

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное автономное учреждение науки
«Институт Китая и современной Азии Российской академии наук»

Утверждаю
Директор ИКСА РАН
доктор филологических наук
К.В. Бабаев
30.08.2024 года



ОЦЕНОЧНЫЕ МАТЕРИАЛЫ
Сравнительное правоведение и современные проблемы юридической науки

Основная профессиональная образовательная программа высшего образования – программа магистратуры по направлению подготовки
40.04.01 Юриспруденция
(профиль (магистерская программа): **Сравнительное правоведение**)

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО РАБОТЕ С ОЦЕНОЧНЫМИ МАТЕРИАЛАМИ

1. ТЕКУЩИЙ КОНТРОЛЬ

В процессе изучения дисциплины «Современные проблемы юридической науки» основное внимание следует уделять анализу рекомендуемой литературы (монографии, статьи, диссертации по теме курса). Среди вышеперечисленных оценочных средств (материалов) главными являются аналитические отчеты по концепции монографии (другого источника), достоинству, недостаткам и новым положениям монографии (мировая и локальная новизна). На их основе готовятся доклады, письменные рефераты (для студентов заочной формы обучения), осуществляется промежуточная аттестация. Другие оценочные средства (опросы, тесты всех видов, вопросы для самоконтроля) имеют в рамках курса вспомогательное значение.

Опрос

Какие три равноценных определения права были сформулированы В. С. Нерсесянцем?

Ключ ответа.

- 1) Право как система формального равенства.
- 2) Право как всеобщая и необходимая форма свободы в общественных отношениях.
- 3) Право как всеобщая справедливость.

Что такое антропологический проект (согласно концепции А.И. Ковлера), какие элементы он включает?

Ключ ответа.

антропологический проект включает:

- во-первых, применение принципиально новых исследовательских подходов, прежде всего к оценке, восприятию самого человека не только в качестве субъекта, но и объекта знания;
- во-вторых, получение знаний о человеке путем наблюдения за его жизнью исходя из определенных параметров, критериев;
- в-третьих, признание одним из основных прав человека права на различие;
- в-четвертых, использование таких методов познания, как включенное («полевое») наблюдение и сравнительное исследование существующих социально-правовых систем.

Какие две формы свободы выделяет автор либертарной теории права?

Ключ ответа.

- 1) «Свобода от» (связана с отрицанием, отменой какого-либо гнета, произвола).
- 2) «Свобода для» (предполагает самостоятельное осуществление субъектом предоставленных ему правовой системой возможностей, правомочий).

Укажите четыре аспекта, которые выделяет в праве как целостном коммуникативном явлении А. В. Поляков.

Ключ ответа.

В праве как целостном коммуникативном явлении А. В. Полякова выделяет следующие аспекты:

- во-первых, текстуальный (семиотический);
- во-вторых, социокультурный (ценностный);
- в-третьих, (рациональный и иррациональный);
- в-четвертых, прагматический (деятельностный).

Тестовые задания с выбором единственного правильного ответа

Автор коммуникативной теории права:

1. А.В. Поляков
2. Л. Фуллер
3. Н. Луман
4. Л. Петражицкий

Лон Фуллер является автором:

1. коммуникативной теории права
2. процедурной (процессуальной) естественно-правовой концепции

3. психологической теории права
4. антропологической теории

Кому принадлежит идея аутопойесиса:

1. Никласу Луману
2. Юргену Хабермасу
3. Роберту Алекси
4. Гансу Кельзену

Ключ ответа

1	2	3
1	2	1

Тестовые задания в открытой форме

Как именуется теория права академика В.С. Нерсесянца?

Как А.В. Поляков именуется всю совокупность текстов отдельной правовой культуры?

Согласно концепции Н. Лумана центром (базисом) юридической системы является:

Ключи ответа

1	2	3
либертар	*интертекст*	*юстиц*

Тестовые задания с несколькими возможными правильными ответами

К числу сторонников линейной теории прогресса относятся ...

