МЕЖДУНАРОДНЫЙ ИНСТИТУТ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА

Факультет экономики и управления

Контрольная работа

по дисциплине "Правоведение"

Работу выполнил:

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Преподаватель:

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Нижний Новгород 2009

1. В Древнем Вавилоне на центральной площади стояла высокая каменная стена с выбитыми на ней законами государства. Какую цель, по вашему мнению, преследовали власти города?

Свод законов Хаммурапи (или Кодекс Хаммурапи), созданный приблизительно в 1780 г. до н.э., является одним из древнейших законодательных памятников. Найден археологической экспедицией Жака де Моргана в ходе раскопок в 1901-1902 годах в Сузах (территория древней Месопотамии). Этот свод из 282 законов представляет собой чёрный базальтовый столб.

Законы выбиты клинописью на обеих сторонах столба на классическом вавилонском диалекте аккадского языка. В верхней части столба изображен сам Хаммурапи, получающий законы из рук бога солнца Шамаша. Часть текста законов была сбита и может быть частично восстановлена по другим источникам (например, цитатам законов на глиняных табличках).

В центре внимания законов хозяйственные, экономические и семейные отношения, ограничиваются и регламентируются частнособственнические отношения, утверждается государственный контроль над хозяйственной жизнью. Основное внимание уделено описанию наказаний за различные правонарушения. Законы предусматривают суровую систему наказаний: практически любая кража карается смертной казнью.

"Если человек имущество бога или дворца украдёт, человек этот должен быть убит…"

Заключительные положения Законов доказывают, что Хаммурапи, едва ли не единственным из всех правителей Месопотамии, искренне полагал, что ему удалось найти оптимальный государственный порядок "на все времена", и свидетельствуют о серьезных (однако недолговечных) идеологических сдвигах в его правление, сделавших возможным публичное провозглашение этой уверенности как основы государственной политики.

Власти Древнего Вавилона, выбивая законы на каменном столбе преследовали, на мой взгляд, следующую цель: в то время книги были роскошью, и простые люди не могли узнать что-либо из книг, но законы должен был знать каждый. Все законы запомнить было невозможно, а, проходя мимо этой стены, каждый житель мог вспомнить тот или иной закон.

2. Как Вы считаете, чем отличаются ниже перечисленные определения права. К какому течению правовой мысли относится каждое из них:

право - это воля класса, возведенная в закон;

право - это то, что создано судом;

право - это совокупность норм, принципов, установлений, вытекающих из природы человека?

Среди множества научных взглядов на право начиная с древности и до новейшего времени особенно привлекает внимание ряд исторически сложившихся основных направлений учения о праве, оказавших заметное влияние на развитие правовой мысли, познание и объяснение права как особого целостного явления духовной жизни общества.

Наиболее известные теорий права:

естественно-правовая,

историческая,

психологическая,

нормативистская,

социологическая,

марксистская.

Перечисленные определения права относятся к разным течениям правовой мысли (учениям о праве).

"Право - это воля класса, возведенная в закон" - это определение относится к марксистской теории права.

В отличие от других учений, основанных на различных течениях философского идеализма, марксистская теория права, как и учение марксизма в целом, основывается на материалистической философии. Согласно взглядам К. Маркса и Ф. Энгельса, право рассматривается как часть надстройки над экономическим базисом общества. Будучи обусловлено материальными условиями жизни, оно оказывает на них обратное воздействие. Главное в праве основоположники марксизма видели в его классовой сущности. В "Манифесте Коммунистической партии" они утверждали, что буржуазное право (и вместе с тем право вообще) есть возведенная в закон воля господствующего в данном обществе класса. Объясняя механизм образования права, Маркс и Энгельс писали: "Помимо того, что господствующие при данных отношениях индивиды должны конституировать свою силу в виде государства, они должны придать своей воле, обусловленной этими определенными отношениями, всеобщее выражение в виде государственной воли, в виде закона - выражение, содержание которого всегда дается отношениями этого класса... ". Для марксистской теории характерно рассмотрение права в тесной связи с государством, которое не только формирует, но и поддерживает право в процессе его реализации.

"Право - это то, что создано судом" - это определение относится к социологическая теории права.

Предтечей этой теории явилась "школа свободного права", представители которой (Эрлих и др.) выступали за "живое право народа", основанное не на законе, а на свободном усмотрении судей. Представители этого направления, пронизанного философией прагматизма и распадающегося на ряд течений (Дж. Дьюи, Р. Паунд, Д. Фрэнк, Левеллин и др.), эклектически охватывают собирательным понятием "право" административные акты, судебные решения и приговоры, обычаи, правосознание судей и иных должностных лиц, правоотношения, а также и юридические нормы, значение которых среди названных правовых средств воздействия на поведение людей всячески принижается. В представлениях сторонников социологической теории право должно рассматриваться не иначе, как в "действии", в процессе применения. "Право, - по утверждению Джона Дьюи, - есть деятельность, посредством которой можно осуществлять вмешательство в другую деятельность". Что касается правовой нормы, то она лишена сколько-нибудь активной роли: "глас вопиющего в пустыне", "клочок бумаги", "голый стандарт", наполняемый содержанием в каждом конкретном случае посредством издания индивидуальных административных или судебных актов. Способностью творить право наделяются судьи: "право состоит из норм, которые устанавливает суд, определяя права и обязанности сторон". При этом подчеркивается значение психического переживания судьей того, что есть право, при разрешении конкретного дела.

"Право - это совокупность норм, принципов, установлений, вытекающих из природы человека" - это определение относится к естественно-правовой теории права.

Идея естественного права возникла еще в Древней Греции и Древнем Риме и связана с именами Сократа, Аристотеля, греческих и римских стоиков, Цицерона, Ульпиана и других римских юристов. В эпоху средневековья она получила развитие в богословских сочинениях Фомы Аквинского. Однако, как одно из основных направлений правопонимания и самостоятельной научной школы, естественно-правовая доктрина сложилась в период разложения феодализма, подготовки и проведения буржуазных революций XVII-XVIII вв. Ее виднейшие представители: Греции, Т. Гоббс, Дж. Локк, Вольтер, Ш. Монтескье, Ж.Ж. Руссо, А.Н. Радищев и др. Естественно-правовая школа в своих воззрениях исходила из существования двух систем права - естественного и позитивного. Позитивное, или положительное, - это официально признанное, действующее в том или ином государстве право, получающее выражение в законах и иных правовых актах государственной власти, в том числе санкционируемых ею обычаях. В отличие от позитивного естественное право проистекает из природы человека, человеческого разума, всеобщих нравственных принципов. Поэтому оно разумно и справедливо, не сковано границами отдельных государств, а распространяется на все времена и народы. Оно вечно и неизменно, как вечны и неизменны природа и разум человека. Основные нравственные и правовые идеи и принципы, обосновываемые данной теорией в качестве естественных законов, - это прирожденные неотчуждаемые права человека: свобода, равенство, семья, собственность, безопасность, сопротивление гнету и др. Их охрана должна быть целью любого политического союза, в первую очередь, государства. Поэтому позитивное право, противоречащее требованиям естественного, должно быть заменено (вместе со всеми отжившими отношениями и устаревшими политическими учреждениями) на такое положительное право, которое бы основывалось на естественных законах, способствовало реализации идей и принципов естественного права. Только в этом случае позитивное право может рассматриваться как разумное и справедливое.

