения отдельных процессуальных действий; наименование адресата — лица, извещаемого или вызываемого в суд; указание, в качестве кого извещается или вызывается адресат; наименование дела, по которому осуществляется извещение или вызов адресата.

В судебных повестках или иных судебных извещениях, адресованных лицам, участвующим в деле, предлагается представить в суд все имеющиеся у них доказательства по делу, а также указывается на последствия непредставления доказательств и неявки в суд извещаемых или вызываемых лиц, разъясняется обязанность сообщить суду причины неявки.

Одновременно с судебной повесткой или иным судебным извещением, адресованными ответчику, судья направляет копии процессуальных документов, а с судебной повесткой или иным судебным извещением, адресованными истцу, — копию объяснений в письменной форме ответчика, если объяснения поступили в суд.

Обычно судебные повестки и иные судебные извещения доставляются по почте или лицом, которому судья поручает их доставить.

Судебная повестка должна быть направлена не позднее следующего дня после назначения дела к рассмотрению в судебном заседании.

Лицам, участвующим в деле, повестки должны быть вручены с расчетом, чтобы они имели достаточно времени для своевременной явки в суд и подготовки к делу.

С согласия лица, участвующего в деле, судья вправе выдать ему на руки судебную повестку или иное судебное извещение для вручения их другому извещаемому или вызываемому в суд лицу. Это лицо обязано возвратить в суд корешок судебной повестки или копию иного судебного извещения с распиской адресата в их получении.

*Порядок вручения судебной повестки.* Если судебная повестка адресована гражданину, то она вручается ему лично под расписку на подлежащем возврату в суд корешке повестки. Повестка, адресованная организации, вручается соответствующему должностному лицу, которое расписывается в ее получении на корешке повестки. Если лицо, доставляющее судебную повестку, не застанет вызываемого в суд гражданина по месту его жительства, повестка вручается кому-либо из проживающих совместно с ним взрослых членов семьи с их согласия для последующего вручения адресату. При временном отсутствии адресата лицо, доставляющее судебную повестку, отмечает на корешке повестки, куда выбыл адресат и когда ожидается его возвращение. Если неизвестно место пребывания адресата, об этом делается отметка на подлежащей вручению судебной повестке с указанием даты и времени совершенного действия, а также источника информации.

При отказе адресата принять судебную повестку или иное судебное извещение лицо, доставляющее или вручающее их, делает соответствующую отметку на судебной повестке или ином судебном извещении, которые возвращаются в суд.

Адресат, отказавшийся принять судебную повестку или иное судебное извещение, считается извещенным о времени и месте судебного разбирательства или совершения отдельного процессуального действия

## 15. Судебное разбирательство как стадия гражданского процесса.

**Судебное разбирательство** — основная стадия гражданского процесса, где с наибольшей полнотой проявляются все принципы гражданского судопроизводства.

Правосудие по гражданским делам осуществляется путем их рассмотрения и разрешения в судебном заседании. В этой стадии процесса суд исследует и оценивает доказательства, устанавливает фактические обстоятельства по делу, определяет права и обязанности сторон, выносит судебное решение в соответствии с обстоятельствами дела и законом.

Судебное разбирательство с учетом целенаправленности совершаемых процессуальных действий принято делить на четыре составные части:

- подготовительная;
- рассмотрение дела по существу;
- судебные прения и заключение прокурора;
- постановление и оглашение судебного решения.

В ходе подготовительной части судом выясняется наличие необходимых для рассмотрения дела по существу в данном судебном заседании.

В ходе рассмотрения дела по существу исследуются обстоятельства дела.

В ходе судебных прений подводятся итоги проведенного исследования доказательств.

После судебных прений суд удаляется в совещательную комнату для принятия решения. После принятия и подписания решения суд возвращается в зал заседания, где председательствующий или один из судей объявляет решение суда.

## 16. Изменение иска, отказ от иска, признание иска, мировое соглашение.

**Изменение иска. Отказ от иска. Признание иска. Мировое соглашение.**

**Изменение иска.** В соответствии со ст. 34, 165 ГПК истец вправе изменить основания иска, его предмет, увеличить или уменьшить размер исковых требований, отказаться от иска. Изменение иска может касаться либо его предмета, либо основания. *Одновременно изменить и то и другое нельзя*, так как произойдет коренное изменение правоотношения, с которым был связан первоначальный иск. При таком изменении течение срока рассмотрения дела начинается со дня совершения соответствующего процессуального действия.

**Отказ от иска** не является отказом истца от принадлежащих ему материальных прав, хотя в основе его может лежать и прощение долга, и другие правовые формы отказа управомоченного лица от своего права. В любом случае отказ от иска является по своей сути отказом от судебной защиты своих прав, что лишней раз доказывает невозможность отождествления иска с субъективным материальным правом.

Отказ от иска может быть полным или частичным (*уменьшение размера исковых требований*) и возможен в суде как первой, так и второй инстанций. Полный отказ от иска влечет за собой прекращение производства по делу и исключает в последующем возможность обращения истца с тем же самым иском. Однако это правило не распространяется на требования, возникающие из дящихся правоотношений. Отказ от иска в таких случаях не лишает истца права повторного его предъявления, если в будущем вновь возникнут факты, обосновывающие аналогичные требования.

Отказ истца от иска имеет безусловное значение для суда. Суд не вправе обсуждать последствия таких действий и обязан прекращать производство по делу, как только будут соблюдены все процессуальные формальности, связанные с отказом истца от иска (суд выяснит, соответствует ли действие истца его действительным намерениям и разъяснит ему последствия такого действия).

**Признание иска** — согласие ответчика с заявленным требованием истца. Как и отказ от иска, признание может быть полным и частичным. Однако процессуальным последствием такого признания в случае его принятия судом будет вынесение решения об удовлетворении иска.

Признание ответчиком иска проходит под контролем суда. Суд не принимает признания иска, если это действие противоречит закону или нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц.

**Мировое соглашение** — договор, на основе которого истец и ответчик путем соглашения или взаимных уступок разрешают возникший между ними конфликт, в связи с чем необходимость в разрешении спора судом по существу заявленного требования отпадает, дело прекращается, о чем судом выносится определение. Оно может быть заключено на любой стадии процесса, *кроме стадии надзора и возвращения дела*.

Мировое соглашение может быть заключено только участниками спорного материального правоотношения — сторонами и третьими лицами, но никак не прокурором, не органами государственного управления, не общественной организацией или гражданином, предъявившими иск в защиту интересов других лиц. Не принадлежит такое право и третьим лицам, не заявляющим самостоятельных требований на предмет спора.

*Область применения мирового соглашения ограничена.* Если мировым соглашением нарушаются права и охраняемые законом интересы других лиц, то такое соглашение не утверждается. Ряд правоотношений вообще не может быть урегулирован таким образом, поскольку решение этих вопросов отнесено к специальной компетенции суда. Недопустимо утверждение мировых соглашений в тех случаях, когда они нарушают трудовые права работника.

Заявление истца об отказе от иска, признание иска ответчиком и условия мирового соглашения сторон заносятся в протокол судебного заседания и подписываются истцом, ответчиком или обеими сторонами. В случае, если отказ от иска, признание иска или мировое соглашение сторон выражены в адресованных суду заявлениях в письменной форме, эти заявления приобщаются к делу, на что указывается в протоколе судебного заседания.

Суд разъясняет истцу, ответчику или сторонам последствия отказа от иска, признания иска или заключения мирового соглашения сторон.

*При отказе истца от иска и принятии его судом или утверждении мирового соглашения сторон суд выносит определение, которым одновременно прекращается производство по делу. В определении суда должны быть указаны условия утверждаемого судом мирового соглашения сторон. При признании ответчиком иска и принятии его судом принимается решение об удовлетворении заявленных истцом требований.*

В случае непринятия судом отказа истца от иска, признания иска ответчиком или неутверждения мирового соглашения сторон суд выносит об этом определение и продолжает рассмотрение дела по существу.

## 17. Временная остановка судебного разбирательства.

***Приостановление производства по делу — это временная остановка процесса по основаниям, указанных в законе.*** При приостановлении производства по делу никакие действия по нему не могут производиться.

Статья 215 ГПК предусматривает обязательные основания для приостановления производства по делу, ст. 216 ГПК — факультативные основания. Основания приостановления производства по делу не подлежат расширительному толкованию.

Приостановление производства по делу может иметь место на любой стадии процесса (кроме возбуждения дела) и в любом виде производства. Определение о приостановлении производства по делу выносится судом в письменной форме. Производство по делу

приостанавливается до устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление.

**Статья 215 ГПК называет основания, при наличии которых суд обязан приостановить производство по делу:**

1) смерть гражданина, если спорное правоотношение допускает правопреемство, или реорганизация юридического лица, которые являются сторонами в деле или третьими лицами с самостоятельными требованиями. Необходима совокупность фактов: а) смерть гражданина; б) наличие статуса стороны или третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета иска; в) допустимость правопреемства, связанного со смертью гражданина, по спорному правоотношению.

2) признание стороны недееспособной или отсутствие законного представителя у лица, признанного недееспособным. Недееспособным лицо может быть признано только в судебном порядке, в таком же порядке осуществляется ограничение в дееспособности.

3) участие ответчика в боевых действиях, выполнение задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов или просьба истца, участвующего в боевых действиях либо в выполнении задач в

условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов.

4) невозможность рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, административном или уголовном производстве;

5) обращение суда в Конституционный Суд РФ с запросом о соответствии закона, подлежащего применению, Конституции РФ.

**Статья 216 ГПК содержит перечень оснований, при наличии которых суд вправе приостановить производство по делу:**

1) нахождение стороны в лечебном учреждении;

2) розыск ответчика;

3) назначение судом экспертизы;

4) назначение органом опеки и попечительства обследования условий жизни усыновителей по делу об усыновлении (удочерении)

нии) и другим делам, затрагивающим права и законные интересы детей;

5) направление судом судебного поручения в соответствии со ст. 62 ГПК.

Производство по делу приостанавливается до устранения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства по делу. На определение суда о приостановлении производства по делу может быть подана частная жалоба.

Производство возобновляется после устранения по заявлению лиц, участвующих в деле или по инициативе суда.

## 18. Судебные акты суда первой инстанции (понятие, их отличия).

### **Судебные акты суда первой инстанции, их отличие.**

Деятельность суда носит властный характер, и его действия выражаются в виде судебных постановлений, имеющих строго определенную процессуальную форму.

*Под постановлением суда первой инстанции понимаются все выраженные в письменной форме волеизъявления суда как органа государственной власти.* Эти постановления делятся на три группы: решения и определения, судебный приказ.

**Судебное решение** — выносимое именем государства постановление относительно существа спора сторон в исковом производстве, а также объекта процесса в деле особого производства или в деле, возникшем из административно-правовых отношений. Им окончательно разрешается вопрос об охране и защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц, содержится вывод суда о применении определенной нормы права к конкретному делу.

Решение суда придает выводу суда по делу властный, бесспорный и обязательный характер не только для лиц, участвующих в деле, но и для всех субъектов права. Нарушение предписания суда может повлечь за собой определенные юридические последствия — принудительное исполнение, административное или уголовное наказание.

### *Виды судебных решений*

Гражданское процессуальное законодательство различает следующие виды решений: обычные, заочные и дополнительные.

Обычное (основное) или окончательное решение представляет собой нормальный вид судебного решения, выносимого с соблюдением всех правил рассмотрения дела в суде первой инстанции и полностью разрешающее дело по существу заявленного требования.

Заочное решение — решение, вынесенное судом в отсутствие ответчика, извещенного судом о времени и месте рассмотрения дела, но не явившегося и не заявившего письменной просьбы о рассмотрении дела в его отсутствие.

Дополнительным именуется решение, выносимое судом для восполнения пробелов основного решения.

Определение суда первой инстанции — это такое постановление, которым дело по существу не разрешается. Оно выносится по любым иным вопросам процесса, возникающим при рассмотрении, разрешении гражданского дела, исполнении решений судов и иных судебных актов, а также актов других органов, требующих принудительного исполнения.

Судебный приказ — особый вид судебного постановления. Он представляет собой постановление судьи о принудительном исполнении требования кредитора о взыскании с должника денежных сумм либо движимого имущества и имеет силу исполнительного документа. Сущность судебного приказа проявляется в его правоприменительной силе, направленной на принудительное исполнение участниками определенных правоотношений их обязанностей, предписанных нормой права.

19. Требования, которым должно отвечать судебное решение. Устранение недостатков судебного решения.

### **Содержание судебного решения:**

Решение суда состоит из 1) вводной, 2) описательной, 3) мотивировочной и 4) резолютивной частей.

1. **В вводной части** решения суда должны быть указаны дата и место принятия решения суда, наименование суда, принявшего решение, состав суда, секретарь судебного заседания, стороны, другие лица, участвующие в деле, их представители, предмет спора или заявленное требование.

2. **Описательная часть** решения суда должна содержать указание на требование истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвующих в деле.

3. **В мотивировочной** части решения суда должны быть указаны обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы суда об этих обстоятельствах; доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства; законы, которыми руководствовался суд.

В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части решения суда может быть указано только на признание иска и принятие его судом.

В случае отказа в иске в связи с признанием неуважительными причин пропуска срока исковой давности или срока обращения в суд в мотивировочной части решения суда указывается только на установление судом данных обстоятельств.

4. **Резолютивная часть** решения суда должна содержать выводы суда об удовлетворении иска либо об отказе в удовлетворении иска полностью или в части, указание на распределение судебных расходов, срок и порядок обжалования решения суда.

#### ***Составление мотивированного решения суда***

Решение суда принимается немедленно после разбирательства дела. Составление мотивированного решения суда может быть отложено на срок не более чем пять дней со дня окончания разбирательства дела, но резолютивную часть решения суд должен объявить в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела. Объявленная резолютивная часть решения суда должна быть подписана всеми судьями и приобщена к делу.

В соответствии с ГПК решение суда должно быть *законным и обоснованным*. Кроме требований законности и обоснованности решение суда должно отвечать требованиям полноты, *определенности и безусловности*.

Решение является законным в том случае, когда оно вынесено при точном соблюдении норм процессуального права и в полном соответствии с нормами материального права, которые подлежат применению к данному правоотношению, или основано на применении в необходимых случаях закона, регулирующего сходное отношение, или исходит из общих начал законодательства.

Обоснованным решение суда можно признать тогда, когда в нем изложены сведения о фактах, подтвержденные проверенными судом доказательствами, а также когда оно содержит исчерпывающие выводы суда. Под обоснованностью решения суда также следует понимать соответствие его выводов об обстоятельствах дела действительным правоотношениям сторон. При этом суд должен обосновывать свои выводы только на доказательствах, непосредственно исследованных в ходе судебного разбирательства.

В соответствии со ст. 11 ГПК суд обязан разрешать дела на основании действующего законодательства. Суд применяет нормы иностранного права в случаях, установленных законом. В соответствии со ст. 363 ГПК решение суда не может быть признано законным в случае, если: суд не применил закон, подлежащий применению; суд применил закон, не подлежащий применению; суд неправильно истолковал закон.

Требование полноты означает, что решение должно носить исчерпывающий характер. Суд должен вынести решение по каждому заявленному требованию и в отношении всех лиц, участвующих в деле.

Требование безусловности означает то, что исполнимость решения суда не должна ставиться в зависимость от наступления или не наступления каких-либо условий.

Требование определенности означает, что судебным решением не может быть установлено альтернативное право стороны или способ исполнения решения.

Действующее гражданское законодательство допускает альтернативные исполнения решения суда, но в этих случаях речь идет о так называемом факультативном решении.

## 20. Заочное решение.

Основания для заочного производства

В случае неявки в судебное заседание ответчика, извещенного о времени и месте судебного заседания, не сообщившего об уважительных причинах неявки и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствие, дело может быть рассмотрено в порядке заочного производства. О рассмотрении дела в таком порядке суд выносит определение.

При участии в деле нескольких ответчиков рассмотрение дела в порядке заочного производства возможно в случае неявки в судебное заседание всех ответчиков.

В случае, если явившийся в судебное заседание истец не согласен на рассмотрение дела в порядке заочного производства в отсутствие ответчика, суд откладывает рассмотрение дела и направляет ответчику извещение о времени и месте нового судебного заседания.

При изменении истцом предмета или основания иска, увеличении размера исковых требований суд не вправе рассмотреть дело в порядке заочного производства в данном судебном заседании.

Порядок заочного производства

При рассмотрении дела в порядке заочного производства суд проводит судебное заседание в общем порядке, исследует доказательства, представленные лицами, участвующими в деле, учитывает их доводы и принимает решение, которое именуется заочным.

Содержание заочного решения суда определяется правилами ГПК для судебных решений.

В резолютивной части заочного решения суда должны быть указаны срок и порядок подачи заявления об отмене этого решения суда.

Высылка копии заочного решения суда

Копия заочного решения суда высылается ответчику не позднее чем в течение трех дней со дня его принятия с уведомлением о вручении.

Истцу, не присутствовавшему в судебном заседании и просившему суд рассмотреть дело в его отсутствие, копия заочного решения суда высылается не позднее чем в течение трех дней со дня его принятия с уведомлением о вручении.

Обжалование заочного решения суда

Ответчик вправе подать в суд, принявший заочное решение, заявление об отмене этого решения суда в течение семи дней со дня вручения ему копии этого решения.

Заочное решение суда может быть обжаловано сторонами также в кассационном порядке, заочное решение мирового судьи — в апелляционном порядке в течение десяти дней по истечении срока подачи ответчиком заявления об отмене этого решения суда, а в случае, если такое заявление подано, — в течение десяти дней со дня вынесения определения суда об отказе в удовлетворении этого заявления.

Содержание заявления об отмене заочного решения суда

Заявление об отмене заочного решения суда должно содержать:

- 1) наименование суда, принявшего заочное решение;
- 2) наименование лица, подающего заявление;
- 3) обстоятельства, свидетельствующие об уважительности причин неявки ответчика в судебное заседание, о которых он не имел возможности своевременно сообщить суду, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства, а также обстоятельства и доказательства, которые могут повлиять на содержание решения суда;

- 4) просьбу лица, подающего заявление;

- 5) перечень прилагаемых к заявлению материалов.

Заявление об отмене заочного решения суда подписывается ответчиком или при наличии полномочия его представителем и представляется в суд с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле.

Заявление об отмене заочного решения суда не подлежит оплате государственной пошлиной.

Действия суда после принятия заявления об отмене заочного решения суда

Суд извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения заявления об отмене заочного решения суда, направляет им копии заявления и прилагаемых к нему материалов.

