


Документ подписан простой электронной подписью
Информация о владельце:
ФИО: Смирнов Сергей Николаевич
Должность: врио ректора
Дата подписания: 14.09.2022 10:25:08
Уникальный программный ключ:
69e375c64f7e975d4e8830e7b4fcc2ad1bf35f08

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»



Утверждаю:
Руководитель ООП:

Антонова Н.А.
«01» сентября 2021г.

Рабочая программа дисциплины (с аннотацией)

ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ПРАВОМ

Направление подготовки

40.06.01. ЮРИСПРУДЕНЦИЯ

Направленность: 12.00.02- Конституционное право; Конституционный
судебный процесс; Муниципальное право

Для аспирантов 2 курса очной формы обучения

Уровень высшего образования
АСПИРАНТУРА

Составитель:
д.ю.н., профессор В.И. Крусс

Тверь, 2021

I. Аннотация

1. Наименование дисциплины в соответствии с учебным планом:
«Злоупотребление правом»

2. Цель и задачи дисциплины

Целью освоения дисциплины является формирование у обучающихся знаний в области теории и практики надлежащего добросовестного (конституционного) пользования основными неотчуждаемыми правами и свободами человека и гражданина, как основной формы реализации современного права, также публично-властного нормативного и правоприменительного обеспечения возможностей такого правопользования, равно несовместимых с практиками злоупотребления правом.

Задачами освоения дисциплины являются формирование умений и навыков правового самоопределения личности в системе конституционных принципов (требований) и ценностей, выработку установки добросовестного восприятия предоставленных каждому правовых возможностей и ценности общего блага в условиях реального конституционализма; готовности воспринимать систему права и ее элементы как конкретизированные производные исходных (метаюридических) явлений и установлений, выявлять связь между основными правами и свободами человека и гражданина, конституционными обязанностями каждого и их отраслевыми (институциональными) конкретизациями, а также теми субъективными правами и обязанностями, которые могут возникать у субъектов права и реализовываться ими в контексте механизма правового регулирования общественных отношений; развитие навыков отграничения разнообразных проявлений злоупотреблений правом от смежных правонарушений, с одной стороны, и конкретизированных вариантов правомерного поведения, с другой стороны; обоснования необходимости и наиболее действенных способов противодействия попыткам злоупотребления правом, содействие выработке у будущих юристов достоверной установки нетерпимости к злоупотреблениям правом, недопустимости

содействия таким видам личностного самоопределения граждан и необходимой поддержки каждого, чьи права и законные интересы оказываются под угрозой проявлений злоупотреблений правом публичного и частного характера.

3. Место дисциплины в структуре ООП

Дисциплина входит в вариативную часть учебного плана подготовки научно-педагогических кадров в аспирантуре и является дисциплиной по выбору.

Изучение дисциплины «Злоупотребление правом» осуществляется на базе знаний, полученных, в том числе, при изучении дисциплин магистерской программы «Теория и практика конституционного правопользования», включая дисциплины «Философия права», «Актуальные проблемы конституционализации правовой системы России», «Теория конституционного правопользования», «Юридическая техника», «Теория и практика конституционной юстиции в Российской Федерации».

Учебная дисциплина дает возможность аспирантам расширить и углубить познания в области теории и практики конституционной и международно-конвенциональной юстиции, методики определения баланса конституционных ценностей, приоритета конкурирующих принципов и целей права, посредством анализа проявлений злоупотреблений правом в различных сферах общественной жизни, позволяет по-новому осмыслить значение и сущность правового регулирования на традиционных отраслевых и институциональных уровнях материального и процессуального, публичного и частного права.

4. Объем дисциплины: 4 зачетных единицы, 144 академических часа, **в том числе контактная работа:** 12 часов (лекции 6 часов, практические занятия 6 часов), **самостоятельная работа:** 132 часа.

5. Перечень планируемых результатов обучения по дисциплине, соотнесенных с планируемыми результатами освоения образовательной программы

Формируемые компетенции	Планируемые результаты обучения по дисциплине В результате изучения дисциплины аспирант должен:
--------------------------------	---

ПК-1: способным к анализу, комментированию и толкованию источников права, судебной практики, зарубежного законодательства в аспекте их соотнесенности с конституционным требованием необходимого противодействия злоупотреблениям правом	быть к Владеть: навыками и приемами аргументированного отграничения «составов» злоупотреблений правом в нормативных конструкциях от смежных правонарушений; Уметь: квалифицированно определять злоупотребления правом при различных формах непосредственной реализации права и для различных способов его публично-властного применения; Знать: доктринальное и дефинитивное определения злоупотребления правом с позиций конституционного правопонимания, его «состав» и основные формы.
--	---

6. Форма промежуточной аттестации: зачет.

7. Язык преподавания русский.

II. Содержание дисциплины, структурированное по темам с указанием отведенного на них количества академических часов и видов учебных занятий

Учебная программа – наименование тем	Всего (час.)	Контактная работа (час.)		Самостоятельная работа
		Лекции	Практические занятия	
1. Злоупотребление правом как проблема философии и теории права и конституционализма	36	2	1	33

2. Сущность, признаки и «состав» злоупотребления правом	36	1	2	33
3. Классификация злоупотреблений правом	36	2	1	33
4. Противодействие злоупотреблениям правом	36	1	2	33
ИТОГО	144	6	6	132

III. Перечень учебно-методического обеспечения для самостоятельной работы обучающихся по дисциплине

1. Планы практических занятий и методические рекомендации к ним.
2. Сборник упражнений для подготовки к практическим занятиям и кандидатскому экзамену.
3. Тематика рефератов и методические рекомендации по их написанию.
4. Методические рекомендации по организации самостоятельной работы.
5. Примерна тематика письменных творческих работ (эссе).

IV. Фонд оценочных средств для проведения промежуточной аттестации обучающихся по дисциплине

1. **Типовые контрольные задания для проверки уровня сформированности компетенции ПК-1: быть способным к анализу, комментированию и толкованию источников права; судебной практики, зарубежного законодательства.**

Начальный этап формирования компетенции:

1. **Типовое задание для оценивания результатов сформированности компетенции на уровне «Знать» (доктринальное и дефинитивное определения злоупотребления правом, его «состав» и основные формы.)**

Подготовьте письменный ответ на теоретические вопросы:

1. **Какие действия (бездействие) сотрудника ГИБДД могут на деле оказаться направленными на получение противоправного (коррупционного) дохода посредством ресурса злоупотребления правом?**

Шкала оценивания	Критерии оценивания
5-й уровень	Правильно определяет признаки административных (публично-властных) злоупотреблений

	правом, дает их характеристику и аргументирует их состоятельность для оценки смоделированной ситуации.
4-й уровень	Определяет необходимые признаки идентификации и дает их общую характеристику без актуальной связи с модельно заданной ситуацией.
3-й уровень	Называет необходимые признаки идентификации, но нечетко определяет их содержательные проявления, в том числе применительно к смоделированной ситуации.
2-й уровень	Называет признаки публично-властных злоупотреблений правом, но не может раскрыть их сущность и конкретизировать для смоделированной ситуации.
1-й уровень	Не знает признаков публично-властных злоупотреблений правом.

Типовое задание для оценивания результатов сформированности компетенции на уровне «Уметь» (квалифицированно определять злоупотребления правом при различных формах непосредственной реализации права и для различных способов его публично-властного применения)

Начальный этап формирования компетенции:

Задание: Составьте презентацию на тему «Злоупотребление правом распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию».