1. Ж.А. Кондорсе
2. И. Кант
3. О. Шпенглер
4. А. Тойнби

Представители циклической теории прогресса:

1. Д.Б. Вико
2. Н.Я. Данилевский
3. Г.Ф. Гегель
4. К. Маркс
5. Ф. Энгельс

К числу сторонников идеи социальной солидарности относятся:

1. Л. Дюги
2. О. Конт
3. М.М. Ковалевский
4. Б.Н. Чичерин
5. В.С. Нерсесянц
6. С.С. Алексеев

Тестовые задания с выбором коррелятов

Определите, каким авторам принадлежат следующие дефиниции:

Список авторов: 1. Иммануил Кант, 2. Лон Фуллер, 3. Роберт Алекси, 4. Никлас Луман

1. «Право - предприятие, направленное на подчинение человека правилам»

2. «Право - система норм, которая включает: 1) притязание на правильность; 2) нормы, принадлежащие к социально действенной конституции и не являющиеся крайне несправедливыми, а также нормы, установленные на основе конституции; 3) принципы и иные нормативные аргументы, на которых основывается и (или) должна основываться процедура правоприменения, чтобы соответствовать притязанию на правильность»

3. «Право - когруэнтное (соответствующее, равное – С.А.) обобщение ожиданий»

4. «Право – это совокупность условий, при которых произвол одного [лица] совместим с произволом другого с точки зрения всеобщего закона свободы»

Ключ ответа:

1-4 (Иммануилу Канту принадлежит четвертое определение) 2-1 (Лон Фуллер - автор первого определения);

3-2 (Роберту Алекси принадлежит второе определение); 4-3 (Никлас Луман – автор третьего определения).

Укажите, какой из современных теорий права соответствует данная идея:

Список теорий: 1. Коммуникативная концепция права; 2. Либертарная теория права; 3. Антропологическая теория права; 4. Процедурная концепция права Л. Фуллера

1. «Право по определению справедливо, а справедливость – внутреннее свойство и качество права, категория и характеристика правовая, а не внеправовая (не моральная, нравственная, религиозная и т.д.). Более того, только право и справедливо».

2. «Создавай законодательство, которое в полной мере отвечало бы природе человека, его ценностям и свободе»

3. Мораль представляет собой своего рода шкалу, в нижней части которой – элементарные требования общественной жизни, продиктованные насущной необходимостью (мораль долга), в верхней – стремление к совершенству, достижению социальных идеалов, не требующих возложения на человека обязанностей, его принуждения к социально полезному поведению (мораль стремления).

4. «Правовая норма находится не в тексте, а в психоциокультурной действительности, бытийствуя как идеально-материальный феномен», она «конституируется не одним правовым текстом, а всей совокупностью текстов данной культуры»

Ключ ответа:

1-4 (в рамках коммуникативной концепции права сформулирован четвертый тезис) 2-1 (первый тезис сформулирован автором либертарной теории права);

3-2 (в рамках антропологической теории права сформулирован второй тезис); 4-3 (третий тезис сформулирован автором процедурной концепции права).

Выбрать из приведенного ниже списка монографических работ те, которые принадлежат следующим авторам:

1. А. Тойнби. 2. О. Шпенглер. 3. Н.Я. Данилевский. 4. Ж.А. Кондорсе. 5. Д. Вико. 6. И. Кант.

Список монографических работ:

1. Метафизика нравов

2. Россия и Европа

3. Основания новой науки об общей природе наций

4. Постигание истории

5. Закат Европы

6. Эскиз исторической картины прогресса человеческого разума

Ключ ответа

1-4 (А. Тойнби принадлежит работа «Постигание истории»); 2-5 (О. Шпенглеру принадлежит работа «Закат Европы»);

3-2 (Н.Я. Данилевскому – «Россия и Европа»);

4-6 (Ж.А. Кондорсе – «Эскиз исторической картины прогресса человеческого разума»); 5-3 (Д. Вико – «Основания новой науки об общей природе наций»);

6-1 (И. Канту – «Метафизика нравов»).

Практико-ориентированные задания.

Дайте ответ (один субъект или два субъекта права) и укажите признаки субъекта права, которые вы использовали для решения данного задания (имущественная обособленность, организационная обособленность, способность выступать от собственного имени в правовых отношениях, признание правоспособности лица со стороны правопорядка).

К вам, как практикующему юристу, обращается гр-н Иванов, который ранее был индивидуальным предпринимателем и оформил на себя производственное здание, складское помещение, земельный участок; затем он прекратил деятельность в качестве индивидуального предпринимателя. Ему надо переоформить данные объекты на себя как физическое лицо (т.е. с точки зрения права существует один субъект – Иванов или два субъекта права: физическое лицо Иванов и индивидуальный предприниматель Иванов)?

Ключ ответа

Существует один субъект права – индивид Иванов.

При регистрации индивидуального предпринимателя не возникает нового субъекта права.