Рассмотрение заявления об отмене заочного решения суда

Заявление об отмене заочного решения суда рассматривается судом в судебном заседании в течение десяти дней со дня его поступления в суд. Неявка лиц, участвующих в деле и извещенных о времени и месте судебного заседания, не препятствует рассмотрению заявления.

Полномочия суда

Суд, рассмотрев заявление об отмене заочного решения суда, выносит определение об отказе в удовлетворении заявления или об отмене заочного решения суда и о возобновлении рассмотрения дела по существу в том же или ином составе судей.

Основания для отмены заочного решения суда

Заочное решение суда подлежит отмене, если суд установит, что неявка ответчика в судебное заседание была вызвана уважительными причинами, о которых он не имел возможности своевременно сообщить суду, и при этом ответчик ссылается на обстоятельства и представляет доказательства, которые могут повлиять на содержание решения суда.

Возобновление рассмотрения дела

При отмене заочного решения суд возобновляет рассмотрение дела по существу. В случае неявки ответчика, извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, принятое при новом рассмотрении дела решение суда не будет заочным. Ответчик не вправе повторно подать заявление о пересмотре этого решения в порядке заочного производства

При отмене заочного решения суд возобновляет рассмотрение дела по существу. В случае неявки ответчика, извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, принятое при новом рассмотрении дела решение суда не будет заочным. Ответчик не вправе повторно подать заявление о пересмотре этого решения в порядке заочного производства

Законная сила заочного решения суда  
Заочное решение суда вступает в законную силу по истечении сроков его обжалования (по истечении 7 дней со дня вручения ответчику копии решения).

## 21. Определения суда:

понятие, виды, порядок обжалования.

Определение — вид судебного постановления, которым дело не решается по существу.

В судебных определениях выражается многообразная распорядительная деятельность суда.

Виды определений:

1. По отношению к главному вопросу в деле, к разрешению гражданского дела по существу:

1. Определения, заканчивающие процесс урегулированием спора (заключительные).

а) о прекращении производства дела ввиду отказа истца от иска;

б) утверждающие мировое соглашение сторон.

2. Определения, препятствующие возникновению процесса или заканчивающие его без разрешения либо урегулирования спора (пресекательные).

а) об отказе в принятии искового заявления;

б) о прекращении производства по делу по основаниям, указанным в ГПК;

в) об оставлении иска без рассмотрения.

3. Определения, обеспечивающие нормальный ход процесса до разрешения дела судом первой инстанции (подготовительные).

1) по вопросам движения дела (о принятии искового заявления, о подготовке дела к судебному разбирательству и о назначении дела к судебному разбирательству;

2) об оставлении искового заявления без движения;

3) о приостановлении производства по делу; об отложении разбирательства дела;

4) о продлении или восстановлении процессуального срока;

5) о передаче дела в другой суд; 6) о соединении и разъединении исков);

7) по вопросам привлечения в процесс новых лиц или о замене ненадлежащего ответчика; о привлечении или допущении третьих лиц; 8) об удовлетворении или отклонении отводов составу суда, прокурору, переводчику или секретарю судебного заседания и др.);

9) по собиранию доказательственного материала (о допущении обеспечения доказательства; о назначении экспертизы; 10) о производстве осмотра на месте; об истребовании или приобщении письменных и вещественных доказательств; о вызове свидетелей и др.);

11) об обеспечении иска, о слушании дела в закрытом судебном заседании; о наложении штрафа, и т.п.

4. Определения по поводу постановленного решения и его исполнения. К ним относятся 1) определения о разъяснении решения; 2) о немедленном его исполнении; 3) об обеспечении исполнения решения, не обращенного к немедленному исполнению; 4) об исправлении явно арифметических ошибок; 5) об отсрочке и рассрочке исполнения; об изменении порядка и способа исполнения; о выдаче судом дубликата исполнительного листа и судебного приказа; об индексации присужденных денежных сумм; 6) об отложении исполнительных действий; о приостановлении исполнительного производства; о прекращении исполнительного производства; о привлечении к ответственности за неисполнение судебных актов банком или иным кредитным учреждением; 7) об обжаловании действий судебного пристава-исполнителя; о повороте исполнения решения и др.

5. Определения суда, постановляемые по заявлениям о пересмотре решений по вновь открывшимся обстоятельствам, а также определения по вопросам об отмене заочного решения, поскольку с ними связана возможность суда, вынесшего указанные судебные постановления, самому, без вмешательства вышестоящих судебных инстанций, отменить свое решение.

6. Частные определения постановляются по вопросам, выходящим за пределы спора по данному делу. Обнаружив при рас-

смотрении гражданского дела нарушения законности суд вправе вынести определение, которое направляет соответствующим организациям, должностным лицам для принятия ими мер. Организация, или должностное лицо обязаны сообщить в суд о мерах, принятых ими по частному определению, в месячный срок.

Содержание: При вынесении частных определений по поводу нарушения законности суд обязан указывать, в чем конкретно эти нарушения выражаются. Когда причины и условия, способствующие правонарушению, явились следствием особо серьезных нарушений, касаются нескольких организаций или должностных лиц, частное определение может быть направлено не только в вышестоящую организацию (должностному лицу), но и контролирующим органам. Сообщая частным определением о нарушении законности со стороны конкретного должностного лица, суд в необходимых случаях должен заслушать объяснения таких лиц в судебном заседании. Суд не предрешает, какое именно взыскание должно быть наложено на лицо, в отношении которого выносится частное определение. В отдельных случаях суд может не оглашать частного определения в открытом судебном заседании, если преждевременное разглашение сведений о выявленных нарушениях затруднит их устранение. Но в этом случае он объявляет лицам, участвующим в деле, и лицу, которого оно касается, о вынесении частного определения. Об оглашении частного определения в судебном заседании указывается в протоколе. Если при рассмотрении дела суд обнаружит в действиях стороны, других участников процесса, должностного или иного лица признаки преступления, он сообщает об этом прокурору.

Такие определения заносятся в протокол судебного заседания с указанием: вопроса, по которому выносится определение, мотивов, которыми суд руководствовался (в том числе и ссылки на законы), и самого содержания определения (резольютивная часть). В определении суда, которое по форме представляет самостоятельный процессуальный документ, кроме того, указываются время и место вынесения определения, наименование и состав суда, вынесшего определение, фамилия секретаря судебного заседания, лиц, участвующих в деле, и предмет спора, а также порядок и срок

обжалования определения. Определения суда первой инстанции могут быть обжалованы отдельно от решения суда сторонами и другими лицами, участвующими в деле, и опротестованы прокурором в кассационную инстанцию: (в ред. Федерального закона от 04.01.1999 N 3-ФЗ) 1) в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом; 2) в случаях, когда определение суда преграждает возможность дальнейшего движения дела. На остальные определения суда первой инстанции частные жалобы и протесты не подаются, но возражения против этих определений могут быть включены в кассационную жалобу или протест

## 22. Окончание производства по делу без вынесения решения.

Производство может быть окончено в случае:

- 1) Прекращения производства по делу;
- 2) Оставления заявления без рассмотрения.

Основания прекращения производства по делу свидетельствуют об отсутствии у лица права на иск. Если они выявляются при принятии искового заявления, судья должен отказать в принятии заявления. Перечень **оснований** для прекращения производства по делу является исчерпывающим:

1) дело не подлежит рассмотрению и разрешению в суде в порядке гражданского судопроизводства по основаниям для отказа в принятии искового заявления;

2) имеется вступившее в законную силу и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон.

3) истец отказался от иска, и отказ принят судом;

4) стороны заключили мировое соглашение, и оно утверждено судом;

5) имеется ставшее обязательным для сторон, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, ес-

ли суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;

б) после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемство или ликвидация организации, являвшейся одной из сторон по делу, завершена.

При наличии перечисленных оснований суд выносит **определение о прекращении** производства по делу. Производство может быть прекращено не по всем, а лишь по части требований.

**Процессуальные последствия прекращения** производства по делу, т. е. вторичное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям **не допускается**.

**Основания оставления заявления без рассмотрения** могут быть подразделены на три группы:

1) оставление заявления без рассмотрения в связи с несоблюдением истцом (заявителем) порядка предъявления заявления;

2) оставление заявления без рассмотрения по причине неявки сторон;

3) объективная невозможность рассмотрения дела.

Оставление заявления без рассмотрения **в связи с несоблюдением истцом** (заявителем) порядка предъявления заявления происходит, если:

1) истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон **досудебный порядок** урегулирования спора и возможность применения этого порядка не утрачена. Досудебная процедура рассмотрения дел, установленная трудовым, семейным и другим законодательством, может быть установлена в договорах;

2) заявление **подано недееспособным лицом**. Данное обстоятельство должно было быть установлено в момент принятия заявления к производству и возвращено заявителю. Однако если отсутствие дееспособности было выявлено позже, то суд оставляет заявление без рассмотрения;

3) заявление подписано или подано **лицом, не имеющим полномочий** на его подписание или предъявление иска. Данное об-

стоятельство также должно было быть установлено в момент принятия заявления и возвращено заявителю. При обнаружении перечисленных фактов после возбуждения дела заявление подлежит оставлению без рассмотрения;

4) **в производстве этого или другого суда**, арбитражного суда имеется возбужденное ранее дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям. В силу п. 5 ч. 1 ст. 135 ГПК обнаружение данного факта на стадии принятия заявления должно влечь за собой возвращение заявления. Обнаружение в производстве этого или иного суда тождественного иска после возбуждения дела ведет к оставлению заявления без рассмотрения.

**Оставление заявления без рассмотрения по причине неявки сторон происходит**, если:

1) стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились в суд по вторичному вызову;

2) истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу. **Объективная невозможность рассмотрения дела.** Заявление не рассматривается судом, если имеется соглашение сторон о передаче данного спора на рассмотрение и разрешение третейского суда и от ответчика до начала рассмотрения дела по существу поступило возражение относительно рассмотрения и разрешения спора в суде. При наличии оснований суд (судья) выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором указывает, как устранить обстоятельства, приведшие к оставлению заявления без рассмотрения. После устранения препятствий для рассмотрения дела заинтересованное лицо обращается с заявлением в суд в общем порядке. Определение об оставлении заявления без рассмотрения может быть обжаловано в частном порядке.

### 23. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений (общая характеристика).

Название данного вида судопроизводства в ГПК более точно отражает характер правоотношений, рассматриваемых в порядке, предусмотренном подразделом 3 ГПК. Ранее данный вид судопроизводства обозначался как производство по делам, вытекающим из административно-правовых отношений, что являлось юридически неточным.

Суд рассматривает дела, возникающие из публичных правоотношений, об оспаривании нормативных правовых актов, оспаривании решений, действий или бездействия органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, защите избирательных прав или права на участие в референдуме, иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда.

Для возбуждения данного вида судопроизводства необходима подача заявления заинтересованного лица. Если при подаче заявления обнаружится, что имеет место спор о праве, судья оставляет заявление без движения. Если имеется решение суда, принятое по заявлению о том же предмете и вступившее в законную силу, судья отказывает в принятии заявления.

Так, при рассмотрении данной категории дел не применяются правила заочного производства, а также в данном случае суд не связан основаниями и доводами заявленных требований. Суд может признать обязательной явку в судебное заседание представителя органа государственной власти;) органа местного самоуправления, должностного лица. Принцип состязательности также имеет свою специфику в данном виде судопроизводства, так как обязанности по доказыванию возлагаются на орган, принявший нормативный правовой акт, а также на органы и лица, которые приняли оспариваемое решение или совершили оспариваемое действие (бездействие). Суд при рассмотрении дела из указанных

правоотношений может истребовать доказательства по своей инициативе в целях правильного разрешения дела.

После вступления в законную силу решения суда по делу, возникающему из публичных правоотношений, лица, участвующие в нем, а также иные лица не могут заявлять в суде те же требования и по тем же основаниям.

#### 24. Апелляционное и кассационное производство по обжалованию решений суда первой инстанции.

Решения всех судов первой инстанции могут быть обжалованы в суде второй инстанции или в надзорной инстанции.

Для мировых судов второй инстанцией является районный суд, именуемый судом апелляционной инстанции, для районного суда — суд субъекта РФ (в Москве это Московский городской суд), именуемый судом кассационной инстанции, а обжалование решений, вступивших в законную силу происходит в президиуме судов субъектов РФ и именуется судом надзорной инстанции.

Таким образом, обжалование можно разделить на 2 группы:

обжалование решений суда, не вступивших в законную силу (апелляция, кассация);

обжалование решений суда, вступивших в законную силу.

#### *ОБЖАЛОВАНИЕ РЕШЕНИЙ, НЕ ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ*

Существуют некоторые отличия при апелляционном обжаловании и кассационном обжаловании.

При обжаловании решений мировых судей (апелляционное обжалование) следует подавать апелляционную жалобу на определенное решение мирового судьи в районный суд через суд, вынесший решение, т.е. адресовать жалобу необходимо в суд апелляционной инстанции, а направлять в мировой, суд который вынес решение. Также необходимо соблюдать строго установленный срок для обжалования, в противном случае такое решение вступит в законную силу и его можно будет обжаловать только в надзорной инстанции.

#### **Требования к апелляционной жалобе:**

наименование районного суда, в который адресуется жалоба. Резолютивная часть любого решения суда должна содержать указание на то, в какой суд и в течение какого срока может быть обжаловано решение суда. Поэтому трудностей с выяснением суда, которому необходимо адресовать жалобу, не возникает;

наименование лица, подающего жалобу, его место жительства или место нахождения;

указание на обжалуемое решение мирового судьи. Решение суда идентифицируется по наименованию суда и дате его принятия;

доводы жалобы;

просьбу заинтересованного лица;

перечень прилагаемых к жалобе документов.

При подаче апелляционной жалобы следует приложить к ней все документы, которые подтверждают ваши доводы и согласно требованиям законодательства количество копий этих документов должно соответствовать числу заинтересованных лиц (плюс одна копия документов для суда).

Если апелляционная жалоба не соответствует вышеуказанным требованиям, то мировой судья оставляет ее без движения и предоставляет подателю жалобы срок на устранение недостатков. После устранения недостатков в установленный срок дело направляется в районный суд для рассмотрения жалобы по существу. Если же недостатки не будут исправлены, то жалоба возвращается ее заявителю. На определение об оставлении жалобы без движения, о возвращении жалобы может быть подана частная жалоба.

Лица, участвующие в деле, вправе представить свои возражения на апелляционную жалобу и представить свои доказательства законности и обоснованности обжалуемого решения.

Пересмотр дела в апелляционном порядке производится по правилам производства в суде первой инстанции, т.е. дело рассматривается заново. При этом закон не запрещает представлять новые доказательства и устанавливать новые факты.

Лицо, подавшее апелляционную жалобу, вправе отказаться от нее в письменной форме до принятия решения или определения районным судом.

В случае принятия отказа от жалобы судья выносит определение о прекращении апелляционного производства, если решение или определение не было обжаловано другими лицами.

В кассационной инстанции обжалуются решения всех судов первой инстанции, кроме решений мировых судов.

Решения судов первой инстанции могут обжаловать лица, участвующие в деле и не согласные с решением (кассационная жалоба) и прокурор (кассационное представление).

**Кассационная жалоба** подается в суд субъекта РФ через суд, вынесший решение.

При подаче кассационной жалобы следует соблюдать требования законодательства. Данные требования — такие же, как и у апелляционной жалобы. В противном случае судья районного суда оставляет ее без движения, о чем выносится определение, и предоставляет срок на устранение недостатков. После устранения недостатков дело направляется в кассационную инстанцию. В случае невыполнения требований судьи, жалоба возвращается ее подателю.

Лица, участвующие в деле, могут подать в суд кассационной инстанции возражения на заявленную кассационную жалобу в письменной форме и с приложением документов, подтверждающих свои доводы по заявленным доводам в возражении на жалобу.

Лицо, подавшее кассационную жалобу, имеет право отказаться от жалобы.

В кассационной инстанции дело рассматривается тремя профессиональными судьями (судебной коллегией) где один из них — председательствующий — находится посередине и руководит процессом.

В начале слушания лицам разъясняются их права и обязанности, и в это время можно заявить возражение на кассационную жалобу. После этого один из судей (судья-докладчик) докладывает (читает) какое дело слушается, в чем заключается спор и какое решение было вынесено. Дальше предоставляется слово участникам. Первым выступает тот кто подавал жалобу, если решение обжаловали обе стороны то первым выступает истец.

В суд кассационной инстанции не представляются новые доказательства, как в суд апелляционной инстанции, однако возможен случай когда коллегия судей признает, что доказательства, представленные им не могли быть представлены в суд первой инстанции. Так же суд кассационной инстанции может истербовать доказательства и допрашивать свидетелей, если в этом было отказано в суде первой инстанции.

Суд кассационной инстанции по результатам рассмотрения дела выносит кассационное определение, которое принимается судьями в совещательной комнате и оглашается резолютивная часть сторонам. Определение вступает в силу с момента принятия и оглашения резолютивной части сторонам.

## 25. Полномочия суда апелляционной и кассационной инстанций.

**При рассмотрении дела по апелляционной жалобе суд вправе:**

оставить решение мирового судьи без изменения, жалобу — без удовлетворения. В этом случае апелляционная инстанция выносит постановление в форме определения;

изменить решение мирового судьи или отменить его и принять новое решение. В этом случае судебное постановление именуется апелляционным решением;

отменить решение мирового судьи полностью или частично и прекратить судебное производство либо оставить заявление без рассмотрения. Это также оформляется определением суда.

Основания для отмены решения в апелляционном порядке те же, что и для отмены в кассационном порядке.

Постановление суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия, но может быть обжаловано в порядке надзора.

**Суд кассационной инстанции при рассмотрении кассационной жалобы вправе:**

оставить решение суда первой инстанции без изменения, а кассационную жалобу без удовлетворения;

отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в том же или ином составе судей, если нарушения, допущенные судом первой инстанции, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции;

изменить или отменить решение суда первой инстанции и принять новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся и дополнительно представленных доказательств;

отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения.

Отмене подлежат необоснованные и незаконные решения.

Необоснованными признаются решения если:

обстоятельства, имеющие значение для дела, определены неправильно;

установленные судом первой инстанции обстоятельства, имеющие значение для дела, не доказаны;

изложенные в решении суда первой инстанции выводы не соответствуют обстоятельствам дела.

Незаконным решение признается если:

неправильно применены нормы материального права (трудовое, гражданское и т.д.)

неправильно применены нормы процессуального права (ГПК РФ)

Неявка кого-нибудь из лиц в суд для слушания дела по кассационной жалобе не является препятствием для рассмотрения дел в их отсутствие.

Еще одним отличием суда кассационной инстанции от суда апелляционной инстанции является отсутствие протокола, т.е. во время судебного слушания секретарем не ведется протоколирование слушания дела.