Шкала оценивания	Критерии оценивания
5-й уровень	Лаконичность названия презентации и отдельных слайдов Соответствие заголовка содержанию Приоритет визуальных средств (фото, графики, схемы, диаграммы)
4-й уровень	Соответствие заголовка содержанию Приоритет визуальных средств (фото, графики, схемы, диаграммы), но нет лаконичных названий у презентации и слайдов
3-й уровень	Соответствие заголовка содержанию, однако фон мешает восприятию текста
2-й уровень	В презентации отсутствуют визуальные средства, преобладает текст
1-й уровень	Презентация не составлена

Типовое задание для оценивания результатов сформированности компетенции на уровне «Владеть» (навыками и приемами аргументированного отграничения «составов» злоупотреблений правом от смежных правонарушений)

1. Задание: обоснуйте письменно предложенную нормативную конструкцию в плане ее соответствия целям необходимого противодействия публично властным злоупотреблениям правом: согласно п.4 ч.1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недопустимы продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг. КоАП РФ (ч. 2 ст. 14.33) устанавливает административную ответственность за такие деяния.

Шкала оценивания	Критерии оценивания
5-й уровень	Правильно выполнил письменное задание, верно обосновал качество и степень соответствия предложенной нормативной конструкции целям конституционного противодействия злоупотреблениям правом, аргументировав свою позицию на основе конституционного правопонимания.

4-й уровень	Правильно охарактеризовал в ответе функциональную структуру и выделил элементы нормативной (законодательной) конструкции, но не аргументировал ее в аспекте соответствия/несоответствия требованиям противодействия злоупотреблениям правом.
3-й уровень	Правильно назвал отдельные элементы нормативной конструкции, но не представил ее в целом и не обосновал отличия от смежных составов правонарушений.
2-й уровень	Не смог выделить элементы нормативной конструкции и (или) обосновать их системно-функциональные связи.
1-й уровень	Нет ответа.

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

Образцы решения типовых задач:

1. **ПК-1:** быть способным к анализу, комментированию и толкованию источников права; судебной практики, зарубежного законодательства.

Задача: обоснуйте (письменно) предложенную нормативную конструкцию в плане ее соответствия целям необходимого противодействия публично властным злоупотреблениям правом: согласно п. 4 ч.1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недопустимы продажа, обмен или *иное введение в оборот* товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг. КоАП РФ (ч. 2 ст. 14.33) устанавливает административную ответственность за такие деяния.

Решение: оценивая предложенную нормативную конструкцию необходимо руководствоваться определением злоупотребления правом, выработанным с позиций конституционного правопонимания, а также представлением о конституционной целостности системы российского законодательства.

В первом отношении это означает необходимость считать, что злоупотребление правом это – недобросовестное деяние, направленное на осуществление намерений (целей), противных идее конституционного правопорядка, включая несправедливое (неконституционное) приобретение благ посредством: 1) нарушения конституционных принципов правопользования в их актуальном (казуально ситуационном) сочетании;

нарушения основных прав и свобод человека и гражданина; 3) деформации (умаления) конституционных ценностей в силу фактического нарушения их актуального конституционного баланса.

Применительно ко второму аспекту нужно учитывать, что согласно ч. 2 ст. 34 Конституции РФ *не допускается* экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Определенные таким образом основные формы (способы) злоупотребления правом предпринимателями конкретизируются в ГК РФ и ряде федеральных законов, включая Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Соответственно, уполномоченные к тому публично-властные органы должны (конституционно обязаны) обеспечивать эффективное противодействие *любой* конституционно недопустимой экономической деятельности, в том числе в форме недобросовестной конкуренции; последнюю, в свою очередь, характеризуют *любые* действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинившие или могущие причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесшим или могущим нанести вред их деловой репутации (п. 9 ч. 1 ст. 4 ФЗ № 135-ФЗ).

Вместе с тем существует известное противоречие между положениями частей 1 и 2 ФЗ № 135-ФЗ, поскольку наряду с бланкетной диспозицией состава того административного правонарушения, о котором идет речь в задаче, в ч. 2 ст. 14 того же Федерального закона актуализируется недопустимость недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг, при этом уже никакие особые формы (способы) соответствующих деяний не уточняются. Таким образом, административные правонарушения, деликты и

злоупотребления правом оказываются под общим нормативным названием «недобросовестная конкуренция», что порождает правоприменительные трудности и ошибки на практике. Уполномоченным лицам необходимо максимально внимательно подходить к таким возможным коллизиям, стремясь к выработке и принятию последовательно единообразных решений на основе конституционного правопонимания.

V. Перечень основной и дополнительной учебной литературы, необходимой для освоения дисциплины

а) Основная литература:

1. Крусс, В. И. Злоупотребление правом : учеб. пособие / В. И. Крусс. - Москва : Норма : ИНФРА-М, 2021. - 176 с. - Текст : электронный. - URL: <https://znanium.com/catalog/product/1173603> (дата обращения: 10.06.2021).

б) Дополнительная литература:

2. Кайнов, В. И. Злоупотребление правом в российской правовой системе : учеб. пособие / В. И. Кайнов. – Москва ; Берлин : Директ-Медиа, 2020. – 157 с. – URL: <https://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=595444> (дата обращения: 10.06.2021). – Текст : электронный.
3. Вагизова, Э. Р. Злоупотребление правом участниками земельных правоотношений / Э. Р. Вагизова. — Москва : Статут, 2014. — 160 с. — Текст : электронный. – URL: <https://www.iprbookshop.ru/29179.html> (дата обращения: 10.06.2021).
4. Волков, А. В. Злоупотребление гражданскими правами. Проблемы теории и практики : монография / А. В. Волков. — Москва : Волтерс Клувер, 2009. — 341 с. — Текст : электронный. — URL: <https://www.iprbookshop.ru/1678.html> (дата обращения: 10.06.2021).

VI. Перечень ресурсов информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», необходимых для освоения дисциплины

Современные профессиональные базы данных и информационные справочные системы:

Электронные ресурсы на сайте научной библиотеки ТвГУ <http://library.tversu.ru>

Электронно-библиотечная система «IQlib» <http://dlib.ru>;

Коллекция журналов «Вестник Московского университета» <http://dlib.eastview.com>;

Научная электронная библиотека eLIBRARU.RU <http://www.elibraru.ru>;

Электронно-библиотечная система «ИНФРА-М» <http://www.znanium.com>;

Интернет-библиотека русскоязычных СМИ <http://www.public.ru>;

База данных ПОЛПРЕД <http://www.polpred.com>;

ЭБС «Лань» <http://e.lanbook.com>;

ЭБС BOOK.ru <https://www.book.ru/>

ЭБС ТвГУ <http://megapro.tversu.ru/megapro/Web>

ЮристЛиб. Электронная юридическая библиотека <http://www.juristlib.ru>;

Все о праве: компас в мире юриспруденции <http://www.allpravo.ru/library/>;

Библиотека юридической литературы <http://pravo.eur.ru/>;

HRL.ru Электронная библиотека международных документов по правам человека <http://hgiik.ru/index.php?dn=link&to=open&id=1046>;

Медицина и право <http://www.med-pravo.ru/>;

VII. Методические указания для обучающихся по освоению дисциплины

1. Планы практических занятий и методические рекомендации к ним

Планы проведения практических занятий в целом соответствуют содержанию соответствующих тем учебной программы. Занятия в интерактивной форме предусмотрены для каждой темы учебной программы.

При подготовке к практическим занятиям рекомендуется обратить особое внимание на следующие вопросы:

Тема 1. Злоупотребление правом как проблема философии и теории права и конституционализма

1. Право как культурная и цивилизационная ценность. Феномен злоупотребления правом: многообразие форм и неуловимость сущности.

2. Право и этика. Юридическая и конституционная деонтология и основные типы понимания добра и зла. Обоснования недопустимости злоупотреблений правом в теологических учениях в период формирования светских правовых систем Запада. Этическая проблематика классического рационализма и зарождение конституционализма. Кризис буржуазного правопорядка и критика классического рационализма и либерального конституционализма. Эмотивизм и моральный кризис современности. Нравственно-этический плюрализм и концепция неотъемлемых прав

человека. Глобализация, право, современный конституционализм.

3. Генезис и эволюция представлений о злоупотреблении правом в науке и философии права и конституционализма в России.

