

Документ подписан простой электронной подписью
Информация о владельце:
ФИО: Бублик Владимир Александрович
Должность: Ректор
Дата подписания: 08.08.2023 15:14:46
Уникальный программный ключ:
c51e862f35fca08ce36bdc9169340d2ba451f055

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего
образования
«УРАЛЬСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ В. Ф. ЯКОВЛЕВА»

«Утверждено»
Решением Ученого Совета УрГЮУ
имени В. Ф. Яковлева
от 26.06.2023 года

**ОЦЕНОЧНЫЕ МАТЕРИАЛЫ
ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ИТОГОВОЙ АТТЕСТАЦИИ**

Основная профессиональная образовательная программа высшего образования –
программа бакалавриата по направлению подготовки
40.03.01 Юриспруденция
(профиль: **Практическая юриспруденция**)

ЧАСТЬ 1. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО РАБОТЕ С ОЦЕНОЧНЫМИ МАТЕРИАЛАМИ

Государственная итоговая аттестация проводится в форме государственного экзамена.

Виды оценочных средств:

- теоретическое задание;
- практическое задание.

Рекомендации по подготовке к ответу на экзамене:

При подготовке к ответу непосредственно на экзамене внимательно ознакомьтесь с теоретическим заданием и практическим заданием. Правильно спланируйте предоставленное для подготовки время. В целях подготовки постарайтесь записать свой ответ на теоретическое задание и решение практического задания таким образом, чтобы они могли позволить Вам во время устного ответа раскрыть все аспекты предложенных заданий.

При ответе на теоретическое задание студент должен продемонстрировать знания фундаментальных понятий и категорий по вопросам, выносимым на государственный экзамен, их содержание и основные характеристики, способность мыслить с использованием юридических понятий и категорий, владение юридической терминологией. Ответ должен быть правильным и аргументированным, со ссылками на необходимые нормативно-правовые акты, с приведением правовых позиций Верховного Суда РФ и Конституционного Суда РФ.

При решении практического задания (казуса) обратите внимание на поставленные к задаче вопросы, проанализируйте правоотношения, дайте оценку субъектов правоотношений, их содержание. Определите нормативный правовой акт, подлежащий применению в конкретной ситуации, подготовьте аргументированный ответ по решению практического задания, опишите порядок реализации норм, укажите, какие правовые позиции Верховного Суда РФ или Конституционного Суда РФ существуют по вопросам, поставленным в практическом задании.

В своем ответе студент должен продемонстрировать знание понятий и категорий, содержащихся в практическом задании, умение характеризовать правоотношения, корректно выбирать нормативный правовой акт, подлежащий применению, осуществлять толкование нормы, примененной при решении казуса, описывать особенности порядка ее реализации в представленных правоотношениях, а также владение навыком аргументированного и полного ответа, свободного владения категориальным и понятийным аппаратом, а также, в случае, если требует того предложенный казус, вариативного мышления.

I) Условия задачи

1. Между муниципальным образованием и ООО «Рик» заключен договор, поименованный как «Договор об оказании услуг по размещению оборудования», по которому ООО «Рик» получило право разместить на крыше одного из муниципальных зданий антенны по передаче сигнала сотовой связи. Прокуратура обратилась в арбитражный суд с иском о признании договора ничтожным на том основании, что данный договор является договором аренды и был заключен без конкурсных процедур. Представитель муниципального образования возразил, что данный договор вообще договором аренды не является и поэтому иск прокуратуры не имеет под собой оснований.

Определите юридическую природу указанного договора, проанализируйте аргументы сторон. Какое решение должен принять суд?

Методика решения:

А). Определите субъектов описываемых в задаче гражданских правоотношений, оцените наличие у них необходимой правоспособности в контексте описанной ситуации.

Б). Проведите квалификацию упомянутого в задаче договора с учетом доводов прокуратуры и представителя муниципального образования. При проведении квалификации необходимо принять во внимание законодательство и правовые позиции Верховного Суда Российской Федерации.

В). Оцените договор на предмет действительности с учетом доводов прокуратуры. Нет ли иных оснований для признания договора недействительным или незаключенным?

Г). Ответьте на вопрос: какое гражданское правоотношение возникло на основании указанного в задаче договора, каково содержание этого правоотношения.

Д). Оцените право прокуратуры заявлять соответствующие требования.

Е). Оцените правильность избранного способа защиты.

Ж). Сформулируйте решение, которое должен принять суд по указанным требованиям.

1) В силу ст. 124 ГК РФ муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений - гражданами и юридическими лицами. В силу п. 2 ст. 50 ГК РФ общества с ограниченной ответственностью относятся к коммерческим организациям. Из положений ст. 87-94 ГК РФ и п. 2 ст. 2 закона об ООО следует, что общество с ограниченной ответственностью обладает общей правоспособностью и может осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные федеральными законами, если это не противоречит предмету и целям деятельности, определенно ограниченным уставом общества. Поскольку в условии задачи сведения о наличии каких-либо ограничений в уставе ООО «Рик» отсутствуют, следует признать, что данное общество обладает общей правоспособностью. Таким образом, правосубъектность и муниципального образования, и ООО «Рик» в принципе позволяет заключать гражданско-правовые сделки.