Определение, вынесенное судом кассационной инстанции, так же, как и определение, вынесенное судом апелляционной инстан-

ции, вступает в законную силу немедленно, и может быть обжаловано в суд надзорной инстанции.

## 26. Основания к отмене и изменению судебных решений.

Основаниями для отмены или изменения решения мирового судьи в апелляционном порядке, решения суда в кассационном порядке

1) неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела; 2) недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела; 3) несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела; 4) нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

Нормы материального права считаются нарушенными или неправильно примененными в случае, если: а) суд не применил закон, подлежащий применению; б) суд применил закон, не подлежащий применению; в) суд неправильно истолковал закон.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для отмены решения суда первой инстанции только при условии, если это нарушение или неправильное применение привело или могло привести к неправильному разрешению дела.

Решение суда первой инстанции подлежит отмене независимо от доводов кассационных жалобы, представления в случае, если:

- 1) дело рассмотрено судом в незаконном составе;
- 2) дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания;
- 3) при рассмотрении дела были нарушены [правила](#) о языке, на котором ведется судебное производство;
- 4) суд разрешил вопрос о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

5) решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые указаны в решении суда;

6) решение суда принято не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;

7) в деле отсутствует протокол судебного заседания;

8) при принятии решения суда были нарушены [правила](#) о тайне совещания судей.

При оставлении апелляционных жалобы, представления без удовлетворения суд обязан указать в определении мотивы, по которым доводы жалобы, представления признаны неправильными и не являющимися основанием для отмены решения мирового судьи.

Отмена решения суда первой инстанции с прекращением производства по делу или оставлением заявления без рассмотрения

Решение суда первой инстанции подлежит отмене в кассационном порядке с прекращением производства по делу или оставлением заявления без рассмотрения по основаниям: дело не подлежит рассмотрению и разрешению в суде в порядке гражданского судопроизводства по основаниям, предусмотренным пунктом 1 части первой [статьи 134](#) настоящего Кодекса;

имеется вступившее в законную силу и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

истец отказался от иска и отказ принят судом;

стороны заключили мировое соглашение и оно утверждено судом;

имеется ставшее обязательным для сторон, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;

после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемство или

ликвидация организации, являвшейся одной из сторон по делу, завершена.

Или при наличии оснований для оставления без рассмотрения.

## 27. Пересмотр вступивших в законную силу судебных постановлений в порядке надзора.

Пересмотр в порядке надзора как стадия процесса представляет собой совокупность тесно связанных между собой процессуальных отношений, возникающих в суде надзорной инстанции с целью проверки законности судебных решений, определений, постановлений, вступивших в законную силу.

Пересмотр вступивших в законную силу решений, определений, судебных приказов в порядке надзора — самостоятельная стадия процесса.

Необходимость такой стадии обусловлена рядом обстоятельств. Суды апелляционной и кассационной инстанций проверяет законность и обоснованность только решений и определений, не вступивших в законную силу, которые были обжалованы лицами, участвующими в деле. Однако срок кассационного и апелляционного обжалования судебных постановлений не велик и на некоторые решения, определения апелляционные и кассационные жалобы могут быть не поданы по различным причинам. Возможна ситуация, когда вступившее в законную силу судебное решение оказывается незаконным. Наконец, рассмотрение дела судами апелляционной и кассационной инстанций не всегда обеспечивает исправление судебной ошибки. Все это свидетельствует о том, что проверка вступивших в законную силу судебных решений в порядке надзора является дополнительной гарантией защиты прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций.

Кроме того, задачей суда надзорной инстанции является обеспечение единообразного применения закона. Надзорной инстанции в современных условиях отводится важная роль в формировании судебной практики.

Эти обстоятельства предопределили наличие в гражданском процессуальном законодательстве института пересмотра судебных

постановлений в порядке надзора. В порядке надзора проверяется законность судебных решений и определений, вступивших в законную силу.

Надзорная жалоба или представление прокурора подается в вышестоящий суд (относительно вынесенного решения по 1 инстанции или кассационного/апелляционного определения)

Судебные постановления могут быть обжалованы в суд надзорной инстанции в течение **шести месяцев** со дня их вступления в законную силу при условии, что указанными лицами были исчерпаны иные установленные настоящим Кодексом способы обжалования судебного постановления до дня его вступления в законную силу.

В соответствии с ГПК РФ основаниями для отмены или изменения судебных постановлений нижестоящих судов в порядке надзора являются существенные нарушения норм материального или процессуального права.

Судья, которому в соответствии со ст.379 ГПК РФ переданы на рассмотрение надзорная жалоба или представление прокурора, должен проверять, указано ли в жалобе или представлении, нарушение какого

закона допущено судами и в чем состоит **существенность** нарушения. В случае отсутствия такого указания жалоба или представление прокурора должны быть возвращены лицу, их подавшему, без рассмотрения по существу. Такое же указание должно содержаться и в определении суда надзорной инстанции в случае отмены или изменения судебных постановлений.

Существенность нарушения норм процессуального права суд надзорной инстанции устанавливает по правилам ст.364 ГПК РФ, в которой указаны случаи таких нарушений, которые влекут безусловную отмену судебных постановлений независимо от доводов жалобы или представления:

- 1) дело рассмотрено судом в незаконном составе;
- 2) дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания;

3) при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судебное производство;

4) суд разрешил вопрос о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

5) решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые указаны в решении суда;

6) решение суда принято не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;

7) в деле отсутствует протокол судебного заседания;

8) при принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещания судей.

Другие нарушения норм процессуального права признаются существенными и влекут отмену судебных постановлений при условии, что они привели или могли привести к неправильному разрешению дела.

Нарушение норм материального права суд надзорной инстанции устанавливает по правилам ст.363 ГПК РФ:

суд не применил закон, подлежащий применению;

суд применил закон, не подлежащий применению;

суд неправильно истолковал закон.

Существенность этих нарушений оценивается и признается судом надзорной инстанции по каждому делу с учетом его конкретных обстоятельств и значимости последствий этих нарушений для лица, в отношении которого они допущены (нарушения его прав, свобод или охраняемых законом интересов).

Предметом пересмотра в порядке надзора являются такие постановления, которые вступили в законную силу. Ими могут быть не только решения и определения суда первой инстанции, но и определения судов кассационной инстанции, а также определения и постановления судов надзорной инстанции.

## 28. Полномочия суда, рассматривающего дело в порядке надзора.

Полномочия суда надзорной инстанции

Суд, рассмотрев дело в порядке надзора, вправе:

1) оставить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции без изменения, надзорную жалобу или представление прокурора о пересмотре дела в порядке надзора без удовлетворения;

2) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение;

3) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;

4) оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;

5) отменить либо изменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело для нового рассмотрения, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права;

6) оставить надзорную жалобу или представление прокурора без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных [статьей 379.1](#) настоящего Кодекса. Надзорная жалоба или представление прокурора возвращается судьей без рассмотрения по существу, если:

1) надзорная жалоба или представление прокурора не отвечает требованиям к содержанию жалобы;

2) надзорная жалоба или представление прокурора поданы лицом, не имеющим права на обращение в суд надзорной инстанции;

3) пропущен [срок](#) обжалования судебного постановления в порядке надзора и к надзорной жалобе не приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении этого срока;

4) поступила просьба о возвращении или об отзыве надзорной жалобы или представления прокурора;

5) надзорная жалоба или представление прокурора поданы с нарушением правил подсудности, установленных [статьей 377](#) настоящего Кодекса.

Надзорная жалоба или представление прокурора должны быть возвращены в течение десяти дней со дня их поступления в суд надзорной инстанции.

При рассмотрении дела в надзорном порядке суд проверяет правильность применения и толкования норм материального и процессуального права судами, рассматривавшими дело, в пределах доводов надзорной жалобы или представления прокурора. В интересах законности суд надзорной инстанции вправе выйти за пределы доводов надзорной жалобы или представления прокурора. При этом суд надзорной инстанции не вправе проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются, а также законность судебных постановлений, которые не обжалуются.

Указания вышестоящего суда о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело.

Определение или постановление суда надзорной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия.

**Основаниями для отмены или изменения судебных постановлений** в порядке надзора являются существенные нарушения норм материального или процессуального права, повлиявшие на исход дела, без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

## 29. Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам.

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам — это самостоятельная исключительная стадия гражданского процесса, возбуждаемая по заявлению лица, участвующего в деле, или его представителя, оспаривающего судебный акт в связи с открытием существовавших на момент рассмотрения дела обстоятельств, которые не были и не могли быть известны заявителю в период судебного разбирательства. Основаниями для пересмотра решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции, вступивших в законную силу, являются:

1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

2) заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

3) преступления сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей, преступления судей, совершенные при рассмотрении и разрешении данного дела и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

4) отмена решения, приговора, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции;

5) признание Конституционным Судом Российской Федерации не соответствующим [Конституции](#) Российской Федерации закона, примененного в конкретном деле, в связи с принятием решения, по которому заявитель обращался в Конституционный Суд Российской Федерации.

Вступившие в законную силу решение, определение суда первой инстанции пересматриваются судом, принявшим эти решение, определение. Пересмотр решений, определений судов апелляционной, кассационной или надзорной инстанции, постановлений президиумов судов надзорной инстанции, на основании которых изменено решение суда первой инстанции или принято новое решение, производится судом, изменившим решение суда или принявшим новое решение.

Заявление, представление о пересмотре решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции подаются сторонами, прокурором, другими лицами, участвующими в деле, в суд, принявший решение, определение или постановление. Такие заявление, представление могут быть поданы **в течение трех месяцев** со дня установления оснований для пересмотра.

Суд рассматривает заявление о пересмотре решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции в судебном заседании. Стороны, прокурор, другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.

Суд, рассмотрев заявление о пересмотре решения, или удовлетворяет заявление и отменяет решение, или отказывает в их пересмотре.

Определение суда об удовлетворении заявления о пересмотре решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции обжалованию не подлежит.

В случае отмены решения дело рассматривается судом по правилам, установленным ГПК.

### 30. Исполнение судебных постановлений.

**Принудительное исполнение** (далее — исполнение) судебных актов и актов других органов в Российской Федерации возлагается на службу судебных приставов (далее — служба судебных приставов) и службы судебных приставов субъектов Российской Федерации (далее — службы судебных приставов).

**Исполнительное производство** представляет собой деятельность судебных приставов-исполнителей и других участников правоотношений, складывающихся в процессе реализации судебных исполнительных листов и иных исполнительных документов, посредством государственного принуждения.

**Задачей исполнительного производства** является правильное и своевременное исполнение судебных и иных актов органов и должностных лиц, а в предусмотренных законодательством Российской Федерации случаях исполнение иных документов в целях защиты нарушенных прав, свобод и законных интересов граждан и организаций.

Непосредственное осуществление функций по принудительному исполнению судебных актов, актов других органов и должностных лиц возлагается на судебных приставов-исполнителей

структурных подразделений территориальных органов Федеральной службы судебных приставов.

Исполнительное производство отделено от судебной власти и отнесено к ведению органов исполнительной власти. Суды, разрешая правовые конфликты, вынося судебные акты и осуществляя контроль за исполнительным производством, освобождены от обязанности по обеспечению исполнения принятых ими исполнительных документов.

## Теория Государства и права

### 1. Предмет и метод-я ТГП. Место ТГП в системе юридических наук.

**Предметом** ТГП явл наиболее общие закономерности возникновения, развития и функцион-я Г и П. ТГП — наука теоретическая, общств. **Методология** —Предст собой совокупность принципов , правил, научных приемов прим для получения истинных знаний. Сист М ТГиП вкл в себя след методы: 1. **Общенаучные М:** диалектика — метод познания явлений действительности в их развитии и самодвижении; Анализ — расчленение объекта на элементы; Синтез — соединение элементов в единое целое; Индукция — умозаключение от фактов к гипотезе; Дедукция — умозаключение от общего к частному; Аналогия — сходство, подобие; Абстрагирование — отвлечение от частных признаков; Моделирование — построение моделей сущ-х предметов и явлений. **Специальные М:** Системный, Сравн-й, Функциональный, Статист-й, Матем-й **Частнонаучные методы:** Сравнит. правоведение — изучение прав. систем разл гос-в, Прав. эксперимент — апробация, Прав. прогноз-е.. **Место ТГП в системе юр.** след. группы: 1) теоретико-истор. науки — ТГП, история гос. и права зарубежная и отечественная, история прав. и полит.учений. 2) отраслевые юр. науки — гр. право, уг. право, констит-е право, адм., и др. 3) прикладные юр. науки — криминалистика, суд. медицина, суд. психиатрия, суд. статистика и др. 4) организ.науки — судоустр-во, орг-ция прокуратуры, адвокатуры, нотариата и др. 5) м/унар. науки — м/унар. публичное, межд. частное право и др

### 2. Функции теории гос-ва и права.

1) Гносеологическая означает изучение и объяснение процессов, происходящих в гос-но-прав. надстройке, определение их сущности и содержания, и тенденции развития. 2) Онтологическая ф. общая теория отвечает на вопросы, что такое

гос-во, право, как они возникли, какова их судьба в будущем. 3) Эвристическая ф. Эвристика — это искусство нахождения истины, новых открытий. 4) Методологическая ф. закл в том, что вырабатываемые общей теорией методы познания гос-но-прав. явлений исп отраслевыми юр. науками как средство решения отраслевых теоретических проблем. 5) Идеологическая ф. присуща всем общественным наукам. ТПП неразрывнр связана с политико-прав. идеологией, т.е. с совокупностью взглядов и идей относительно действующих в обществе политического режима, 7) Практически — организаторская ф. содержание кот объемно и многообразно. ТПП разрабатывает рекомендации и предложения по соверш действующего зак-ва, 8) Прогностическая ф. состоит в том, что на основе выявленных закономерностей в развитии гос-ва и права общая теория выдвигает прогнозы (гипотезы) их дальнейшего развития.

### 3. Теории проихс. гос-ва.

1) **Теологическая** Она объясняет возникновение и существование гос-ва божьей волей, результатом божьего промысла. Гос-во вечно как сам бог. 2) **Патриархальная**— истоки заложил Аристотель. Он считал, что люди как коллективные существа стремятся к общению и образованию семей, а их развитие ведет к образованию гос-ва. 3) **Договорная**, основывалась на 2-х положениях: — до возникн-я гос-ва и права люди жили в условиях так наз-го естеств. состояния; — гос-во возникает в результате заключения обществ. договора. 4) **Марксистская** (классовая) — создатели К.Маркс и Ф.Энгельс. главным положением явл. учение о социально — экон. формации, основанной на конкретном способе производства и соотв-х. формах собственности. 6) **Расовая** — ее основу составляет постулат о том, что люди вследствие их физ. и психической неравноценности образуют высшие и низшие расы. Расовая теория недемократична, негуманна, пропагандирует вражду м/у народами. 7) **Органическая** теория — получила широкое распространение в трудах Г. Спенсера. Гос-во будучи разновидностью биологического организма имеет мозг

(правителей) и средства выполнения его решений (подданных). 8) **Психол.**— заложена еще в Др. Риме. Цицерон полагал, что люди объединились в гос-во в силу врожденной потребности жить вместе. Гос-во и право порождаются эмоциями и переживаниями людей, а не матер. условиями жизни.

#### **4. Власть и соц нормы догос общества.**

Власть носила обществ характер, т.к. исходила от общины, кот сама формировала органы самоуправления. Община в целом была источником власти, и ее члены непосредственно осуществляли всю ее полноту. Особенности власти: 1) Власть присуща любой организованной, общности людей,.2) всегда сущ и функционирует в рамках общественного отношения и др. Особенностью соц-х норм в догос период являлось то, что они, по сути, входили в самую жизнедеятельность людей, выражая и обеспечивая социально-экономическое единство рода, племени. Это было связано с несовершенством орудий труда, его низкой производительностью. Соц. нормы первобытного общества обеспечивали сущ экономики и продолжение рода, рег способы добывания пищи и сохраняли брачно-семейные отношения. Эти нормы называли мононормами — где главный интерес выжить. Мононормы выступали и нормами организации соцжизни, и нормами первобытной морали, и ритуалами и т.п. Признаки соц. норм сущ в догос. период: 1) регулировали отношения м/у людьми, что стало отличать их от норм несоц. — технических, физиологических и др. 2) реализовались в виде обычаев; 3) существовали в поведении и в сознании людей; 4) обеспечивались силой привычки, а также мерами убеждения и принуждения; 5) имели систему табу —; права и обязанности — отсутствовали. 6) выражали интерес всех членов рода и племени.

#### **5. Понятие и виды власти.**

Особенности гос власти. Власть в самом общем виде предст — способность некоего субъекта подчинять себе волю и поведение другого субъекта в своих собственных интересах или в интересах других лиц. Власть имеет различные виды: например, власть рода,

племени, власть полит., гос-ая, эк-кая, общест. объединений, родительская, церковная и т.п. Классификации власти: 1) с точки зрения социального уровня различают власть: — в масштабе всего общества; — внутри коллектива (организации); — в отношениях м/у индивидами. 2) на полит. и неполит.. 3) в зависимости от способа организации власти: — на демократическую и недемократическую. 4) Легальная — власть, ограниченная законом и действующая в рамках закона, и легитимная власть — это власть, признанная населением страны, кот ей доверяет. **Особенности гос. власти:** 1) Реализуется через гос-во и его органы — только гос. власть имеет аппарат принуждения; 2) Публична — Под публичностью понимается — обществ хар-р гос. власти; 3) Суверенна, обладает верховенством и единством внутри страны и независимостью вовне. 4) Универсальна — распространяется на всю территорию страны и все ее население; 5) Обладает монопольным правом на издание законов и других общеобязат актов юр. хар-ра.

## **6. Пон. и признаки гос-ва. Класс. и соц. подходы к пониманию сущности гос-ва.**

**Гос-во** — это властно — полит. организация общества, обладающая гос-м суверенитетом, специальным аппаратом управления и принуждения, гос. казной и устанавливающая прав. порядок на определенной территории. **Признаки гос-ва:** 1) наличие публичной власти, располагающей специальным аппаратом управления и принуждения 2) территориальную организацию населения 3) гос-ый суверенитет 4) всеобъемлющий, общеобязат-ный хар-р актов гос-ва, 5) наличие гос. казны, что связано с налогообложением и взиманием налогов **Классовый подход** — сущность гос-ва определяется как выражение интересов и воли экономически господствующего класса и навязывание воли этого класса всему обществу. Полит. власть которой обладает господствующая группа позволяет устанавливать привилегии меньшинства над большинством **Соц. подход** Сущность гос-ва видится в его способности объединять все общество, разрешать возникающие противоречия и конфликты, выступать средством

достижения социального согласия и компромисса. Данный подход основывается на общечеловеческой, общесоц. природе гос-ва. Он ориентирует на демокр. методы управления обществом. Он подчеркивает ценность для общества гос. организации.