Критерии: отсутствие полной имущественной, а также организационной обособленности,

индивидуальный предприниматель Иванов не может выступать от «собственного имени», судиться с физическим лицом (индивидом) Ивановым.

Ст. 285 УК РФ устанавливает ответственность должностных лиц – специальных субъектов. На основе системного анализа данной статьи и критериев субъекта права дайте квалифицированный ответ: можно ли рассматривать должностное лицо Иванова в качестве отдельного субъекта права (т.е. с точки зрения права существует один субъект – судья Иванов или два субъекта: физическое лицо Иванов и судья Иванов)?

Ключ ответа

Существует один субъект права – индивид Иванов.

При назначении Иванова на должность судьи не возникает нового субъекта права.

Критерии: отсутствие полной имущественной, а также организационной обособленности, судья Иванов не может выступать от «имени судьи», вступать в правовые отношения с физическим лицом (индивидом) Ивановым.

В ст. 49 ГК РФ, которая *определяет правоспособность юридического лица*, предусматривается обязанность получения юридическим лицом специальных разрешений на осуществление отдельных видов деятельности - лицензий. На основе анализа данной статьи, а также Федерального закона "О лицензировании отдельных видов деятельности" от 04.05.2011 № 99-ФЗ дайте аргументированное заключение о том, лицензирование меняет или нет правоспособность юридических лиц?

Ключ ответа

Юридическое лицо как субъект права возникает с момента государственной регистрации. Процедура лицензирования не влияет на правоспособность лица, не предполагает нового субъекта права. В имущественном, организационном и в других аспектах субъект права остается прежним.

Аналитические отчеты по концепции монографии (статьи, другого источника).

Задание к семинарскому занятию - подготовить аналитический отчет по концепции статьи И.А. Покровского «Абстрактный и конкретный человек перед лицом гражданского права» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

Основная идея работы И.А. Покровского заключается в необходимости юридического признания и осуществления прав, законных интересов не абстрактного («гражданского») человека, а конкретной личности, учета ее специфических особенностей, самобытности. Данную идею автор предлагает реализовать посредством диспозитивных норм. В частности, путем закрепления в гражданском законодательстве права субъектов создавать наряду с типовыми (шаблонными) договорами также нетиповых и смешанных договоров.

Задание к семинарскому занятию - подготовить аналитический отчет по диссертации А.В. Полякова «Коммуникативная концепция права (генезис и теоретико-правовое обоснование)» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

Основная цель диссертационного исследования А.В. Полякова заключается в разработке и обосновании коммуникативной концепции права как разновидности интегрального типа правопонимания. Автор диссертации рассматривает право в качестве особой формы социальной коммуникации наряду с моралью, нравственностью, религией, наукой. Согласно его концепции, правовая коммуникация – это правовое взаимодействие между субъектами, возникающее на основе социальной интерпретации правовых текстов, как предоставляющих им коррелятивные правомочия и правообязанности, реализуемые в правовом поведении. Сущностным центром права А.В. Поляков признает правомочие, которому корреспондирует юридическая обязанность; в праве им выделяются текстуальная (семиотическая), аксиологическая, психическая и функционально-поведенческие составляющие.

Задание к семинарскому занятию - подготовить аналитический отчет по монографии Лона Фуллера «Мораль права» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

Цель монографического исследования Л. Фуллера – обоснование «процессуальной» естественноправовой концепции права. Внутренним стержнем права в его концепции является мораль, она делает возможным существование права. Автор монографии выделяет два типа морали: мораль стремления и мораль долга. Мораль стремления связана с наиболее полной реализацией человеческих сил, с достижением совершенства; мораль долга – это фундамент, базовые нормы, без которых невозможно существование общества. Право включает в себе принципы, положения («внутренняя мораль права»), представляющие собой некую разновидность естественного права, но не того, которое обуславливает материальные цели юридических норм, а того, которое устанавливает процедуры, порядок, способы их разработки и внедрения в жизнь. Система норм должна иметь внутренние критерии юридического совершенства, выступающие в качестве неперемennых условий ее существования как правовой системы.

Аналитические отчеты по достоинствам и недостаткам монографии (статьи, другого источника).