2) Договор между муниципальным образованием и ООО «Рик» должен быть квалифицирован как договор аренды.

В силу ст. 606 ГК РФ по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. В силу ст. 650 ГК РФ по договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение.

В данном случае ООО «Рик» предоставляется возможность временного пользования зданием муниципального образования без передачи данного здания во владение. Пользование – это извлечение полезных свойств вещи. К полезным свойствам здания можно отнести и возможность размещения на крыше здания каких-либо объектов. Указанного подхода придерживается и судебная практика. Так, Пленум Высшего арбитражного суда РФ в п. 9 постановления «Об отдельных вопросах практики применения правил Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре аренды» от 17.11.2011 г. № 73 (далее – постановление по аренде) разъяснил, что положения ст. 607 ГК РФ, в которой перечисляются возможные объекты аренды, с учетом возможности передачи имущества арендатору только в пользование не ограничивают право сторон заключить такой договор аренды, по которому в пользование арендатору предоставляется не вся вещь в целом, а только ее отдельная часть.

Данный договор не может быть квалифицирован в качестве договора возмездного оказания услуг. В силу п. 1 ст. 779 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить

эти услуги. Вместе с тем, исходя из условия задачи, предметом договора не являются услуги. Муниципальное образование не совершает каких-либо активных действий и не осуществляет какую-либо деятельность, удовлетворяющую интересы ООО «Рик».

3) Исходя из условий задачи доводы прокуратуры являются правильными. Действительно, данный договор нарушает ч. 1 ст. 17.1. закона о защите конкуренции, поскольку заключен без проведения торгов. Данное нарушение касается порядка распоряжения муниципальным, публичным имуществом, а, следовательно, затрагивает публичные интересы. Кроме того, заключение договора без торгов, когда торги являются обязательными, нарушает законные интересы неопределенного круга третьих лиц, которые могли бы принять участие в торгах. Следовательно, данный договор ничтожен на основании п. 2 ст. 168 ГК РФ.

Иных оснований для признания договора недействительным или незаключенным не усматривается. Из контекста условия задачи следует, что спорный договор не был зарегистрирован, при этом ничего не сказано о сроке договора. В силу п. 2 ст. 651 ГК РФ договор аренды здания или сооружения, заключенный на срок не менее года, подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации. Однако независимо от того, какой срок был указан в спорном договоре, он не может быть признан незаключенным в связи с отсутствием государственной регистрации.

Как разъяснил Пленум Высшего арбитражного суда РФ в п. 14 постановления по аренде, отсутствие государственной регистрации договора аренды влечет лишь невозможность «противопоставить» такой договор третьим лицам, но считается заключенным и связывающим стороны соответствующего договора. Таким образом, оснований считать договор незаключенным по мотивам отсутствия государственной регистрации и препятствий для рассмотрения вопроса о ничтожности этого договора не имеется.

4) В силу п. 1 ст. 167 ГК недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. В силу п. 2 ст. 167 ГК при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Таким образом, поскольку спорный договор аренды является ничтожной сделкой, на его основании возникло реституционное правоотношение, по которому ООО «Рик» обязано прекратить пользование частью вещи муниципального образования (демонтировать соответствующую конструкцию) и оплатить время пользования имуществом до момента демонтажа. В силу характера сложившихся отношений каких-либо обязанностей муниципального образования по возврату полученного по сделке скорее всего не возникнет, если только ООО «Рик» не вносило оплату за пользование вперёд. Плата за пользование в порядке реституции не возвращается, поскольку само «пользование» вернуть невозможно. Как указал Пленум Верховного Суда РФ в п. 80 постановления № 25 от 23 июня 2015 года «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее ППВС № 25), взаимные предоставления по недействительной сделке, которая была исполнена обеими сторонами, считаются равными, пока не доказано иное.

5) В силу прямого указания ч. 1 ст. 52 АПК РФ прокурор вправе обращаться в арбитражный суд с такими исками.

6) Прокуратура обратилась в суд с иском о признании договора ничтожным. Между тем в ст. 12 ГК РФ указано на то, что защита гражданских прав осуществляется путем заявления требования о применении последствий недействительности ничтожной сделки. При этом в п. 3 ст. 166 ГК РФ указано, что требование о признании

недействительной ничтожной сделки независимо от применения последствий ее недействительности может быть удовлетворено, если лицо, предъявляющее такое требование, имеет охраняемый законом интерес в признании этой сделки недействительной. По смыслу данных норм надлежащим способом защиты является требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки, которые были описаны в п. 6 решения, поскольку никакого юридического смысла в признании данной сделки недействительной без применения последствий ее недействительности нет.

7) Как указано выше, прокуратурой избран ненадлежащий способ защиты. Как указано в п. 9 ППВС № 25, суд в такой ситуации выносит на обсуждение вопрос о юридической квалификации правоотношения для определения того, какие нормы права подлежат применению при разрешении спора. Если прокуратура будет настаивать на признании сделки ничтожной без применения конкретных последствий недействительности, в удовлетворении иска следует отказать, указав в мотивировочной части решения на ничтожность сделки и возможность предъявления требований о применении последствий недействительности ничтожной сделки.

