Содержание

Задание 1

1. Происхождение права…………………………………………………………………..…2
   1. Теологическая теория ………………………………………………………….…………5
   2. Теория естественного права…………………………………………………..…………..5
   3. Историческая школа права…………………………………………………….………… 5
   4. Нормативистская теория права…………………………………………………..……….6
   5. Психологическая теория права …………………………………………………..………6
   6. Марксистская концепция происхождения права ……………………………………….6
2. Сущность права……………………………………………………………………………………7
3. Формы (источники) права…………………………………………………………………………7
   1. Нормативно-правовой акт……………………………………………………………...…8
   2. Система нормативных актов ……………………………………………………….…….9
   3. Закон как источник права ………………………………………………………...……..10
   4. Правовой обычай, нормативный договор, прецедент как источники права…….….11
   5. Правовые системы современности ………………………………………………….….11
4. Применение норм права……………………………………………………...………….11
5. Система права………………………………………………………………………….…13
6. Законность и правопорядок………………………………………………………...……14

Задание 2………………………………………………………………………………………...19

Используемая литература……………………………………………………………………...20

Вариант 5

Задание 1. Происхождение и сущность права.

1. **Происхождение права**

Право создалось незаметными переходами, путем дифференциации из однородной массы правил общежития. Долгое время не замечали, как постепенно нарастало новое явление, пока оно не достигло такой степени самостоятельности, что обратило на себя внимание и возбудило о себе вопрос. Это внимание, вероятнее всего, было возбуждено чьими-то интересами, которые вдруг почувствовали себя задетыми какой-то новой силой, действие которой до сих пор не подозревали.

Где есть общество, там имеются и правила общежития. На самых ранних ступенях эти правила представляют однородную недефференцированную массу. Типичным отражением первоначальной однородности может служить индийское законодательство Ману, в котором право, мораль, приличие, религия еще вовсе не разошлись.

Все нормы в это время неразрывно связаны между собой, все одинаково глубоко проникли в сознание каждого как правила должного.

Здесь еще нет никакого разлада между нормами, как они есть, и нормами, как они должны быть - должно быть, как есть, и есть, как должно быть.

Соблюдение этих норм охраняется давлением общественной среды, не допускающей никаких уклонений от точного их выполнения, и отсутствием критики в поведении каждого человека.

В тех случаях, когда нарушение правил происходило, оно встречало реакцию со стороны того, чьи интересы такой поступок нарушал.

Он сам пытался защитить свои интересы, и чувство мести было побудителем к отстаиванию их, а силу придавало сознание своей правоты, которая брала верх над неуверенностью противника. Принцип самоуправства, самопомощи встречается всюду на начальных ступенях. Тот, кому причиняли вред, личный или имущественный, сам должен был позаботиться об охране своих интересов. Долгое время в истории процесса сохраняются следы первоначального самоуправства. По Русской Правде, например, охрана права прежде всего дело самозащиты и самоуправства.

Наряду с самопомощью защита правил общежития поддерживалась судом общественного авторитета. К нему должен был чаще всего прибегать тот, кто чувствовал себя слишком слабым, чтобы отстоять личными силами свои интересы. Это не был суд, организованный властью, это был суд добровольный, наподобие третейского суда. В таких случаях судьями выступали старцы. То обстоятельство, что всюду мы встречаемся с судьями из старейшин, объясняется тем, что когда нет письменных законов, старые люди являются живыми хранителями старины, а опытность, связанная с продолжительной жизнью, внушала себе особую авторитетность их суждениям.

Авторитетными лицами, суду которых охотно подчинялись, были часто жрецы, например, в Галлии, по словам Цезаря, друиды. Воодушевленный общественной поддержкой, потерпевший находил в себе и в общественной среде достаточно силы против обессиленного решением противника.

Но наступает момент, когда из общей массы правил общежития начинает выделяться группа, получившая с течением времени настолько резкие отличные признаки, что уже не могло быть сомнения в зарождении нового явления. Что же вызвало процесс дифференциации, чем объясняется выделение из правил общежития норма права?

Причины дифференциации заключаются в следующем. Во-первых, численный рост населения. Пока общественная среда невелика, жизнь и поведение каждого человека проходят на глазах у всех. Ему не ускользнуть от внимания и осуждения своих сожителей. Но сколько-нибудь значительно усиление личного состава тотчас же ослабляет влияние общества на личность, потому что внимание среды распределяется между большим числом людей, потому что каждый человек при этом сумеет, хотя бы отчасти, освободить свое поведение от общественного контроля.

Во-вторых, нарушение однородности людей. Пока их личный состав не обнаруживает никаких различий ни по происхождению, ни по богатству, группа сильна единством своих интересов, взглядов, преданий. Но завоевания подрывают эту однородность. Или победители переселяют к себе побежденных, или сами поселяются среди них, заставляя их работать на себя. В пределах одной и той же группы сталкиваются уже заранее прямо противоположные интересы, воззрения, выработанные в разное время при разных условиях. То, что с точки зрения победителей дурно, то с точки зрения побежденных хорошо; то, что первые будут порицать, то вторые будут одобрять. А между тем общественное мнение только и сильно своим единством. Тогда становится ясна недостаточность этого способа охраны правил общежития.

В-третьих, рост общественной группы и нарушение ее однородности приводят к увеличению числа правил, создаваемых для сохранения сплоченности. Как бы медленно ни развивалась жизнь, а все же число правил постепенно накопляется. Удержание всех их в памяти становится затруднительным для стариков, а отсутствие письменности и грамотности возлагает всю надежду на человеческую память. Возможно, что более новые правила не вполне согласуются с прежними. В действии общественного мнения появится некоторое замешательство, которым готовы воспользоваться одни члены за счет других. При таком положении становится очевидной необходимость выделения особой группы норм, поддерживаемой более энергичными средствами[1] .

Сам процесс дифференциации норм права обусловливается нарождением в общественной среде нового явления - суда от имени власти

Зародыш права - в обособлении суда, организованного политической властью, от суда общественного. Как только политическая власть стала обнаруживать свое значение, так сделалось вполне естественным обращение к ней за помощью для защиты своих интересов. К новой силе обращались за защитой те, которые не надеялись на общественный суд или потому, что не считали достаточным его решение, или потому, что боялись неблагоприятного решения. Для князей, королей вмешательство в суд составляло интерес с точки зрения сборов, взимаемых за оказанную помощь.

Суд от власти судил первоначально не по особым правилам и не без участия общества. Суд происходил среди всех собравшихся, к которым судья обращался за указанием норм, или с привлечением наиболее почетных старцев к постановке решения. Особенность этого суда заключалась в соединении двух авторитетов: общественного , в лице старейшин, и политического , в лице судьи. Однако, хотя содержание решения исходило от общественного авторитета, само решение с приказом подчиниться ему исходило уже от политического авторитета судьи.