3. Начиная с И. Канта, ряд мыслителей пытались основную линию отличия между правом и нравственностью провести так, что право оставалось бы во внешнем, а нравственность во внутреннем мире человека.

Сформулируйте свое отношение к такой позиции, приведите доводы. Вы видите различие правовых и нравственных норм?

Л. Петражицкий определял нравственность как систему обязанностей, а не как систему императивных притязаний, атрибутивных по самой природе (право). Обязанности, которые на нас налагает "совесть", формируются вне нас, но также становятся императивными - однако, это морально-регулятивные начала. А правовые начала распространяются не только на обязанности, но и на притязания, имеют императивно-атрибутивный характер.

Известный европейский юрист и философ Томазий (XVIII в) так формулировал понимание права и нравственности с позиций договорной теории - нравственность существует тогда, когда господствует принцип: относись к другим так, как хотел бы, чтобы другие относились к тебе. А право - не делай другим того, что бы, как ты хотел бы, они не делали тебе.

Об императивах И. Канта речь шла выше (стремись, чтобы твое поведение могло бы быть законом, образцом поведения для всех, а также - свобода одного должна совмещаться со свободой других).

Различие правовых и нравственных норм заключается в следующем:

1) по способам их установления, формирования - правовые нормы создаются либо санкционируются государством, а нормы нравственности возникают и развиваются спонтанно в процессе практической деятельности людей.

2) по методам их обеспечения - право создается государством, оно им и обеспечивается, охраняется, защищается, нравственность опирается на силу общественного мнения, нарушение нравственных норм не влечет за собой вмешательства государственных органов.

3) по форме их выражения, фиксации - правовые нормы закрепляются в специальных юридических актах государства, нравственные возникают под влиянием определенных социальных условий в различных слоях и группах общества, распространяются затем на более широкий круг субъектов, становятся устойчивыми правилами и мотивами поведения.

4) по характеру и способам их воздействия на сознание и поведение людей - право регулирует взаимоотношения между субъектами с точки зрения их юридических прав и обязанностей; правомерного - неправомерного, законного - незаконного, наказуемого - ненаказуемого, то нравственность подходит к человеческим поступкам с позиций добра и зла, похвального и постыдного, честного и бесчестного, благородного и неблагородного, совести, чести, долга и т.д. Иными словами, у них разные оценочные критерии, социальные мерки.

5) по характеру и порядку ответственности за их нарушение. Противоправные действия влекут за собой реакцию государства, т.е. не просто ответственность, а особую, юридическую ответственность. Иной характер носит "воздаяние" за нарушение нравственности. Здесь четкой процедуры нет. Наказание выражается в том, что нарушитель подвергается моральному осуждению, порицанию, к нему применяются меры общественного воздействия.

6) по уровню требований, предъявляемых к поведению человека.

7) по сферам действия.

8) В философском плане различие между правом и нравственностью состоит в том, что последняя выступает одной из форм общественного сознания (наряду с политикой, идеологией, наукой и искусством и т.д.), в то время как право (если понимать под ним юридические нормы, законы) обычно не рассматривается в этом качестве.

9) у права и нравственности различные исторические судьбы. Нравственность "старше по возрасту", древнее, она всегда существовала и будет существовать в человеческом обществе, тогда как право возникло лишь на определенной ступени социальной эволюции.

Таким образам можно сделать вывод, нормы права закреплены, главным образом, в актах государственных органов. Нравственные или нормы морали и принципы содержатся в сознании людей, в общественном мнении, находят отражение в произведениях искусства, литературы, средствах массовой информации.

Реализация правовых норм обеспечивается в необходимых случаях специальным государственным аппаратом. Соблюдение нравственных норм контролируется общественным мнением, поддерживается мерами духовного воздействия, а их нарушение пресекается с помощью общественного порицания.

В любом обществе право одно и всеобщая обязанность его норм возникает с момента вступления в силу соответствующего нормативного акта. Нравственные акты складываются и действуют иначе. Помимо того, что в классовом обществе каждый класс и социальная группа со своими специфическими интересами имеют разные понятия о справедливости и морали, в пределах каждого из этих классов и групп обязательность той или иной нравственной нормы определяется степенью ее усвоения.

4. Нормы различных кодексов, как правило, делятся на два вида:

веления или нормы делания;

запреты или нормы неделания.

Каковы основные классификации норм права в настоящее время? Составьте схему "Виды правовых норм".

Юридические нормы можно подразделить на виды по различным основаниям.

По функциональной роли в механизме правового регулирования нормы права классифицируются на исходные нормы и нормы-правила поведения, общие и специальные.

К исходным (отправным, учредительным) нормам относятся: нормы-начала, конституционно закрепляющие основы экономики и политики, гражданского общества и государственного строя, взаимоотношений государства и личности, прав и свобод граждан; нормы-принципы, выражающие принципы права; опрвделителъно-установочные нормы, формулирующие цели и задачи отраслей права и правовых институтов, предмет, формы и средства правового регулирования; нормы-дефиниции, содержащие определения правовых понятий и категорий.

С учетом функциональной роли юридических норм в правовом регулировании их подразделяют также на общие и специальные. Под общими нормами следует понимать такие предписания, которые присущи общей части той или иной отрасли права (государственного, административного, трудового, гражданского, уголовного и др.) и распространяются на все или большую часть институтов соответствующей отрасли права. Специальные нормы относятся к отдельным институтам той или иной отрасли права и регулируют какой-либо определенный вид родовых общественных отношений с учетом присущих им особенностей, специфики, конкретных условий и т.п.

По предмету правового регулирования (по отраслевой принадлежности) юридические нормы подразделяются на нормы государственного (конституционного), административного, финансового, земельного, гражданского, гражданско-процессуального, трудового, экологического, уголовного, уголовно-процессуального и иных отраслей права.

По методу правового регулирования нормы права классифицируются на императивные, диспозитивные, поощрительные, рекомендательные.