II) Условия задачи

Признанный ограниченно дееспособным вследствие злоупотребления спиртными напитками Терентьев задолжал своему товарищу Клевцову крупную сумму денег. Так как денег у него не было, Терентьев и Клевцов подписали соглашение о том, что вместо денег Терентьев обязуется передать Клевцову в собственность свой автомобиль. Когда Клевцов явился за автомобилем, жена Терентьева, назначенная его попечителем, отказалась передавать автомобиль, мотивировав это тем, что не давала мужу согласия на заключение каких-либо соглашений с Клевцовым.

Клевцов обратился в суд с иском к Терентьеву, требуя передачи автомобиля.

Какое решение должен принять суд? Определите оптимальную стратегию поведения для жены Терентьева.

Методика решения

1) Прежде всего, следует рассмотреть вопрос о праве Терентьева на заключение указанной в задаче сделки. Согласно п. 1 ст. 30 ГК РФ Терентьев как ограниченное в дееспособности лицо вправе самостоятельно совершать только мелкие бытовые сделки. Прочие сделки он вправе совершать только с согласия попечителя.

2) Анализируемая сделка исходя из её содержания является соглашением о новации. В соответствии с п. 1 ст. 414 ГК обязательство прекращается соглашением сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами (новация). В данном случае обязательство по передаче денег новировано в обязательство по передаче автомобиля в собственность.

3) Таким образом, спорная сделка порочна, так как она явно не относится к мелким бытовым сделкам. Вместе с тем в силу п. 1 ст. 176 ГК сделка по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителя гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 30), может быть признана судом недействительной по иску попечителя. Соответствующая сделка, исходя из формулировки, содержащейся в ст. 176 ГК, относится к числу оспоримых, а не ничтожных.

В ст. 166 ГК РФ относительно оспоримых сделок указано следующее: 1. Сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

2. Требование о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлено стороной сделки или иным лицом, указанным в законе.

Оспоримая сделка может быть признана недействительной, если она нарушает права или охраняемые законом интересы лица, оспаривающего сделку, в том числе повлекла неблагоприятные для него последствия.

4) Поскольку спорная сделка не оспорена в судебном порядке, постольку она обязательна к исполнению. Поэтому суд должен удовлетворить иск. Однако если жена Терентьева как попечитель оспорит указанную сделку и соответствующий иск будет удовлетворён, то суд должен будет отказать в удовлетворении иска Клевцова, так как в силу п. 1 ст. 167 ГК РФ недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

5) Оптимальной стратегией поведения жены Терентьева является оспаривание спорной сделки по правилам ст. 176 ГК РФ, что повлечёт за собой отказ в удовлетворении иска Клевцова. В противном случае иск Клевцова будет удовлетворён.

III) Условия задачи

Пушкина продала свой гараж Орловой, причём согласно условиям договора оплата должна была быть произведена в течение месяца после передачи гаража и государственной регистрации перехода права собственности на него. Сделка была исполнена обеими сторонами. Через два года Орлова решила перепродать гараж Андрейченко. Каково же было удивление Орловой, когда, подняв документы, она выяснила, что гараж до сих пор обременён залогом в пользу Пушкиной. В ходе телефонного разговора между Орловой и Пушкиной последняя заявила, что она не отрицает факта получения денег за гараж, но разбираться с вопросом о залоге у неё нет желания.

На каком основании возник и прекращён ли залог? Как поступить Орловой?

Методика решения

1) Прежде всего, следует разобраться, по какой причине возник залог в пользу Пушкиной. В соответствии с п. 5 ст. 488 ГК РФ если иное не предусмотрено договором купли-продажи, с момента передачи товара покупателю и до его оплаты товар, проданный в кредит, признается находящимся в залоге у продавца для обеспечения исполнения покупателем его обязанности по оплате товара. Из условий задачи следует, что товар (гараж) продавался в кредит, так как оплата должна была быть произведена после передачи гаража. Поэтому гараж действительно до момента оплаты находится в залоге в пользу продавца (Пушкиной).

2) В силу подп. 1 п. 1 ст. 352 ГК РФ залог прекращается в случае исполнения обеспеченного им обязательства. Поэтому в момент оплаты стоимости гаража право залога прекратилось.

3) Однако в Едином государственном реестре недвижимости сохранилась непогашенная запись об ипотеке (залоге недвижимости). Согласно п. 11 ст. 53 Федерального закона от 13.07.2015 N 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» регистрационная запись об ипотеке погашается по основаниям, предусмотренным Федеральным законом от 16 июля 1998 года N 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)», а также по основаниям, предусмотренным настоящим Федеральным законом.

В соответствии с п. 1 ст. 25 Закона об ипотеке регистрационная запись об ипотеке погашается на основании совместного заявления залогодателя и залогодержателя, а также на основании решения суда.