Но суд власти не мог долго выдержать этой роли. Пользуясь своим авторитетом и побуждаемый интересами тех, кто стоял ближе к власти, суд начал делать выбор между теми правилами, которые ему предлагались общественными элементами, поддерживал одни правила и отвергал другие.

Далее, суд основывается на своих прежних решениях независимо от соответствия их общественным правилам, даже вопреки им. Применительно к такой самостоятельности принятой судом власти он стал все больше отрешаться от общественных элементов. Сначала суд происходил в собрании при участии всех собравшихся, потом при участии выборных для данного случая, потом выборных на срок, которые невольно ассимилировались с судьями князя или короля, наконец, вовсе без их участия.

Тот момент, когда суд стал выбирать из предложенных ему правил или стал творить новые правила путем прецедента, был моментом обнаружения права. Впервые возникает представление о том, что существуют правила, расходящиеся с общепризнанными. Несмотря на обнаруженный разлад, близость норм права к прежней массе правил общежития проявляется уже в самом названии. Корни слов "право" и "правда" своей близостью показывают на создавшееся представление о соответствии права нравственным воззрениям, на что указывает также и позднейшее слово "справедливость", то есть то, что согласно с правдой.

Недостаточная дифференцированность первоначальных норм права выражается в той тесной связи права с религией и моралью, какая долго еще сопутствует развитию права.

Обнаружение совершенно нового явления в общественной жизни настолько поразило воображение, что праву стали приписывать божественное происхождение. Почти у всех народов сохранилось предание, как боги дали людям право. Это представление выразил в Греции Демосфен, назвавший право изобретением и даром богов. Людям было трудно примириться с мыслью, чтобы такое могучее средство поддержвания общественных связей, как право, могло быть делом рук простых смертных.

Что же замечательного было обнаружено в этом средстве, почему происхождение права можно было связывать с божественным вмешательством?

Эта идея могла внушаться теми, кому было выгодно придать большее значение праву, обеспечивающему их интересы. Но эта идея могла сама создаться в уме тех, кто усмотрел в праве защиту против произвола и насилия со стороны более могущественных. Здесь мы подошли к вопросу, явилось ли право новым средством подчинения слабых элементов общества господству сильнейших или же оно создалось как средство обеспечения слабейших элементов против давления сильных.

Трудно сомневаться, что суд как орган власти, начав отбор норм или творчество их, действовал в интересе властвующих. Трудно отрицать, что усмотрев возможность воздействовать на население путем установленных норм, властвующие создавали нормы права, чтобы обеспечить себя организованным действием своей силы. Но нельзя отрицать, что организованный порядок соответствовал интересам слабейших, потому что освобождал их от страха постоянного произвола со стороны властвующих.

Право обеспечивает сильным планомерное использование своей фактической силы, но право обеспечивает слабейших от случайных и неожиданных актов произвола.

История права всех народов показывает нам везде почти один и тот же порядок, в каком происходил переход к правовой нормировке.

Прежде всего, правовой охране подвергается личная неприкосновенность носителей установившейся власти. Право угрожает самыми суровыми наказаниями за всякое покушение на жизнь и здоровье лиц, стоящих у власти или ближе к власти. Это относится к князю, жрецам, дружине.

Уголовное право за политические преступления выступает как первый ряд норм права, исходящих от политической власти. Вообще уголовное право составляет главное содержание юридических памятников, причем, чем сборник древнее, тем больше его уголовное содержание. За уголовным правом следуют нормы, определяющие, что должно вносить население в пользу власти - это дань, уроки, налоги. Далее следуют нормы процессуальные. Определение порядка судопроизводства составляет важное содержание древних юридических памятников. Это легко понять, если принять во внимание, что низшие классы заинтересованы главным образом в том, чтобы судили не по произволу, а по установленным правилам. Это первая уступка, делаемая господствующим классом всей массе населения. И только на последнем плане выступают уже нормы гражданского права.

Сначала власть стремится укрепить свое положение и отношения между подданными ее не интересуют: это их дело, а не государственное. Только много позднее власть приходит к сознанию, что истинная опора ее в самом обществе, а, следовательно, чем прочнее правовой порядок, тем тверже основа, на которой держится государственная власть.

Учения о возникновении права обычно тесно связаны с концепциями происхождения государства, хотя и содержат немало специфического.

* 1. **Теологическая теория**

Теологическая теория исходит из божественного происхождения права как вечного, выражающего божью волю и высший разум явления. Но она не отрицает наличия в праве природных и человеческих (гуманистических) начал. Многие религиозные мыслители утверждали, что право — Богом данное искусство добра и справедливости. Теологическая теория одна из первых связала право с добром и справедливостью. В этом ее несомненное достоинство. Вместе с тем рассматриваемая теория опирается не на научные доказательства и аргументы, а на веру.

* 1. **Теория естественного права**

Теория естественного права отличается большим плюрализмом мнений ее создателей по вопросу происхождения права. Сторонники этой теории считают, что параллельно существуют позитивное право, созданное государством путем законодательствования, и естественное право.

Если позитивное право возникает по воле людей, государства, то причины появления естественного права иные. До начала буржуазной эпохи господствующим был взгляд о божественном происхождении естественного права как высшего и неизменного. С наступлением капиталистических отношений многие мыслители перестали связывать естественное право с именем Бога. Так, виднейший представитель этой теории Г. Гроций утверждал, что мать естественного права есть сама природа человека, что оно вытекает из неизменной природы человека. В человеке оно проявляется в виде голоса его совести, человек познает естественное право, обращаясь именно к ней. По мнению Вольтера, естественное право вытекает из законов природы, оно самой природой вписано в сердце человека. Естественное право выводили также из присущей людям вечной справедливости, из нравственных начал. Но во всех случаях естественное право людьми не создается, а возникает само по себе, спонтанно; люди каким-то образом лишь познают его как некий идеал, эталон всеобщей справедливости.

В естественно-правовой теории доминирует антропологическое объяснение права и причин его возникновения. Если право порождено неизменной природой человека, то оно вечно и неизменно, пока существует человек. Однако такой вывод вряд ли можно признать научно обоснованным.

* 1. **Историческая школа права**

Создатели исторической школы права в Германии XVIII-XIX в. (Г. Гуго, Ф. Савиньи, Г. Пухта) доказывали, что право зарождается и развивается исторически, как язык, а не декретируется законодателем. Оно вытекает из «национального», «народного» сознания. Историческая школа права смыкается с религиозными воззрениями. Так, Г. Пухта, утверждал, что право от Бога, который в природу наций вложил силу создавать право.