4. Современные представления об основных типах правопонимания. Злоупотребление правом с позиций позитивистского правопонимания. Позитивистские версии властного злоупотребления правом в публичной сфере. Концептуальные издержки юридизации категорий свободы и справедливости в либертарном правопонимании.

Тема 2. Сущность, признаки и «состав» злоупотребления правом

1. Злоупотребление правом как особый тип юридически значимых деяний. Сущность и доктринально-конституционное понятие злоупотребления правом. Институциональные признаки и дефинитивное определение злоупотребления правом.

2. «Состав» злоупотребления правом. Объективная и субъективная сторона злоупотреблений правом. Недобросовестность и виновность: сравнительная характеристика. Злоупотребление правом и причинение вреда.

3. Злоупотребление правом в системе юридических значимых деяний и актов. Злоупотребление правом, правомерное поведение, правонарушение, другие юридически значимые деяния. Злоупотребление правом и «порочные» сделки.

Тема 3. Классификация злоупотреблений правом

1. Типы и виды злоупотреблений правом: конституционный подход.

2. Злоупотребления в практике конституционного правопользования. Проблематика «отраслевых» злоупотреблений правом: традиционное и конституционно-правовое видение.

3. Злоупотребления правом во внутригосударственной практике публично-властных взаимодействий. Злоупотребления правом в сфере федеральных отношений. Злоупотребления правом в практике делегирования полномочий и разграничения компетенции. Злоупотребления правом в сфере федеративных отношений. Злоупотребления правом в отношениях органов

государственной власти местного самоуправления.

4. Злоупотребление правом в межгосударственных и международных отношениях.

5. Злоупотребление правом как конституционно недопустимое правопользование. Нормативное опосредование пользования конституционными правами и свободами в связи с проблемой злоупотребления правом. Неконституционное выполнение конституционных обязанностей: понятие и значение.

Тема 4. Противодействие злоупотреблениям правом

1. Конституционная необходимость противодействия злоупотреблениям правом. Конституционная основательность юридических и неюридических способов противодействия злоупотреблениям правом. Российская и международная теория и практика противодействия злоупотреблениям правом.

2. Конституционный отказ в судебной защите притязания как универсальный юридический способ борьбы со злоупотреблениями правом. Международные и российские конституционные стандарты допустимости отказа в праве на судебную защиту полномочия при злоупотреблении. Правовые позиции Европейского Суда по правам человека и Конституционного Суда РФ по проблеме злоупотребления правом и способах противодействия ему.

3. Иные (дополнительные) способы и формы конституционного противодействия злоупотреблениям правом и их соотношение с мерами (отраслевой) юридической ответственности.

2. Сборник упражнений для подготовки к практическим занятиям и кандидатскому экзамену

Тема 1.

1. Ознакомьтесь со следующим концептуальным обоснованием кризиса цивилизации и права:

Мы находимся в середине беспрецедентного кризиса правовых

ценностей и правовой мысли; кризиса, в котором ставится под сомнение вся наша традиция права - не только так называемые либеральные концепции последних нескольких столетий, но сама структура западного правового порядка...

В прошлом Человек Запада уверенно нес с собой свой закон по всему миру. Однако сегодня мир подозрительно относится к западной «законности», еще подозрительнее чем раньше. Человек Востока и Человек Юга предлагают иные альтернативы. Да и сам Запад засомневался в универсальной пригодности своего традиционного представления о праве, в особенности для незападных культур...

Говорят, что во всех странах Запада право уходит от индивидуалистских посылок, сопровождавших перемену от «средневекового» к «новому» политическому, экономическому и социальному порядку, в направлении того или иного рода коллективизма...

Многие страны национализировали промышленное производство и ввели единое государственное экономическое планирование. Другие страны приняли государственный капитализм, когда непосредственная ответственность за производство, распределение и вложение капитала находятся в руках крупных корпораций, однако они подлежат прямому и непрямому контролю государственных органов...

Кроме того, то, что считалось раньше частным правом, в XX в. также было трансформировано радикальной централизацией и бюрократизацией экономической жизни... Например, договорное право... изо всех сил пыталось приспособиться к совершенно новой экономической ситуации, когда подробные условия важнейших видов договоров специально определяются законодательством или перечисляются в стандартных формах, предлагаемых крупными компаниями без допущения всяких переговоров по их изменению.

По всему Западу собственность корпораций, коммерческая и промышленная собственность, включая и жилье, все больше регулируется административным законодательством, а индивидуальный собственник не

смеет посадить дерево или сделать пристройку к кухне без правительственного разрешения.

Сходным же образом законодательство о гражданско-правовом деликте претерпело изменения из-за стремительного распространения страхования от ответственности за вред, нанесенный невинными действиями, сопровождающими различные формы экономической деятельности (так называемая абсолютная ответственность).

Фундаментальные перемены на всем Западе коснулись и того, что можно назвать социальным правом... Брак и семья все больше становились консенсуальным делом, в то время как родительская власть над детьми существенно уменьшилась. Семью все больше оставляли в покое, а общественные отношения расы, класса, пола все более подвергались ограничению закона, с целью предотвратить эксплуатацию.

Уголовное право также претерпело коренные изменения... Появились новые виды преступности: крупные хищения «общественной» собственности, принадлежащей как крупным компаниям, так и государству; преступность «белых воротничков», которая включает уклонение от уплаты налогов, присвоение средств, нарушение антитрестовского законодательства; торговля наркотиками и прочая городская уличная преступность; а также политические и идеологические преступления, которые стали преобладать над... «традиционными». Критические изменения в природе и сфере распространения преступности сопровождались столь же важными изменениями в теориях преступления и наказания, поворотом к утилитарному, а не моральному отношению к преступности.

Право как в теории, так и на практике все меньше воспринимается как связанное целое, свод, организм, *corpus juris* и все больше как мешанина, каша из сиюминутных решений и противоречащих друг другу норм, соединенных только общими «приемами», «техникой». Старое метаправо разрушилось, и его сменил своего рода цинизм. В связи с отсутствием новых теорий... остается призвать на помощь примитивный прагматизм, оправдывающий

отдельные правила и решения.

Мнение, что право переходит пределы политики, что право отлично от государства, все более уступает представлению о праве как инструменте государства, то есть средстве исполнения воли тех, у кого в руках политическая власть.

Кризис западной традиции права - не просто кризис философии права, но и кризис самого права. Право становится более фрагментированным, субъективным, больше настроенным на удобство, чем на мораль, оно больше заботится о сиюминутных последствиях, чем о последовательности и преемственности.

В значительной степени этот кризис проистекает из кризиса самой западной цивилизации. Почти все страны... сегодня находятся в той ситуации по отношению к праву, что ведет к презрению к закону со стороны всех классов населения. Города становятся все менее безопасны. Система обеспечения неимущих почти сломалась под тяжестью правил, которые невозможно исполнить. И богатые, и бедные, и «средние» массово нарушают налоговое законодательство. Едва ли есть хоть одна профессия, которая не обходит тот или иной правительственный закон. А само правительство сверху донизу опутано незаконными действиями. Но не это главное, а то, что единственные, кто испытывает по этому поводу угрызения совести, по-видимому, те, чьи преступления открылись.

Презрение к закону и цинизм в отношении него стимулируются нынешним возмущением против того, что иногда называют юридическим формализмом, который подчеркивает единообразное применение общих правил как центральный элемент юридической аргументации и идеи правосудия. Юридическая аргументация характеризуется упором на широкие стандарты справедливости и социальной ответственности. Восстание против юридического формализма выглядит и неизбежным и благотворным.

Говоря так, мы не отрицаем, что во многих странах Запада наблюдалась чрезмерная озабоченность логической последовательностью в

праве. Эта озабоченность кое-где еще существует, однако реакция против нее неоправданна в том случае, когда она становится атакой на правила как таковые и на западную традицию законности, которая находит равновесие между *правилом, прецедентом, политикой общества и справедливостью* – всеми четырьмя.