4) В п. 52 Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 10, Пленума ВАС РФ N 22 от 29.04.2010 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» высказана следующая правовая позиция: «В случаях, когда запись в ЕГРП нарушает право истца, которое не может быть защищено путем признания права или истребования имущества из чужого незаконного владения (право собственности на один и тот же объект недвижимости зарегистрировано за разными лицами, право собственности на движимое имущество зарегистрировано как на недвижимое имущество, ипотека или иное обременение прекратились), оспаривание зарегистрированного права или обременения может быть осуществлено путем предъявления иска о признании права или обременения отсутствующими».

Согласно п. 53 Постановления Пленума № 10/22 ответчиком по иску, направленному на оспаривание зарегистрированного права или обременения, является лицо, за которым зарегистрировано спорное право или обременение. Ответчиками по иску, направленному на оспаривание прав или обременений, вытекающих из зарегистрированной сделки, являются ее стороны. Государственный регистратор не является ответчиком по таким искам, однако может быть привлечен к участию в таких делах в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора.

5) Исходя из изложенного, Орловой следует попытаться договориться с Пушкиной о подаче совместного заявления о погашении регистрационной записи об ипотеке. Если же Пушкина откажется от совершения указанных действий или уклонится от их совершения, Орловой следует обратиться в суд с иском о признании обременения (залога) отсутствующим. Ответчиком по указанному иску будет Пушкина, а Росреестр должен быть может быть привлечен к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора.

IV) Условия задачи

Николай Донской завещал свою квартиру, которую ранее получил в дар, двум своим дочерям — Ольге и Ирине — в равных долях. 19 февраля 2022 г. умерла Ольга, а через неделю умер сам Николай Донской. На наследство претендуют вдова Николая Донского Анна, дочь Ирина и сын погибшей Ольги (внук Николая) Александр.

Определите круг наследников и их доли в наследственной массе, исходя из того, что все участники задачи являются совершеннолетними трудоспособными лицами.

Методика решения

1) Для начала следует определить собственников квартиры на момент смерти Николая. В соответствии с п. 2 ст. 256 ГК РФ имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также полученное одним из супругов во время брака в дар или в порядке наследования, является его собственностью. Аналогичная норма содержится в п. 1 ст. 36 Семейного кодекса РФ. Таким образом, квартира находится в единоличной собственности Николая и не относится к совместной собственности супругов.

2) В соответствии со ст. 1111 ГК РФ наследование осуществляется по завещанию и по закону. Наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием, а также в иных случаях, установленных Кодексом. Известно, что в силу ст. 1119 Кодекса свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве (статья 1149 Кодекса).

Поскольку лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве (ст. 1149 ГК), по условиям задачи нет, основания для перераспределения завещанного имущества отсутствуют. Следовательно, Ирина как наследник по завещанию имеет право на 1/2 доли в праве собственности на квартиру.

3) Что касается Ольги, то поскольку она умерла и наследник ей не подназначен, предназначенная ей часть имущества должна наследоваться по закону. Как отмечается в судебной практике, в случае смерти наследника по завещанию, последовавшей ранее смерти завещателя, и отсутствия распоряжения завещателя о подназначении наследника в отношении доли имущества, завещанной такому наследнику, должны применяться положения о наследовании имущества по закону (п. 4 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за второй квартал 2011 года (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.09.2011)).

4) Круг наследников по закону должен быть определён следующим образом. Ирина, Ольга и Анна относятся к числу наследников первой очереди как супруга и дочери наследодателя (п. 1 ст. 1142 ГК). Они наследуют в равных долях (п. 2 ст. 1141 Кодекса).

Александр (сын умершей ранее Ольги) при этом наследует по праву представления как внук умершего (п. 2 ст. 1142 ГК). Как подчёркивается в п. 6 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 1 (2020) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 10.06.2020), внуки наследодателя, наследующие по праву представления, относятся к наследникам первой очереди.

5) Таким образом, Ирина наследует по завещанию 1/2 доли в праве собственности на квартиру. Оставшаяся 1/2 доли распределяется в порядке наследования по закону в равных долях между Анной, Ириной и Александром. Итого Ирина получит 2/3 доли, а Анна и Александр – по 1/6.

V) Условия задачи

ООО «МетХимПром» много лет использует на производстве особую взрывную смесь, разработанную одним из работников общества. В адрес общества поступила претензия ИП Гусева, который указал, что несколько месяцев назад получил патент на данную смесь как на своё собственное изобретение. ИП Гусев требует прекратить использование смеси или же заключить с ним лицензионный договор на её использование.

Правомерны ли требования Гусева? Определите оптимальную стратегию поведения ООО «МетХимПром».

Методика решения

1) Прежде всего, следует определить, какие права Гусеву предоставляет его патент на изобретение. Согласно п. 1 ст. 1358 ГК РФ патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца любым не противоречащим закону способом (исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец), в том числе способами, предусмотренными пунктом 2 настоящей статьи. Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

В силу п. 2 ст. 1358 ГК использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца считается, в частности:

1) ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец;

2) совершение действий, предусмотренных подпунктом 1 настоящего пункта, в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом. Если продукт, получаемый запатентованным способом, является новым, идентичный продукт считается полученным путем использования запатентованного способа, поскольку не доказано иное;

3) совершение действий, предусмотренных подпунктом 1 настоящего пункта, в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;

4) совершение действий, предусмотренных подпунктом 1 настоящего пункта, в отношении продукта, предназначенного для его применения в соответствии с назначением, указанным в формуле изобретения, при охране изобретения в виде применения продукта по определенному назначению;

5) осуществление способа, в котором используется изобретение, в том числе путем применения этого способа.