## **7. Типология гос-в: формац.и цивилиз.подход.**

Тип.гос-ва — это его специф.классификация предназн.для разделения всех прошлых и настоящих государств на такие группы, чтобы жто дало возм-ть раскрыть их соц.сущность. сущ. 2 подхода:Форм.п.Главный критерий выступ.соц.-эконом.признаки(обществе-эконом. формация). Выдел. след. типы гос-ва:рабовладельч., феод,буржуазный, социалист., еще добавляют азиатский способ произв-ва и прафеодализм. Цивилиз.п. Осн.критерий выступ. духов. признаки –культур., религиозн., национ., психолог. и пр.Выделяют след.цивилизации: египетскую, китайскую, западн,правосл., мексикан. и т.п.

## **8. Понятие, значение и класс-ии функций гос-ва. Формы реал. гос функций.**

Функции гос-ва — это главные социально значимые направления его деят-ти на конкретно-историческом этапе развития общества. Значение: С помощью функций предется возможным с достаточно высокой точностью определить характер деят-ти гос-ва, Класс-я: 1) по формам деят-ти, основанную на принципе разделения властей: 2) по продолжительности действия функции гос-ва подразд.на: — постоянные — временные 3) по значимости: — главные — функции, имеющие приоритетное значение на том или ином этапе 4) по сферам деят-ти: — внутренние ; -внешние. 5) общие функции: — экономическая; — полит.; — социальная; — идеологическая;- экологическая. Гос-во осуществляет свои функции в особых формах. **Формы реализации** Правовые формы — это весь мех прав. регул-я, кот располагает гос-ва. Неправовые формы — это контрольная, идеологическая, воспитательная, информационно — техническая, и др. виды гос. деят-ти. Более предпочтительна класс-я основных форм выполнения функций гос-ва: правовые и организационные

формы.

### **9. Понятие, виды и хар-ка внутренних функций гос-ва.**

Внутренние Ф. гос-ва — это осн направления деят-ти гос-ва по выполнению стоящих перед ним внутренних задач. К внутренним функциям гос-ва относят: полит., эк-кую, соц-ную, экологическую, налогообложения и фин. контроля, охраны прав и свобод граждан, обеспечение законности и правопорядка. 1) Полит. ф. составляет обеспечение народовластия; создание жизнеспособного демократического общества; 2) Экономическая ф. — обеспечение благоприятных условий эк-го развития 3) Социальная ф. — обеспечение общественного благополучия, 4) Экологическая ф. — обусловлена социальной обязанностью гос-ва обеспечить экологическое благополучие граждан и экологическую безопасность страны. 5) Налогообложение и финансовый контроль — налоговая ф. призвана обеспечить и гарантировать практически все направления деят-ти гос-ва. 6) Фин. контроль — один из видов гос. контроля за образованием, распределением и использованием всех ресурсов финансовой системы страны, в эту систему включаются не только гос. финансы, но и рынок ц/бумаг, валютные ценности и др. 6) Защита прав и свобод граждан, обеспечение законности и правопорядка — обеспечение прав чел-ка и гражданина — главный критерий демократического гос-ва.

### **10. Понятие, виды и хар-ка внешних функций гос-ва.**

Внешние Ф. гос-ва — это осн направления деят-ти гос-ва по выполнению стоящих перед ним внешних задач. К внешним функциям гос-ва относят: обеспечение интеграции в мировую экономику, оборону страны, поддержание мирового порядка, сотрудничество с другими странами в разл. видах отношений, в т.ч. в решении глобальных проблем современности. 1) Функция интеграции основывается на признании взаимозависимости гос-в в современном мире. 2) Функция обороны — основывается на принципе поддержания достаточного уровня обороноспособности страны, отвечающего требованиям национальной безопасности. 3) Ф. поддержания мирового порядка — предполагает создание

условий для стабильного развития м/ународного сообщества в условиях защищенности от внутренних и внешних угроз.4) Ф. сотрудничества с другими гос-ми в разл. сферах, в .ч. в решении глобальных проблем — ее фундамент составляет поиск взаимоприемлемых решений проблем, кот затрагивают интересы каждого народа и человечества в целом, не м.б. решены на национальном или региональном уровне и требуют м/ународного реагирования.

## **11. Гос мех: понятие, признаки, структура и принципы функц-ия.**

Мех гос-ва понимается в 2-х аспектах: в узком смысле — как органы гос-ва, и в широком — как совокупность гос. органов и организаций. Особенности меха гос-ва: 1. Это целостная иерархическая сист гос органов и организаций. Целостность ее обеспечивается едиными принципами организации и деят-ти гос-венных органов и учреждений, едиными задачами и целя-ми; 2. Первичными структурными звеньями меха являются гос органы и организации, в которых работают гос. служащие 3. Мех служит средством осуществления гос. власти и функций гос-ва; 4. Для обеспечения гос-венно-властных велений мех имеет орудия принуждения — тюрьмы, вооруженные силы и др.; 5. Сложность и многообразие органов гос-ва и гос-х организаций. Структура меха изменчива и во многом зависит от изменения задач управления, кот стоят перед гос-м на том или ином этапе его развития.

## **12. Понятие и класс-ии органов гос-ва.**

Орган гос-ва — это звено гос-венного аппарата, участвующее в осуществлении функций гос-ва и наделенное в этой связи властными полномочиями. Органы гос-ва классифицируются по основаниям: 1) По способу создания — первичные и производные. Первичные органы — создаются по установленной процедуре и получают свои полномочия от избирателей или возникают в порядке наследования при монархической форме правления Производные органы — образуются первичными

органами, кот наделяют их необх-ми полномочиями 2) По объему властных полномочий делятся на высшие и местные. Высшие органы гос-ва наиболее полно олицетворяют гос-венную власть, распространяющуюся на территорию всего гос-ва. Местные органы гос-ва распространяют свои полномочия только на территорию соответствующего региона. 3) По широте компетенции выделяются органы общей и специальной компетенции. Органы общей компетенции правомочны решать широкий круг вопросов Органы спец (отраслевой) компетенции специализируются на выполнении какой-то одной функции одного вида деят-ти 4) По способу решения вопросов м.б. коллегиальными (Парламент) и единоличными (Президент) 5) Также выделяют органы, кот действуют в обычных и чрезвычайных условиях 6) В федер-х гос-х принято деление на общефед.органы и органы субъектов фед.

### **13. Форма гос-ва: понятие, признаки, элементы.**

Форма гос-ва — это способ организации и осуществления гос. власти Форма гос-ва зависит от многих факторов, среди которых наиболее значимы конкретно-исторические условия возникновения и развития данного гос-ва, исторические традиции, территориальные размеры страны, национальный состав населения и др Элементы формы гос-ва: форма правления; делятся на: монархию и республику. 2) форма гос. устройства — отражает территориальную структуру гос-ва, соотношение м/у гос-вом в целом и его составными территориальными единицами; по форме гос. устройства гос-ва делятся на: унитарные, федеративные и конфедеративные. 3) политический (гос-ый) режим — предст собой систему методов, способов и средств осуществления гос. власти; в зависимости от особенностей набора данных приемов гос. властвования различают: демократический и антидемократический политические режимы.

### **14. Форма гос. правления: понятие, признаки, класс-я.**

Форма гос-ва — это способ организации и осуществления гос. власти Различают 2 осн формы правления: монархическую и

республиканскую. Монархия — верховная власть осуществляется единолично и переходит, как правило, по наследству. Признаки: - наличие единоличного правителя; - наследование власти; — пожизненность правл; концентрация в руках монарха всей полноты власти; -отсутствие отв-ти монарха. монархия делится на: - абсолютную; - ограниченную; -дуалистическую — теократическую; — конституционная. При дуалистической монархии Юрид-и и фактически власть разделена м/у прав-вом, формируемым монархом, и парламентом. конституционная — где власть монарха законодательно ограничена во всех сферах деят-ти

**Респ** — это такая форма правления, при кот верховная власть осуществляется выборными органами, на опр. срок. Различают 2 основных вида: — президентскую и парламентарную республики. Президентская респ имеет особенности — соединение в руках президента полномочий главы гос-ва и главы прав-ва; Парл республика — прав-во формируется парламентом из числа депутатов партии, имеющей большинство в парламенте. Прав-во несет отв-ть перед парламентом. — верховная власть принадлежит парламенту; — президент избирается не всенародно, а парламентом; — глава прав-ва не президент, а лидер правящей партии.

### **15. Монархия как форма гос правления: пон., приз., виды.**

Это такая форма правления, при кот верховная власть осущ единолично и переходит, как правило, по наследству. Признаки : — наличие единоличного правителя; — наследование; — пожизненность пр; концентрация в руках монарха всей полноты власти; — отсутствие отв-ти монарха. М делится на: — абсолютную; — ограниченную; — дуалисти ческую — теократическую; — парламента рную. Перечисленные признаки хар-ны неограниченной монархии, кот была присуща рабовл или феод обществам. При дуалистической Юрид-и и фактически власть разделена м/у прав-вом, формируемым монархом (наделен правом вето), и парламентом. Прав-во формируется независимо от партийного состава в парламенте и не ответственно перед ним. В некоторых гос-вах монарх возглавляет не только светское, но и

религиозное управление страной. Такие монархии — теократ Парл — власть монарха законодательно ограничена во всех сферах деят-ти. Для парл характерны след. черты: — власть монарха ограничена во всех сферах гос. власти; — исп. власть реализуется прав-вом, кот. ответственно перед парламентом; — прав-во формируется на представителей партии, победивших на выборах в парламент; — глава прав-ва лидер партии; — законы принимает парламент, их подписывает монарх, правом вето он не обладает.

### **16. Республика как форма гос. правления: понятие, признаки, виды.**

Это такая форма правления, при кот. верховная власть осуществляется выборными органами, избираемыми населением на определенный срок. Различают 2 основных вида правления: — презид и парл республики. През респ — соединение в руках президента полномочий главы гос-ва и главы прав-ва; — выборы президента на основе всеобщих выборов; — президент обладает значит. полномочиями, он самост. формирует прав-во, кот. несет отв-ть перед президентом. Парламентарная республика — прав-во формируется парламентом из числа депутатов партии, им. большинство в парламенте; — прав-во несет отв-ть перед парламентом; — верховная власть принадлежит парламенту; — президент избирается не всенародно, а парламентом; — глава прав-ва не президент, а лидер правящей партии. Парламентарная республика хар-ся сильной законодательной властью и подчиненностью ей исполнительной власти. Как правило в парл респ. президент не обладает правом вето на законы, правом проведения референдума, введения ЧП.

### **17. Форма гос. (гос.-терр.) устройства: пон., признаки, класс-я.**

Форма гос. устройства — это политико — терр. организация гос-ва. Сущ. 2 разновидности гос. устройства: **Унитарное** гос-во — единое, гос-во, не имеющее в своем составе гос-х образований. Черты: — единый центр гос. власти (парламент, прав-во, верховный суд); — одна сист. зак-ва; — единое гражданство; —

единая судебная сист; — одноканальная сист налогов, — адм-но-террит. единицы не обладают полит.сам-тью, Унитарные гос-ва м.б. централиз — отсутствует местное самоуправление, а во главе местных органов стоят назначенные из центра чиновники; и децентрализ — местные органы власти избираются населением Ф — сложное гос. устройство, для кот характерно наличие в составе гос-ва других гос-х образований. Черты: — полит. и юр. Самост-ть субъектов 2хуровневая сист органов гос. власти (наряду с фед. органами имеются органы власти субъектов Ф); — 2 системы зак — общ федеральная и субъектов; — в двухпалатном парламенте одна из палат предст интересы субъектов; — двухканальная сист налогов; -разграничение предметов ведения Ф и ее субъектов. Входящие в Ф субъекты не обладают суверенитетом, Различ национальную — считаются непрочными (СССР,); и террит Ф — способствует укреплению госуд-ти, стимулирует процессы интеграции (США) ; Симметричные — это Ф, где субъекты имеют одинаковое прав. положение и полномочия; и асимметричные Ф — субъекты имеют разный прав.статус. (Россия)

### **18. Пон. и признаки унитарного гос-ва.**

Унитарное гос-во — единое, слитное гос-во, не имеющее в своем составе гос-х образований. Признаки унитарного гос-ва: — единый центр гос. власти, т.е. единая, общая для всей страны сист высших и центральных органов власти (парламент, прав-во, верховный суд); — одна сист зак-ва; — единое гражданство; — единая судебная сист; — одноканальная сист налогов, т.е. все налоги собираются по стране и аккумулируются в центре;- адм-террит единицы не обладают полит. самостоятельностью, но наделяются компетенцией в эк-кой, соц., культурной сферах. Унитарные гос-ва м.б. централизованными — отсутствует местное самоуправление, а во главе местных органов стоят назначенные из центра чиновники; и децентрализованными — местные органы власти избираются населением и пользуются значительной самостоятельностью.

### **19. Понятие и признаки федер.гос-ва.**

Федерация — сложное гос. устройство, для кот характерно наличие в составе гос-ва других гос-х образований. Гос-ые образования, входящие в федерацию, носят название субъектов. признаки федерации: — полит. и юр. самостоятельность субъектов — двухуровневая сист органов гос. власти (наряду с федеральными органами имеются органы власти субъектов федерации); — две системы зак-ва — общефедеральная и субъектов; — в двухпалатном парламенте одна из палат предст интересы субъектов; — двухканальная сист налогов; - разграничение предметов ведения федерации и ее субъектов. Различают национальную — считаются непрочными (СССР); и террит — способствует укреплению гос-венности, стимулирует процессы интеграции (США) ; Симметричные — это федерация, где субъекты имеют одинаковое прав. положение и полномочия; и асимметричные федерации — субъекты имеют разный прав. статус. (Россия)

## **20. Политич.режим: понятие, признаки, класс-я.**

Это методы осуществления пол власти, итоговое пол состояние в обществе, кот складывается в результате взаимодействия и противоборства разл. пол сил, функционирования всех пол институтов и хар демокр или антидемокр. Для **демокр** режима хар-ны след. черты: — народовластие; свобода личности в эк. сфере; гарантированность прав и свобод чел-ка и гражданина; осущ гос. власти на основе принципа разделения властей; выборность и сменяемость органов гос. власти; наличие политико-прав. мехов; наличие различают либерально — дем и собственно дем режимы. Либерально-дем режим харся плюрализмом во всех сферах общ жизни. Собственно дем режим — исходит из признания равенства и свободы всех людей. Среди антидем режимов выделяют тоталитарный и авторитарный. Тотал режим — предст собой всеобъемлющий контроль гос-ва над населением, всеми формами и сферами жизни общества и опирается на применение насилия или угрозу его применения. Авторитарный режим — главная специфика состоит в том, что гос-вом руководит узкий круг — правящая элита, кот

возглавляется лидером и пользуется большими привилегиями и льготами.

## **21. Демократические полит.режимы и их хар-ка.**

Демократия — народовластие, власть народа. Демокр режим — это такой режим, кот обеспечивает широкое участие населения в управлении делами общества и гос-ва. Признаки: 1) народовластие, 2) свобода личности в эк. сфере, т.е. свобода предпринимательства и признание частной собственности; 3) гарантированность прав и свобод чел-ка и гражданина; 4) осущ гос. власти на основе принципа разделения властей; 5) выборность и сменяемость органов гос. власти; 6) наличие политико-прав. мехов, обеспеч возможность участия граждан в формировании, деят-ти органов гос-ва и контроле над ними; 7) наличие легальной оппозиции; 8) политический плюрализм (т.е. отсутствие единой общеобяз идеологии; свобода мнений, убеждений, многопартийность); 9) децентрал гос. власти; 10) учет интересов меньшинства, исп метода согласования при принятии решений Среди демократических режимов различают либерально — демокр и собственно демокра режимы.

## **22. Антидемокр полит режимы и их хар-ка.**

Среди антидем-х режимов выделяют тотал и автор. Тотал режим — предст собой всеобъемлющий контроль гос-ва над населением, всеми формами и сферами жизни общества и опирается на применение насилия или угрозу его применения. Тоталит режиму характерны след. черты: — идеологизация всей общественной жизни; — нетерпимость ко всякому инакомыслию; — монополия на информацию; — подавление человеческой индивидуальности, массовый террор против своего населения; — слияние гос-го и партийного аппарата; — жесткая централизация власти; упразднение местного самоуп-ря; отрицание частной жизни и частной собст-ти. тоталитаризм имеет 3 разновидности: левый тоталитаризм (коммунизм), правый тоталитаризм (фашизм), религиозный тоталитаризм (исламский фундаментализм). Авторитарный режим — главная специфика

состоит в том, что гос-вом руководит узкий круг — правящая элита, кот возглавляется лидером и пользуется большими привилегиями и льготами. ар-но:- власть элиты не ограничена законом; — народ отстранен от управления гос-м и не может контролировать деят-ть правящей элиты; — в полит. жизни допускается многопартийность, оппозиционные партии запрещены; — имеются сферы, свободные от полит контроля — эк-кая, и частная жизнь. Контролю подлежит — полит. сфера жизни общества; — устан-ся приоритет интересов гос-ва перед личными интересами;- принуждение и насилие применяются в отношении открытых противников строя.

### **23. Полит сист общества: понятие, призн., элем.. Место и роль гос-ва в полит системе общества.**

Это совокупность гос-х и негос-х институтов, посредством которых осущ полит власть и управление обществом. Осн место и роль гос-ва в полит. системе общества определяется рядом особенностей, позволяющих говорить о том, что гос-во — основной элемент системы. 1) гос-во выступает в качестве единственного представителя всего народа, объединяемого в пределах его территориальных границ по признаку гражданства; 2) явл. единственным носителем суверенитета; 3) обладает специальным аппаратом (публичной властью), предназначенным для управления обществом; имеет силовые структуры 4) обладает монополией на правотворчество; 5) владеет специфическим набором материальных ценностей (гос. собст-ть, бюджет.); 6) определяет главные направления развития общества. Гос-во выступает не только самостоятельным субъектом политики, но и призвано регулировать поведение иных субъектов полит отношений. Таким образом, гос-во занимает особое место в полит. системе общества и играет в ней осн роль.