Атака на любой из этих четырех факторов подрывает и другие три. Во имя антиформализма понятие «общественная политика» уравнивается по смыслу с волей тех, кто у власти, «социальная справедливость» и «материальная рациональность» идентифицируются с прагматизмом, «справедливость» теряет свои исторические и философские корни и носится по ветру всех модных доктрин. Язык права воспринимается не только как по необходимости сложный, двусмысленный и риторический (что правда), но и как всецело условный, современный и произвольный (что неправда). И это все – предвестники не только «постлиберальной», но и «постзападной» эры.

Цинизм в отношении права и беззаконие нельзя преодолеть, следуя так называемому реализму, который отрицает автономию, целостность и продолжающийся характер нашей традиции права.

(Берман Г. Дж. *Западная традиция права: эпоха формирования*. С. 48–54.)

Ответьте на следующие вопросы:

1. Какие конкретные системные и содержательные новации в праве являются, по мнению автора, доказательствами кризиса западной традиции права в целом и почему?
2. В какой мере, те «кризисные» явления, о которых говорит автор, характерны для правовой системы современной России?
3. Какие новейшие черты кризиса права как универсального принципа жизни проявили себя в последнее время (конец XX начало XXI вв.) в мире и в России?
4. Что имеет в виду автор, когда говорит о «старом метаправе» и о

современном правовом «цинизме»?

5. Что вытесняет из современного права его моральную составляющую?

6. В какой мере справедливы – для современной России – суждения и аргументы автора о «презрении к закону со стороны всех классов населения»?

2. Существуют ли, на ваш взгляд, в современной культуре рациональные гарантии морального согласия? Поясните вашу точку зрения на основе аргументов и контраргументов в следующих дебатах:

1. (а) справедливая война это такая война, в которой результирующее благо перевешивает зло, сопровождающее войну, и в ней можно четко различить воюющие стороны - тех, кто кровно заинтересован в войне, и тех невинных людей, кто вовлечен в нее. Но в современной войне невозможно предсказать ее дальнейший ход и, стало быть, такое различие практически установить невозможно. Следовательно, ни одна современная война не может быть справедливой, и нам всем следует быть пацифистами;

(б) хочешь мира, готовься к войне. Единственный способ сохранения мира заключается в сдерживании потенциального агрессора. Значит, надо укреплять армию и давать понять, что наша политика вовсе не исключает готовности к войне. Неизбежной частью *такой* политики является подготовка к ограниченным войнам, а также готовность при определенных условиях пойти на риск ядерного конфликта. В противном случае вы избежите войны *и* при этом потерпите поражение;

(в) войны между великими державами несут лишь разрушение, но войны во имя освобождения поработанных народов, особенно народов третьего мира, необходимы и, следовательно, представляют собой оправданные средства уничтожения господства эксплуататоров, стоящего на пути человечества к счастью.

2. (а) каждый человек обладает определенными правами, включая

права на свое собственное тело. Из природы этих прав следует, что на стадии, когда эмбрион является в существенной степени частью материнского тела, мать имеет право на аборт, решение о котором принимает она сама. Следовательно, аборт является морально дозволенным и должен быть разрешен законом;

(б) я не могу желать того, чтобы моя мать имела возможность прибегнуть к аборту, будучи беременной мною, за исключением того случая, когда была бы полная уверенность в том, что эмбрион мертв или серьезно поврежден. Но если я не могу желать этого в случае моей собственной персоны, то как я могу отрицать право других на жизнь, право, которое я зарезервировал за собой? Я нарушу так называемое золотое правило, если не откажусь от утверждения, что моя мать имеет право на аборт. Конечно, при этом я не считаю обязательно, что аборт следует запретить законодательно;

(в) убийство - это плохой поступок. Убийство уносит невинные жизни. Эмбрион является идентифицируемым индивидом, отличающимся от новорожденного только тем, что находится на более ранней стадии долгого пути к взрослым способностям, и при условии, что любая жизнь является невинной, это же относится и к эмбриону. И если детоубийство есть преступление, каковым оно и является, то убийством является и аборт. Так что аборт следует признать не только морально неправильным, но и запретить его законодательно;

3. (а) справедливость требует, чтобы каждый гражданин имел, насколько это возможно вообще, равные возможности для развития своих способностей. Но предпосылками требования таких равных возможностей является требование равного доступа к образованию и медицинскому обслуживанию. Следовательно, справедливость требует государственного обеспечения в области здравоохранения и образования за счет налогообложения, а также требует, чтобы ни один гражданин не мог приобрести незаслуженной доли таких услуг. Это, в свою очередь, требует отмены частных школ и частной медицинской практики;

(б) каждый человек имеет право брать на себя те и только те обязательства, которые он хочет, каждый человек свободен заключать те и только те договоры, которые он пожелает, и делать выбор в условиях свободы. Следовательно, врачи могут практиковать на таких условиях, какие удобны им, а пациенты имеют право выбирать себе врачей; учителя могут учить на таких условиях, которые устраивают их, а родители и их дети могут идти за образованием куда им угодно. Свобода, таким образом, требует не только существования частной практики в медицине и частных школ в образовании, но также и устранения всех ограничений на частную практику, налагаемых лицензированием и регулированием со стороны университетов, медицинских факультетов и государства.

3. Учитывая следующие суждения, попытайтесь самостоятельно выразить сущность доктрины эмотивизма:

1. Рассмотрим два различных способа поддержки запретительной нормы для какого-нибудь человека при выполнении им определенного действия. При использовании первого способа я просто говорю: «Делай так-то и так-то». На вопрос: «Почему?», я отвечаю: «Потому что я так хочу». Если я являюсь вашим начальником или же обладаю какой-то иной властью над вами, или же вы любите или боитесь меня, тогда, говоря: «Потому что я хочу этого», я на самом деле даю *вам* резоны... Сила резонов при запретительной норме зависит от контекста личностного выражения запретительной нормы.

При другом, противоположном способе ответом на вопрос: «Почему я должен это делать?» является некоторое высказывание типа «потому что это будет приятно определенному числу людей» или «потому что это ваш долг». В этом случае приводимые резоны для действия либо являются добротными резонами в пользу выполнения действия, либо не являются таковыми независимо от того, кто высказывает пожелание или даже от того, высказано ли оно вообще. Здесь происходит апелляция к такому типу рассмотрений,

который не зависит от отношения между высказывающим пожелание и тем, к кому оно обращено. При обращении предполагается существование *неличных* критериев - существование справедливости, великодушия или долга, независимо от предпочтений или установки высказывающего пожелание, или того, к кому оно обращено. Конкретная связь между контекстом высказывания пожелания и силой резонансов... обрывается в случае *моральных* и других оценочных высказываний.

2. Эмотивизм - есть доктрина, согласно которой все оценочные суждения, и более точно, все моральные суждения, есть *нечто иное, как* выражения предпочтения, установки или чувства. Фактические суждения истинны или ложны, и в сфере фактов существуют рациональные критерии, посредством которых мы можем прийти к согласию относительно того, что истинно, а что ложно. Но моральные суждения, будучи выражением установки или чувства, ни истинны, ни ложны. И согласие по поводу моральных суждений не гарантируется никаким рациональным методом, потому что такого метода нет. Оно может быть гарантировано, если вообще это возможно, некоторыми определенно нерациональными воздействиями на эмоции или установки тех, кто не согласен с каким-либо моральным суждением. Мы используем моральные суждения не только для того, чтобы выразить наши чувства и установки, но и для того, чтобы произвести такие воздействия на других.

3. С позиций доктрины интуитивизма «блага» или «хороший» есть определения простого неидентифицируемого свойства, отличного от свойства, поименованного терминами «приятный» или «направленный на эволюционное выживание», или любого другого *природного* свойства. Предложения, которые приписывают той или иной вещи характер блага, называются «интуициями»; их невозможно ни доказать, ни опровергнуть, и вообще нет никаких свидетельств или резонансов за или против них. Назвать действие правильным значит просто сказать, что из всех доступных альтернативных действий именно оно приводит к наибольшему благу.