Использование обществом взрывной смеси, патент на которую выдан Гусеву, явно подпадает под вышеперечисленные способы.

2) Следовательно, можно говорить о нарушенном исключительном праве Гусева. Согласно подп. 2 п. 1 ст. 1252 ГК РФ защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется, в частности, путем предъявления в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, требования о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним, а также к иным лицам, которые могут пресечь такие действия.

Также участники задачи вправе заключить лицензионный договор на использование патента. В соответствии со ст. 1367 ГК по лицензионному договору одна сторона - патентообладатель (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) удостоверенное патентом право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в установленных договором пределах.

3) Однако из условий задачи следует, что взрывная смесь до выдачи патента Гусеву была разработана и внедрена в производство работником ООО «МетХимПром».

В силу п. 1 ст. 1361 ГК лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от автора тождественное решение или решение, отличающееся от изобретения только эквивалентными признаками, либо сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования (право преждепользования). В настоящем случае имеется полный юридический состав для установления права преждепользования:

- смесь была разработана работником общества до даты приоритета, под которой понимается дата подачи заявки на выдачу патента (п. 1 ст. 1381 ГК);

- использование смеси было добросовестным;

- техническое решение (взрывная смесь) ООО «МетХимПром» было тождественным техническому решению Гусева.

4) Таким образом, ООО «МетХимПром» вправе без согласия Гусева и без заключения с ним лицензионного договора использовать взрывную смесь по праву преждепользования, однако не вправе расширять объём использования.

VI) Условия задачи

Ладин и Хрупалев похитили из школы 8-летнюю дочь директора банка и потребовали от него выкуп в размере 5 млн. руб. Дочь в это время содержалась на даче у Носова. *Квалифицируйте указанные факты и обстоятельства в точном соответствии с УК РФ. Проведите полный юридический анализ.*

Методика решения:

Деяние, совершенное Ладиным и Хрупалевым, предварительно следует квалифицировать по п. «а,д,з» ч. 2 ст. 126 УК РФ – похищение человека, совершенное группой лиц по предварительному сговору в отношении заведомо несовершеннолетнего из корыстных побуждений.

Аргументация предложенной квалификации, основана на анализе элементов и признаков состава преступления, предусмотренного п. «а,д,з» ч. 2 ст. 126 УК РФ.

Объект:

Родовым объектом являются отношения в сфере охраны личности. Видовым объектом — отношения по охране свободы, чести и достоинства личности.

Непосредственным объектом выступает личная (физическая) свобода человека.

Преступление является однообъектным.

Факультативные признаки:

Потерпевший от преступления — несовершеннолетнее лицо, а именно 8-летняя дочь директора банка.

Юридическое значение потерпевшего — квалифицирующий признак.

Объективная сторона:

Состав по конструкции объективной стороны является формальным. Обязательным признаком объективной стороны является:

1) деяние в виде непосредственного действия, а именно похищения человека, под которым следует понимать его незаконные захват, перемещение и последующее удержание; по условиям задачи - Ладин и Хрупалев похитили из школы 8-летнюю дочь директора банка, переместили на дачу Носова, где девочка и содержалась.

Похищение человека считается оконченным, поскольку момент захвата и начало его перемещения произошло согласно разъяснениям Пленума Верховного Суда РФ.

Факультативные признаки:

Способ — совершение преступления группой лиц по предварительному сговору.

Исходя из условий задачи, учитывая характер и согласованность действий, можно констатировать, что у Ладина и Хрупалева состоялась предварительная договоренность о похищении 8-летней дочери директора банка, также каждый из виновных совершает отдельное действие, входящее в объективную сторону данного преступления, а значит несут уголовную ответственность как соисполнители преступления, совершенного группой лиц по предварительному сговору (согласно разъяснениям Пленума Верховного Суда РФ).

Юридическое значение способа – квалифицирующий признак.

Субъективная сторона:

Преступление по форме вины умышленное, вид умысла — прямой. Виновные осознают общественную опасность своих действий, т.е. то, что совместно по предварительной договоренности осуществляют незаконные захват, перемещение и последующее удержание 8-летней дочери директора банка и желают это совершить.

Факультативные признаки:

Мотив — корыстные побуждения, поскольку преступление совершено в целях получения материальной выгоды для виновных (согласно разъяснениям Пленума Верховного Суда РФ). Ладин и Хрупалев совершили похищение человека с целью получения выкупа в размере 5 млн. руб.

Юридическое значение – квалифицирующий признак.

Субъект:

Вид субъекта — общие субъекты, т.е. физические, вменяемые лица, достигшие возраста уголовной ответственности (14 лет).