* 1. **Нормативистская теория права**

Создатель нормативистской теории права Г. Кельзен выводил право из самого права. Право, утверждал он, не подчинено принципу причинности и черпает силу и действенность в самом себе. Для Кельзена проблемы причин возникновения права вообще не существовало.

* 1. **Психологическая теория права**

Психологическая теория права (Л. Петражицкий и др.) усматривает причины правообразования в психике людей, в «императивно-атрибутивных правовых переживаниях». Право — это особого рода сложные эмоционально-интеллектуальные психические процессы, совершающиеся в сфере психики индивида.

* 1. **Марксистская концепция происхождения права**

Марксистская концепция происхождения права последовательно материалистическая. Марксизм убедительно доказал, что корни права лежат в экономике, в базисе общества. Поэтому право не может быть выше экономики, оно становится иллюзорным без экономических гарантий. В этом заключено несомненное достоинство марксистской теории. Вместе с тем марксизм так же жестко связывает генезис права с классами и классовыми отношениями, видит в праве лишь волю экономически господствующего класса. Однако право имеет более глубокие корни, чем классы, его возникновение предопределено и другими общесоциальными причинами.

1. **Сущность права**

Праву присущ сознательно-волевой характер.

Право, как и государство, характеризуется двойственной природой. Дуализм права проявляется в сочетании классовой и общесоциальной составляющих. С одной стороны, право выражает волю правящей элиты, с другой - долговременные интересы всего общества.

*Классовая составляющая права.*

Социальные группировки, находящиеся у власти, всегда имеют возможность влиять на процессы правотворчества в собственных, корпоративных целях. Право в руках правящей элиты становится мощным средством формирования, реализации и защиты своих узкогрупповых интересов.

*Общесоциальная составляющая.*

В любом государстве право является не только узкоклассовым инструментом, но и выражением компромисса между различными социальными группами, проявлением так называемой общей воли населения. Общая воля представляет собой не механическое сложение индивидуальных и коллективных воль, а результат согласования интересов различных классов, групп, слоев населения.

В демократическом обществе право в большей степени является продуктом общественного согласия, выражая общую волю большинства населения о правомерно-дозволенном поведении. Эта воля реализуется через институты непосредственной демократии и выборные органы государственной власти.

Таким образом, право как и государство одновременно выполняет и классовые, и общесоциальные функции. Последние выражают интересы всего общества. Соотношение между классовой и общесоциальной составляющей права динамично изменялось в государствах разных исторических эпох[2].

Одним из показателей прогресса цивилизации является историческое движение цивилизации от классовой к общесоциальной природе государства и права. Действует закономерность: уменьшение классовой составляющей в пользу увеличения общесоциальной составляющей. Право постепенно все более и более становится средством социального компромисса в масштабах общества, установления баланса социальных интересов, справедливого распределения благ, мерой социальной свободы личности.

Сущность современного права - объективно обусловленная и нормативно закрепленная общая воля всех членов общества как результат согласования индивидуальных и коллективных интересов по коренным, долговременным вопросам жизни общества и государства.

1. **Формы (источники) права**

Одним из признаков права является его формальная определенность. Правовые нормы фиксируются компетентными государственными органами в определенных источниках, изданных по установленным процедурам.

Источники права - это официально установленные формы выражения и закрепления правовых норм.

Посредством источников права государственная воля объективируется вовне, приобретает материальное выражение, документально фиксируется. Источники права образуют многоуровневую систему, включающую нормативно-правовые акты, нормативные договоры, правовые обычаи, судебные прецеденты.

Правовые акты, официально издаваемые государственными органами, принято делить на нормативные и индивидуально-правовые[5].

* 1. **Нормативно-правовой акт**

Нормативно-правовой акт - это официальный документ уполномоченного государственного органа, содержащий правовые нормы.

Нормативно-правовой акт содержит правила общего характера, обязательные для неопределенного круга лиц, рассчитанные на многократное применение, действующие независимо от того, возникли или прекратились конкретные правоотношения, предусмотренные таким актом.

Индивидуально-правовой акт, в свою очередь, содержит конкретные предписания персонально определенному субъекту, рассчитанные на однократное применение. Многие правовые акты носят смешанный характер, то есть одновременно содержат и нормы, и индивидуальные предписания.

Нормативно-правовой акт - это ведущий источник права в системах романо-германского права, к которым относится и Россия. В ряде случаев определение правового акта как нормативного или индивидуального играет значительную роль в правоприменительной деятельности. Например, в ходе судебного разбирательства. Нормативно-правовые акты носят общеобязательный характер и служат нормативным основанием для вынесения судебного решения. Индивидуально-правовые акты при разрешении судебных споров не имеют приоритетного характера и оцениваются судами наряду с другими материалами по делу.

Приведём основные принципы построения российской правовой системы.

*Принцип иерархии актов или принцип законности.*

Соответствие актов нижестоящего уровня нормативным актам, обладающим большей юридической силой.

*Принцип компетентности*. Нормативные акты должны быть изданы в пределах компетенции соответствующего государственного органа или должностного лица.

*Принцип формализованности.* Обязательным условием законности нормативного акта является строгое соблюдение правотворческих процедур при его принятии и введении в действие. Этот принцип должен неуклонно соблюдаться на всех стадиях правотворческого процесса.

*Принцип публичности или общедоступности.* Любые нормативно-правовые акты должны быть официально опубликованы для всеобщего сведения, что обеспечивает реальное получение информации

о содержании акта всеми лицами, права и интересы которых ими затрагиваются. Неопубликованный нормативный акт не применяется и не порождает правовых последствий.

*Принцип приоритета международно-правовых источников.* Если надлежаще ратифицированным международным договором установлены иные правила, чем нормативно-правовым актом, то применяются нормы международного договора.

*Принцип перспективного действия.* Нормативно-правовые акты обратной силы не имеют, если только самим актом не установлено иное.

* 1. **Система нормативных актов**

Система нормативных правовых актов Российской Федерации строится согласно иерархической соподчиненности актов, определяемой в зависимости от их юридической силы.

На вершине этой пирамиды находится Конституция России. Это универсальный нормативный акт учредительного характера, принятый на общероссийском референдуме 12 декабря 1993 г. Конституция содержит нормы наиболее общего характера, которые детализируются другими отраслями права. Таким образом, нормы иных нормативных актов относятся к конституционным нормам как конкретные к общим. Устанавливая правовые основы и принципы иных правовых отраслей, Конституция выступает в качестве общенормативной основы правовой системы в целом. Конституция обладает верховенством и высшей юридической силой. Кроме того, ее отличает особый, усложненный порядок принятия и изменения.