Содержание методов правового регулирования составляют в основном следующие способы воздействия на поведение субъектов:

1) императивный (метод властного приказа), направленный на обеспечение предписанного государством строго обязательного поведения субъекта;

2) автономный, оставляющий субъектам значительный простор для свободного волеизъявления;

3) поощрительный, стимулирующий желательное для государства и общества правомерное и социально активное поведение;

4) рекомендательный, предлагающий наиболее приемлемый с точки зрения государства вариант поведения. Сообразно этому и классифицируются юридические нормы, каждая разновидность которых, в свою очередь, образует нормативную базу соответствующего метода, предопределяет его своеобразие, является существенным элементом его предметной характеристики,

По юридической силе, т.е. в зависимости от субъекта правотворчества - органа, издавшего те или иные правовые нормы, они подразделяются на федеральные и региональные законодательные нормы, обладающие в пределах своей компетенции высшей юридической силой, и федеральные и региональные подзаконные нормы, выраженные в подзаконных нормативных актах, издаваемых на основе и во исполнение закона.

Федеральные законодательные нормы подразделяются на нормы, содержащиеся: в Конституции РФ; федеральных конституционных законах; федеральных законах.

Региональные законодательные нормы делятся на нормы, содержащиеся: в конституциях и уставах субъектов Российской Федерации (республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов) и законах указанных субъектов в составе РФ.

Федеральные подзаконные нормы подразделяются на нормы, выраженные: в нормативных указах Президента РФ; постановлениях Правительства РФ; приказах и инструкциях федеральных министерств, государственных комитетов и других органов исполнительной власти Российской Федерации. Соответственно разграничиваются и региональные подзаконные нормы, издаваемые органами исполнительной власти субъектов РФ.

По сфере действия юридические нормы разграничиваются на нормы общего действия (значения), ограниченного действия, локальные.

Нормы общего действия не предусматривают специальных условий и каких-либо ограничений их действия. Нормы ограниченного действия - это общие предписания, пределы реализации которых связываются с определенными пространственными, субъектными, временными и ситуационными факторами. Локальные нормы действуют в пределах отдельной государственной, кооперативной организации или их структурных подразделений, выражают характер, цели и специфику деятельности конкретного трудового коллектива, определенного общественного объединения, направлены на стимулирование и упорядочение этой деятельности.

Получило распространение деление правовых норм на основании особенностей их структурных элементов. Так, по форме выражения диспозиции нормы права подразделяются на управомочивающие, обязывающие и запрещающие, по форме изложения санкции - на абсолютно-определенные, относительно-определенные и альтернативные.

5. Известный ученый (юрист, социолог) П.А. Сорокин в "Общей теории права в связи с учением о государстве" (Ярославль, 1919 г) писал: "В настоящее время проблема деления частного и публичного права должна быть снята она была ошибочно поставлена. Всякое официальное право тем самым является публичным правом, независимо от того, какую область человеческих отношений оно регулирует" (с.83). Подобную точку зрения высказывал и родоначальник "чистого учения о праве" Г. Кельзен.

Однако в настоящее время, большинство ученых считают разделение права на публичное и частное оправданным.

А как считаете Вы? Обоснуйте собственную позицию. Приведите основания для деления пава на частное и публичное.

Весьма актуальным для жизни современного российского общества является деление системы права на отрасли частного права и публичного. Еще в Древнем Риме различалось право частное и право публичное. Такое разграничение связывается с именем древнеримского юриста Ульпиана (170-228 гг.), который обосновал его впервые. Он высказал мнение, что публичное право есть то, которое относится к положению Римского государства, тогда как частное относится к пользе отдельных лиц. То есть предметом публичного права является сфера публичных интересов (интересов общества, государства в целом), а предметом частного права - сфера частных дел и интересов. В современной отечественной юридической литературе к отраслям публичного права относят государственное, административное, финансовое, уголовное, отрасли процессуального права, к отраслям частного права - гражданское, трудовое, семейное, а также такие комплексные отрасли, как торговое, кооперативное, предпринимательское, банковское и др. Советская правовая доктрина отвергала концепцию частного права как несовместимую с природой социалистического строя. В связи с подготовкой первого советского Гражданского кодекса Ленин в 1922 г. выразил свою позицию следующим образом: "Мы ничего "частного" не признаем, для нас все в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное". Исходно такая позиция обусловлена тоталитарной природой социалистического государства, огосударствлением общественной и частной жизни, отсутствием частной собственности и свободы частного предпринимательств. Таким образом, основной смысл различения частного и публичного права состоит в установлении пределов вторжения государства в сферу имущественных и иных интересов индивидов и их объединений. Государство в этой сфере должно выступать лишь в роли арбитра и надежного защитника прав и законных интересов участников гражданского оборота. В Гражданском кодексе Российской Федерации сосредоточены нормы частного права. Но при всей важности и принципиальности деления права на частное и публичное, критерии такого деления неоднозначны, а границы достаточно условны и размыты.

6. Вопрос об отношении к праву в российском обществе стоял остро и неоднозначно. Одни утверждали, что из всех культурных ценностей право находится в "наибольшем загоне". Другие заявляли, что дефицита правосознания в России не было, дефицит - порождение последнего времени.

А.Н. Островский в пьесе "Горячее сердце" выразил свое отношение к этому вопросу. На поклон к городничему Градобоеву приходят люди. Он должен их рассудить. "Как же мне вас судить теперь?" - задумчиво спрашивает их городничий. - Ежели судить вас по законам…"

Первый голо: "Нет, уж, за что же, Серапион Мардарьеич! - дико пугаются люди. - ... Суди по душе".

Какого взгляда на право придерживался А.Н. Островский? Сформулируйте истоки правового нигилизма. Что способствовало в последнее время росту этого нежелательного явления?

В вышеназванном произведении приведен пример правового нигилизма.

На мой взгляд, Островский придерживался такого взгляда, что закон несправедлив, и судить надо по душе, потому что люди действовали из самых лучших побуждений.

Сущность правового нигилизма - в общем, негативно-отрицательном, неуважительном отношении к праву, законам, нормативному порядку, а с точки зрения корней, причин - в юридическом невежестве, косности, отсталости, правовой невоспитанности основной массы населения. Подобные антиправовые установки и стереотипы есть "элемент, черта, свойство общественного сознания и национальной психологии... отличительная особенность культуры, традиций, образа жизни". Речь идет о невостребованности права обществом. Одним из ключевых моментов здесь выступает надменно-пренебрежительное, высокомерное, снисходительно-скептическое восприятие права, оценка его не как базовой, фундаментальной идеи, а как второстепенного явления в общей шкале человеческих ценностей, что, в свою очередь, характеризует меру цивилизоранности общества, состояние его духа, умонастроений, социальных чувств, привычек.