Преступление совершено в соучастии. Форма соучастия – простая (соисполнительство), поскольку 2 соисполнителя полностью выполнили объективную сторону похищения человека. Вид соучастия – группа лиц по предварительному сговору. Действия соисполнителей Ладина и Хрупалева квалифицируются по статье Особенной части УК РФ без ссылки на ст. 33 УК РФ.

Окончательная квалификация действия Ладина и Хрупалева - п. «а,д,з» ч. 2 ст. 126 УК РФ – похищение человека, совершенное группой лиц по предварительному сговору в отношении заведомо несовершеннолетнего из корыстных побуждений.

Уголовно-правовая оценка действий Носова: в условиях задачи не содержится сведений относительно того, знал он или нет для чего предоставляет дачу Ладину и Хрупалеву. Если Носову было известно о планах виновных, и он до совершения похищения девочки дает согласие, а потом предоставляет дачу для удержания потерпевшей, то Носова следует признать соучастником в похищении человека, а именно пособником. Тогда поведение Носова квалифицируем по ч. 5 ст. 33 и п. «а,д,з» ч. 2 ст. 126 УК РФ – пособничество в похищении человека, совершенное группой лиц по предварительному сговору в отношении заведомо несовершеннолетнего из корыстных побуждений. Если Носову не было известно о планах виновных, то он не признается соучастником в похищении человека, и уголовной ответственности не подлежит.

Множественность преступлений: в условиях задачи указано, что Ладин и Хрупалев потребовали от отца девочки выкуп в размере 5 млн. руб., что свидетельствует при наличии оснований квалифицировать действия виновных по совокупности преступлений, предусмотренных п. «з» ч. 2 ст. 126 и соответствующей частью ст. 163 УК РФ (согласно разъяснениям Пленума Верховного Суда РФ). Соответственно поведение Ладина и Хрупалева при наличии признаков вымогательства следует дополнительно квалифицировать по п. «б» ч. 3 ст. 163 УК РФ (вымогательство, совершенное группой лиц по предварительному сговору, в целях получения имущества в особо крупном размере). Усматривается в подобном случае реальная совокупность.

Отграничение от смежных составов преступлений и иных правонарушений:

Смежным преступлением по отношению к п. «а,д,з» ч. 2 ст. 126 УК РФ является преступление, предусмотренное п. «а,д,з» ч. 2 ст. 206 УК РФ (захват заложника). Основное разграничение между ними проводится по объекту посягательства, характеристике потерпевшего и обстановки совершения преступления.

Также смежным преступлением по отношению к п. «а,д,з» ч. 2 ст. 126 УК РФ является преступление, предусмотренное п. «а,д» ч. 2 ст. 127 УК РФ (незаконное лишение свободы). Основное разграничение между ними проводится по характеру деяния – при незаконном лишении свободы потерпевший остается в месте его нахождения, но ограничивается в передвижении без законных на то оснований, не перемещается в пространстве.

VII) Условия задачи

1. Иванов, подобрав ключ, проник в квартиру Петрова и похитил имевшиеся там денежные средства на сумму 2100 рублей.

Дайте уголовно-правовую оценку содеянному.

Методика решения:

Деяние, совершенное Ивановым, следует предварительно квалифицировать по п. «а» ч. 3 ст. 158 УК РФ - кража, то есть тайное хищение чужого имущества, совершенная с незаконным проникновением в жилище.

Аргументация предложенной квалификации, основана на анализе элементов и

признаков состава преступления, предусмотренного п. «а» ч. 3 ст. 158 УК РФ.

Объект:

Родовым объектом являются отношения в сфере экономики. Видовым объектом — отношения собственности.

Непосредственным объектом выступает частная собственность. Факультативным объектом выступают отношения по охране неприкосновенности жилища.

Факультативные признаки:

Предмет преступления — чужое имущество, а именно денежные средства в сумме 2100 рублей.

Потерпевший от преступления – собственник похищенного имущества, Петров.

Юридическое значение предмета, потерпевшего — обязательные признаки.

Объективная сторона:

Состав по конструкции объективной стороны материальный. Обязательными признаками объективной стороны являются:

2) деяние в виде непосредственного действия, а именно противоправное безвозмездное изъятие и обращение чужого имущества (денежных средств) в пользу виновного (Иванова);

3) последствие в виде реального имущественного ущерба собственнику денежных средств на сумму 2100 рублей;

4) причинная связь между деянием и последствием.

Кража считается оконченной, поскольку денежные средства Ивановым изъяты, и он получил реальную возможность ими пользоваться и распоряжаться по своему усмотрению.

Факультативные признаки:

Способ — тайность. Разъяснение понятия «тайное» дано в Постановлении Пленума Верховного суда РФ от 27 декабря 2002 г. № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое».

В данном случае хищение является тайным, поскольку незаконное изъятие имущества осуществлено в отсутствие собственника или иного владельца этого имущества, или посторонних лиц.

Юридическое значение способа - обязательный признак.

Иванов совершил кражу с незаконным проникновением в жилище.

Понятие «жилища» раскрыто в примечании к ст. 139 УК РФ.