На уровень ниже находятся федеральные законы. Обладают высшей юридической силой по отношению к иным нормативным актам кроме Конституции. Принимаются либо высшим представительным органом государства - парламентом, либо на референдуме. Законы регулируют наиболее важные, стратегические вопросы жизни общества. Они всегда носят нормативный характер.

На следующем уровне иерархии нормативных актов находятся указы Президента. Они могут быть как нормативными, так и индивидуально-правовыми. В порядке исключения V Съезд народных депутатов Российской Федерации временно предоставлял Президенту России чрезвычайные полномочия принимать нормативные указы, имеющие силу закона, что затронуло прежде всего сферу частного права. Причем указы Президента, принятые в обеспечение экономической реформы, имели приоритет в системе действующего законодательства вплоть до принятия действующей в настоящее время Конституции Российской Федерации.

Далее по нисходящей находятся постановления Правительства. Указанные акты подписываются Председателем Правительства. Постановления Правительства, так же как и указы Президента РФ, подлежат официальному опубликованию в «Российской газете» и Собрании законодательства РФ в течение десяти дней после дня их подписания, кроме того, могут быть опубликованы в иных печатных изданиях, а также доведены до всеобщего сведения по телевидению и радио, разосланы государственным органам, органам местного самоуправления, должностным лицам, предприятиям, учреждениям, организациям, переданы по каналам связи. Постановления Правительства могут быть отменены Президентом в случае их противоречия Конституции Российской Федерации, федеральным законам и указам Президента России.

Низшим уровнем федеральной системы нормативных актов являются ведомственные нормативно-правовые акты. Они издаются в рамках компетенции различными органами исполнительной власти. Имеют форму инструкций, положений, правил, методических указаний и других документов. Указанные акты обязательны для граждан, организаций, иных государственных органов. Не допускается издание ведомственных нормативных актов в виде писем, телеграмм, рекомендаций. Последнее особенно актуально в банковской сфере, где Центральный банк России долгое время устанавливал нормы путем рассылки информационных телеграмм и писем. Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус организации или имеющие межведомственный характер, подлежат обязательной государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ.

Определенную подсистему представляют нормативно-правовые акты субъектов Российской Федерации и местного самоуправления. Возглавляют «пирамиду» регионального законодательства Конституции (уставы) республик, краев, областей, округов. Высшие представительные органы субъектов Российской Федерации вправе самостоятельно принимать законы по предметам их ведения. По предметам совместного ведения краевые, областные, республиканские, окружные законы принимаются в соответствии с действующими федеральными законами и не могут им противоречить. Высшие должностные лица субъектов Российской Федерации издают в рамках своей компетенции нормативные указы или постановления. Органы местного самоуправления вправе принимать нормативные решения по вопросам, отнесенным к ведению муниципальных образований.

Отдельные документы коммерческих и некоммерческих организаций могут содержать нормы локального характера, обязательные внутри этих организаций. К таким актам относятся различного рода уставы, положения, регламенты, правила внутреннего распорядка и т. п. Государственное санкционирование здесь проявляется в регистрации, утверждении корпоративных актов уполномоченными государственными органами.

* 1. **Закон как источник права**

Закон - это нормативно-правовой акт, принимаемый на референдуме или высшим представительным (законодательным) органом государства в особом, усложненном порядке, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения. Признаки закона:

· Принимается парламентом или на референдуме.

· Регулирует основные, наиболее значимые общественные отношения.

· Всегда является нормативным по содержанию.

· Включает максимально общие, обобщающие нормы, которые затем развиваются, конкретизируются, дополняются подзаконными нормативно-правовыми актами.

· Имеет особые процедуры принятия, изменения и отмены (законодательный процесс).

· Обладает верховенством в романо-германских правовых системах.

Верховенство закона означает:

· все остальные правовые акты должны быть основаны на законах, соответствовать им, не противоречить;

· в случае каких-либо расхождений между нормативными актами действует именно закон, как акт большей юридической силы;

· законы не подлежат утверждению (одобрению, санкционированию) со стороны какого-либо исполнительного, судебного или иного органа;

· никто не вправе отменить или изменить закон кроме самого органа, его издавшего.

* 1. **Правовой обычай, нормативный договор, прецедент как источники права**

*Правовой обычай* - это сложившееся в результате многократного, длительного применения, общепризнанное (в том числе государством) и повсеместно используемое в какой-либо сфере социальных взаимодействий правило, официально не зафиксированное в каком-либо нормативно-правовом акте.

Наиболее широко правовые обычаи применяются в банковской практике, коммерческом обороте, сфере страхования, международной торговле. Правовой обычай закрепляет давно сложившиеся общественные отношения, вошедшие в привычку Государственное санкционирование здесь, как правило, проявляется в том, что государственные органы в своей деятельности используют их в качестве нормативной основы для вынесения властно-распорядительных решений, издания судебных и административных актов. Иногда отсылка к правовому обычаю прямо дается в законе или ином нормативном акте. Участники правовых отношений вправе обосновывать свои требования и защищать права ссылками на сложившиеся правовые обычаи. Разновидностью правового обычая являются обычаи делового оборота - сложившиеся и широко применяемые в какой-либо сфере предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе.

*Нормативный договор* - это соглашение с участием уполномоченных государственных органов, содержащее правовые нормы.

Нормативные договоры обязательны для многочисленного и формально-неопределенного круга лиц, рассчитаны на многократное применение, действуют независимо от того, возникли или прекратились предусмотренные ими конкретные правоотношения.

Признаки нормативного договора:

Правовая база нормативных договоров находится в действующем законодательстве. Такие договоры выполняют правовосполнительную функцию, дополняя и конкретизируя действующее законодательство.

В нормативном договоре всегда предполагается участие государственного органа. Чем более высокое место в управленческой иерархии занимает последний, тем выше юридическая сила договора.

Нормативные договоры заключаются в публичных интересах, их цель - достижение общего блага, то есть общественные цели здесь преобладают.

Нормативные договоры содержат правила, регулирующие поведение не только (а иногда и не столько) непосредственных участников договора, но и иных субъектов. Поэтому такой договор не замыкается внутри системы договаривающихся сторон, а имеет и внешнее юридическое воздействие.

Многочисленность, неопределенность адресатов, то есть тех субъектов, на которых направлено юридическое действие договора.

Договорные нормы рассчитаны на длительное действие и многократное применение.

Существует особая, строго формальная процедура заключения нормативных договоров, а также специальный порядок рассмотрения споров и конфликтов, связанных с их исполнением (например, Конституционный Суд, специальные согласительные процедуры).

Изменения или отказ от выполнения договорных условий в одностороннем порядке не допускаются. Нормы о непреодолимой силе (форс-мажор) здесь неприменимы.

В отличие от индивидуальных договоров, содержание которых составляет коммерческую тайну, нормативный договор характеризует публичность, общедоступность договорных условий, иногда - официальное опубликование. В силу общеобязательности договорных условий оговорка о конфиденциальности здесь неприменима.