Задание к семинарскому занятию - подготовить аналитический отчет по достоинствам и спорным положениям монографии В.С. Нерсесянца «Право - математика свободы» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

К числу достоинств работы В.С. Нерсесянца можно отнести: 1) глубокий анализ трудов античных философов, римских юристов, авторов эпохи Просвещения и современных правоведов; 2) системный, комплексный подход к изучению феномена права; 3) положения его либертарной теории права основательно аргументированы. К числу спорных положений автора можно отнести: 1) относительно слабое внимание к правовой «материи» - юридическим категориям, понятиям, конструкциям, определяющим правовое сознание современного юриста;

2) отметая «неправовое» прошлое общества, социалистическое, средневековое, рабовладельческое право, В.С. Нерсесянец исключает поступательность, последовательность формирования и развития права; 3) в его теории право – это нечто, воплощающее в себе свободу, равенство и справедливость, но он не раскрывает, что представляет собой это нечто, его «материю»; 4) либертарная теория права не дает ответ постмодернизму, отрицающему способность человека преобразовать мир, создать идеальное правовое устройство на принципах свободы, равенства и справедливости; 5) идея цивилитарной собственности имеет внутренний порок, заключающийся в том, что граждане являются лишь выгодоприобретателями (получателями доходов), но не собственниками имущества в полном смысле слова, они не могут управлять и распоряжаться объектами цивилитарной собственности.

Задание к семинарскому занятию - подготовить аналитический отчет по достоинствам и спорным положениям монографии Н. Рулана «Юридическая антропология» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

К числу достоинств работы Н. Рулана можно отнести: 1) широкий подход к изучению права, исследование не только юридических текстов, но и «правового быта», социально- правовой среды, а также человека как правовой целостности; 2) использование наряду с традиционными для юристов методов правового исследования также принципиально новых исследовательских подходов, методов (в том числе «полевого» исследования, сравнительного анализа и др.); 3) человек в системе его представлений – это высшая правовая ценность; 4) стремление автора разрушить миф о неразумности, нерациональности права «варварских» обществ, сохранить культурно-правовое многообразие, правовую самобытность народов, этносов. К числу недостатков работы Н. Рулана можно отнести: 1) предметную «рыхлость», являющуюся обратной стороной предельно широкого подхода к пониманию права; 2) центром его антропологической теории является человек, но в праве человек расщепляется на множество самостоятельных субъектов права, нередко противостоящих друг другу; 3) его теория является скорее социологической, чем правовой, оперирует преимущественно неправовыми понятиями; 4) гуманизм автора имеет ограниченный характер, он призывает к милосердию государства, к уважению им достоинства и интересов человека, но не к преобразованию государства, изменению

его политической природы.

Задание к семинарскому занятию - подготовить аналитический отчет по достоинствам и спорным положениям монографии Лона Фуллера «Мораль права» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

К числу достоинств работы Л. Фуллера можно отнести: 1) глубокий анализ моральных, этических оснований права; 2) разграничение двух типов морали: морали стремлений и морали долга; 3) многоаспектное понимание права, признание существования множества правовых «фронтов»; 4) определение внутренних критериев юридического совершенства, выступающих в качестве неперемных условий существования правовой системы; 5) выделение и анализ феноменов «имплицитного» права, правовых «полутеней»; 6) его проект создания новой правовой науки - евномики. К числу недостатков, спорных положений работы Л. Фуллера можно отнести: 1) отсутствие в его работе четкой границы, «водораздела» между моралью и правом как самостоятельными регулятивными системами; 2) его дефиниция права как предприятия, направленного на подчинение человека правилам, не соответствует «духу» и основным положениям его теории; 3) правовая рациональность сводится автором к внутренней моральности и к экономическому расчету, им не анализируются собственные критерии правовой разумности; 4) неполнота концепции (отсутствия в ней анализа внутреннего строения права, роли принуждения в праве, коммуникативного аспекта).

Аналитические отчеты по новым положениям монографии (статьи, другого источника).

Задание к семинарскому занятию - подготовить аналитический отчет по новым положениям (локальная и мировая новизна) системной теории права Н. Лумана по его монографии «Право как социальная система» или монографии О.В. Поскопиной «Никлас Луман о политической и юридической подсистемах общества» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

К числу новых положений теории Н. Лумана можно отнести: 1) концепция аутопойесиса, приложение ее применительно к праву (юридической системе); 2) идея автора об операционной закрытости и информационной открытости юридической системы; 3) об эволюции права в направлении создания автономной, дифференцированной системы, способной создавать и воспроизводить свои собственные элементы; 4) понимание юридической системы как своего рода иммунной системы общества; 5) выделение функции нормативной стабилизации прогнозируемых отношений; 6) понимание юстиции как центра юридической системы; 7) отнесение законов, конституции к элементам политической системе общества; 8) представление о норме права как структуре, заключающей в себе актуальные правовые ожидания участников коммуникации; 9) понимание позитивного права как конкурента идеологии; 10) идея создания новой «метaparadигмы», обеспечивающей теоретико- методологическое переосмысление представлений о праве и государстве.