Способ – незаконное проникновение в жилище — противоправное тайное вторжение с целью совершения кражи, поскольку умысел на завладение похищаемым имуществом возник до начала проникновения.

Юридическое значение способа — квалифицирующий признак, предусмотренный п. «а» ч. 3 ст. 158 УК РФ. Соответственно, дополнительная квалификация по ст. 139 УК РФ не требуется.

Субъективная сторона:

Преступление по форме вины умышленное, вид умысла — прямой. Виновный осознает общественную опасность своих действий, т.е. то, что тайно противоправно безвозмездно изъял и обратил чужое имущество в свою пользу, предвидит неизбежность наступления последствия в виде реального имущественного вреда и желает его наступления.

Факультативные признаки:

Цель — корыстная, поскольку, обращая изъятые имущество в свою пользу, Иванов получает незаконное материальное обогащение.

Юридическое значение – обязательный признак.

Субъект:

Вид субъекта — общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности (14 лет).

Окончательная квалификация деяния Иванова по п. «а» ч. 3 ст. 158 УК РФ - кража,

то есть тайное хищение чужого имущества, совершенная с незаконным проникновением в жилище.

Преступление совершено не в соучастии. Множественности преступлений не усматривается.

Отграничение от смежных составов преступлений и иных правонарушений

Стоимость украденного имущества не превышает 2500 рублей, что, по общему правилу, образует состав административного правонарушения — мелкое хищение. Однако, поскольку в данном случае кража совершена при наличии квалифицирующего признака, предусмотренного ч. 3 ст. 158 УК РФ, содеянное является преступлением, а не административным правонарушением.

Смежным преступлением по отношению к ст. 158 УК РФ является преступление, предусмотренное ст. 161 УК РФ (грабеж). Разграничение между ними проводится по способу хищения. Поскольку хищение совершено Ивановым тайно, содеянное является кражей, а не грабежом.

VIII) Условия задачи.

17-ти летние Жуков и Яшин нашли в парке складной нож «бабочку», который Жуков хранил у себя дома. Через месяц они подарили оружие своему другу Иванову на День рождения.

Методика решения:

Деяние Жукова и Яшина предварительно квалифицируется по ч. 7 ст. 222 УК РФ, т.е. незаконный сбыт холодного оружия.

Аргументация предложенной квалификации, основана на анализе элементов и признаков состава преступления, предусмотренного ч. 7 ст. 222 УК РФ.

Объект преступления:

Родовой объект – общественные отношения по охране общественной безопасности и общественного порядка.

Видовой объект – общественные отношения по охране общественной безопасности.

Непосредственный объект - общественные отношения по охране общественной безопасности в сфере оборота оружия.

Преступление является однообъектным, т.о. дополнительного объекта и факультативного объекта нет.

Предмет состава преступления – холодное оружие (качественный, конструктивно обязательный признак), т.е. складной нож «бабочка».

Потерпевшие от преступления в составе не описаны и потому юридического значения не имеют.

Объективная сторона:

Состав по конструкции объективной стороны – формальный. К числу обязательных признаков объективной стороны относится только преступное деяние в виде действия – сбыт холодного оружия, т.е. безвозвратное отчуждение другому лицу (приобретателю) в результате совершения какой-либо противоправной сделки (возмездной или безвозмездной) (согласно разъяснениям Пленума Верховного Суда РФ). В данном случае они подарили нож Иванову.

Преступление окончено с момента отчуждения холодного оружия (согласно разъяснениям Пленума Верховного Суда РФ).

Факультативные признаки объективной стороны юридического значения в данном случае не имеют.

Субъект преступления:

Субъект ч. 7 ст. 222 УК РФ общий - физическое вменяемое лицо, достигшее установленного законом возраста, т.е. в данном случае с 16 лет. Жуков и Яшин отвечают признакам субъекта преступления.

Субъективная сторона:

Обязательным признаком субъективной стороны преступления является вина.

Преступление, предусмотренное ч. 7 ст. 222 УК РФ совершается с прямым умыслом: Жуков и Яшин осознавали общественную опасность совершаемого деяния – что они посягают на общественную безопасность в сфере оборота оружия, осуществляя незаконный сбыт холодного оружия и желали совершения указанного деяния.

Таким образом, в поведении виновных содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного ч.7 ст. 222 УК РФ.

Стадия преступления – оконченное.

Оконченное преступление квалифицируется по статьям Особенной части без ссылки на статью 30 УК.

Множественности преступлений не усматривается.

Преступление совершено в соучастии.

Оба лица действовали как исполнители, поскольку оба выполняли объективную сторону, т.е. осуществляли незаконный сбыт холодного оружия. Поскольку оба соучастника преступления выполняли роль исполнителей, до начала выполнения объективной стороны они достигли договоренности на совершение сбыта, т.о. они образуют группу лиц по предварительному сговору, однако данный признак не влияет на квалификацию, но должен учитываться при назначении наказания.

Действия по приобретению и хранению холодного оружия не образуют признаков иных составов преступлений.

Окончательная квалификация - деяние Жукова и Яшина квалифицируется по ч. 7 ст. 222 УК РФ, т.е. незаконный сбыт холодного оружия.