Одновременно, ни одно действие не является правильным или неправильным *как таковое*. Все что угодно может быть позволено при определенных обстоятельствах. Последний принцип этики интуитивизма состоит в том, что личные привязанности и эстетические наслаждения включают *всё* величайшее и, уж конечно, величайшие блага, которые можно вообразить. Это «окончательная и фундаментальная истина моральной философии».

4. Я никогда не смог бы вести поиски блага или добродетелей только *в качестве* индивида. Это частично объясняется тем, что смысл благой жизни варьируется от обстоятельств к обстоятельствам, даже если в человеческой жизни воплощены одна и та же концепция благой жизни и одно и то же множество добродетелей. То, что составляет благоую жизнь для афинского жителя 5 века до н. э., в общем, это не то же самое, что составляет благоую жизнь для средневековой монахини или фермера XVII века. И дело не просто в том, что различные индивиды живут в различных социальных обстоятельствах; дело также в том, что мы все являемся носителями конкретной социальной тождественности. Я являюсь чьим-то сыном или дочерью, я чей-то двоюродный брат или дядя; я гражданин того или другого города, племени, нации. Отсюда то, что есть благо для меня, есть благо для того, кто воплощает эти роли. Как таковой, я унаследовал это прошлое моей семьи, моего города, моего племени, моей нации, и унаследовал различные долги, оправданные ожидания и обязательства. Они составляют данность моей жизни, мою моральную точку зрения. Это именно то, что придает моей жизни свойственную ей мораль.

Это может показаться чуждым современному индивидуализму и даже удивительным с его точки зрения. Потому что я есть то, чем я выбрал для себя быть. Я могу всегда, если того пожелаю, поставить под вопрос то, что считается просто контингентными социальными особенностями моего существования. Биологически я могу быть сыном моего отца; но я не могу быть ответственным за то, что делал он, если я не принял на себя явно или неявно такую ответственность. Я могу быть законным гражданином

определенной страны, но я не могу быть ответственным за то, что сделала моя страна, если я не принял на себя явно или не явно такую ответственность... Все (кто так заявляет) проявляют одну и ту же позицию, согласно которой *Я* отделимо от его социальной и исторической роли и статуса... История моей жизни всегда воплощена в историю тех обществ, из которых я заимствую свою идентичность. Я родился с прошлым, и попытки отсечь себя от этого прошлого, в стиле индивидуализма, ведут к деформации моих нынешних отношений. Историческая идентичность и социальная идентичность совпадают. Заметим, что восстание против собственной идентичности всегда представляет способ выражения этой идентичности.

(Макинтайр А. После добродетели: Исследования теории морали. С. 297 - 298.)

Тема 2.

1. Ознакомьтесь с текстом Определения Конституционного Суда РФ от 5 июля 2001 года № 130-О; ответьте на следующие вопросы:

1.1. О каких критериях и требованиях справедливости привлечения к юридической ответственности в правовом государстве (вытекающих из общих принципов права) говорится в этом определении?

1.2. Почему (из каких соображений), на Ваш взгляд, налоговые органы, как это следует из материалов определения, за не предоставление налоговой декларации взыскивают с налогоплательщиков - физических лиц штраф на основании ст. 119 Налогового кодекса РФ и, кроме того, повторно подвергают их штрафу?

2. Смоделируйте ситуацию и составьте текст судебного решения по делу, связанному с обжалованием действий налоговых органов, наложивших административное взыскание на гражданина в соответствии с положениями п. 12 ст. 7 Закона РФ «О налоговых органах Российской Федерации».

3. Прокомментируйте содержание следующих концептуальных

положений:

3.1. Понятие правосознания находит свои корни в представлениях о естественном праве. Переживание естественного права присуще каждому человеку, но у большинства оно остается смутным, неуверенным и неосознанным правовым чувством, как бы «инстинктом правоты». Или, в лучшем случае, «интуицией правоты». Осознать содержание этого естественного права и раскрыть его, значит положить начало зрелому естественному правосознанию. Именно данное правосознание, как предметное знание о «самом», «настоящем», едином праве, должно лежать в основании всякого суждения о праве и всякого правового и судебного решения, а потому и в основании тех «законов», которые устанавливаются уполномоченными людьми под названием «положительного права».

3.2. И.А. Ильин выделяет три основных *аксиомы* правосознания: закон духовного достоинства, закон автономии и закон взаимного признания.

Чувство собственного достоинства есть необходимое и подлинное проявление духовной жизни; оно есть знак того духовного самоутверждения, без которого немислимы ни борьба за право, ни политическое самоуправление, ни национальная независимость. Гражданин, лишенный этого чувства, – политически недееспособен; народ, недвижимый им, – обречен на исторические унижения.

Под законом автономии понимается самостоятельность, автономия убеждений человека и гражданина. Каждый имеет свои собственные убеждения о добре и зле, о сущности человека и его назначении, о праве и государстве. Человек, бездумно принимающий чужие мысли за аксиому страдает *духовным малодушием*.

В результате признания безусловного духовного достоинства людей друг в друге возникает взаимное уважение и доверие к человеку, которое лежит в основе всякого правоотношения, – и частного, и публичного, им связываются граждане друг с другом, и граждане с властью, и власть с гражданами. Вне этих форм взаимного признания правопорядок не может

существовать, ибо с их исчезновением неизбежно исчезнет всякое *единение* и всякая *солидарность*.

4. Обоснуйте свою позицию применительно к ответам на следующие вопросы:

4.1. Можно ли надеяться искоренить практику злоупотребления правом в информационной сфере посредством введения различных Кодексов Этики (журналистов, писателей и т.д.)? Могут ли нормы такого акта, к примеру, обязывать авторов ограничивать тиражи своих изданий при несоответствии их содержания требованиям нравственного характера?

4.2. Можно ли ограничения, налагаемые в сфере распространения информации, трактовать в смысле реализации прав членов социума на безопасность?

4.3. Можно ли в принципе говорить о злоупотреблениях при распространении информации, если одна и та же информация воспринимается различными субъектами по-разному?

4.4. Каковы сущностные критерии политической пропаганды и насколько она конституционно допустима?

5. В какой мере следующие информационные установки и публичные акции могут рассматриваться как специфические злоупотребления правового характера:

5.1. Комментируя приговор федерального суда (двадцать лет лишения свободы) американскому гражданину, признанному виновным в шпионаже, популярная ведущая телеканала подчеркнуто нейтральным – как о факте *самоочевидного* порядка – тоном заметила: «Видимо у *Москвы* достаточно *политических* оснований для такого жесткого *судебного* решения».

5.2. Правительство земли Бавария (ФРГ) приняло решение о восстановлении и реконструкции ставки А. Гитлера «Орлиное гнездо» и создания на его основе элитного туристического комплекса с ресторанами, саунами, площадками для гольфа и т.д. В ответ на протесты ряда

общественных организаций было заявлено, что сумма уже вложенных средств исключает возможность прекращения работ, а «черная» слава этого исторического места будет хорошей приманкой для состоятельных отдыхающих.

5.3. Английская газета «Новости мира» опубликовала списки 110 тысяч педофилов, стоящих на учете в Скотланд ярде, и заявила о том, что далее будут преданы гласности все имена из этого полицейского «реестра». Цель публикации – предупреждение насилия в отношении несовершеннолетних. «Реестр» не имеет официального грифа секретности.

Тема 3.

1. Как, по Вашему мнению, соотносятся (если соотносятся вообще) следующие факты противоправного поведения с проблемой злоупотребления правом:

1.1. Прокуратура Тюмени окончила расследование уголовного дела по обвинению банды из 9 человек, сотрудников правоохранительных органов во главе с начальником одного из местных РОВД, которые на протяжении 3-х лет совершили пять убийств, более десятка разбойных нападений на предпринимателей Свердловской и Тюменской области.