### **24. Полит партии: пон., функ. класс-и. Пон. и виды парт. систем.**

Это полит. обществ организация кот борется за власть или за участие в осуществлении власти. Каждая партия создавалась для

защиты интересов опр. соц. групп. По характеру доктрин: революц, реформ, консерват, реакц По месту и роли партий в полит. системе: гос (партийная идеология становится гос, партия формирует гос. систему управления); авторитарные (не сливающиеся с гос-вом, но составляющие основу полит режима и пользующиеся его поддержкой); парламентские) Организация избир процесса, отбор и выдвижение политических лидеров. служить началом связи м/у гражд.обществом и гос-вом — фукц . Полит партии, кот имеют реальные возможности участвовать в формировании гос органов, воздействовать на внутреннюю и внешнюю политику страны, в совокупности составляют **партийную систему** общества. осни типами партийных систем явл: 2хпартийная и многопартийная системы.. **три типа партийных систем: буржуазно-демок:** в обществе идет легальная борьба за власть; власть осущ.партия или группа партий, кот обеспечили себе поддержку парламентского большинства; постоянно сущ легальная оппозиция; м/у партиями внутри партийной системы сущ согласие относительно соблюдения этих правил. В **буржуазной** системе сформир множество видов партийных коалиций **социалист.** сущ только одна легальная партия; партия руководит гос-вом на всех уровнях гос-венного аппарата; Возникновения такой полит. системы связано с кризисом демократ или авторитарных систем правления. **авторитарная** здесь доминирующим фактором выступает гос-во, а не партия, кот играет второст. роль в процессе осущ власти.

## **25. Сущность и хар-ка теории разделения властей.**

(Учение Монтескье— одна из ведущих полит доктрин и принципов буржуазного конституционализма. Гос власть понимается не как единое целое, а как совокупность разл. властных функций (законод-й, исп. и суд.), осущ-ых независимыми друг от друга гос органами. *Теория раздел-я властей* противопоставлялась концепциям единовластия, сосредоточения власти в руках одного лица или органа. Учение Монтескье возникло в середине 18 в. Цель учения — гарантировать безопасность граждан от произвола и

злоупотреблений властей, обеспечить полит. свободу. Вместе с тем разделение властей в рассматриваемой теории — не только полит. разделение труда, закрепленное в конституциях, но и распределение ее м/у разл. соц. слоями, отражающее сложившееся их соотнош. Ее осн. назначение — выявить право и сформулировать его в виде полож. законов гос-ва, обязательных для всех граждан. Законод. власть целесообразно вручить собранию представителей народа и собранию знатных. Исполн. власть в рассматриваемом проекте выступает в качестве органа, реализующего общую волю гос-ва, касается всех граждан. Ее предназначение — лишь исп. законов, устан-х законодат. властью. Монтескье предлагает передать суд. власть лицам, из народа, кот. созывались бы по мере необх-ти для осуществления суд. полномочий. Последние не д.б. связаны с профессией, богатством, знатностью.

## **26. Гражданское общество: понятие, сущность, признаки, структура.**

Это совокупность общест. отношений, главным образом имущественных, товарно-рыночных, семейных, нравственных и иных, относительно независимых от гос-ва. Гражданским явл. Общество способное противостоять гос-ву, контролировать его и заставить служить обществу. Это общество, кот. может сформировать прав. гос-во. Признаки гр. общества: — обеспечение прав и свобод чел-ка и гражданина; — самоуправляемость; — конкуренция образующих его структур и разл. групп людей; — свободно формирующееся обществ. мнение и плюрализм; — всеобщая информированность и др. Составляющими частями **структуры** выступают различные общности и объединения людей и устойчивые отношения м/у ними. Например: 1) личность; 2) семья; 3) школа; 4) церковь; 5) собственность и предпринимательство; 6) соц. группы, слои, классы; и др.

## **27. Возникн. и развитие учения о прав. гос-ве. Осн. призн. прав. гос-ва.**

Прав. гос-во — это организация полит. власти, создающая

условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод чел-ка и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания с помощью права гос.власти в целях недопущения злоупотр-й. Сначала человек пытался уяснить и усовершен-ть формы общения с себе подобными, понять суть собственной и чужой свободы и несвободы, добра и зла, справед. и несправ-ти, порядка и хаоса. Постепенно осознавалась необх-ть ограничения своей свободы, формировались стереотипы и общие для данного общества (рода, племени) правила поведения (обычай, традиции), обеспеченные укладом жизни. Предпосылками учения о прав. гос-ве можно считать идеи о верховенстве закона, о его божественном и справед.содержании, о необх-ти соответствия закона праву.

Теории: 1.Геологическая-Бог создал гос-во (Аквинский и др.)2.Договорная — гос-во — продукт соглашения м/у людьми(Гоббс, Руссо и др.),3.Патриархальная —гос-во продукт развития семьи(Аристотель и др.), 4.Органическая т.—Гос-во— специф. разновидность биолог. ораганизма (Спенсер и др.)5.Материалистическая т. — Госво продукт соц-эконом.развития (Маркс, Энгельс, Ленин и др.). Психологич.т.-Гос-во возникло в силу особенностей чел.психики (Петражицкий, Фрейд и др.). Признаки прав.гос-ва: 1)верховенство права (в прав.гос-ве высшей юр.силой обладает только закон, кот.подчин.граждане гос-во и гос.органы. Конст-я — осн.закон, другие прав.акты д.соотв-ть закону);2)пр.разделения властей, т.е. сам-е и независимое функционирование 3х ветвей власти: законод. исполн., суд. (данное создание необх-мо для исключ-я произвола власти, для создания противовесов);4)и прав. организация системы гос. власти; 3)приоритет прав и свобод граждан и единство их прав и обяза-ей;5)взаимная отв-ть гос-ва и личности.

## **28. Соц. гос-во: понятие, признаки, функции, типы.**

Соц. гос-во — хар-ка, относящаяся к конституционно-прав.у статусу гос-ва, предполагающая конституционное гарантирование экономических и соц. прав и свобод чел-ка и гражданина и соотв-ие обязанности гос-ва. Означает, что гос-во служит обществу и

стремится исключить или свести к минимуму неоправданные соц. различия. условиями существования соц. гос-ва и его характерными **признаками** являются: 1. Демократ. организация гос власти. 2. Высокий нравственный уровень граждан 3. Мощный экономический потенциал, 4Прав. развитие гос-ва, наличие у него качеств прав. гос-ва. 6. Ярко выраженная социальная направленность политики гос-ва, что проявл в разработке разнообразных соц. программ и приоритетности их реализации. 10. Закрепление формулы «соц. гос-во» в конституции страны. Говоря о **функциях** 1. поддержка социально незащищенных категорий населения; 2. охрана труда и здоровья людей; 3. поддержка семьи, материнства, отцовства и детства; 4. сглаживание социального неравенства 5. поощрение благотворительной деят-ти 6. финансирование и поддержка фундам.научных исследований и культ.программ; 7. борьба с безработицей, обеспечение трудовой занятости населения и др.

### **29.Прав. статус личности: понятие, структура, виды.**

Это юрид-и закрепленное положение личности в обществе. Прав. статус фиксирует по сути дела фактический (социальный) статус лица, его реальное положение в обществе. Прав. статус есть признанная Конституцией и зак-вом совокупность прав и обязанностей субъектов, а также полномочий гос-х органов и должностных лиц, с помощью которых они выполняют свои соц. роли. Именно права и обязанности составляют ядро прав. статуса. В структуру этого понятия входят след элементы: •права и обязанности; • законные интересы; •правосубъек; •гражданство; •юр. отв-ть; •правовые принципы и т.п. **3 вида:** — общим; — специальным; — индивидуальным. Эти виды отражают собой соотн таких философских категорий, как общее, особенное и отдельное. Общий статус — это статус лица как гражданина гос-ва, закрепленный в К. Специальный фиксирует особенности положения определенных категорий граждан Индивидуальный статус — определяется особенностями отдельного лица (пол, возраст, семейное положение, должность, стаж и т.п.) и предст собой совокупность персонифицированных прав и обязанностей

личности.

### **30. Понятие и виды прав чел-ка. Соотн понятий «права чел-ка» и «права гражданина».**

Права чел-ка — это соц. и юр-кие возможности пользоваться материальными, соц. и др. благами. Права гражданина — это охраняемая законом мера юр-ки возможного поведения. Права гражданина обязательно закрепляются в конституциях и иных законодательных актах и также обязательно гос-вом декларируется и обеспечивается их защита. Одним из общепринятых критериев их классификации явл. сферы жизнедеят-ти общества, в которых реализуются те или иные интересы и потребности личности. В соответствии с данным критерием различают: 1) естественные права, гражданские (личные)- Право на жизнь, право на охрану чести и достоинства, неприкосновенность личности и ее жилища, частной жизни, свобода передвижения и выбора места жит-ва, свобода совести, право на национальную принадлежность. 2) политические — свобода мысли, слова, информации, право на объединение, 3) социально — экономические — право частной собст-ти, свободу эк. деят-ти, свобода труда, защита от безработицы, право на жилище, на охрану здоровья и благоприятную окруж. среду, право на образование, на свободу творчества и культурную деят-ть.

### **31. Теории происх-я права. теория естеств. Права. (Г. Гроций, Т. Гоббс и др.).**

Г.Гроций утверждал, что наряду с изменчивым полож. правом, создаваемым волей бога или людей (гос-ом), сущ неизменное естественное право, т.е. то, «что согласно с природой общества разумных существ». Оно не обусловлено ни временем, ни местом, никем не может быть изменено. Человек рождается с естественными неотъемлемы-ми правами —**истор.** школа права (К.Савиньи). Право- продукт «народного духа», творч.деят-ти целого народа в его единстве. Право стоит в тесной связи со всей остальной культурой народа: его нравами, учреждениями, искусством и т.д. — и развивается вместе с развитием последних.

Перемены в одной сфере ведут к переменам в др. Источниками права являются не закон и законодатель, а обычай и наука. - **марксистская теория** (К.Маркс, Ф.Энгельс, В.Ленин) основывается на правильном матер.подхо-де к этому процессу, но при этом преувеличивается связь права с гос-ом, с экономич.строем, с принуждением и насилием. Утверждалось, что право — ничто без аппарата, способного принудить к исп норм права. -**примирительная теория** права (Г.Берман) — право возникло не для урегул-я отношений внутри рода, а для упорядочения отношений м/у родами. Сначала м/у враждующими родами возникли договоры о примерении, затем опред. правила, кот-е устанавливали разл.санкции, все это усложнялось, и таким образом возникло право. -**регулятивная теория** права. Этой теории придерживаются азиатские научные круги. Право возникает для установления и поддержания единого порядка для всей страны, прежде всего для урегул-я сельскохоз-го произв-ва.

### **32. Осн черты норматив., социолог. и философ. подходов к поним права.**

Г.Кельзен, 1. Теория права должна быть свободна от идеолог-х и оценочных характеристик, т. е. Представлять собой «чистую науку». 2. Право должно быть познано из самого права и только. 3. Независимые от реальной действительности нормы права порождают одна другую в зависимости от своей значимости. **Социолог.** Е.Эрлих, Ф.Кони и др. 1. Теория подходит к праву не формально-юрид-и, а с пози реальной жизни. 2. право в действ — это не столько сист офиц. норм, сколько факт уклад жизни общества, кот придерживаются его члены. Он охватывает и повседневную практику отправления юстиции. 4. Социол теория права придает прав. значимость интуиции, и др. **Философ. подход.** В основе лежат идеи понимания права как меры свободы и справедливости и разграничения права и закона. право понимается как опр. гуманные идеи и принципы, мера, масштаб свободы вне зависимости от того, признано оно гос-вом или не признано в качестве закона. В. Д. Зорькин, Мальцев и др. Данный подход направ-лен на поиск «хорошего», «справедливого» права.

К достоинствам философского подхода относятся постановка и исследование в юридической науке вопроса о соотношении права и закона, их возможном несоответствии, а также разработка приемлемых критериев такого соответствия — проблема, имеющая большое практическое значение.

### **33. Пон. и признаки права. Классовый и соц. подходы к пониманию сущности права.**

В современной юр науке термин «право» исп в неск подходах.

1) Нормативный: Право — это сист общеобязат формально определенных норм, исходящих от гос.-ва, им регулируемых, и регулирующих обществ отношения.

2) Философский: Право — это совок неотчуждаемых прав чел-ка, принадлеж ему от рождения.

3) Социолог-й подход: Право — это, то что установлено самим обществом, гос-во только наз эти нормы.

**Признаки права:** 1) волевой хар-р .2) общеобязат, 3) нормативность права 4) право принимается, применяется и обеспеч гос. властью; 5) формальная определенность права — закл в том, что нормы права имеют письменную форму; 6) системность права

**Сущность права** –хар права, кот раскрывает природу и назначение права в обществе.

2 подхода 1) право выражает волю господствующего класса и навязывает эту волю другим классам 2) право есть средство достижения компромисса, средство поиска договоренности, средство согласия, взаимных уступок, а в целом — мех управления делами общества.

**Сущность права** содержит 2 стороны: — общесоц.(право выражает общую волю населения) и классовую (это воля господствующего класса). Сущность права отождествляется с правопорядком. Сущность права предст собой нормат. форму упорядочения и стабилизации общ отн, охраняемую гос-м принуждением.

### **34. Функции права: понятие и класс-я.**

Функции права — это осн направления прав. воздействия на обществ отношения в целях их упорядочения, урегул-я и придания им необходимой стабильности, единства и динамизма.. **Внутр**— это способы юр. воздействия на людей и обществ отношения, кот

лежат в рамках самого права. **Внешн**– находятся как бы за пределами самого права и характеризуют право как социальный регулятор. К внешним ф. относят общесоц-е. Среди них выделяют: — **культурно** — **истор** — право аккумулирует духовные ценности и достижения мир.культуры; — **воспитат** — направлена на воспитание правосознания и формирование правомер.поведения; — **соц контроля** — удерживает от совершения неправомер-х действий; — **информ** — **регулир** — информирует о возможности социально значимого поведения. **Регулятивная** ф. — вытекает из основного назначения права для жизни общества — упорядочить, регулировать общ-ые отношения, устанавливать позитивные правила поведения.. **Охранит** ф. — направлена на охрану и защиту значимых общ-ых отношений и вытесняет нежелательных данному обществу отношений. **Компенсационная** ф. — направлена на ограничение некот-х действий лиц, ущемляющих права других. **Ограничит** ф. — направлена на огранич некоторых действий лиц, ущемляющих права других. Права и свободы м.б. ограничены законом в интересах защиты основ конст. строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов др. лиц и т.д. **Восстановит** ф. — направлена на восст наруш права

### **35. Понятие и виды соц норм. Особ-ти права как регулятора общ отн.**

Соц. нормы регул. отнош. м/ду людьми и их коллективами. Они объединены тем, что созд. и развив. на протяж. всей истории человеч-ва, выраж. потребность соц. систем в саморегуляции, входят в структуру обществ. сознания и обусловлены уровнем цивилизац. общ-ва, его потребностями и интересами. **Виды:** — обычаи; — традиции; — деловые обыкновения); — религиозн. нормы; — политич. нормы; — нормы обществ. объедин.; — моральные; — правовые **Особ-ти права как регулятора обществ. отнош.** Нормы права, не просто суще и действуют в обществе, а регулируют общ отношения, поведение людей, нормируют жизнь обще-ства. Действующие нормы делят на 2 большие группы: соц. и технические. **Соц. нормы** — предст

собой связанные с волей и сознанием людей общие правила регламентации формы их соц. взаимодействия, возник в процессе истор. развития и функц общества. **Технические нормы** регулируют отношения м/у людьми и внешним миром — природой, техникой. **три функции соц. норм.** **Регулятивная.** Эти нормы устанавливают правила поведения в обществе, регламентируют соц. взаимодействие. **Оценочная.** Соц. нормы выступают в общественной практике критериями отношения к тем или иным действиям, основанием оценки социально значимого поведения конкр. субъектов **Трансляционная.** Можно сказать, что в соц. нормах сконцентрированы достижения человечества в организации общест. жизни, созданная поколениями культуры отношений, опыт общест. устройства.

### **36. Объект. и субъект. право: понятия, признаки, соотн.**

Объективное право — исходное понятие при рассмотрении и анализе всех прав. явлений. Оно определяет юр возможности и др. субъектов общест. отношений. Как объективное явление объективное право обладает качествами: 1) всеобщности 2) общеобязательность 3) способность определять рамки юр свободы участников общест. отношений; 4) стабилизатора общест. отношений, правопорядка Право предст собой единство объективного и субъективного. **Субъект. право** — это конкретные права (правомочия), кот принадлежат каждому субъекту в отдельности Субъективные права возникают на основе объективного права, т.е. норм права, закрепленных в законах и др. НПА. Для субъективного права характерны: 1) совокупность наличных прав конкретного субъекта общест. отношений; 2) определение меры возможного и необходимого поведения субъекта; 3) возникновение в результате п/о как его содержания; 4) защита и охрана гос-м. М/у субъект и объект правом сущ тесная связь: объектив право служит прочной опорой, фундаментом для появл субъект права, а субъект право есть результат реализ объектив права.

### **37. Пон. и признаки нормы права.**

**Норма права** — это общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное либо санкционированное государством и направленное на урегулирование общественных отношений. Признаки: 1) носит общий характер, т.е. правило поведения; норма права отличается нормативностью; 2) содержит обязательное правило поведения — оно распространяется на всех, кто вступает в сферу действия; 3) характеризуется унифицированностью, т.е. распространяет свое действие на всех или на большую группу людей; 4) рассчитана на неопределенное число случаев реализации; 5) облечена в письменную, документальную форму, связана с определенной процедурой применения; 6) имеет государственную властную природу; 7) гарантирована со стороны государства, т.е. в случае несоблюдения нормы права государство может применить принуждение; 8) обладает содержанием — обязывает к определенному поведению, предоставляет права, возлагает на данное лицо соответствующие обязанности, а возлагая обязанности предоставляет конкретные права; 9) системна. Для характеристики нормы права и определения ее понятия важно указать, что это: 1) правило поведения; 2) исходит от государства; 3) закреплено в определенной форме; 4) общеобязательно; 5) регулирует общественные отношения; 6) выполнение нормы права обеспечено государственными средствами.

### **38. Структура нормы права: понятие, характеристика и классификация элементов.**

Это совокупность составляющих ее элементов, обеспечивающих ее функциональную самостоятельность. Для характеристики нормы права и определения ее понятия важно указать, что это: 1) правило поведения; 2) исходит от государства; 3) закреплено в определенной форме; 4) общеобязательно; 5) регулирует общественные отношения; 6) выполнение нормы права обеспечено государственными средствами. **Элементы** нормы права — гипотеза, диспозиция и санкция. **Гипотеза** указывает на условия или обстоятельства, при наличии которых реализуется диспозиция нормы. **Диспозиция** содержит само правило поведения, права и обязанности субъектов правоотношения, т.е. определяет меру дозволенного и должностного поведения. Диспозиции бывают: абсолютно — определенные,

относительно — определенные и бланкетные (в статье закона устанавливается ответственность за нарушение определенных правил). **Санкция** — указание на неблагоприятные последствия для ее нарушителей. Это меры принуждения, наказания, иного воздействия на правонарушителей, реакция государства на такого рода деяния. Санкция содержит меры не только наказания, но и предупред. характера. Санкции бывают: абсолютно — определенные, относительно — определ. и альтернативные.