Отграничение от смежных составов преступлений и иных правонарушений

Смежным преступлением по отношению к ч. 7 ст. 222 УК РФ является преступление, предусмотренные ч. 2 ст. 222 (сбыт оружия, основных частей огнестрельного оружия, боеприпасов). Разграничение между ними проводится по предмету преступного посягательства. Предметом преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 222 УК РФ, является огнестрельное оружие, его основные части и боеприпасы к нему, предметом преступления, предусмотренного ч. 7 ст. 222 УК РФ - гражданское огнестрельное гладкоствольное длинноствольное оружие, его основные части и патроны к нему, огнестрельное оружие ограниченного поражения, его основные части и патроны к нему, газовое оружие, пневматическое оружие, холодное оружие либо метательное оружие.

IX) Условия задачи.

Сотрудник исправительной колонии Тупицын за вознаграждение в 20 тысяч рублей от осужденного Храпова пронес на территорию колонии 2 мобильных телефона и передал их Храпову.

Методика решения:

Деяние Тупицына предварительно квалифицируется по ч. 3 ст. 290 УК РФ, т.е. получение должностным лицом взятки за незаконные действия.

Деяние Храпова предварительно квалифицируется по ч. 3 ст. 291 УК РФ, т.е. дача взятки должностному лицу за совершение заведомо незаконных действий.

Данные составы преступлений являются смежными, различаются совершаемым деянием, поэтому совпадающие признаки можно рассмотреть один раз.

Аргументация предложенной квалификации, основана на анализе элементов и признаков предложенных составов преступления.

Объект преступления:

Родовой объект – общественные отношения по охране государственной власти.

Видовой объект – общественные отношения по охране государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления.

Непосредственный объект - общественные отношения по государственной власти и интересам государственной службы.

Преступления являются однообъектными, т.о. дополнительного объекта и факультативного объекта нет.

Предмет состава преступления – взятка в виде денежных средств, полученных должностным лицом – Тупицыным от Храпова за совершение действий в пользу взяткодателя, поскольку Тупицын в силу должностного положения может способствовать указанным действиям (качественный, конструктивно обязательный признак). Размер взятки на квалификацию в данном случае не влияет.

Потерпевшие от преступления в составе не описаны и потому юридического значения не имеют.

Объективная сторона:

Составы по конструкции объективной стороны – формальные. К числу обязательных признаков объективной стороны относится только преступное деяние в виде действия: в ст. 290 УК РФ – получение взятки; а в ст. 291 УК РФ – дача взятки.

Квалифицирующим признаком в обоих составах преступлений является совершение указанных деяний за незаконные действия, поскольку данные деяния – Тупицын пронес на территорию колонии 2 мобильных телефона и передал их осужденному Храпову, совершены вопреки возложенных на него служебных обязанностей, и он не мог их совершать ни при каких обстоятельствах.

Преступления в обоих случаях являются оконченными, поскольку в силу разъяснений Пленума Верховного Суда РФ получение и дача взятки являются оконченными с момента принятия должностным лицом хотя бы части передаваемых ему ценностей независимо от того, получили ли указанные лица реальную возможность пользоваться или распорядиться переданными им ценностями по своему усмотрению.

Иные факультативные признаки объективной стороны юридического значения в данном случае не имеют.

Субъект преступления:

Субъект в ст. 290 УК РФ – специальный, т.е. должностное лицо, понятие которого закреплено в примечании к ст. 285 УК РФ.

Субъект в ст. 291 УК РФ - общий - физическое вменяемое лицо, достигшее установленного законом возраста, т.е. в данном случае с 16 лет.

Субъективная сторона:

Обязательным признаком субъективной стороны обоих составов преступлений является вина.

Преступления совершаются с прямым умыслом: Тупицын и Храпов осознавали общественную опасность совершаемых деяний – что они посягают на общественные отношения по охране государственной власти и интересов государственной службы, осуществляя дачу-получение взятки за незаконные действия и желали их совершения.

Таким образом, окончательная квалификация - в поведении виновных содержатся все признаки составов преступлений, предусмотренных: у Тупицына - ч. 3 ст. 290 УК РФ, т.е. получение должностным лицом взятки за незаконные действия, а у Храпова - ч. 3 ст. 291 УК РФ, т.е. дача взятки должностному лицу за совершение заведомо незаконных действий.

Стадия преступлений – оконченные.

Оконченное преступление квалифицируется по статьям Особенной части без ссылки на статью 30 УК.

Отграничение от смежных составов преступлений и иных правонарушений

Смежными преступлениями по отношению к ст. 290 и ст. 291 УК РФ являются преступления, предусмотренные ч. 1 ст. 204 (передача коммерческого подкупа) и ч.5 ст.

204 УК РФ (получение коммерческого подкупа). Разграничение в основном между ними проводится по объекту преступного посягательства, а также по характеристике субъекта, кому передается предмет коммерческого подкупа или взятки. Субъектом получения взятки является должностное лицо, субъектом получения коммерческого подкупа - лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации.

ЧАСТЬ 2. *(не публикуется)*