Нормативные договоры служат правовой базой для издания административных актов, заключения индивидуальных договоров, совершения иных юридически значимых действий. Это отличает их от договоров индивидуального характера, устанавливающих (изменяющих, прекращающих) конкретные правоотношения.

Примеры нормативных договоров: международные договоры; договоры между Российской Федерацией и субъектами РФ по разграничению полномочий и предметов ведения; некоторые межведомственные договоры; коллективные договоры.

*Прецедент* - это правило, сформулированное в решении суда или иного государственного органа по конкретному юридическому делу, которому придается общеобязательное значение.

Прецедентом является не все судебное решение, а отдельное, вновь сформулированное правоположение общего характера, ранее не зафиксированное в каком-либо нормативном акте. Прецедент служит эталоном (моделью, критерием) при рассмотрении судами аналогичных дел.

В странах англо-саксонского права судебный прецедент является ведущим источником права. В российской правовой системе, несмотря на безусловный приоритет нормативно-правового акта, прецедентное право также имеет место. Например, решения Конституционного Суда РФ содержат целый ряд правил-прецедентов.

Приведем известный прецедент из практики Верховного Суда РФ Высшего Арбитражного Суда РФ. В их совместном постановлении № 13/14 от 8 октября 1998 «О практике применения положений Гражданского кодекса РФ о процентах за пользование чужими денежными средствами» указано: «нельзя признать правомерным взыскание одновременно процентов за пользование чужими денежными средствами и пеней за просрочку платежа. Исходя из смысла Гражданского кодекса РФ, за одно и то же правонарушение не могут применяться две меры ответственности».

Судебные прецеденты публикуются для всеобщего сведения в официальных изданиях высших судебных органов - в «Вестнике

Конституционного Суда РФ», «Вестнике Высшего Арбитражного Суда РФ», «Бюллетене Верховного Суда РФ» Хотя российские судьи формально независимы и не обязаны следовать решениям (указаниям) вышестоящих судов, но на практике сформулированные высшими судебными инстанциями правила неукоснительно соблюдаются нижестоящими судами. Поэтому именно на такие правила ориентируются все остальные участники правоотношений. Это придает судебным прецедентам фактически общеобязательный характер.

* 1. **Правовые системы современности**

Правовая система - это группа систем права ряда государств, объединяемая общностью происхождения и эволюции права, сходством правовых источников, юридической техники, правовой культуры, правосознания и других правовых институтов.

1. **Применение норм права**

Норма права - это установленное или санкционированное государством, обеспеченное государственной защитой, общеобязательное, формально-определенное правило общего характера, выступающее всеобщим регулятором социальных взаимодействий.

Правовые нормы представляют собой абстрактные модели правомерного поведения и, таким образом, определяют меру свободы участников общественных отношений. Нормы устанавливают, что можно, нужно или нельзя делать при наступлении нормативно-определенных обстоятельств. Признаки правовых норм:

*Общеобязательный характер.* Правовые нормы распространяются не на поименно перечисленных лиц, а на однородные категории участников общественных отношений. Они всегда носят неперсонифицированный, всеобщий характер. Причем правовые нормы регулируют социальные взаимодействия независимо от воли и согласия участвующих в них лиц. Таким образом, устанавливается единый правопорядок, единые «правила игры» для всех членов общества.

*Формальный характер.* Нормы права документально фиксируются в определенных юридических документах (законах, указах, постановлениях, судебных решениях и др.). Последние издаются с соблюдением особых правотворческих процедур, содержат необходимые реквизиты, обнародуются, то есть доводятся до всеобщего сведения.

*Определенный характер.* Нормы права излагаются сжатым, четким, недвусмысленным юридическим языком. Точность, определенность содержания обеспечивает единообразие толкования и реализации правовых норм.

*Общий характер.* Нормы представляют собой абстрактные модели правомерного поведения. Они регулируют не отдельные, уникальные, случайные ситуации, но стандартные, массовые, типичные социальные взаимодействия.

*Государственно-волевой характер.* Нормы права формулируются, санкционируются, устанавливаются уполномоченными органами государственной власти. Существует государственная монополия на правотворчество. Таким образом, в правовой норме официально выражается государственная воля. При этом нормы права должны быть актуальными, отражать объективные закономерности, насущные потребности общества. Издание правовых норм должно быть обосновано, экономически оправдано, иначе они просто не будут работать. Например, Указ Президента РФ Б.Н. Ельцина о переводе к 2007 г. российской армии полностью на контрактную основу, который был издан из популистских соображений во время предвыборной компании 1996 г.

*Государственно-обеспеченный характер.* Нормы права обеспечены государственной защитой. Это отличает их от иных социальных норм. В случае нарушения правовых норм государство вправе прибегать к различным мерам принуждения, вплоть до смертной казни.

Признаки нормы права совпадают с признаками права в целом, поскольку право состоит из норм. Взаимодействуя и дополняя друг друга, нормы образуют основу правовой системы государства.

Властные веления государства можно разделить на два вида - нормы и индивидуально-правовые предписания. Рассмотрим их соотношение между собой:

Правовые нормы всегда предшествуют индивидуально-правовым предписаниям. Индивидуально-правовые предписания издаются на основании и во исполнение действующего законодательства. Назначение индивидуально-правовых предписаний - содействовать реализации нормы права, применить ее к отдельным лицам, ситуациям, обстоятельствам.

Индивидуально-правовые предписания обращены к конкретным, индивидуально поименованным адресатам. В свою очередь, нормы относятся не к отдельному случаю, отношению или лицу, а к целой категории лиц, какому-либо виду однородных общественных отношений.

Индивидуально-правовые предписания действуют однократно и полностью исчерпываются таким однократным применением. Нормы всегда рассчитаны на многократное применение, действуют непрерывно, не прекращают своего действия в случае каждой отдельной реализации.

Индивидуально-правовые предписания предназначены для регулирования строго определенных случаев, однократного применения в отношении индивидуально-определенных субъектов. В отличие от них нормы права регулируют типичные, стандартные, многократно повторяющиеся социальные взаимодействия.

Задача норм права состоит в установлении единого правопорядка, общих для всех субъектов правоотношений условий. Назначение индивидуально-правовых предписаний состоит в организации оперативного, повседневного государственного управления.

Рассмотрим функции норм права.

Ориентационно-стимулирующая функция норм права. Норма права выступает юридическим критерием правомерного и неправомерного поведения. Сообразуя свои фактические действия с нормативной моделью, участники общественных отношений получают представление о законности своих действий. Стимулирующий аспект проявляется здесь в том, что нормативно предусмотренные меры поощрения такие как льготы, привилегии и др. побуждают субъектов к правомерной реализации своих прав, обязанностей и запретов, способствуя тем самым достижению общественно полезных результатов.