### **39. Классификация норм права и их характеристика по функциям.**

1. Исходные нормы, т.е. те, из которых происходят все другие юрид. нормы 2. нормы — правила поведения (регулятивные, охранительные, общие нормы, спец. нормы). Б) **По предмету прав** 1. отраслевые ПН (конституц. право, гражд.); 2. нормы материального права (угол, гражд.); 3. нормы процессуального права 4. нормы публичного права (все нормы, к-рые регулируют отношения м/у субъектами, одним из к-рых выступает государство как властная сторона); 5. нормы частного права (нормы гражд., сем). В) **По методу** 1. императивные (директивные нормы, к-рые прямо требуют от адресата действия или воздержания от него); 2. диспозитивные (в отдельных сферах общественной жизни вступают в действие, если участники этих отношений сами не вырабатывают иных способов и форм решения своих споров); 3. поощрительные 4. рекомендательные. Г) **Формы выражения** предписания юрид. нормы: 1. управомочивающие; 2. обязывающие; 3. запрещающие. 5) **По времени действия**. Постоянные — без определ. срока действия, временные — заключительные и переходные положения. 6) **По кругу лиц**, Общие — распространены на всех, кто находится на территории данного государства. Спец. — только на определ. круг лиц (военнослужащих, 7) Выделяют также **локальные** — действуют на отд. предприятиях, в орг. и действуют только в пределах данной организации 8). **Компенсационные** — регулируют общественные отношения, связ. с возмещением ущерба и др. потерь направл. на защиту граждан и их законных интересов. **Коллизионные** — предназначены разрешать столкновения м/у различ. нормами, кот. по разному регулируют одни и те же обществен. отношения.

#### 40. Способы изложения норм права в статьях НПА.

Н.п.а — это прав.акт, принятый полномочным на то органом и модержащий прав.нормы., т.е. предписания общего хар-ра постоянн.действия, расчит.на многократное действие.Норма права и статья закона не тождественны, они могут как совпадать, так и не совпадать. Статья нпа — это форма выражения, способ изложения прав. нормы. Излагая правило поведения, законодатель может:1)все 3 элемента логич.структуры н.п. включить в одну статью нормат.акта.2)в 1 статью н.а. включить неск-ко прав.норм, 3) элементы НП изложить в неск.статьях одного и того же н.а., 4) элементы НП изложить в неск-х статьях разл.норм.актах. Норма права — это правило поведения, состоящее из гипотезы, диспозиции и санкции, а статья закона — это форма выражения гос. воли, средство воплощения нормы права. **3 способа изл. норм права** в ст. закона: 1)Прямой — норма права непосредственно излагается в ст. закона. (ст. закона содержит одну норму, причем все ее элементы сразу).2) Отсылочный способ — состоит в том, что ст. закона содержит не все структурные элементы нормы, но в тексте статьи имеется отсылка к другим статьям того же акта 3) Бланкетный способ — в статье закона устан-ся отв-ть за нарушение опр. правил, а те правила, кот нарушены, в статье не изложены.

#### 41. Форма права: пон., виды, общая хар-ка.

Форма права — это способ выражения вовне гос-ной воли, юр-ких правил поведения. Следует понимать под источником права **3 фактора**: 1) источник в материальном смысле (матер. условия жизни общества; форма собст-ти; интересы и потребности людей); 2) источник в идеологическом смысле (правовые учения и доктрины, правосознание); 3) источник в формально-юр-ид-ом смысле — это и есть форма права. Источники права — это исходящие от гос-ва или признаваемые им формы выражения и закрепления норм права. Выделяют 4 осн **формы** права: 1) Нормативный акт — это прав. акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определенных общест. отношений 2) Прав. обычай — это исторически сложившееся

правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее к прав. последствиям 3) Юрид-ий прецедент — это судебное и адм. решение по конкретному юр. делу, к которому прилагается сила нормы права и к которому руководствуются при разрешении схожих дел 4) Нормативный договор — соглашение м/у правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права.

#### **42. Понятие, признаки и общая хар-ка НПА.**

НПА — это прав. акт, принятый полномочным на то органом и содержащий правовые нормы, т.е. предписания общего хар-ра и постоянного действия, рассчитанные на многокр. примен. НПА — это акт правотв. органов гос-ва, который содержит нормы права, принимается в особом порядке, в конкретной письм.форме и состоит в отн подчиненности с другими актами. **признаки:** 1) письм. форма; 2) содержание составляют правила поведения; 3) исходят от гос-ва: гос-ых органов и должностных лиц, наделенных правом принимать нормы права, изменять или дополнять их; 4) принимаются в особом порядке, наз «правотворч процесс»; 5) иерархич подчиненность актов. По **юр. силе** подразд: законы и подзак.акты. Виды законов: 1) Конституция 2) ФЗ — принимаются по вопросам, предусмотренным и связанным с Конституцией; 3) ФЗ — это акты текущего зак-ва, посвященные соц-но-эк-кой, полит. и дух. жизни общества; 4) Законы субъектов фед — издаются их представит органами и распространяются только на соответствующую территорию. **Виды подзак актов:** 1) указы и распор Президента РФ; 2) постановления и распоряж Прав-ва РФ; 3) приказы, инструкции, полож министерств, ведомств, гос-ых комитетов; 4) реш и постанов местных органов власти; 5) решения, распоряж, постановления местных органов гос. Упр.; 6) НА муницип органов; 7) Лок НА — это нормат предписания, прин на уровне конкрет предприятия

#### **43. Действие НПА по предмету, во времени, в пространстве и по кругу лиц.**

НПА — это прав. акт, принятый полномочным на то органом и содержащий правовые нормы, т.е. предписания общего хар-ра и

постоянного действия, рассчитанные на многократное применение. **По времени** обусловлено вступлением его в силу и утратой силы. Здесь важно учитывать принцип, согласно которому закон обратной силы не имеет, Придание закону обратной силы возможно в 2-х аспектах: 1) если в самом законе об этом сказано; 2) если закон смягчает или вовсе устраняет отв-ть . **в пространстве** определяется территорией, на которую распространяются властные полномочия органа, его издавшего. **по кругу лиц.** На территории РФ НА действуют в отношении всех её граждан, гос-х органов, общест. организаций, иностранцев, лиц без гражданства. Вместе с тем сущ специальные НА, распространяющиеся только на отдельные категории граждан и должностных лиц.

#### **44. Закон как форма (источник) права: пон., признаки, виды.**

Закон — это НПА, принятый представительным законодательным органом власти в особом порядке, регулирующий наиболее важные обществ отношения и обладающий высшей юр. силой. Закон явл. несущей конструкцией и системообразующим фактором всей системы зак-ва гос-ва. **Виды законов:** по юр.силе: 1) Конст-я РФ — 2) Фед.констит.з. — принимаются по вопросам, предусм и связанным с Конституцией; 3)Федер.з.4) З.субъектов Фед. По субъектам законод-ва: 1)Законы, прин в порядке референдума — обладают высшей юр. силой и м.б. отменены только реф., 2) принятые законодат.органом. По предмету: конституц., админс., гражд, уголов-е. По сроку действия: постоянные и временные. Закон о поправке к К. РФ — обладает особой юр. силой и принимается в порядке предусмотренным для ФКЗ, т.е. не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов ГД и 3/4 — от общего числа членов Совета Фед.. Кодекс — самая распростр форма закона б) Законы о ратификации м/унар. договоров выделяются в качестве разновидности закона. **Признаки:** принимается только органом законодат.власти ли референдумом, особый порядок подготовки и принятия. Должны выражать волю и интересы народа, обладает

высшей юр.силой, регулирует наиболее важные обществ.отношения.

#### **45. Подзаконные НПА как форма права: пон., признаки, виды.**

Подзаконные НПА — это принятые компетентн. орг. и устанавл. нормы права юр. акты, котор. основаны на законе и не противореч. ему. Вся сист таких актов строится на строгой их соподчиненности м/ду собой. Их юр. сила зависит от положения соответ. органа, издающего подзаконный НА, в общей иерархич. системе органов гос-ва. По **содержанию** ПЗА, как правило, являются актами разл. органов исполни-тельной власти. По **субъектам** 1.Общие Это НПА общей компетенции, действия которых распространяются на всех лиц в пределах территории страны. К общим ПЗА относятся нор-мотворческие предписания высших органов исполнительной власти. В системе подзаконных актов они обладают высшей юрид-ой силой и издаются на основе и в развитие законов. 2. Местные подзаконные акты. Это НПА органов представительной и исполнительной власти на местах. 3. Ведомственные НПА (приказы, инструкции). 4. Внутриорганизационные подзаконные акты.

#### **46. Принципы права: понятие и класс-я.**

Принципы права — это осн, исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как специфического социального регулятора. Принципы подразделяются на свойственные праву в целом: — общеправовые; — отраслевые; — межотраслевые. К общеправ. относятся: — п. справедливости (соразмерность труд и его оплата, нанесение вреда и его возмещение, преступление и наказание); — демократизм (право исходит от власти народа); — гуманизм (человечность, нет пыток, наказания); — юр-кое равенство всех перед законом и судом; — единство прав и обязанностей; — п. законности; — неотвратимость наказания. К отраслевым относится: — свобода труда (в трудовом праве); — принцип индивидуализации наказания (в УП); — всеобщность защиты гр. прав (ГП); —

презумпция невиновности (в УПП). К межотраслевым относят: — принцип состязательности и гласности (в ГПП и УПП); — неотвратимость отв-ти (в ГП, УП, админ. праве); — равенство сторон (в ГП и Семейном праве).

#### **47. М/ун нормы как форма внутригосуд права. Соотн норм м/ун и внутригос права.**

М/ународное право — часть прав. системы, общечеловеческая ценность, аккумулирует достижения чел цивилизации, совокупный опыт многих стран. Осн источником м/ун права явился договор. Конституту РФ установлено, что общепризнанного принципа и нормы м/ун права и м/ун договоры РФ являются составной частью росс. прав. системы. Еще одним источником явл. М/ун обычай — доказательство всеобщей практики гос-в, признанной в качестве прав. нормы. М/ун право не явл отраслью нац права или отраслью нац зак-воа. Центром для внутригос прав. системы служит Конституция РФ, а другим центром — м/унар. договоры и соглашения. Конституция РФ закрепляет: если м/унар. договором установлены иные правила, чем предусм. законом, то применяются нормы м/ун договора **Соотн.** Межд. право становится частью прав. системы, это понятие шире, чем сист права, но это не часть системы права и не часть системы за-ва России, т.к. межд. право не явл. отраслью нац права или отраслью нац. зак-ва. Его нормы и институты закрепляются в межд. договорах, соглашениях, уставах, конвенциях, декларациях, документах ООН. Нац право — право, целиком нах в компетенции одного гос-ва. М/унар. договор, как источник права, показывает мех-м соотношения и взаимодействия м/ун и нац права. Соотн и взаимодействие двух прав. систем объясн единством предмета прав рег, а также едиными представл о справедливости и незаконности, правосудии.

#### **48. Прав. обычай, прав. прецеденты и религ. нормы как ф. права: пон., признаки, хар-ка.**

Прав. **обычай** — санкционированный гос-вом обычай, приобретший в силу этого хар-р юридич. нормы. Юридич. норма

Прав.. **прецедент** — решение судебного или администрат. органа по конкрет. вопросу, приобретшее силу юридич. нормы и ставшее общеобязательным. Виды прецедента: — судебный (реш суда по конкрет. делу, котор. затем становится образцом, обязат. правилом для решения аналогичных дел в будущем); — адм (реш, приним адм органом или администр судом). — кассационный (реш, принятое в рез кассации, т.е. обжалования). **Религ нормы.** Религ тексты (свящ. книги и сборники, котор. применяются в суд. и иной юрпрактике). В некот гос-вах религ нормы играют важную роль, и приним законы не могут им противоречить. Такое полож вещей хар для теократ гос-в.

#### **49. Правотворчество(П): понятие, призн., виды.**

Это деять гос.органов, осуществл-я в рамках устан-х процесс.процедур, по принятию, изм., отмене НПА. Правотворчество предст собой: монопольную деять гос-ва; созидательно-интелл. деять; процесс.деят-ть. Субъектами П. выступают гос.органы, негос.структуры(органы местного самоупр., профсоюзы и т.п. **Принципы П.**-это основополюидеи, руководящие начала, исходные положения деять-ти, связанной с принятием, отменой юрид.норм, это ориентир для органов, творящих право. П. деять-ть основана на опр. **принципах:** — законности демократизма, научности, профессионализма гласности системности, оперативности.**Виды прав-ва(П):**1)В зав-ти от субъектов: П. народа в процессе проведения референдумов, П.гос.органов, П.отдельных должностных лиц, П.органов местного самоупр-я, П.обществ.организ-й.2)В зав-ти от значимости:Законотворчество, делегированное П., подзаконное П. **Стадии:** Конституция РФ выделяет 4 стадии з/процесса:1) законод.инициатива; 2) обсуждение законопроекта в ГД и в Совете Федерации; 3) принятие закона; 4) промульгация и вступление закона в юр. силу.

#### **50. Законодат. процесс: понятие, принц., стадии.**

Законы принимаются палатами Фед. Собрания в особом порядке, кот реализуется в законод. процессе, представляющем

собой совокупность действий, посредством которых осуществляется законод. деятельность ФС. **Принципы:** — законности демократизма научности профессионализма гласности системности **стадий:** 1) законод. инициатива сводится к внесению на рассмотрение Гос. Думы законопроекта. 2) предварит. Рассмотрение — Законопроект, подлежащий рассмотрению Гос. Думой, направляется ее Советом в соответствующий комитет палаты, который назначается ответственным по законопроекту, а в определенных случаях назначается комитет-соисполнитель. Очередной законопроект направляется в комитеты, комиссии и депутатские объединения, 3) рассмотрение и принятие законопроектов в Госдуме и Совете Федерации — Рассмотрение законопроектов Гос. Думой осуществляется в 3-х чтениях, в первом чтении обсуждается его концепция, дается оценка. В случае принятия или одобрения законопроекта в первом чтении Гос. Дума в своем постановлении устанавливает срок представления поправок к законопроекту. Принятый Гос. Думой и одобренный Советом Федерации федеральный закон и постановление Совета Федерации в 5-дневный срок со дня принятия постановлением Председателя Совета Федерации направляется Президенту для подписания и официального опубликования.; 4) подписание и обнародование закона Президентом РФ, которому направлен федеральный закон, в течение 14 дней подписывает его и обнародует. Официальное опубликование закона считается первой публикацией его полного текста в «Российской газете» или «Собрании законодательства РФ»

### **51. Пон. и состав. Элем. системы права.**

Система права — это внутренняя структура права, состоящая из взаимосогласованных норм, институтов, подотраслей и отраслей права. Основные структурные элементы системы права: — отрасль права. (Нормы, объединенные в отрасль права, регулируют определенную область общественных отношений, которая отличается своей спецификой. Нормам, принадлежащим к определенной отрасли права, присуще общее для них своеобразие, которое и является основой для объединения их в отрасль); подотрасль права (родственные институты одной и той же отрасли права. Например: конституционное гражданское, уголовное право); институт права (обособленная группа юридических норм, регулирующих однородные общественные отношения и входящих в соответствующую отрасль права.. Элементы Н. п. — гипотеза, диспозиция, санкция.

В зависимости от отраслей права различают: адм-о-, гражданско-, уголовно-прав. Н. п., нормы трудового, эколог., м/ународного и других отраслей права).. **Черты системы права:** — ее первичным элементом выступают нормы права, кот объединяются в более крупные образования — институты, подотрасли, отрасли; — ее элементы непротиворечивы, внутренне согласованы, взаимосвязаны, что придает ей целостность и единство;- она обусловлена социально-эк-ими, полит, нац, религ, культур, истор факторами; — имеет объективный хар-р, ибо зависит от объективно существующих общест-х отн и не может создаваться по чисто субъект. усмотрению людей. Прав. сист и сист права соотносятся как целое и часть.

### **52. Понятия и соотн матер. и процесс., частного и публ. права.**

К **частному** праву относят те отрасли, кот призваны обеспечить интересы частных лиц (гражд, банковское). К **публичному** праву относят отрасли гос-в, администр, уголовного права. Частное право состоит из отраслей гр-го, предприним-го, семейного права, а публичное — из отраслей конституционного, адм-ого, финансового, уголовного и др. **Мат** право — это совокупность норм права, непосредственно регулирующих те или иные общств отношения. Объектом матер. права выступ.: имущ., трудовые, семейные и иные отношения. **Процесс** право — право, устанавливающее порядок разрешения споров м/у субъектами, порядок привлечения к ответственности лиц совершивших правонарушение, формы и методы защиты прав граждан. Взаимосвязь мат и процесс начал обеспеч. важнейшее свойство права — его системность. Только в сочетании матер. и процесс. право обеспеч. регулятивную роль права, позволяют в необходимых случаях реализов. санкции правов. нормы, иные ее элементы. Процесс.право состоит из гражданско-процесс и уголовно-процесс права.

### **53. Пон. и признаки отрасли права. Соотн отр. права и отрасли зак-ва.**

**Отраслью права** явл совокупность обособленных юрид-их норм и прав. институтов, кот рег опред область общ отн, отлич своеобразием. Специфическим признаком отрасли права явл то обст-во, что данная группа прав. норм способна взаимодействовать с другими отраслями права как элементами единой системы. Важным признаком для выделения отрасли права явл наличие у нее специф. метода прав. регул-я. **Соотн отрасли зак-ва и отрасли права** Отрасль системы права: группируется по признаку един-ства предмета и метода прав. регул-я общест. отношений. Отрасль зак-ва: комплекс законов и подзаконных нормативны актов, содержащих нормы одной или нескольких отраслей права. Отрасли зак-ва формируются в зависимости только от предмета прав. регул-я и не обладают самостоятельным методом. Они делятся на несколько самостоятельных видов. Во-первых, имеются отрасли, в основном совпадающие с одноименными отраслями права. отрасли зак-ва складываются на базе опред частей крупных отраслей права с добавлением некоторых норм близкого содержания, взятых из других О.п. В систему отраслей зак-ва входят так называемые комплексные отрасли, кот регулируют отношения в той или иной сфере гос деят-ти

#### **54. Предмет и метод прав. регул-я как основания разгран. НП по отраслям права.**

**Предмет** правов. регул-я — это качественно однород. вид обществ. отношений, на котор. воздействуют нормы опре-дел. отрасли права. Предмет реул-я явл. главным, объективным основанием для распредел-я правов. норм по отраслям права. Нормы права регул. разл. по своему содерж. обществ. отнош-я разл. методами (способами). Каждая отрасль имеет свой специфич. метод пра-вов. регул-я. В одних отраслях преоблад. метод властного связывания, в др. — равенства сторон (дозволение), в третьих — запрещ недозвол-х действий (запрет). Отрасли права исполъз. методы правов. воздействия в разл. сочетании в зависим-ти от хар-ра обществ. отнош. **Метод правов. регул-я** — это способы воздействия норм отрасли права на

определ. вид обществ. отнош., являющийся предметом ее регул-я. Виды метода правов. регул-я: — директивный (императивный) — характерен для властных отнош-ий; — диспозитивный (предоставл. выбор).