1.2. Сын вице-президента крупной нефтяной компании со своими друзьями после вечерники в ночном клубе устроил автогонки по ночной Москве, грубо игнорируя ПДД и создавая реальную угрозу для жизни прохожих. Несколько дежурных машин ГИБДД в течение получаса преследовали машину, а после задержания правонарушителей отпустили их, ограничившись составлением протокола.

2. В какой мере следующие доктринальные положения имеют отношение к проблеме злоупотребления правом:

2.1. По мнению Ю.А. Тихомирова, в современных условиях возрастает актуальность не столько формально-юридических противоречий, сколько противоречий, возникающих в поведенческих аспектах правоотношений (обусловленных соответствующими оценками и установками), которые он

определяет как юридические коллизии.

2.2. Если определенная сфера общественных отношений является объектом правового регулирования, то в ней может возникнуть (быть обнаружен) пробел. Но если вновь возникшие общественные отношения не выступают (хотя бы временно) в качестве такого объекта, то образуется правовой вакуум.

2.3. При отсутствии законодательства правовой вакуум временно может быть заполнен иными способами. В сфере бизнеса – обычаями делового оборота, в гражданско-правовой сфере допускается применение контрактного права, где права и обязанности возникают непосредственно из договора.

3. Проанализируйте и оцените следующие правовые коллизии. В какой мере действия их участников могут быть определены как разновидности (формы, способы) злоупотребления правом?

3.1. На выборах губернатора субъекта РФ (2004 г.) один из прошедших во второй тур кандидатов заявил о снятии своей кандидатуры (при этом прямо было сформулировано *право на неучастие*). Поскольку законодательство субъекта федерации исключает возможность безальтернативного голосования, избирательная комиссия утвердила нового «второго» кандидата, который по итогам первого тура был третьим по числу поданных голосов. Однако и Соколовский, и другие (нижестоящие по итогам первого тура) претенденты на высокий пост, также заявили о своем намерении снять кандидатуры в знак протеста против имевших место (по их мнению) злоупотреблений при проведении голосования. Создалась реальная угроза вынужденного проведения новых – «полновесных» – выборов в более поздние сроки. Комментируя ситуацию, лидер КПРФ Г. Зюганов (а безусловным фаворитом второго тура был представитель этой партии) заявил: «У них (других кандидатов) *нет права* снимать свои кандидатуры ни морального, ни политического, ни юридического». Председатель ЦИК Е.

Вишняков отметил, что хотя у кандидата есть формальное право обратиться в избирательную комиссию с заявлением о снятии своей кандидатуры, выполнить это требование за три дня до выборов будет технически невозможно, и его фамилия останется в бюллетенях. Позднее, он выразил мнение о необходимости совершенствования избирательного законодательства с учетом опыта всех «нештатных ситуаций» последнего времени, но при этом достаточно скептически оценил возможность предусмотреть все возможные хитрости, которые способна при необходимости породить «изощренная фантазия» современных политтехнологов.

3.2. Бывшего президента крупного инвестиционного банка США посадили за решетку за то, что он имел неосторожность болтать о работе со своей любовницей. Девушка решила, что любовь – любовью, а денежки счет любят, и, воспользовавшись полученными сведениями, стала играть на бирже. В результате незадачливый менеджер должен выплатить крупный штраф и 8 месяцев провести в тюрьме. А его возлюбленная актриса сбежала в Канаду, где ее и разыскивают стражи порядка.

4. Проанализируйте нормативные положения Правил оказания услуг (выполнения работ) по техническому обслуживанию и ремонту автотранспортных средств (Утв. постановлением Правительства РФ № 290 от 11 апреля 2001 г) и ответьте на следующие вопросы:

4.1. Создают ли предпосылки для злоупотребления правом полномочия предоставленные потребителю положениями п.п. 20, 31, 32, 37, 39, 44 настоящих Правил? О каких еще аналогичных (близких, по сути) положениях можно говорить в данной связи?

4.2. Какие полномочия, предоставленные Правилами исполнителю, могут быть использованы им для злоупотреблений? Можно ли говорить о своеобразном паритете («равенстве») таких полномочий у сторон правоотношения и если нет, то почему?

5. Проанализируйте следующую информации с точки зрения проблемы злоупотребления правом:

5.1. Несколько лет назад был поднят вопрос о том, что суды всех уровней в последнее время все чаще запрещают ауди- и фотосъемку в залах суда, отказываясь привести нормативное обоснование своей позиции. Журналисты провели собственное «расследование» и установили, что судьи действительно руководствуются *правом* (компетентным полномочием), предоставленным председательствующему в суде совместным Постановлением ЦК КПСС и СМ СССР от 5 декабря 1986 года; судья, в соответствии с данным нормативно-правовым актом, *по собственному усмотрению* решает вопрос о такого рода запрете.

5.2. 11 июля в Ногинский городской суд Московской области обратилось с исковым требованием дочернее предприятие «Группы предприятий ОСТ-АЛКО» - ООО «Черноголовский завод алкогольной продукции». В заявлении содержались требования о пресечении действий по созыву общего собрания акционеров ЗАО «ТД Смирнова», намеченного на 17 июля, запрещении общему собранию утверждать отчет об итогах выпуска акций Торгового дома, а ФКЦБ РФ – регистрировать отчет о выпуске данных акций. 19 июля истец подал в суд заявление об отказе от иска и попросил дело прекратить. Иск перестал быть нужен, поскольку дата проведения собрания уже прошла, а для подготовки следующего требуется время. Юристы «ОСТ-АЛКО» заявляют о готовности многократно использовать такую практику в дальнейшем, используя организационные ресурсы структуры. (Российская газета. 17 августа 2001 года.)

6. Проанализируйте текст Определения Конституционного Суда РФ № 244-О от 14 декабря 2000 года (СЗ РФ, 2001, № 3, ст. 272). Ответьте на следующие вопросы:

6.1. Какие конституционные критерии допустимости привлечения к административной ответственности предприятия - юридического лица, а

также физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, за неприменение контрольно-кассовой машины при ведении денежных расчетов с населением выявлены Конституционным Судом РФ?

6.2. Чем, по Вашему мнению, руководствовался законодатель, устанавливая норму, закрепленную в абзаце шестом ст. 6 и абзаце втором ч. 1 ст. 7 Закона РФ от 18 июля 1993 года «О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением»?

6.3. Можно ли говорить о том, что данная норма создает объективные предпосылки для злоупотребления правом (компетентными полномочиями) в соответствующей сфере правоприменительной практики?

6.4. О каких основаниях допустимости ограничения конституционных прав и свобод, а также принципах наказания можно говорить с учетом сформулированной в настоящем Определении правовой позиции Конституционного Суда?

6.5. Сохраняется ли вероятность / возможность злоупотребления правом (компетентными полномочиями и субъективными правами лиц - участников правоотношений) в том случае, если все участники отношений будут придавать положениям абзаца шестого статьи 6 и абзаца второй части первой статьи 7 Закона Российской Федерации «О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением» именно тот смысл, который выявлен Конституционным Судом Российской Федерации?

6.6. Чем можно объяснить, что вышеназванная норма стала предметом рассмотрения Конституционного Суда РФ только 12 мая 1998 года, т. е. спустя пять лет после принятия закона?

6.7. Какие нормотворческие недоработки (либо намеренно положенные конструкции) могут обусловить произвол в применении санкций за выявленные правонарушения? Можно ли такого рода произвол трактовать как формы злоупотребления правом?

7. Ответьте на следующие вопросы:

7.1. Можно ли говорить о фактах злоупотребления при исполнении обязанности?

7.2. Можно ли «приравнять» злоупотребление правом к особой разновидности правонарушения?

7.3. Возможен ли такой способ злоупотребления правом как бездействие?

7.4. Можно ли говорить о злоупотреблениях правом там, где отсутствует (не обнаруживается) фактический ущерб (вред)?

7.5. Существуют ли такие формы реализации права, которые в принципе не могут порождать зло?