Регулятивная функция норм права. Нормы права призваны организовать, упорядочить общественные отношения. Нормативно закрепляя те или иные аспекты общественных отношений, они способствуют реализации определенной политики, которую государство осуществляет на данном историческом этапе. Право придает нормативную определенность, стабильность и устойчивость общественным отношениям.

Охранительная функция норм права. Правовые нормы устанавливают четкие границы индивидуального или коллективного усмотрения субъектов, за пределы которых они не вправе выходить. К нарушителям применяются государственные меры принуждения профилактического, пресекательного, карательного или правовосстановительного характера. Предоставление правовых гарантий и средств защиты своих субъективных прав также способствует реализации охранительной функции правовых норм.

1. **Система права**

Система права - это иерархически организованная совокупность взаимосвязанных и взаимодействующих отраслей права, подотраслей, правовых институтов и норм, отражающая, с одной стороны, единство правовых норм, а с другой - их специализацию.

В основе построения системы права лежат принципы, уже ранее рассмотренные нами принципы:

· Принцип верховенства прав и свобод человека;

· Принцип законности;

· Принцип компетентности;

· Принцип формализованности;

· Принцип общедоступности;

· Принцип приоритета международно-правовых источников;

· Принцип перспективного действия нормы и ряд других.

При этом основным является иерархическая организация правовых норм по юридической силе. Отметим также принцип сочетания единства и специализации правовых норм.

Термин «система права» не тождественен термину «правовая система». Последняя категория шире, поскольку включает совокупность всех правовых явлении в обществе, а не только правовые нормы.

Система права состоит из пяти уровней: нормы, правовые институты, подотрасли права, отрасли, система права в целом.

*Норма права* - это сформулированное государством и обеспеченное государственной защитой общеобязательное, формально-определенное правило общего характера, выступающее в качестве модели правомерного поведения. Норма является первичным элементом, "кирпичиком" системы права из которых данная система права строится.

*Правовой институт* - это совокупность правовых норм, регулирующих обособленную в рамках отрасли группу взаимосвязанных, однородных общественных отношений. Например, наследственное право, право собственности, подряд, купля-продажа, юридические лица - все это правовые институты отрасли гражданского права. Уголовная ответственность несовершеннолетних принудительные меры медицинского характера, глава особенной части УК РФ - это правовые институты отрасли уголовного права. Иногда правовой институт дробится на субинституты. Например, в институте государственной службы, который относится к отрасли административного права, выделяют такие субинституты, как понятие и принципы государственной службы, государственная должность, правовой статус служащего и т.д..

*Подотрасль права* - это крупный правовой институт, стремящийся к выделению в самостоятельную отрасль права. В финансовом праве серьезные центробежные тенденции сегодня испытывают налоговое и бюджетное право, в конституционном праве - избирательное право, в гражданском - предпринимательское, авторское, жилищное право. В самом понятии «подотрасль» закреплена его своеобразная двойственность: это уже не институт, но еще и не отрасль права.

*Отрасль права* - это обособленная совокупность правовых норм, регулирующая определенную сферу общественных отношений специфическим правовым методом. Отрасль формируют разнообразные нормы - определения и нормы-принципы, общие и специальные, регулятивные и охранительные, запрещающие, обязывающие и дозволяющие. В совокупности они составляют самодостаточный, автономный, сравнительно обособленный нормативный комплекс[4].

1. **Законность и правопорядок**

*Законность*— это общественно-политический режим, состоящий в господстве права и закона в общественной жизни, неукоснительном осуществлении предписаний правовых норм всеми участниками общественных отношений, последовательной борьбе с правонарушениями и произволом в деятельности должностных лиц, в обеспечении порядка и организованности в обществе.

Подлинная, реальная законность должна строиться на определенных принципах, основополагающих началах, обеспечивающих ее демократический, гуманный характер.

В режиме законности основная роль в регулировании общественных отношений отводится праву.

Регламентироваться правом должны только те отношения, которые в том объективно нуждаются.

Рассмотрим принципы законности.

*Верховенство закона.* Закон — акт высших органов государственной власти, непосредственно выражающий волю народа, интересы гражданского общества. Поэтому законность связывается с господством прежде всего законов. Всякое издание норм права, противоречащих закону, есть ее нарушение, как и точное выполнение требований нормативного акта, противоречащего закону.

Только тогда они будут в полной мере выражать волю народа, интересы общества, основные идеи и принципы права, обеспечивать режим подлинной законности.

*Равенство всех перед законом*. Перед законом все должны быть равны. У всех должна быть равная обязанность соблюдать правовые предписания, в равных условиях все должны обладать равными правами и не иметь преимуществ, все права должны быть одинаково защищенными.

Неукоснительное соблюдение (исполнение) правовых актов всеми субъектами права. Данное требование диктует необходимость реализации государственно-властных предписаний (обязанностей и запретов), их безусловную обязательность для всех субъектов права.

Обеспечение неукоснительной реализации прав и свобод. Это требование обращено не к управомоченному субъекту, который может реализовать или не реализовать право по своему усмотрению, а к компетентным органам государства. Мало предоставить гражданам права. Важно создать условия, обеспечивающие их осуществление, систему организационных, юридических мер, гарантирующих их защиту.

*Надлежащее правильное и эффективное применение права*. Названное правило адресовано государственным органам, в чью компетенцию входит обязанность обеспечить реализацию правовых норм.

*Последовательная борьба с правонарушениями*. Законность требует, чтобы любые отступления от предписаний закона своевременно вскрывались, последствия правонарушений устранялись, а виновные в их совершении привлекались к ответственности.

*Недопустимость произвола в деятельности должностных лиц*. Законность есть антипод произвола — деятельности, основанной не на нормах права, а на субъективистских, произвольных решениях.

*Единство законности*. При всем многообразии действующих законов и нормативных актов, при всех местных особенностях законность должна быть одна для всей страны. Понимание и применение законов должны быть одинаковы на всей ее территории. Недопустимы попытки создания в каждой республике, области, районе своей законности, отличной от общегосударственной.

Единство законности, однако, не означает шаблона в применении правовых актов, ущемления самостоятельности и инициативы мест. Речь идет лишь о том, чтобы, проявляя инициативу, они не допускали отступлений от общих прав, чтобы учет своеобразия местных условий не был направлен на обход закона.

*Всеобщность законности*. Данный принцип характеризует действие законности по кругу лиц. Законность не может быть избирательной, ее требования обращены ко всем субъектам без исключения. Правовые предписания должны выполнять отдельные граждане и их объединения, должностные лица, государственные органы, политические партии. В обществе не должно быть какой-либо организации или отдельного лица, выведенных из-под влияния законности, на которых бы ее требования не распространялись.