Задание к семинарскому занятию - подготовить аналитический отчет по новым положениям (локальная и мировая новизна) коммуникативной теории права А.В. Полякова по его докторской диссертации (реферату) или учебнику «Общая теория права» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

К числу новых положений коммуникативной теории права А.В. Полякова можно отнести: 1) идею разграничения интегрального и интегративного правопонимания; 2) понимание правовой коммуникации как взаимодействия субъектов, возникающего на основе социальной интерпретации правовых текстов, предоставляющих им коррелятивные правомочия и правообязанности, реализуемые в правовом поведении; 3) представление автора о том, что правовая норма находится не в тексте, а в психоциокультурной действительности, бытийствуя как идеально-материальный феномен; 4) идея выделения совокупности текстов данной правовой культуры – «интертекста»; 5) условием правогенеза в соответствии с коммуникативной теорией А. В. Полякова выступает наличие не государства, а имеющих коммуникативную направленность

психосоциокультурных реалий, в которых объективируются правовые тексты, правовые нормы и правовые отношения; 6) в качестве эйдоса права выделяет правомочие; 7) различает три типа правовой идеологии: антропоцентристскую (индивидуалистическую), в основе которой лежит идея прав и свобод человека; теоцентристскую, в которой доминирующей ценностью и источником права считается Бог; социоцентристскую (коллективистскую), в которой основополагающими правовыми ценностями признаются права отдельных групп, классов, народов; 8) в праве как целостном коммуникативном явлении А. В. Поляков выделяет следующие аспекты: 1) текстуальный (семиотический); 2) социокультурный (ценностный); 3) психологический (рациональный и иррациональный); 4) праксиологический (деятельностный); 9) различает эйдетические и социокультурные ценности (эйдетические – ценности самого права, социокультурные – исторически преходящие ценности конкретного общества, этноса); 10) к эйдетическим правовым ценностям относит: правомочия, правовой порядок, правовая свобода (понимается им в узком смысле – как возможность выбирать тот или иной вариант социального поведения), ответственность (сознательная направленность субъекта на реализацию должного), формальное равенство и справедливость.

Задание к семинарскому занятию - подготовить аналитический отчет по новым положениям (локальная и мировая новизна) дискурсивной теории права Р. Алекси по его монографии «Понятие и действительность права (ответ юридическому позитивизму)» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

К числу новых положений дискурсивной теории права Р. Алекси можно отнести: 1) идею дуальной природы права, соединения в нем двух начал – идеального и реального (фактического), фактическое начало в праве представлено элементами официального происхождения и социальной эффективности, а идеальное – элементами моральной правильности; 2) система права, по мнению автора, проходит три этапа формирования: аргумент от имени идеального измерения права, аргумент от имени позитивности, или реального измерения права, и согласование идеального с реальным; 3) предлагает решить проблему субъективизма моральных притязаний посредством дискурсивной теории, суть которой в том, что практическое или нормативное предложение истинно тогда, когда оно есть результат рационального практического дискурса, основанного на системе принципов, правил, требующих непротиворечивости, ясности языка, достоверности, искренности; 4) процедурное ядро дискурсивной теории представляют правила, гарантирующие свободу и равенство в дискурсе, обеспечивающие всем право участвовать в дискурсе, задавать вопросы, отстаивать любые утверждения; 5) идеальное измерение следует дополнить реальным, позитивным правом, для которого характерны официальные источники и социальная эффективность; 6) решая проблему согласования принципов справедливости и юридической определенности, Р. Алекси предлагает установить дальнюю границу права в виде крайней несправедливости (здесь он опирается на формулу Г. Радбруха – локальная новизна); 7) рассматривает право как систему норм, которая включает: а) притязание на правильность; б) нормы, принадлежащие к социально действенной конституции и не являющиеся крайне несправедливыми, а также нормы, установленные на основе конституции; в) принципы и иные нормативные аргументы, на которых основывается и (или) должна основываться процедура правоприменения, чтобы соответствовать притязанию на правильность; 8) критерий социальной действенности предполагает возможность принуждения (которое в развитых правовых системах является государственным) в виде санкций за несоблюдение конституционных и принятых на их основе норм, а также доминирующее положение среди конкурирующих систем норм.

Вопросы для самоконтроля при подготовке к семинарским занятиям.