7.6. Можно ли злоупотребить правом неосознанно; ненамеренно?

7.7. Существуют ли такие права, которыми, с учетом их содержания, злоупотребить заведомо невозможно?

7.8. Можно ли ставить вопрос о злоупотреблении, если данное конкретное право не имеет непосредственного нормативного выражения?

8. Изучите Постановление Конституционного Суда РФ от 25 января 2001 года № 1-П (СЗ РФ. 2001. № 7. Ст. 700).

Ответьте на следующие вопросы:

8.1. Возможно ли с учетом правовой позиции Конституционного Суда РФ говорить о том, что судьи во всех приведенных выше случаях, вынося свои решения, руководствовались неконституционными интересами?

8.2. Что имеет в виду Конституционный Суд РФ, говоря о судебной деятельности (и выражающих ее актах), которая не охватывается понятием «осуществление правосудия» в смысле положения п. 2 ст. 1070 ГК РФ?

8.3. Каким образом, по Вашему мнению, смогут быть разграничены «противоправные деяния судьи, не выраженные в судебном акте», о которых говорится в Постановлении Конституционного Суда РФ, и аналогичные по содержанию злоупотребления правом?

8.4. При какой интерпретации, по мнению Конституционного Суда РФ,

положение п. 2 ст. 1070 ГК РФ, будет применяться «в непротиворечивом нормативном единстве с требованиями Конвенции о защите прав человека и основных свобод»?

8.5. Должны ли были судьи, осуществляя казуальное толкование данной нормы, самостоятельно прийти к позиции аналогичной выводу, выявленному Конституционным Судом РФ в данном Постановлении?

Тема 4.

1. Проанализируйте следующую информацию; что, по Вашему мнению, предопределяет возможность правовых злоупотреблений в корпоративной сфере? какие факторы способствуют подобным злоупотреблениям и какие, напротив, могут уменьшить их количество?

1.1. 3 августа 2001 года в Москве, в Межрегиональной коллегии адвокатов помощи предпринимателям и гражданам, прошла конференция, решением которой был отстранен от должности и исключен из коллегии Председатель Президиума К. 4 августа прошла новая конференция, которая была созвана по инициативе адвокатов не согласных с действиями существующего президиума. Депутаты, собранные оргкомитетом, выбрали новый Президиум и нового Председателя Б. В ночь с 4 на 5 августа группа адвокатов во главе с ним занимает здание коллегии при поддержке правоохранительных органов. В ответ на это председатель переизбранного комитета С. собирает в Доме журналистов пресс-конференцию, квалифицирую происшедшее как «захват власти». У журналистов, присутствовавших на пресс-конференции, голова пошла кругом. В самом деле: получалась непонятная ситуация: исключенные из коллегии З. и Б. (подавшие по этому поводу иски в суд) проводят свою конференцию и избираются делегатами в президиум. Избранный Президиум, в свою очередь, исключает из коллегии К. (и тот, очевидно, тоже подал или подаст иск в суд). В состав нового Президиума входит и исключенный ранее (и не восстановленный пока по суду) бывший Председатель Президиума К. Всего

в суд был подан 31 иск сотрудников аппарата и членов коллегии; а также просьбы участников конфликта о возбуждении уголовных дел друг против друга по основаниям мздоимства, нерациональной трате коллегиальных средств, иных злоупотреблений. Все это происходило в общественной организации, в событиях участвовали люди, которые владеют законами и виртуозно подкрепляют каждый свой шаг ссылками на существующее законодательство, на Положение об адвокатуре. Остается удивляться, как одни и те же положения закона могут трактоваться в зависимости от позиции, которую занимает адвокат...

На заседании нового Президиума последовало предложение установить К. зарплату 7 тысяч долларов, его первому заместителю – 6, а членам Президиума по 1 тысяче. На зарплату Президиума таким образом уходила существенная часть бюджета Коллегии».

1.2. Комментирую правительственные планы борьбы с коррупцией, высокопоставленный государственный служащий Т.: «Способы борьбы с коррупцией просты. На чиновников должен распространяться как можно меньший объем прав распределения собственности. Но если права чиновников будут определены законом четко и понятно, то тогда проблема коррупции перейдет из экономической области в область *морали*, и борьба с ней будет уже не задача экономистов и политиков, а священников». (Российская газета. 7 июня 2001 года.)

Какое антикоррупционное законодательство принято за последние годы в Российской Федерации? Как оно связано с проблематикой злоупотребления правом?

1.3. Строительная фирма получила предусмотренное разрешение на строительство элитного дома в Москве. На месте строительства расположена детская площадка, зона отдыха. Жители протестуют; формы протеста все более радикальны. Власти заявляют, что у них есть положительное заключение экспертов об обеспечении безопасности детей, и предложили протестующим провести собственную независимую экспертизу. Жители

забрасывают наряды милиции камнями и грязью, ломают строительные ограждения. Префектура приостановила строительство.

1.4. *Ознакомьтесь с Постановлением Конституционного Суда РФ № 2-П от 30 января 2001 года. (СЗ РФ. 2001. № 7. Ст. 701).*

Ответьте на следующие вопросы:

1. Каким принципам и требованиям должно отвечать налоговое законодательство, для того, чтобы его применение максимально затрудняло произвол государственных органов и должностных лиц в отношениях с налогоплательщиками?

2. Что, в соответствии с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, должно трактоваться как «излишнее обременение налогоплательщиков обязанностями по уплате налогов»?

3. Какие понятия, введенные в практику налогообложения статьей 20 Закона РФ «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» в редакции Закона Российской Федерации от 31 июля 1998 года, по мнению Конституционного Суда РФ, являются «юридически неопределенными», а нормативные формулы «некорректными»; что это означает и какие последствия могут иметь (имеют) такие нормотворческие новации для правоприменительной практики?

Почему и насколько сознательно, на Ваш взгляд, законодатель использовал данные понятия и формулы?

4. Какие положения Закона РФ «Об основах налоговой системы Российской Федерации» могут, по мнению Конституционного Суда РФ, привести к злоупотреблениям в отношениях между регионами (субъектами федерации)?

Могут ли соответствующие ситуации, в случае возникновения, трактоваться как злоупотребления правом?

5. Можно ли квалифицировать использование субъектами РФ своих полномочий по расширению перечня товаров (работ, услуг), реализация которых облагается налогом с продаж, как злоупотребление правом?

6. Можно ли квалифицировать как злоупотребление правом такое осуществление полномочий по установлению порядка введение в действие нормативно-правового акта, которое нарушает конституционно-правовой режим стабильных условий хозяйствования?

7. Как следует оценить очевидную двусмысленность, обусловленную коллизией юридических и социально-экономических критериев должного, усматриваемую в положениях ч. 8 п. 8 и п. 9 указанного Постановления Конституционного Суда РФ?

1.5. Проанализируйте текст Положения о Комиссии Правительства РФ по сокращению административных ограничений в предпринимательстве и оптимизации расходов федерального бюджета на государственное управление (Утв. постановлением Правительства РФ № 452 от 8 июня 2001 г. СЗ РФ. 2001. № 24. Ст. 2463).

Ответьте на следующие вопросы:

1. В какой связи в целом находятся решение о создании такой Комиссии и проблема противодействия злоупотреблениям правом?

2. Какие из названных в Положении задач имеют отношение к названной проблеме?

3. Как деятельность учрежденной Комиссии может повлиять на искоренение фактов злоупотребления правом (компетентными полномочиями) на муниципальном уровне регулирования предпринимательской практики?

4. Достаточными ли полномочиями наделена Комиссия для решения поставленных перед ней задач? Какие полномочия, по Вашему мнению, ей следовало бы предоставить дополнительно?

5. Какова последующая судьба Комиссии?

3. Тематика рефератов и методические рекомендации по их написанию.

1. Историография представлений о злоупотреблении правом.

2. Отказ в судебной защите как способ противодействия злоупотреблениям правом: теория и практика.