*Целесообразность законности*. Критерием оценки роли законности должно быть то, как она способствует достижению целей государства и общества, насколько она обеспечивает решение задач социального прогресса, защиты прав и свобод граждан.

Целесообразность законности вытекает прежде всего из ценности самого права как выразителя свободы, ответственности, справедливости, как средства обеспечения порядка, организованности и дисциплины. Именно в праве, в законе выражается высшая социальная целесообразность.

В силу формальной определенности закон не может изменяться одновременно с изменяющейся жизнью и поэтому нередко отстает от ее требований, устаревает. Законы могут быть неэффективными, несовершенными с технической стороны. Нередки случаи, когда подобные законы нарушаются именно по соображениям их устарелости, несовершенства, т. е. нецелесообразности. С точки зрения принципов законности, любые отступления от требований закона, чем бы они ни мотивировались, терпимы быть не могут. Законность, точное следование предписаниям закона всегда целесообразны.

Законность всегда целесообразна, и целесообразность выступает как принцип, основа законности.

Несколько иначе целесообразность проявляется в процессе правоприменения, где учет пользы, эффективности, последствий принимаемого решения не только допустим, но и необходим. Однако и здесь целесообразность должна достигаться в рамках законности

Основанное на принципе законности, право само предоставляет возможность учитывать фактор целесообразности в ходе правоприменительной деятельности. Нормы права нередко предполагают индивидуальное регулирование, когда неизбежен учет субъектами особенностей отдельного случая — выбор целесообразного решения. Не случайно правовые нормы носят преимущественно относительно определенный характер Например, нормы Уголовного кодекса не имеют абсолютно определенных санкций.

Важное теоретическое и практическое значение имеет проблема соотношения законности и законодательства. Между этими явлениями существует неразрывная органическая связь.

Будучи основой законности, законодательство во многом определяет ее характер. В частности, детально разработанная система римского права, его кодификация предопределили и высокий уровень законности в сфере имущественных отношений в Риме. Однако указанная роль законодательства предполагает и специфические требования к нему.

Прежде всего, законодательство только тогда может быть базой законности, когда оно является подлинно «правовым», когда в нем находят отражение правовые идеи добра, гуманизма, справедливости, закреплены права.

Основой подлинной законности может быть только эффективное законодательство, отвечающее потребностям общественного развития.

Для обеспечения необходимого уровня законности законодательство должно не только отвечать объективным потребностям, но и быть технически совершенным. При его формировании нужно использовать современный юридический инструментарий, оно должно иметь четкую структурную организацию, основываться на современных прогрессивных принципах. Неточные формулировки, пробелы и тем более противоречия в законодательстве неизбежно влекут за собой нарушение правовых предписаний, ущемление законности.

Как бы ни была совершенна система законодательства, сама но себе она не может обеспечить законность. Мало разработать хороший закон, мало его издать. Он живет, действует только тогда, когда исполняется. А для этого необходимо создать эффективный механизм его реализации и охраны, обеспечить соответствующий уровень политической и правовой культуры граждан и должностных лиц, реализующих право. Самое же главное — законность должна быть обеспечена надлежащей системой гарантий.

*Гарантии законно*сти — это объективные условия и субъективные факторы, а также специальные средства, обеспечивающие режим законности.

Среди данных гарантий нужно четко различать общие условия и специальные средства.

Общие условия суть объективные (экономические, политические и т. д.) условия общественной жизни, в которых осуществляется правовое регулирование. Эти условия создают макросреду реализации права, его функционирования, предопределяя в известной степени и специальные средства по укреплению законности.

*Экономические гарантии* - это существующая система хозяйства, форма собственности, под политическими — политическая система, под социальными — классовая структура общества и т.д.

Важной предпосылкой наилучшего использования благоприятных условий в деятельности по укреплению законности является их максимально возможная конкретизация. Экономический строй, политическая система, господствующая идеология вряд ли могут рассматриваться как факторы, обеспечивающие законность.

*Экономические условия*. Это состояние экономического развития общества, организация системы хозяйствования и т. д.

*Политические условия*. Основным политическим условием стабильной законности является сильная государственная власть. Сила государственной власти определяется не величиной армии, не мощью репрессивного аппарата. Сильная государственная власть — это устойчивая, легитимная, пользующаяся поддержкой общества власть, способная обеспечить реализацию принимаемых правовых предписаний.

*Идеологические условия*. Состояние законности во многом определяется уровнем политической, правовой и общей культуры населения. Законность предполагает такой уровень правовой культуры, когда уважение к праву, закону является личным убеждением человека, причем не только рядового гражданина, но в первую очередь государственного служащего, законодателя.

*Социальные условия*. Законопослушание граждан, их уважение к закону, реализация его предписаний во многом зависят от положения, сложившегося в социальной сфере. Падение жизненного уровня населения, рост безработицы, стоимости жизни, социальных услуг самым непосредственным образом сказываются на уровне законности, провоцируя граждан на поиски путей незаконного обогащения, обход закона, порождают национальные и социальные конфликты и т.д. Прочная законность возможна только в условиях социальной стабильности, уверенности граждан в незыблемости своих социальных прав и свобод.

*Правовые условия*. Состояние законности как политико-правового явления обусловлено состоянием самого права, системы законодательства. Действующее законодательство должно быть достаточно полным, стабильным, обеспечиваться высоким уровнем юридической техники, необходимыми механизмами реализации и охраны. Важное значение для реализации права и уровня законности имеют используемые законодателем правовые средства, методы, способы и типы правового регулирования, принципы, на которых строится законодательство. Так, отстающее от динамического развития общественных отношений законодательство затрудняет борьбу с преступностью.

Гарантиями законности являются также соответствующие субъективные факторы. Среди них можно отметить состояние правовой науки, полноту и развитие в ней прогрессивных гуманистических идей, положений, научно-теоретических конструкций. Непосредственное влияние на уровень законности оказывают господствующие в науке научно-теоретические концепции.

*Специальные средства обеспечения законности* — это юридические и организационные средства, предназначенные исключительно для обеспечения законности. Среди них можно выделить юридические и организационные гарантии (средства).

*Юридические гарантии* — это совокупность закрепленных в законодательстве средств, а также организационно-правовая деятельность по их применению, направленные на обеспечение законности, на беспрепятственное осуществление, защиту прав и свобод.

Рассмотрим систему юридических гарантий. К ним относятся:

· *Средства выявления (обнаружения) правонарушений.* К ним относится деятельность прокуратуры, органов предварительного расследования, Конституционного Суда и т.д.

· *Средства предупреждения правонарушений.* Это закрепленные в праве средства, позволяющие предотвратить возможные правонарушения.