1. Кто из дореволюционных правоведов относил к субъектам права животных, растения, камни, колесницы, небо, звезды, святых, духов, леших, детские куклы?
2. Кому принадлежит тезис: «Будь лицом и уважай других в качестве лиц»?
3. Кто из известных российских дореволюционных правоведов провозгласил «право чудака на существование»?
4. Кому из известных мыслителей принадлежит идея двух собственников одной вещи: непосредственного владельца и суверена?

5. Кто является автором идеи триады (трёх правомочий) права собственности?
6. Кому из правоведов принадлежит идея включить в состав правомочий собственника право на уничтожение вещи?
7. Кто утверждал, что римское право не передавало Средневековью ни понятия собственности как набора правомочий, ни тем более идеи триады, что это всецело продукт европейской средневековой юриспруденции?
8. Кому из известных мыслителей принадлежит фраза: «Когда я (словом или делом) заявляю: я хочу, чтобы нечто внешнее было *моим*, то я объявляю каждого другого обязанным воздерживаться от пользования предметом моего произвола; такой обязанности никто не имел бы без этого моего правового акта. В этом притязании, однако, заключается также признание того, что я со своей стороны обязан в такой же мере воздерживаться от пользования внешним *своим* каждого другого, ведь обязательность вытекает здесь из всеобщего правила внешнего правового взаимоотношения»?

Ключ ответа

1. Л.И. Петражицкий
2. Г.В.Ф. Гегель
3. И.А. Покровский
4. Т. Гоббс
5. В.Г. Кукольник
6. Г.Ф. Шершеневич
7. К.И. Скловский
8. И. Кант

II. ПРОМЕЖУТОЧНАЯ АТТЕСТАЦИЯ

Аналитические отчеты по концепции монографии (статьи, другого источника)

Подготовьте аналитический отчет по концепции статьи И.А. Покровского «Абстрактный и конкретный человек перед лицом гражданского права» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

Основная идея работы И.А. Покровского заключается в необходимости юридического признания и осуществления прав, законных интересов не абстрактного («гражданского») человека, а конкретной личности, учета ее специфических особенностей, самобытности. Данную идею автор предлагает реализовать посредством диспозитивных норм. В частности, путем закрепления в гражданском законодательстве права субъектов создавать наряду с типовыми (шаблонными) договорами также нетиповых и смешанных договоров.

Подготовьте аналитический отчет по диссертации А.В. Полякова «Коммуникативная концепция права (генезис и теоретико-правовое обоснование)» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

Основная цель диссертационного исследования А.В. Полякова заключается в разработке и обосновании коммуникативной концепции права как разновидности интегрального типа правопонимания. Автор диссертации рассматривает право в качестве особой формы социальной коммуникации наряду с моралью, нравственностью, религией, наукой. Согласно его концепции, правовая коммуникация – это правовое взаимодействие между субъектами, возникающее на основе социальной интерпретации правовых текстов, как предоставляющих им коррелятивные правомочия и правообязанности, реализуемые в правовом поведении. Сущностным центром права А.В. Поляков признает правомочие, которому корреспондирует юридическая обязанность; в праве им выделяются текстуальная (семиотическая), аксиологическая, психическая и функционально-поведенческие составляющие.

Подготовьте аналитический отчет по монографии Лона Фуллера «Мораль права» в форме

доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

Цель монографического исследования Л. Фуллера – обоснование «процессуальной» естественноправовой концепции права. Внутренним стержнем права в его концепции является мораль, она делает возможным существование права. Автор монографии выделяет два типа морали: мораль стремления и мораль долга. Мораль стремления связана с наиболее полной реализацией человеческих сил, с достижением совершенства; мораль долга – это фундамент, базовые нормы, без которых невозможно существование общества. Право включает в себе принципы, положения («внутренняя мораль права»), представляющие собой некую разновидность естественного права, но не того, которое обуславливает материальные цели юридических норм, а того, которое устанавливает процедуры, порядок, способы их разработки и внедрения в жизнь. Система норм должна иметь внутренние критерии юридического совершенства, выступающие в качестве неперемennых условий ее существования как правовой системы.

Аналитические отчеты по достоинствам и недостаткам монографии (статьи, другого источника).