Правовой нигилизм имеет в нашей стране благодатнейшую почву, которая всегда давала и продолжает давать обильные всходы. Истоки правого нигилизма уходят в далекое прошлое. В общественном сознании прочно утвердилось понимание права исключительно как приказа государственной власти". Представления о праве как указаниях "начальства" настойчиво культивировались в народе - то, что исходит "сверху", от властей, то и есть право. Но еще Л. Фейербах заметил: "В государстве, где все зависит от милости самодержца, каждое правило становится шатким". Давно сказано: "На Руси всегда правили люди, а не законы". Отсюда - наплевательское отношение к закону как свойство натуры русского обывателя. Расхожими стали горькие слова Герцена о том, что жить в России и не нарушать законов нельзя. "Русский, какого бы звания он ни был, обходит или нарушает закон всюду, где можно сделать безнаказанно; совершенно так же поступает и правительство". С этим созвучна и мысль Салтыкова-Щедрина о том, что суровость российских законов смягчается необязательностью их исполнения. В.А. Туманов отмечает, что как только страна отказалась от тоталитарных методов правления и попыталась встать на путь правового государства, как только люди получили реальную возможность пользоваться правами и свободами, так сразу же дал о себе знать низкий уровень правовой культуры общества, десятилетия царившие в нем пренебрежение к праву, его недооценка. Сегодня главный источник рассматриваемого зла - кризисное состояние российского общества. Социальная напряженность, экономические неурядицы, распад некогда единого жизненного пространства, региональный сепаратизм, дезинтеграция, конфронтация властей, морально-психологическая неустойчивость общества и многое другое не только не способствуют проявлению правового нигилизма, но постоянно воспроизводят и приумножают его. Она писалась и принималась в великой спешке, многие юристы, политологи, общественные и государственные деятели уже тогда высказывали серьезные возражения против предлагаемого проекта. Теперь же все более решительно ставится вопрос об изменении Конституции, внесении в нее поправок. Для многих из наших соотечественников ничего не стоит обойти закон, схитрить, словчить, нарушить запрет, не подчиниться предписанию, сплутовать. Этого почти не стесняются, этим нередко даже бравируют. Не выработано исторически благоговейного, почтительного отношения к закону, его святости и незыблемости, в том числе к высшему правовому акту - Конституции.

7. В юриспруденции стало общепризнанным, что правоспособность - это способность иметь субъективные права и юридические обязанности. Однако еще недавно в литературе высказывалось мнение, что правоспособным считается "тот, кто имеет права" (Дернбург. Пандекты. Т.1 - М., 1912. - С.127).

Попытайтесь доказать правоту профессора Дернбурга.

Под правоспособностью понимается признаваемая государством общая (абстрактная) возможность иметь предусмотренные законом права и обязанности, способность быть их носителем. Подчеркнем - не фактическое правообладание, а только постулируемая заранее возможность или способность к этому. Правоспособностью в равной мере обладают все граждане без исключения, она возникает в момент их рождения и прекращается со смертью. Главное в правоспособности - не права, а принципиальная возможность или способность иметь их. А это очень важно, ибо, как мы знаем, в истории далеко не все и не всегда наделялись такой возможностью (например, рабы) или наделялись лишь отчасти (крепостные).

Правоспосо́бность - установленная законом способность гражданина, организации или публично-правового образования быть носителем субъективных прав и юридических обязанностей. Способность быть субъектом права как такового принято называть "общей правоспособностью", которая признается за гражданами с момента их рождения, а за юридическими лицами и публично-правовыми образованиями - с момента их создания. Современным базовым принципом большинства правовых систем мира является признание равной гражданской правоспособности всех граждан независимо от пола, имущественного положения, расы и т.д. Правоспособность приобретается с рождением и исчезает со смертью. В Российской Федерации гражданская правоспособность гражданина признаётся в равной мере за всеми гражданами. Содержание гражданской правоспособности граждан указано в ст.18 Гражданского кодекса Российской Федерации: "граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных, охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права".

Таким образом, можно сделать вывод, правоспособность - способность иметь гражданские права и исполнять обязанности. Следовательно, правоспособность означает способность быть субъектом этих прав и обязанностей, возможность иметь любое право или обязанность из предусмотренных или допускаемых законом. Это понятие доказывает неправоту профессора Дернбурга.

8. В юридической литературе общепризнано, что юридические факты - жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение и прекращение правоотношений.

Церковное венчание - это, несомненно, жизненное обстоятельство, но оно не влечет за собой юридических последствий.

Почему как вы считаете?

Содержащиеся в гражданском законодательстве правовые нормы сами по себе не порождают, не изменяют и не прекращают гражданских правоотношений. Для этого необходимо наступление предусмотренных правовыми нормами обстоятельств, которые называются гражданскими юридическими фактами. Поэтому юридические факты выступают в качестве связующего звена между правовой нормой и гражданским правоотношением. Без юридических фактов не устанавливается, не изменяется и не прекращается ни одно гражданское правоотношение.

В гражданском законодательстве предусмотрены самые различные юридические факты как основания гражданских правоотношении. Общий перечень этих юридических фактов содержится в ст.8 Гражданского кодекса российской Федерации.

Одним из оснований возникновения семейных отношений является брак. Браком признается юридически оформленный, добровольный, свободный и равноправный союз мужчины и женщины, направленный на создание семьи и порождающий для них взаимные права и обязанности.

Действующее законодательство о браке и семье признает только зарегистрированный, то есть юридически оформленный, брак. Регистрация брака осуществляется как в государственных интересах, так и с целью охраны личных и имущественных прав супругов и детей.

Поскольку РФ является светским государством, то религиозные объединения отделены от государства, поэтому церковь отделена от регулирования брачно-семейных отношений.

Религиозный обряд, в данном случае венчание, правового значения не имеет, а, следовательно, не влечет за собой юридических последствий.

9. Как сейчас обстоит дело с аналогией права и аналогией закона в российском законодательстве? Свой ответ аргументируйте.

Аналогия права - это применение права исходя из общего смысла и общих начал права. Тут ориентирами могут быть, кроме общих положений национального права, общепризнанные принципы и нормы международного права. Общие нормы конституций, применяемые напрямую, также подчас вполне удачная форма аналогии права. А аналогия закона - это применение в "пробельной" ситуации сходной конкретной нормы права. Например, в случае с пикетированием осуществлялось применение правовых норм, регламентирующих порядок проведения демонстраций и шествий.

Аналогия закона и аналогия права - исключительные средства в праве и требуют соблюдения ряда определенных условий, обеспечивающих правильное их применение. Поэтому для того, чтобы использовать аналогию права, необходимо: во-первых, установить, что данная жизненная ситуация имеет юридический характер и требует правового решения; во-вторых, убедиться, что в законодательстве отсутствует конкретная норма права, призванная регулировать подобные случаи; в-третьих, отыскать в законодательстве норму, регулирующую сходный случай, и на ее основе решить дело (аналогия закона), а при отсутствии таковой опереться на общий принцип права и на его " основе решить дело (аналогия права); в-четвертых, в решении по делу дать мотивированное объяснение причин применения к данному случаю аналогии закона или аналогии права. Тем самым обеспечивается возможность проверить правильность решения дела.