· *Средства пресечения правонарушений*. К ним относятся средства, направленные на пресечение, недопущение правонарушений, нарушений прав, свобод граждан и организаций. Это задержание, арест, обыск, подписка о невыезде, другие меры пресечения, отмена незаконных актов.

· *Меры защиты и восстановления нарушенных прав, устранения последствий правонарушений*.

· *Юридическая ответственность*. Под ней понимается наказание лица, виновного в совершении правонарушения. Данное средство является важнейшим и необходимым для укрепления законности, причем его эффективность определяется не жестокостью, а неотвратимостью.

Среди юридических гарантий особая роль отводится процессуальным гарантиям, ибо процесс есть форма жизни материального права, реальную жизнь формально закрепленные права и свободы могут получить, лишь имея процессуальное обеспечение.

Важнейшей гарантией законности является правосудие — деятельность судов, осуществляемая путем рассмотрения и разрешения гражданских и уголовных дел с целью всемерного укрепления законности.

Под организационным гарантиями понимаются различные мероприятия организационного характера, обеспечивающие укрепление законности, борьбу с правонарушениями, защиту прав граждан.

С законностью тесно связано другое правовое явление — правопорядок .

*Правопорядок* - это основанная на праве и законности организацию общественной жизни, отражающую качественное состояние общественных отношений на определенном этапе развития общества.

Правопорядок есть состояние упорядоченности, организованности общественной жизни.

Это порядок, предусмотренный нормами права.

Правопорядок возникает в результате фактической реализации правовых норм, претворения их в жизнь, является итогом правового регулирования.

Он обеспечивается государством.

Рассмотрим признаки правопорядка.

*Определенность*. Правопорядок базируется на формально-определенных правовых предписаниях, реализация которых и обеспечивает определенность общественных отношений. Системность. правопорядок - это система отношений, которая основана на единой сущности права, господствующей в обществе форме собственности, системе экономических отношений и обеспечивается силой единой государственной власти.

*Организованност*ь. Правопорядок возникает не стихийно, а при организующей деятельности государства, его органов.

*Государственная гарантированность*. Существующий правопорядок обеспечивается государством, охраняется им от нарушений. Не случайно одной из основных функций государства является охрана существующего правопорядка.

*Устойчивость*. Возникающий на основе права и обеспечиваемый государством правопорядок достаточно стабилен, устойчив. Попытки дестабилизации, нарушения правопорядка пресекаются соответствующими правоохранительными органами.

*Единство*. Характер организации неодинаков в различных сферах общественной жизни. Однако основанный на единых политических и правовых принципах, обеспечиваемый единством государственной воли и законности, правопорядок один на территории всей страны. Все его составляющие в равной степени гарантируются государством, любые его нарушения считаются правонарушениями и пресекаются государственным принуждением[8].

Правопорядок можно рассматривать как единство права и власти. Это порядок, при котором правовое положение и взаимоотношения всех субъектов общественной, политической и государственной жизни четко определены законами и защищены государственной властью. Наиболее адекватной формой реальности подобного правопорядка выступает правовое государство.

Правопорядок следует отличать от близкого, но не идентичного ему явления — общественного порядка, который, как и правопорядок, характеризуется организованностью, упорядоченностью общественных отношений. Однако в отличие от правопорядка общественный порядок образуется под воздействием не только правовых, но и иных социальных норм: норм морали, обычаев, корпоративных норм и т.д. Следовательно, общественный порядок есть состояние урегулированное общественных отношений, основанное на реализации всех социальных норм и принципов.

**Задание 2. Решите задачи**

1. Василенко по договоренности с родственником Щуровым передал ему в пользование по доверенности новую машину «Жигули» сроком на один год. Через год Василенок оформил на имя Щурова новую доверенность, а затем продлил ее на три года. Таким образом, машина находилась у Щурова в течение пяти лет. Затем Василенок предъявил иск к Щурову о возврате машины, так как добровольно вернуть машину ответчик отказался.

Какими нормами права охраняется право собственности? В течение какого срока нарушенное право собственности подлежит защите? Как называется данный иск?

*Решение:*

Право собственности охраняется нормами гражданского права: ГК РФ глава 20 (ст. 301-306). По общему правилу право собственности подлежит защите в течение 3 лет с момента обнаружения нарушенных прав, в данном случае с момента окончания действия последней доверенности. Данный иск будет виндикационный (иск собственника об истребовании вещи из чужого незаконного владения)

2. Попов передал по завещанию все свое имущество (трехкомнатную квартиру) своей супруге. Данная квартира была подарена ему матерью. Никаких более родственников у Попова нет, за исключением бывшей жены и общего с ней несовершеннолетнего сына.

Каким образом действующее законодательство защищает интересы несовершеннолетних детей и бывших супругов? Могут ли в данном случае на завещанную квартиру (или на ее часть) претендовать несовершеннолетний сын и бывшая супруга Попова, никак не упомянутые в данном завещании?

*Решение:*

Рассмотрим Ст. 36. п. 1. Семейного кодекса РФ, который гласит, что имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам (имущество каждого из супругов), является его собственностью. Соответственно, если Попов в завещании не указал жену, то она не имеет права претендовать на квартиру в том случае, если согласно ст. 37 Семейного кодекса РФ: не будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов, либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и другие).

В случаях, когда наследование осуществляется по завещанию, круг наследников ограничивается упомянутыми в завещании. Иные лица, даже родственники, могут быть лишены права на наследство по воле завещателя. Статья 1149 Гражданского кодекса РФ устанавливает право несовершеннолетних или нетрудоспособных детей наследодателя, его нетрудоспособного супруга и родителей, а также нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, на обязательную долю в наследстве, т.е. наследовать независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля). Бывшие супруги сюда не относятся.

Таким образом, можно сделать вывод, что несовершеннолетний ребенок, не указанный в завещании, имеет право наследовать независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону.

**Список литературы**

1. Венгеров А. Б. Происхождение права // Общая теория. Курс лекций. Под ред. В.К. Бабаева. Н. Новгород. 2003
2. Алексеев Л.И. К вопросу об общем понятии права // Государство и право. 1993. N6.
3. Кудрявцев В.Н., Казинирчук В. П. Современная социология права. М., 1995.
4. Давид. Р. Основные правовые системы современности. М. 1988.
5. Муромцев Г.И. Источники права (теоретические аспекты проблемы} // Правоведение. 1992. N2.
6. Неновски Н. Нормы права и ценности М. 1998
7. Бахрах Д.Н. Вопросы законности в государственном управлении. // Правоведение. 1992. N3.
8. Кудрявцев В.Н. О правопонимании и законности // Государство и право. 1994. N3.