Подготовьте аналитический отчет по достоинствам и спорным положениям монографии В.С. Нерсесянца «Право - математика свободы» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

К числу достоинств работы В.С. Нерсесянца можно отнести: 1) глубокий анализ трудов античных философов, римских юристов, авторов эпохи Просвещения и современных правоведов; 2) системный, комплексный подход к изучению феномена права; 3) положения его либертарной теории права основательно аргументированы. К числу спорных положений автора можно отнести: 1) относительно слабое внимание к правовой «материи» - юридическим категориям, понятиям, конструкциям, определяющим правовое сознание современного юриста;

2) отмечая «неправовое» прошлое общества, социалистическое, средневековое, рабовладельческое право, В.С. Нерсесянец исключает поступательность, последовательность формирования и развития права; 3) в его теории право – это нечто, воплощающее в себе свободу, равенство и справедливость, но он не раскрывает, что представляет собой это нечто, его «материю»; 4) либертарная теория права не дает ответ постмодернизму, отрицающему способность человека преобразовать мир, создать идеальное правовое устройство на принципах свободы, равенства и справедливости; 5) идея цивилитарной собственности имеет внутренний порок, заключающийся в том, что граждане являются лишь выгодоприобретателями (получателями доходов), но не собственниками имущества в полном смысле слова, они не могут управлять и распоряжаться объектами цивилитарной собственности.

Подготовьте аналитический отчет по достоинствам и спорным положениям монографии Н. Рулана «Юридическая антропология» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

К числу достоинств работы Н. Рулана можно отнести: 1) широкий подход к изучению права, исследование не только юридических текстов, но и «правового быта», социально- правовой среды, а также человека как правовой целостности; 2) использование наряду с традиционными для юристов методов правового исследования также принципиально новых исследовательских подходов, методов (в том числе «полевого» исследования, сравнительного анализа и др.); 3) человек в системе его представлений – это высшая правовая ценность; 4) стремление автора разрушить миф о неразумности, нерациональности права «варварских» обществ, сохранить культурно-правовое многообразие, правовую самобытность народов, этносов. К числу недостатков работы Н. Рулана можно отнести: 1) предметную «рыхлость», являющуюся обратной стороной предельно широкого подхода к пониманию права; 2) центром его антропологической теории является человек, но в праве человек расщепляется на множество самостоятельных субъектов права, нередко противостоящих друг другу; 3) его теория является скорее социологической, чем правовой, оперирует преимущественно неправовыми понятиями; 4) гуманизм автора имеет ограниченный характер, он призывает к милосердию государства, к

уважению им достоинства и интересов человека, но не к преобразованию государства, изменению его политической природы.

Подготовьте аналитический отчет по достоинствам и спорным положениям монографии Лона Фуллера «Мораль права» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

К числу достоинств работы Л. Фуллера можно отнести: 1) глубокий анализ моральных, этических оснований права; 2) разграничение двух типов морали: морали стремлений и морали долга; 3) многоаспектное понимание права, признание существования множества правовых «фронтов»; 4) определение внутренних критериев юридического совершенства, выступающих в качестве неперенных условий существования правовой системы; 5) выделение и анализ феноменов «имплицитного» права, правовых «полутеней»; 6) его проект создания новой правовой науки - евномики. К числу недостатков, спорных положений работы Л. Фуллера можно отнести: 1) отсутствие в его работе четкой границы, «водораздела» между моралью и правом как самостоятельными регулятивными системами; 2) его дефиниция права как предприятия, направленного на подчинение человека правилам, не соответствует «духу» и основным положениям его теории; 3) правовая рациональность сводится автором к внутренней моральности и к экономическому расчету, им не анализируются собственные критерии правовой разумности; 4) неполнота концепции (отсутствия в ней анализа внутреннего строения права, роли принуждения в праве, коммуникативного аспекта).

Аналитические отчеты по новым положениям монографии (статьи, другого источника).

Подготовьте аналитический отчет по новым положениям (локальная и мировая новизна) системной теории права Н. Лумана по его монографии «Право как социальная система» или монографии О.В. Поскопиной «Никлас Луман о политической и юридической подсистемах общества» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

К числу новых положений теории Н. Лумана можно отнести: 1) концепция аутопойесиса, приложение ее применительно к праву (юридической системе); 2) идея автора об операционной закрытости и информационной открытости юридической системы; 3) об эволюции права в направлении создания автономной, дифференцированной системы, способной создавать и воспроизводить свои собственные элементы; 4) понимание юридической системы как своего рода иммунной системы общества; 5) выделение функции нормативной стабилизации прогнозируемых отношений; 6) понимание юстиции как центра юридической системы; 7) отнесение законов, конституции к элементам политической системе общества; 8) представление о норме права как структуре, заключающей в себе актуальные правовые ожидания участников коммуникации; 9) понимание позитивного права как конкурента идеологии; 10) идея создания новой «метaparadигмы», обеспечивающей теоретико- методологическое переосмысление представлений о праве и государстве.