Таким образом, применение права по аналогии - это не произвольное разрешение дела. Принятие решения осуществляется в соответствии с государственной волей, выраженной в правовой системе в целом или в отдельных нормах права, регулирующих сходные отношения. Путем аналогии правоприменительный орган пробел в праве не устраняет, а лишь преодолевает. Пробел может быть устранен только компетентным нормотворческим органом.

Институт аналогии имеет ограниченное применение в праве. В области уголовного права аналогия закона и аналогия права не допускаются, поскольку действует непреложный принцип "нет преступления без указания на то в законен, что служит гарантией защиты личности. В других отраслях права аналогия допускается, а в таких, как гражданское и гражданско-процессуальное право, она прямо закреплена.

10. До недавнего времени считалось почти общепринятым, что факт запрещения деяния в правотворческом акте определяет противоправность деяния.

Высказывалось и иное мнение: не все, что запрещено законом в качестве противоправного. В действительности вредно и опасно.

Оцените предложенные точки зрения. Всегда ли правонарушение является чьим-то действием?

Правонарушение - это общественно опасное противоправное виновное деяние.

Правонарушение является основным видом неправомерного поведения (другой вид которого - объективно противоправное деяние) и, соответственно, оно является разновидностью правового (то есть юридически значимого) поведения, поскольку относительно последнего неправомерное поведение (наряду с правомерным) выступает как его вид.

Правонарушению присущи следующие признаки:

1) правонарушение - это деяние, которое опасно для общества, наносит ему вред. Здесь нужно отметить, что право практически невозможно нарушить, не посягая на конкретные общественные отношения. Правонарушение (вопреки буквальному толкованию этого термина) самим нормам закона урона и ущерба не причиняет. Оно вредно или опасно только для конкретных прав и охраняемых законом интересов в индивидуальных общественных отношениях. При нарушениях права страдают определенные люди, их объединения, организации, правовые же нормы продолжают действовать и считаются обязательными;

2) правонарушение - это деяние противоправное, то есть такое деяние, совершение которого правом запрещено в той или иной форме (прямой запрет, возложение юридической обязанности совершить позитивное действие, установление наказуемости деяния и др.). Противоправность есть отражение в праве общественной вредности деяния;

3) правонарушение - это всегда деяние виновное: без вины нет правонарушения. Вина - это особое психическое отношение правонарушителя к своему деянию и его последствиям. (Подробнее о вине см. вопрос об основаниях юридической ответственности)

4) правонарушение - это всегда деяние и только деяние, то есть действие, бездействие или вербальное (словесное) поведение. Не могут быть правонарушением мысли, убеждения, намерения, если они не нашли своего выражения вовне.

Таким образом, можно сделать вывод, что правонарушение это не всегда только действие, им может быть и бездействие.

11. Известный ученый Л.И. Петражидский утверждал: "По мере улучшения человеческого характера для достижения социально-разумного поведения… прежняя неумолимая ответственность сменяется системой, допускающей разные оправдания и смягчения ответственности".

Изложите ваше отношение к этому утверждению. Приведите доказательства. Составьте схему "Виды юридической ответственности".

Действительно сейчас юридическая ответственность это целая система, допускающая разные оправдания и смягчения. Юридическая ответственность классифицируется по различным основаниям. В зависимости от той или иной отрасли права юридическая ответственность подразделяется:

Уголовная - наиболее жесткий вид юридической ответственности, применяемой только за совершение преступления. УК РФ предусматривает 13 видов наказаний.

Административная - вид административного принуждения, применяемый за совершение административного проступка и выражающийся в таких мерах как штраф, лишение специальных прав, реквизиция и т.д.

Гражданская - наступает за нарушение договорных обязательств имущественного характера и иные правонарушения и выражается в возмещении убытков, неустоек, штрафов, пени, принудительном исполнении правовой обязанности и т.д.

Гражданская ответственность делится на материальную и имущественную.

Материальная - наступает за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации работниками при исполнении ими трудовых обязанностей и состоит в возмещении ущерба в ограниченном или полном объеме в соответствии с трудовым законодательством.

Имущественная - за вред нанесенный имуществу.

Дисциплинарная - применяется за нарушение трудовой, служебной, воинской и иной дисциплины. Применяются меры: выговор, увольнение и т.д.

И на самом деле существуют различные оправдания и смягчения ответственности.

Например:

при уголовной ответственности осужденный имеет право на обжалование приговора в вышестоящий суд, а также на прошение о помиловании или смягчении наказания;

при административной ответственности постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд или вышестоящий по подчиненности орган; лицо считается не подвергавшимся административному взысканию, если в течение года со дня окончания исполнения взыскания не совершит нового административного правонарушения;

при дисциплинарной ответственности взыскание может применяться непосредственно после обнаружения проступка, но не позднее одного месяца со дня его обнаружения, в любом случае взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии или проверки финансово-хозяйственной деятельности - не позднее двух лет со дня его совершения и т.д.

Помимо этого существует множество адвокатов, профсоюзы и т.д.

|  |
| --- |
| Виды юридической ответственности |
| Уголовная |
| Гражданско-правовая |
| Административная |
| Материальная |
| Дисциплинарная |
| в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка | в порядке подчиненности  | и в соответствии с дисциплинарными уставами и положениями, действующими в некоторых министерствах и ведомствах |

12. Как вы считаете, почему Конституции придают особые юридические свойства? С чем связана ее оценка как "закона законов"? Как соотносятся конституционные нормы с общепризнанными принципами и нормами международного права?

Под конституцией принято понимать основной закон государства, обладающий высшей юридической силой и регулирующий важнейшие общественные отношения между личностью, с одной стороны, государством и обществом - с другой, а также определяющий основу организации государства. Конституцию как правовой акт, занимающий особое, самостоятельное место в правовой системе современного демократического государства, от всех других правовых актов отличает:

1. Особый субъект, который устанавливает конституцию и от имени которого она принимается. Конституция в современном значении этого понятия является актом, который принимается народом или от имени народа.

2. Учредительный, первичный характер конституционных установлений. Поскольку народ в демократическом государстве является носителем суверенитета и единственным источником власти, именно он обладает таким ее высшим проявлением, как учредительная власть, которая подразумевает право принимать конституцию и посредством ее учреждать те основы общественного и государственного устройства, которые выбирает для себя народ. Только учредительная власть может изменить основы устройства общества и государства.

3. Всеохватывающий объект конституционной регламентации. Сфера конституционного воздействия отличается всеохватывающим характером, не присущим никакому другому правовому акту.

4. Особые юридические свойства: верховенство конституции, ее высшая юридическая сила, ее роль как ядра правовой системы, особая охрана конституции, особый порядок принятия, пересмотра и внесения в нее поправок. Действующая Конституция Российской Федерации по своей сущности как конституция демократического правового государства является выражением воли многонационального народа Российской Федерации, выраженной путем всенародного голосования, воли, направленной на учреждение таких основ жизни государства и общества, которые воплощают общедемократические принципы, исходят из признания высшей ценностью человека, его прав и свобод.