3. Современные теории злоупотребления правом: критический обзор.
4. Неюридические и юридические возможности противодействия злоупотреблениям правом.
5. Конституционное правопонимание и злоупотребление правом: аргументы и факты.
6. Злоупотребления правом в сфере трансграничного права.
7. Сущность и понятие злоупотребления правом.
8. Злоупотребления правом в сфере международного права.
9. Мо определение злоупотребления правом.
10. Злоупотребления правом публично-властных субъектов: критерии и классификация.
11. Злоупотребление правом и иные виды юридически значимого поведения.
12. Злоупотребление правом как неконституционное правопользование.
13. Обоснования недопустимости злоупотреблений правом в теологических учениях в период формирования светских правовых систем Запада.
14. Злоупотребления правом в сфере федеративных отношений: российский контекст.
15. Злоупотребление правом как форма неконституционного пользования властью и должностными полномочиями.
16. Законодательство о защите прав потребителей в аспекте проблемы злоупотребления правом: конституционный анализ.
17. Подзаконное нормотворчество и злоупотребления правом: региональный контекст.
18. Злоупотребления правом в информационном праве: «война всех против всех».
19. Объективная и субъективная сторона злоупотреблений правом.
20. Злоупотребление конституционными правами в отношении гарантированной юридической помощи.
21. Сущность и доктринально-конституционное понятие злоупотребления правом.

22. Неконституционное выполнение конституционных обязанностей: понятие и значение.
23. Недобросовестность и виновность: сравнительная характеристика на основе решений Конституционного Суда РФ.
24. Правоприменительная деятельность суда и проблема злоупотребления правом.
25. Феномен злоупотребления правом: многообразие форм и неуловимость сущности.
26. Типы и виды злоупотреблений правом: конституционный подход.
27. Эмотивизм и моральный кризис современности.
28. Злоупотребления конституционными образовательными правами.
29. Добросовестность (bonafides) как установка и принцип должного: история и современность.
30. Злоупотребления при выполнении конституционной обязанности платить законно установленные налоги и сборы.
31. Конституционное правопонимание как основание универсального восприятия (осмысления) и оценок современного права и юридически значимых явлений.
32. Злоупотребления конституционными экономическими правами и свободами.
33. ГК РФ как источник средств идентификации и противодействия злоупотреблениям правом.
34. Конституционный отказ в судебной защите притязания как универсальный юридический способ борьбы со злоупотреблениями правом.
35. Злоупотребление правом и «порочные» сделки: дефицит конституционного правопонимания.
36. Злоупотребления конституционными правами на охрану здоровья и медицинскую помощь.

37. Сущность и доктринально-конституционное понятие злоупотребления правом.
38. Правовые позиции Европейского Суда по правам человека и Конституционного Суда Российской Федерации по проблеме злоупотребления правом и способах противодействия ему.
39. Злоупотребления граждан (физических лиц) процессуальными правами: конституционная однородность и виды.
40. Международные и российские конституционные стандарты допустимости отказа в праве на судебную защиту полномочия при злоупотреблении.

4. Методические рекомендации по организации самостоятельной работы аспирантов.

Успешное изучение дисциплины «Злоупотребление правом» возможно только при правильной организации самостоятельной работы. При этом аспиранту важно учитывать, что проблема злоупотребления правом не получила общепризнанного разрешения и концептуального оформления в науке права. Авторы расходятся во мнениях о природе этого явления, критериях его классификации, уровне актуальности и возможных способах противодействия ему.

5. Примерная тематика самостоятельных письменных творческих работ (эссе):

1. Феномен злоупотребления правом: многообразие форм и неуловимость сущности.
2. Право и этика.
3. Концептуальные издержки юридизации категорий свободы и справедливости в либертарном правопонимании.
4. Конституционное правопонимание как основание универсального восприятия (осмысления) и оценок современного права и юридически значимых явлений.
5. Понятие и начала конституционной аксиологии.

6. Справедливость как философская, правовая и конституционная категория.
7. Злоупотребление правом как особый тип юридически значимых деяний.
8. «Состав» злоупотребления правом.
9. Недобросовестность и виновность: сравнительная характеристика.
10. Злоупотребление правом и причинение вреда.
11. Злоупотребление правом, правомерное поведение, правонарушение, другие юридически значимые деяния.
12. Злоупотребление правом и «порочные» сделки.
13. Конституционный принцип федерализм и законотворческие злоупотребления.
14. Правоприменительная деятельность суда и проблема злоупотребления правом.
15. Типы и виды злоупотреблений правом: конституционный подход.
16. Злоупотребления в практике конституционного правопользования.
17. Злоупотребления правом во внутригосударственной практике публично-властных взаимодействий.
18. Злоупотребления правом в отношениях органов государственной власти местного самоуправления.
19. Злоупотребление правом в межгосударственных и международных отношениях.
20. Злоупотребление правом как форма неконституционного пользования властью и должностными полномочиями.
21. Злоупотребления правом в налоговой сфере.
22. Злоупотребления правом в сфере антимонопольной деятельности.
23. Публично-властные злоупотребления в сферах социальной и жилищной политики.
24. Публично-властные злоупотребления правом в сфере местного самоуправления.

25. Конституционные принципы и цели гражданско-правового регулирования и осуществления гражданских прав и обязанностей.
26. Злоупотребления правом в сфере семейно-брачных отношений.
27. Злоупотребление правом как конституционно недопустимое правоупотребление.
28. Злоупотребления личными правами и свободами.
29. Проблематика соматических прав человека.
30. Диффамация как злоупотребление правом.
31. Злоупотребления конституционной свободой мирных форм политического самовыражения.
32. Неконституционное выполнение конституционных обязанностей: понятие и значение.
33. Злоупотребления при выполнении конституционной обязанности платить законно установленные налоги и сборы.
34. Злоупотребления конституционными родительскими правами и обязанностями; допустимость постановки вопроса о злоупотреблении правами и обязанностями ребенка.
35. Конституционная необходимость противодействия злоупотреблениям правом.

Работа с основной и дополнительной литературой. При написании творческих работ и изучении проблематики злоупотребления правом в целом аспиранты должны обязательно знакомиться с рекомендованной в программе курса основной и дополнительной литературой, самостоятельно отслеживать появление новых монографических и учебных изданий и научных статей в юридических журналах, на Интернет-сайтах, в компьютерных учебниках и мультимедийных курсах.

VIII. Перечень педагогических и информационных технологий, используемых при осуществлении образовательного процесса по дисциплине.

Образовательные технологии

С целью формирования и развития профессиональных навыков обучающихся в процессе изучения дисциплины предусматривается использование в учебном процессе следующих активных и интерактивных форм проведения занятий.

Образовательные технологии, применяемые при проведении практических занятий: анализ ситуаций (тема 1); коллоквиумы и дебаты (темы 2, 4); дискуссии (темы 3, 5, 10); «кейсовый» метод (темы 6–9); разбор результатов работы студенческих исследовательских групп; подготовка и написание письменных аналитических работ, рефератов, творческих эссе (темы 1–10).

Удельный вес занятий, проводимых в интерактивных формах, составляет 30 процентов аудиторных занятий.

IX. Материально-техническая база, необходимая для осуществления образовательного процесса по дисциплине: использование по мере необходимости на практических занятиях проектора; использование технических возможностей перевода основных библиотечных фондов в электронную форму; обеспечение каждого обучающегося рабочим местом в компьютерном классе, имеющим выход в информационно-телекоммуникационную сеть Интернет.

X. Сведения об обновлении рабочей программы дисциплины

I. Сведения об обновлении рабочей программы дисциплины

№ п.п.	Обновленный раздел рабочей программы дисциплины	Описание внесенных изменений	Дата и протокол заседания кафедры, утвердившего изменения
---------------	--	-------------------------------------	--

1.	Вся программа	Составлена в соответствии разработанным с макетом	24.05.2017 г. Протокол № 9
----	---------------	---	-------------------------------