Подготовьте аналитический отчет по новым положениям (локальная и мировая новизна) коммуникативной теории права А.В. Полякова по его докторской диссертации (реферату) или учебнику «Общая теория права» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

К числу новых положений коммуникативной теории права А.В. Полякова можно отнести: 1) идею разграничения интегрального и интегративного правопонимания; 2) понимание правовой коммуникации как взаимодействия субъектов, возникающего на основе социальной интерпретации правовых текстов, предоставляющих им коррелятивные правомочия и правообязанности, реализуемые в правовом поведении; 3) представление автора о том, что правовая норма находится не в тексте, а в психоциокультурной действительности, бытийствуя как идеально-материальный феномен; 4) идея выделения совокупности текстов данной правовой культуры – «интертекста»; 5) условием правогенеза в соответствии с коммуникативной теорией А. В. Полякова выступает наличие не государства, а имеющих коммуникативную направленность

психосоциокультурных реалий, в которых объективируются правовые тексты, правовые нормы и правовые отношения; 6) в качестве эйдоса права выделяет правомочие; 7) различает три типа правовой идеологии: антропоцентристскую (индивидуалистическую), в основе которой лежит идея прав и свобод человека; теоцентристскую, в которой доминирующей ценностью и источником права считается Бог; социоцентристскую (коллективистскую), в которой основополагающими правовыми ценностями признаются права отдельных групп, классов, народов; 8) в праве как целостном коммуникативном явлении А. В. Поляков выделяет следующие аспекты: 1) текстуальный (семиотический); 2) социокультурный (ценностный); 3) психологический (рациональный и иррациональный); 4) праксиологический (деятельностный); 9) различает эйдетические и социокультурные ценности (эйдетические – ценности самого права, социокультурные – исторически преходящие ценности конкретного общества, этноса); 10) к эйдетическим правовым ценностям относит: правомочия, правовой порядок, правовая свобода (понимается им в узком смысле – как возможность выбирать тот или иной вариант социального поведения), ответственность (сознательная направленность субъекта на реализацию должного), формальное равенство и справедливость.

Подготовьте аналитический отчет по новым положениям (локальная и мировая новизна) дискурсивной теории права Р. Алекси по его монографии «Понятие и действительность права (ответ юридическому позитивизму)» в форме доклада (для студентов очной или заочной формы образования) или письменного реферата (для студентов заочной формы образования).

Ключ ответа

К числу новых положений дискурсивной теории права Р. Алекси можно отнести: 1) идею дуальной природы права, соединения в нем двух начал – идеального и реального (фактического), фактическое начало в праве представлено элементами официального происхождения и социальной эффективности, а идеальное – элементами моральной правильности; 2) система права, по мнению автора, проходит три этапа формирования: аргумент от имени идеального измерения права, аргумент от имени позитивности, или реального измерения права, и согласование идеального с реальным; 3) предлагает решить проблему субъективизма моральных притязаний посредством дискурсивной теории, суть которой в том, что практическое или нормативное предложение истинно тогда, когда оно есть результат рационального практического дискурса, основанного на системе принципов, правил, требующих непротиворечивости, ясности языка, достоверности, искренности; 4) процедурное ядро дискурсивной теории представляют правила, гарантирующие свободу и равенство в дискурсе, обеспечивающие всем право участвовать в дискурсе, задавать вопросы, отстаивать любые утверждения; 5) идеальное измерение следует дополнить реальным, позитивным правом, для которого характерны официальные источники и социальная эффективность; 6) решая проблему согласования принципов справедливости и юридической определенности, Р. Алекси предлагает установить дальнюю границу права в виде крайней несправедливости (здесь он опирается на формулу Г. Радбруха – локальная новизна); 7) рассматривает право как систему норм, которая включает: а) притязание на правильность; б) нормы, принадлежащие к социально действенной конституции и не являющиеся крайне несправедливыми, а также нормы, установленные на основе конституции; в) принципы и иные нормативные аргументы, на которых основывается и (или) должна основываться процедура правоприменения, чтобы соответствовать притязанию на правильность; 8) критерий социальной действенности предполагает возможность принуждения (которое в развитых правовых системах является государственным) в виде санкций за несоблюдение конституционных и принятых на их основе норм, а также доминирующее положение среди конкурирующих систем норм.