### **55. Понятие и элементы системы зак-ва.**

Сист зак-ва— это совокупность НПА, в которых объективируются содержательные и структурные хар-ки права. Элементы системы зак-ва (**по сферам общ отн**): От-раслевое зак-во содержит нормы, регулирующие качественно опред вид общ отн явл предметом одной отрасли права (земельное, семейное зак-во). Внутриотр зак-во сод нормы подотрасли или института права, регулирующих разновидности отраслевых правоотн (авторское в составе гражданского) Комплек зак-во включает нормы нескольких отраслей права, регулирующих различные по своему содержанию общств отношения, составляющие самост сферу общественной деят-ти (хозяйственное, транспортное, военное). (**по уровню юрй силы, в зав от органа, гос власти, издавшего НА**): Парламентские законы • Нормативные указы главы гос-ва (Президента) • Постановления Прав-ва • НА министерств и ведомств • НА муницип органов власти. **Соотн системы права и системы зак-ва.** Сист зак-ва — это совокупность НПА, в которых объективируются содержательные и структурные хар-ки права. Сист права — это внутренняя структура права, состоящая из взаимосогл норм, институтов, подотраслей и отраслей права.

### **56. Сист зак-ва: понятие, принципы, виды.**

Сист-я зак-ва — это целенаправленная работа законодателя по упорядочению и приведению в единую систему действующих закон актов с целью их доступности, лучшей обозримости и эффективного прим. осн **принципы** полнота охвата НПА, единообразие терминологии, единство критерия упорядочения НПА, расположение НП материала в опред порядке, обеспеч единства регул-я отношений и полноценности такого регул-я, лежат в основе систтики зак-ва, определяются последней. **3 вида систематизации: Инкорпорация** — вид систизации, в ходе кот

действующие НА сводятся воедино без изм их содержания, переработки и редактирования. Результатом инкорпорации явл издание разл. сборников или собраний, кот формируются по тематическому принципу Инкорпорация подразд на: официальную и неофиц. К офиц можно отнести СЗ РФ. К неофициальной отн сборники Н материалов по отраслям права, издаваемых в учебных целях, **Консолидация** — это сведение множества НПА в один укрупненный акт. Новый акт заменяет вошедшие в него акты, поскольку принимается правотвор. органами и имеет собственные реквизиты. **Кодификация** предполагает переработку норм права по сод и их сист, научно обоснов излож в новом законе Кодиф — это сист работа более высокого уровня, чем инкорпорация, т. к. в ходе кодиф происх кач переработка действ юр. норм, устраняются несогласов, дублир

### **57. Правовые семьи: пон. и виды. Прав.семья.**

Это группа прав. систем, объективных сходными условиями исторического развития и поэтому имеющих существенные «общие особенности», отличающие их от других прав. семей. Наиболее распространенное в наст. время получила класс-я, построенная на основе 3-х главных критериев: особенности исторического развития прав. систем; источники права; структура права. Соответственно выделяют 9 прав. семей: романо-германская; семья общего права (англосаксонская); славянская; латиноамериканская; скандинавская; мусульманская; индусское право; семья обычного (традиционного) права; дальневосточная; социалистическая. Каждая из названных прав. семей отличается своеобразием и в то же время общими чертами. **Прав. сист** — совокупн источников права и юрисдикционных органов конкретного гос-ва (а иногда и его обособленной части). В более широком смысле включает также ряд других компонентов — прав. культуру, прав. идеологию, прав. науку, иные, в т.ч. негос правовые институты (адвокатура, нотариат, юрид-ие фирмы, профессиональные сообщества юристов). Следует различать понятия "П.с." и "сист права";

## **58. Осн черты романо-германской прав. семьи.**

Сложилась на основе рецепции (восприятия, заимствования) римского права в 12-16 вв. и получила распространение в континентальной Европе. (Германия, Франция, Россия, Испания, Польша и др.) Особенности: 1) осн источником права служит — НПА (закон); 2) единая иерархическая сист источников права; 3) сист признает деяние на публичное и частное право, а также на отрасли права; 4) зак-во носит кодифицированный хар-р; 5) сходство основных понятий и категорий; 6) единая сист прав. принципов; 7) в законодательстве ведущая роль принадлежит К., обладающей высшим юр-ким авторитетом. Суц и сист кодексов, например, гр-кий, уг-ый, процессуальный. Среди источников права отводится подзаконным актам, обычаям, судеб. практики.

## **59. Осн черты англосаксонской прав. семьи.**

Главный источник — судебный прецедент, т.е. норма, сформулированная судьями в процессе рассмотрения дела (главные творцы права — судьи). (Великобритания, Канада, Новая Зеландия, Австралия) Особенности: 1) своеобразное поним норм права — они не отделены от судебного решения, поэтому носят казуистический хар-р. Создавать прецеденты вправе ВС Англии, состоящий из Высокого суда, Суда короны и Апелляционного суда. Также прецеденты может создавать палата лордов, выполняющая и судебные функции. 2) специфика структуры права: ей не известно деление на частное и публичное, а отрасли права не выражены четко. В структуре английского права выд: 1) прецедентное право; 2) право справедливости 3) статусное права (это право парламентарного происхождения). 3) Придание важного значения формам судопроизводства, процессуальным нормам, источникам доказательств; 4) большая автономия суд. власти по отн к другим ветвям власти (отсутствие прокуратуры и адм-ой юстиции); 5) некодифицир хар-р зак-ва.

## **60. Осн черты мусульманской прав. семьи.**

Отличается сложностью, большим своеобразием, необычностью источников, структуры, терминов и т.д. и включает

в себя не только юр. нормы, но и религиозные, нравственные регуляторы, обычаи. (Ирак, Иран, Пакистан, Саудовская Аравия, Ливан, Судан). **Особенности:** 1) Норма права воспринимается как правило, адресованное всем мусульманам Аллахом, кот открыл его человеку через пророка Мухаммеда. Оно не подлежит изменению, но нуждается в разъяснении и толковании для практического использования. Нормы МП предст собой обязанность, долг совершать те или иные поступки. МП определяет мотивы, кот мусульманин должен знать: посты, милостыни, паломничества. 2) Выделяют 4 гл. источника МП: 1) Коран — священная книга мусульман; 2) Сунна — сборник преданий о жизни пророка, его образе мыслей и действий; 3) Иджма — согласие мусульманского общества об обязанностях мусульманина; 4) Кияз — суждение по аналогии, т.е. применение к новым сходным случаям правил, установленных Кораном, Сунной и Иджмой. 3) В структуре МП отсутствует публичное и частное право, однако в современный период выделяют в качестве основных отраслей: уголовное, судебное и семейное право

### **61. Понятие и общая хар-ка юр коллизий.**

Юр. коллизии — это расхождения или противоречия м/у отдельными НПА, регулируемыми одни и те же либо смежные обществ отношения, а также противоречия, возникающие в процессе правоприменения и осущ компетентными органами и должностными лицами своих полномочий. 1) Коллизии м/у законами и подзаконными актами — разрешаются в пользу законов, т.к. они обладают верховенством и высшей юр. силой. 2) Коллизии м/у К. и всеми иными актами, в т.ч. законами — разрешаются в пользу К. 3) Коллизии м/у общефед. актами и актами субъектов Федерации, в т.ч. м/у конституциями и уставами — приоритет имеют общефед.. 4) Коллизии м/у К. РФ и Фед договором, а также двусторонними договорами м/у федер центром и отд. территориями, равно как и расхождения м/у договорами самих субъектов — разрешаются на основе положений общефед. К. 5) Коллизии м/у наци м/ун правом — приоритет имеют межд. нормы. Под способами разреш коллизий понимконкретные

приемы, средства, мехы, процедуры их устранения. Наиболее распространены способы разрешения коллизий: 1) толкование; 2) принятие нового акта; 3) отмена старого; 4) внесение изменений или уточнений в действующие; 5) судебное, адм-ое, арбитраж. и третейское разбир-во; 6) систематизация зак-ва, гармонизация юридич. норм; 7) переговорные процесс, создание согласительных комиссий; 8) конституц. правосудие; 9) оптимизация взаимопонимания, взаимосвязи теории и практики; 10) м/унар. процедуры.

## **62. Пробелы в праве: пон. и способы преодоления.**

Пробел в праве — это отсутствие прав. нормы, кот могла бы урегулировать фактически возникшие обществ. отношения, кот относятся к сфере прав. регул-я. Пробел может быть: реальным и мнимым. **реальный** пробел имеет место, если данное отн. действительно должно быть урегулировано правом, т.е. когда оно входит в сферу прав. регул-я. **Мнимый** пробел имеет место, если данное отн. в силу его специфики вообще не м.б. урегулировано правом, т.е. когда оно не входит в сферу прав. регул-я. С точки зрения причин возникновения пробелов в законодательстве пробельность может быть первоначальной и последующей. **Первоначальная** имеет место в том случае, когда обст-ва, требующие прав. регул-я, уже существовали, но законодатель их упустил, не охватил формулировками НПА. **Последующая** явл. следствием появления новых отношений в предмете прав. регул-я в результате развития рег. социальной сферы. **2 способа. Аналогия закона** предполагает соблюдение ряда условий: 1) наличие общей прав. урегулированности данного случая; 2) отсутствие адекватной юрид. нормы; 3) сущ-ие аналогичной нормы, то есть нормы, в гипотезе кот указаны обст-ва, аналогичные тем, с котими столкнулся правоприменитель. **Аналогия права** предст. менее точный прием решения юрид. дела по аналогии и предполагает соблюдение следующих условий: 1) наличие общей прав. урегул-я данного случая; 2) отсутствие адекватной юрид. нормы; 3) отсутствие аналогичной нормы.

## **63. Пон., формы и объект толк-я права.**

Толкование права — это уяснение, а иногда и разъяснение смысла закона или иного НПА. Толкование — сложный интеллектуально-волевой процесс, направленный на установление точного смысла прав. нормы, раскрытие выраженной в ней воли законодателя. Осн **объектом** толкования явл. текст нормы или толкуемого акта. Толкование состоит из **2-х сторон**: — уяснение); — разъяснение. Выделяют 2 главных **вида толкования**. **Официальное**— дается уполномоченным на то гос. органам или долж. лицам, имеет обязательное значение для других субъектов, явл. юрид-и значимым. **Неофициальное** — дается субъектам, не имеющим официального статуса. Офиц. толкование делится на: нормативное и **казуальное** (дается компетентным органам по конкретному случаю). **Нормативное** делится на: **аутентичное** (авторское) — исходит от органа, издавшего данный акт; и **легальное** (разрешенное) — носит подзаконный хар-р и осуществляется по поручению органа, издавшего конкретный акт. **Неофициальное** толкование может быть устным и письменным. Различают 3 разновидности этого толкования: обыденное; профес.; доктринальное (научное).

#### **64. Способы толкования права.**

Толк. права — это уяснение, а иногда и разъяснение смысла закона или иного НПА. Толкование — сложный интеллектуально-волевой процесс, направленный на установление точного смысла прав. нормы, раскрытие выраженной в ней воли законодателя. Осн **объектом** толкования явл. текст нормы или толкуемого акта. **Способы** **Грамматический**— основан на анализе отдельных слов. **Логический**— исследование логич связи м/у отд положениями нормы права или акта на основе правил логики. **Систтический**. — каждая норма права есть часть системы права, след-но, взаимодействует с множеством норм. **Историко — политический**. — состоит в определении тех или иных условий и обстоятельств (эк-ких, политических, соц. и др.) **Специально — юрид-ий**— предст собой изучение техник — юрид-ких приемов выражения воли законодателя. Базируется на правилах юрид. техники.

## 65. Виды толкования права и их хар-ка.

Толкование права — это уяснение, а иногда и разъяснение смысла закона или иного НПА. Толкование — сложный интеллектуально-волевой процесс, направленный на установление точного смысла прав. нормы, раскрытие выраженной в ней воли законодателя. Осн объектом толкования явл. текст нормы или толкуемого акта. **2 главных вида** толкования. **Официальное** толкование права — дается уполномоченным на то гос. органам или долж. лицам, имеет обязательное значение для других субъектов, явл. юрид-и значимым. Официальное толкование делится на: нормативное (это разъяснение общего хар-ра, имеющее силу для всех возможных в будущем случаев применения норм права) и казуальное (дается компетентным органам по конкретному случаю). Нормативное толкование делится на: аутентичное (авторское) — исходит от органа, издавшего данный акт; и легальное (разрешенное) — носит подзаконный хар-р и осуществляется по поручению органа, издавшего конкретный акт. **Неофициальное** — дается субъектам, не имеющим официального статуса. может быть устным и письменным. Различ 3 разновид этого толкования: обыденное; профес; доктринальное (научное).

## 66. Понятие и формы реализации права.

Под реал.права поним. факт-е осущест-е их предписаний в поведении субъектов. Реал.права. предст.собой необх.сторону жизни, существования права, без чего оно утрачивает свой соц.смысл. **Реализация** права — это претворение, воплощение предписаний юр-ких норм в жизнь путем правомерного поведения субъектов общест. отношений По хар-ру действий субъектов, степени их активности, выделяют **4 формы**. **Соблюдение** права — означает воздержание субъекта от совершения действий, запрещенных нормами права. Здесь реализуются в основном запреты. Пассивная форма действия. **Испн права** — предполагает активные действия по выполнению субъектом возложенных на него обязанностей. Реализуются обязывающие формы. **Испн права**

— выражается в осуществлении возможностей, предоставленных нормами права. **3.Использ.права. 4.Применение права.** Реализуются управомочивающие нормы права избирательное, право на жилище, на ч/собств-сть и т.д. Для реализации юр. норм требуется вмешательство гос-ва, в этих случаях исп правоприменение. Правоприменение права-это властная деят-ть компетент.органов по разрешению кокр.юр.дела, в рез-те чего выносятся соотв.индив.акт.

### **67. Применение права как форма реал. права.**

Реализация объективного права предст собой деят-ть, согласную с выраженной в законе волей. **Реализация** права — это такое поведение субъектов обществен. отношений, к-рое полностью согласуется с предписаниями прав. норм и исходит из них, это практическая деят-ть людей по приобретению и использованию прав и выполнению юр. обязанностей. **Прим права** — это форма реализации права, субъектами к-рой являются компетентные органы, наделенные властными полномочиями. Исп этих полномочий обеспечивается принудительной силой гос-ва. Здесь немислимо бездействие, право на правоприм.деят-ть сливается с обязанностью ее осуществить. Правоприменение носит производный характер, поскольку обеспе-чивает реализацию права 3 лицами. Применение одних норм одновременно требует соблюдения, исп и использования других. Отсюда правоприм — комплексная правореал деят-ть.

### **68. Общая хар-ка стадий прим. права. Пон. и виды актов прим. права.**

**Стадии:** 1) установление факт. основы дела — исследуются факты и обст-ва, предусмотренные нормой права и являющиеся юр-ки значимыми. 2) стадия юр-кой квалификации — направлена на решение вопроса о том, какая норма права может быть применена в данном случае. Начало стадии состоит в выборе нормы, подлежащей применению. 3) принятие решения по делу — одна из основных. Осуществл правоприменение. При принятии решения абстрактная норма права приобретает индивидуально-

властный хар-р. 4) исп правоприменительного акта и контроль за правильностью действий правоприменителя и достигнутым результатом — на этой стадии контролируется достигнутый результат, проверяется правильность установ фактов, юридической квалификации, действий правоприменителя, а также определен порядок исп правоприменит акта, лица, ответственные за исп решения. На данной стадии гос-во вправе вмешаться в правоприменит деят-ть для защиты законности, правопорядка и справедливости. На данной стадии реализуется принятое реш. Акт применения норм права — властное предписание уполномоч гос. органа или должн лица, кот выносятся им в рез разреш конкр. юрид. дела.

### **69. Пон., признаки, состав и виды п/о.**

**П/о** — это разновидность общ. отношений, т.е. связь м/у людьми, их поступками, поведением, деят-тью. П/о — одно из главных средств реализации права. **Осн черты:** 1) всегда возникает вследствие воздействия норм закона на поведение людей; 2) это волевое отно; 3) это связь м/у субъектами через субъект. права и обяз-ти. 4) предполагает индивидуализированную связь м/у субъектами; 5) всегда охраняется гос-м. **Состав из 4 элем-в** — субъекты, объект, право и обязанность. **Субъекты** п/о — это отд. индивиды и организации, кот. являются носителями субъект. юрид. прав и обяз-ей. **Объекты** п/о — это то на что воздействует п/о, т.е факт.поведение его участников, кот имеет общ. значимость и осущ. в целях удовлетворения закон.интересов общества, гос-ва. Вступая в п/о субъекты удовлетворяют матер., дух. или иные потребности. **Объектом** п/о выступает поведение людей. **Субъект.право** — это предоставляемая и охраняемая гос-ом возможность субъекта по своему усмотрению удовлетворять те интересы, кот. предусм. объект. правом. **Обяз-ть** состоит в необходимости сопоставлять свое поведение с предъявленными к нему требованиями. **Юр. Обяз-ть** — это предусм. законом и охраняемая гос-вом необход-ть должного поведения участника прав. отношения в интересах управом. субъекта. **Виды** 1) регулятивные функ(служат результатом правомерного поведения субъектов) и

охранит-е функ(неправ. поведения субъектов). 2) *по отраслям права* на: констит-е, адм-е, труд., сем. и др., а также *на матер-о-правовые* (возникают на основе норм матер. права) и *процесс.*(возникают на основе процесс. норм).3) На *абсолютные* (известен управом.субъект, все остальные потенц.участники явл. обязанными, *относит-е* (определены точно все участники). 4) *по хар-ру обязанностей*: активные (в обязанности одной из сторон входит совершение полож. действий, а право другой стороны требовать испол-е обяз-ти) и *пассивные* (обязанность закл в воздержании от действий, запрещ законом).