Согласно ч.4 ст.15 Конституции, "общепризнанные принципы и нормы международного права" являются составной частью правовой системы России. В соответствии с "общепризнанными принципами и нормами международного права" в Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина (ст.17, ч.1) и права коренных малочисленных народов (ст.69). Нормы международного права наряду с законом определяют осуществление Российской Федерацией суверенных прав и юрисдикции на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне РФ (ст.67, ч.2).

Выражение "общепризнанные принципы и нормы международного права" не являются случайным или произвольным словосочетанием, употребленным в нашей Конституции. Это устоявшийся международно-правовой термин, который получил достаточное распространение как в международных, так и во внутригосударственных правовых актах. Конституции разных стран, международные договоры и другие международные акты прибегают к подобной или похожей формуле, которая для своего эффективного применения нуждается в раскрытии ее нормативно-правового содержания.

13. В науке конституционного права под федерацией понимаются сложное государство, состоящее из государственных либо национально-территориальных образований. Федерацию также понимают как союз нескольких государств или территориальных образований.

Каково, на Ваш взгляд, основное предназначение федеративного устройства? На основе анализа главы 3 Конституции выскажите свое мнение по вопросу о том, какой федерацией является Россия - национально-территориальной, территориальной или национальной? В чем это проявляется? Какие факты говорят в пользу того или иного вывода?

Определяющим фактором выбора формы государственного устройства России является многонациональный состав ее населения Федерация, позволяющая избежать сверхцентрализации с одной стороны, и устанавливающая гарантии прав субъектов Федерации, является оптимальной формой национально-государственного устройства для России.

Российская Федерация - нетипичная, отклоняющаяся от классических образцов федерация. Она является асимметричной, потому что ее субъекты обладают различным конституционным статусом, тогда как в симметричной федерации субъекты равностатусны. Особое правовое а по ряду позиций привилегированное) положение в России занимают республики, автономные округа, автономная область.

Конституция РФ 12 декабря 1993 года заложила конституционные основы российского федерализма, среди которых выделяют: целостность и неприкосновенность российской территории; равноправие всех субъектов Федераций; строительство и развитие РФ на двух равнозначных основах: национально-территориальной и территориальной; признания обладания государственным суверенитетом за РФ, а не за ее субъектами.

Одной из особенностей российского федерализма является то, что он базируется на двух началах: национально-территориальном и административно-территориальном. В настоящее время в РФ 83 субъекта: 21 республика, 1 автономная область, 4 автономных округов - представляющих собой национально-государственные и национально-территориальные образования, а также 9 краев, 46 областей, 2 города федерального значения, которые являются административно-территориальными единицами. Права и полномочия первых и вторых различны, как различны и признаки, по которым образованы субъекты Российской Федерации, что порождает противоречия и напряженность в федеративных отношениях.

Такое построение Российской Федерации обусловлено тем, что Россия многонациональное государство. Десятки этнических общностей, исторически проживающих на определенной территории, создали свою национальную государственность в составе России, являясь членами Федерации. Это реальность, с которой нельзя не считаться.

Бесспорно, этнонациональный принцип построения федерации весьма уязвим, поскольку существует угроза территориальной целостности государства. Он исчерпал себя и пришел в противоречие с реальной действительностью. Границы национальных республик в России лишь условно соотносятся с этническими ареалами народов.

Представляется, что России придется пойти по пути федераций, основанных на территориальном принципе.

Конституция Российской Федерации подчеркивает, что в основе федеративного устройства России лежит примат ее государственной целостности. В статье 4 зафиксировано, что суверенитет РФ распространяется на всю ее территорию и что РФ обеспечивает целостность и неприкосновенность своей территории. "Территория Российской Федерации включает в себя территории ее субъектов, внутренние воды и территориальное море, воздушное пространство над ними" (ст.67). Тем самым поставлен правовой предел попыткам расшатать или разрушить единство Российской Федерации. После принятия Конституции РФ угроза территориальной целостности, опасность распада России заметно ослабли.

Территория - сфера территориального верховенства и суверенитета государства. Под территориальным верховенством понимается полновластие государства на всей территории. Суверенитет государства - это его верховенство по отношению ко всем другим организациям и лицам внутри страны и самостоятельность во всех вопросах его политики в отношениях с другими государствами.

Российская федерация (а также бывший СССР) рассматривались как государственно-правовые формы разрешения национального вопроса, как федерации, построенные по национально-территориальному принципу.

Многочисленные национальные государства и национально-государственные образования в Российской Федерации рассматривались как разнообразные формы национальной государственности, как формы осуществления права наций на самоопределение, воплощения суверенитета наций.

В настоящее время РФ включает субъекты федерации, образованные по национальному (национально-территориальному) принципу (республики, автономная область, автономные округа) и по территориальному (края, области, города Москва и Санкт-Петербург). При этом население республик, автономных образований имеет многонациональный характер; в краях, областях, двух крупнейших российских городах также живут представители многих наций и народностей (хотя в них, в основном, сосредоточено русское население). В современном федеративном устройстве России получает развитие территориальный (региональный) принцип. Указанные два принципа организации субъектов федерации (национально-территориальный и территориальный) - также существенные характеристики федеративного устройства России.

14. Проанализируйте существующие понятия суверенитета и сформулируйте собственное определение суверенитета Федерации. Каково, на Ваш взгляд соотношение суверенитета с самостоятельностью субъектов Федерации? Как вы думаете, не противоречат ли суверенитету Федерации наличие у республик своего суверенитета?

Суверенитет в политическом смысле означает качество верховенства публичной политической власти, ее неподчиненность каким-либо другим организациям власти, существующим как внутри страны, так и за ее пределами. В юридическом смысле государственный суверенитет исключает неограниченный характер публичной политической власти, предполагает хотя бы минимальное ее ограничение свободой подвластных. Еще в 1903 г.Н.И. Палиенко писал: "Суверенитет - не сама государственная власть, но лишь определенное свойство ее, в силу которого она является высшей и независимой правовой властью..." В правовом государстве суверенитет ограничен естественными и неотчуждаемыми правами и свободами человека и гражданина. В федеративном государстве компетенция федеральных органов власти свидетельствует о том, что в федеративном государстве нет никаких суверенных политических образований, кроме самой федерации. Федеративным государством называется одно (суверенное) государство, в котором децентрализация государственной власти происходит на основе разграничения компетенции между органами власти всего государства в целом (федеральными органами) и органами государственной власти, создаваемыми населением отдельных частей территории этого государства. Федеративное государство состоит из субъектов федерации, т.е. частей суверенного государства, не обладающих качеством суверенитета. В противном случае эти субъекты составляли бы не одно суверенное государство, а союз суверенных государств, из состава которого можно выйти в одностороннем порядке.