### **70. Субъекты правоотнош-й: понятие и виды. Понятие и элем. правосубъектности.**

**Субъекты** правоотношений — его участники, имеющие субъективные права и обязанности. Это физ. лица, организации а также соц общности — народ, нации, население. Субъект правоотнош должен обладать **правосубъектностью**, т.е. способностью быть субъектом права. Это относится как к физ. так и юр. лицам. Применительно к физ. лицам различают 3 элемента правосубъектности: правоспособность, дееспособность и деликтоспособность. **Правоспособ** — это способность лица иметь в силу норм права субъективные права и юр. обязанности. Возник с рождения и прекращается с его смертью. **Дееспособ** — это способность индивида своими действиями осуществлять права и вып обязанности. Д. связана с возрастными и психическими свойствами чел-ка и зависит от них. **Деликтоспособ** — это способн лица нести юр. отв-ть за соверш правонаруш. Наступает с разного возраста в зависимости от вида юр. отв-ти. Например, адм отв-ть — наступает с 16 лет, полная гражданско-прав. отв-ть — с 18 лет, уг. отв-ть — с 16 лет, а по отдельным преступлениям — с 14 лет. У юр. лица все 3 элемента правосубъектности возникают одновременно с момента регистрации данной организации в качестве юр. лица.

### **71. Объекты правоотнош-й: пон. и виды.**

**Объекты** п/о — это, то на что направлена деят-ть субъектов,

или то реальное благо, на пользование кот и охрану кот направлены субъект.права и юр. обяз-ти. О.п.-это то, на что направлена деят-ть субъектов.также в качестве объекта п/о наз.интерес его субъектов. Сложились 2 теории объекта п/о: монистическая (*объект-действие*) и *плюралист.(объект-благо)*. При этом управомоченное лицо заинтересовано именно в рез-те действий обязанного лица — доставке груза в опр.место, в опр.срок, в надл. состоянии. О.п. — это то, по поводу чего возникает само прав. отношение. Так, обладатель субъект. права может претендовать на предоставление ему другой стороной какого-то им-ва (денег, вещей и т.п.), владеть и распоряжаться какими-то ценностями. Обязанная сторона п/о д. предоставить ему соотв. вещи или не препятствовать его действиям по распоряжению имущ-вом. Все то, на что направлены действия сторон, что составляет предмет их интересов, и является объектом п/о. **Класс-я о.п.:** Матер.блага — деньги, ценности, вещи, др. имущ-во и т.п. Такие объекты типичны для гражданско-прав.отношений. Так, объектом хранения — имущество, переданное на хранение и т.п. Нематер. блага — жизнь, здоровье, честь и достоинство чел-ка, его свобода и безопасность и др. Немат. блага являются объектом охраны в уголовно-прав.отношениях, они типичны для процесс., трудовых и некоторых других п/о. Культур. ценности и иные нематер.результаты чел.труда — произведения искусства и лит-ры, изобретения, т.е. результаты дух. творчества людей. Они явл. как объектом гражданско-прав-х, трудовых и иных отношений. Итак, объект п/о — то, по поводу чего сущ-ет п/о, то, на что направлены субъект. права и юр.обязанности сторон.

## **72. Содержание п/о: понятие и хар-ка элементов.**

П/о — это разновидность общест. отношений, т.е. связь м/у людьми, их поступками, поведением, деят-тью. П/о — одно из главных средств реализации права.В юр. лит-ре п/о определяются как общ-ые отношения, урегулированные нормами права. **Осн черты:** 1) всегда возникает вследствие воздействия норм зак-ва на поведение людей; 2) это волевое отн; 3) это связь м/у субъектами

через субъективные права и обязанности. Носитель субъективного права — управомоченное лицо, а носитель юр. обязанности — лицо обязанное; 4) предполагает индивидуализир связь м/у субъектами; 5) всегда охраняется гос-м. **элементы:** субъекты, содержание и объекты. Субъекты — его участники, имеющие субъективные права и обязанности. Это физ. лица, организации, гос-ва, а также соц. общности — народ, нации, население. Объекты правоотн — это, то на что направлена деять субъектов, или то реальное благо, на пользование кот и охрану кот направлены субъективные права и юр. обязанности. Сод правоотн — составляют субъективные права и юр. обязанности. Эти элементы позволяют судить о хар-ре и цели правоотн.

### **73. Юрид. факты: пон., признаки, класс-я.**

Юр. факты — это конкр.жизненные обст-ва, с котн нормы права связываю возникновение, изменение или прекращение п/о.

**Признаки:** 1. это конкретное жизненное обст-во, выраженное вовне (мысли, чувства юр. ф. не признаются). 2. это обст-во, выражающееся в наличии или отсутствии опр-х явлений, т.к. юр. значение имеют как полож. (существующие), так и отриц.(отсутствующие) факты. 3. Ю.ф. несут в себе информацию о состоянии общест-х отношений, т.к. они являются обст-ми, которые напрямую затрагивают интересы общества и гос-ва. 4. Это такие обст-ва, которые прямо или косвенно предусм. нормой права. 5. Ю.ф д.б. в опр. форме зафиксированы зак-вом, т.е. оформлены надл. образом (документ, справка). 6. Это такие обст-ва, которые способны вызывать предусм. законом Юр-ми фактами становятся не любые жизненные обст-ва, они **класс-тсся:** 1) По хар-ру последствий: правообразующие (вступление в брак, правоизменяющие (перевод на др. работу); — правопрекращающие (расторж. брака,) 2) события — это факты, происхождение которых чаще всего не связано с волей участников п/о; — действия — факты, определяющие волей участников п/о. События делятся на: — абсол.(события, кот возникают и развиваются независимо от воли субъектов); — относит.(возникают по воле субъектов, но затем они протекают вне связи с волевой деятью

(поджог)); юр.ф. — состояния (явл. длящимися (родство, гражданство)). Без юр. фактов не могут возникнуть п/о. Для возникновения п/о требуется не один юр. факт, а их совокупность. Такого рода совокупность необх-х для возникновения п/о юр-ких фактов наз. факт. состав. прав. последствия.

#### **74. Понятие, признаки и виды факт.составов.**

Факт состав—это сист юр. фактов, необходимая для наступления юрид-их последствий. Он предст собой комплекс разнородных, самостоятельных жизненных обстоятельств, каждое из которых может иметь значение особого юр факта. Факт состав необходим для возникновения и развития право-отношений в разл. областях. Так, для возникновения права на получение пенсии в опред размере необходимо вып нескольких условий: достижение соответствующего возраста, **Виды:** 1. По хар-ру связи элементов различаются простые, сложные и смешанные составы. Простые это комплексы фактов, м/у кот суц свободная связь: факты могут накапливаться в любом порядке, важно лишь, чтобы в некот момент они оказались вместе. Сложные это системы фактов, м/у кот суц последовательность, жесткая зависимость: факты в составе накапливаются в строго опред-м порядке.

#### **75. Правомерное поведение: пон. и виды.**

Правомер.повед. — это деяние субъектов, соответствующее нормам права и социально полезным целям. Класс-я типов правомерного поведения в зависимости от его мотивации, **4 типа правомерного поведения:** маргинальное; конформистское; стереотипное социально — активное. Маргинальное поведение — основано на мотивах страха отв-ти, наказания.. Конформистское поведение — явл. следствием присп личности к внешним обст-вам и выражается в пассивном соблюдении норм права в силу подчинения своих действий (бездействия) мнению окружающей среды. Стереотипное поведение (привычное) — осуществляется в рамках сформировавшейся привычки действовать всегда правомерно, поступать в ссот-вии с законом. Социально — активное п.- относится к высшему типу правомерного поведения,

т.к. основано на солидарности с требованиями закона, желании руководствоваться его положениями, когда личность проявляет нравственное согласие с правом. Присущ людям обладающим высокой прав. культурой, высоким правосознанием.

### **76. Правонаруш понятие, признаки, виды.**

Это противоправное виновное деяние (действие или бездействие), причиняющее или способное причинить вред обществу, гос-ву, отдельным лицам и совершенное деликтоспособным субъектом. **Признаки** правонарушения: 1) деяние, 2) противоправность деяния,; 3) обществ опасность 4) виновность субъекта, 5) совершение виновного деяния деликтоспособным лицом — физ-м или юр-ким.. В зависимости от степени социальной опасности **правонаруш** **делятся на преступл** и иные правонарушения): админ, гражд, дисциплин, процесс. Преступления отличаются максимальной степенью общественной опасности. Адм **правонаруш** — посягают на права и свободы чел-ка и гражданина, его здоровье, на санитарно-эпидемиологическое благополучие населения, общественную нравственность, уст-ый порядок осуществления гос. власти, общ-ый порядок и безопасность и т.д. **Дисциплине** проступки — связаны с нарушением норм трудового зак-ва,. **Процессуе** п. — обусловлены наруш устан законом юр. процедуры при рассм различн хар-ра споров в суде, при осущ конституционного правосудия, регламентации уг-но-проц-ой процедуры, производства в арбитраже, адм. судопроизводства.

### **77. Состав правонаруше: понятие и характа элементов.**

**Правонаруш** — это противоправное виновное деяние, причиняющее или способное причинить вред обществу, гос-ву, отдельным лицам и совершенное деликтоспособным субъектом. **состав** правонаруш — это сист признаков правонаруш-я, необх-х и достаточных для возложения юр. отв-ти. Юр. состав правонарушения содержит **4 обязат. элемента**: субъект, субъект. сторона, объект, объект. сторона. Субъект правонарушения — м.б. как физ. так и юр. лица. Субъект сторона — хар правонарушения с

точки зрения его виновности. Объект правонарушения — это то, на что посягает правонарушение; родовым объектом выступают общ-ые отношения, видовым — жизнь, здоровье, честь, имущество и т.п. Объект сторона — хар правонарушением с точки зрения: — деяния;- наступивших (опасных) последствий; — причинную связь м/у деянием и вредным результатом. Причем эта связь должна быть прямой, непосредственной. — места, времени, условий и др. обстоятельств соверш правонаруш, а также способа и средств его совершения.

### **78. Пон., признаки и виды юр ответственн.**

Юр. отв-ть — это применение к лицу, совершившему правонарушение, мер гос-го правонарушения, предусмотренных санкцией нарушенной нормы, в установленном для этого процесс. порядке. **Признаки:** 1) Всегда связана с гос. принуждением 2) наличие вины 3) выступает в качестве неблагоприят последствий для правонарушителя 4) основанием для привлеч к юр. отв-ти служит только совершенное правонарушение. 5) специфиче правоотн — правоохранительное, субъектами кот выступают, с одной стороны — гос-во с другой — физ. или юр. лицо, допустившее правонаруш. 6) осущ. в процессуальной форме — соблюдение строго обязат и кот рег действующим зак-вом. **Классиф:** 1) штрафная и право-восстановительная. 2) По форме осущест: суд., адм-ая и др. 3) По отраслевому признаку: констит, уголов, админ, гражд, дисциплин, материал и др. Конститу отв-ть — основанием наступления служат нарушение К. РФ и др. источников конст. права. Уголовная отв-ть — наступает только за совершение преступления. Гражданско-прав. отв-ть — носит имущ. хар-р, возможна отв-ть без вины. Адм-ая отв-ть — наступает за правонаруш в том случае, если по хар-ру они не влекут уг. отв-ти (предупреждение). Дисциплин отв-ть — за совершение дисц. Проступка Матер отв-ть — состоит в обязанности работодателя возместить работнику и наоборот, причиненный в результате виновного противопр действия или бездействия.

### **79. Цели, функ.и принципы юрид-ой ответ-ти.**

Цели: — защита правопорядка; — воспитание граждан в духе уважения закона; — общая и частная превенция, т.е. предупреждение совершения правонарушений со стороны других людей и новых правонарушений со стороны данного лица. **Функции** 1) штрафная ф. — вызывает карательную реакцию гос-ва на правонарушения и выражается в наказании виновного лица; 2) праввосстановительная ф. — позволяет взыскать с правонарушителя причиненный вред, убытки, компенсировать потери и т.д.; 3) воспитательная ф. — призвана формировать у субъектов мотивы к правомерному поведению, предупреждать совершение правонарушений. **Принципы**: 1) законности — предполагает отв-ть в пределах закона и на основании закона; 2) обоснованности — означает объективное исследование обстоятельств правонаруш-я, 3) справедливости — требует соблюдения условий: недопустимость применения мер наказания, унижающих достоинство чел-ка; 4) целесообразности — индивидуализация мер взыскания или наказания в зависимости от тяжести правонарушения, с учетом личности правонарушит, и тд 5). неотвратимости — выр в неизбежности наказ и привлеч к юр. отв-ти.

### **80. Пон., принципы и стадии мех-а прав. регул-я.**

Мех прав. регул-я — это сист юр-х средств, организованных наиболее последовательным образом в целях преодоления препятствий, стоящих на пути удовлетворения интересов субъектов права. **Элементы** прав. регул-я: 1) нормы права — выражающие главные способы воздействия права — дозволения, запреты, обязывания; 2) правоотнош, 3) акты реализации прав и обязанностей — предст собой фактическое поведение участников правоотношений. 4) не у всех авторов — охранит. Правопримен. акт (употребляется в случае правонарушений). **Стадии** : 1 Стадия — формирование нормативной основы — включает процесс создания и общее действие юр. норм. 2 Стадия — включает п/о — возникающие на основе юр. фактов и в рамках которых стороны приобретают конкретные права и обяз-ти 3 Стадия — реализация субъективных прав и юр. обязанностей.

Здесь достигаются цели прав. регул-я. 4 Стадия — наступление юр. последствий при невыполнении субъектом возложенных на него обязанностей или при совершении правонарушения. Наступает только при конфликтной ситуации.

### **81. Пон., осн черты и гарантии законности.**

**Законность** — это строгое и неуклонное исп всеми субъектами права действующего зак-ва. **Черты** законности: 1) причинно-следств. обусловл-ть законности политико-прав.и процессами, происход. в общ-ве и гос-ве. 2) всеобщность и общеобязательность требований законности, выраж. цели развития гос-ва и пути их достижения. 3) высокая степень абстракции, кот. объясняется собирательным содержанием категории «законность». 4) объективный хар-р законности. 5) эффективн. пресечение любых правонаруш-ий и обеспеч-е неотвратимости наказания за противоправные действия. 6) осущ-е госуд. ф-ий по охране законности в соответ. с предписаниями действующего законодат-ва. **Гарантии** законности: делятся на 2 группы — общие и специальные. К общим относ. экономические, политико-идеологические, нравственно-духовные; К специальным относ. юрид-ие. Важное значение среди них имеют эконом. и политич.: разл. виды форм собст-ти и соответ-ий им способ производства, безкризисное развитие экономики, уровень занятости населения в обществ. полезном труде, сост. политич. системы, идеология, уровень стабильности в общ-ве, состояние культуры.

### **82. Правопорядок: понятие, стр-ра и функции. Соотн прав. и общ. порядка.**

**Правопоря-к** — это состояние упорядоченности общест. отношений, основанное на праве и законности. **Обществ порядок** — это состояние упорядоченности общест. отношений, кот достигаются с помощью не только прав. норм и их соблюдения (законности), но и других соц. норм и их соблюдения (дисциплины). **Различия** м/у правопорядком и общ-ым порядком заключаются в следующем: 1) Они не совпадают по своему

происхождению, эволюции; если ОП — возникает вместе с возникновением и становлением человек. общества, то П — зарождается гораздо позже, а именно когда возникают публичная власть, право, законы; он — атрибут гос-ва; 2) у них разная нормативная основа; П- базируется на праве и явл. результатом его реализации, ОП — есть следствие соблюдения не только прав., но и всех иных соц. норм общества; 3) они по разному обеспечиваются; П- опирается на аппарат принуждения, ОП — на силу общ-го мнения, меры негос-го воздействия; 4) при нарушении П и ОП возникают разные последствия; при нарушении П — юр. санкции, ОП — меры морального хар-ра; 5) П и ОП не тождественны по своему объему, содержанию, элемент составу; ОП — шире П.

### **83. Понятие, стр-ра и виды прав. сознания.**

Правосознание — это отн к праву. Правосознание — это совокупность идей, чувств, настроений, представлений, взглядов, в которых выражается отн к праву, прав. явлениям, в т.ч. к действующему и желаемому праву, к деят-ти юрид-их органов и учреждений, а также к действиям и поступкам, совершаемым в прав. сфере. **выделяют** прав. психологию и прав. идеологию. Прав. психология — предст собой отн к праву на эмоц. уровне, т.е. в виде настроений, переживаний, чувств. Прав. идеология — предст собой систему идей, прав. взглядов, концепций, теорий, выражающих отн к прав. действительности и оценку ее (более глубокое усвоение, познание права). **Виды** правосознания делятся по субъектам-носителям и уровню правосознания. По субъектам-носителем выделяют 3 вида: индивидуальное, коллективное и обществ. Индивидуальное — складывается у отд. чел-ка под воздействием факторов и отношений, в кот он вступает, Коллект.правосознание — отражает специфику социальной группы (правосозн молодежи,). Обществ правосозн связано с хар-ром отношения к праву в обществе В зависимости от уровня, т.е. глубины познания и отражения прав. действительности делят на: обыденное (эмпирическое) (определяется прав. опытом лица, его инфо о прав. нормах, способах разрешения юр-ких конфликтов); и

теоритическое (научное) правосознание (формируется на основе юр. науки и выступает в виде разл. теорий).

#### **84. Понятие, стр-ра (элементы) и функции прав. культуры.**

**Прав. культура** — соц. явление, кот может быть воспринято как качественное прав. состояние личности и общества, подлежащее структурированию по разным основаниям (Сальников). Прав. культура — это качественное состояние прав. жизни общества.

**Элементы:** 1) Знания о праве; 2) Отн к праву; 3) Навыки прав. поведения.

**Выдел 6 функций:** 1) Познавательнo-образовательная ф. — составляет цель, которую ставит перед собой любое демокр.общество — формирование прав. гос-ва. 2) Праворегулятивная ф. — ставит задачу — обеспечить устойчивый, эффективно действующий мех развития прав. системы. 3) Ценностно — нормативная ф. — проявляет свое действие через отражение в сознании индивидов. 4) Правосоциализаторская ф. — имеет своей направленностью формирование прав. качеств личности посредством воспитания ее прав. культуры. 5) Коммуник-я ф. — обеспечивает общение людей и их групп в юр. сфере. 6) Прогностич-я ф. — предполагает анализ тенденций развития данной прав. стемы, определение средств достижения прав. культурных целей. Различают прав. культуру общества и прав. культуру личности. Прав. культура общества — это уровень правосознания и прав. активности общества, степень прогрессивности юр-ких норм и юр. деят-ти. Прав. культура личности — это знание и поним права, а также действия в соответствии с ним.