Существует весьма уязвимая точка зрения, согласно которой суверенитет в федеративном государстве "делится" между федерацией и ее субъектами. Так, говорят о "внутреннем публично-властном государственном суверенитете, осуществляемом в рамках сферы разделения полномочий между Федерацией и ее субъектами". В частности, имеется в виду формулировка ст.73 Конституции, согласно которой субъекты Федерации в рамках своей исключительной компетенции "обладают всей полнотой государственной власти".

Между тем, "внутренний суверенитет" - это понятие, означающее такую "всю полноту государственной власти", которая исключает действие на территории государства какой-либо иной конкурирующей с ней власти. И поскольку суверенитет Российской Федерации распространяется на всю ее территорию, то полномочия субъектов Федерации не описываются понятием "суверенитет" - несмотря на то, что федеральная власть не вправе вмешиваться в сферу исключительной компетенции субъектов Федерации. В федеративном государстве делится не суверенитет, а властные полномочия, причем так, что у субъектов федерации полномочий недостаточно для того, чтобы говорить об их суверенитете. Если говорить конкретно о Конституции РФ, то практически все мыслимые предметы регулирования находятся, как минимум, в совместном ведении Федерации и субъектов РФ.

В ст.4 Конституции однозначно провозглашается суверенитет Российского федеративного государства, из чего следует, что субъекты Российской Федерации качеством суверенитета не обладают. Государственный суверенитет Федерации подтверждается провозглашением в Основах конституционного строя единства экономического пространства (см.1.3.4) и конституционным разграничением компетенции Российской Федерации и субъектов РФ. Во-первых, все вопросы, имеющие общегосударственное значение, отнесены в Конституции к ведению Федерации (ст.71). Во-вторых, практически все остальные более или менее важные вопросы отнесены к совместному ведению Федерации и субъектов РФ (ст.72). Поэтому на территории России "всей полнотой государственной власти", которая упоминается в ст.73 Конституции применительно к полномочиям субъектов РФ, обладает Российская Федерация (федеративное государство) в лице федеральных органов государственной власти, а субъекты РФ обладают лишь полномочиями государственной власти по предметам их ведения, включая совместное ведение.

15. Известно, что все субъекты гражданского права делятся на три вида:

физические лица;

юридические лица;

государственные и муниципальные образования.

Всем им присущи два признака: "правоспособность" и "дееспособность".

Проанализируйте существующие понятия правоспособности и дееспособности субъектов гражданского права и охарактеризуйте особенность этих признаков применительно к каждому из них.

Правоспособность и дееспособность являются предпосылками и составными частями гражданской правосубъектности.

Правоспособность - способность субъекта иметь гражданские права и обязанности. Дееспособность - способность субъекта своими действиями приобретать для себя права и создавать для себя обязанности. Дееспособность также включает в себя способность субъекта своими действиями осуществлять права и исполнять обязанности. К тому же дееспособность охватывает и деликтоспособность субъекта - способность самостоятельно нести ответственность за совершенные гражданские правонарушения.

Правоспособность признается за всеми гражданами страны. Она возникает в момент рождения гражданина и прекращается с его смертью. Следовательно, правоспособность неотделима от человека, он правоспособен в течение всей жизни независимо от возраста и состояния здоровья.

Дееспособность, как и правоспособность, по юридической природе, - субъективное право гражданина. Содержание дееспособности граждан тесно связано с содержанием их правоспособности. Если содержание правоспособности составляет возможность иметь права и обязанности, то содержание дееспособности характеризуется способностью лица эти права и обязанности приобретать и осуществлять собственными действиями. Можно сделать вывод, что дееспособность есть предоставленная гражданину возможность реализации своей правоспособности собственными действиями. Дееспособность может быть полная, наступающая с момента совершеннолетия, то есть с достижения 18 лет, и частичная, то есть с 14 до 18 лет. Дееспособностью не обладают малолетние дети до 14 лет и душевнобольные лица, которые могут иметь права, но не могут их осуществлять. То есть каждый человек обладает правоспособностью, но не каждый может обладать дееспособностью. Новый Гражданский кодекс ввел понятие эмансипации (ст.27). В данной новелле говорится, что несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей занимается предпринимательской деятельностью.

Правоспособность организаций, юридических лиц также является специальной, она определяется целями и задачами их деятельности, зафиксированными в соответствующих уставах и положениях. Возникает в момент создания той или иной организации и прекращается вместе с ее ликвидацией.

Государственные образования как субъекты гражданского права, приравненные к государству. Государство участвует в гражданском обороте не как нерасчлененное целое, а как совокупность субъектов разных уровней (разной степени охвата территории, общности и т.п.). Все эти субъекты независимы друг от друга и выступают как самостоятельные участники гражданско-правовых отношений. Они отвечают по своим обязательствам принадлежащим им на праве собственности имуществом, кроме того имущества, которое закреплено за юридическими лицами или может находиться только в государственной или в муниципальной собственности (п.1 ст.126 ГК).

Любой из этих субъектов не отвечает по обязательствам другого (п. п.4 и 5 ст.126 ГК), если только он не дал гарантию (поручительство/ в отношении такого обязательства. В законе могут быть установлены случаи, когда такая ответственность наступает и при отсутствии гарантии (поручительства).

В гражданско-правовых отношениях участвуют три категории субъектов:

1) Российская Федерация;

2) субъекты РФ - республики, края, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа;

3) муниципальные образования.

От имени Российской Федерации и субъектов РФ могут своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности, выступать в суде органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов (п.1 ст.125 ГК).

Особыми участниками гражданского оборота выступают муниципальные образования. Под муниципальными образованиями понимаются городское, сельское поселение, несколько поселений, объединенных общей территорией, часть поселения, иная населенная территория, в пределах которых осуществляется местное самоуправление, имеются муниципальная собственность, местный бюджет, казна и выборные органы местного самоуправления.

Муниципальные образования создаются по модели образований государственных, однако в отличие от последних органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти (ст.12 Конституции РФ). По сути, муниципальное образование выступает в качестве особого рода корпорации, членами которой являются все жители. Подобный вывод подтверждается, в частности, тем, что права собственника могут осуществляться от имени населения муниципального образования органами местного самоуправления или непосредственно населением муниципального образования. Население, таким образом, выступает в качестве органа муниципального образования. И все-таки близость муниципальных образований к государственным по принципам их организации и деятельности позволяет рассматривать их совместно.

От имени муниципальных образований своими действиями могут приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов (п.2 ст.125 ГК). В роли таких органов могут выступать представительный орган местного самоуправления, выборный глава муниципального образования (если такая должность предусмотрена) и иные органы местного самоуправления.

16. 15 января 1996г. морское пароходство, судостроительный завод и судоремонтный завод г.Н. учредили банк "Чайка" в форме акционерного общества. Банк прошел государственную регистрацию, работал он только с юридическими лицами. 19 января 1998 г. банк "Чайка" обратился в Центральный банк России с просьбой выдать ему лицензию, предоставляющую право на прием депозитных вкладов в рублях и иностранной валюте от физических лиц.

В какой момент возникла правоспособность банка как юридического лица и когда она будет прекращена? В каких случаях и в каком порядке банк может быть ограничен в правах? Вправе ли банк "Чайка" "работать" с физическими лицами?

Статья 49 Гражданского кодекса Российской Федерации гласит:

Юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и в порядке, предусмотренных законом. Решение об ограничении прав может быть обжаловано юридическим лицом в суд.

Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания и прекращается в момент внесения записи о его исключении из единого государственного реестра юридических лиц.

Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Кредитные организации создаются как хозяйственные общества, в виде банков или небанковских кредитных организаций.

Банком является кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц; размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц, но только на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка Российской Федерации (Банка России).

17. Александр П. при заключении брака с Ниной З. добровольно признал себя отцом ее сына, которому на тот момент исполнилось 2 года.

Может ли лицо, добровольно признавшее свое отцовство, но знавшее, что оно им не является, впоследствии оспорить это отцовство? Какова особенность признания лица отцом ребенка после смерти человека, признавшего себя при жизни отцом этого ребенка? С какого момента у ребенка возникает право на выражение собственного мнения и влияет ли оно на объем его дееспособности?

Добровольное установление отцовства - это юридический акт отца ребенка, не состоящего в браке с его матерью. Он направлен на возникновение правоотношений между отцом и ребенком. Как юридический акт установление отцовства предполагает наличие у субъекта, его совершающего, соответствующего уровня сознания и воли. Отсюда следует, что лицо, признанное судом недееспособным вследствие психического расстройства, не может добровольно признать свое отцовство. Не допускается установление отцовства и по заявлению опекуна лица, признанного недееспособным, так как признание отцовства - это волеизъявление личного характера. Запрет на добровольное признание отцовства со стороны недееспособных лиц не распространяется на несовершеннолетних граждан и граждан, ограниченных судом в дееспособности. В Семейном кодексе прямо предусмотрено право несовершеннолетнего родителя признавать свое отцовство. Ограничение же дееспособности гражданина затрагивает только сферу его имущественных прав, но не его права в сфере личных неимущественных отношений, в том числе семейных.

Добровольное установление отцовства заключается в том, что оно основывается на совместном заявлении матери и отца, либо лица объявившего себя таковым. И не учитывается, считал ли себя мужчина отцом или нет, действовал ли осознанно, или просто заблуждался. Но если заявитель все-таки знал, что не он отец, ему не разрешается по этим соображениям обжаловать учиненную на основании его заявления запись ЗАГС.

Отсутствие согласия женщины-матери исключает установление отцовства в добровольном порядке. Иногда согласие матери получить не возможно. Если она умерла, не успев выразить свою волю. Если не известно ее местожительства. Тогда отцовство может быть установлено по заявлению отца, но с согласия на то органов опеки и попечительства, а при отсутствии такого согласия - по решению суда (п.4 ст.48 Семейного кодекса).

Требование лица, добровольно признавшее свое отцовство об оспаривании отцовства не может быть удовлетворено, если в момент записи этому лицу было известно, что оно фактически не является отцом ребенка (п.2 ст.51 Семейного кодекса).

В случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с матерью ребенка, факт признания им отцовства может быть установлен в судебном порядке по правилам, установленным гражданским процессуальным законодательством (статья 50 семейного кодекса Российской Федерации).

В соответствии со статьей 57 Семейного кодекса - ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом (статьи 59, 72, 132, 134, 136, 143, 145), органы опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет.

18. Воспитательница детского сада Савченко Ю. обратилась к администрации с заявлением об увольнении по собственному желанию. На пятый день после подачи заявления она попросила вернуть ей заявление, так как изменила намерение расторгнуть трудовой договор.

Администрация отказала Савченко Ю. в возврате заявления и по истечении двух недель издала приказ об увольнении.

Правомерны ли действия администрации? В каком случае администрация могла бы отказать Савченко Ю. в отзыве ее заявления?

Действия администрации неправомерны, так как на основании статьи 80 Трудового кодекса "Расторжение трудового договора по инициативе работника (по собственному желанию)" - Работник имеет право расторгнуть трудовой договор, предупредив об этом работодателя в письменной форме не позднее чем за две недели, если иной срок не установлен настоящим Кодексом или иным федеральным законом. Течение указанного срока начинается на следующий день после получения работодателем заявления работника об увольнении.

До истечения срока предупреждения об увольнении работник имеет право в любое время отозвать свое заявление. Увольнение в этом случае не производится, если на его место не приглашен в письменной форме другой работник, которому в соответствии с настоящим Кодексом и иными федеральными законами не может быть отказано в заключении трудового договора.

По истечении срока предупреждения об увольнении работник имеет право прекратить работу. В последний день работы работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку, другие документы, связанные с работой, по письменному заявлению работника и произвести с ним окончательный расчет.

Если по истечении срока предупреждения об увольнении трудовой договор не был расторгнут и работник не настаивает на увольнении, то действие трудового договора продолжается.

Следует иметь в виду, что Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 17 марта 2004 г. N 2 в п.22 указал, что если по истечении срока предупреждения трудовой договор не был расторгнут и работник не настаивает на увольнении, действие трудового договора считается продолженным.

Если работник оставил работу до истечения срока предупреждения и без приказа о его досрочном увольнении, работодатель может квалифицировать это как прогул без уважительных причин и уволить такого работника за прогул (см. ст.81 ТК и комментарий к ней).

В течение предупредительного срока работодатель вправе уволить работника, если тот совершил проступок, который является основанием увольнения (появился на работе в нетрезвом состоянии и т.д.).

При увольнении по собственному желанию временного и сезонного работника срок предупреждения составляет три календарных дня.

## Список используемой литературы

1. Конституция РФ;
2. Гражданский кодекс РФ;
3. Трудовой кодекс РФ;
4. Кодекс об административных правонарушениях РФ;
5. Александрова Н.А. Конституционное (государственное) право России: учебно-методический комплекс по специальности 030501 - "Юриспруденция". - Челябинск: Изд.-во ЮУрГУ, 2005. - 643 с.
6. Протасов В.Н. Теория права и государства. Проблемы теории права и государства: Вопросы и ответы. - М.: Новый Юрист, 1999. - 240с.
7. Теория государства и права. Ч.1. Теория государства / Под общ. ред. д. ю. н., проф. А.Б. Венгерова. М., 1995; Венгеров А.Б. Теория государства и права. Ч.2. Теория права. Т.1.М., 1996; Венгеров А.Б. Теория государства и права. Ч.2. Теория права. Т.2.М., 1996.
8. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ,